PAŃSTWOWA
WYŻSZA SZKOŁA
ZAWODOWA
W TARNOWIE

33-100 Tarnów
Mickiewicza 8
Telefon: 14 63 16 500 | Fax: 14 63 16 600

Tarnów, 03.05.2021 r.

Do wszystkich Wykonawców
uczestniczących w zapytaniu ofertowym

Dotyczy: Zapytania ofertowego nr L.Dz./K-dzpz/1703/2021z dnia 28.04.2021 r.na **„Dostawę mebli i sprzętu medycznego dla PWSZ w Tarnowie”.**

Pytanie nr 1:

Dotyczy: poz. 1 – Łóżko porodowe – 1 szt.

1. Prosimy o dopuszczenie następujących parametrów łóżka porodowego:
   - w pkt. 3 - Konstrukcja łóżka bardzo stabilna, zapewniająca bezpieczeństwo dla rodzącej i personelu, posiadająca cztery punkty podparcia zintegrowane z leżem oraz sześć punktów podparcia zintegrowanych z podstawą łóżka w celu zapewnienia odpowiedniej przestrzeni pod siedziskiem ułatwiającej mycie i dezynfekcję łóżka
   - w pkt. 4 - Łóżko wyposażone z dwie barierki boczne przy segmencie pleców, barierki opuszczane obok ramy leża (wymagana niewielka przestrzeń w celu opuszczenia barierek), opuszczenie następuje po naciśnięciu przycisku (klamki) wbudowanego po zewnętrznej stronie barierki
   - w pkt. 5 - Elektryczna regulacja wysokości łóżka w zakresie 700 – 1060 mm (+/- 10 mm) liczonym od powierzchni materaca
   - w pkt. 7 – Elektryczna regulacja nachylenia siedziska w zakresie od 0° do $+13,5^o$ oraz od 0° do -12° za pomocą funkcji przechyłów wzdłużnych dostępnych na pilocie
   - w pkt. 9 – Segment nożny (platforma dla noworodka) leża z możliwością regulacji wysokości, regulacji położenia wzdłużnego oraz kąta nachylenia wprost proporcjonalnie do wysokości i kąta nachylenia leża i możliwością całkowitego wsunięcia pod siedzisko po odjęciu materaca. Regulacja kąta nachylenia w zakresie od 0° do $+13,5^o$ oraz od 0° do -12° za pomocą funkcji przechyłów wzdłużnych dostępnych na pilocie. Dźwignie zwalniające możliwość schowania / regulacji segmentu nożnego od strony personelu (po lewej i prawej stronie segmentu nożnego)
   - w pkt. 10 – Regulacja podkolanników manualna z możliwością regulacji kąta pochylenia w wielu płaszczyznach oraz o dużym zakresie regulacji w pionie, dodatkowo łóżko wyposażone w podnóżki. Podkolanniki i podnóżki z możliwością wykorzystania w celu lepszego dopasowania łóżka do wysokości i potrzeb rodzącej. Podkolanniki ergonomiczne, wykonane z estetycznej pianki poliuretanowej w kolorze czarnym
   - pkt. 14 - Łóżko porodowe wyposażone w materace zabezpieczone przed wnikaniem płynów wykonane ze specjalnego antybakteryjnego materiału odpornego na promieniowanie UV w kolorze ciemnoniebieskim
   - pkt. 15 – Materace odejmowane, zabezpieczone przed wnikaniem cieczy o wysokim profilu bez konieczności wzmocnienia płytą
   - pkt. 16 – Wyposażenie łóżka:
     - materace: oparcia pleców i siedziska, segmentu nożnego,
     - materac dla noworodka,
     - miska ginekologiczna ze stali nierdzewnej,

33-100 Tarnów
Mickiewicza 8
Telefon: 14 63 16 500 | Fax: 14 63 16 600

- podkolanniki (komplet) mocowane za pomocą uchwytów do szyn w segmencie siedziska,
- oparcia pod stopy (komplet),
- uchwyty rąk (komplet) mocowane do szyn ramy leża,
- poręcze boczne przystosowane do zawieszenia pilota,
- uchwyt do pozycji kucznej

– pkt. 21 – Materace w kolorze ciemnoniebieskim

Pozostałe parametry nie ujęte w powyższym pytaniu zgodnie z oczekiwaniami Zamawiającego.

