

Grodzisk Wielkopolski, dnia 9.10.2023 r.

Samodzielny Publiczny
Zakład Opieki Zdrowotnej
w Grodzisku Wielkopolskim
ul. Mossego 17

Dotyczy: postępowania w trybie podstawowym pn. „Dostawa sprzętu i oprogramowania dla SPZOZ w Grodzisku Wielkopolskim podnoszącego poziom bezpieczeństwa teleinformatycznego u świadczeniodawców”, Nr postępowania: SPZOZ.DLA.2300.15.2023

WYJAŚNIENIA I MODYFIKACJA TREŚCI SWZ

Zamawiający, działając na podstawie art. 135 ust. 1 i 6 oraz art. 137 ust. 1 i 2 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2023 r. poz. 1605 ze zm.), informuje iż w ww. postępowaniu zostały złożone zapytania. W związku z powyższym Zamawiający przekazuje treść zapytań wraz z wyjaśnieniami oraz dokonuje zmiany treści SWZ:

Pytanie 1. SWZ, Warunki udziału w postępowaniu „co najmniej dwie dostawy/usługi o podobnym charakterze, o łącznej wartości nie mniejszej niż 200 000,00 zł brutto”

Ponieważ Zamawiający nie precyzuje co należy rozumieć pod pojęciem „dostawy/usługi o podobnym charakterze” prosimy o potwierdzenie, że Zamawiający uzna warunek udziału za spełniony, jeżeli wykonawca wykaże się wykonaniem min. 2 dostaw o łącznej wartości min. 200 000,00 zł brutto, których przedmiotem zamówienia była dostawa sprzętu i oprogramowania informatycznego.

Odpowiedź:

Zamawiający potwierdza.

Pytanie 2. Załącznik Nr 5 - Wykaz dostaw

Prosimy o wykreślenie „co najmniej 2 dostawy ambulansów ratownictwa medycznego”.

Odpowiedź:

Zamawiający skorygował omyłkę pisarską.

Pytanie 3. SWZ, Pkt 12.2 Przedmiotowe środki dowodowe

„2) certyfikaty wydane przez jednostki notyfikowane potwierdzające zgodność z wymogami aktualnej określonym normom lub specyfikacjom technicznym. Należy wskazać (np. w nazwie pliku), której pozycji lub jakiego parametru opisanego w załączniku nr 2 dokument dotyczy.

3) W przypadku gdy opis przedmiotu zamówienia odnosi się do norm, nazw własnych, dokumenty potwierdzające, że proponowane rozwiązania w równoważnym stopniu spełniają wymagania określone w opisie przedmiotu zamówienia (jeżeli dotyczy),”

Ponieważ zapis jest nieprecyzyjny co może skutkować różną interpretacją prosimy o wskazanie jakie konkretnie normy/ specyfikacje techniczne Zamawiający ma na myśli i jakich w związku z tym dokumentów/certyfikatów oczekuje ewentualnie wnosimy o wykreślenie zapisów. Pragniemy podkreślić, że dla wykonawcy jedynym źródłem pozyskania wiedzy na temat oczekiwań Zamawiającego jest specyfikacja warunków zamówienia, w której to obowiązkiem Zamawiającego jest precyzyjne określenie wymagań, tj. w sposób niepozostawiający wątpliwości i domysłów. Ponadto niezbędnym warunkiem wymagania przez Zamawiającego certyfikatu jest dokonanie stosownego opisu: wymagań, cech lub kryteriów dla opisu przedmiotu zamówienia, kryteriów oceny ofert, bądź wymagań związanych z realizacją, które te środki dowodowe mają potwierdzać. Nie jest zatem dopuszczalne zarówno żądanie tych środków dowodowych od wykonawcy w okolicznościach, gdy nie wskazano w sposób przejrzysty, jakie cechy, kryteria, wymagania mają one potwierdzać, jak również nie jest dopuszczalne dokonywanie opisu przedmiotu zamówienia, kryteriów oceny ofert czy wymagań związanych z realizacją za pośrednictwem tych środków dowodowych.

Odpowiedź:

Zamawiający wyraża zgodę na wykreślenie zapisów . Zamawiający skorygował SWZ.

Pytanie 4. Załącznik nr 3 do SWZ

Prosimy o ponowne udostępnienie prawidłowego załącznika. Ten aktualnie dostępny na platformie nie otwiera się.

Odpowiedź:

Zamawiający UDOSTĘPNIŁ załącznik na platformie pod nazwą „Załącznik nr 3 do SWZ”

Pytanie 5. OPZ

Ponieważ Wykonawca nie ma wpływu na terminowość, jakość i poprawność kopii zapasowych, które zgodnie z wymaganiami ustawowymi realizuje Zamawiający, prosimy o potwierdzenie, że w przypadku ewentualnego wystąpienia incydentu utraty danych: ZAMAWIAJĄCY nie będzie wysuwał do WYKONAWCY żadnych roszczeń z tego tytułu, jeżeli w przypadku wystąpienia incydentu utraty danych WYKONAWCA przywróci dane do stanu danych z momentu wykonanej przez ZAMAWIAJĄCEGO kopii danych. Przywrócenie przez WYKONAWCĘ danych do stanu zapisanego w kopii danych lub niemożność wykonania tej operacji z powodu wadliwości kopii danych wyłącza odpowiedzialność WYKONAWCY za utratę danych w pełnym zakresie, jak również wszelkie następstwa teje.

