

Gliwice, dnia 06 grudnia 2021 r.

DO/DZ – TPbn- 381-2 – 73 / 21

**DO WSZYSTKICH
ZAINTERESOWANYCH**

dot.: postępowania prowadzonego w trybie podstawowym ogłoszonym w Biuletynie Zamówień Publicznych w dniu 26.11.2021r. pod nr 2021/BZP 00285961/01, którego przedmiotem zamówienia jest świadczenie usług wykonywania przeglądów, konserwacji oraz usług serwisowych urządzeń medycznych i laboratoryjnych dla Narodowego Instytutu Onkologii im. Marii Skłodowskiej-Curie – Państwowego Instytutu Badawczego Oddziału w Gliwicach.

WYJAŚNIENIE TREŚCI SPECYFIKACJI WARUNKÓW ZAMÓWIENIA

Szanowni Państwo,

W związku z otrzymanym pytaniem odnośnie ww. postępowania, działając na podstawie art. 284 ust. 6 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U. 2021, poz. 1129 ze zm.) Zamawiający przekazuje Państwu treść otrzymanych zapytań jak i udzielonej odpowiedzi:

Pytanie 1

dotyczy: Załącznik nr 5.3 do SWZ Wzór umowy §7 ust. 2, zadanie nr 14

Przedmiotem zamówienia jest wykonywanie okresowych przeglądów technicznych i konserwacji oraz bieżących napraw w okresie 36 miesięcy, co gwarantuje Zamawiającemu, że wszelkie usterki wymienionej części (jak również całego urządzenia) będą usuwane w tym okresie.

W przypadku oferowanych przez nas urządzeń okres gwarancji na naprawiony lub wymieniony element albo element zastępczy wynosi 90 dni lub więcej w przypadku, gdy pozostały okres gwarancyjny wynikający z umowy gwarancyjnej jest dłuższy niż wskazany. Czy Zamawiający dopuści takie rozwiązanie?

Odpowiedź:

Zamawiający przychyliła się do prośby Wykonawcy i wprowadza zmianę w treści §7 ust. 2 załącznika nr 5.3 do SWZ, tj. projektowanych postanowień umowy, które zostaną wprowadzone do treści umowy, który uzyskuje następujące brzmienie:

„2. Na podstawie niniejszej umowy, bez potrzeby wystawiania odrębnych dokumentów gwarancyjnych, Wykonawca udziela Zamawiającemu 3 miesięcznej gwarancji jakości na wymienione części licząc od dnia podpisania bez uwag i zastrzeżeń raportu serwisowego, o którym mowa w § 5 ust. 4 umowy.”

Pytanie 2

dotyczy: Załącznik nr 5.3 do SWZ Wzór umowy §7 ust. 2, zadanie nr 14

Z uwagi na fakt iż przy wykonywaniu przeglądów wykonawca nie wystawia Certyfikatu sprawności urządzenia dopuszczającego urządzenie do bezpiecznego używania oraz wskazującego termin wykonania następnego przeglądu czy Zamawiający zezwoli, aby w ramach wyżej wymienionego dokumentu wykonawca wystawił Raport serwisowy zawierający informację o wykonanym przeglądzie oraz potwierdzeniu sprawności aparatu i wskazujący datę wykonania następnego przeglądu?

Odpowiedź:

Zamawiający przychyliła się do prośby Wykonawcy i wprowadza zmianę w treści §5 ust. 2 pkt 5) załącznika nr 5.3 do SWZ, który uzyskuje następujące brzmienie:

„5) po wykonywaniu przeglądów – wystawienie raportu serwisowego oraz dokonanie wpisu w paszporcie zawierającego informację o wykonanym przeglądzie, sprawności aparatu oraz wskazaniu daty następnego przeglądu.”

