

Firmy ubiegające się o udzielenie zamówienia

Dotyczy: przetargu nieograniczonego na

**„Zakup karty do mammografu dla Działu Diagnostyki Obrazowej
SP ZOZ Szpitala Wielospecjalistycznego w Jaworznie”**

Zamawiający, zgodnie z art. 38 ustawy Prawo zamówień publicznych odpowiada na pytania od Wykonawców i dokonuje zmiany SIWZ:

WYKONAWCA 1

1. Prosimy, celem doprecyzowania, o zgodę na usunięcie paragrafu 3 ustęp 3. Przedmiotem postępowania jest część zamienna aparatu, a nie całe urządzenie. Wymiana części zamiennych nie stwarza konieczności przeprowadzania szkoleń ponieważ funkcjonalnie aparat główny się nie zmienia.
2. Prosimy, celem doprecyzowania, o zmianę w paragrafie 3 ustęp 4 słowa „urządzenia” na „części”
3. Prosimy o zmianę brzmienia paragrafu 3 ustęp 5 w poniższym zakresie:

„Okres gwarancji na oferowaną część wynosi miesięcy od dnia dostawy części”

Wymiana pojedynczej części nie skutkuje objęciem całego urządzenia gwarancją. Dodatkowo część zamienna nie posiada karty gwarancyjnej – warunki gwarancji są określone w umowie sprzedaży i formularzu ofertowym.

4. Prosimy, tytułem doprecyzowania, o rozszerzenie paragrafu 3 o zapis:

„Gwarancją nie są objęte

- a. uszkodzenia i wady dostarczanej części wynikłe na skutek:

- eksploatacji aparatu przez Zamawiającego niezgodnej z jego przeznaczeniem, niestosowania się Zamawiającego do instrukcji obsługi aparatu, mechanicznego uszkodzenia powstałego z przyczyn leżących po stronie Zamawiającego lub osób trzecich i wywołane nimi wady,
- samowolnych napraw, przeróbek lub zmian konstrukcyjnych (dokonywanych przez Zamawiającego lub inne nieuprawnione osoby);

- b. uszkodzenia spowodowane zdarzeniami losowymi tzw. siła wyższa (pożar, powódź, zalanie itp.)”

Przedmiotowa prośba ma na celu doprecyzowanie warunków gwarancji o wyłączenie sytuacji za które nie odpowiada Wykonawca

5. Prosimy o zgodę na usunięcie paragrafu 6, ustęp 1 litera „b”. Prośbę motywujemy potencjalnymi względami diagnostycznymi wynikającymi z konieczności sprawdzenia elementu.

Odpowiedź dot. pytań 1-5: Wyrażamy zgodę, **odpowiednio zmiana projektu umowy.**

6. Prosimy o zmianę brzmienia paragrafu 6 ustęp 2 w następującym zakresie:

„Wykonawca oświadcza, że dostarczone urządzenie będzie oryginalne i wolne od wad.”

Mając na uwadze, że m.in. ze względów związanych z ochroną środowiska producent oryginalnych części wykorzystuje części rekondycjonowane prosimy o wyrażenie zgody na zmianę brzmienia. Części te spełniają wymagania odnośnie parametrów technicznych, jakościowych i funkcjonalnych oraz posiadają odpowiednie certyfikaty, jeżeli przepisy szczególne tego wymagają, tak jak części nowe.

Odpowiedź dot. pytania 6: Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie wymagania „oryginalne”, jednakże wprowadza wymóg w brzmieniu: „*dostarczona część urządzenia będzie kompatybilna z posiadanym aparatem mammograficznym i wolna od wad*” **odpowiednio zmiana projektu umowy.**

7. Prosimy o zgodę na zmianę brzmienia paragrafu 7 ustęp 3 w następującym zakresie:

„W razie dostarczenia części wadliwej, zniszczonej, Wykonawca zobowiązany jest do jej bezzwłocznej wymiany na własny koszt.”

Prośbę motywujemy faktem, że warunki określone w paragrafie 6 nie odnoszą się do konieczności wymiany części, ponieważ nie są związane z jej poprawną pracą.

