

**SAMODZIELNY PUBLICZNY ZAKŁAD OPIEKI ZDROWOTNEJ**  
**Ministerstwa Spraw Wewnętrznych i Administracji**  
**w Poznaniu**  
**im. prof. Ludwika Bierkowskiego**



**Dział Zamówień Publicznych**

ul. Dojazd 34, 60-631 Poznań  
tel. 61-846-47-70,

[www.szpitalmswia.poznan.pl](http://www.szpitalmswia.poznan.pl)  
[zamowienia@szpitalmswia.poznan.pl](mailto:zamowienia@szpitalmswia.poznan.pl)

Poznań, dnia 18.08.2023 r.

ZP/p/25/2023

**Do wszystkich Wykonawców  
ubiegających się o udzielenie  
zamówienia publicznego**

**Dotyczy:** postępowania o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego na podstawie art. 132 i nast. ustawy Pzp na dostawę sprzętu i aparatury medycznej dla Samodzielnego Publicznego Zakładu Opieki Zdrowotnej Ministerstwa Spraw Wewnętrznych i Administracji w Poznaniu im. prof. Ludwika Bierkowskiego

**WYJAŚNIENIE TREŚCI SWZ Nr 4**

Zgodnie z art. 135 ust. 1 i 2 i art. 135 ust. 6 ustawy z dnia 11 września 2019 r. – Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U. 2022 poz. 1710 z późn. zm.), Zamawiający Samodzielny Publiczny Zakład Opieki Zdrowotnej Ministerstwa Spraw Wewnętrznych i Administracji Poznaniu, im. prof. Ludwika Bierkowskiego, informuje, że w przedmiotowym zwrócono się o wyjaśnienie treści Specyfikacji Warunków Zamówienia (SWZ), tym samym Zamawiający publikuje treść zapytań wraz udzielonymi wyjaśnieniami.

**Zestaw zapytań nr 1**

**Część nr 6 –  
Aparat EKG (2 szt.)**

1. B. Wymogi podstawowe Pkt 17. Prosimy o poprawienie omyłki pisarskiej i zmianę treści punktu 17. z „Filtry dolnoprzepustowe: 20 Hz, 40 Hz, 10 Hz, 150 Hz, 300 Hz” na “Filtry dolnoprzepustowe: 20 Hz , 40 Hz, 100 Hz, 150 Hz,, 300 Hz”

**Odpowiedź Zamawiającego: Zamawiający dokona poprawienia omyłki pisarskiej poprzez zmianę treści punktu B.17 z „Filtry dolnoprzepustowe: 20 Hz, 40 Hz, 10 Hz, 150 Hz, 300 Hz” na “Filtry dolnoprzepustowe: 20 Hz , 40 Hz, 100 Hz, 150 Hz,, 300 Hz”**

2. Dotyczy SWZ / przedmiotowe środki dowodowe:

Katalogi / ulotki producenta są materiałami reklamowymi tworzonymi dla szerokiego grona odbiorców, a nie konkretnego Zamawiającego, Wobec powyższego nie jest możliwe umieszczenie na nich wszystkich informacji i parametrów, które są wymagane w danym postępowaniu. Czy w przypadku braku potwierdzenia parametru na katalogach lub ulotkach producenta, Zamawiający dopuści załączenie **oświadczenia autoryzowanego dystrybutora** potwierdzające spełnianie opisanego wymagania?

**Odpowiedź Zamawiającego: Zamawiający dopuszcza potwierdzenie wymaganych parametrów oświadczeniem producenta, natomiast nie dopuszcza własnego oświadczenia przez autoryzowanego dystrybutora czy autoryzowanego przedstawiciela, albowiem rodzi to potencjalną obawę o naruszenie zasady równości, gdyż podmioty z tego kręgu mogą składać oferty w niniejszym postępowaniu. A zatem doszłoby do sytuacji tego rodzaju, że podmiot taki poprzez złożenie oferty oświadcza, że oferowany przedmiot zamówienia spełnia opisane przez niego wymogi a następnie jako środek dowodowy złożyłby kolejne oświadczenie o takiej samej treści**

3. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na wydłużenie terminu realizacji zamówienia w zakresie części nr 6 do: 45 dni kalendarzowych od dnia podpisania umowy?

