



Poznań, 09.10.2023r.

Oznaczenie sprawy: TP-116/23

**Uczestnicy postępowania  
prowadzonego w trybie podstawowym  
na dostawę dwóch sztuk EMG w ramach projektu POPI.**

**WYJAŚNIENIE TREŚCI SPECYFIKACJI WARUNKÓW ZAMÓWIENIA**

W związku z otrzymanymi zapytaniem dotyczącymi treści Specyfikacji Warunków Zamówienia, Zamawiający na podstawie art. 284 ust. 2 w związku z art. 284 ust. 1 ustawy z dnia 11 września 2019r - Prawo zamówień publicznych poniżej zamieszcza treść zapytań wraz z odpowiedziami:

**Zestaw nr 1:**

**1. Dotyczy zapisów umowy Rozdział VIII SWZ**

Wnosimy o potwierdzenie, że Wykonawca może złożyć ofertę oraz inne dokumenty składane wraz z ofertą w ten sposób, że dokumenty te zostaną skompresowane do jednego pliku (folderu, katalogu elektronicznego) w formacie .zip, a następnie ten katalog zostanie podpisany przez wykonawcę jednym kwalifikowanym podpisem elektronicznym, podpisem zaufanym lub podpisem osobistym, przy czym poszczególne dokumenty zawarte w skompresowanym katalogu nie będą oddzielnie podpisane.

Wskazujemy, że w myśl §8 rozporządzenia Prezesa Rady Ministrów z dnia 30 grudnia 2020 r. w sprawie sposobu sporządzania i przekazywania informacji oraz wymagań technicznych dla dokumentów elektronicznych oraz środków komunikacji elektronicznej w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego lub konkursie taki sposób złożenia oferty i innych dokumentów w postępowaniach przetargowych jest dopuszczalny.

**Odp.: Zamawiający potwierdza.**

**2. Dotyczy formularza oferty – Załącznik nr 2 do SWZ oraz §4 ust. 1 umowy dostawy = Załącznik numer 3 do SWZ**

Wnosimy o udzielenie wyjaśnienie, czy cena jednostkowa netto w kolumnie 2 dotyczy jednej jednostki szkoleniowej, czy stanowią łączną cenę wszystkich jednostek szkoleniowych, jakie ma przeprowadzić Wykonawca w związku z dostawą urządzenia.

Zgodnie z umową wykonawca ma przeprowadzić 5 jednostek szkoleniowych – 4 jednostki szkoleniowe z obsługi przedmiotu zamówienia (§1 ust. 7) oraz jedną jednostkę szkoleniową z zakresy utrzymania technicznego (§1 ust. 8). Tymczasem w formularzu ofertowym oraz w umowie określono ilość szkoleń na „1”, co stoi w sprzeczności faktem, że Wykonawca ma przeprowadzić 5 jednostek szkoleniowych.

**Odp.: Cena jednostkowa stanowi łączną cenę wszystkich jednostek szkoleniowych, jakie ma przeprowadzić Wykonawca.**

**3. Dotyczy zapisów umowy §1 ust. 7 i 8 umowy dostawy – Załącznik nr 3 do SWZ**

Wnosimy o potwierdzenie, że termin szkolenia może zostać wyznaczony przez Wykonawcę, a jeśli nie to wnosimy o dopisanie do umowy procedury ustalania poszczególnych jednostek szkoleniowych.

Z punktu widzenia działalności prowadzonej przez wykonawcę istotne jest dokładne określenie terminu realizacji jednostek szkoleniowych.

**Odp.: Zamawiający potwierdza – termin szkolenia może zostać wyznaczony przez Wykonawcę, jednak szkolenie musi się odbyć nie później niż określony w SWZ termin wykonania zamówienia: 30 dni liczonych od dnia podpisania umowy lecz nie później niż do 30.11.2023r.**





4. §2 umowy dostawy – Załącznik nr 3 do SWZ

Wnosimy o określenie terminu wykonania przedmiotu umowy na 30 dni od dnia podpisania umowy, bez ograniczenia datą.

Jeżeli ze względu na przedłużanie się postępowania umowa zostanie zawarta np. w połowie listopada br. to wykonawcy pozostanie stosunkowo niewiele czasu na wykonanie przedmiotu umowy. Wykonawca powinien mieć zagwarantowany realny termin na wykonanie zobowiązania, który nie zależy od przebiegu postępowania przetargowego.