Odpowiedź PWSZ w Tarnowie do pytania nr 1:

- pkt. 3: Zamawiający dopuszcza również inne rozwiązanie zapewniające odpowiednią przestrzeń pod siedziskiem ułatwiającą mycie i dezynfekcję łóżka np. cztery punkty podparcia zintegrowane z leżem oraz sześć punktów podparcia zintegrowanych z podstawą łóżka.
- pkt. 4: Zamawiający dopuszcza rozwiązanie, które wymaga niewielkiej przestrzeni w celu opuszczenia barierek.
- pkt. 5: Zamawiający dopuszcza też elektryczną regulację wysokości łóżka w zakresie 700 - 1060 mm +/- 10 mm liczonym od powierzchni materaca.
- pkt. 7: Zamawiający dopuszcza elektryczną regulację nachylenia siedziska w zakresie od 0° do $+13,5^o$ oraz od 0° do -12° za pomocą funkcji przechyłów wzdłużnych dostępnych na pilocie.
- pkt. 9: Zamawiający dopuszcza rozwiązanie polegające na możliwości wsunięcia segmentu pod siedzisko po odjęciu materaca oraz regulację kąta nachylenia w zakresie od 0° do $+13,5^o$ oraz od 0° do -12° za pomocą funkcji przechyłów wzdłużnych dostępnych na pilocie.
- pkt. 10: Zamawiający dopuszcza regulację podkolanników manualną z możliwością regulacji kąta pochylenia w wielu płaszczyznach oraz o dużym zakresie regulacji w pionie, dodatkowo łóżko wyposażone w podnóżki. Zamawiający dopuszcza podkolanniki i podnóżki ergonomiczne, wykonane z estetycznej pianki poliuretanowej w kolorze czarnym.
- pkt. 14: Zamawiający dopuszcza łóżko wyposażone w materace wykonane ze specjalnego antybakteryjnego materiału odpornego na promieniowanie UV w kolorze ciemnoniebieskim.
- pkt. 15: Zamawiający dopuszcza materace odejmowane, zabezpieczone przed wnikaniem cieczy o wysokim profilu bez konieczności wzmocnienia płytą.
- pkt. 16: Zamawiający dopuszcza poręcze boczne przystosowane do zawieszenia pilota.
- pkt. 21: Zamawiający dopuszcza materace w kolorze ciemnoniebieskim.

Pytanie nr 2:

Pytania do poz. nr 3: Inkubator zamknięty

1. Pkt 7 Czy Zamawiający dopuści inkubator posiadający 5 otworów pielęgnacyjnych?
2. Pkt 9 Czy Zamawiający dopuści możliwość uchylenia jedynie bocznych ścianek?
3. Pkt 10 Czy spełni wymogi Zamawiającego niski poziom hałasu: < 40 dB?
4. Pkt 13, 14 Czy Zamawiający dopuści regulację przechyłu inkubatora umieszczoną wewnątrz łóżeczka oraz zbiornik wody umiejscowiony po przeciwnej stronie niż panel sterowania, co zwiększa bezpieczeństwo pracy?
5. Pkt 18 Czy Zamawiający dopuści blokadę przycisków ekranowych realizowaną poprzez naciśnięcie przycisku?
6. Pkt 22 Czy Zamawiający dopuści możliwość wyświetlenia na ekranie okna pomocy ze skrócona instrukcją obsługi bez zdjęć?
7. Pkt 30 Czy Zamawiający dopuści zakres regulacji wilgotności: 30-95% wilgotności względnej z przyrostem o 5%?
8. Pkt 32 Czy Zamawiający dopuści inkubator bez tej funkcji?

33-100 Tarnów
Mickiewicza 8
Telefon: 14 63 16 500 | Fax: 14 63 16 600

9. Pkt 36 Czy Zamawiający dopuści akumulator NiMH zapewniający prąd do obsługi alarmu awarii zasilania przez ok. 10 min?
10. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na złożenie oferty na poszczególne pozycje?
11. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na wydzielenie poz. Nr 3: Inkubator zamknięty do osobnego pakietu zwiększając tym samym konkurencyjność zapytania?
12. Czy Zamawiający dopuści oferty złożone w formie pdf podpisane kwalifikowanym podpisem elektronicznym przesłane na podany przez Zamawiającego adres e-mail?