**Odpowiedź Zamawiającego: Jak w SWZ**

4. Dotyczy OPZ dla Części nr 6/ wymagania serwisowe:

Pkt 5 a) Czy Zamawiający wyrazi zgodę na uzupełnienie zapisu w następujący sposób: „Zamawiający wezwie Wykonawcę do wykonania przeglądu, wyznaczając mu odpowiedni, nie krótszy niż 7 dniowy termin”

**Odpowiedź Zamawiającego: Jak w SWZ**

5. Dotyczy OPZ dla Części nr 6/ wymagania serwisowe oraz wzór umowy par. 5 ust. 4

Pkt 5b) Czy Zamawiający wyrazi zgodę, aby przystąpienie do usunięcia awarii nastąpiło w terminie do 2 dni roboczych od momentu jej zgłoszenia (tj. od poniedziałku do piątku, bez sobót i niedziel oraz dni ustawowo wolnych od pracy)?

**Odpowiedź Zamawiającego: Jak w SWZ**

6. Dotyczy OPZ dla Części nr 6/ wymagania serwisowe oraz wzór umowy par. 5 ust. 5 i 6

Pkt 5 b) Czy Zamawiający wyrazi zgodę na modyfikację w/w ustępu tak, aby czas na dokonanie skutecznego usunięcia usterki **w przypadku konieczności sprowadzenia części zamiennych z zagranicy max. 7 dni roboczych?**

Praktyka rynkowa dowodzi, że czasami dla wykonania naprawy konieczny jest import części zamiennych spoza UE i dokonania ich odprawy celnej, co zazwyczaj wydłuża czas importu od 2 do 7 dni roboczych.

**Odpowiedź Zamawiającego: Jak w SWZ**

7. Dotyczy OPZ dla Części nr 6/ wymagania serwisowe oraz wzór umowy par. 5 ust. 8

Pkt 5 c) W określonych przypadkach do sprawnego funkcjonowania sprzętu, po próbie naprawy, konieczna jest wymiana danego elementu lub modułu. Nieuzasadniona byłaby sytuacja, w której Zamawiający wymagałby wymiany całego sprzętu, a niesprawna byłaby tylko część urządzenia, którego całość, poza tym działa bez zarzutu. Wymiana wadliwego modułu w takich przypadkach chroni słuszny interes Zamawiającego, a Wykonawcy umożliwi rzetelną kalkulację ceny i przedstawienie najkorzystniejszej oferty. W związku z tym wnosimy o modyfikację punktu poprzez usunięcie możliwości wymiany całego sprzętu, wprowadzając w to miejsce jedynie możliwość wymiany części/modułów.

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na modyfikację w/w zapisu umowy na:

*„Wykonawca zobowiązuje się do wymiany modułu / elementu / podzespołu na nowe w okresie gwarancji w przypadku wystąpienia trzech istotnych awarii, których usunięcie związane będzie z wymianą części lub podzespołów – przy trzeciej awarii tego samego modułu / elementu / podzespołu lub jeśli usunięcie awarii jest niemożliwe.”*

**Odpowiedź Zamawiającego: Jak w SWZ**

8. Dotyczy OPZ dla Części nr 6/ wymagania serwisowe oraz wzór umowy par. 5 ust. 16

Pkt 5 d) Z uwagi na rodzaj aparatury medycznej, zwracamy się z prośbą o modyfikację w/w punktu na:

*Po zakończonym okresie gwarancyjny Wykonawca zobowiązany jest udostępnić Zamawiającemu wymaganą dokumentację serwisową w zakresie dopuszczonym przez producenta sprzętu dla użytkownika wraz z kodami serwisowymi w zakresie niewykraczającym poza instrukcję obsługi przeznaczoną dla użytkownika.*

Zwracamy uwagę, iż pojęcie „dokumentacji serwisowej” jest bardzo ogólne i szerokie, które może obejmować np. dokumentację dotyczącą technologii danego sprzętu, które to materiały stanowią know-how producenta i nie są przeznaczone ani adresowane do użytkowników urządzeń. Jak rozumiemy, intencją Zamawiającego jest otrzymanie tych dokumentów, które są przeznaczone dla użytkownika

**Odpowiedź Zamawiającego: Jak w SWZ**

9. **Dotyczy załącznik nr 2 do SWZ dla aparat EKG, L. Inne wymagania: pkt 3 oraz wzór umowy par. 5 ust. 10**

Z uwagi na specyfikę urządzeń medycznych, czynności serwisowe zapewne będą dokonywane, co wynika z normalnej eksploatacji tego typu urządzeń. W naszej ocenie przedłużenie okresu gwarancji powinno nastąpić nie o czas napraw, które zapewne nastąpią, ale o czas przedłużającej się naprawy, ponad terminy określone w umowie. Wykonawca wnosi o wyjaśnienie czy Zamawiający wyraża zgodę na zmianę treści w/w punktu, poprzez nadanie mu następującej postaci:

„Każda naprawa gwarancyjna wydłużająca się ponad terminy określone w umowie powoduje przedłużenie okresu gwarancji o liczbę dni wyłączenia sprzętu z eksploatacji.”?