**Odp.: Zgodnie z SWZ.**

5. Dotyczy zapisów umowy §5 ust. 1 umowy dostawy – Załącznik nr 3 do SWZ

Wnosimy o potwierdzenie, że odbiór urządzenia i podpisanie protokołu odbioru nastąpi po dostawie, montażu i uruchomieniu urządzeń wraz z niezbędnymi dokumentami.

**Odp.: Odbiór urządzenia i podpisanie protokołu odbioru nastąpi po dostawie, montażu i uruchomieniu urządzeń wraz z niezbędnymi dokumentami oraz przeprowadzeniu szkolenia.**

6. §6 ust. 6 umowy dostawy – Załącznik nr 3 do SWZ

Wnosimy o potwierdzenie, że sposób usunięcia wady określa Wykonawca, a nie Zamawiający.

**Odp.: Zamawiający potwierdza.**

7. Dotyczy zapisów umowy §6 ust. 6 umowy dostawy – Załącznik nr 3 do SWZ

Wnosimy o potwierdzenie, że w przypadku wady jakościowej określonego elementu lub podzespołu i podjęcia decyzji o jego wymianie na wolny od wad, obowiązek wymiany dotyczy jedynie elementu lub podzespołu z wadami, a nie dotyczy całego urządzenia.

**Odp.: Zamawiający potwierdza.**

8. Dotyczy zapisów umowy §6 ust. 7 oraz §6 ust. 10 umowy dostawy – Załącznik nr 3 do SWZ

Wnosimy o wyjaśnienie, w jakich sytuacjach będzie miał zastosowanie termin z §6 ust. 7, a w jakich z §6 ust. 10

**Odp.: Zamawiający wykreśla § 6 ust. 7 wzoru umowy.**

9. Dotyczy zapisów umowy §6 ust. 10 umowy dostawy – Załącznik nr 3 do SWZ

Wnosimy o wydłużenie czasu naprawy do 5 dni,

Wskazujemy, że zaproponowane terminy w umowie w sposób znaczący skracają rynkowe terminy na naprawę awarii obowiązujące nawet w przypadku awarii urządzeń medycznych posiadanych przez podmioty publiczne. Ustalenie tak krótkich terminów naprawy stanowi o wykorzystaniu przez zamawiającego faktu, że to on odpowiada za przygotowanie umowy i narzuca wykonawcy jej warunki w sposób nierynkowy.

**Odp.: §6 ust. 10 wzoru umowy przyjmuje następujące brzmienie:**

**„Wykonawca oświadcza, że gwarantuje czas naprawy do 5 dni roboczych od dnia podjęcia czynności mających na celu diagnozę niesprawności. W przypadku konieczności dostarczenia części spoza terytorium RP, czas ten ulega Wydłużeniu o 2 dni robocze. Za dni robocze przyjmuje się dni od poniedziałku do piątku od godz. 7.00-17.00 z wyłączeniem dni ustawowo wolnych od pracy na podstawie odrębnie obowiązujących przepisów.”**

10. Dotyczy zapisów umowy §6 ust. 10 umowy dostawy – Załącznik nr 3 do SWZ

Wnosimy o wyjaśnienie, czy zamawiający dopuści dostawę przez wykonawcę urządzenia zastępczego w razie przedłużającej się naprawy i w razie dostawy urządzenia zastępczego nie będzie naliczał kar umownych za zwłokę.





**Odp.: Zamawiający dopuszcza w tym przypadku urządzenie zastępcze, pod warunkiem, że będzie ono posiadało parametry równoważne lub lepsze od urządzenia podlegającego naprawie – w tej sytuacji Zamawiający nie będzie naliczał kar umownych.**

**11. Dotyczy zapisów umowy §8 ust. 1 lit. a oraz lit d umowy dostawy – Załącznik nr 3 do SWZ**

Wnosimy o obniżenie kary umownej wskazanej w

a) lit. a - do poziomu 0,5 % wartości umowy netto za każdy dzień zwłoki,

b) lit. d – do poziomu 0,3 % wartości netto naprawianego urządzenia.

Ukształtowanie kary umownej na tak wysokim poziomie świadczy o jej rażącym wygórowaniu i znacząco przekracza hipotetyczną wartość szkody, jaką Zamawiający mógłby ponieść ze względu na zwłokę w dostawie.

W stosunku do zwłoki w naprawie urządzenia punktem wyjścia powinna być wartość urządzenia, które podlega naprawie, a nie wartość całej umowy.

