

Gliwice, 19.04.2021 r.
nr sprawy: DO/DZ--381-1-5/21

DO WSZYSTKICH ZAINTERESOWANYCH

dot.: przetargu nieograniczonego ogłoszonego w Suplemencie do Dziennika Urzędowego Unii Europejskiej w dniu 17.03.2021 r. pod numerem 2021/S 053-132746, którego przedmiotem zamówienia są dzierżawa aparatów i wyposażenia dodatkowego do wykonywania oznaczeń molekularnych metodą RT-PCR wraz z sukcesywną dostawą odczynników i materiałów zużywalnych do ww. aparatów dla Narodowego Instytutu Onkologii Im. Marii Skłodowskiej – Curie, Państwowego Instytutu Badawczego, Oddziału w Gliwicach.

Na podstawie art. 135 ust. 6 ustawy Prawo zamówień publicznych z dnia 11 września 2019 r. (tekst jednolity Dz. U. z 2019 r., poz. 2019 ze zm.), Zamawiający przekazuje treść złożonych pytań i udzielonych odpowiedzi:

Pytanie nr 1

Czy Zamawiający wyraża zgodę na zawarcie umowy w formie elektronicznej przy wykorzystaniu kwalifikowanego podpisu elektronicznego przez Wykonawcę?

W obecnej sytuacji epidemii Urząd Zamówień Publicznych zachęca zamawiających do komunikowania się z wykonawcami za pomocą środków komunikacji elektronicznej. Kwalifikowany podpis elektroniczny ma skutek prawny równoważny podpisowi własnoręcznemu. Potwierdzenie tej zasady znajduje się w art. 78(1) kodeksu cywilnego, który zrównuje kwalifikowany podpis elektroniczny z podpisem własnoręcznym.

Odpowiedź:

Zamawiający wyraża zgodę

Pytanie nr 2

Czy Zamawiający wyraża zgodę na dodanie we wzorze umowy następującego postanowienia?

Dopuszcza się możliwość zmian postanowień zawartej umowy, mając na uwadze aktualną pandemię wirusa SARS-CoV-2, związaną z tym sytuację globalnego zagrożenia zdrowia oraz dynamicznie zmieniające się okoliczności zewnętrzne, na które Wykonawca nie ma wpływu (w tym ograniczenia nakładane przez państwa dotknięte pandemią), stanowiące okoliczność o charakterze tzw. siły wyższej, Strony zgodnie postanawiają, że w czasie trwania pandemii dokonywanie napraw Urządzenia będzie uzależnione od aktualnej sytuacji epidemiologicznej w kraju i za granicą oraz związanych z tą sytuacją okoliczności, w tym w szczególności od dostępności części zamiennych do Urządzenia, dostępności zdolnych do przeprowadzenia naprawy inżynierów serwisowych i faktycznej możliwości bezpiecznego dla pacjentów, personelu Kupującego oraz inżynierów serwisu Wykonawcy przeprowadzenia naprawy Urządzenia w miejscu jego funkcjonowania. Strony niniejszym akceptują, że czas naprawy może ulec przedłużeniu, a sama naprawa może zostać odroczone w czasie Uzasadnienie:

Z uwagi na wyjątkowość sytuacji, jaką jest wybuch pandemii SARS-CoV-2, oraz dynamicznie zmieniające się okoliczności zewnętrzne, na które Wykonawca nie ma wpływu, w tym: potencjalnie ograniczoną dostępność wybranych usług związaną z nagłym i niemożliwym do przewidzenia zwiększeniem światowego zapotrzebowania na wyroby medyczne do diagnostyki in vitro oraz podejmowane przez państwa dotknięte epidemią – w tym Polskę – środki profilaktyczne i zaradcze, takie jak: zamknięcie granic i ograniczenie międzynarodowego transportu, zwiększone kontrole na lotniskach i granicach, a także inne dodatkowe obowiązki nakładane na producentów i dystrybutorów produktów w sektorze ochrony zdrowia, stanowiące okoliczność o charakterze tzw. siły wyższej, złożone przez Zamawiającego zamówienia mogą nie zostać zrealizowane lub mogą zostać zrealizowane w późniejszym terminie. Wykonawca zobowiązuje się informować Zamawiającego niezwłocznie i na bieżąco o wszelkich trudnościach związanych ze zrealizowaniem zamówionych usług

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody

Pytanie nr 3

Czy Zamawiający uznaje, że warunki trwającej pandemii stanowią okoliczności siły wyższej?

