

Poznań, dnia 05 grudnia 2017 r.

Do wiadomości

wszyscy Wykonawcy

Dot. przetargu nieograniczonego na: zakup w systemie ratalnym urządzeń medycznych stanowiących wyposażenie Oddziału Medycyny Estetycznej. **Sprawa nr: POSUM/ZPpn/6/2017.**

Z uwagi na wątpliwości dotyczące treści SIWZ uprzejmie prosimy o odpowiedź na następujące pytania:

1. Czy Zamawiający dopuszcza możliwość kalkulacji ceny oferty w oparciu o ostatnią ratę wyrównawczą, w przypadku kwoty niepodzielnej na równe raty? W tym wypadku ostatnia rata wyrównawcza będzie nieznacznie mniejsza bądź większa od pozostałych rat.

Odpowiedź: Zamawiający dopuszcza taką kalkulację.

2. Prosimy Zamawiającego o zmianę zapisu rozdziału II punkt 1 podpunkt 6) poprzez zmianę słowa „kredytowania” na „finansowania” analogicznie do treści całej SIWZ.

Odpowiedź: Zamawiający wyraża zgodę na zmianę zapisów.

3. W związku z zapisem rozdziału II punkt 1 podpunkt 5): „Zamawiający nie dopuszcza możliwości składania ofert częściowych”, prosimy Zamawiającego o wykreślenie zapisów:

a) z rozdziału IV punkt 1 podpunkt 1.8: „niniejszy zapis nie dotyczy pakietu nr 10.”

b) z rozdziału IV punkt 3 podpunkt 3.5: „Dodatkowo dla pakietu nr 5: Autoryzacja producenta na sprzedaż i serwis urządzeń w Polsce w formie pisemnej, na podstawie ustawy z dnia 20 maja 2010 r. o wyrobach medycznych”

Odpowiedź: Zamawiający wykreśla zapisy w/w zapisy ppkt a i b

4. Prosimy Zamawiającego o wykreślenie zapisów rozdziału IV pkt. 5 podpunkt 5.4 SIWZ: „Wszelka korespondencja oraz rozliczenia dokonywane będą wyłącznie z podmiotem występującym jako pełnomocnik pozostałych.”. Możliwość zawierania tego typu umów w których podział obowiązków między stronami zależy wyłącznie od ich woli wynika z obowiązującej zasady swobody umów. Zgodnie z art. 353¹ KC strony zawierające umowę mogą ułożyć stosunek prawny wg swojego uznania, byleby jego treść lub cel nie sprzeciwiały się właściwości (naturze) stosunku, ustawie ani zasadom współżycia społecznego. Pragniemy jednocześnie zauważyć, iż w świetle obowiązujących przepisów Wykonawcy dysponują pełną swobodą tworzenia konsorcjów w wybranej przez siebie formie prawnej, a Zamawiający nie może tej swobody w sposób nieuzasadniony ograniczać. „Zamawiający, formułując warunki dotyczące wykonawców wspólnie ubiegających się o udzielenie zamówienia, nie może ograniczyć swobody tworzenia konsorcjum” (orzeczenie regionalnej komisji orzekającej z 16.6.2009 r., sygn. akt 0965-DB/75/09). Dlatego też bezpodstawny jest wymóg Zamawiającego, aby jeden z Wykonawców był uprawniony do realizacji całości kontraktu łącznie z płatnościami w imieniu Konsorcjum tym bardziej, że wszyscy członkowie konsorcjum solidarnie odpowiadają przed Zamawiającym za realizację przedmiotu zamówienia.

Odpowiedź: Zamawiający wyraża zgodę na wykreślenie powyższego zapisu.

5. Ponieważ koszt finansowania jest stałą prowizją a wysokość rat nie ulega zmianie przez cały okres trwania umowy, prosimy Zamawiającego o zmianę zapisu §4 ustęp 6 wzoru umowy i nadanie mu treści: „O ile bezwzględnie obowiązujące przepisy polskiego prawa nie będą stać temu na przeszkodzie Zamawiający

ma prawo do zażądania od Wykonawcy skrócenia okresu finansowania ratalnego zakupu urządzeń i odpowiedniego zmniejszenia liczby rat z zastrzeżeniem, że wartość przedmiotu umowy nie ulegnie zmianie. Na pierwsze takie pisemne żądanie Zamawiającego Wykonawca przedstawi projekt odpowiedniego aneksu do umowy, uwzględniającego takie żądanie Zamawiającego.”

Odpowiedź: Zamawiający wyraża zgodę na proponowaną zmianę wzoru umowy.

6. W związku z faktem, iż długi pieniężne są traktowane w kodeksie cywilnym, jako długi oddawcze prosimy o zmianę zapisu §4 ustęp 10 wzoru umowy na treść: „Jako dzień zapłaty Strony uznają dzień uznania rachunku Wykonawcy”.