Wysokość kary znacząco odbiega do poziomu sugerowanego przez Urząd Zamówień Publicznych w dokumencie „Dobre i złe praktyki kontraktowe” źródło:

[https://www.uzp.gov.pl/data/assets/pdf\\_file/0023/42737/Zalacznik-1-Dobre-i-zle-praktyki-kontraktowe.pdf](https://www.uzp.gov.pl/data/assets/pdf_file/0023/42737/Zalacznik-1-Dobre-i-zle-praktyki-kontraktowe.pdf)

**Odp.: Zamawiający nie zmienia zapisów wzoru umowy w tym zakresie.**

**12. Dotyczy zapisów umowy §8 ust. 1 lit. b i c. umowy dostawy – Załącznik nr 3 do SWZ**

Wnosimy o obniżenie kar umownych podanych w tych punktach b do poziomu 10% wartość netto umowy.

Określenie kary umownej na poziomie 100% wartości netto umowy jest rażącym naruszeniem przez zamawiającego prawa do jednostronnego ustalania postanowień umowy w sprawie zamówienia publicznego i stanowi działanie sprzeczne z zasadami współżycia społecznego (art. 353<sup>1</sup> Kodeksu cywilnego).

Wykonawca nie powinien być zmuszany przez zamawiającego do zapłaty na jego rzecz kar umownych o wartości równej wartości całej umowy. Taka wartość kary umownej znacząco odbiega od wysokości hipotetycznej szkody, jaką może ponieść zamawiający w związku z odstąpieniem od umowy.

W wyroku z dnia 22 sierpnia 2023 r. KIO 2327/23 Izba uznała, że maksymalny poziom kar umownych na poziomie 100% jest nieważny, analogicznie można tak samo twierdzić o karze umownej o wartości 100% za odstąpienie od umowy.

Wysokość kary za odstąpienie powinna być kształtowana na poziomie 10%, co wynika z sugestii Urzędu Zamówień Publicznych w dokumencie „Dobre i złe praktyki kontraktowe” źródło:

[https://www.uzp.gov.pl/data/assets/pdf\\_file/0023/42737/Zalacznik-1-Dobre-i-zle-praktyki-kontraktowe.pdf](https://www.uzp.gov.pl/data/assets/pdf_file/0023/42737/Zalacznik-1-Dobre-i-zle-praktyki-kontraktowe.pdf)

**Odp.: Zamawiający nie zmienia zapisów wzoru umowy w tym zakresie.**

**13. Dotyczy zapisów umowy §8 ust. 3 umowy dostawy – Załącznik nr 3 do SWZ**

Wnosimy o obniżenie maksymalnego poziomu kar umownych do poziomu 30 % wartości netto umowy

W wyroku KIO z dnia 22 sierpnia 2023 r. KIO 2327/23 łączny poziom kar umownych ustalony przez zamawiającego na poziomie 100 % został przez Izbę określony za nieważny.

Określenie maksymalnej wartości kar umownych na poziomie 100% wartości netto umowy jest rażącym naruszeniem przez zamawiającego prawa do jednostronnego ustalania postanowień umowy w sprawie zamówienia publicznego i stanowi działanie sprzeczne z zasadami współżycia społecznego (art. 353<sup>1</sup> Kodeksu cywilnego).

Maksymalny poziom kary umownej określony przez zamawiającego znacząco przewyższa wartości stosowane w obrocie.

**Odp.: Zamawiający nie zmienia zapisów wzoru umowy w tym zakresie.**





**14. Dotyczy zapisów umowy §9 ust. 2 umowy dostawy – Załącznik nr 3 do SWZ**

Wnosimy o jasne i precyzyjne określenie przypadków, w których zamawiający będzie mógł odstąpić od umowy, wypowiedzieć ją lub rozwiązać wraz z procedurą, w ramach której zamawiający będzie zobowiązany działać.

Przykładowe postanowienie proponowane przez wykonawcę może być następujące:

*„Zamawiający może odstąpić od umowy lub ją wypowiedzieć w razie dostarczenia przedmiotu niezgodnego z umową lub wadliwego lub ze zwłoką przekraczającą 30 dni w stosunku do terminu wskazanego w §2. Warunkiem wypowiedzenia umowy lub odstąpienia od niej jest uprzednie wezwanie wykonawcy do dostawy przedmiotu zgodnego z umową, bez wad lub dostawy przedmiotu umowy w dodatkowym odpowiednim terminie i bezskuteczny upływ tego terminu.”*

Postanowienie umowne, które umożliwia jednej ze stron zakończenie umowy jednostronnym działaniem w każdej chwili należy uznać za nieważne ze względu na naruszenie równowagi kontraktowej stron i zasad współżycia społecznego (art. 353<sup>1</sup>

Kodeksu cywilnego).

**Odp.: Zgodnie z zapisami § 9 ust. 2 wzoru umowy.**

