

dot. sprawy: 92/ZP/2025

Szanowni Państwo,

Upieramnie informuję, że w sprawie ogłoszonego przez 5 Wojskowy Szpital Kliniczny z Polikliniką - Samodzielny Publiczny Zakład Opieki Zdrowotnej w Krakowie postępowania na **PRZEGLĄDY TECHNICZNE ORAZ DOKONYWANIE NAPRAW APARATÓW USG**, wpłynęły pytania. Treść pytań wraz z odpowiedziami na nie przedstawiam poniżej :

Pytanie nr 1

Par 4

Gwarancja jakości dotyczy odpowiedzialności gwaranta za pewnego rodzaju niezgodność towaru z umową, wadliwość towaru. Brzmienie postanowienia jest nieprecyzyjne i nie uwzględnia sytuacji, w których powstała awaria/usterka spowodowana została np. okolicznościami siły wyższej, normalnego zużycia, ingerencją w sprzęt osób trzecich. Powoduje to niemożność lub istotne utrudnienie wyliczenia kosztu usługi (może prowadzić do zawyżenia kosztu usługi wskutek konieczności objęcia dużego zakresu ryzyka) i ryzyka po stronie Wykonawcy. Czy w związku z tym Zamawiający wyraża zgodę na dodanie postanowienia do umowy, precyzującego w/w okoliczności, które odzwierciedla przyjęte rynkowo standardy wyłączające/ograniczające ryzyko Wykonawcy, a także naturę gwarancji:

„Gwarancja określona niniejszą umową nie obejmuje awarii/usterek wynikających z:

- a. niewłaściwego użytkowania urządzenia, w tym niezgodnie z jego przeznaczeniem lub instrukcją użytkowania;*
- b. mechanicznego uszkodzenia urządzenia, powstałego z przyczyn leżących po stronie Zamawiającego lub osób trzecich i wywołane nimi wady;*
- c. samowolnych napraw, przeróbek lub zmian konstrukcyjnych (dokonywanych przez Zamawiającego lub inne nieuprawnione osoby);*
- d. jakiegokolwiek ingerencji osób trzecich;*
- e. uszkodzenia spowodowane zdarzeniami noszącymi znamiona siły wyższej (pożar, powódź,*
- f. normalnego zużycia wymienionych części*
- g. awarii systemu spowodowanego przez wadliwe działanie podzespołów aparatu, które nie były dostarczone przez Wykonawcę.”*

Odpowiedź : nie, zgodnie z SWZ

Par 5 ust 4

Prosimy o wydłużenie terminu: **do 5 dni** roboczych od pisemnego powiadomienia oraz **dodanie terminu 10 dni roboczych** jako czas usunięcia awarii wymagającej części zamiennych zza granicy liczonych po akceptacji oferty.

Odpowiedź : patrz zmiana SWZ w tym zakresie.

Par 6

Prosimy o zmianę zapisów dotyczących kar umownych aby były naliczane od wartości umowy w zakresie danego urządzenia, którego dotyczy usługa w zakresie której naliczana jest kara, za każdy dzień zwłoki Wykonawcy a nie całkowitej wartości umowy.

Według Wykonawcy kara umowna powinna być naliczana od ceny urządzenia (wartości przeglądu/naprawy w ramach danego urządzenia), której dotyczy nienależyte wykonanie, tak aby zachować proporcjonalność w obciążaniu Wykonawcy dolegliwościami finansowym. Kara umowna określona ww. punktami może być naliczana kilkakrotnie w trakcie trwania umowy, co zaburza równowagę kontraktową pomiędzy stronami i narusza zasady proporcjonalności jeśli będzie naliczana od wartości całej umowy (wszystkich pakietów). Specyfika realizacji przedmiotu Umowy, którym są usługi świadczone w sposób ciągły, przez okres ustalony w kontrakcie, czyni nieuzasadnionym naliczanie kar, w tym za zwłokę w stosunku do wartości globalnej umowy,

w sytuacji, gdy Zamawiający nie ma uwag do pozostałych usług. Kara umowna dotycząca usług świadczonych regularnie, powinna być odnoszona do wartości danej usługi wykonanej nienależycie, nie zaś pełnej wartości umowy.

