****

**Adres: ul. Artwińskiego 3C, 25-734 Kielce Sekcja Zamówień Publicznych**

**tel.: (0-41) 36-74-474 fax.: (0-41) 36-74071/481**

**strona www:** <http://www.onkol.kielce.pl/> **Email:zampubl@onkol.kielce.pl**

AZP.2411.43.2020.JS Kielce dn. 04.05.2020r

 **WSZYSCY WYKONAWCY**

 **WYJAŚNIENIA DOTYCZĄCE SIWZ**

**Dot. AZP.2411.43.2020.JS : Pogwarancyjne serwisowanie sprzętu medycznego**

Na podstawie Art. 38 ust. 2 ustawy Prawo zamówień publicznych tj.( Dz. U. z 2019 r. poz. 1843) Zamawiający przekazuje treść zapytań dotyczących zapisów SIWZ wraz z wyjaśnieniami.

W przedmiotowym postępowaniu wpłynęły następujące pytania :

**Pytanie nr 1 Dot. SIWZ  - załącznik nr 2 – Zakres obsługi – pakiet 1**

Zamawiający w Zał. Nr 2 do SIWZ wymaga, aby Wykonawca wykonał *zalecane przez producenta modyfikacje oprogramowania i konstrukcji, poprawiające wydajność pracy i bezpieczeństwo*. Wskazujemy, iż ww. zapis jest nieprecyzyjny.

Zgodnie z art. 29 ustawy PZP przedmiot zamówienia opisuję się w sposób jednoznaczny i wyczerpujący, za pomocą dostatecznie dokładnych i zrozumiałych określeń, uwzględniając wszystkie wymagania i okoliczności mogące mieć wpływ na sporządzenie oferty.

Przy obecnym brzmieniu opisu przedmiotu zamówienia poza samym producentem aparatu (lub spółkami z nim powiązanymi) żaden z innych wykonawców nie jest w stanie precyzyjnie ustalić zakresu swojego świadczenia, ani tym bardziej go wycenić. Jedynymi podmiotami faworyzowanymi przez takie ukształtowanie zapisów SIWZ pozostają zatem podmioty z grupy kapitałowej Philips.

W związku z powyższym zwracamy się z prośbą o dokonanie zmiany w treści SIWZ (załącznik nr 2 do SIWZ , pkt. 6) i dokładne opisanie przedmiotu zamówienia w zakresie modyfikacji oprogramowania i konstrukcji, w szczególności poprzez określenie liczby modyfikacji urządzenia w okresie trwania umowy wraz z harmonogramem ich dokonywania oraz zakresu tych modyfikacji, które wykonawcy powinni przyjąć na potrzeby kalkulacji cen ofertowych.

**W przypadku braku możliwości doprecyzowania w/w zakresu, prosimy o jego usunięcie z SIWZ.**

Ponadto, wskazujemy że zgodnie z art. 75 ust. 1 ustawy o wyrobach medycznych, to wytwórca jest obowiązany zapewnić, że autoryzowany przedstawiciel oraz każdy inny podmiot upoważniony przez wytwórcę do działania w jego imieniu w sprawach incydentów medycznych i w sprawach dotyczących bezpieczeństwa wyrobu będą realizowali zewnętrzne działania korygujące dotyczące bezpieczeństwa - Field Safety Corrective Action.

Innymi słowy, to **wytwórca (producent) sprzętu jest ustawowo zobowiązany do bezpłatnego dokonywania bieżących aktualizacji w zakresie koniecznym dla zapewnienia bezpieczeństwa aparatu jego produkcji.**

Potwierdza to również Wyrok KIO 1817/19 z dnia 01.10.2019 r. (w załączeniu - str. 26), w którym to Izba stwierdza, że obowiązkowe aktualizacje oprogramowania i sprzętu służące jego prawidłowemu funkcjonowaniu z mocy prawa **zapewnia wytwórca** (art. 75 ust. 1 ustawy o wyrobach medycznych). Z tego względu, pozostawienie wymagania co do modyfikacji oprogramowania i konstrukcji systemu zgodnie z zaleceniami producenta, w sposób nieuzasadniony przenosi na wykonawcę obowiązki wytwórcy.