Odpowiedź dot. pytania 7: Zamawiający dokonuje zmiany paragrafu 7 ustęp 3 i otrzymuje on brzmienie: „*W razie dostarczenia części urządzenia wadliwej, zniszczonej, uszkodzonej bądź niespełniającej wymagań określonych w specyfikacji istotnych warunków zamówienia lub określonych w §6 umowy, Wykonawca zobowiązany jest do jej bezzwłocznej wymiany na własny koszt.*”

8. Prosimy o zmianę brzmienia paragrafu 8 punkt 2 litera a w następującym zakresie:

„a) w wysokości 0,2% wartości brutto nie dostarczonej części w przypadku nieterminowej dostawy części za każdy dzień zwłoki, nie dotrzymania terminów wykonania obowiązków wynikających z warunków gwarancji i serwisu lub dostarczenia części nie spełniającej wymagań określonych w specyfikacji istotnych warunków zamówienia jednak łącznie nie więcej niż 10 % wartości netto ceny określonej w paragrafie 2 ustęp 1”

Powyższa prośba ma na celu umożliwienie Wykonawcy skalkulowania oferty poprzez określenie maksymalnego pułapu ryzyk finansowych, a tym samym złożenie oferty odpowiadającej realnym warunkom i nie obciążonej nadmiernymi kosztami związanymi z tymi ryzykami. Podstawą powinno być odniesienie do konkretnej kwoty zgodnie z wyrokiem SN z 8 lutego 2007 I CSK 420/06 Sformułowanie art. 483 § 1 k.c. dopuszczające zastrzeżenie kary umownej w "określonej sumie" w sposób jednoznaczny prowadzi do wniosku, że kara ta powinna być w chwili zastrzegania wyrażona kwotowo. Dopuszczalne byłoby posłużenie się innymi miernikami wysokości, np. ułamkiem wartości rzeczy albo ułamkiem innej sumy (wartości kontraktu), jeżeli ustalenie kwoty byłoby tylko czynnością arytmetyczną, natomiast przyjęcie konstrukcji prawnej zakładającej ustalanie w przyszłości podstawy naliczania kary umownej nie byłoby zgodne z art. 483 § 1 k.c. i stanowiłoby inną czynność prawną.

Odpowiedź dot. pytania 8: Zamawiający dokonuje **zmiany paragrafu 8 ustęp 2 litera a** i otrzymuje on brzmienie:

„*w wysokości 0,2% wartości brutto nie dostarczonej części urządzenia w przypadku nieterminowej dostawy części za każdy dzień zwłoki, nie dotrzymania terminów wykonania obowiązków wynikających z warunków gwarancji i serwisu lub dostarczenia części nie spełniającej wymagań określonych w specyfikacji istotnych warunków zamówienia, jednak łącznie nie więcej niż 10% wartości netto ceny określonej w § 2 ust.1*”

9. Prosimy, tytułem doprecyzowania, o zmianę brzmienia paragrafu 8, ustęp 3 w następującym zakresie:

„Strony zastrzegają sobie prawo do dochodzenia na drodze sądowej odszkodowania uzupełniającego przewyższającego wysokość kar umownych do wysokości rzeczywiście poniesionej straty.”

Odpowiedź dot. pytania 9: Zamawiający dokonuje **zmiany paragrafu 8 ustęp 3** i otrzymuje on brzmienie:

„*Strony zastrzegają sobie prawo do dochodzenia na drodze sądowej odszkodowania uzupełniającego przewyższającego wysokość kar umownych do wysokości rzeczywiście poniesionej straty.*”

10. Prosimy o zgodę na rozszerzenie paragrafu 8 o zapis:

„Wykonawca ponosi odpowiedzialność bez ograniczeń umownych w zakresie w jakim bezwzględnie obowiązujące przepisy prawa nie pozwalają na zmianę lub ograniczenie odpowiedzialności odszkodowawczej. W pozostałym zakresie łączna odpowiedzialność odszkodowawcza WYKONAWCY, niezależnie od podstawy prawnej dochodzonego roszczenia, wynikająca z realizacji umowy lub mająca z nią związek (w tym z tytułu kar umownych) ograniczona jest do 50000 Euro liczonego wg kursu średniego NBP z dnia zawarcia umowy W przypadku uszkodzenia nośnika informacji odpowiedzialność nie obejmuje pokrycia kosztów odtworzenia utraconych danych. WYKONAWCA nie ponosi odpowiedzialności za utracone korzyści, utratę przychodów, utracone dane, utratę zysków, utratę możliwości użytkowania, przerwy w pracy, koszty kapitałowe, odszkodowania i kary umowne płacone przez ZAMAWIAJĄCEGO swoim kontrahentom oraz inne szkody o podobnym charakterze.”

Zapis ten uzasadniony jest coraz szerszą międzynarodową praktyką, w której standardem są klauzule ograniczające odpowiedzialność odszkodowawczą Wykonawcy, w kontekście coraz powszechniejszej zasady, że odpowiedzialność Wykonawcy nie powinna przekraczać określonej części wynagrodzenia umownego Wykonawcy (min. klauzule takie funkcjonują w umowach Banku Światowego). Pragniemy zauważyć, że ograniczenie odpowiedzialności do konkretnej kwoty i do sytuacji, w których wystąpiła bezpośrednia strata Zamawiającego pozwoli na zaoferowanie znacznie niższej ceny, a wyznaczony pułap kar umownych i łącznej kwoty odpowiedzialności odszkodowawczej są i tak wystarczającym czynnikiem „motywowującym” Wykonawcę do należytego, w tym terminowego wykonania umowy.

