

Bielsko-Biała dn. 05.01.2024r.

DZP.271.46.2023- 7

dotyczy: przetargu nieograniczonego na zakup wraz z dostawą specjalistycznego sprzętu i aparatury w ramach realizowanego programu wieloletniego „Narodowa Strategia Onkologiczna”, w zakresie zadania pn: „Doposażenie zakładów radioterapii – zakup systemów planowania radioterapii, doposażenie stacji planowania (w tym zakup nowych wersji) oraz doposażenie akceleratorów”. (znak sprawy: DZP.271.46.2023)

Zamawiający informuje, że wpłynęły niżej wymienione zapytania do SWZ, na które Zamawiający udziela następujących wyjaśnień:

ZAPYTANIE NR 1

W trybie art. 135 ust. 1 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2021 r. poz. 1129 ze zm.), zwracam się z prośbą o wyjaśnienie treści specyfikacji istotnych warunków zamówienia, w następującym zakresie:

1. ZADANIE NR 2, Załącznik nr 1 do SWZ, Formularz oferty, oświadczenie pkt 3

Z uwagi na nieprecyzyjny charakter i dowolność interpretacyjną treści w Zał. Nr 1 do SWZ Formularz Oferty, pkt 3, Zamawiający proszony jest o potwierdzenie, że przedmiot zamówienia nie obejmuje żadnych innych materiałów, niż wskazanych w zał. 5 do SIWZ. W przeciwnym wypadku Zamawiający proszony jest o przedstawienie precyzyjnej listy akcesoriów/materiałów, które powinny być dostarczone i ujęte w cenie oferty.

Odpowiedź Zamawiającego:

Tak zgodnie z zał. Nr 5 do SWZ.

2. ZADANIE NR 2, Załącznik nr 3 do SWZ– wzór umowy §5

Zamawiający proszony jest o potwierdzenie, iż zezwala, aby raport serwisowy był dokumentem potwierdzającym wykonanie usług gwarancyjnych.

Odpowiedź Zamawiającego:

Tak, Zamawiający zezwala.

3. ZADANIE NR 2, Załącznik nr 3 do SWZ– wzór umowy §5

Zwracamy się do Zamawiającego z prośbą o potwierdzenie, iż w ramach czynności podpisywania raportów serwisowych, Zamawiający dopuszcza wykorzystanie podpisu elektronicznego Adobe sign lub innych podobnych rozwiązań.

Odpowiedź Zamawiającego:

Tak Zamawiający dopuszcza.

4. ZADANIE NR 2, Załącznik nr 3 do SWZ – wzór umowy § 5 ust. 4

W celu uniknięcia ewentualnych późniejszych sporów, zwracamy się do Zamawiającego z prośbą o modyfikację i zastąpienie zapisu „dostarczonym aparacie” zapisem „dostarczonym wyposażeniu stacji planowania leczenia”

Odpowiedź Zamawiającego:

W przypadku zadania nr 2 Zamawiający wprowadza do umowy zapis w proponowanej wersji, w związku z powyższym § 5 ust. 4 projekt umowy otrzymuje brzmienie:

„Wraz z przedmiotem zamówienia Wykonawca winien dostarczyć:

- ulotki w języku polskim, zawierające wszystkie niezbędne dla bezpośredniego użytkownika informacje;
- instrukcje obsługi w języku polskim; zawierające wszystkie niezbędne dla użytkownika informacje o dostarczonym aparacie /doposażeniu stacji planowania leczenia (w przypadku składania oferty na zadane nr 2) (w tym o sposobie użytkowania i obsługiwanego aparatu / doposażeniu stacji planowania leczenia (w przypadku składania oferty na zadane nr 2)) wraz z oryginałem instrukcji w języku angielskim;
- wykaz podmiotów upoważnionych przez wytwórcę lub autoryzowanego przedstawiciela do wykonywania czynności serwisowych;
- kartę gwarancyjną;
- dokumentację techniczno-ruchową w języku polskim;
- wszystkie inne dokumenty wymagane przepisami prawa.”

5. ZADANIE NR 2, Załącznik nr 3 do SWZ – wzór umowy § 5 ust. 7

Zamawiający proszony jest o wykreślenie słowa „nieodpłatnego” z tego powodu, że Wykonawca nie świadczy żadnych usług bezpłatnych czy nieodpłatnych, a jedynie w ramach przewidzianego wynagrodzenia, które nie ulega z tego tytułu zwiększeniu. Świadczenie usług nieodpłatnych wiąże się z konsekwencjami podatkowymi zarówno dla Wykonawcy jak i dla Zamawiającego.