W w/w Wyroku Krajowa Izba Odwoławcza nakazała Zamawiającemu wykreślenie z dokumentacji przetargowej na „Usługę serwisową urządzeń medycznych – 8 zadań” zapisów dotyczących przeprowadzenia obowiązkowych aktualizacji oprogramowania i sprzętu oraz wykreślenie zapisów dotyczących przeprowadzenia aktualizacji oprogramowania zwiększających produktywność i funkcjonalność.

Ponadto, Izba stwierdziła (str. 27): ***„Zaniechanie wystarczającego opisania przedmiotu zamówienia, w szczególności odsyłanie do informacji posiadanych przez inne podmioty, stanowi naruszenie art. 29 ust. 1 ustawy Pzp”.***

Pozostawienie ww. zapisu w obecnym kształcie dopuści do udziału w przetargu jedynie producenta firmę Philips, natomiast wykluczy Wykonawców, małe i średnie przedsiębiorstwa, posiadające wiedzę i  doświadczenie w serwisowaniu rezonansów magnetycznych produkcji Philips.

W związku z powyższym prosimy o potwierdzenie, iż  Zamawiający w trosce o zachowanie zasad konkurencji oraz prawidłowe wykonanie zamówienia, wykreśli wymóg, aby Wykonawca wykonał *zalecane przez producenta modyfikacje oprogramowania i konstrukcji, poprawiające wydajność pracy i bezpieczeństwo*

**Odpowiedź:**

Producent (Wytwórca) rzeczywiście musi wykonywać aktualizację oprogramowania i konstrukcji, ale tylko te, które bezpośrednio związane są z bezpieczeństwem produktu.

Są natomiast także aktualizacje, podnoszące wydajność i działanie aparatu, a także ergonomię pracy, które nie są obowiązkowe, a oferowane są klientom posiadającym umowy serwisowe. Są one zalecane przez producenta. Do dwóch aktualizacji rocznie.

**Pytanie nr 2 Dot. pakietu nr 1 – MR ACHIEVA**

Prosimy o umożliwienie Wykonawcom wizji lokalnej aparatu (po wcześniejszym uzgodnieniu terminu) – w celu prawidłowej oceny i kalkulacji oferty.

**Odpowiedź:**

Zamawiający wyraża zgodę na przeprowadzenie wizji lokalnej, po wcześniejszym uzgodnieniu terminu. Osoba dokonująca wizji lokalnej musi posiadać ze sobą środki ochrony osobistej, tj.:

-rękawiczki,

-maski,

-fartuch.

 **Pytanie nr 3** **Dot. nr 1 – MR ACHIEVA**

W celu przygotowania oferty, zwracamy się z prośbą o podanie wersji oprogramowania zainstalowanej w rezonansie magnetycznym Philips Achieva.

**Odpowiedź:**

Aktualny software to: 5.4.1.

**Pytanie nr 4** **Dot. pakietu nr 1 – MR ACHIEVA**

W celu przygotowania oferty, zwracamy się z prośbą o podanie modelu magnesu w rezonansie magnetycznym Philips Achieva.

**Odpowiedź:**

Magnes to model: F2000

Magnes pracuje po upgrate w aparacie dStream Achieva.

**Pytanie nr 5** Dotyczy pakietu nr 1 – rezonans.

Czy w ramach zapewnienia najwyższego bezpieczeństwa i należycie wykonywanych usług, Zamawiający będzie wymagał, aby Wykonawca dysponował pełnym dostępem serwisowym (kodami serwisowymi), pozwalającym na pełną diagnostykę błędów i naprawę rezonansu?

**Odpowiedź:**

Zamawiający na podstawie art. 38 ust. 4 oraz art. 38 ust. 4a ustawy Prawo zamówień publicznych tj.( Dz. U. z 2019 r. poz. 1843) modyfikuje zapisy SIWZ oraz ogłoszenie o zamówieniu w następującym zakresie:

SIWZ: Dodanie w Rozdziale VI.B.1. 1) a) punktu

ii. kody serwisowe niezbędne do wykonania czynności pochodzące z legalnego źródła, potwierdzone umową licencyjną lub oświadczeniem producenta- Dotyczy Pakietu nr 1,2,3

Odpowiednio zmianie ulega również ogłoszenie o zamówieniu.

