

Gliwice, dnia 24.01.2022 r.

DO/DZ-381-1- 57/21

**DO WSZYSTKICH
ZAINTERESOWANYCH**

dot.: przetargu nieograniczonego ogłoszonego w Suplemencie do Dziennika Urzędowego Unii Europejskiej w dniu 07.01.2022 r. pod numerem: 2022/S 005-007869, którego przedmiotem zamówienia jest świadczenie usług serwisowych urządzeń medycznych dla NIO-PIB Oddziału w Gliwicach.

WYJAŚNIENIE TREŚCI SPECYFIKACJI WARUNKÓW ZAMÓWIENIA

W związku z otrzymanymi pytaniami odnośnie ww. postępowania, działając na podstawie art. 135 ust. 6 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (tj. Dz. U. 2021, poz. 1129 ze zm.) Zamawiający przekazuje Państwu treść otrzymanych zapytań jak i udzielonych odpowiedzi:

Pytanie 1

Pytanie nr 1, dotyczy SWZ (przesłanki wykluczenia)

Mając na względzie interes Zamawiającego w wyborze oferty rzetelnego i wiarygodnego Wykonawcy, dającego rękojmię należytego wykonania przedmiotu zamówienia oraz uczciwą konkurencję, prosimy Zamawiającego o potwierdzenie, że w postępowaniu mają zastosowanie przesłanki wykluczenia Wykonawcy zawarte w art. 109 ustawy z dnia 19 września 2019 r. – Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2021 r. poz. 1129 z późn. zm.) oraz wprowadzenie do SWZ zapisu:

„Z postępowania o udzielenie zamówienia wyklucza się Wykonawców, w stosunku do których zachodzi którakolwiek z okoliczności wskazanych w art. art. 109 ustawy z dnia 19 września 2019 r. – Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2021 r. poz. 1129 z późn. zm.) Wykonawca nie podlega wykluczeniu w okolicznościach określonych w art. 109 ust. 1 pkt 2-5 i 7-10, jeżeli udowodni Zamawiającemu, że spełnił łącznie przesłanki wskazane w art. 110 ust. 2 Pzp. Zamawiający oceni, czy podjęte przez wykonawcę czynności, o których mowa w art. 110 ust. 2 Pzp są wystarczające do wykazania jego rzetelności, uwzględniając wagę i szczególne okoliczności czynu wykonawcy. Jeżeli podjęte przez wykonawcę czynności nie są wystarczające do wykazania jego rzetelności, zamawiający wyklucza wykonawcę.”

Odpowiedź:

Zamawiający informuje, że w postępowaniu spośród przesłanek fakultatywnych w zakresie wykluczenia Wykonawcy, będzie miała zastosowanie przesłanka zawarta w art. 109 ust. 1 pkt. 4 ustawy Pzp. Zamawiający nie wprowadza zmian do SWZ.

Pytanie 2

Pytanie nr 2, dotyczy Załącznika nr 4.2 do SWZ

Prosimy o odpowiedź, czy Zamawiający wyraża zgodę na ograniczenie odpowiedzialności Wykonawcy do szkody rzeczywistej nieprzekraczającej wartości niniejszej Umowy, a tym samym czy Zamawiający wyraża zgodę na uzupełnienie umowy nową następującą treścią: „Z zastrzeżeniem bezwzględnie obowiązujących przepisów prawa ewentualna odpowiedzialność odszkodowawcza Wykonawcy z tytułu naruszenia warunków niniejszej Umowy jest ograniczona do szkody rzeczywistej (z całkowitym wyłączeniem szkód pośrednich, w tym wszelkich utraconych zysków) do kwoty nieprzekraczającej wynagrodzenia określonego w §...umowy.” Zaproponowana przez nas treść ma na celu zrównanie interesów przyszłych Stron kontraktu w myśl zasady, iż celem odpowiedzialności odszkodowawczej nie jest wzbogacanie się jednej Strony lecz usunięcie uszczerbku, który może powstać w wyniku ewentualnych, niezamierzonych zdarzeń.

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody. Tym samym, nie wprowadza zmiany do Umowy w powyższym zakresie.

