Nr sprawy: DFP.271.198.2023.KK Kraków, dnia 26.02.2024 r.

***Do wszystkich Wykonawców biorących udział w postępowaniu***

*Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego na obsługę serwisową aparatów firmy GE, Cepheid..*

Zgodnie z art. 135 ust. 6 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych przedstawiam odpowiedzi na pytania wykonawców oraz zgodnie z art. 137 ust. 1 ustawy Prawo zamówień publicznych zmieniam SWZ:

**Pytanie 1**

Par 3 ust. 3.

Zwracamy uwagę, iż każdorazowo terminy wyznaczane Wykonawcy na realizację określonych czynności, przewidzianych postanowieniami umowy powinny być uwarunkowane okolicznościami danego przypadku, a jednocześnie realnie umożliwiać Wykonawcy wywiązanie się z obowiązków na nim spoczywających.

Wobec powyższego czy Zamawiający wyrazi zgodę aby czas zakończenia naprawy i/lub naprawy gwarancyjnej wymagającej sprowadzenia części zamiennych zza granicy wynosił 10 dni roboczych? Jest to standard rynkowy. Bowiem w praktyce zazwyczaj w takich sytuacjach 5-dniowy termin będzie niemożliwy do zrealizowania.

**Odpowiedź: Zamawiający dopuszcza. Zamawiający dokonał modyfikacji pkt. 14 załącznika 1a do SWZ w zakresie części 1: czas zakończenia naprawy maksymalnie 5 dni roboczych od wezwania, a w przypadku ściągnięcia części zamiennych z zagranicy maksymalnie 10 dni roboczych.**

**Zmianie ulega par. 3 ust. 3 otrzymując następujące brzmienie:**

*„3. Czas zakończenia naprawy będzie wynosił maksymalnie do 5 dni roboczych, a w przypadku konieczności sprowadzenia części zamiennych zza granicy maksymalnie do 10 dni roboczych od momentu zgłoszenia przez Szpital Uniwersytecki, o którym mowa w ust. 1 i 2 niniejszego paragrafu.”*

**Pytanie 2**

Par. 6 Wyłączenia  z Gwarancji

Gwarancja jakości dotyczy odpowiedzialności gwaranta za pewnego rodzaju niezgodność towaru z umową, wadliwość towaru. Brzmienie postanowienia jest nieprecyzyjne i nie uwzględnia sytuacji, w których powstała awaria/usterka spowodowana została np. okolicznościami siły wyższej, normalnego zużycia, ingerencją w sprzęt osób trzecich. Powoduje to niemożność lub istotne utrudnienie wyliczenia kosztu usługi (może prowadzić do zawyżenia kosztu usługi wskutek konieczności objęcia dużego zakresu ryzyka) i ryzyka po stronie Wykonawcy. Czy w związku z tym Zamawiający wyraża zgodę na dodanie postanowienia § 6 wzoru umowy, precyzującego w/w okoliczności, które odzwierciedla przyjęte rynkowo standardy wyłączające/ograniczające ryzyko Wykonawcy, a także naturę gwarancji:

„Gwarancja określona niniejszą umową nie obejmuje awarii/usterek wynikających z:

*a. niewłaściwego użytkowania urządzenia, w tym 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. samowolnych napraw, przeróbek lub zmian konstrukcyjnych (dokonywanych przez Zamawiającego lub inne nieuprawnione osoby);*

*d. jakiejkolwiek ingerencji osób trzecich;*

*e. uszkodzenia spowodowane zdarzeniami noszącymi znamiona siły wyższej (pożar, powódź, zalanie)*

*f. normalnego zużycia wymienionych części;*

*g. awarii systemu spowodowanego przez wadliwe działanie podzespołów aparatu, które nie były dostarczone przez Wykonawcę*.”

**Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody. Wzór umowy pozostaje bez zmian.**

**Pytanie 3**

Par 6 ust 3

Mając na względzie fakt, iż rękojmia jest instytucją niedostosowaną do specyfiki urządzeń medycznych i w związku z tym standardem staje się ograniczanie lub wyłączanie rękojmi w zamian za udzielenie Zamawiającym gwarancji na lepszych i dogodniejszych dla Zamawiających warunkach wykonywania uprawnień z gwarancji, Wykonawca proponuje zmianę § 6 ust 3 umowy  i wskazanie, że uprawnienie do odstąpienia  od umowy w ramach realizacji uprawnień z tytułu rękojmi zostaje wyłączone. Wskazujemy, że Zamawiającemu przysługują szerokie uprawnienia gwarancyjne na zasadach określonych umową, gwarantujące zapewnienie Zamawiającego należytej opieki serwisowej w przypadku wystąpienia awarii sprzętu, a wręcz zapewnia naprawę wszelkich usterek i nieprawidłowości w działaniu sprzętu na dogodnych dla Zamawiającego warunkach.

Proponujemy wobec tego zmianę ww. postanowienia i dodanie jako 3 zdania: *„Prawo Zamawiającego do odstąpienia od umowy na podstawie uprawnień z rękojmi jest  wyłączone.”*

**Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody. Wzór umowy pozostaje bez zmian.**

**Pytanie 4**

Par 9 ust. 3

Kara umowna z tytułu odstąpienia oscyluje powszechnie na rynku urządzeń medycznych wokół 10%. Czy Zamawiający wyraża zgodę na zmniejszenie kary za odstąpienie od umowy z aktualnego poziomu 20% na 10%?

**Odpowiedź:** **Zamawiający nie wyraża zgody. Wzór umowy pozostaje bez zmian.**

**Pytanie 5**

Par 9 ust. 4

Zwracamy uwagę, że limitu kar ustalony na poziomie 30% wartości brutto umowy może doprowadzić do powstania kary rażąco wygórowanej. Jakkolwiek zasadne jest zabezpieczenie interesów Zamawiającego oraz należytego wykonania zamówienia to uregulowania dotyczące kar umownych nie mogą prowadzić do nieuzasadnionego wzbogacenia po stronie Zamawiającego oraz naruszenia zasady proporcjonalności. Wskazać należy, iż celem art. 436 pkt 3) PZP i wprowadzenie obowiązku przewidywania łącznej maksymalnej wysokości kar umownych, których mogą dochodzić Strony, było właśnie uniknięcie sytuacji naliczania rażąco wygórowanych. Zastosowanie kary na poziomie 30% wynagrodzenia Wykonawcy jest sprzeczne z celem tego postanowienia, a dodatkowo kumulowanie ryzyka będzie musiało zostać uwzględnione w cenie oferty wykonawców, co nie jest zjawiskiem korzystnym dla Zamawiającego. W związku z tym, Wykonawca wnosi o wyjaśnienie, czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę limitu kar, jakie mogą być naliczone w ramach umowy na 20%?

**Odpowiedź:** Z**amawiający nie wyraża zgody. Wzór umowy pozostaje bez zmian.**

**Pytanie 6**

Par 9 ust. 6

Wnosimy o zmianę postanowienia w następujący sposób:

*W przypadku gdy wysokość szkody poniesionej przez Szpital Uniwersytecki jest większa od kary umownej, a także w przypadku, gdy szkoda powstała z przyczyn, dla których nie zastrzeżono kary umownej, Szpital Uniwersytecki jest uprawiony do żądania odszkodowania* ***za wszelkie szkody rzeczywiste*** *na zasadach ogólnych, wynikających z przepisów Kodeksu cywilnego – niezależnie od tego, czy realizuje uprawnienia do otrzymania kary umownej. Szpital Uniwersytecki może żądać odszkodowania* ***za wszelkie szkody rzeczywiste*** *przenoszącego wysokość zastrzeżonej kary umownej.*