**Odpowiedź Zamawiającego: Jak w SWZ. Jednocześnie Zamawiający zwraca uwagę, że w treści tego zapytania wadliwie zadano pytanie: „9. Dotyczy załącznik nr 2 do SWZ dla aparat EKG, L. Inne wymagania: pkt 3 oraz wzór umowy par. 5 ust. 10”, a powinno być: „9. Dotyczy załącznik nr 2 do SWZ dla aparat EKG, F. Inne wymagania: pkt 3 oraz wzór umowy par. 5 ust. 10”**

**10. załącznik nr 2 do SWZ dla aparat EKG, L. Inne wymagania: pkt 4 oraz wzór umowy par. 5 ust. 19**

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 części zamiennych do 7 lat.

**Odpowiedź Zamawiającego: Jak w SWZ. Jednocześnie Zamawiający zwraca uwagę, że w treści tego zapytania wadliwie zadano pytanie: „10. załącznik nr 2 do SWZ dla aparat EKG, L. Inne wymagania: pkt 4 oraz wzór umowy par. 5 ust. 19”, a powinno być: „10. załącznik nr 2 do SWZ dla aparat EKG, F. Inne wymagania: pkt 4 oraz wzór umowy par. 5 ust. 19”**

**11. Dotyczy wzoru umowy §2 ust. 4**

Wykonawca nie może ponosić ryzyka związanego z konsekwencjami działań serwisowych podmiotów niezależnych od Wykonawcy i o nieznanym dla Wykonawcy kompetencjach i systemie zapewnienia jakości świadczonych usług. Wykonawca nie może być zmuszany do ponoszenia odpowiedzialności z tytułu rękojmi i/lub gwarancji dla aparatu, w którym mogły zostać dokonane naprawy lub modyfikacje niezgodne z zaleceniami producenta i stanowiące potencjalne zagrożenie bezpieczeństwa obsługi i pacjentów badanych za pomocą aparatu. Chcemy również zauważyć, że zapis umowy może potencjalnie obciążać Wykonawcę odpowiedzialnością za szkodę wyrządzoną przez inny podmiot, a więc jest niezgodny z art. 361 § 1 kc.

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na następującą modyfikację zapisu umowy: „W przypadku nie usunięcia przez Wykonawcę wszystkich wad, usterek i braków w terminie nie dłuższym niż 2 dni roboczych, Zamawiający – niezależnie od innych środków przewidzianych w umowie – ma prawo zlecić innemu autoryzowanemu punktowi sprzedaży i serwisu producenta usunięcie wad i usterek oraz wykonanie niezrealizowanych dostaw na koszt Wykonawcy – bez upoważnienia sądu.”

**Odpowiedź Zamawiającego: Zamawiającego: Zamawiający podtrzymuje zapis w SWZ, albowiem wyłącznie do Wykonawcy należy decyzja czy przystąpi on do usunięcia wad w określonych w umowie terminach oraz czy terminowo i należyście usunie te wady, dlatego też uwzględnienie zapisu Wykonawcy odebrałoby Zamawiającemu jakiegokolwiek możliwości dyscyplinowania Wykonawcy co do terminowego wykonywania przez niego obowiązków. Nadto, w przeważającej części przypadków może nie istnieć nawet inny autoryzowany punkt serwisowy w stosunku do Wykonawcy zawierającego umowę, dlatego też propozycja Wykonawcy w istotny sposób zagraża interesowi Zamawiającego co wywołuje skutek w postaci obmowy uwzględnienia proponowanego zapisu.**

**12. Dotyczy wzoru umowy § 4 ust. 2**

Czy Zamawiający wyrazi zgodę, aby należność za realizację przedmiotu zamówienia była płatna przelewem w terminie do 45 dni od otrzymania prawidłowej faktury przez Zamawiającego?