Pytanie 3

Pytanie nr 3, dotyczy Załącznika nr 4.2 do SWZ

Prosimy o odpowiedź, czy Zamawiający wyraża zgodę na wyłączenie uprawnień z tytułu rękojmi za wady fizyczne i prawne Przedmiotu Umowy?

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody, podtrzymuje obecne zapisy.

Pytanie 4

Pytanie nr 4, dotyczy Załącznika nr 4.2 do SWZ

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na wprowadzenie do umowy zapisów dotyczących Prawa własności intelektualnej i przemysłowej:

a. W przypadku wymiany części zamiennych

(1) w razie zaistnienia roszczenia osoby trzeciej, Zamawiający i Wykonawca przystąpią do wzajemnych konsultacji co do zakresu i trybu podjęcia środków prawem przewidzianych względem roszczenia osoby trzeciej. W przypadku nieosiągnięcia porozumienia w terminie 7 dni od rozpoczęcia konsultacji w tym zakresie, obowiązywać będzie tryb opisany poniżej w pkt. (2).

(2) Zamawiający przekaze Wykonawcy wyłączną kontrolę nad postępowaniem w sprawie roszczenia oraz będzie świadczył na rzecz Wykonawcy wszelką możliwą pomoc jeśli Wykonawca tego zażąda.

b. W przypadku uznania roszczenia osoby trzeciej za zasadne Wykonawca będzie miał prawo, wedle własnego wyboru, do

(i) zapewnienia Zamawiającemu prawa do dalszego korzystania z wymienionej części

(ii) zastąpienia lub zmodyfikowania wymienionej części w celu uniknięcia naruszenia lub

(iii) zapłaty odszkodowania w wysokości zasądzonej prawomocnym wyrokiem sądu i nieprzekraczającej trzykrotności wartości brutto umowy.

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie zapisów do Umowy w powyższym zakresie.

Pytanie 5

Pytanie nr 5, dotyczy Załącznika nr 4.2 do SWZ

Czy z uwagi na niemożliwą do przewidzenia sytuację związaną z pandemią COVID-19, Zamawiający wyrazi zgodę na wydłużenie terminu realizacji przedmiotu zamówienia o czas spowodowany niemożliwością wykonania umowy z powodu siły wyższej, ograniczeniami eksportowymi lub importowymi dotyczącymi wyrobów medycznych, opóźnień w dostawach, braku produktów, braku dostępu do miejsca realizacji przedmiotu zamówienia, przerwania łańcucha dostaw, brakiem lub zmniejszeniem personelu, który może wykonać usługę serwisową?

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody, podtrzymuje obecne zapisy.

Pytanie 6**Pytanie nr 6, dotyczy Załącznika nr 4.2 do SWZ**

Z uwagi na pandemię COVID-19 prosimy Zamawiającego o jednoznaczne potwierdzenie, że kary umowne i odszkodowania będą należne tylko w przypadku winy Wykonawcy z wyłączeniem przypadków opóźnień w dotrzymaniu terminów wynikających z umowy związanych z siłą wyższą, ograniczeniami eksportowymi lub importowymi dotyczącymi wyrobów medycznych, następczą niemożliwością wykonania umowy z powodu opóźnienia w dostawach, braku produktów, przerwania łańcucha dostaw, brakiem lub zmniejszeniem personelu, który może wykonać serwis. W przypadku pozytywnej odpowiedzi prosimy o uwzględnienie zmiany w treści § wzoru umowy

Odpowiedź:

Zamawiający informuje, że zgodnie z treścią umowy kara umowna naliczana jest w przypadku zwłoki Wykonawcy, zwłoka jest okolicznością zawinioną. Tym samym, Zamawiający nie wprowadza zmian w tym zakresie do umowy. Ponadto, w przypadku niewywiązania się z terminu Wykonawca powinien przedstawić dokumenty/oświadczenia z których będzie wynikało, iż nie ponosi on odpowiedzialności za ewentualne opóźnienie.

