

DZP.271.39.2022-2

Bielsko-Biała, dnia 12.10.2022 r.

Dotyczy: przetargu nieograniczonego na świadczenie pogwarancyjnej usługi serwisowej dla aparatury radioterapeutycznej producenta Varian Medical Systems wraz z urządzeniami towarzyszącymi zainstalowanej w Beskidzkim Centrum Onkologii – Szpitalu Miejskim im. Jana Pawła II w Bielsku-Białej (znak sprawy: DZP.271.39.2022).

Uprzejmie informujemy, iż do siedziby Zamawiającego wpłynęły zapytania do SWZ o treści :

Pytanie nr 1

Specyfikacja Warunków Zamówienia, rozdz. IV pkt 7, rozdz. VI, §18 projektu umowy, załącznik nr 1 (do projektu umowy) tabela pierwsza wiersz 4, załącznik nr 2 (do projektu umowy) pkt 1 wiersz 4 tabeli w zw. z rozdz. XV pkt 3 SWZ.

Uwaga dotyczy terminu rozpoczęcia świadczenia usług (z wyłączeniem akceleratora VitalBeam s/n H194902).

W dokumentach zamówienia w sposób sprzeczny określono termin rozpoczęcia świadczenia przez wykonawcę usług stanowiących przedmiot zamówienia. Dodatkowo część postanowień dot. tego terminu budzi wątpliwości co do podstawy prawnej. Ma to istotne znaczenie dla określenia okresu obowiązywania umowy, a co za tym idzie dnia, od którego wykonawca zobowiązany jest do wykonywania świadczenia objętego zamówieniem i momentu nabycia prawo do umownego wynagrodzenia z tego tytułu.

Rozdz. IV pkt 7 SWZ wskazuje, że termin świadczenia usług rozpoczyna się od daty początkowej obowiązywania umowy.

Zgodnie z rozdz. VI SWZ terminem rozpoczęcia wykonania zamówienia jest data wskazana w umowie.

Postanowienie §18 umowy stanowi, że umowa obowiązuje od dnia jej podpisania przez okres 12 msc.

Załącznik nr 1 (do projektu umowy) tabela pierwsza wiersz czwarty oraz załącznik nr 2 (do projektu umowy) wiersz czwartym wskazują, że rozpoczęcie świadczenia usług następuje 17.10.2022 r.

Termin składania ofert w niniejszym postępowaniu upływa 19 października 2022 r.

Zgodnie z art. 264 ust. 1 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz.U. 2022.1710 ze zm.) dalej „Pzp”, umowa w sprawie zamówienia publicznego może być zawarta w terminie nie krótszym niż 10 dni od dnia przesłania zawiadomienia o wyborze najkorzystniejszej oferty z wyjątkiem wynikającym m. in z art. 264 ust. 2 pkt 1 lit. a) Pzp, że termin ten może być krótszy, jeżeli w postępowaniu w trybie przetargu nieograniczonego wpłynie jedna oferta. 2

Mając powyższe na względzie brak jest możliwości zawarcia umowy przed lub w dniu 17 października 2022 r. tj. w dniu wskazanym, w załączniku nr 1 (do projektu umowy) jak i w załączniku nr 2 (do projektu umowy), jako dzień rozpoczęcia świadczenia usług.

Wskazać należy, że wykonawca (ani żadna inna osoba) nie ma podstaw prawnych do świadczenia usług objętych przedmiotem zamówienia przed dniem zawarcia umowy w sprawie zamówienia publicznego.

Po stronie Zamawiającego powstaje natomiast wątpliwość na jakiej podstawie dopuści wykonawcę (lub inną osobę) do świadczenia usług a co za tym idzie, dlaczego konkretny podmiot został dopuszczony do świadczenia usług, skoro Zamawiający nie miał zawartej z nim umowy i na jakiej

podstawie Zamawiający uiszczył wykonawcy (wyłonionemu w niniejszym postępowaniu) wynagrodzenie za usługi świadczone od dnia 17 października 2022 r. do dnia zawarcia Umowy.

