

Poznań, dnia 21 marca 2018 r.

Dotyczy: postępowania w trybie przetargu nieograniczonego pn.: „Zakup w systemie ratalnym urządzeń medycznych stanowiących wyposażenie Oddziału Medycyny Estetycznej” POSUM/ZP pn/2/2018

Działając na podstawie art. 38 ust.1 z dnia 29 stycznia 2004 roku – Prawo zamówień publicznych niniejszym udzielam wyjaśnień na następujące pytanie dotyczące treści specyfikacji istotnych warunków zamówienia:

Pytanie nr 1

Zwracamy się z prośbą o wykreślenie zapisów rozdziału IV pkt. 5 ppkt. 5.4. lit. B) oraz d) SIWZ. Pragniemy zauważyć, iż celem tworzenia konsorcjów jest połączenie sił i środków w celu ubiegania się o zamówienie publiczne, a następnie jego wspólnej realizacji. Zgodnie z przepisami prawa (art. 23 ust. 2 ustawy PZP) Wykonawcy wspólnie ubiegający się o zamówienie ustanawiają pełnomocnika do reprezentowania ich w postępowaniu o udzielenie zamówienia albo reprezentowania w postępowaniu i zawarcia umowy w sprawie zamówienia publicznego. Zawarta umowa konsorcjum między podmiotami reguluje zakres obowiązków konsorcjantów, przedstawiając szczegółowy podział obowiązków. Dodatkowo zgodnie z art. 23 ustawy PZP Zamawiający może żądać przedłożenia umowy konsorcjum, ale żadne przepisy prawa nie dają mu możliwości ingerowania w treść tej umowy. Zgodnie z wyrokiem KIO z dnia 19 kwietnia 2013 roku (KIO 749/13) Izba wskazuje, że przepis art. 23 ust. 4 PZP ani żaden inny przepis PZP, nie zezwala zamawiającemu na modelowanie postanowień umownych, które mają być zawarte w umowie o współpracy zawieranej pomiędzy wykonawcami wspólnie ubiegającymi się o udzielenie zamówienia. Kształtowanie treści takiej umowy jest prawem wyłącznie stron umowy, w tym przypadku wykonawców ubiegających się o udzielenie zamówienia, a nie zamawiającego, który nie jest uprawniony do ingerowania w jej treść.

Odpowiedź: Zamawiający wykreśla zapis rozdziału IV pkt. 5 ppkt. 5.4. lit. B) oraz d) SIWZ.

Pytanie nr 2

Jednym z kryteriów oceny jest zaoferowany termin dostawy. Zwracamy się prośbą o informację czy Wykonawca ma podać zaoferowany termin w zakresie powyższego kryterium na osobnym oświadczeniu stanowiącym integralną część złożonej oferty przetargowej czy zostanie zmodyfikowany w odpowiedni sposób treść formularza oferty?

Odpowiedź: Wykonawca ma podać zaoferowany termin w zakresie powyższego kryterium na osobnym oświadczeniu stanowiącym integralną część złożonej oferty przetargowej.

Pytanie nr 3

Prosimy Zamawiającego o wykreślenie sformułowania o brzmieniu: „Podwykonawca musi posiadać takie same koncesje, licencje, zezwolenia i zgody jakie posiada Wykonawca”. Pragniemy zauważyć, iż stosowanie tak restrykcyjnych zapisów w zakresie podwykonawstwa nie znajduje uzasadnienia.

Odpowiedź: Zamawiający wykreśla to sformułowanie.

Pytanie nr 4

W nawiązaniu do zapisów §2 ust. 5 wzoru umowy prosimy o potwierdzenie, że:

- Zostaną wystawione 2 protokoły, jeden z dostawy i uruchomienia sprzętu, a drugi po przeprowadzeniu szkolenia;
- Za podstawę płatności przyjmuje się protokół z dostawy i uruchomienia sprzętu wskazany w §3 ust. 3 wzoru umowy.
- Szkolenie pracowników nie wlicza się do terminu na realizację zamówienia.

Odpowiedź : Zamawiający potwierdza.

Pytanie nr 5

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

Odpowiedź: Zamawiający zmienia zapis §4 ustę 10 wzoru umowy na treść: „Jako dzień zapłaty Strony uznają dzień uznania rachunku Wykonawcy”

Pytanie nr 6

Czy Zamawiający przez odsetki ustawowe, o których mowa w § 4 ust. 11 oraz §5 ust. 4 wzoru umowy rozumie odsetki za opóźnienie w płatności określone w ustawie z dnia 8 marca 2013 roku o terminach zapłaty w transakcjach handlowych? W przypadku odpowiedzi negatywnej, pragniemy poinformować, iż na podstawie art. 13 ustawy o terminach zapłaty w transakcjach handlowych postanowienia umowy wyłączające lub ograniczające uprawnienia wierzyciela lub obowiązki dłużnika do naliczania odsetek za opóźnienie z niniejszej ustawy są nieważne, zatem zapisy art. 8 niniejszej ustawy stosuje się odpowiednio.

Odpowiedź: Zamawiający przez odsetki ustawowe, o których mowa w § 4 ust. 11 oraz §5 ust. 4 wzoru umowy rozumie odsetki za opóźnienie w płatności określone w ustawie z dnia 8 marca 2013 roku o terminach zapłaty w transakcjach handlowych.