Pytania dotyczące SWZ

Pytanie 3

dotyczy pakietów 3,4,5, 12

Czy w celu zapewnienia bezpieczeństwa pacjenta oraz jakości usług medycznych Zamawiający będzie wymagał odpowiednich kwalifikacji technicznych dostawcy serwisu w zakresie aparatury będącej przedmiotem przetargu, potwierdzonych aktualnymi certyfikatami odbytych przez inżynierów szkoleń?-

Odpowiedź:

Zamawiający nie zmienia warunków udziału w postępowaniu.

Pytanie 4

dotyczy pakietów 3,4,5, 12

Czy Zamawiający będzie wymagał od wszystkich Wykonawców do przeprowadzenia przeglądów i napraw użycia tylko oryginalnych i nowych części zamiennych?

Odpowiedź:

Zamawiający będzie wymagał od wszystkich Wykonawców użycia wszelkich części niezbędnych do wykonania przeglądu, które będą nowe.

Pytania dotyczące pakietów

Pytanie 5

dotyczy pakietów 3,4,5

Prosimy Zamawiającego o informację czy przy kardiomonitorach są moduły gazowe których przegląd należy uwzględnić w cenie?

Odpowiedź:

Kardiomonitorzy wyszczególnione w zadaniu 3 i 4 posiadają moduły gazowe, natomiast kardiomonitor z zadania nr 5 (B-450-01) nie posiada modułu gazowego. Przegląd modułów gazowych należy uwzględnić w cenie przeglądu.

Pytanie 6

dotyczy pakietu 12

Zgodnie z zaleceniami producenta podczas trwania umowy będzie wypadał przegląd 4 letni podczas którego należy wymienić układ pneumatyczny. Czy w kalkulować koszt tego układu w cenę przeglądu czy będzie rozliczany na podstawie osobnej ofercie?

Odpowiedź:

Wymiana układu pneumatycznego w respiratorze transportowym wypada na 2024 r., należy w kalkulować koszt tego układu w cenę przeglądu.

Pytanie 7

dotyczy pakietu 12

Prosimy o potwierdzenie, że jeśli w trakcie trwania umowy okaże się, że sprzęt nie nadaje się już do naprawy bądź brak jest części do przeglądów ze względu na jego wiek – dany sprzęt zostanie wyłączone aneksem z umowy bez konsekwencji dla wykonawcy.

Odpowiedź:

Jeśli w trakcie trwania umowy okaże się, że brak jest części do przeglądów ze względu na jego wiek, co zostanie należycie udokumentowane przez producenta sprzętu, Zamawiający wyłączy aneksem z umowy wykonanie danego przeglądu bez konsekwencji dla Wykonawcy.

Tym samym do wprowadza do §11 ust. 2 załącznika nr 5.2 do SWZ dodaje się nowy pkt 7) w brzmieniu:

„7) jeśli w trakcie trwania umowy okaże się, że brak jest części do przeglądów ze względu na wiek urządzenia, co zostanie należycie udokumentowane przez producenta sprzętu, Zamawiający wyłączy aneksem z umowy wykonanie danego przeglądu bez konsekwencji dla Wykonawcy. W tym przypadku proporcjonalnemu zmniejszeniu ulegnie także wynagrodzenie należne Wykonawcy za wykonanie umowy”.

Pytania dotyczące Wzoru Umowy

Pytanie 8, BHP

W przypadku wizyt u Zamawiającego, współpraca Zamawiającego w kwestiach bhp jest kluczowa. Czy zamawiający wyraża zgodę na dodanie do postanowień wzoru umowy postanowienia z odpowiednim obowiązkiem Zamawiającego w tym zakresie:

„ Zamawiający jest zobowiązany do współpracy z Wykonawcą w celu zapewnienia właściwe warunków bezpieczeństwa personelowi Wykonawcy, w trakcie realizacji usług, w tym:

- a) podjęcia wszelkich kroków mających na celu zapobieżenie przekazaniu czynników zakaźnych przenoszonych poprzez krew i/lub płyny ustrojowe;
- b) przestrzegania norm postępowania obowiązujących w przypadku zdarzeń dotyczących narażenia na kontakt z krwią lub płynami ustrojowymi,
- c) podjęcia kroków wymaganych w instrukcji urządzenia (w szczególności dezynfekcji sprzętu przed kontaktem z personelem Wykonawcy i potwierdzenia tego piśmie na prośbę Wykonawcy)?