Odpowiedź PWSZ w Tarnowie do pytania nr 2:

1. **Pkt 7:** Nie, Zamawiający nie dopuszcza inkubatora posiadającego 5 otworów pielęgnacyjnych, ponieważ potrzebny jest wszechstronny dostęp do noworodka, szczególnie dla osób nie posiadających doświadczenia w pielęgnacji w takich warunkach.
2. **Pkt 9:** Nie, Zamawiający nie dopuszcza możliwość uchylenia jedynie bocznych ścianek, ponieważ potrzebny jest wszechstronny dostęp do noworodka, szczególnie dla osób nie posiadających doświadczenia w pielęgnacji w takich warunkach.
3. **Pkt 10:** Tak, niski poziom hałasu: < 40 dB spełni wymogi Zamawiającego, ponieważ dla celów edukacyjnych nie jest to bezwzględny parametr.
4. **Pkt 13, 14:** Nie, Zamawiający nie dopuszcza regulację przechyłu inkubatora umieszczoną wewnątrz łóżeczka oraz zbiornik wody umiejscowiony po przeciwnej stronie niż panel sterowania, co zwiększa bezpieczeństwo pracy, ponieważ umieszczenie wewnątrz łóżeczka panelu wymusza dodatkowe otwieranie i manewrowanie wewnątrz inkubatora.
5. **Pkt 18:** Tak, Zamawiający dopuszcza blokadę przycisków ekranowych realizowaną poprzez naciśnięcie przycisku, jeżeli przycisk znajduje się w miejscu, niepozwalającym na przypadkowe wciśnięcie.
6. **Pkt 22:** Nie, Zamawiający nie dopuszcza możliwość wyświetlenia na ekranie okna pomocy ze skróconą instrukcją obsługi bez zdjęć, ponieważ zdjęcia zdecydowanie ułatwiają i skracają czas potrzebny na interwencję w obsłudze urządzenia.
7. **Pkt 30:** Tak, Zamawiający dopuszcza zakres regulacji wilgotności: 30-95% wilgotności względnej z przyrostem o 5%, ponieważ zakres regulacji wilgotności co 5% jest wystarczający.
8. **Pkt 32:** Tak, Zamawiający dopuszcza inkubator bez tej funkcji, ponieważ istnieje niskie prawdopodobieństwo korzystania z tej funkcji w najbliższy czasie.
9. **Pkt 36:** Tak, Zamawiający dopuszcza akumulator NiMH zapewniający prąd do obsługi alarmu awarii zasilania przez ok. 10 min, ponieważ dla celów edukacyjnych taki czas jest wystarczający.
10. Nie, Zamawiający nie wyraża zgody na złożenie ofert na poszczególne pozycje.
11. Nie, Zamawiający nie wyraża zgody na wydzielenie poz. Nr 3: Inkubator zamknięty do osobnego pakietu.
12. Tak, Zamawiający dopuszcza złożenie oferty w formie pdf podpisanej kwalifikowanym podpisem elektronicznym.

Pytanie nr 3:

Dotyczy wzoru umowy § 5 ust. 4

Czy Zamawiający uzna za reakcję serwisową /rozpoczęcie naprawy zdalną diagnostykę/ naprawę wykonaną za pośrednictwem serwisanta z urządzeniem za pośrednictwem sieci komputerowej lub poprzez rozmowę telefoniczną? W określonych przypadkach wizyta

33-100 Tarnów
Mickiewicza 8
Telefon: 14 63 16 500 | Fax: 14 63 16 600

serwisanta nie jest konieczna, wystarczające jest wsparcie telefoniczne oraz porada lub zdalne połączenie z urządzeniem.

Odpowiedź PWSZ w Tarnowie do pytania nr 3:

§ 5 ust. 4: Zamawiający dopuszcza naprawę wykonaną za pośrednictwem serwisanta z urządzeniem za pośrednictwem sieci komputerowej lub poprzez rozmowę telefoniczną w przypadkach gdy wystarczające jest wsparcie telefoniczne oraz porada lub zdalne połączenie z urządzeniem, a wizyta serwisanta nie jest konieczna. Bezskuteczna próba naprawy urządzenia "na odległość" nie będzie jednak reakcję serwisową /rozpoczęciem naprawy w rozumieniu § 5 ust. 4 umowy, co oznacza, iż Wykonawca zobowiązany jest do rozpoczęcia naprawy w siedzibie Zamawiającego w ciągu dwóch dni roboczych od daty przesłania zgłoszenia faksem lub mailem.