Pytanie nr 7

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: Zamawiający wykreśla to sformułowanie.

Pytanie nr 8

Prosimy o zmianę kary umownej zawartej w §5 ust. 1 oraz ust. 3 wzoru umowy i naliczanie jej za każdy dzień „zwłoki” a nie „opóźnienia”.

Odpowiedź: Zamawiający wyraża zgodę.

Pytanie nr 9

Zgodnie z zasadą równości stron umowy Prosimy Zamawiającego o wprowadzenie do wzoru umowy kary obciążającej Zamawiającego na rzecz Wykonawcy za nieuzasadnione zerwanie umowy z winy Zamawiającego w wysokości analogicznej jak w §5 ust. 2 wzoru umowy.

Odpowiedź: Zamawiający wyraża zgodę.

Pytanie nr 10

Mając na względzie równość Stron umowy zwracamy się z prośbą o zmianę zapisu §5 ust. 6 wzoru umowy i nadanie mu brzmienia: „Stronom przysługuje prawo dochodzenia odszkodowania uzupełniającego na zasadach ogólnych, jeżeli kara nie pokrywa wyrządzonej szkody”.

Odpowiedź: Zamawiający wyraża zgodę.

Pytanie nr 11

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

Odpowiedź: przyczyna odstąpienia od umowy wskazanie w §7 ust.1 pkt. b) gdy Wykonawca realizuje przedmiot umowy niezgodnie z postanowieniami określonymi w niniejszej umowie a mianowicie:

- przedmiot dostawy jest niezgodny ze specyfikacją
- gwarancja jest krótsza niż wymagana
- przedmiot dostawy jest powystawowy lub demonstracyjny lub posiada ślady użytkowania

Pytanie nr 12

Prosimy Zamawiającego o wykreślenie zapisów §7 ust. 1 pkt. c) wzoru umowy. Pragniemy zauważyć, iż przedmiotem niniejszego postępowania jest dostawa wraz z instalacją urządzeń, gdzie maksymalny termin realizacji jest dłuższy niż 14 dni, a dostawa wraz z instalacją nie wymaga dużo wcześniejszej ingerencji Wykonawcy.

Odpowiedź: Zamawiający wyraża zgodę.

Pytanie nr 13

Prosimy Zamawiającego o potwierdzenie, iż postanowienia dotyczące przetwarzania danych osobowych wskazanych w §12 umowy nie ograniczają możliwości powierzenia danych objętych Umową podwykonawcom, którym Wykonawca zamierza powierzyć wykonanie część zamówienia, zgodnie z art. 36a ust. 1 ustawy Prawo Zamówień Publicznych.

Odpowiedź: Tak, Zamawiający potwierdza, iż postanowienia dotyczące przetwarzania danych osobowych wskazanych w §12 umowy nie ograniczają możliwości powierzenia danych objętych Umową podwykonawcom, którym Wykonawca zamierza powierzyć wykonanie część zamówienia, zgodnie z art. 36a ust. 1 ustawy Prawo Zamówień Publicznych.

Pytanie nr 14

W związku z powyższym prosimy o dodanie §12 wzoru umowy ust. 10 w brzmieniu: „Strony niniejszym uzgadniają, że Wykonawca może powierzyć przetwarzanie danych osobowych podwykonawcy wskazanemu w ofercie, na zasadach określonych w niniejszej umowie”

Odpowiedź: Zamawiający dodaje zapis do umowy

Pytanie nr 15

Prosimy Zamawiającego o wydłużenie czasu reakcji na zgłoszone wady do 24 godzin.

Odpowiedź: Zamawiający wyraża zgodę

Pytanie nr 16

Prosimy Zamawiającego o doprecyzowanie zapisów zawartych w § 9 ust. 2 wzoru umowy poprzez potwierdzenie, iż czas reakcji serwisu i przystąpienie do usuwania awarii liczone będzie w dni robocze od momentu doręczenia zawiadomienia ze strony Zamawiającego Wykonawcy, dokonanego w formie faxy nr _____, z tym zastrzeżeniem, że fax, w przypadku wystania go między godz. 8.00 a 16.00 w danym dniu roboczym uznany jest za doręczony w tym dniu roboczym, natomiast w przypadku wystania go po godz. 16 lub w dniu nie będącym dniem roboczym, uznany jest za doręczony w następnym dniu roboczym.

Odpowiedź: Zamawiający potwierdza

Pytanie nr 17

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.

Pytanie nr 18

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

1. Wykonawca XXX przyjął wytyczne Grupy Kapitałowej w skład której wchodzi Wykonawca XXX dotyczące zgodności na poziomie międzynarodowym w zakresie korporacyjnej odpowiedzialności karnej podmiotów zbiorowych za czyny zabronione pod groźbą kary” (dalej Wytyczne), których treść znajduje się na stronie www pod następującym linkiem (**).
2. Zamawiający niniejszym oświadcza, że zapoznał się z Wytycznymi.

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody

Pytanie nr 19

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: Zamawiający nie wyraża zgody

p.o. DYREKTOR
Poznańskiego Ośrodka Specjalistycznych
Usług Medycznych
Piotr Nycz