Odpowiedź : nie, zgodnie z SWZ

Par 6 ust. 3

Wnosimy o zmianę tego postanowienia w następujący sposób:

„Jeżeli szkoda rzeczywiście przekroczy kary umowne, Strony mogą dochodzić odszkodowania uzupełniającego na warunkach określonych w Kodeksie Cywilnym”.

Przedmiotowa prośba uzasadniona jest coraz szerszą praktyką, w której standardem są klauzule ograniczające odpowiedzialność odszkodowawczą Wykonawcy. Pragniemy zauważyć, że brak ograniczenia odpowiedzialności do bezpośredniej straty po stronie Zamawiającego i pozostawienie szerokiego zakresu odpowiedzialności czyli również za bliżej nieokreślone utracone korzyści, może spowodować konieczność przygotowania oferty zabezpieczającej również ten rodzaj odpowiedzialności, co w praktyce może być dla Zamawiającego niekorzystne. Wyznaczony pułap kar umownych i łącznej kwoty odpowiedzialności odszkodowawczej są wystarczającym czynnikiem „motywującym” Wykonawcę do należytego wykonania umowy.

Odpowiedź : nie, zgodnie z SWZ.

Par 7 ust. 1

Należy zauważyć, że co do zasady umowy w sprawach zamówień publicznych zawierane są na czas oznaczony, a cechą takich umów jest ich trwałość rozumiana w ten sposób, że przepisy Pzp nie przewidują możliwości dowolnego rozwiązywania takich umów. W wyroku z dnia 22 stycznia 2014 r., KIO 24/14, Krajowa Izba Odwoławcza zwróciła uwagę, że „Jest to całkowicie zrozumiałe, biorąc pod uwagę, iż wykonawcy mogą racjonalnie skalkulować cenę, wysokość opłat oraz inne parametry finansowe, a także przewidzieć ryzyko związane z kontraktem (w tym ryzyko czy poniesione przez nich nakłady zostaną zrekomensowane przychodami uzyskanymi w określonym okresie obowiązywania umowy), jedynie wówczas, gdy mogą przewidzieć, przez jaki odcinek czasu strony umowy pozostaną nią związane. Wykonawca musi mieć pewność - wynikającą z oszacowania kosztów i zysków, opartych na założeniu świadczenia usługi przez przewidziany w umowie czas - rentowności tego kontraktu, przy zdefiniowanym przynajmniej minimalnym gwarantowanym zakresie tego zamówienia.”. W **ocenie Krajowej Izby Odwoławczej, zastrzeżenie bezwarunkowej możliwości wypowiedzenia przez Zamawiającego danego rodzaju umowy - nie jest dopuszczalne**, z punktu widzenia osiągnięcia celów, którym służą umowy realizacyjne zamówień publicznych i bez ustalenia zasad rozliczeń z tym związanych.

Z powyższych względów wnosimy o **wykreślenie postanowienia**, alternatywnie ewentualnie o wskazanie, by przed rozwiązaniem umowy z winy Wykonawcy, Zamawiający wezwał Wykonawcę do usunięcia naruszenia z zagrożeniem rozwiązania ze skutkiem natychmiastowym umowy, udzielając mu odpowiedniego dodatkowego terminu, nie krótszego niż 7 dni. Dzięki takiemu rozwiązaniu zachowana jest ochrona słusznego interesu Zamawiającego, a Wykonawcy umożliwia rzetelną kalkulację ryzyka. Proponujemy o zmianę tego postanowienia w następujący sposób : **„Zamawiający może skorzystać z prawa rozwiązania umowy z winy Wykonawcy, po pisemnym wezwaniu Wykonawcy do należytej realizacji umowy lub usunięcia przyczyn, leżących po stronie Wykonawcy, stanowiących podstawę do odstąpienia lub ich skutków i po bezskutecznym upływie wyznaczonego w wezwaniu dodatkowego terminu, nie krótszego niż 7 dni roboczych.”**

Odpowiedź : tak, patrz zmiana SWZ w tym zakresie.