Wobec powyższego § 5 otrzymuje brzmienie

§5

1. Wykonawca na przedmiot dostawy udziela Zamawiającemu gwarancji na okres ……miesięcy.
2. Okres gwarancji jest opisany w ofercie stanowiącej załącznik do umowy i liczony od daty odbioru przedmiotu dostawy ,,bez uwag".
3. Wykonawca gwarantuje Zamawiającemu pełny zakres obsługi gwarancyjnej przedmiotu dostawy. Wykonawca będzie przyjmował zgłoszenia w swojej siedzibie, pod adresem: ……., nr tel. …….., nr faksu……adres e-mail: …….
4. Czas rozpoczęcia naprawy przez serwis gwarancyjny wynosi 2 dni w dni robocze od daty otrzymania zgłoszenia przekazanego faksem lub drogą elektroniczną. Czas rozpoczęcia naprawy oznacza czas rozpoczęcia usuwania wady w siedzibie Zamawiającego liczony od daty przesłania zgłoszenia faksem lub mailem do serwisu Wykonawcy. Przez rozpoczęcie usuwania wady uznaje się poświadczone przez użytkownika przybycie serwisanta, diagnoza i rozpoczęcie naprawy.
5. Zamawiający dopuszcza naprawę wykonaną za pośrednictwem serwisanta z urządzeniem za pośrednictwem sieci komputerowej lub poprzez rozmowę telefoniczną w przypadkach gdy Zamawiający uzna iż wystarczające jest wsparcie telefoniczne oraz porada lub zdalne połączenie z urządzeniem. Powyższe nie wyłącza postanowień ust. 4 .
6. Wykonawca niezwłocznie potwierdzi przyjęcie zgłoszenia na numer faksu lub adres poczty elektronicznej osoby upoważnionej do kontaktu z Wykonawcą.
7. Wykonawca zobowiązuje się do wykonywania obsługi gwarancyjnej przedmiotu dostawy u Zamawiającego.
8. W okresie gwarancji Wykonawca zobowiązany jest do bezpłatnego usuwania wszelkich wad. W przypadku, gdy wady nie da się usunąć bez wymiany części przedmiotu dostawy Wykonawca dokona wymiany tej części na nową na własny koszt.
9. Zamawiający wymaga, aby zgłaszane przez niego w okresie gwarancyjnym wady usuwane były niezwłocznie tzn. nie później niż w ciągu 10 dni roboczych licząc od daty zgłoszenia wady faksem lub emailem, z koniecznością potwierdzenia jego odbioru tą samą drogą. W przypadku konieczności dokonania naprawy przedmiotu dostawy poza siedzibą

33-100 Tarnów
Mickiewicza 8
Telefon: 14 63 16 500 | Fax: 14 63 16 600

Zamawiającego maksymalny czas naprawy nie może przekroczyć 30 dni roboczych od momentu zdiagnozowania wady chyba, że strony ustalą inaczej.

10. W przypadku naprawy gwarancyjnej trwającej dłużej niż 10 dni roboczych Wykonawca zobowiązany jest dostarczyć na czas naprawy towar zastępczy.
11. W przypadkach, o których mowa w ust. 9, okres gwarancji ulegnie odpowiedniemu przedłużeniu.
12. Niezależnie od gwarancji Zamawiającemu przysługują uprawnienia z tytułu rękojmi za wady zgodnie z przepisami Kodeksu cywilnego.

Pytanie nr 4:

Dotyczy wzoru umowy § 5 ust. 7

Praktyką w przypadku gwarancji udzielanej na urządzenia medyczne jest wyłączanie tych wad i awarii aparatów, które wynikają z nieprawidłowego użycia (niezgodnego z instrukcją lub przeznaczeniem) aparatu przez Zamawiającego lub też spowodowane są okolicznościami o charakterze siły wyższej.

