

Dotyczy postępowania nr SGA-271-1/20

Poniższe pytania dotyczą zapisów umowy:

Pytanie 1: Par. 2 ust.13

Brzmienie postanowienia nie uwzględnia sytuacji, w których powstała awaria spowodowana została okolicznościami wynikającymi z działań podmiotów trzecich. Czy Zamawiający wyraża zgodę na dodanie postanowienia, precyzującego w/w okoliczności, który odzwierciedla przyjęte rynkowo standardy wyłączające/ograniczające ryzyko Wykonawcy: „*Gwarancja jakości określona niniejszą umową nie obejmuje awarii/usterek wynikających z:*

- a) *niewłaściwego użytkowania urządzenia, w szczególności niezgodnie z jego przeznaczeniem lub instrukcją użytkowania;*
- b) *mechanicznego uszkodzenia urządzenia, powstałego z przyczyn leżących po stronie Zamawiającego lub osób trzecich i wywołane nimi wady;*
- c) *jakiegokolwiek bezprawnej ingerencji osób trzecich lub Zamawiającego, w szczególności przeróbek lub zmian konstrukcyjnych;*
- d) *uszkodzenia spowodowane zdarzeniami noszącymi znamiona siły wyższej (pożar, powódź, zalanie itp.),*
- e) *normalnego zużycia rzeczy.”*

**Wyjaśnienie:**

Zapis we wzorze umowy pozostaje bez zmian.

Pytanie 2: Par. 5

Kara umowna jako surogat odszkodowania za nieterminową realizację przedmiotu umowy powinna być naliczana wyłącznie w sytuacji, gdy zaistniałe opóźnienie jest następstwem okoliczności, za które Wykonawca ponosi winę, tj. jest skutkiem zawinionych działań lub zaniechań Wykonawcy. Wykonawca powinien odpowiadać zatem za „zwłokę”, nie zaś opóźnienie, które może być następstwem okoliczności niezależnych od Wykonawcy. W związku z tym proponujemy zastąpienie w par. 5 ust. 2 pkt 2 i 3 słowa „opóźnienie” słowem „zwłoka”.

Dodatkowo, postanowienie może prowadzić do przyznania Zamawiającemu nienależnych korzyści, a zatem będzie skutecznie kwestionowane. Zwracamy uwagę, że kwestia opóźnienie czy części jest już uregulowana ust. 1, 3 i 4a tym samym postanowienie prowadzi do zakazanego podwójnego karania de facto za to samo. W związku z tym proponujemy wyłączenie kwestii opóźnień poprzez dodanie: „W przypadku nie usunięcia naruszenia w wykonywaniu umowy Wykonawca zapłaci Zamawiającemu karę w wysokości 25% rocznej wartości umowy brutto, **z wyłączeniem sytuacji o której mowa w par. 5 ust. 1, 3 i 4**”

**Wyjaśnienie:**

Zapis we wzorze umowy pozostaje bez zmian.

Pytanie 3: Par. 6

W przypadku wizyt u Zamawiającego, współpraca Zamawiającego jest kluczowa w zapewnieniu zasad BHP. Czy Zamawiający wyraża zgodę na dodanie:

*„Zamawiający zobowiązuje się współpracować z Wykonawcą w celu zapewnienia właściwe warunków bezpieczeństwa personelowi Wykonawcy, w trakcie realizacji usług. W związku z powyższym, w trakcie jakichkolwiek działań realizowanych przez członków personelu Wykonawcy na terenie obiektu Zamawiającego, Zamawiający zobowiązuje się w szczególności do:*

- a) podjęcia wszelkich kroków mających na celu zapobieżenie przekazaniu czynników zakaźnych przenoszonych poprzez krew i/lub płyny ustrojowe;*
- b) przestrzegania norm postępowania obowiązujących w przypadku zdarzeń dotyczących narażenia na kontakt z krwią lub płynami ustrojowymi,*
- a)c) podjęcia kroków wymaganych w instrukcji urządzenia (w szczególności dezynfekcji sprzętu przed kontaktem z personelem Wykonawcy)?”*

**Wyjaśnienie:**

Zapis we wzorze umowy pozostaje bez zmian.