Zwracamy uwagę, że postanowienie w obecnym kształcie może nie być zgodne z art. 433 pkt 3) PZP, który zabrania nakładania na Wykonawcę odpowiedzialności za okoliczności, za które wyłączną odpowiedzialność ponosi Zamawiający. Przedmiotowa prośba uzasadniona jest również coraz szerszą praktyką, w której standardem są klauzule ograniczające odpowiedzialność odszkodowawczą Wykonawcy. Pragniemy zauważyć, że brak ograniczenia odpowiedzialności do bezpośredniej straty po stronie Zamawiającego i pozostawienie szerokiego zakresu odpowiedzialności czyli również za bliżej nieokreślone utracone korzyści, może spowodować konieczność przygotowania oferty zabezpieczającej również ten rodzaj odpowiedzialności, co w praktyce może być dla Zamawiającego niekorzystne. Wyznaczony pułap kar umownych i łącznej kwoty odpowiedzialności odszkodowawczej są wystarczającym czynnikiem „motywującym” Wykonawcę do należytego wykonania umowy.

**Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody. Wzór umowy pozostaje bez zmian.**

**Pytanie 7**

Par 10 ust 4

Prosimy o zmianę ww. postanowienia tak aby obowiązek do zachowania poufności w związku z realizacją umowy dotyczył obu stron a nie tylko Wykonawcy.

**Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody. Wzór umowy pozostaje bez zmian.**

**Pytanie 8**

Par. 12 ust. 1

Mając na względzie szybkość i sprawność procedowania zgłoszeń wnosimy o dodanie możliwości przekazywania zgłoszeń oraz informacji w zakresie wykonywania umowy również w formie wiadomości

e-mail i w tym celu wskazanie adresu e-mail przedstawiciela szpitala.

**Odpowiedź: Zgłaszanie w formie e-mail jest uwzględnione we wzorze umowy w paragrafie 3 ust. 1. Umowa będzie obsługiwana przez wiele osób więc nie można wskazać konkretnego adresu e-mail ze strony Zamawiającego.**

**Pytanie 9**

Par 2 ust 3 lit f)

W zakres standardowej obsługi serwisowej zgodnie z wymogami producenta nie wchodzi utrzymywanie danych gromadzonych na aparacie, dysku, archiwum, tworzenie kopii zapasowych, usuwania niepotrzebnych danych, zarządzanie bazami danych itd.

Dlatego postanowienie §2 ust. 3 lit f) jest dla nas całkiem niejasne i prosimy o jego usunięcie, ponieważ nie jest odpowiednie dla tego rodzaju usług będących przedmiotem umowy.

Jeśli Zamawiający nie usunie tego postanowienia, prosimy o potwierdzenie, że Zamawiający nie oczekuje w tym wymaganiu przejęcia odpowiedzialności przez Wykonawcę za dane pacjentów przechowywane na urządzeniach stanowiących przedmiot umowy, a w przypadku awarii, skutkującej ich utratą, nie będzie miał roszczeń z tego tytułu wobec Wykonawcy?

**Odpowiedź: Zamawiający wyraża zgodę.**

**Zmianie ulega paragraf 2 ust. 3 otrzymując następujące brzmienie:**

*3. Wykonawca wykona wszelkie czynności niezbędne dla prawidłowej i zgodnej z powszechnie obowiązującymi przepisami prawa oraz wymogami producenta Aparatów realizacji Umowy. W ramach obsługi serwisowej Wykonawca zobowiązuje się w szczególności do:*

*a) wykonywania przeglądów okresowych obejmujących czynności wymagane przez producenta i w interwale przewidzianym dla poszczególnych Aparatów;*

*b) sprawdzenia bezpieczeństwa mechanicznego i elektrycznego Aparatów;*

*c) kontroli zużycia części oraz przekazania informacji Użytkownikowi;*

*d) konserwacji i czyszczenia elementów odpowiedzialnych za chłodzenie systemu;*

*e) konserwacji i smarowania elementów mechanicznych ;*

*f) diagnozowania, naprawy lub wymiany głowic. Na czas naprawy Wykonawca zapewnia głowicę zastępczą;*

*g) sprawdzenia funkcjonowania Aparatów i pozostawienia ich w gotowości do pracy po dokonanym przeglądzie;*

*h) dokonania odpowiednich wpisów do paszportu technicznego każdego Aparatu w celu udokumentowania przeglądów oraz generowania stosownych raportów;*