**Pytanie nr 6** Dotyczy pakietu nr 1 – rezonans.

Czy Zmawiający wymaga, aby Wykonawca monitorował parametry pracy rezonansu (poziom helu ciekłego, ciśnienie w magnesie, temperatura i wilgotność w pomieszczeniach badań i technicznym), a w przypadku przekroczenia granic zalecanych przez producenta zaalarmował poprzez sieć monitoringu oraz poprzez wiadomość tekstową jeśli chodzi o parametry stanu pracy kompresora (wyłączenie zasilania, wyłączenie kompresora, ciśnienie helu gazowego w układzie chłodzenia)?

**Odpowiedź:**

Tak. Zdalna diagnostyka i monitoring ma być zgodny z naszym systemem informatycznym, protokołami i procedurami.

W/w odpowiedź odnosi się do wszystkich Pakietów, tj. Pakiet nr 1,2,3.

**Pytanie nr 7** Dotyczy pakietu nr 1 – rezonans.

W nawiązaniu do VI.B.1.1.SIWZ czy Zamawiający będzie wymagał, aby Wykonawca dysponował co najmniej dwoma inżynierami posiadającymi imienne certyfikaty ze szkoleń dotyczących serwisowania tożsamego sprzętu wydanego przez producenta aparatu?

Jeśli tak, to czy Ci inżynierowie mają się porozumiewać w języku polskim?

**Odpowiedź:**

Zamawiający na podstawie art. 38 ust. 4 oraz art. 38 ust. 4a ustawy Prawo zamówień publicznych tj.( Dz. U. z 2019 r. poz. 1843) modyfikuje zapisy SIWZ oraz ogłoszenie o zamówieniu w następującym zakresie:

SIWZ: Dodanie w Rozdziale V. 1.2, 1) II tj.:

1. iż dysponuje osobami zdolnymi do wykonania zamówienia, tj.:

- co najmniej jeden inżynier dokonujący czynności serwisowe z aktualnym, imiennym certyfikatem wystawionym przez producenta aparatu lub inny ośrodek szkolący upoważniony przez producenta, porozumiewający się w języku polskim.

Oraz

Dodanie w VI B 1, 3) punktu

b) Wykaz osób, skierowanych przez wykonawcę, do wykonania zamówienia

Wzór wykazu stanowi Załącznik nr 7 do SIWZ

Odpowiednio zmianie ulega również ogłoszenie o zamówieniu.

W/w odpowiedź odnosi się do wszystkich Pakietów, tj. Pakiet nr 1,2,3.

**Pytanie nr 6** **Dot. wzorów umów do pakietów 1,2,3**

Prosimy o odpowiedź, czy Zamawiający wyraża zgodę na ograniczenie odpowiedzialności Wykonawcy do szkody rzeczywistej nieprzekraczającej wartości niniejszej Umowy, a tym samych czy Zamawiający wyraża zgodę na uzupełnienie umowy nową następująca 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 podtrzymuje zapisy Umowy.

**Pytanie nr 7** **Dot. wzorów umów do pakietów 1,2,3**

Czy Zamawiający wyraża zgodę na wyłączenie uprawnień z tytułu rękojmi za wady fizyczne i prawne części zamiennych służących do napraw?

**Odpowiedź:**

Zamawiający podtrzymuje zapisy Umowy.

**Pytanie nr 8 Dot. wzorów umów do pakietów 1,2,3**

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

a. W przypadku wymiany części zamiennych

(1) w razie wystąpienia przez osobę trzecią z roszczeniem przeciwko Zamawiającemu, że wymieniona część narusza prawa własności intelektualnej lub przemysłowej, Zamawiający niezwłocznie zawiadomi Wykonawcę o tym roszczeniu oraz udzieli Wykonawcy pełnych i kompletnych informacji na ten temat, a także umożliwi pełny wgląd w dokumentację związana z tym roszczeniem.

(2) w razie zaistnienia roszczenia osoby trzeciej, o którym mowa powyżej w pkt. (1) 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. (3).

(3) Zamawiający przekaże 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 podtrzymuje zapisy Umowy.