Odpowiedź:

Zamawiający dodaje kolejny ust. 7 w § 8 załącznika nr 5.2 do SWZ o treści:

„Zamawiający jest zobowiązany do współpracy z Wykonawcą w celu zapewnienia właściwe warunków bezpieczeństwa personelowi Wykonawcy, w trakcie realizacji usług, w tym:

- a) przestrzegania procedur postępowania obowiązujących w NIO oddział w Gliwicach, w przypadku zdarzeń dotyczących narażenia na kontakt z krwią lub płynami ustrojowymi,*
- b) podjęcia kroków wymaganych w instrukcji urządzenia (w szczególności dezynfekcji sprzętu przed kontaktem z personelem Wykonawcy i potwierdzenia tego piśmie na prośbę Wykonawcy)”*

Pytanie 9, Instrukcje i zalecenia producenta

Mając na uwadze bezpieczeństwo urządzeń medycznych, stosowanie najnowszych zaleceń producenta jest kluczowe. Producent aktualizuje wytyczne serwisowe od czasu do czasu, z uwagi na dokonywane zgłoszenia serwisowe, uwzględniając najnowsze kwestie techniczne związane z danym modelem.

Czy Zamawiający potwierdza, że Wykonawca oraz Zamawiający będą zobowiązani do stosowania się do **najnowszych** wymagań producentów (wytwórców) i **najbardziej aktualnych** instrukcji w zakresie sprzętu będącego przedmiotem umowy i wykonania umowy zgodnie z nimi?

Odpowiedź:

Zamawiający nie potwierdza.

Pytanie 10, Gwarancja jakości

§6 ust. 2-7 wzoru umowy - gwarancja dotyczy odpowiedzialności gwaranta za pewnego rodzaju niezgodność towaru z umową, wadliwość towaru. Brzmienie postanowienia jest nieprecyzyjne i nie uwzględnia sytuacji, w których powstała awaria/usterka spowodowane została okolicznościami siły wyższej, normalnego zużycia, ingerencją w sprzęt osób trzecich. Powoduje to niemożność lub istotne utrudnienie wyliczenia kosztu usługi (może prowadzić do zawyżenia kosztu usługi wskutek konieczności objęcia dużego zakresu ryzyka) i ryzyka po stronie Wykonawcy.

Czy Zamawiający wyraża zgodę na dodanie postanowienia, precyzującego w/w okoliczności, który odzwierciedla przyjęte rynkowo standardy wyłączające/ograniczające ryzyko Wykonawcy, a także naturę gwarancji:

„Gwarancja określona niniejszą umową nie obejmuje awarii/usterek wynikających z:

- a. niewłaściwego użytkownika urządzenia, w tym niezgodnie z jego przeznaczeniem lub instrukcją użytkownika;
- b. mechanicznego uszkodzenia urządzenia, powstałego z przyczyn leżących po stronie Zamawiającego lub osób trzecich i wywołane nimi wady;
- c. samowolnych napraw, przeróbek lub zmian konstrukcyjnych (dokonywanych przez Zamawiającego lub inne nieuprawnione osoby);
- d. jakiegokolwiek ingerencji osób trzecich;
- e. uszkodzenia spowodowane zdarzeniami noszącymi znamiona siły wyższej (pożar, powódź,
- f. normalnego zużycia wymienionych części

Odpowiedź:

Zamawiający dodaje kolejny ust. 8 w § 6 załącznika nr 5.2 do SWZ o treści:

„Gwarancja określona niniejszą umową nie obejmuje awarii/usterek wynikających z:

- a. niewłaściwego użytkownika urządzenia, w tym niezgodnie z jego przeznaczeniem lub instrukcją użytkownika;
- b. uszkodzenia spowodowane zdarzeniami noszącymi znamiona siły wyższej (pożar, powódź,
- c. normalnego zużycia wymienionych części”

Pytanie 11, Rękojmia

Mając na względzie fakt, iż rękojmia jest instytucją niedostosowaną do specyfiki rynku serwisu urządzeń medycznych i w związku z tym standardem staje się ograniczanie lub wyłączenie rękojmi w zamian za udzielenie Zamawiającym gwarancji na lepszych i dogodniejszych dla Zamawiających warunkach wykonywania uprawnień z gwarancji, Wykonawca proponuje zmienić §6 ust. 3 wzoru umowy i wskazać, że uprawnienie do odstąpienia od umowy w ramach realizacji uprawnień z tytułu rękojmi zostaje wyłączone. Wskazujemy, że Zamawiającemu przysługują szerokie uprawnienia gwarancyjne 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 powinno więc odpowiadać okresowi udzielanej rękojmi.

Dodatkowo wskazujemy, że zastosowanie instytucji rękojmi wiąże się z ryzykiem możliwości odstąpienia od umowy przez Zamawiającego, co – z uwagi na charakter umowy – jest niekorzystne i niecelowe również dla Zamawiającego. W związku z tym, w naszej ocenie, 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. Proponujemy wobec tego zmianę postanowienia w §6 ust. 3 wskazującego że:

„Niezależnie od uprawnień wynikających z gwarancji, Zamawiającemu przysługuje prawo wykorzystania uprawnień z rękojmi – na zasadach ogólnych, z wyłączeniem prawa do odstąpienia od umowy.”

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody.

Pytanie 12, Potrącenie kar umownych

Prosimy o usunięcie postanowienia § 7 ust 3 wzoru umowy uprawniającego Zamawiającego do potrącania kar umownych z wynagrodzeniem wykonawcy.

Postanowienie takie narusza zasadę równowagi stron i proporcjonalności.

Niezależnie od faktu, że postępowanie jest prowadzone poza ustawą prawa zamówień publicznych, wskazujemy, ponadto zwracamy uwagę, iż **w obecnej sytuacji związanej z COVID-19 przepisy prawa wprost zakazują Zamawiającemu dokonywania tego typu potrąceń**. Bowien zgodnie z art. 15r¹ ustawy o szczególnych rozwiązaniach związanych z zapobieganiem, przeciwdziałaniem i zwalczaniem covid-19, innych chorób zakaźnych oraz wywołanych nimi sytuacji kryzysowych z dnia 2 marca 2020 r. (Dz.U. z 2020 r. poz. 374, ze zm.) w okresie obowiązywania stanu zagrożenia epidemicznego albo stanu epidemii ogłoszonego w związku z COVID-19, i przez 90 dni od dnia odwołania stanu, który obowiązywał jako ostatni, Zamawiający nie może potrącić kary umownej zastrzeżonej na wypadek niewykonania lub nienależytego wykonania umowy o zamówienie publiczne z wynagrodzenia wykonawcy lub z innych jego wierzytelności, a także nie może dochodzić zaspokojenia z zabezpieczenia należytego wykonania tej umowy, o ile zdarzenie, w związku z którym zastrzeżono tę karę, nastąpiło w okresie obowiązywania stanu zagrożenia epidemicznego albo stanu epidemii.

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody.