Zaznaczyć należy, że obecna treść dokumentacji zamówienia dotycząca daty rozpoczęcia świadczenia usług nie pozwala wykonawcy na wypełnienie załącznika nr 1A do SWZ, w którym należy podać okresy rozliczeniowe.

Biorąc powyższe pod uwagę Zamawiający proszony jest o sprostowanie całej treści dokumentacji zamówienia odnoszącej się do okresu zawarcia umowy oraz terminu świadczenia usług, w ten sposób, że usługi stanowiące przedmiot zamówienia świadczone są przez okres 12 miesięcy od licząc od dnia zawarcia umowy w sprawie zamówienia publicznego.

Odpowiedź:

Zamawiający zgadza się co do istoty błędnych zapisów i dokonuje następujących sprostowań:

Rozdział VI SWZ otrzymuje brzmienie:

"Wykonawca zobowiązany jest zrealizować przedmiot zamówienia w terminie 12 miesięcy od daty podpisania umowy (za wyjątkiem akceleratora Vitalbeam nr fab. H194902, który należy serwisować od dnia 30.06.2023r do dnia w którym upływa 12 miesięczny okres realizacji umowy dla pozostałych urządzeń).

Ponadto w załącznikach 1 i 2 w tabelach w kolumnach 1, 2, 3, 4 w wierszach dotyczących daty objęcia urządzeń serwisem wszędzie gdzie wpisano datę 17.10.2022r. wpisuje się "od daty podpisania umowy".

Pytanie nr 2

Załącznik nr 3 do SWZ – Projekt umowy – Załącznik nr 1

Zamawiający proszony jest o zmianę daty podanej w kolumnach 1 – 4 tabeli Wykaz Sprzętu. Prosimy o zmianę „17.10.2022” na „01.11.2022”.

Odpowiedź:

Zgodnie z odpowiedzią na punkt 1 w kolumnach 1-4 wpisuje się "od daty podpisania umowy".

Zamawiający nie jest w stanie przewidzieć, czy rozpoczęcie realizacji umowy nastąpi z dniem 01.11.2022 r.

Pytanie nr 3

Załącznik nr 3 do SWZ – Projekt umowy – Załącznik nr 2

Zamawiający proszony jest o zmianę daty podanej w kolumnach 1 – 4 tabeli Warunki świadczenia serwisu. Prosimy o zmianę „17.10.2022” na „01.11.2022”.

Odpowiedź:

Zgodnie z odpowiedzią na punkt 1 w kolumnach 1-4 wpisuje się "od daty podpisania umowy".

Zamawiający nie jest w stanie przewidzieć, czy rozpoczęcie realizacji umowy nastąpi z dniem 01.11.2022 r.

Pytanie nr 4

Załącznik nr 3 do SWZ – Projekt umowy – Załącznik nr 5

Zamawiający proszony jest o zmianę treści „/TrueBeam/Unique” na treść „/VitalBeam”.

Odpowiedź:

Zamawiający zmienia treści dotyczący nazwy akceleratora z Truebeam/Unique na VitalBeam.

Pytanie nr 5

Załącznik nr 3 do SWZ – projekt umowy, §2 pkt 3).

Z uwagi na to, że w treści umowy nigdzie nie występuje termin „Czas reakcji”, Zamawiający proszony jest o wykreślenie tego punktu.

Odpowiedź:

Zamawiający nie wykreśla terminu, lecz modyfikuje zapis paragrafu 5 ust 1., który uzyskuje brzmienie :

"W przypadku zgłoszenia awarii Sprzętu wymagającej Usługi serwisowej, Wykonawca przystąpi do naprawy w terminie, jaki zostanie wspólnie pisemnie uzgodniony z osobą



upoważnioną do kontroli wykonania postanowień Umowy i realizacji postanowień Umowy przypisanych Zamawiającemu zgodnie z postanowieniami Załącznika nr 1 do Umowy. Czas reakcji serwisu na zgłoszenie awarii wynosi maksymalnie jeden dzień roboczy, przy czym przez reakcję serwisu rozumie się próby zdalnej diagnostyki aparatów i urządzeń objętych umową lub innych czynności związanych z ograniczeniem skutków awarii."

Pytanie nr 6

Załącznik nr 3 do SWZ – projekt umowy, §6 ust. 3.