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający dokonał zmiany § 5 ust. 7 umowy w ten sposób, że zapis:

„Wykonawca zobowiązuje się do zapewnienia w okresie gwarancji nieodpłatnego, autoryzowanego, bieżącego serwisu gwarancyjnego i wykonanie nieodpłatnych obowiązkowych przeglądów w okresie roku zgodnie z wymaganiami i ilościami zalecanymi przez producenta sprzętu, ale nie rzadziej niż raz do roku, potwierdzonymi wpisem do paszportu technicznego sprzętu.”

zastąpił zapisem:

„Wykonawca zobowiązuje się do zapewnienia w okresie gwarancji w ramach wynagrodzenia umownego autoryzowanego, bieżącego serwisu gwarancyjnego i wykonanie obowiązkowych przeglądów w okresie roku zgodnie z wymaganiami i ilościami zalecanymi przez producenta sprzętu, ale nie rzadziej niż raz do roku, potwierdzonymi wpisem do paszportu technicznego sprzętu.”

6. ZADANIE NR 2, Załącznik nr 3 do SWZ – wzór umowy §5

Zwracamy się z prośbą do Zamawiającego o dodanie dodatkowego ustępu/zapisu o treści:



„Gwarancja nie obejmuje uszkodzeń powstałych z winy Zamawiającego (powstałych w wyniku niestosowania się Zamawiającego do dostarczonych instrukcji obsługi)”

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający nie wyraża zgody na zmiany umowy.

W sytuacji uszkodzeń powstałych z winy Zamawiającego w wyniku niestosowania się Zamawiającego do dostarczonych instrukcji obsługi Wykonawca może oświadczyć, że gwarancja ich nie obejmuje.

7. ZADANIE NR 2, Załącznik nr 3 do SWZ – wzór umowy §6 ust. 1 - Kary Umowne

Zwracamy się do Zamawiającego z prośbą o zmniejszenie wysokości kar umownych przewidzianych w § 6 ust. 1 do wzoru umowy o 50%, tj. o zastąpienie obecnego brzmienia § 6 ust. 1 następującym:

1. Wykonawca jest zobowiązany do zapłaty Zamawiającemu następujących kar umownych:

a) w przypadku odstąpienia od umowy przez Wykonawcę z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy – w wysokości 7,5% wartości brutto wynagrodzenia wskazanej w § 2 ust. 1 niniejszej umowy;

b) w przypadku odstąpienia od umowy przez Zamawiającego z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy, w związku z zachowaniem wykonawcy związanym bezpośrednio lub pośrednio z przedmiotem umowy lub jej prawidłowym wykonaniem – w wysokości 7,5% wartości brutto wynagrodzenia wskazanej w § 2 ust. 1 niniejszej umowy;

c) za zwłokę w dostawie przedmiotu umowy – w wysokości 200,00 złotych za każdy dzień zwłoki, za każdy przypadek z osobna, do maksymalnej wysokości 20.000,00 złotych;

d) za zwłokę w usunięciu awarii - w wysokości 150,00 złotych za każdy dzień zwłoki, za każdy przypadek z osobna, do maksymalnej wysokości 15.000,00 złotych.

Zamawiający powinien mieć na względzie podstawowe funkcje kary umownej, jakimi są funkcja stymulująca wykonanie zobowiązania, funkcja represyjna w postaci sankcji za niewykonanie lub nienależyte wykonanie umowy oraz funkcja kompensacyjna polegająca na naprawieniu szkody, jednak nie można dopuścić do rażącej nierówności stron umowy w sprawie zamówienia publicznego. Wysokość kar umownych przewidziana we wzorze umowy jest znacząco wygórowana i obniżenie ich o połowę zbliży postanowienie wzoru umowy w tym zakresie do standardów rynkowych.

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający nie wyraża zgody na zmiany umowy.