Pytanie 7

Z uwagi na pandemię COVID-19 prosimy Zamawiającego o jednoznaczne potwierdzenie, że odstąpienie od umowy będzie zasadne tylko w przypadku winy Wykonawcy z wyłączeniem przypadków opóźnień w dotrzymaniu terminów wynikających z umowy związanych z siłą wyższą, ograniczeniami eksportowymi lub importowymi dotyczącymi wyrobów medycznych, następczą niemożliwością wykonania umowy z powodu opóźnienia w dostawach, braku produktów, przerwania łańcucha dostaw, brakiem lub zmniejszeniem personelu, który może wykonać serwis.

Odpowiedź:

Zamawiający potwierdza, natomiast równocześnie informuje, iż Wykonawca każdorazowo będzie zobowiązany uprawdopodobnić, że nie ponosi on odpowiedzialności za ewentualne opóźnienie przedkładając stosowne oświadczenia/dokumenty.

Pytanie 8 (dotyczy załącznika nr 4.1 do SWZ)**Pytanie 1**

Dotyczy wzoru umowy w § 4 ust 5 pkt 9)

Zwracamy się z prośbą o wykreślenie w/w punktu. Wyjaśniamy, iż są to czynności po stronie użytkownika.

Odpowiedź:

Zamawiający w odpowiedzi, wykreśla pkt 9) w § 4 ust 5 Umowy stanowiącej załącznik nr 4.1 do SWZ.

Pytanie 9 (dotyczy załącznika nr 4.1 do SWZ)**Pytanie 2**

Dotyczy wzoru umowy w § 8 ust 2 pkt 1), 2), 3)

Zwracamy się z prośbą o obniżenie kary do wysokości 1500 zł brutto za każdy rozpoczęty dzień roboczy. Zwracamy uwagę, iż kary określone przez Zamawiającego są rażąco wysokie.

Odpowiedź:

Zamawiający wyraża zgodę, tym samym zmienia zapis w § 8 ust 2 pkt 1), 2), 3) Umowy stanowiącej załącznik nr 4.1 do SWZ.

z: „Kary umowne naliczane będą w następujący sposób:

- 1) w przypadku zwłoki w terminie wykonania naprawy sprzętu, w stosunku do terminu określonego w § 5 ust. 5 umowy, z zastrzeżeniem postanowienia z § 5 ust. 8 umowy, Wykonawcy naliczona zostanie kara umowna w wysokości 3000,00 zł (słownie: trzech tysięcy złotych) za każdy rozpoczęty dzień zwłoki,*

- 2) w przypadku zwłoki w terminie wykonania naprawy sprzętu, w stosunku do terminu określonego w § 5 ust. 7 lub ust. 8 umowy Wykonawcy naliczona zostanie kara umowna w wysokości 3 000,00 zł (słownie: trzech tysięcy złotych) za każdy rozpoczęty dzień zwłoki,
- 3) w przypadku zwłoki w terminie wykonania Przeglądu sprzętu, w stosunku do terminów ustalonych przez Strony zgodnie z §4 ust. 2 umowy, Wykonawcy naliczona zostanie kara umowna w wysokości 3 000,00 zł (słownie: trzech tysięcy złotych) za każdy rozpoczęty dzień zwłoki”,

na: „Kary umowne naliczane będą w następujący sposób:

- 1) w przypadku zwłoki w terminie wykonania naprawy sprzętu, w stosunku do terminu określonego w § 5 ust. 5 umowy, z zastrzeżeniem postanowienia z § 5 ust. 8 umowy, Wykonawcy naliczona zostanie kara umowna w wysokości 1 500,00 zł (słownie: jednego tysiąca pięćset złotych 00/100) za każdy rozpoczęty dzień zwłoki,
- 2) w przypadku zwłoki w terminie wykonania naprawy sprzętu, w stosunku do terminu określonego w § 5 ust. 7 lub ust. 8 umowy Wykonawcy naliczona zostanie kara umowna w wysokości 1 500,00 zł (słownie: jednego tysiąca pięćset złotych 00/100) za każdy rozpoczęty dzień zwłoki,
- 3) w przypadku zwłoki w terminie wykonania Przeglądu sprzętu, w stosunku do terminów ustalonych przez Strony zgodnie z §4 ust. 2 umowy, Wykonawcy naliczona zostanie kara umowna w wysokości 1 500,00 zł (słownie: jednego tysiąca pięćset złotych 00/100) za każdy rozpoczęty dzień zwłoki”,