Odpowiedź:

Zamawiający potwierdza.

Pytanie 6. Załącznik nr 4 do SWZ, §4 oraz Załącznik nr 1 do SWZ punkt 4

W związku z rozbieżną deklaracją Zamawiającego w zakresie terminu dostarczenia przedmiotu zamówienia, prosimy o potwierdzenie, że wiążący jest termin określony w Załączniku nr 1 do SWZ, tj. 30.11.2023 r.

Odpowiedź:

Zamawiający nie potwierdza. Zamawiający wskazał jako termin wiążący termin wykonania zamówienia – 10.11.2023. Zamawiający skorygował załącznik nr 1.

Pytanie 7. Załącznik nr 4 do SWZ, §2 ust. 1 i 2 oraz §3 ust. 3

Wykonawca zwraca uwagę na wyrok Sadu Najwyższego z dnia 29 stycznia 2021 r. - Sygn. akt V CSKP 10/21. „Zdaniem Sądu odmowa odbioru dzieła będzie uzasadniona jedynie w przypadku, gdy przedmiot zamówienia będzie mógł być kwalifikowany jako wykonany niezgodnie z projektem i zasadami wiedzy technicznej lub wady będą na tyle istotne, że obiekt nie będzie się nadawał do użytkowania. W ocenie Sądu Okręgowego rozpatrującego sprawę jako pierwszego postanowienia umowy o dzieło zastrzegające jedynie bezusterkowy jego odbiór, uznać należy za sprzeczne z naturą umowy o dzieło (art. 3531 k.c.) i wskutek tego nieważne. Ogólnikowe wskazanie na brak istnienia jakiegokolwiek wady w chwili oddania dzieła narusza bowiem równowagę między stronami, a przyjmującego zamówienie utrzymuje w niepewności, co do tego, czy w ogóle odbiór dzieła nastąpi i czy otrzyma jakiegokolwiek wynagrodzenie. Zgodnie zaś z art. 643 k.c. zamawiający obowiązany jest odebrać dzieło, które przyjmujący zamówienie wydaje mu zgodnie ze swym zobowiązaniem. Zamawiający nie ma wprawdzie obowiązku odbioru dzieła, jeżeli ma ono wady istotne, nie miało to jednak miejsca w okolicznościach rozpoznawanej sprawy.”

Mając na uwadze powyższe prosimy o zmianę brzmienia przedmiotowych postanowień z „bez zastrzeżeń” na „bez istotnych wad”.

Odpowiedź:

Zamawiający wyraża zgodę.

Pytanie 8. Załącznik nr 4 do SWZ, §5 ust. 4, 7, 9

Mając na uwadze, że postanowienia dotyczące odpowiedzialności w sposób zasadniczy wpływają na wycenę przedmiotu zamówienia, a także na podjęcie decyzji w zakresie wzięcia udziału w postępowaniu, za zasadne należy uznać konstruowanie postanowień umowy godzących interes Zamawiającego (przejawiający się w spełnieniu jego uzasadnionych potrzeb zakupowych) z interesem Wykonawcy polegającym na maksymalnym określeniu ryzyka kontraktowego oraz dokonaniu rzetelnej wyceny zamówienia.

Uwzględniając powyższe, w celu zapewnienia równowagi rynkowej stron umowy, zwracamy się z prośbą o zmianę niniejszych zapisów zgodnie z następującym brzmieniem: „Całkowita wzajemna odpowiedzialność odszkodowawcza Wykonawcy, bez względu na podstawę prawną roszczenia (tj. zarówno z tytułu niewykonania lub nienależytego wykonania Umowy, jak i z tytułu czynu niedozwolonego), ograniczona jest do wartości Umowy i nie obejmuje utraconych korzyści Zamawiającego.”

Odpowiedź:

Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ.

Pytanie 9. Załącznik nr 4 do SWZ, §5 ust. 8 „Wykonawca zobowiązuje się wyrównać w całości szkodę poniesioną przez Zamawiającego w przypadku utraty jak również nieuzyskania dotacji z powodu zwłoki w wykonaniu umowy, poprzez zapłatę odszkodowania równego wysokości utraconej dotacji.”