Dotyczy pakiet 2

Zwracamy uwagę, że Wykonawca wyłącznie w raporcie serwisowym przekazywanym Zamawiającemu po wykonanym przeglądzie technicznym lub naprawie wskazuje stan konkretnego sprzętu i dostępności części/ możliwości naprawy, w tym w szczególności wyraźnie zaznacza jeśli ten sprzęt jest niesprawny lub/i nie ma możliwości jego naprawy. Na podstawie tego dokumentu Zamawiający jako użytkownik wyrobu medycznego, do którego mają zastosowanie określone obowiązki wskazane w ustawie o wyrobach medycznych z dnia 7 kwietnia 2022 r., w tym w szczególności art. 63 ust. 2 tej ustawy, jest podmiotem uprawnionym do wydawania decyzji o przyszłości aparatu, w tym jego ewentualnej kaskacji aparatu lub wyłączeniu go z użytkowania w przypadku niesprawności i/lub braku możliwości naprawy. Innymi słowy, Wykonawca, poza opisem stanu technicznego w raporcie serwisowym, nie wydaje „orzeczeń technicznych” ani „opinii technicznych” o stanie technicznym aparatu. Zwracamy się z prośbą o zmianę ‘orzeczeń technicznych’ na ‘raporty serwisowe’.

Odpowiedź : nie, zgodnie z SWZ.

Dotyczy pakiet 2 - Zdalna diagnostyka

Prosimy o potwierdzenie, że Zamawiający zapewni podłączenie urządzeń objętych umową do sieci komputerowej oraz umożliwi Wykonawcy świadczenie zdalnych usług serwisowych zapewniających zdalną diagnostykę i weryfikację usterek, naprawę oprogramowania i błędów konfiguracji, zmianę parametrów aplikacyjnych, instalację aktualizacji oprogramowania i peryferii lub aktywację opcji. Realizacja usług zdalnych niesie wiele korzyści dla interesów Zamawiającego, m.in. usterki sprzętu są szybciej i sprawniej wykrywane oraz naprawiane, a aktualizacje oprogramowania lub opcji mogą być wykonywane na bieżąco, co minimalizuje czas wyłączenia sprzętu z

użytkowania i przyczynia się do większej optymalizacji organizacji pracy Zamawiającego. Mając na względzie powyższe, wnosimy o dodanie do umowy następującego zapisu:

„Zamawiający zapewni podłączenie urządzeń objętych umową do sieci komputerowej oraz umożliwi Wykonawcy świadczenie zdalnych usług serwisowych zapewniających w szczególności zdalną diagnostykę i weryfikację usterek, naprawę oprogramowania i błędów konfiguracji, zmianę parametrów aplikacyjnych, instalację aktualizacji oprogramowania i peryferii lub aktywację opcji.”

Odpowiedź : nie, zgodnie z SWZ.

Pytanie nr 2

Dotyczy: UMOWA Nr/ZP/2025; pakiet nr 3; § 3

Pytanie nr 1

Zwracamy się do Zamawiającego z uprzejmą prośbą o możliwość dodania zapisu do treści umowy w § 3, zgodnie z poniższym:

6. W przypadku opóźnienia Zamawiającego z zapłatą należności wynikających z umowy sprzedający zobowiązany będzie przed ewentualnym skierowaniem sprawy o zapłatę na drogę postępowania sądowego wezwać Kupującego do zapłaty na piśmie zakreślając mu dodatkowy 14-dniowy termin do zapłaty liczony od dnia dostarczenia wezwania. **Zwłoka w płatności powyżej 14 dni od terminu zapłaty upoważnia Wykonawcę do wstrzymania usług bądź realizacji zobowiązań umownych za przedpłatą.**

Odpowiedź : nie, zgodnie z SWZ.