Pytanie 10 (dotyczy załącznika nr 4.1 do SWZ)

Pytanie 3

Dotyczy wzoru umowy w § 8 ust 2 pkt 4)

RODO nie stawia wymagania aby w relacji administrator - podmiot przetwarzający stawiać wymagania dotyczące kar umownych. Dodatkowo nie ugruntowała się na rynku praktyka stosowania takich kar w relacji administrator - podmiot przetwarzający. Dlatego zwracamy się z prośbą o usunięcie zapisu w w/w punkcie jako niezasadnego, tym bardziej, że jest to uregulowane w pkt 4 niniejszego paragrafu.

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody, podtrzymuje obecne zapisy.

Pytanie 11 (dotyczy załącznika nr 4.1 do SWZ)

Pytanie 4

W przypadku negatywnej odpowiedzi na powyższe pytanie zwracamy się z prośbą o obniżenie kary do 5000 zł.

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody, podtrzymuje obecne zapisy.

Pytanie 12 (dotyczy załącznika nr 4.1 do SWZ)

Pytanie 6

Dotyczy wzoru umowy w § 13 pkt 15

W przypadku gdyby faktycznie były jakiegokolwiek uchybienia, to termin 3 dni jest terminem niemożliwym w praktyce do wykonania, biorąc pod uwagę np. weekendy lub święta. Samo RODO ani inne przepisy nie stawiają w tym zakresie żadnych wymagań.

W związku z powyższym proponujemy: *Wykonawca zobowiązuje się do usunięcia uchybień stwierdzonych podczas kontroli, o której mowa w ust. 14 powyżej, niezwłocznie, nie później niż w terminie 7 dni od daty ich stwierdzenia przez Zamawiającego lub w terminie uzgodnionym z Zamawiającym.*

Odpowiedź:

Zamawiający wyraża zgodę, tym samym zmienia zapis w § 13 ust 15 Umowy stanowiącej załącznik nr 4.1 do SWZ.

z: „*Wykonawca zobowiązuje się do usunięcia uchybień stwierdzonych podczas kontroli, o której mowa w ust. 14 powyżej niezwłocznie, nie później niż w terminie 3 dni od daty ich stwierdzenia przez Zamawiającego*”.

na: „*Wykonawca zobowiązuje się do usunięcia uchybień stwierdzonych podczas kontroli, o której mowa w ust. 14 powyżej, niezwłocznie, nie później niż w terminie 7 dni od daty ich stwierdzenia przez Zamawiającego lub w terminie uzgodnionym z Zamawiającym*”.

Zamawiający, na podstawie art. 137 ust 1 Ustawy Pzp wprowadza zmianę w treści w § 8 ust 2 pkt 4) Umowy stanowiącej załącznik nr 4.1 do SWZ

z: „w przypadku naruszenia przez Wykonawcę obowiązków wynikających z § 14 umowy, Wykonawcy naliczona zostanie kara umowna w wysokości 15.000,00 zł (słownie: piętnaście tysięcy złotych) za każdy stwierdzony przypadek”

na: „w przypadku naruszenia przez Wykonawcę obowiązków wynikających z § 13 umowy, Wykonawcy naliczona zostanie kara umowna w wysokości 15.000,00 zł (słownie: piętnaście tysięcy złotych) za każdy stwierdzony przypadek”

Treść udzielonych odpowiedzi stanowi integralną część Specyfikacji Warunków Zamówienia.

Udzielone odpowiedzi zostaną wprowadzone do Umowy stanowiącej załącznik nr 4.1 do SWZ, tj. „Projektowane postanowienia umowy, które zostaną wprowadzone do treści umowy”, która zostanie zawarta z wybranym Wykonawcą w niniejszym postępowaniu.

KIEROWNIK
Działu Zamówień Publicznych
i Zaopatrzenia

mgr Urszula Wojcieszek

Magdalena Świdler

Mpluto