Czy wobec takiego katalogu włączeń z gwarancji, które są standardem dla aparatury medycznej, będącej przedmiotem niniejszego postępowania, Zamawiający wyraża zgodę na dokonanie modyfikacji zapisu w następujący sposób:

,,Gwarancją nie są objęte:

a. uszkodzenia i wady dostarczanego sprzętu wynikłe na skutek:

- eksploatacji przez Zamawiającego niezgodnej z jego przeznaczeniem, niestosowania się Zamawiającego do instrukcji obsługi,
- samowolnych napraw, przeróbek lub zmian konstrukcyjnych (dokonywanych przez Zamawiającego lub inne nieuprawnione osoby);
- Celowego lub nieumyślnego niewłaściwego użycia lub zaniedbania,
- uszkodzeń mechanicznych, chemicznych lub termicznych, jak również powstałych wskutek zaistnienia siły wyższej, działania władz wojskowych lub cywilnych, pożarów, powodzi, zalania, strajków lub innych zaburzeń w pracy, wojny, buntów, i innych powodów poza racjonalną kontrolą Wykonawcy

Odpowiedź PWSZ w Tarnowie do pytania nr 4:

§ 5 ust. 7: Zamawiający wyraża zgodę na dokonanie modyfikacji zapisu w następujący sposób: W okresie gwarancji Wykonawca zobowiązany jest do bezpłatnego usuwania wszelkich wad. W przypadku, gdy wady nie da się usunąć bez wymiany części przedmiotu dostawy Wykonawca dokona wymiany tej części na nową na własny koszt. Gwarancją nie są objęte uszkodzenia i wady dostarczanego sprzętu wynikłe na skutek:

a) eksploatacji przez Zamawiającego niezgodnej z jego przeznaczeniem, niestosowania się Zamawiającego do instrukcji obsługi,
b) samowolnych napraw, przeróbek lub zmian konstrukcyjnych (dokonywanych przez Zamawiającego lub inne nieuprawnione osoby);
c) celowego lub nieumyślnego niewłaściwego użycia lub zaniedbania,
d) uszkodzeń mechanicznych, chemicznych lub termicznych, jak również powstałych wskutek zaistnienia siły wyższej, działania władz wojskowych lub cywilnych, pożarów, powodzi, zalania, strajków lub innych zaburzeń w pracy, wojny, buntów, i innych powodów poza racjonalną kontrolą Wykonawcy.

33-100 Tarnów
Mickiewicza 8
Telefon: 14 63 16 500 | Fax: 14 63 16 600

Pytanie nr 5:

Dotyczy wzoru umowy § 5 ust. 11

Mając na względzie fakt, iż rękojmia jest instytucją niedostosowaną do specyfiki urządzeń medycznych i w związku z tym standardem staje się ograniczanie lub wyłączanie rękojmi w zamian za udzielenie Zamawiającym gwarancji trwającej co najmniej tyle, ile okres rękojmi, na lepszych i dogodniejszych dla Zamawiających warunkach wykonywania uprawnień z gwarancji, proponujemy dodanie zdania i wskazanie, że uprawnienia do odstąpienia od umowy w ramach realizacji uprawnień z tytułu rękojmi zostaje wyłączone:

> *„(…) Strony zgodne wyłączają prawo do odstąpienia od umowy w oparciu o przepisy Kodeksu cywilnego dotyczące rękojmi".*

Wykonawca wskazuje, że Zamawiającemu przysługują szerokie uprawnienia gwarancyjnych na zasadach określonych umową, gwarantujące zapewnienie Zamawiającego należytej opieki serwisowej w przypadku wystąpienia awarii sprzętu, a wręcz zapewnia naprawę wszelkich usterek i nieprawidłowości w działaniu sprzętu na dogodnych dla Zamawiającego warunkach. Możliwość jednoczesnej realizacji uprawnień z tytułu rękojmi wiąże się z ryzykiem możliwości odstąpienia od umowy przez Zamawiającego, co jest rozwiązaniem niecelowym przede wszystkim z punktu widzenia Zamawiającego i zapewnienia ciągłości należytej pracy szpitala. W związku z tym, w ocenie Wykonawcy, zasadne jest wyłączenie prawa do odstąpienia na podstawie rękojmi, które stanowi dodatkowe ryzyko dla Wykonawcy, a rezygnacja z którego dla Zamawiającego nie będzie stanowiła istotnego zmniejszenia jego praw wynikających z Umowy.