*i) dokonywania kontroli jakości: obrazu, wartości pomiarowych i aplikacyjnych, oraz przeprowadzenia czynności korygujących – ustawienie i regulacja odpowiednich wartości nastawień;*

*j) wykonywania nieograniczonej ilości napraw Aparatów na każde wezwanie Użytkownika;*

*k) lokalizacji uszkodzenia, diagnozowania awarii, usuwania usterek, oraz ich skutków – w ramach naprawy;*

*l) sprawdzenia funkcjonowania Aparatów i pozostawienie ich w gotowości do pracy po wykonanej naprawie;*

*m) dokonania odpowiednich wpisów do paszportu technicznego każdego Aparatu w celu udokumentowania napraw oraz generowania stosownych raportów*

*n) udzielenia gwarancji na wymienione części zamienne wraz z zapewnieniem serwisu gwarancyjnego na warunkach określonych w Umowie,*

*o) udzielenia lub pozyskania dla Szpitala Uniwersyteckiego nieograniczonych terytorialnie oraz ograniczonych w czasie do długości trwania umowy licencji na kody dostępowe i klucze serwisowe umożliwiające ich wykonanie, jeśli dotyczy;*

*p) pozostawienia raportu serwisowego/karty pracy Użytkownikowi, a także wysłania do 5 dni roboczych po zakończeniu każdego przeglądu lub czynności serwisowej na adres:* [*ernestlewandowski@su.krakow.pl*](mailto:ernestlewandowski@su.krakow.pl)*.*

**Pytanie 10**

Par 2 ust 3 lit n)

Prosimy o usunięcie tego postanowienia ponieważ przy aparatach USG nie są używane dozymetry.

**Odpowiedź: Zamawiający wyraża zgodę.**

**Zmianie ulega paragraf 2 ust. 3 otrzymując następujące brzmienie:**

*3. Wykonawca wykona wszelkie czynności niezbędne dla prawidłowej i zgodnej z powszechnie obowiązującymi przepisami prawa oraz wymogami producenta Aparatów realizacji Umowy. W ramach obsługi serwisowej Wykonawca zobowiązuje się w szczególności do:*

*a) wykonywania przeglądów okresowych obejmujących czynności wymagane przez producenta i w interwale przewidzianym dla poszczególnych Aparatów;*

*b) sprawdzenia bezpieczeństwa mechanicznego i elektrycznego Aparatów;*

*c) kontroli zużycia części oraz przekazania informacji Użytkownikowi;*

*d) konserwacji i czyszczenia elementów odpowiedzialnych za chłodzenie systemu;*

*e) konserwacji i smarowania elementów mechanicznych ;*

*f) diagnozowania, naprawy lub wymiany głowic. Na czas naprawy Wykonawca zapewnia głowicę zastępczą;*

*g) sprawdzenia funkcjonowania Aparatów i pozostawienia ich w gotowości do pracy po dokonanym przeglądzie;*

*h) dokonania odpowiednich wpisów do paszportu technicznego każdego Aparatu w celu udokumentowania przeglądów oraz generowania stosownych raportów;*

*i) dokonywania kontroli jakości: obrazu, wartości pomiarowych i aplikacyjnych, oraz przeprowadzenia czynności korygujących – ustawienie i regulacja odpowiednich wartości nastawień;*

*j) wykonywania nieograniczonej ilości napraw Aparatów na każde wezwanie Użytkownika;*

*k) lokalizacji uszkodzenia, diagnozowania awarii, usuwania usterek, oraz ich skutków – w ramach naprawy;*

*l) sprawdzenia funkcjonowania Aparatów i pozostawienie ich w gotowości do pracy po wykonanej naprawie;*

*m) dokonania odpowiednich wpisów do paszportu technicznego każdego Aparatu w celu udokumentowania napraw oraz generowania stosownych raportów*

*n) udzielenia gwarancji na wymienione części zamienne wraz z zapewnieniem serwisu gwarancyjnego na warunkach określonych w Umowie,*