Odpowiedź: Umowa stron może stanowić o tym, że spełnienie świadczenia bezgotówkowego może nastąpić w dacie obciążenia rachunku bankowego dłużnika (uchwała Sądu Najwyższego z 4 stycznia 1995 r. (III CZP 164/94). Przy przyjętej konstrukcji dłużnik ma pewność już w chwili złożenia przelewu, że spełnił świadczenie w terminie. Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę § 4 ust. 10 wzoru umowy.

7. Prosimy o informację czy szkolenie wskazane w §2 ust.5 zostanie potwierdzone osobnym protokołem z przeprowadzenia szkolenia, niezależnym od protokołu zdawczo-odbiorczego.

Odpowiedź: Tak

8. Prosimy o wykreślenie z §5 ust.1 i ust.3 sformułowania „przy czym Wykonawca przyjmuje na siebie odpowiedzialność za niewykonanie lub nienależyte wykonanie umowy w opisanym wyżej zakresie także z przyczyn, za które Wykonawca nie odpowiada.”, Wskazujemy, że ustawodawca łączy możliwość stosowania kar w niewykonaniu lub nienależytym wykonaniu zobowiązania. Zgodnie z przepisem art. 471 Kc dłużnik nie odpowiada jeżeli niewykonanie lub nienależyte wykonanie zobowiązania jest następstwem okoliczności, za które dłużnik nie ponosi odpowiedzialności. Powyższe zastrzeżenie należy także uznać za ograniczającą wykonywanie praw podmiotowych oraz naruszającą zasady swobody umów i zasad współżycia społecznego, o których mowa w art. 5 i 353¹ Kodeksu cywilnego.

Odpowiedź: Reguła z art. 471 Kc może podlegać modyfikacji, co wynika wprost z art. 472 Kc i art. 473 § 1 Kc, a co czyni nieskutecznym zarzut naruszenia zasady swobody umów i zasad współżycia społecznego, zwłaszcza w sytuacji, gdy zobowiązanie zaciąga przedsiębiorca w ramach prowadzonej przez siebie działalności gospodarczej, a wynagrodzenie przedsiębiorcy ma być finansowane ze środków publicznych. Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę § 5 ust. 1 i ust. 3 wzoru umowy.

9. Prosimy o zmianę w §5 ust.1 i ust.3 sformułowania „opóźnienia” na „zwłoka”.

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę § 5 ust. 1 i ust. 3 wzoru umowy.

10. Prosimy o enumeratywne wskazanie w §7 ust.1 pkt. b) przyczyn odstąpienia od umowy.

Odpowiedź: Przyczyna została wskazana – jest nią działanie (zaniechanie) wykonawcy, wskutek czego wykonawca nie wykonuje przyjętych w umowie zobowiązań zgodnie z warunkami tej umowy. Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę § 7 ust. 1 lit. b wzoru umowy.

11. W związku ze standardami korporacyjnymi obowiązującymi u Wykonawcy prosimy o wyrażenie zgody na wprowadzenie do umowy następujących zapisów:

- „1. Wykonawca oświadcza, iż przyjął Kodeks Etyczny Grupy Kapitałowej (Kodeks) w skład której wchodzi Wykonawca.
2. Zamawiający zgadza się respektować i przestrzegać postanowień Kodeksu, zamieszczonego na stronie internetowej Dostawcy: <http://xxxxxxxxxxxxxxxxxxxxx>. *
3. Każde naruszenie wymogów określonych w Kodeksie daje prawo Wykonawcy do rozwiązania Umowy”.

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na proponowaną zmianę.

12. W związku ze standardami korporacyjnymi obowiązującymi u Wykonawcy prosimy o wyrażenie zgody na wprowadzenie do umowy następujących zapisów: „

Klauzula salwatoryjna

1. Strony oświadczają iż w przypadku, gdy którekolwiek z postanowień Umowy, z mocy prawa lub ostatecznego albo prawomocnego orzeczenia jakiegokolwiek organu administracyjnego lub sądu, zostaną uznane za nieważne lub nieskuteczne, pozostałe postanowienia Umowy zachowują pełną moc i skuteczność.
2. Postanowienia Umowy nieważne lub nieskuteczne, zgodnie z ust. 1 zostaną zastąpione, na mocy Umowy, postanowieniami ważnymi w świetle prawa i w pełni skutecznymi, które wywołują skutki prawne zapewniające możliwie zbliżone do pierwotnych korzyści gospodarcze dla każdej ze Stron.
- 3.

Jeżeli postanowień Umowy nie da się zastąpić postanowieniami ważnymi i w pełni skutecznymi albo, jeżeli okaże się, że Umowa zostanie uznana za nieważną bądź nieskuteczną wówczas Strony zawrą porozumienie w przedmiocie przeniesienia własności przedmiotu umowy na zamawiającego za zaliczeniem ceny zapłaconej wykonawcy przez zamawiającego z tytułu przeniesienia własności przedmiotu umowy”

Odpowiedź: Zamawiający wyraża zgodę na wprowadzenie powyższej klauzuli – jako § 7¹ wzoru umowy.