Odpowiedź PWSZ w Tarnowie do pytania nr 5:

§ 5 ust. 11: Zamawiający nie wyraża zgody na wyłączenie rękojmi. Art. 560 K.c stanowi Jeżeli rzecz sprzedana ma wadę, kupujący może złożyć oświadczenie o obniżeniu ceny albo odstąpieniu od umowy, chyba że sprzedawca niezwłocznie i bez nadmiernych niedogodności dla kupującego wymieni rzecz wadliwą na wolną od wad albo wadę usunie. Ograniczenie to nie ma zastosowania, jeżeli rzecz była już wymieniona lub naprawiana przez sprzedawcę albo sprzedawca nie uczynił zadość obowiązkowi wymiany rzeczy na wolną od wad lub usunięcia wady.

Kupującemu nie przysługuje prawo odstąpienia jak sprzedawca postąpi zgodnie z dyspozycja w/w przepisu.

Pytanie nr 6:

Dotyczy wzoru umowy § 6 ust. 1

Kara umowna jako surogat odszkodowania za nieterminową realizację przedmiotu umowy powinna być naliczana wyłącznie w sytuacji, gdy zaistniałe opóźnienie jest następstwem okoliczności, za które Wykonawca ponosi odpowiedzialność, tj. jest skutkiem zawinionych działań lub zaniechań Wykonawcy. Wykonawca powinien odpowiadać zatem za „zwłokę", nie zaś opóźnienie, które może być następstwem okoliczności niezależnych od Wykonawcy. W związku z tym proponujemy zastąpienie w par. 6 słowa „opóźnienie" słowem „zwłoka".

Odpowiedź PWSZ w Tarnowie do pytania nr 6:

§6 ust. 1: W niniejszym postępowaniu nie mają zastosowania przepisy Ustawy prawo zamówień publicznych ponieważ jest to zapytanie ofertowe i nie ma przeszkód do liczenia kar umownych za opóźnienie. Dłużnik dopuszcza się zwłoki (tzw. **opóźnienie kwalifikowane**), jeżeli opóźnia się ze spełnieniem świadczenia, a opóźnienie to jest następstwem okoliczności, za które dłużnik ponosi odpowiedzialność. Dłużnik, chcąc zwolnić się od skutków zwłoki, co uzasadniałoby jedynie zarzut opóźnienia zwykłego niestwarzającego dla niego tak

33-100 Tarnów
Mickiewicza 8
Telefon: 14 63 16 500 | Fax: 14 63 16 600

negatywnych następstw, musi udowodnić, że opóźnienie jest następstwem okoliczności, za które nie odpowiada Art. 476 K.c zgodnie z treścią komentowanego artykułu zwłoka jest domniemana. Ma to takie konsekwencje, że wierzyciel nie musi udowadniać, że niedotrzymanie terminu nastąpiło z powodu okoliczności, za które dłużnik ponosi odpowiedzialność. Wobec powyższego możemy zmienić na opóźnienie na zwłokę.

Pytanie nr 7:

Dotyczy wzoru umowy § 6.

Zwracamy uwagę, że brak określenia limitu kar może prowadzić do powstania kary rażąco wygórowanej. Jakkolwiek zasadne jest zabezpieczenie interesów Zamawiającego oraz należytego wykonania zamówienia to uregulowania dotyczące kar umownych nie mogą prowadzić do nieuzasadnionego wzbogacenia po stronie Zamawiającego oraz naruszenia zasady proporcjonalności. W związku z tym proponujemy określenie limitu kar umownych, co umożliwi również wykonawcom właściwą ocenę ryzyka i należytą wycenę oferty (zgodne z wyrok KIO z 4.09.2018, KIO 1601/18). Proponujemy wprowadzenie zapisu o następującej treści:

„Maksymalny limit kar umownych, jakie Zamawiający może naliczyć Wykonawcy, wynosi 10% wartości wynagrodzenia brutto umowy.

Odpowiedź PWSZ w Tarnowie do pytania nr 7:

§ 6: Kary umowne na poziomie 0,1 % i 10 % mając na uwadze wartość zamówienia poniżej 130.000 zł w trybie zapytania ofertowego nie są wygórowane. Kara umowa musi spełniać funkcję represyjną motywującą do wykonania umowy. Niejednokrotnie zdarza się iż Wykonawcy opłaca się płacić karę umowną, aby np. realizować inne zamówienie.

Nie wyrażamy zgody na wprowadzenie w/w zapisu.