**Odpowiedź Zamawiającego: Jak w SWZ**

**13. Dotyczy wzoru umowy § 4**

Czy Zamawiający uzupełni projekt umowy o zapis, że na podstawie art. 106n ust. 1 ustawy z dnia 11 marca 2004 r. o podatku od towarów i usług udziela Wykonawcy zgody na wystawianie i przesyłanie faktur, duplikatów faktur oraz ich korekt, a także not obciążeniowych i not korygujących w formie pliku elektronicznego PDF na wskazany przez siebie adres poczty e-mail, ze wskazanych w umowie adresów poczty e-mail Wykonawcy?

**Odpowiedź Zamawiającego: Tak, Zamawiający dokona uzupełnienia projektu umowy o powyższy zapis**

**14. Dotyczy wzoru umowy § 5 ust. 2**

Praktyką w przypadku gwarancji udzielanej na urządzenia medyczne jest wyłączenie tych wad i awarii aparatów, które wynikają z nieprawidłowego użycia (niezgodnego z instrukcją lub przeznaczeniem) aparatu przez Zamawiającego lub też spowodowane są okolicznościami o charakterze siły wyższej.

Czy wobec takiego katalogu włączeń z gwarancji, które są standardem dla aparatury medycznej, będącej przedmiotem niniejszego postępowania, Zamawiający wyraża zgodę na dokonanie modyfikacji zapisu w następujący sposób:

„Gwarancją nie są objęte:

a. uszkodzenia i wady dostarczanego sprzętu wynikłe na skutek:

- eksploatacji przez Zamawiającego niezgodnej z jego przeznaczeniem, niestosowania się Zamawiającego do instrukcji obsługi,
- samowolnych napraw, przeróbek lub zmian konstrukcyjnych (dokonywanych przez Zamawiającego lub inne nieuprawnione osoby);
- Celowego lub nieumyślnego niewłaściwego użycia lub zaniedbania,

uszkodzeń mechanicznych, chemicznych lub termicznych, jak również powstałych wskutek zaistnienia siły wyższej, działania władz wojskowych lub cywilnych, pożarów, powodzi, zalania, strajków lub innych zaburzeń w pracy, wojny, buntów

**Odpowiedź Zamawiającego: Zamawiający wyraża zgodę, przy czym wykreśla z tiretu pierwszego słowa po przecinku: „niestosowania się Zamawiającego do instrukcji obsługi”, albowiem pojęcie „niestosowanie się” jest zbyt ogólne, a poza tym instrukcja obsługi może nie zawierać wszystkich możliwych zachowań, natomiast Zamawiający wyrazi zgodę na tiret trzeci w zakresie przez nas określonym, co uzupełni żądanie Wykonawcy z tiretu pierwszego. Na tiret drugi Zamawiający wyraża zgodę, natomiast na tiret trzeci wyraża zgodę w następującej treści: „Celowego lub nieumyślnego niewłaściwego użycia lub uszkodzeń mechanicznych, chemicznych lub termicznych, jak również powstałych wskutek zaistnienia siły wyższej, działania władz wojskowych lub cywilnych, pożarów, powodzi, zalania, strajków lub innych zaburzeń w pracy, wojny, buntów”.**

#### **15. Dotyczy wzoru umowy §5 ust. 11**

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 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 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 Zamawiającego: Jak w SWZ**

#### **16. Dotyczy wzoru umowy §5 ust. 9**

Powszechnie przyjętą praktyką jest, że gwarancja elementów systemu naprawianych lub wymienionych w trakcie trwania okresu gwarancji kończy się wraz z zakończeniem gwarancji na przedmiot zamówienia. Pozwala to na rzetelną kalkulację oferty przez Wykonawcę, korzystniejszą dla Zamawiającego. Czy w związku z tym Zamawiający zgodzi się na usunięcie wymogu rozpoczęcia biegu gwarancji na nowo od momentu dokonania istotnych napraw rzeczy objętej gwarancją?

**Odpowiedź Zamawiającego: Jak w SWZ**

#### **17. Dotyczy wzoru umowy § 6 ust. 2**

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na naliczanie kar od wartości brutto przedmiotu umowy (urządzenia), którego dotyczy zwłoka (a nie od całkowitej wartości umowy)? Jeśli dostawa przedmiotu umowy będzie w zdecydowanej mierze zrealizowana, to naliczanie kary umownej od całkowitej wartości umowy, będzie miało charakter rażąco zawyżony, umożliwiając Zamawiającemu wzbogacenie się, co jest sprzeczne z naturą kary umownej.