8. ZADANIE NR 2, Załącznik nr 3 do SWZ – wzór umowy §6 ust. 3

Czy Zamawiający rozważy zmianę §6 ust. 3 wzoru umowy w ten sposób, aby odpowiedzialność odszkodowawcza Wykonawcy na podstawie i w związku z umową była ograniczona, poprzez dodanie kolejnego zdania w następującym brzmieniu:

„Wykonawca ponosi bez ograniczeń umownych odpowiedzialność w zakresie, w jakim bezwzględne przepisy prawa nie pozwalają na zmianę lub ograniczenie odpowiedzialności odszkodowawczej. W pozostałym zakresie łączna odpowiedzialność odszkodowawcza Wykonawcy wynikająca z niniejszej umowy lub pozostająca z nią w związku, niezależnie od podstaw prawnych dochodzonego roszczenia ograniczona jest do wartości umowy brutto.”

Dla podmiotów prowadzących działalność gospodarczą w oparciu o skomplikowane rozwiązania technologiczne kluczowa jest możliwość oszacowania ryzyka związana z daną transakcją. Przy braku ograniczenia odpowiedzialności nie jest możliwa rozsądna ocena potencjalnych ryzyk związanych z zawarciem umowy. W oparciu o zasady kodeksu cywilnego, wysokość potencjalnego odszkodowania jest teoretycznie nieograniczona i może, przy niesprzyjającym splocie okoliczności, osiągnąć poziom wielokrotnie wyższy niż wartość danej transakcji.



Ograniczanie odpowiedzialności stron umowy w relacjach między przedsiębiorcami jest od dawna standardem rynkowym. Przy zastosowaniu reżimu kodeksowego łączącego się z nieograniczoną odpowiedzialnością za szkodę, niewykluczona jest znaczna dysproporcja pomiędzy wartością transakcji a szkodą.

Z uwagi na ryzyka technologiczne nie można wykluczyć takiej wady technologicznej, która wbrew dotychczasowym doświadczeniom z produktami, mogłaby skutkować szkodą. Szkada może również powstać (i głównie tak do niej dochodzi) w efekcie ludzkiego błędu. Pomimo stałych wysiłków usprawniających zarządzanie jakością, błędu wynikającego z ludzkiego zaniedbania nie da się w 100% wykluczyć.

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający nie wyraża zgody na zmiany umowy.

9. ZADANIE NR 2, Załącznik nr 3 do SWZ – wzór umowy §11 ust. 1 – Czas obowiązywania umowy
Prosimy o wyjaśnienie intencji Zamawiającego, który do wzoru umowy na dostawę i instalację wyrobów medycznych obejmującą swoim przedmiotem także gwarancję jakości na dostarczone i zainstalowane urządzenia, wprowadził określony termin jej obowiązywania.

Jaki termin obowiązywania przedmiotowej umowy ma na myśli Zamawiający, skoro przedmiotem umowy jest dostawa, instalacja i uruchomienie urządzeń medycznych w terminach umownych wskazanych w umowie? Dla przedmiotu umowy nie ma konieczności ustalania czasu obowiązywania umowy, skoro terminy realizacji oraz okres trwania gwarancji i rękojmi są w niej ustalone w innym miejscu.

Nawet jeżeli okres obowiązywania umowy zostanie określony § 11 ust. 1 jako równy okresowi gwarancji to istnieje ryzyko dla Zamawiającego, że umowa ulegnie rozwiązaniu przed wygaśnięciem wszelkich uprawnień Zamawiającego wynikających z gwarancji. Jeśli nawet Zamawiający chciałby wpisać do § 11 ust. 1 okres obowiązywania przekraczający okres gwarancji, to o jaki czas? Jaki sposób postępowania przyjmie Zamawiający, jeśli z przyczyn niezależnych od Stron, realizacja całego przedmiotu umowy nie nastąpi w okresie jej obowiązywania wpisanym do § 11 ust. 1?

Zdaniem Wykonawcy, z uwagi na charakter umowy, § 11 ust. 1 powinien zostać wykreślony z wzoru umowy, jako że jego pozostawienie w żaden sposób nie leży w interesie Zamawiającego, a wprowadza liczne wątpliwości interpretacyjne, które mogą spowodować problemy w wykonaniu umowy w przyszłości.

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający nie wyraża zgody na zmiany umowy.

Czas na realizację przedmiotu umowy polegającego na dostawie, instalacji i uruchomieniu urządzeń medycznych jest jasno określony i nie może budzić wątpliwości i jest czymś innym, niż okres gwarancji i rękojmi.

Z drugiej strony nie jest możliwe, alby umowa zawierana w ramach ustawy prawo zamówień publicznych nie przewidywała terminu zakończenia umowy, zatem propozycja Wykonawcy jest niezrozumiała.