Pytanie nr 8:

Dotyczy wzoru umowy § 6 ust. 6 – dotyczy sprzętu medycznego

Wykonawca nie może ponosić ryzyka związanego z konsekwencjami działań serwisowych podmiotów niezależnych od Wykonawcy i o nieznanych dla Wykonawcy kompetencjach i systemie zapewnienia jakości świadczonych usług. Wykonawca nie może być zmuszany do ponoszenia odpowiedzialności z tytułu rękojmi i/lub gwarancji dla aparatu, w którym mogły zostać dokonane naprawy lub modyfikacje niezgodne z zaleceniami producenta i stanowiące potencjalne zagrożenie bezpieczeństwa obsługi i pacjentów badanych za pomocą aparatu. Chcemy również zauważyć, że zapis umowy może potencjalnie obciążać Wykonawcę odpowiedzialnością za szkodę wyrządzoną przez inny podmiot, a więc jest niezgodny z art. 361 § 1 kc.

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na następującą modyfikację zapisu umowy: *„W przypadku niewykonania przez Wykonawcę obowiązków gwarancyjnych, Zamawiający ma prawo zlecić ich usunięcie innemu autoryzowanemu przez producenta serwisowi na koszt Wykonawcy*”?

Odpowiedź PWSZ w Tarnowie do pytania nr 8:

§6 ust. 6: Nie jest niezgodny z art. 361 § 1 K.c. który stanowi *Zobowiązany do odszkodowania ponosi odpowiedzialność tylko za normalne następstwa działania lub zaniechania, z którego szkoda wynikła.* Zapis nie narusza prawa ma oparcie w art. 480 k.c.

Pytanie nr 9:

Dotyczy wzoru umowy § 6 ust. 1 pkt 4

33-100 Tarnów
Mickiewicza 8
Telefon: 14 63 16 500 | Fax: 14 63 16 600

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na naliczanie kar od wartości brutto przedmiotu umowy (urządzenia), którego dotyczy zwłoka (a nie od całkowitej wartości umowy)? Jeśli zobowiązania z tyt. gwarancji i rękojmi czy innych obowiązków określonych umowie będą w zdecydowanej mierze zrealizowane (a zwłoka będzie dot. jednego urządzenia), to naliczanie kary umownej od całkowitej wartości umowy, będzie miało charakter rażąco zawyżony, umożliwiający Zamawiającemu wzbogacenie się, co jest sprzeczne z naturą kary umownej.

Odpowiedź PWSZ w Tarnowie do pytania nr 9:

§ 6 ust. 1 pkt. 4: Zamawiający zwraca uwagę na fakt, iż kary za opóźnienie w usunięciu awarii, wad i usterek stwierdzonych przy odbiorze lub w okresie gwarancji naliczane są od całości wynagrodzenia, ale w wysokości zaledwie 0,1% wartości wynagrodzenia. Wartość kary nie jest rażąco wygórowana, ma na celu wzmocnienie skuteczności więzi powstałej między stronami w wyniku zawartej przez nie umowy i służy realnemu wykonaniu zobowiązań (wyrok SN z dnia 8 sierpnia 2008 r., V CSK 85/08, LEX nr 457785; wyrok SA we Wrocławiu z dnia 27 lutego 2013 r., I ACa 99/13, LEX nr 1313465; wyrok SA w Gdańsku z dnia 14 maja 2013 r., I ACa 174/13, LEX nr 1375649; wyrok SA w Poznaniu z dnia 11 czerwca 2013 r., I ACa 365/13, LEX nr 1345561). Skłania ona tym samym stronę zobowiązaną, do ścisłego wypełnienia zobowiązania. Kara skalkulowana jest w sposób, który ma zmotywować Wykonawcę do sprawnego działania. Uzależnienie ich wyłącznie od wartości danego przedmiotu, przy zachowaniu 0,1% niejednokrotnie powodowałoby brak jakiejkolwiek reakcji ze strony Wykonawcy.