Uzasadnienie:

Trwanie pandemii stanowi okoliczność o charakterze tzw. siły wyższej z uwagi na wyjątkowość sytuacji, jaką jest wybuch oraz ciągły rozwój pandemii SARS-CoV-2, oraz dynamicznie zmieniające się okoliczności zewnętrzne, na które Wykonawca nie ma wpływu, w tym: potencjalnie ograniczoną dostępność wybranych produktów związaną z nagłym i niemożliwym do przewidzenia zwiększeniem światowego zapotrzebowania na wyroby medyczne do diagnostyki in vitro oraz podejmowane przez państwa dotknięte epidemią – w tym Polskę – środki profilaktyczne i zaradcze, takie jak: zamknięcie granic i ograniczenie międzynarodowego transportu, zwiększone kontrole na lotniskach i granicach, okoliczności spowodowane brakiem siły roboczej u dostawców w przypadku zarażenia lub kwarantanny, a także inne dodatkowe obowiązki nakładane na producentów i dystrybutorów produktów w sektorze ochrony zdrowia.

Odpowiedź:

Występowanie pandemii jest okolicznością siły wyższej

Pytanie nr 4

Czy Zamawiający wyraża zgodę na wprowadzenie do wzoru umowy postanowienia o dopuszczalności wprowadzenia w trakcie trwania umowy zamiennika danego produktu wchodzącego w skład przedmiotu umowy, na podstawie pisemnego zawiadomienia, bez konieczności zawierania pisemnego aneksu, przy spełnieniu oczywiście dodatkowych założeń? Propozycja postanowienia poniżej:

„Strony dopuszczają w trakcie trwania umowy zamianę danego produktu wchodzącego w skład przedmiotu umowy w przypadku zaoferowania przez Wykonawcę odpowiedniego zamiennika lub produktu zmodyfikowanego, w szczególności udoskonalonego, o ile zamiennik ten jest produktem o właściwościach równoważnych bądź lepszych w stosunku do zamienianego, odpowiadających charakterystyce pierwotnego produktu.

W przypadku, gdy nie ulegnie zmianie cena jednostkowa, a tym samym nie wpłynie to na zmianę wynagrodzenia z tytułu realizacji umowy i jednocześnie zmiana ta jest korzystna dla Zamawiającego, nie wymaga ona zawarcia pisemnego aneksu, lecz jest skuteczna na podstawie pisemnego zawiadomienia Zamawiającego w tym zakresie przez Wykonawcę. Zmiana uznawana będzie za skuteczną w chwili otrzymania przez Zamawiającego zawiadomienia, chyba że została wskazana w nim inna data.”

Uzasadnienie:

Zmiana opisana powyżej jest korzystna dla Zamawiającego i może usprawnić proces wprowadzania zmian korzystnych dla Zamawiającego, także po stronie wykonawcy, ponieważ w przypadku zastąpienia danego produktu udoskonalonym, wymaga to wprowadzania zmian w bardzo wielu umowach. Dopuszczenie w takich sytuacjach formy pisemnego zawiadomienia dla skuteczności tej zmiany byłoby racjonalnym postępowaniem..

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody.

Pytanie nr 5

Par. 4 ust. 3 Czy Zamawiający wyrazi zgodę aby termin dostawy analizatora wynosił 21 dni od daty ukończenia prac adaptacyjnych a termin jego instalacji 7 dni od daty dostarczenia?.

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody.

Pytanie nr 6

Par. 7 ust. 5 Czy Zamawiający wyrazi zgodę na doprecyzowanie niniejszego postanowienia umowy poprzez wskazanie liczby osób, które mają zostać poddane szkoleniu, o którym mowa w niniejszym postanowieniu umowy?

