

Konin, 10.09.2024 r.

**WSZ-EP-41/1042/2024**

Wykonawcy zainteresowani postępowaniem/  
strona internetowa prowadzonego postępowania

**Dotyczy: postępowania o udzielenie Zamówienia prowadzonego w trybie podstawowym bez negocjacji, o wartości mniejszej niż progi unijne, na zadanie pod nazwą „Dostawa wyrobów medycznych sprzętu i aparatury dla oddziału anestezjologii i intensywnej terapii w ramach Narodowego Programu Transplantacyjnego”, nr sprawy WSZ-EP-41/2024**

Zamawiający informuje, iż do ww. postępowania zostały złożone pytania. W związku z powyższym działając na podstawie art. 284 ust. 2 i ust.6 ustawy z dnia 11 września 2019 roku – Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U. z 2023 r.. poz. 1605 ze zm.), zwanej dalej ustawą Pzp, Zamawiający przekazuje treść zapytań wraz z wyjaśnieniami.

**Pytania dotyczące zapisów załącznika nr 2.2 do SWZ, pakiet 2:**

1) **Dotyczy Pkt II, II.20:** Czy Zamawiający dopuści drukarkę termiczną A5 oraz wydruk na wbudowanej drukarce na papierze termicznym A5 (do 12 krzywych) z automatycznym opisem parametrów rejestracji, datą i godziną badania? Pragniemy zwrócić uwagę, że w proponowanym aparacie EKG istnieje możliwość wydruku w formacie A5 oraz w formacie A4 (2xA5), co jest rozwiązaniem bardziej elastycznym i ekonomicznym, które zapewnia możliwość wyboru formatu w zależności od wymagań użytkownika z wykorzystaniem tego samego papieru.

**Odpowiedź: Zamawiający dopuści powyższe i w związku z tym zmodyfikuje zapisy w punkcie II pkt. 20 w załączniku nr 2.2 do SWZ – Zestawienie wymaganych parametrów jakościowo-technicznych. Zmiana treści SWZ oraz zmodyfikowany Załącznik zostaną zamieszczone na stronie prowadzonego postępowania.**

2) **Dotyczy Pkt 34:** Czy Zamawiający dopuści wymiary urządzenia 125 mm x 325 mm x 370 mm? Jest to niewielka różnica względem wymiarów wymaganych.

**Odpowiedź: Zamawiający dopuści powyższe i w związku z tym zmodyfikuje zapisy w punkcie II pkt. 34 w załączniku nr 2.2 do SWZ – Zestawienie wymaganych parametrów jakościowo-technicznych. Zmiana treści SWZ oraz zmodyfikowany Załącznik zostaną zamieszczone na stronie prowadzonego postępowania.**

**Pytania dotyczące zapisów umowy (załącznik nr 4 do SWZ):**

**3) Dotyczy paragrafu 5, ustęp 4, podpunkt 3:** Ze względu na fakt, że technologia wytwarzania oferowanego sprzętu ulega szybkim zmianom i cykle produkcyjne podzespołów są stosunkowo krótkie w celu zastąpienia ich nowymi technologicznie odpowiednikami, zwracamy się z prośbą o skrócenie terminu dostępności serwisu pogwarancyjnego oraz części zamiennych do 7 lat.

**Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na powyższe i pozostawia zapisy zgodnie z SWZ.**

**4) Dotyczy paragrafu 5, ustęp 4, podpunkt 5:** Mając na względzie fakt, iż rękojmia jest instytucją niedostosowaną do specyfiki urządzeń medycznych i w związku z tym standardem staje się ograniczanie lub wyłączenie rękojmi w zamian za udzielenie Zamawiającym gwarancji trwającej co najmniej tyle, ile okres rękojmi, na lepszych i dogodniejszych dla Zamawiających warunkach wykonywania uprawnień z gwarancji, proponujemy dodanie zdania i wskazanie, że uprawnienia do odstąpienia od umowy w ramach realizacji uprawnień z tytułu rękojmi zostaje wyłączone:

„(...) Strony zgodnie wyłączają prawo do odstąpienia od umowy w oparciu o przepisy Kodeksu cywilnego dotyczące rękojmi”.

Wykonawca wskazuje, że Zamawiającemu przysługują szerokie uprawnienia gwarancyjnych 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. Możliwość jednoczesnej realizacji uprawnień z tytułu rękojmi wiąże się z ryzykiem możliwości odstąpienia od umowy przez Zamawiającego, co jest rozwiązaniem niecelowym przede wszystkim z punktu widzenia Zamawiającego i zapewnienia ciągłości należytej pracy szpitala. W związku z tym, w ocenie Wykonawcy, zasadne jest wyłączenie prawa do odstąpienia na podstawie rękojmi, które stanowi dodatkowe ryzyko dla Wykonawcy, a rezygnacja z którego dla Zamawiającego nie będzie stanowiła istotnego zmniejszenia jego praw wynikających z Umowy.

**Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na powyższe i pozostawia zapisy zgodnie z SWZ.**

**5) Dotyczy paragrafu 6, ustęp 1, podpunkt 1), 2) i 3):** W naszej ocenie zaproponowane kary umowne są zbyt wysokie. Na rynku wyrobów medycznych przyjęło się, iż wysokość kary to 0,1-0,2% za dzień zwłoki w wykonaniu zamówienia/wykonaniu napraw gwarancyjnych. W związku z tym, prosimy o obniżenie kary umownej do przyjętego w branży poziomu?

**Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na powyższe i pozostawia zapisy zgodnie z SWZ.**

**6) Dotyczy paragrafu 6, ustęp 2:** Prosimy o usunięcie postanowienia uprawnającego Zamawiającego do potrącania kar umownych z wynagrodzeniem wykonawcy. Postanowienie takie narusza zasadę równowagi stron i proporcjonalności.

**Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na powyższe i pozostawia zapisy zgodnie z SWZ.**

7) **Dotyczy paragrafu 6, ustęp 4:** Czy Zamawiający wyrazi zgodę na to, aby łączna wysokość naliczonych kar nie mogła przekroczyć 10% wartości brutto umowy?

**Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na powyższe i pozostawia zapisy zgodnie z SWZ.**

8) **Dotyczy paragrafu 6, ustęp 5:** Odstąpienie od umowy jest rozwiązaniem radykalnym i niekorzystnym dla obu stron umowy, w tym również Zamawiającego. Wobec tego Wykonawca proponuje dodanie obowiązku pisemnego wezwania Wykonawcy do realizacji obowiązków w wyznaczonym terminie, nadając mu następujące brzmienie: Przed odstąpieniem od umowy Zamawiający wezwie Wykonawcę do usunięcia naruszenia pod rygorem rozwiązania umowy, wyznaczając mu dodatkowy, odpowiedni termin”. Taka konstrukcja chroni słuszny interes Zamawiającego.

**Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na powyższe i pozostawia zapisy zgodnie z SWZ.**

9) **Dotyczy paragrafu 4a, ustęp 7:** Proponujemy doprecyzowanie postanowień par. 4a ust. 7 poprzez wskazanie, że wszelkie odszkodowania i koszty związane z zasadnymi roszczeniami osób trzecich, które ma pokryć Wykonawca powinny wynikać z prawomocnego orzeczenia sądowego. Jest to uzasadnione tym, iż samo skierowanie roszczenia przez osobę trzecią nie przesądza o zaistnieniu roszczenia, jak również jego wysokości. W przypadku roszczeń kwestionowanych przez Wykonawcę, prawomocne orzeczenie sądu wskazujące na wysokość szkody stanowi obiektywną podstawę do ustalenia wysokości szkody. Dodatkowo, wobec szeroko określonego zobowiązania się przez Wykonawcę do pokrycia w/w szkód oraz faktu, iż roszczenia te mogą być kierowane do Zamawiającego bezpośrednio, istotnym jest zapewnienie współpracy pomiędzy Zamawiającym i Wykonawcą w związku ze zgłoszonymi roszczeniami, jak również niepodjęmowania przez Zamawiającego działań w celu uznania roszczenia lub zawarcia ugody, bez zgody Wykonawcy. W związku z tym, proponujemy następujące brzmienie par. 4a ust. 7:

„7. Wykonawca oświadcza, że korzystanie przez Zamawiającego z urządzeń, sprzętów, sprzętów informatycznych, systemów, systemów operacyjnych, narzędzi IT, oprogramowania, jego aktualizacji, o których mowa w umowie i Załączniku nr 2 do SWZ, nie będzie naruszać praw własności intelektualnej, w tym praw autorskich Wykonawcy, ani osób trzecich i nie będzie powodować obowiązku zapłaty jakichkolwiek dodatkowych opłat. Jeżeli Zamawiający poinformuje pisemnie Wykonawcę o jakichkolwiek roszczeniach osób trzecich zgłaszanych wobec Zamawiającego w związku z korzystaniem z przedmiotu umowy, w szczególności zarzucających naruszenie praw własności intelektualnej, Wykonawca podejmie wszelkie działania mające na celu zażegnanie sporu i będzie zobowiązany zastąpić Zamawiającego czy też w przypadku braku takiej możliwości przystąpić po stronie Zamawiającego do wszelkich postępowań toczących się przeciwko Zamawiającemu z ww. tytułu oraz naprawić każdą szkodę, za którą Zamawiający może stać się odpowiedzialny lub do której naprawienia może zostać Zamawiający zobowiązany na podstawie prawomocnego wyroku właściwego sądu powszechnego oraz poniesie w związku z tym wszelkie koszty, w tym koszty zastępstwa procesowego od chwili zgłoszenia roszczenia oraz koszty odszkodowań, zasądzone w takim prawomocnym wyroku. W przypadku zapłaty przez Zamawiającego jakiegokolwiek kwoty tytułem zaspokojenia roszczenia osoby trzeciej, Zamawiającemu przysługuje roszczenie regresowe względem Wykonawcy, o ile Wykonawca został przez Zamawiającego poinformowany pisemnie o takim