**Pytanie nr 9 Dot. wzorów umów do pakietów 1,2,3**

Prosimy o wprowadzenie do umowy następujących zapisów:

W par. 9 jako ust. 1 proponujemy wpisanie:

„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 czynności serwisu mogą nie zostać zrealizowane albo mogą zostać zrealizowane w późniejszym terminie lub z opóźnieniem z przyczyn nie leżących po stronie Wykonawcy. W przypadku jakichkolwiek braków części, personelu, podwykonawców lub opóźnień w wykonaniu zobowiązań umownych związanych z pandemią wirusa SARS-CoV-2 Wykonawca zobowiązany jest poinformować o tym Zamawiającego bez zbędnej zwłoki i wskazać prognozowany, według najlepszej swojej wiedzy, termin wykonania czynności serwisowych. Odpowiedzialność Wykonawcy z tytułu kar umownych lub jakiegokolwiek innego odszkodowania za niewykonanie lub nienależyte wykonanie przez Wykonawcę zobowiązań określonych w niniejszej umowie dotyczą wyłącznie przypadków niezwiązanych ze skutkami siły wyższej związanej w związku z pandemią wirusa SARS-CoV-2 oraz okolicznościami zewnętrznych (w tym ograniczeń nakładanych przez państwa dotknięte pandemią), co Strony niniejszym akceptują i potwierdzają.

Obecny par. 9 ust. 1 byłby oznaczony jako ust. 2 i proponujemy zmianę jego brzmienia:

2. Uwzględniają treść ust. 1 powyżej, za niewykonanie lub niewłaściwe wykonywanie Umowy lub uchybienie terminom, o których mowa w niniejszej Umowie, z przyczyn zawinionych przez Wykonawcę, Wykonawca zobowiązany jest do zapłaty Zamawiającemu kar umownych, na podstawie art. 3531 w zw. z art. 473 § 1 kodeksu cywilnego, w nw. przypadkach:

* 1. Wykonawca zapłaci Zamawiającemu karę umowną za odstąpienie od umowy z przyczyn zależnych od Wykonawcy w wysokości **10** % wartości wynagrodzenia rocznego brutto określonego w .......... za pakiet, którego dotyczy odstąpienie, za wyjątkiem przypadku odstąpienia, o którym mowa w art. 145 Pzp.
	2. Zamawiający zapłaci Wykonawcy karę umowną za odstąpienie od umowy z przyczyn zależnych od Zamawiającego w wysokości **10** % wartości wynagrodzenia rocznego brutto określonego w .........za pakiet, którego dotyczy odstąpienie, za wyjątkiem przypadku odstąpienia, o którym mowa w art. 145 Pzp.
	3. w razie niedotrzymania terminów określonych w **par. 5 pkt. 2, 3, 4** WYKONAWCA zapłaci Zamawiającemu karę umowną w wysokości 0,5% wartości ceny rocznej obsługi serwisowej danego aparatu wynikającej z załącznika nr 1 umowy za każdy kolejny dzień zwłoki, nie więcej jednak niż 10% w/w kwoty.
	4. wykonawca zapłaci karę umowną w wysokości 500 zł (pięćset) złotych za każdy ujawniony przypadek niespełnienia wymogu zatrudnienia na umowę o pracę personelu Wykonawcy wykonującego następujące czynności w zakresie realizacji zamówienia (wskazane w rozdz. I SIWZ).

Proponujemy uzupełnienie par. 9 umowy następującym zapisem:

Strony uzgadniają, że kary pieniężne przewidziane w niniejszej Umowie nie podlegają sumowaniu i potrącane będą z jakiejkolwiek wierzytelności przysługującej Zamawiającemu w stosunku do Wykonawcy, a gdyby okazało się to niemożliwe, Wykonawca zobowiązany jest do zapłaty kar pieniężnych na rachunek bankowy Zamawiającego w okresie 30 dni od dnia otrzymania (w tym e-mail lub faks) noty obciążeniowej lub wezwania do zapłaty kar pieniężnych. Suma kar umownych nie przekroczy 10% wartości całej umowy.

**Odpowiedź:**

Zamawiający podtrzymuje zapisy Umowy.

**Pytanie nr 10 Pyt. Dla pakietu 1 i 2.**

Wg opisu przedmiotu zamówienia, dostawa prawie wszystkich części zamiennych jest przedmiotem zamówienia. O jakim zatem kosztorysie Zamawiający mówi w §5 ust.3 i ust.4 wzoru umowy. Czy chodzi tylko o te elementy, które nie są objęte umową serwisową?