Odpowiedź:

Zamawiający informuje że prezentowany paragraf dotyczy podwykonawców, jednocześnie doprecyzowuje, że wymaga przeszkolenia dla ok 10 osób .

Pytanie nr 7

Par. 5 ust. 1 Czy Zamawiający wyraża zgodę na ograniczenie formy składania zamówień do elektronicznej z wyłączeniem wykorzystania faksu?

Odpowiedź:

Zamawiający wyraża zgodę.

Pytanie nr 8

Par. 4 ust. 7 i 13 Czy Zamawiający wyrazi zgodę, aby dostarczone zostały dokumenty w formie elektronicznej (CD, email, strona internetowa)?:

Odpowiedź:

Zamawiający informuje, że prezentowany paragraf nie dotyczy dostarczenia dokumentów.

Pytanie nr 9

Par. 4 ust. 17 Zwracamy się z prośbą o podanie numeru i producenta kontroli międzynarodowej

Odpowiedź:

Zamawiający wymaga kontrolowania parametrów uwzględnionych w SAC (tam, gdzie to dostępne) i jako wiodący program kontroli zewnątrzlaboratoryjnej proponuje np., firmę QCMD. Parametry, których nie obejmuje w/w kontrola (a są dostępne na rynku) mogą być kontrolowane w innych programach, takich jak: Instand i inne w zależności od oferty firm.

Pytanie nr 10

Par. 5 ust. 4 Czy Zamawiający wyrazi zgodę na dodanie słów „ na czas transportu” po słowie „ubezpieczenia”?

Odpowiedź:

W danym postanowieniu nie ma mowy o ubezpieczeniu. Jeżeli chodzi o § 6 ust. 4 Zamawiający wyraża zgodę na wprowadzenie doprecyzowania, iż Wykonawca odpowiada za sprzęt do czasu odebrania go przez Zamawiającego na podstawie stosownego protokołu, zatem do tego momentu winno obowiązywać ubezpieczenie

Pytanie nr 11

Par. 5 ust. 7 i 8 Czy Zamawiający wyrazi zgodę na to, aby termin płatności był liczony od daty wystawienia faktury?

Uzasadnienie:

Utrzymanie zapisu w obecnej postaci spowoduje, iż niemożliwe może być dokładne określenie terminu płatności.

Ponadto czy Zamawiający wyraża zgodę na przesyłanie faktur drogą elektroniczną i mógłby podać adres mailowy, na który można fakturę w tej formie wysłać?

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody.

Pytanie nr 12

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na usunięcie niniejszego postanowienia umowy?

Uzasadnienie:

Treść umowy łączącej wykonawcę z podwykonawcą należy do sfery stosunków prawnych pomiędzy wykonawcą a podwykonawcą i reguluje prawa i obowiązki tych podmiotów. Za wykonanie umowy odpowiedzialny jest Wykonawca i

brak jest uzasadnienia prawnego dla ingerencji Zamawiającego w stosunki prawne łączące Wykonawcę z podmiotami trzecimi

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody.

Pytanie nr 13

Par. 8 ust. 3 Czy zamawiający wyraża zgodę na całkowite wykreślenie tego postanowienia, względnie jego modyfikację w zakresie ewentualnego rozliczenia dostarczonego towaru, tak by nie było w żadnym wypadku możliwe zaliczenie danego towaru jako darowizny?

Dotychczasowe sformułowanie tego postanowienia nie może mieć miejsca w świetle zasad panujących na rynku w szczególności postanowień Kodeksu Etyki Med Tech. Ponadto, Wykonawca nie ma możliwości kontrolować potrzeb Zamawiającego co do ilości zamawianego towaru, skupiając się na terminowych dostawach, szczególnie że Zamawiający zastrzega sobie prawo do zmian w ilościach zamawianych towarów w trakcie trwania umowy. Postanowienie w obecnym brzmieniu nie znajduje uzasadnienia i w ocenie Wykonawcy rodzi ryzyka dla obu stron kontraktu, zatem powinno zostać całkowicie usunięte.