10. ZADANIE NR 2, Załącznik nr 3 do SWZ – wzór umowy §10 ust. 3

Prosimy o nadanie ust. 3 następującego brzmienia:

Wykonawca może zlecić podprzetwarzającym realizację określonych czynności w zakresie przetwarzania danych w imieniu Zamawiającego. Podprzetwarzający mogą przetwarzać dane osobowe wyłącznie w celu realizacji czynności, w odniesieniu do których dane osobowe zostały przekazane Wykonawcy, i nie



mogą przetwarzać danych osobowych w żadnych innych celach. W przypadku zlecenia czynności podprzetwarzającym przez Wykonawcę, podprzetwarzający będą podlegać pisemnym zobowiązaniom w zakresie ochrony danych, zapewniających co najmniej taki sam poziom ochrony, jaki określono w niniejszej umowie.

W przypadku zlecenia przez Wykonawcę czynności podprzetwarzającemu z państwa trzeciego (spoza UE/EOG), Wykonawca stosuje mechanizmy przesyłania danych zgodne z art. 44 i nast. RODO. W szczególności, Wykonawca w wystarczający sposób zabezpiecza wdrożenie odpowiednich środków technicznych i organizacyjnych w taki sposób, aby przetwarzanie danych spełniało wymagania RODO, zapewnia ochronę praw zainteresowanych osób, których dane dotyczą, prowadzi rejestr transferów danych i dokumentację stosownych zabezpieczeń.

Uzasadnienie

Mając na uwadze oczekiwany przez Państwa standard usług serwisowych, w tym krótkie czasy reakcji i naprawy, globalne koncerny wykorzystują do świadczenia tych usług spółki ze swoich grup kapitałowych, w szczególności spółki będące producentami urządzeń (które mogą mieć siedzibę poza EOG) – z ich unikalną wiedzą o danym produkcie/urządzeniu. Ewentualny dostęp do danych na urządzeniach zawsze odbywa się z poszanowaniem zasad wynikających z RODO.

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający nie wyraża zgody na zmiany umowy.

Zapis § 10 ust. 3 umowy przewiduje możliwość podpowierzenia danych, niemniej zamawiający będzie podejmował decyzję w konkretnym przypadku i w oparciu o konkretne okoliczności.

11. ZADANIE NR 2, Załącznik nr 5 do SWZ, I. SZCZEGÓŁOWY OPIS PRZEDMIOTU ZAMÓWIENIA, ust 3 pkt c

Zamawiający proszony jest o wykreślenie słowa „nieodpłatnego” z tego powodu, że Wykonawca nie świadczy żadnych usług bezpłatnych czy nieodpłatnych, a jedynie w ramach przewidzianego wynagrodzenia, które nie ulega z tego tytułu zwiększeniu. Świadczenie usług nieodpłatnych wiąże się z konsekwencjami podatkowymi zarówno dla Wykonawcy jak i dla Zamawiającego.

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający dokonał zmiany zapisu pkt I ust. 3 pkt c) załącznika nr 5 w zakresie wszystkich zadań w ten sposób, że zapis:

„Zapewnienie nieodpłatnego serwisu i nieodpłatnych obowiązkowych przeglądów przez cały okres gwarancji i rękojmi dla nowego Sprzętu, wykonywanych zgodnie z zaleceniami producenta i wymogami przepisów prawnych , ale nie rzadziej niż dwa razy/raz w roku, potwierdzonymi wpisem do paszportu technicznego Sprzętu.”

zastąpił zapisem:

„Zapewnienie w ramach przewidzianego wynagrodzenia serwisu i obowiązkowych przeglądów przez cały okres gwarancji i rękojmi dla nowego Sprzętu, wykonywanych zgodnie z zaleceniami producenta i wymogami przepisów prawnych , ale nie rzadziej niż raz w roku, potwierdzonymi wpisem do paszportu technicznego Sprzętu.”

W związku z powyższą zmianą Zamawiający modyfikuje również zapisy rozdziału IV pkt 3 ppkt 2.5. tiret 2 SWZ, w ten sposób, że zapis:



„Zapewnienie nieodpłatnego serwisu i nieodpłatnych obowiązkowych przeglądów przez cały okres gwarancji i rękojmi dla oferowanego specjalistycznego sprzętu i aparatury wykonywanych zgodnie z zaleceniami producenta i wymogami przepisów prawnych, ale nie rzadziej niż raz do roku, potwierdzonymi wpisem do paszportu technicznego Aparatu.”