Pytanie nr 10:

Dotyczy wzoru umowy § 7 pkt. 2

W związku z aktualną sytuacją związaną z rozprzestrzenianiem się zakażenia wirusem SARS-CoV-2, wskutek czego na podstawie §1 Rozporządzenia Ministra Zdrowia z dnia 20 marca 2020 r. w sprawie ogłoszenia na obszarze Rzeczypospolitej Polskiej stanu epidemii (Dz.U. z 2020 r. poz. 491), na terenie Polski został wprowadzony stan epidemii, wymagający zastosowania się do licznych ograniczeń wprowadzonych w/w Rozporządzeniem oraz wobec trudnego do przewidzenia dalszego rozwoju epidemii zarówno w Polsce, jak i w Europie i na całym świecie, który może mieć istotny wpływ na realizację Umowy zawartej w wyniku niniejszego postępowania, zwracamy się z prośbą o wprowadzenie do umowy treści klauzuli o sile wyższej (rozumianej m.in. jako stan epidemii). Propozycja dodania tej klauzuli zakłada współpracę Stron w przypadku zaistnienia okoliczności utrudniających realizację umowy, a związanych z siłą wyższą (szczególnie epidemią). Rozwiązanie to pozwoli na bieżącą reakcję Stron w przypadku utrudnień z realizacją kontraktu ze względu na dynamicznie rozwijającą się sytuację z COVID-19 oraz wspólne ustalenie dalszych działań w dobrej wierze tak, aby interesy obu stron były realizowane pomimo utrudnień wynikających z siły wyższej (w szczególności wynikającej z epidemii COVID-19). Tym samym zapewniona będzie realizacja interesów obu stron – tak Zamawiającego, jak i Wykonawcy – przy jednoczesnej konieczności dostosowania realizacji kontraktu do dynamicznie rozwijającej się sytuacji związanej z COVID-19 i restrykcjami wprowadzanymi przez rząd i inne organy władzy. Wobec tego, proponujemy dodatnie Paragrafu o treści:

1. *Żadna ze Stron nie będzie odpowiedzialna za niewykonanie lub nienależyte wykonanie zobowiązań wynikających z Umowy, spowodowanych siłą wyższą, tj. przez okoliczności nadzwyczajne, nieprzewidywalne, lub też niemożliwe do uniknięcia mimo możliwości ich przewidzenia, w szczególności: klęski żywiołowe, katastrofy, strajki, zamieszki, embarga, stany*

33-100 Tarnów
Mickiewicza 8
Telefon: 14 63 16 500 | Fax: 14 63 16 600

zagrożenia epidemicznego, stany epidemii, stany nadzwyczajne, w tym stany klęski żywiołowej, decyzje, zarządzenia organów państwa itp.

2. *Terminy wykonania zobowiązań wynikających z Umowy, w tym czasu reakcji, ulegają przedłużeniu o czas trwania siły wyższej.*
3. *W przypadku zaistnienia zdarzenia siły wyższej, Strona, która na skutek siły wyższej nie może należycie wykonać zobowiązań wynikających z Umowy, zawiadomi niezwłocznie drugą Stronę o zaistnieniu siły wyższej, jednocześnie określając jej wpływ na wykonanie zobowiązań. Po zawiadomieniu, Strony będą współdziałać w dobrej wierze w celu wywiązania się ze zobowiązań w stopniu, w jakim jest to praktycznie możliwe oraz będzie poszukiwać wszelkich sensownych alternatywnych środków działania, możliwych mimo zaistnienia okoliczności siły wyższej.*

Odpowiedź PWSZ w Tarnowie do pytania nr 10:

§7 pkt. 2: Umowa jest realizowana w czasie staniu epidemii, nie jest to okoliczność nowa, Wykonawca jest zobowiązany do zachowania należytej staranności. Zapisy § 7 ust. 2 są jednoznaczne. Za siłę wyższą jest uznawane wyłącznie zdarzenie charakteryzujące się trzema następującymi cechami: zewnętrznością, niemożliwością jego przewidzenia oraz niemożliwością zapobieżenia jego skutkom. Zdarzenie jest zewnętrzne wówczas, gdy następuje poza strukturą przedsiębiorstwa. Niemożliwość przewidzenia, że dane zdarzenie nastąpi, należy pojmować jako jego nadzwyczajność i nagłość. Niemożliwość zapobiegnięcia skutkom zdarzenia jest tłumaczona jako jego przemożność, a więc niezdolność do odparcia nadchodzącego niebezpieczeństwa. Art. 471 K.c stanowi Dłużnik obowiązany jest do naprawienia szkody wynikłej z niewykonania lub nienależytego wykonania zobowiązania, chyba że niewykonanie lub nienależyte wykonanie jest następstwem okoliczności, za które dłużnik odpowiedzialności nie ponosi.

Aneta Żurawska-Lany
Dział Zamówień Publicznych i Zaopatrzenie
PWSZ w Tarnowie