W celu usprawnienia realizacji zamówienia, Zamawiający proszony jest o dodanie zdania drugiego w brzmieniu: „Za Wykonawcę do podpisania raportu serwisowego upoważniony jest każdorazowo inżynier serwisu Wykonawcy wykonujący Usługę.”;

Odpowiedź:

Zamawiający wyraża zgodę zmianę zapisu paragrafu 6 ust.3, który otrzymuje brzmienie:

"Podpisanie raportu serwisowego, o którym mowa w ust. 2, przez Wykonawcę oraz Zamawiającego lub osobę upoważnioną do kontroli wykonywania postanowień Umowy i realizacji postanowień Umowy przypisanych Zamawiającemu, wymienioną w wykazie zawartym w Załączniku nr 1 do Umowy, potwierdza kompletność wykonanej Usługi oraz sprawność Sprzętu przekazanego do eksploatacji. Za Wykonawcę do podpisania raportu serwisowego upoważniony jest każdorazowo inżynier serwisu Wykonawcy wykonujący Usługę"

Pytanie nr 7

Załącznik nr 3 do SWZ – projekt umowy, §8 ust. 2, ust. 3, ust. 4 w zw. z §2 pkt 2).

Mając na uwadze def. pojęcia „Części na uzupełnienie stanu magazynu” zawartą w §2 pkt 2, Zamawiający proszony jest w §8 ust. 2, ust. 3 oraz ust. 4 o wykreślenie wyrazu „zamiennych”.

Odpowiedź:

Zamawiający pozostawia zapis, przy czym paragraf 2 punkt 2 otrzymuje brzmienie:

"Części zamienne na uzupełnienie stanu magazynu – podzespoły wykorzystane przez Wykonawcę do realizacji niniejszej Umowy, które stanowiły własność Zamawiającego, które podlegają zwrotowi na rzecz Zamawiającego po ich wykorzystaniu;"

Pytanie nr 8

Załącznik nr 3 do SWZ – projekt umowy, §8 ust. 4.

Zamawiający proszony jest o wydłużenie terminu zwrotu części do 20 dni roboczych.

Odpowiedź:

Zamawiający wyraża zgodę na zwrot części do 20 dni roboczych, w związku z tym zapis paragrafu 8 ustęp 4 projektu umowy otrzymuje brzmienie:

"Części zamienne na uzupełnienie stanu magazynu zwracane będą Zamawiającemu w terminie 20 dni roboczych od daty ich wykorzystania przez Wykonawcę, wskazanej w raporcie serwisowym, o którym mowa w §6 ust. 2 Umowy. Zwrot każdej Części zamiennej na uzupełnienie stanu magazynu potwierdzany będzie przez Zamawiającego i Wykonawcę stosownym pisemnym protokołem. Do protokołu, o którym mowa w zdaniu pierwszym niniejszego ustępu, stosuje się §6 ust. 3 oraz ust. 5 Umowy".

Pytanie nr 9

Załącznik nr 3 do SWZ – projekt umowy, §14 ust. 4 zdanie pierwsze.

Zamawiający w celu doprecyzowania zakresu odpowiedzialności Wykonawcy w zakresie praw patentowych lub autorskich proszony jest o doprecyzowanie, że odpowiedzialności to dotyczy roszczeń uzasadnionych; po uwzględnieniu proponowanej zmiany zdanie pierwsze otrzyma brzmienie: „W 3



przypadku wystąpienia osób trzecich przeciwko Zamawiającemu z uzasadnionymi roszczeniami z tytułu praw patentowych lub autorskich w zakresie oprogramowania Sprzętu określonego w załączniku nr 1 oraz załączniku nr 2 do Umowy, Wykonawca zobowiązuje się do naprawienie szkody i zaspokojenie wszelkich kierowanych do Zamawiającego uzasadnionych roszczeń w pełnej wysokości.”.

Odpowiedź:

Zamawiający pozostawia zapis umowy bez zmian.

Pytanie nr 10

Załącznik nr 3 do SWZ – projekt umowy, §15 ust. 2 lit. a) zdanie drugie i trzecie.