Pytanie 13, Odstąpienie

W odniesieniu do par. §10 wzoru Umowy – Rozwiązanie umowy jest czynnością radykalną i nie powinno zaskakiwać żadnej ze Stron, tym bardziej w sytuacji, gdy jest dodatkowo powiązane obarczone obowiązkiem zapłaty kary umownej. Mając na względzie ogólne sformułowanie podstaw do takiego odstąpienia z winy Wykonawcy, przewidziane uprawnienie wiąże się z istotnym ryzykiem po stronie wykonawcy które nie znajduje obiektywnego uzasadnienia. Proponujemy, aby przed odstąpieniem Zamawiający wezwał Wykonawcę do usunięcia naruszenia z zagrożeniem rozwiązania ze skutkiem natychmiastowym od umowy, udzielając mu odpowiedniego dodatkowego terminu. Dzięki takiemu rozwiązaniu zachowana jest ochrona słusznego interesu Zamawiającego, a Wykonawcy umożliwiała rzetelną kalkulację ryzyka.

Proponujemy zatem dodanie do §10 ust. 2 wzoru Umowy następujących 2 zdań na wstępie: *„Odstąpienie od umowy przez Zamawiającego na podstawie § 10 ust. 1 pkt. 1)-3) Umowy powinno zostać poprzedzone pisemnym wezwaniem Wykonawcy do należytej realizacji umowy lub usunięcia przyczyn leżących po stronie Wykonawcy stanowiących podstawę do rozwiązania Zamawiającego od umowy lub ich skutków, w wyznaczonym w wezwaniu dodatkowym terminie, nie krótszym niż 5 dni.”*

Odpowiedź:

W odpowiedzi Zamawiający modyfikuje treść ust 1 pkt) 3 § 10 zał. nr 5.2 do SWZ:

z: „3) innego rażąco wadliwego lub rażąco sprzecznego z umową wykonania niniejszej umowy.”

na: „3) innego rażąco wadliwego lub rażąco sprzecznego z umową wykonania niniejszej umowy, w sytuacji gdy po otrzymaniu pisemnego wezwania od Zamawiającego do prawidłowego wykonywania umowy, Wykonawca nie zaniecha danych działań w wyznaczonym w wezwaniu terminie”.

Pytanie 14, Siła Wyższa:

Z uwagi brak regulacji dot. siły wyższej projektowanych w projektowanych postanowieniach umowy proponujemy dodanie następujących postanowień:

„1. Strony nie ponoszą odpowiedzialności za szkody powstałe w wyniku działania siły wyższej, tj. przez okoliczności nadzwyczajne, nieprzewidywalne lub też niemożliwe do uniknięcia mimo możliwości ich przewidzenia, w szczególności: okoliczności nadzwyczajne, nieprzewidywalne, bądź też niemożliwe do uniknięcia mimo możliwości ich przewidzenia, w szczególności: klęski żywiołowe, katastrofy, strajki, zamieszki, embarga, stany nadzwyczajne, zagrożenia epidemicznego lub epidemii, itp.

2. Terminy wykonania zobowiązań wynikających z Umowy, w tym czasu reakcji, ulegają przedłużeniu o czas trwania siły wyższej.

3. W przypadku zaistnienia zdarzenia siły wyższej, Strona, która na skutek siły wyższej nie może należycie wykonać zobowiązań wynikających z Umowy, zawiadomi niezwłocznie drugą Stronę o zaistnieniu siły wyższej, jednocześnie określając jej wpływ na wykonanie zobowiązań. Po zawiadomieniu, Strony będą współdziałać w dobrej wierze w celu wywiązania się ze zobowiązań w stopniu, w jakim jest to praktycznie możliwe.”

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody.

Pytanie 15, §9 ust. 6

Czy Zamawiający wyraża zgodę na dodatnie do kategorii przetwarzanych danych: (1) danych zwykłych: wiek, płeć; (2) szczególnych kategorii danych: dane dotyczące zdrowia – wyniki badań, parametry życiowe?

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody, dane dotyczące zdrowia nie będą przetwarzane.

Pytanie 16, §9 ust. 13

Czy Zamawiający wraza zgodę na wydłużenie zgłoszenia naruszenia do 3 dni (72h) zgodnie z Art. 33 RODO?