Pytanie 4: Postanowienia końcowe

Z uwagi na fakt, iż przepisy nie regulują szczegółowo sytuacji występowania zdarzenia o charakterze siły wyższej, proponujemy dodanie kolejnego paragrafu o następującej treści:

**„SIŁA WYŻSZA**

- 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. Terminy wykonania zobowiązań wynikających z Umowy, w tym czasu reakcji, ulegają przedłużeniu o czas trwania siły wyższej.*
- 2. 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 będą poszukiwać wszelkich sensownych alternatywnych środków działania, możliwych mimo zaistnienia okoliczności siły wyższej.”*

**Wyjaśnienie:**

Zapis we wzorze umowy pozostaje bez zmian.

Pytanie 5 dotyczy Umowy powierzenia danych - Par. 4:

*Prosimy o potwierdzenie możliwości wyłączenia obowiązku uzyskiwania zgody określone w par. 4 ust. 2 w zakresie podmiotów z jednej grupy kapitałowej Wykonawcy lub stałego podwykonawcy, których listę Wykonawca udostępni Zamawiającemu. Zwracamy uwagę, że w przypadku Wykonawców zrzeszonych w dużych strukturach korporacyjnych, serwis sprzętów medycznych skomplikowanych technologicznie mogą wymagać konsultacji z producentem takiego sprzętu i przeprowadzenie przez niego zdalnej diagnostyki, co ma istotny wpływ na szybkość i efektywność dokonania naprawy. W związku z tym, proponujemy następujące brzmienie par. 4 ust. 1:*

1. *Procesor może powierzyć dane osobowe objęte niniejszą umową do dalszego przetwarzania innemu podmiotowi jedynie w celu wykonania umowy głównej po uzyskaniu uprzedniej pisemnej zgody Administratora. Pisemna zgoda Administratora, o której mowa w zdaniu 1 nie jest wymagana w odniesieniu do podmiotu, który został wymieniony jako podwykonawca w umowie głównej (wskazanie wynikało z treści oferty złożonej przez Procesora w postępowaniu mającym na celu zawarcie umowy głównej) lub znajduje się na liście podprocesorów Procesora załączonej do niniejszej umowy.*

**Wyjaśnienie:**

Zapis we wzorze umowy pozostaje bez zmian.

Pytanie 6: Par. 4 ust. 5

Zwracamy uwagę, że w sytuacjach szczególnie skomplikowanych może istnieć konieczność konsultacji z fabryką lub inżynierem znajdującym się w USA. Zapewniamy, że ewentualny transfer danych jest sytuacją wyjątkową i jest poddanych wymogom odpowiadającym prawu unijnym (m.in. wymagane klauzule modelowe). Proponujemy doprecyzowanie poprzez zmianę „wysłanie danych poza EOG wymaga uprzedniego poinformowania Zamawiającego i zapewnienia wymaganego umową poziomu ochrony danych”.

**Wyjaśnienie:**

Zapis we wzorze umowy pozostaje bez zmian.

Pytanie 7 dotyczy Załącznika nr 4 „Opis przedmiotu zamówienia” pkt 4 „Awarie” :

Biorąc pod uwagę optymalny czas potrzebny do profesjonalnej organizacji obsługi serwisu oraz dojazdu na miejsce a także wyjątkowych okoliczności towarzyszących mogących mieć wpływ na czas reakcji (niestabilna sytuacja epidemiologiczna w kraju) prosimy o informację czy Zamawiający zgadza się na zmianę treści:

Brzmienie oryginalne:

1. czas reakcji serwisu - do 3 godz. od otrzymania zgłoszenia ( w tym telefoniczne),
2. rozpoczęcie naprawy - dla zgłoszonej awarii do godz. 15:00 – w dniu następnym roboczym,

Nowe proponowane brzmienie:

1. czas reakcji serwisu - do 6 godz. od otrzymania zgłoszenia ( w tym telefoniczne),  
rozpoczęcie naprawy - dla zgłoszonej awarii do godz. 15:00 – w dniu następnym roboczym a w wyjątkowych usprawiedliwionych wypadkach w ciągu dwóch dni roboczych od zgłoszenia.

**Wyjaśnienie:**

Zapis w Załączniku nr 4 „Opis przedmiotu zamówienia” pozostaje bez zmian.