Pyt. W związku z tym,  iż prawie wszystkie części zamienne są przedmiotem umowy, wnosimy o zmianę §7 wzoru umowy jak następuje (usunięcie ust 6 i 7):

**§7**

**Wartość umowy, forma i termin płatności.**

1.            Łączna wartość przedmiotu umowy w okresie 36 miesięcy dla pakietu nr 1 wynosi:

                1). Wartość brutto za 36 miesięcy:…………………………………………zł.

                     (słownie:………………………………………………………………. . zł.

                2). Wynagrodzenie miesięczne wynosi:

                     Wartość netto miesięczna :……………………………………zł.

                     (słownie:………………………………………………………………….zł.

                     Podatek VAT:…………………………………………………………….zł.

                     Wartość brutto miesiąc:………………………………………….zł.

           (słownie:………………………………………………………………….zł.

Ceny  wyszczególnione w zał. nr 1 do umowy przez okres obowiązywania umowy będą niezmienne, z zastrzeżeniem § 13 ust. 3 pkt c) , ceny określone w ofercie mogą ulec zmianom tylko w przypadku:

    1) obniżenia ceny przez producenta,

    2) w przypadku zmiany stawki podatku VAT.

2.            Strony ustalają, że okresem rozliczeniowym jest miesiąc kalendarzowy.

3.            Wynagrodzenie będzie płatne w ciągu 30 dni od daty wystawienia faktury VAT.

4.            Płatność wynagrodzenia nastąpi przelewem na konto Wykonawcy wskazane na fakturze VAT.

5.           Zamawiający upoważnia Wykonawcę do wystawienia faktury VAT bez podpisu Zamawiającego.

6.            Wykonawca oświadcza, że jest płatnikiem podatku VAT.

7.            Zamawiający oświadcza, że jest płatnikiem VAT.

**Odpowiedź:**

Zamawiający usuwa z § 5 ust. 3 i 4 oraz z § 7 ust. 6 i 7. W załączeniu aktualny wzór umowy w zakresie Pakietu nr 1 i 2

**Pytanie nr 11** Pyt. Pakiet 1 i 2

Zamawiający prawdopodobni dokonał oczywistej omyłki pisarskiej i nie uwzględnił w tekście umowy paragrafu nr 13. W związku z tym, prawdopodobnie zmieniła się także numeracja paragrafu nr 14. Wnosimy o naniesienie odpowiednich zmian z uwzględnieniem zapisów w paragrafie 7, gdzie jest odwołanie do paragrafu 13.

**Odpowiedź:**

Zamawiający poprawia oczywiste omyłki pisarskie, w załączeniu aktualny wzór umowy w zakresie Pakietu nr 1 i 2.

**Pytanie nr 12** Pyt. Pakiet 1 i 2.

W aktualnym paragrafie 12 ust. 3 punkt g (który, tak naprawdę powinien być paragrafem 13 ust.1 punkt g) Zamawiający najprawdopodobniej dokonał omyłki pisarskiej i odniósł się do § 5 ust. 7, gdzie jest mowa o zdalnym dostępie.

**Odpowiedź:**

Zamawiający poprawia oczywiste omyłki pisarskie, w załączeniu aktualny wzór umowy w zakresie Pakietu nr 1 i 2.

**Pytanie nr 13** Pyt. Ze względu na charakter umowy ciągłej, wnosimy o zmianę warunków płatności opisanych w punkcie XIII SIWZ jak następuje:

„Zapłata za wykonanie przedmiotu umowy nastąpi w terminie do 30 dni od daty wystawienia faktury VAT”.

**Odpowiedź:**

Zamawiający wyraża zgodę na powyższe.

W związku z art. 38 ust. 4 oraz art. 38 ust. 4a na podstawie art. 12a ust. 2 ustawy Prawo zamówień publicznych tj.( Dz. U. z 2019 r. poz. 1843) Zamawiający zmienia termin składania i otwarcia ofert.

**Zamawiający wyznacza nowy termin składania ofert na dzień 25.05.2020 do godz.10:00, termin otwarcia ofert: 25.05.2020. godz.10:30**

Pozostałe zapisy SIWZ pozostają bez zmian.

Modyfikacja jest wiążąca dla wszystkich uczestników postępowania.

 Z poważaniem

Z-ca Dyrektora ds. Techniczno-Inwestycyjnych mgr inż. Wojciech Cedro