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody.

Pytanie 17, §9 ust. 13

Czy Zamawiający wyraża zgodę na zmodyfikowanie §9 ust. 17 i ust. 18 w sposób zezwalający Wykonawcy na powierzenie przetwarzania danych spółkom powiązanim i innym podmiotom podprzetwarzającym Wykonawcy, a znajdującym się na liście podmiotów, która aktualizowana stanowić będzie pisemną zgodę Zamawiającego? Podmioty znajdujące się na liście, będące również na terenie krajów spoza EOG, w przypadku gdy dojdzie do przetwarzania, będzie to następowało na takich samych zasadach, jakie obowiązują Wykonawcę w niniejszej umowie, oraz w oparciu o zatwierdzone przez UE Wiążące Reguły Korporacyjne.

Odpowiedź:

Zamawiający wyraża zgodę i wprowadza zmianę w treści §9 ust. 17 załącznika nr 5.2 do SWZ, tj. projektowane postanowienia umowy, które zostaną wprowadzone do treści umowy, który uzyskuje następujące brzmienie:

z: „Wykonawca nie może powierzyć czynności przetwarzania danych osobowych osobom trzecim. Do przetwarzania danych osobowych mogą być dopuszczeni jedynie pracownicy lub współpracownicy Wykonawcy, posiadający imienne upoważnienia do przetwarzania danych osobowych wystawione przez Wykonawcę. Upoważnienie wygasa z chwilą ustania zatrudnienia upoważnionego pracownika bądź odwołania upoważnienia. Upoważnienie nie może przekraczać zakresu czynności określonego w § 1 umowy”.

na: „Wykonawca może powierzyć czynności przetwarzania danych osobowych podwykonawcy, tylko za zgodą Zamawiającego pod warunkiem uprzedniej akceptacji podwykonawcy przez Zamawiającego lub braku sprzeciwu Zamawiającego. Strony przyjmują, iż wskazani w niniejszym punkcie podwykonawcy są podmiotami, którym Wykonawca może powierzyć dalsze przetwarzanie danych osobowych i uzyskanie dodatkowej zgody Zamawiającego, o której mowa powyżej nie jest wymagane. Strony zgodnie postanawiają, że osoby fizyczne współpracujące z Wykonawcą na podstawie umów cywilno-prawnych są traktowane jak personel Wykonawcy.

Lista Podwykonawców zaakceptowanych przez Zamawiającego:

- 1) _____
- 2) _____

Jednocześnie Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisu treści §9 ust. 18 załącznika nr 5.2 do SWZ, tj. projektowane postanowienia umowy, które zostaną wprowadzone do treści umowy, a tym samym podtrzymuje obecny zapis.

Treść udzielonych odpowiedzi stanowi integralną część Specyfikacji Warunków Zamówienia.

Udzielone odpowiedzi zostaną wprowadzone do Umowy, która zostanie zawarta z wybranym Wykonawcą w niniejszym postępowaniu.

W celu dochowania terminu, o którym mowa w art. 284 ust. 2 ustawy Pzp Zamawiający działając na podstawie art. 284 ust. 3 ustawy Pzp, zmienia termin składania i otwarcia ofert. Zmianie ulega również termin związania ofertą.

Nowy termin składania ofert: 09.12.2021 r. godz. 8:00

Nowy termin otwarcia ofert: 09.12.2021 r. godz. 10:00

Termin związania ofertą: 07.01.2022 r.

Zmiany dotyczące terminów stanowią modyfikację odpowiednich zapisów w rozdziale XII oraz XV SWZ.

PRACOWNIK
Zbioru Zamówień Publicznych
i Zaopatrzenia

mgr Urszula Wojcieszek

Z-CIA DYREKTORA
ds. Finansów i Zarządzania

mgr Anna Kotula

Ewelina Piety

Mpluto