13. W związku ze standardami korporacyjnymi obowiązującymi u Wykonawcy prosimy o wyrażenie zgody na wprowadzenie do umowy następujących zapisów: „

Klauzula ochrony danych osobowych

Na podstawie ustawy z dnia 29 sierpnia 1997 r. o ochronie danych osobowych (Dz. U. z 2002 r. Nr 101, poz. 926 ze zm.), wyrażam zgodę na przetwarzanie przez **Wykonawcę** z siedzibą wprzy al., zarejestrowaną w Krajowym Rejestrze Sądowym-Rejestrze Przedsiębiorców prowadzonym przez Sąd Rejonowy dla pod nr KRS:, NIP:, REGON:, o kapitale zakładowym w wysokości zł – pokryty w całości (dalej: „Wykonawca”) moich danych osobowych w zakresie niezbędnym do zawarcia, wykonania umowy oraz do dochodzenia roszczeń związanych z zawartą umową.”

Odpowiedź: Zamawiającym nie jest osoba fizyczna, wobec czego proponowana klauzula jest bezprzedmiotowa. Zamawiający nie wyraża zgody na proponowaną zmianę wzoru umowy.

14. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na wprowadzenie do umowy postanowień dotyczących przysługującego Zamawiającemu prawa do złożenia reklamacji na działalność lub usługi świadczone przez Wykonawcę zgodnie z ustawą o rozpatrywaniu reklamacji przez podmioty rynku finansowego i o Rzeczniku Finansowym.

„Klauzula reklamacyjna

1. Zamawiającemu przysługuje prawo złożenia reklamacji na działalność lub usługi świadczone przez Dostawcę, w części dotyczącej usługi finansowej lub rozliczeń pieniężnych.
2. Reklamacje mogą być składane wyłącznie w następujących formach:
 - 1) ustnie:
 - a. w formie telefonicznej pod następującym numerem: +48 xxxxxxxx.
 - b. osobiście w siedzibie Dostawcy – xxxxxxxxxxxxxxx.
 - 2) w formie pisemnej:
 - a. przesyłką pocztową na adres korespondencyjny: xxxxxxxxxxxxxxx.
 - b. osobiście w siedzibie Dostawcy – xxxxxxxxxxxx.
 - 3) pocztą elektroniczną na następujące adresy e-mail:xxxxxxxxxxxxxxxxx.
3. Reklamacje mogą być składane przez Zamawiającego osobiście lub za pośrednictwem kuriera, pośtańca lub pełnomocnika dysponującego pełnomocnictwem w formie zwykłej.
4. Na żądanie Zamawiającego Dostawca potwierdza wpływ reklamacji pisemnie (przesyłką pocztową) lub pocztą elektroniczną lub w innej formie uprzednio uzgodnionej z Dostawcą.
5. Dostawca rozpatruje zgłoszoną reklamację niezwłocznie, jednak nie później niż w terminie 30 dni od jej otrzymania. W przypadku, gdy z uwagi na złożoność sprawy rozpatrzenie reklamacji nie będzie możliwe w terminie 30 dni, Dostawca poinformuje o tym Zamawiającego, wskazując:
 - 1) przyczyny braku możliwości dotrzymania terminu 30 dni na rozpatrzenie reklamacji,

2) okoliczności wymagające wyjaśnienia,

3) ostateczny termin udzielania odpowiedzi na reklamację, który nie może być dłuższy niż 60 dni od dnia otrzymania reklamacji.

6. Dostawca może zwrócić się do Zamawiającego o dostarczenie dodatkowych danych kontaktowych lub informacji oraz posiadanej przez Zamawiającego dokumentacji dotyczącej składanej reklamacji, jakie mogą okazać się niezbędne w celu sprawnego przeprowadzenia procesu rozpatrywania reklamacji.

7. Odpowiedź na reklamację Zamawiającego zostanie udzielona przez Dostawcę w postaci papierowej (przesyłką pocztową) lub za pomocą innego trwałego nośnika informacji albo pocztą elektroniczną, z zastrzeżeniem, że Dostawca udzieli odpowiedzi na reklamację pocztą elektroniczną wyłącznie na wniosek Zamawiającego.

8. W przypadku niedotrzymania przez Dostawcę terminu przewidzianego na rozpatrzenie reklamacji, reklamację uważa się za rozpatrzoną zgodnie z wolą Zamawiającego.

9. Zamawiający niezadowolony z wyjaśnień uzyskanych w odpowiedzi Dostawcy na reklamację ma możliwość wystąpić z:

1) wnioskiem do Rzecznika Finansowego o rozpatrzenie sprawy zgodnie z przepisami ustawy z dnia 5 sierpnia 2015 r. o rozpatrywaniu reklamacji przez podmioty rynku finansowego i o Rzeczniku Finansowym. Szczegółowe informacje dot. Rzecznika Finansowego dostępne są na stronie internetowej: <https://rf.gov.pl/>.

2) powództwem przeciwko Dostawcy do właściwego sądu powszechnego.

Odpowiedź: Zamawiający wyraża zgodę na proponowaną zmianę wzoru umowy.