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody

Pytanie nr 14

Par. 8 ust. 11 Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę słowa "godzin" na "godzin w dni robocze"? Ponadto czy Zamawiający wyrazi zgodę na dodanie brzmienia: „albo dostarczy urządzenie zastępcze”?

Uzasadnienie:

Dostawa analizatora zastępczego umożliwi zachowanie ciągłości badań, w razie przedłużającej się awarii

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody.

Pytanie nr 15

Par. 8 ust. 12 i 13 Czy Zamawiający wyrazi zgodę na to, by obowiązek wymiany dotyczył wyłącznie wadliwego elementu, a nie całego aparatu?

Odpowiedź:

Wymiana elementu jest naprawą zgłoszonej awarii. Zatem dane postanowienie będzie miało zastosowanie jeżeli naprawa (w tym wymiana elementu) nie przyniesie oczekiwanych efektów w postaci przywrócenia pełnej sprawności urządzenia.

Pytanie nr 16

Par. 8 cz. II pkt 4 Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę brzmienia niniejszego postanowienia z „Podstawą dochodzenia ewentualnych roszczeń gwarancyjnych dotyczących prac adaptacyjnych są postanowienia niniejszej umowy, bez potrzeby wystawiania w tym zakresie odrębnych dokumentów gwarancyjnych przez Wykonawcę.” na „Podstawą dochodzenia ewentualnych roszczeń gwarancyjnych dotyczących prac adaptacyjnych są postanowienia niniejszej umowy oraz odrębne dokumenty gwarancyjne wystawiane przez Wykonawcę.”?

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody

Pytanie nr 17

Par. 8 cz. II pkt 8 Czy Zamawiający wyrazi zgodę na dodanie zdania „Wykonawca niezależnie od Zamawiającego dokona ekspertyzy”?

Odpowiedź:

Zamawiający wyraża zgodę

Ponadto czy Zamawiający wyrazi zgodę na usunięcie zdania „Wykonawca oświadcza niniejszym, że wynik takiej ekspertyzy uzna za wiążący”?

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody

Pytanie nr 18

Par. 8 cz. II pkt 11 -13 Czy Zamawiający wyrazi zgodę na usunięcie niniejszego postanowienia umowy?

Uzasadnienie:

Przedmiot zamówienia jest urządzeniem złożonym dlatego w większości przypadków wystąpienia awarii wymagana jest interwencja doświadczonego inżyniera autoryzowanego serwisu producenta. Dlatego, niedopuszczalne jest, aby inna osoba ingerowała samodzielnie, bez konsultacji z autoryzowanym serwisem w stan urządzenia, które uległo awarii, gdyż przez wzgląd na brak doświadczenia i wiedzy w zakresie kompleksowych usług serwisowych przedmiotu umowy jego działania mogą doprowadzić do trwałego uszkodzenia aparatury

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody

Pytanie nr 19

Par. 10 Czy Zamawiający wyrazi zgodę na dodanie postanowienia w brzmieniu: „Zamawiający może w każdym czasie odstąpić od żądania zapłaty przez Wykonawcę kary umownej.”

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody

Pytanie nr 20

Par. 10 ust. 1 pkt 4, 7-12 Czy Zamawiający wyrazi zgodę, aby wysokość kary umownej była liczona od wartości sumy czynszu dzierżawnego?

Odpowiedź:

Zamawiającym podtrzymuje zapisy SWZ

Pytanie nr 21

Par. 10 ust. 1 pkt 14 Czy Zamawiający wyrazi zgodę na modyfikację niniejszego postanowienia wzoru umowy w taki sposób, aby wysokość kary umownej naliczana była od wartości wynagrodzenia brutto dotyczącego niezrealizowanej części umowy?

Uzasadnienie:

Jeśli dostawa towaru będzie w znaczącej mierze realizowana w sposób prawidłowy, a dla przykładu odstąpienie do umowy będzie dotyczyć niewielkiej partii towaru, to zastrzeżenie kary umownej naliczanej od ogólnej wartości całej umowy na dostawę będzie miała charakter rażąco zawyżony. W takiej sytuacji budzi wątpliwości dysproporcja między poniesioną szkodą a wysokością kary umownej.