Odpowiedź dot. pytania 10: Zamawiający dokonuje zmiany paragrafu 8 wprowadzając nowy zapis-ustęp 4 w brzmieniu:

„Wykonawca ponosi odpowiedzialność bez ograniczeń umownych w zakresie w jakim bezwzględnie obowiązujące przepisy prawa nie pozwalają na zmianę lub ograniczenie odpowiedzialności odszkodowawczej. W pozostałym zakresie łączna odpowiedzialność odszkodowawcza WYKONAWCY, niezależnie od podstawy prawnej dochodzonego roszczenia, wynikająca z realizacji umowy lub mająca z nią związek (w tym z tytułu kar umownych) ograniczona jest do 50000 Euro liczonego wg kursu średniego NBP z dnia zawarcia umowy W przypadku uszkodzenia nośnika informacji odpowiedzialność nie obejmuje pokrycia kosztów odtworzenia utraconych danych. WYKONAWCA nie ponosi odpowiedzialności za utracone korzyści, utratę przychodów, utracone dane, utratę zysków, utratę możliwości użytkowania, przerwy w pracy, koszty kapitałowe, odszkodowania i kary umowne płacone przez ZAMAWIAJĄCEGO swoim kontrahentom oraz inne szkody o podobnym charakterze.”

Dotychczasowy ustęp 4 zostaje oznaczony jako ust.5.

11. Prosimy o zmianę w załączniku nr 1 , załączniku nr 3 oraz wszędzie gdzie występuje wymogu 12-to miesięcznej gwarancji na gwarancję 6-cio miesięczną.

Przedmiotowa prośba wynika z faktu, że producent części zamiennych udziela na nie 6-cio miesięcznej gwarancji. W związku z powyższym Wykonawca nie jest w stanie udzielić dłuższej gwarancji niż ta, do której sam ma prawo, a tym samym złożyć oferty w niniejszym postępowaniu, która spełniałaby pierwotny wymóg i nie była tak korzystna cenowo jak oferta dotycząca części objętej standardowymi warunkami gwarancji.

Odpowiedź dot. pytania 11: Wyrażamy zgodę na zmianę wymogu 12 miesięcznej gwarancji na wymóg 6 miesięcznej gwarancji i **odpowiednio dokonujemy zmiany SIWZ – zał. nr 1 i zał. nr 3 :** „minimum 6 miesięcy” **oraz w Rozdziale II SIWZ :** „Okres gwarancji co najmniej 6 miesięcy”.

12. Prosimy o rozszerzenie paragrafu 3 o zapis:

„Strony zgodnie wyłączają rękojmię”

Ograniczenie rękojmi ma na celu utrzymanie równowagi stron umowy – słuszny interes Zamawiającego jest zabezpieczony warunkami udzielonej gwarancji, a wykonawca nie będąc dodatkowo nadmiernie obciążony ryzykami z tytułu rękojmi może zaoferować korzystniejszą cenę za swoje usługi. Gwarancja pozwala Zamawiającemu skutecznie żądać usunięcia wad przedmiotu gwarancji. Części, na które oferowana jest gwarancja nie są objęte rękojmią producenta, który nie będąc podmiotem polskim nie zna takiej instytucji i umowy z nim nie obejmują np. możliwości odstąpienia od umowy z powodu wad rzeczy sprzedanej. Z uwagi na powyższe Wykonawca musiałby albo odstąpić od złożenia oferty albo ryzyka związane z rękojmią ponosić samodzielnie, przez co cena za oferowane usługi uwzględniająca

przedmiotowe ryzyka nie mogłaby być tak korzystna. Mając na uwadze, że w profesjonalnym obrocie strony realizując swoje uprawnienia związane z wadliwością rzeczy korzystają głównie z instytucji gwarancji rzadko sięgając po uprawnienia z rękojmi zwracamy się z uprzejmą prośbą o wyrażenie zgody na ograniczenie rękojmi.

Odpowiedź dot. pytania 12: Wyrażamy zgodę na wyłączenie rękojmi – w paragrafie 3 dopisuje się ustęp 6 w brzmieniu: „**Strony zgodnie wyłączają rękojmię**”

W związku ze zmianą treści SIWZ, zamawiający wyznacza **termin składania i otwarcia ofert na dzień 26.01.2012r** godz. składania ofert bez zmian; otwarcia ofert 11:45.

Załączniki:

zał. nr 1 zmiana odp. 1

zał. nr 3 zmiana odp. 1

zał. nr 4 zmiana odp. 1

*Podpisała: Gabriela Rokitowska
Dyrektor ds. administracyjnych*

*Publikacja strona internetowa Zamawiającego
Otrzymują firmy zadające pytania*