Zamawiający, mając na uwadze że obecna treść zdania drugiego i trzeciego nie odnosi się do przedmiotu umowy proszony jest o ich wykreślenie oraz po obecnej treści zdania pierwszego dodanie zdania drugiego w brzmieniu: „W takim przypadku Strony dopuszczają zawarcie aneksu zwiększającego wynagrodzenie Wykonawcy o udokumentowany przez Wykonawcę wzrost kosztów realizacji Umowy w tym w szczególności wzrost cen części zamiennych niezbędnych do realizacji umowy.”

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na dokonanie zmiany zgodnie z sugestią.

Przewidziany w tym postanowieniu brak możliwości wykonywania umowy na dotychczasowych warunkach może mieć różny wymiar, np. jakiś asortyment (części) nie będzie produkowany i na rynku będą wyłącznie jego zamienniki, albo nie będzie nawet zamienników, wskutek czego przedmiot umowy nie będzie mógł być realizowany wcale lub konieczna będzie istotna modyfikacja w tym zakresie. Z perspektywy zamawiającego konieczne jest zapewnienie, by wykonawca realizował umowę na poziomie nie niższym, niż zaoferowany.

Postanowienie jest sformułowane ogólnie, a rozmowy co do zakresu zmian i decyzje w tym zakresie (w tym co do brzmienia postanowień aneksu) będą podejmowane dopiero w sytuacji pojawienia się ku temu przesłanek i będą zależeć od konkretnego przypadku, dlatego Zamawiający nie widzi podstaw do zawężania postanowienia. Niezależnie od tego Zamawiający wskazuje, że skutkiem zmiany nie powinno być zwiększenie wynagrodzenia wykonawcy – gdyby tak było, zmiana umowy nie byłaby dokonywana w oparciu o zapisy umowy, tylko postanowienia ustawy z dnia 11 września 2019 r. prawo zamówień publicznych (pod warunkiem spełnienia przesłanek).

Pytanie nr 11

Załącznik nr 3 do SWZ – projekt umowy, §18.

Z uwagi na daleka idące skutki rozwiązania umowy lub odstąpienia od Umowy – Zamawiający proszony jest o dodanie w §18 ustępu 9 oraz ust. 10 w treści:

„9. Oświadczenie o rozwiązaniu umowy wymaga formy pisemnej pod rygorem nieważności i zawierać musi w swej treści uzasadnienie prawne oraz faktyczne.

10. Oświadczenie o odstąpieniu od umowy, niezależnie od tego czy jest składane na podstawie ustawy czy umowy, wymaga formy pisemnej pod rygorem nieważności i zawierać musi w swej treści uzasadnienie prawne oraz faktyczne.”

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na dokonanie zmiany zgodnie z sugestią.

Zamawiający postanowił dodać do treści § 18 ust. 9 w brzmieniu „Oświadczenie w przedmiocie rozwiązania umowy lub odstąpienia od umowy wymaga formy pisemnej.”

Pytanie nr 12

Załącznik nr 3 do SWZ – projekt umowy, §21 ust. 3

Z uwagi na fakt, iż producent sprzętu będącego przedmiotem zamówienia ma swoją siedzibę w USA prosimy o dopuszczenie w w/w zapisie USA w kontekście diagnostyki zdalnej SmartConect oraz ewentualnego wykorzystywania serwerów do napraw, które to serwery mogą być ulokowane poza EOG.

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na dokonanie zmiany zgodnie z sugestią.

Z punktu widzenia przepisów RODO oraz polityki przetwarzania i ochrony danych osobowych obowiązującej u Zamawiającego nie przewiduje się możliwości przetwarzania danych osobowych pacjentów Zamawiającego czy też innych danych powierzonych Wykonawcy na serwerach znajdujących się poza EOG.

Jednocześnie Zamawiający wskazuje, że diagnostyka zdalna jest dopuszczalna bez pobierania i przetwarzania powierzonych Wykonawcy danych osobowych.

KIEROWNIK
ds. Eksploatacyjno-administracyjnych
Beskidzkiego Centrum Onkologii - Szpitala Miejskiego
Im. Jana Pawła II w Bielsku-Białej
mgr inż. Andrzej Wiórkowski