Dotyczy: UMOWA Nr/ZP/2025; pakiet nr 3; § 4

Pytanie nr 2

Zwracamy się do Zamawiającego z uprzejmą prośbą o możliwość modyfikacji zapisów treści umowy w § 4, zgodnie z poniższym:

2. Zamówienie realizowane będzie doraźnie przez okres 24 miesięcy od daty zawarcia umowy. Usługa przeglądu technicznego ma być zrealizowana w danym miesiącu zgodnie z przesłanym harmonogramem (e-mail) przez uprawnionego pracownika Sekcji Sprzętu Medycznego. **Strony umowy potwierdzają, że daty określone wprost w harmonogramie są deklaracją wykonania usługi na ten dzień. Wykonawca każdorazowo potwierdzi z Zamawiającym ostateczny termin wykonania usługi przeglądu, co nie będzie groziło karą umowną za zwłokę w wykonaniu przeglądu dookreślonego wprost w harmonogramie- wskazana data.** Usługa naprawy (w tym ewentualne objęte opcją) ma być zrealizowana w terminie do ~~40~~ **14** dni roboczych od dnia złożenia zamówienia pisemnego (e-mail) przez uprawnionego pracownika Sekcji Sprzętu Medycznego lub w przypadku konieczności sprowadzenia części niezbędnych z zagranicy do wykonania naprawy w terminie uzgodnionym.

Odpowiedź : nie, zgodnie z SWZ.

Dotyczy: UMOWA Nr/ZP/2025; pakiet nr 3; § 5 oraz formularz cenowy

Pytanie nr 2

Zwracamy się do Zamawiającego z uprzejmą prośbą o możliwość modyfikacji zapisów treści umowy w § 5, zgodnie z poniższym:

4. W przypadku wadliwego wykonania usługi Wykonawca zobowiązuje się do usunięcia wad w terminie **≥ 5 dni roboczych** od przesłania urządzenia do siedziby Wykonawcy lub w terminie **≥ 7 dni roboczych** od pisemnego powiadomienia.

W formularzu cenowym, pakiet nr 3:

13 W przypadku wadliwego wykonania usługi Wykonawca zobowiązuje się do usunięcia wad w terminie **≥ 5 dni roboczych**, od pisemnego powiadomienia.

Odpowiedź : nie, zgodnie z SWZ.

Dotyczy: UMOWA Nr/ZP/2025; pakiet nr 3; § 6

Pytanie nr 3

Zwracamy się do Zamawiającego z uprzejmą prośbą o możliwość obniżenia kar umownych w § 6 oraz wprowadzenia modyfikacji zapisów w treści umowy, zgodnie z poniższym:

- a) ~~0,2~~ **0,1** % całkowitej wartości brutto przedmiotu umowy za każdy dzień opóźnienia w wykonaniu usługi przeglądu (o której mowa w § 4 ust 4 zdanie drugie), ponad termin wskazany w przesłanym harmonogramie, lub w przypadku braku takiego terminu, począwszy od pierwszego dnia miesiąca następującego po miesiącu w którym usługa przeglądu miała zostać wykonana,
- b) ~~0,2~~ **0,1** % całkowitej wartości brutto przedmiotu umowy za każdy dzień opóźnienia w wykonaniu usługi naprawy o której mowa w § 4 ust 4 zdanie trzecie, ponad maksymalny umowny termin wyznaczony na usługi naprawy, lub ponad termin uzgodniony w przypadku konieczności sprowadzenia części z zagranicy niezbędnej do usługi naprawy,
- c) ~~0,2~~ **0,1** % całkowitej wartości brutto przedmiotu umowy za każdy dzień opóźnienia w przypadku opóźnienia usługi objętej reklamacją,
- d) ~~40~~ **5** % całkowitej wartości brutto Przedmiotu Umowy w przypadku, gdy Zamawiający odstąpi od Umowy z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy, w szczególności okoliczności określonych w § 7 ust.1 pkt 1-3,

2. Strony ustalają, że maksymalna łączna wysokość kar umownych nie może przekroczyć ~~20~~ **10** % ~~maksymalnego wynagrodzenia brutto wskazanego w umowie~~ **niezrealizowanej wartości umowy**.

3. Jeżeli szkoda rzeczywista przekroczy kary umowne, Zamawiający będzie uprawniony do dochodzenia odszkodowania do pełnej wysokości szkody.

4. **Fakt dostarczenia urządzenia zastępczego wyłącza możliwość zastosowania kar umownych za przekroczenie terminu realizacji zobowiązań umownych.**

Odpowiedź : nie, zgodnie z SWZ.

Załącznikiem jest zmodyfikowany SWZ III. Zmiany są zaznaczone kolorem czerwonym.

Sekcja Zamówień Publicznych

Tomasz Cisto