*o) udzielenia lub pozyskania dla Szpitala Uniwersyteckiego nieograniczonych terytorialnie oraz ograniczonych w czasie do długości trwania umowy licencji na kody dostępowe i klucze serwisowe umożliwiające ich wykonanie, jeśli dotyczy;*

*p) pozostawienia raportu serwisowego/karty pracy Użytkownikowi, a także wysłania do 5 dni roboczych po zakończeniu każdego przeglądu lub czynności serwisowej na adres:* [*ernestlewandowski@su.krakow.pl*](mailto:ernestlewandowski@su.krakow.pl)*.*

**Pytanie 11**

**Pytania do wzoru umowy powierzenia przetwarzania danych – załącznik nr 5 do umowy głównej**

**Czas na zgłoszenie naruszenia,** **§ 4 ust. 5**

Ogólne rozporządzenie o ochronie danych (RODO) nakłada na administratora obowiązek zgłoszenia stwierdzonego naruszenia ochrony danych bez zbędnej zwłoki, nie później niż w ciągu 72h. Wedle Wytycznych Grupy Roboczej art. 29 (<https://ec.europa.eu/newsroom/article29/items/612052>) termin 72h na zawiadomienie, o którym mowa w art. 33 ust. 1 RODO rozpoczyna swój bieg w przypadku Administratora dopiero od powiadomienia go o tym fakcie przez Podmiot przetwarzający. Proponowany we wzorze umowy powierzenia przetwarzania danych osobowych termin – w zależności od zakresu, rodzaju incydentu naruszenia danych – może być terminem niewystarczającym, niedostosowanym do danej sytuacji faktycznej. Wykonawca proponuje zatem następujące brzmienie § 4 ust. 5:

*„Podmiot Przetwarzający zobowiązuje się bez zbędnej zwłoki, nie później niż w ciągu* ***48 godzin*** *(…)”*

**Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody. Wzór umowy pozostaje bez zmian.**

**Pytanie 12**

**Pytania do wzoru umowy powierzenia przetwarzania danych – załącznik nr 5 do umowy głównej**

**Lista podprzetwarzających, Załącznik 2**

Globalne koncerny podczas świadczenia usług serwisowych (gwarancyjnych) wykorzystują spółki ze swoich grup kapitałowych i inne podmioty powiązane z siedzibą nie tylko na terenie Polski. Wykonawca zapewnia zgodność z wymaganiami i obowiązuje podwykonawców do spełniania wymagań prawa unijnego. Forma i konstrukcja listy podmiotów przetwarzających może się różnić zależnie od Wykonawcy. Zwracamy się zatem z prośbą o poniższą modyfikację Załącznika 2 lub dopuszczenie uzupełnienia/doprecyzowania tych kategorii na etapie podpisywania umowy.

*„Wykaz podmiotów podprzetwarzających zaakceptowanych przez Administratora danych:*

*1. Imię i nazwisko lub nazwa:*

*2. Adres*

**Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę. Wykaz podmiotów podprzetwarzających musi zawierać wszystkie informacje wskazane w załączniku nr 2 do umowy powierzenia.**

**Dodatkowo działając na podstawie z art. 137 ust. 1 ustawy Pzp Zamawiający modyfikuje treść SWZ, która otrzymuje następujące, obowiązujące brzmienie:**

Z**mianie ulega paragraf 9 ust. 6 otrzymując następujące brzmienie:**

1. *W przypadku gdy wysokość szkody poniesionej przez Szpital Uniwersytecki jest większa od kary umownej, Szpital Uniwersytecki może żądać odszkodowania przenoszącego wysokość zastrzeżonej kary umownej. W przypadku, gdy szkoda powstała z przyczyn, dla których nie zastrzeżono kary umownej, Szpital Uniwersytecki jest uprawiony do żądania odszkodowania na zasadach ogólnych, wynikających z przepisów Kodeksu cywilnego.*

**W załączeniu przekazuję uwzględniający zmiany opis przedmiotu zamówienia (stanowiący załącznik nr 1a do SWZ) oraz wzór umowy (stanowiący załącznik nr 3 do SWZ).**