Zastąpił zapisem:

„Zapewnienie w cenie oferty serwisu i obowiązkowych przeglądów przez cały okres gwarancji i rękojmi dla oferowanego specjalistycznego sprzętu i aparatury wykonywanych zgodnie z zaleceniami producenta i wymogami przepisów prawnych, ale nie rzadziej niż raz do roku, potwierdzonymi wpisem do paszportu technicznego Aparatu.”

ZAPYTANIE NR 2

Pytania dotyczą Zadania nr 1 – zakres: Aparat USG z fuzją

Pytanie 1

Dotyczy Załącznika nr 5, Zadanie nr 1, Aparat USG z fuzją, pkt. 44

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na wydłużenie czasu reakcji do 48h?

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający wyraża zgodę na wydłużeniu reakcji do 48 godzin od czasu zgłoszenia awarii.

W związku z powyższym ulega zmianie zapis § 5 pkt 8 projektu umowy na następujący: „Czas reakcji serwisu w dni robocze od momentu otrzymania zgłoszenia awarii przez Zamawiającego będzie nie dłuższy niż 24 godziny w dni robocze (oraz nie dłuższy niż 48 godzin w przypadku zadania nr 1), natomiast maksymalny czas usunięcia awarii w ramach gwarancji nie może przekroczyć 14 dni roboczych licząc od daty pisemnego (e-mailem) zgłoszenia uszkodzenia.”

Zmodyfikowany załącznik nr 5 na zadanie nr 1 w tym zakresie w załączeniu.

Pytanie 2

Dotyczy Załącznika nr 5, Zadanie nr 1, Aparat USG z fuzją, pkt. 45

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na wydłużenie czasu napraw z 3 do 5 dni roboczych ?

Odpowiedź Zamawiającego:

Nie, Zamawiający nie wyraża zgody.

Pytanie 3

Dotyczy Załącznika nr 5, Zadanie nr 1, Aparat USG z fuzją, pkt. 46

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na wydłużenie czasu napraw z 3 do 5 dni roboczych ?

Odpowiedź Zamawiającego:

Zgodnie z zapisem w załączniku w tym przypadku czas naprawy wynosi do 14 dni roboczych.

Pytanie 4

Dotyczy Załącznika nr 5, Zadanie nr 1, Aparat USG z fuzją, pkt. 47

Czy Zamawiający wyrazi zgodę, aby przeglądy gwarancyjne aparatu USG były wykonywane 1 raz w roku?

Odpowiedź Zamawiającego:

Zgodnie z zaleceniami producenta aparatu ale nie rzadziej niż raz do roku.

Pytanie 5



Dotyczy Wzoru Umowy § 6 (dot. Zadania nr 1, w zakresie aparatu USG z fuzją).

Zwracamy się z prośbą o wprowadzenie kolejnego ust. o następującym brzmieniu:

„Fakt dostarczenia urządzenia zastępczego na czas przedłużającej się realizacji zobowiązań umownych wyłącza możliwość naliczania kar.”

Odpowiedź Zamawiającego:

W odpowiedzi na pytanie Zamawiający zmienia zapis § 5 projektu umowy wprowadzając do niej ust. 8a o treści: „W przypadku przedłużenia czasu naprawy powyżej 14 dni roboczych Wykonawca może wstawić aparat zastępczy tej samej klasy do 5 dni roboczych. Wstawienie aparatu zastępczego wyłącza możliwość naliczania kary umownej o której mowa § 6 ust 1 lit. d) umowy– dotyczy zadania nr 1.”

Ponadto Zamawiający zmienia zapis tabeli 2 pkt III ppkt 46 załącznika nr 5 do SWZ dla zadania nr 1 na następujący: „Maksymalny czas naprawy urządzeń, wymagający zastosowania części zamiennych 14 dni roboczych. W przypadku przedłużenia czasu naprawy powyżej 14 dni roboczych możliwość wstawienia aparatu zastępczego tej samej klasy do 5 dni roboczych.”

Z poważaniem

Z-CA DYREKTORA
ds. Techniczno-Administracyjnych
Beskidzkiego Centrum Onkologii - Szpitala Miejskiego
Im. Jana Pawła II w Bielsku-Białej
mgr inż. *Grzegorz Kubica*