Należy zwrócić uwagę, że ewentualne kary umowne przewidziane we wzorcu umownym, które zostaną naliczone wykonawcy w związku z niedotrzymaniem terminu wykonania umowy, pomniejszają koszty dotacji, ale jednocześnie stanowią przychód zamawiającego stanowiący podstawę sfinansowania wynagrodzenia wykonawcy choćby w drodze potrące-



nia. Przy projektowanym zapisie §5 ust. 8 wzoru umowy Zamawiający z definicji usiłuje obciążyć wykonawców podwójną odpowiedzialnością za niedotrzymanie terminu wykonania zamówienia, obciążając ich jednocześnie karą umowną i odszkodowaniem za utratę dotacji. Na problem ten zwrócił uwagę Sąd Okręgowy w Łomży Wydział I Cywilny w wyroku z dnia 1 marca 2017 r. sygn. akt I C 702/15.

Należy zwrócić też uwagę na fakt, że niedotrzymanie terminu wykonania zamówienia nie stanowi jedynej przyczyny ewentualnej utraty dotacji. Inną przyczynę może stanowić zbyt późne ogłoszenie lub zakończenie postępowania, co powoduje, że Zamawiający nie pozostawia odpowiedniego marginesu między planowanym terminem zakończenia realizacji umowy a maksymalnym terminem wydatkowania środków, który zabezpieczyłby ewentualne skutki niedotrzymania terminu wykonania zamówienia i możliwość usuwania ewentualnych wad. W efekcie kwestionowanym zapisem Zamawiający stara się przerzucić na wykonawców odpowiedzialność za okoliczności leżące po jego stronie.

Nie sposób pominąć również faktu, że sformułowanie §5 ust. 8 wzoru umowy stanowi w istocie rodzaj dodatkowej kary umownej (z góry określonej kwoty do zapłaty na wypadek zaistnienia określonego zdarzenia w postaci niedotrzymania terminu wykonania umowy) co z jednej strony oznacza niedopuszczalne dublowanie kar umownych za niedotrzymanie terminu wykonania umowy, z drugiej zaś przekroczenie limitu kar umownych określonych w §5 ust. 3, co stanowi naruszenie art. 436 pkt 3) pzp.

W związku z powyższym prosimy o usunięcie niniejszego zapisu, który w aktualnym brzmieniu pozostawia Zamawiającemu prawo domagania się od Wykonawcy przejścia odpowiedzialności za działania/zaniechania Zamawiającego, co powoduje wysokie ryzyko związane z zawarciem umowy oraz z dużym prawdopodobieństwem spowoduje, że wykonawcy nie przedłożą ofert lub doliczą do nich kwotę refinansowania.

Odpowiedź:

Zamawiający wyraża zgodę.

Pytanie 10. Załącznik nr 4 do SWZ, §6

Prosimy o potwierdzenie, że przypadku, gdy przedmiot umowy lub jego część objęta jest gwarancją producenta niniejsza gwarancja będzie realizowana zgodnie z jego standardem (dot. zarówno realizacji, jak i czasu reakcji oraz usuwania wad/usterek/awarii), jednocześnie będzie zgodna z deklaracją Wykonawcy określoną w załączniku nr 2 do SWZ – OPZ.

Odpowiedź:

Zamawiający potwierdza.

Pytanie 11. SWZ, Gwarancja

Ponieważ Zamawiający w Załączniku nr 2 do SWZ deklaruje gwarancję w zakresie Dysk Sietciowy NAS – 1 szt. tj. 36 miesięcy, prosimy o wykropkowanie niniejszego miejsca, które jest kryterium oceny ofert.

Jednocześnie prosimy o rozważenie wyłączenia z Kryterium – termin gwarancji usług: Usługa rekonfiguracji systemu kopii zapasowych, Usługa odtworzenia systemów aplikacyjnych z kopii zapasowych na środowisku odtworzeniowym Zamawiającego oraz Usługa odtworzenia systemów HIS/ERP z kopii zapasowych na środowisku odtworzeniowym Zamawiającego i przyjęcie standardowego terminu 12 miesięcy gwarancji, co znacząco obniży wycenę oferty.

Odpowiedź:
Zamawiający wyraża zgodę.

Pytanie 12. Załącznik nr 4 do SWZ, §6 ust.11 „W ramach przeglądów technicznych Wykonawca zapewnia na swój koszt aktualizację oprogramowania do najnowszej wersji.”
Prosimy o wykreślenie niniejszego zapisu. Przegląd techniczny sprzętu nie wymaga dodatkowych aktualizacji systemu, natomiast generuje znaczący wzrost kosztów po stronie Wykonawcy, które z pewnością wpłyną na wycenę przedmiotu zamówienia.

Odpowiedź:
Zamawiający wyraża zgodę.

Pytanie 13. Załącznik nr 4 do SWZ
Prosimy o potwierdzenie, że Zamawiający umożliwi Wykonawcy dostęp do infrastruktury oraz pomieszczeń niezbędnych do realizacji Umowy.

Odpowiedź:
Zamawiający potwierdza, wskazując konieczność wcześniejszego uzgodnienia terminu z przedstawicielem Zamawiającego wskazanym w umowie.