**Odpowiedź Zamawiającego: Jak w SWZ**

#### **18. Dotyczy wzoru umowy § 6 ust. 2 pkt 3), 4) i 5)**

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na naliczanie kar od wartości brutto przedmiotu umowy (urządzenia), którego dotyczy zwłoka (a nie od całkowitej wartości umowy)? Jeśli zobowiązania z tyt. gwarancji i rękojmi czy innych obowiązków określonych umowie będą w zdecydowanej mierze zrealizowane (a zwłoka będzie dot. jednego urządzenia), to naliczanie kary umownej od całkowitej wartości umowy, będzie miało charakter rażąco zawyżony, umożliwiając Zamawiającemu wzbogacenie się, co jest sprzeczne z naturą kary umownej

**Odpowiedź Zamawiającego: Jak w SWZ**

**19. Dotyczy wzoru umowy § 6 ust. 2 pkt 1)**

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na obniżenie kary umownej do poziomu: 0,2% wartości brutto urządzenia, którego zwłoka dotyczy?

**Odpowiedź Zamawiającego: Jak w SWZ**

**20. Dotyczy wzoru umowy § 6 ust. 2 pkt 3), 4), 5)**

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na obniżenie kary umownej do poziomu: 0,2% wartości brutto urządzenia, którego brak wykonania zobowiązania dotyczy?

**Odpowiedź Zamawiającego: Jak w SWZ**

**21. Dotyczy wzoru umowy § 6**

Zwracamy uwagę, że brak określenia limitu kar może prowadzić do powstania kary rażąco wygórowanej. Jakkolwiek zasadne jest zabezpieczenie interesów Zamawiającego oraz należytego wykonania zamówienia to uregulowania dotyczące kar umownych nie mogą prowadzić do nieuzasadnionego wzbogacenia po stronie Zamawiającego oraz naruszenia zasady proporcjonalności. Dodatkowo, zgodnie z art. 436 pkt 3) Ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (Dz.U. z 2019, poz. 2019), umowa musi przewidywać łączną maksymalną wysokość kar umownych, których mogą dochodzić Strony. W związku z tym proponujemy określenie limitu kar umownych, co umożliwi również wykonawcom właściwą ocenę ryzyka i należyłą wycenę oferty (zgodnie z wyrok KIO z 4.09.2018, KIO 1601/18), jak również będzie stanowiło realizację obowiązku wskazanego w w/w art. 436 pkt 3) Ustawy PZP, poprzez dodanie zdania drugiego do § 6 ust. 3 o następującym brzmieniu:

„Maksymalna wysokość kar umownych jaką Strony mogą dochodzić na podstawie umowy wynosi 10% wartości umowy brutto”

**Odpowiedź Zamawiającego: Jak w SWZ**

**22. Dotyczy wzoru umowy § 6 ust. 6**

Prosimy o usunięcie postanowienia uprawniającego Zamawiającego do potrącania kar umownych z wynagrodzeniem wykonawcy.

Postanowienie takie narusza zasadę równowagi stron i proporcjonalności.

**Odpowiedź Zamawiającego: Jak w SWZ**

**23. UPPDO, zał. nr 9 do umowy – czas na zgłoszenie naruszenia, par. 3 ust. 10**

Ogólne rozporządzenie o ochronie danych nakłada na administratora obowiązek zgłoszenia stwierdzonego naruszenia ochrony danych bez zbędnej zwłoki, nie później niż w ciągu 72h. Wedle Wytycznych Grupy Roboczej art. 29 (<https://ec.europa.eu/newsroom/article29/items/612052>) termin 72h na zawiadomienie, o którym mowa w art. 33 ust. 1 RODO rozpoczyna swój bieg w przypadku Administratora dopiero od powiadomienia go o tym fakcie przez Podmiot przetwarzający. Proponowany we wzorze umowy powierzenia przetwarzania danych osobowych termin – w zależności od zakresu, rodzaju incydentu naruszenia danych – może być terminem niewystarczającym, niedostosowanym do danej sytuacji faktycznej. Wykonawca proponuje zatem następujące brzmienie ust. 5:

„Podmiot Przetwarzający niezwłocznie – w każdym wypadku nie później niż w ciągu 48 godzin od wykrycia”

**Odpowiedź Zamawiającego: Jak w SWZ**

**Niniejszy dokument stanowi integralną część SWZ i jest wiążący dla wszystkich Wykonawców ubiegających się o udzielenie niniejszego zamówienia publicznego.**

Z poważaniem  
**KIEROWNIK**  
Działu Zamówień Publicznych  
*mgr Michał Flis*