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę przesłanki naliczenia kary umownej na odstąpienie „z przyczyn zawinionych przez Wykonawcę”?

Uzasadnienie:

Zgodnie z art. 471 k.c. dłużnik odpowiada za nienależyte wykonanie umowy jeżeli wynika ono z przyczyn za które ponosi odpowiedzialność. Przyczyny niezależne od Zamawiającego obejmują także okoliczności za które dłużnik nie odpowiada.

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody

Pytanie nr 22

Par. 10 ust. 2 Czy Zamawiający wyrazi zgodę na modyfikację niniejszego postanowienia wzoru umowy w taki sposób, aby wysokość kary umownej naliczana była od wartości wynagrodzenia brutto dotyczącego niezrealizowanej części umowy?

Uzasadnienie:

Jeśli dostawa towaru będzie w znaczącej mierze realizowana w sposób prawidłowy, a dla przykładu odstąpienie do umowy będzie dotyczyć niewielkiej partii towaru, to zastrzeżenie kary umownej naliczanej od ogólnej wartości całej umowy na dostawę będzie miała charakter rażąco zawyżony. W takiej sytuacji budzi wątpliwości dysproporcja między poniesioną szkodą a wysokością kary umownej.

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody

Pytanie nr 23

Par. 12 Czy Zamawiający wyrazi zgodę, aby uprawnienie do odstąpienia od umowy przysługiwało po bezskutecznym upływie dodatkowego terminu, nie krótszego niż 5 dni roboczych, wyznaczonego w pisemnym wezwaniu Wykonawcy do należytego wykonania umowy?

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody

Pytanie nr 24

Par. 14 ust. 13 -15 Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zamianę słowa "dni" na "dni robocze"?

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody

Pytanie nr 25

par. 14 ust. 15 Czy Zamawiający wyraża zgodę, aby po punkcie 15 dodać następujące postanowienia:

"a. Czynności kontrolne nie mogą prowadzić do ujawnienia Zamawiającego danych osobowych nieobjętych niniejszą umową, w szczególności danych osobowych innych klientów Wykonawcy, lub prowadzić do obniżenia skuteczności przyjętych przez Wykonawcę środków technicznych i organizacyjnych w celu ochrony danych osobowych przetwarzanych w jego organizacji bądź zagrazać lub prowadzić do obniżenia poziomu ich bezpieczeństwa.

b. Kontrola obejmuje swoim zakresem wyłącznie przetwarzanie danych osobowych, z wyłączeniem wszelkich informacji niejawnych, poufnych, czy stanowiących tajemnicę przedsiębiorstwa Wykonawcy.

c. Czynności audytowe odbywają się wyłącznie w obecności osoby wyznaczonej przez Wykonawcę

d. Czynności audytowe nie mogą utrudniać działalności Wykonawcy, w szczególności wykonywania obowiązków przez pracowników lub współpracowników Wykonawcy." ?

Odpowiedź:

Zamawiający wyraża zgodę

Pytanie nr 26

Par. 14 ust. 17 Czy Zamawiający dopuszcza możliwość przetwarzania danych w ramach grupy kapitałowej Wykonawcy?

Jeśli tak, to czy wyraża zgodę na modyfikację tego postanowienia poprzez dodanie w tym punkcie następującego fragmentu: " Zamawiający wyraża zgodę na dalsze powierzenie przez Wykonawcę innym podmiotom w ramach grupy kapitałowej Wykonawcy lub związanych z grupą Wykonawcy czynności przetwarzania danych osobowych wyłącznie w przypadku konieczności dokonania przez te podmioty napraw, przeglądów i konserwacji z zastrzeżeniem, iż podmioty te będą spełniały warunki określone w poniższych ustępach"?

Odpowiedź:

Zamawiający wyraża zgodę

Przedmiotowe informacje stanowią integralną część Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia

*Wzrost
2 up. J. Osińska Gó*

Z-CA DYREKTORA
ds. Finansów i Zarządzania