**P.T. Wykonawcy wszyscy**

DA.271-51-18/20 Nowy Sącz dnia 17 grudnia 2020 r.

**Dotyczy: Zapytanie nr 11**

W związku ze złożonymi zapytaniami dotyczącymi zapisów wzoru umowy odnośnie postępowania o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego na **dostawę i montaż aparatury medycznej, sprzętu medycznego w ramach projektu pn. „Małopolska tarcza Antykryzysowa – pakiet medyczny 2”,** Szpital Specjalistyczny im. Jędrzeja Śniadeckiego w Nowym Sączu jako Zamawiający informuje, że:

**Pytanie 1 dotyczy:**

**Zadania nr 5: dostawa kardiomonitora :**

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na wydłużenie terminu dostawy do 6 tygodni od dnia zawarcia umowy?

**Odpowiedz:**

**Zamawiający nie wyraża zgody.**

**Pytanie 2 dotyczy:**

**Umowy – załącznik nr 6 do SIWZ:**

1. **Par. 7 ust. 4** - Ze względu na specyfikę sprzętu, jakiego wymaga Zamawiający, zapewnienie na czas naprawy urządzenia zastępczego, równoważnego parametrami i wyposażeniem, może okazać się logistycznie niemożliwe w tak krótkim czasie. Czy w związku z tym Zamawiający wyrazi zgodę na wydłużenie terminu dostawy sprzętu zastępczego dla napraw przedłużających się powyżej 4 dni roboczych?

**Odpowiedz:**

**Zamawiający nie wyraża zgody.**

1. **Par. 7 ust. 6** Powszechnie przyjętą praktyką jest, że gwarancja elementów systemu naprawianych lub wymienionych w trakcie trwania okresu gwarancji kończy się wraz z zakończeniem gwarancji na przedmiot zamówienia. Pozwala to na rzetelną kalkulację oferty przez Wykonawcę, korzystniejszą dla Zamawiającego. Czy w związku z tym Zamawiający zgodzi się na usunięcie wymogu rozpoczęcia biegu gwarancji na nowo od momentu dokonania istotnych napraw rzeczy objętej gwarancją?

**Odpowiedz:**

**Zamawiający nie wyraża zgody.**

1. **par. 7 ust. 7** - Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę brzmienia tego punktu na następujący: „W przypadku wymiany elementu przedmiotu zamówienia gwarancja na wymieniony element kończy się wraz z końcem gwarancji na przedmiot zamówienia"

**Odpowiedz:**

**Zamawiający nie wyraża zgody.**

1. **par. 10 ust. 1**
2. dotyczy punktu: b), c), d) i e) W naszej ocenie zaproponowane kary umowne są rażąco wysokie. Na rynku wyrobów medycznych przyjęło się, iż wysokość kary to 0,1-0,2% za dzień zwłoki w wykonaniu zamówienia/podjęciu działań serwisowych/wymianę wadliwego towaru. W szczególności zwracamy uwagę Zamawiającemu, że naliczanie kar za opóźnienie w reakcji serwisowej lub naprawie gwarancyjnej **za każdą godzinę opóźnienia** jest wymogiem znacząco odbiegającym od standardów rynkowych – Przyjęte jest naliczania kar za; „każdy dzień zwłoki”.

W związku z tym, prosimy o obniżenie kar umownych oraz ich dostosowanie do przyjętego w branży poziomu i brzmienia.

 **Odpowiedz:**

**Zgodnie z SIWZ.**

1. dotyczy punktu: b), c), d) i e)

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na naliczanie kar od wartości niezrealizowanej części umowy?
Jeśli dostawa/ czynności dotyczące przedmiotu umowy będą w zdecydowanej mierze zrealizowane, to naliczanie kary umownej od całkowitej wartości umowy, będzie miała charakter rażąco zawyżony.

 **Odpowiedz:**

**Zgodnie z SIWZ.**

1. Brak górnego limitu naliczenia kary umownej w praktyce może powodować, iż jej celem nie będzie zagwarantowanie Zamawiającemu sprawiedliwej rekompensaty, czy zdyscyplinowanie wykonawcy, ale umożliwienie Zamawiającemu wzbogacenie się, co jest sprzeczne z naturą kary umownej, szczególnie, że Zamawiający zastrzegł w umowie możliwość dochodzenia na zasadach ogólnych odszkodowania przewyższającego wysokość kar umownych. W związku z powyższym proponujemy wprowadzenie górnego limitu naliczenia kary umownej, nie większej jednak niż 10 % wartości umowy.

**Odpowiedz:**

**Zgodnie z SIWZ.**

1. **par. 10 ust. 1**

Zgodnie z Kodeksem cywilnym karę umowną można naliczyć w wypadku zawinionego działania lub zaniechania, więc Wykonawca powinien odpowiadać za zwłokę, nie za opóźnienie. Wykonawca nie powinien odpowiadać za opóźnienie wywołane np. siłą wyższą, działaniem organów administracji. W związku z tym proponujemy, aby w omawianym punkcie słowo „opóźnienie” zastąpić słowem „zwłoka”.

 **Odpowiedz:**

 **Zgodnie z SIWZ.**

1. **Dotyczy par. 13**

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 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.*

**Odpowiedz:**

**Zamawiający doda pkt. j) do § 13 ust.2 o brzmieniu jak poniżej:**

**„j) zmiany spowodowanej okolicznościami poza kontrolą stron, które działając z należytą starannością nie mogły przewidzieć w chwili zawierania umowy. Dotyczy to w szczególności takich okoliczności jak zagrożenie epidemiologiczne, zamieszki, akty terroru, zamknięcie granic, rządowe ograniczenia międzynarodowego transportu, utrudnienia na lotniskach i granicach, tj. okoliczności o charakterze tzw. siły wyższej. W czasie trwania siły wyższej Wykonawca odpowiada za wykonywanie Umowy, gdy ponosi winę umyślną za naruszenia. Wykonawca zobowiązuje się informować Zamawiającego niezwłocznie i na bieżąco o wszelkich trudnościach związanych z realizacją przedmiotu umowy”.**