roszczeniu i nie udzielił Zamawiającemu wsparcia w obronie przed tym roszczeniem lub roszczenie to wynika z prawomocnego orzeczenia właściwego sądu powszechnego lub też ugody zawartej z taką osobą trzecią, w porozumieniu i za zgodą Wykonawcy. Wykonawca zobowiązuje się do zrealizowania wynikających z niniejszego ustępu zobowiązań pod warunkiem niezwłocznego, pisemnego poinformowania przez Zamawiającego o zgłoszonym roszczeniu, współpracy z Wykonawcą w zakresie obrony przed takim roszczeniem oraz niepodjęciem przez Zamawiającego jakichkolwiek działań zmierzających lub skutkujących uznaniem roszczenia lub zawarciem ugody bez pisemnej zgody Wykonawcy.”

**Odpowiedź: Zamawiający wyraża zgodę na doprecyzowanie postanowień par. 4a ust. 7, które otrzymują następujące brzmienie: „7. Wykonawca oświadcza, że korzystanie przez Zamawiającego z urządzeń, sprzętów, sprzętów informatycznych, systemów, systemów operacyjnych, narzędzi IT, oprogramowania, jego aktualizacji, o których mowa w umowie i Załączniku nr 2 do SWZ, nie będzie naruszać praw własności intelektualnej, w tym praw autorskich Wykonawcy, ani osób trzecich i nie będzie powodować obowiązku zapłaty jakichkolwiek dodatkowych opłat. Jeżeli Zamawiający poinformuje pisemnie Wykonawcę o jakichkolwiek roszczeniach osób trzecich zgłaszanych wobec Zamawiającego w związku z korzystaniem z przedmiotu umowy, w szczególności zarzucających naruszenie praw własności intelektualnej, Wykonawca podejmie wszelkie działania mające na celu zażegnanie sporu i będzie zobowiązany zastąpić Zamawiającego czy też w przypadku braku takiej możliwości przystąpić po stronie Zamawiającego do wszelkich postępowań toczących się przeciwko Zamawiającemu z ww. tytułu oraz naprawić każdą szkodę, za którą Zamawiający może stać się odpowiedzialny lub do której naprawienia może zostać Zamawiający zobowiązany na podstawie prawomocnego wyroku właściwego sądu powszechnego oraz ponieść w związku z tym wszelkie koszty, w tym koszty zastępstwa procesowego oraz koszty odszkodowań, zasądzone w takim prawomocnym wyroku. W przypadku zapłaty przez Zamawiającego jakiegokolwiek kwoty tytułem zaspokojenia roszczenia osoby trzeciej, Zamawiającemu przysługuje roszczenie regresowe względem Wykonawcy, o ile Wykonawca został przez Zamawiającego poinformowany pisemnie o takim roszczeniu lub roszczenie to wynika z prawomocnego orzeczenia właściwego sądu powszechnego lub też ugody zawartej z taką osobą trzecią, w porozumieniu i za zgodą Wykonawcy. Wykonawca zobowiązuje się do zrealizowania wynikających z niniejszego ustępu zobowiązań pod warunkiem niezwłocznego, pisemnego poinformowania przez Zamawiającego o zgłoszonym roszczeniu, współpracy z Wykonawcą w zakresie obrony przed takim roszczeniem oraz niepodjęciem przez Zamawiającego jakichkolwiek działań zmierzających lub skutkujących uznaniem roszczenia lub zawarciem ugody bez pisemnej zgody Wykonawcy.”**  
**W związku z powyższym Zamawiający zmodyfikuje zapisy w paragrafie 4a ustęp 7 w załączniku nr 4 do SWZ – Projektowane postanowienia umowy. Zmiana treści SWZ oraz zmodyfikowany Załącznik zostaną zamieszczone na stronie prowadzonego postępowania.**

Zamawiający informuje, że niniejszy dokument stanowi integralną część SWZ i jest wiążący dla wszystkich Wykonawców ubiegających się o udzielenie przedmiotowego Zamówienia.

Sporządziła: Sylwia Skrycka