

Numer postępowania : **ZP-271-30/21**

Kraków, dnia 13 lipca 2021 r.

WYJAŚNIENIA ORAZ ZMIANA TREŚCI SWZ

Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego, prowadzonego w trybie podstawowym bez negocjacji (art. 275 pkt. 1 ustawy Prawo zamówień publicznych) na **dzierżawę analizatora do badań biochemicznych i wirówek wraz z dostawą odczynników i materiałów zużywalnych**

Zamawiający, **Narodowy Instytut Onkologii im. Marii Skłodowskiej-Curie – Państwowy Instytut Badawczy Oddział w Krakowie**, działając na podstawie art. 284 ust. 2, 3 i 6 oraz art. 286 ust. 1, 5 i 7 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U z 2021 r. poz. 1129), udostępnia poniżej treść zapytań do Specyfikacji Warunków Zamówienia (zwanej dalej "SWZ") wraz z wyjaśnieniami oraz informuje o dokonanych zmianach:

Pytanie nr 1

(Dotyczy Opisu przedmiotu zamówienia Formularza asortymentowo-cenowego)

Prosimy o wyjaśnienie sposobu obliczenia ilości odczynników potrzebnych na wykonanie kontroli ponieważ podano dwie różne informacje np. dla CKMB, lipazy, mleczanu, bilirubiny bezpośredniej, Białka w moczu podano 300 ozn./ rok z informacją "(dla każdego poziomu, 5 oznaczeń tygodniowo), tzn. $365 \text{ dni} / 7 \text{ dni} = 52,14 \text{ tygodnia}$; $52,14 \times 5 \text{ oznaczeń} = 260,7 \text{ oznaczeń}$ na jednym poziomie i 260,7 oznaczeń na drugim poziomie, co daje razem 521,4 oznaczenia na rok. Czy zatem należy zaoferować 300 ozn./ rok na jednym poziomie (600 ozn. na dwóch poziomach/ rok), czy 300 ozn. na jednym poziomie w skali trwania umowy tzn. 28 miesięcy (600 ozn. na dwóch poziomach / okres trwania umowy)?

Odpowiedź:

Po 300 oznaczeń dla każdego poziomu/rok tzn. 600 oznaczeń dla dwóch poziomów/rok.

Pytanie nr 2

(Dotyczy Opisu przedmiotu zamówienia Formularza asortymentowo-cenowego)

Prosimy o doprecyzowanie dla jakiej ilości oznaczeń (%; ilość) należy zapewnić możliwość pomiaru interferencji ze strony hemolizy, lipemii, hiperbiliruminemii?

Odpowiedź:

Dla 1% próbek dziennie.

Pytanie nr 3

(Dotyczy Wzoru umowy)

Czy Zamawiający wyraża zgodę na dodanie we wzorzec 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 na wprowadzenie przedmiotowego postanowienia do wzoru umowy. Wzór umowy zawiera zapisy odnoszące się do braku możliwości jej realizacji ze względu na sytuację pandemii w §9 ust. 8 i 9.

Pytanie nr 4

(Dotyczy Wzoru umowy)

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 3n 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:

Nie – Zamawiający nie uznaje.

Pytanie nr 5

(Dotyczy Wzoru umowy)

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 podtrzymuje zapisy wzoru umowy.

Pytanie nr 6

(Dotyczy Wzoru umowy)

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 podtrzymuje zapisy wzoru umowy.

Pytanie nr 7

(Dotyczy Wzoru umowy)

Czy Zamawiający jako administrator danych osobowych, które mogą znajdować się na aparatach będących przedmiotem zamówienia i do których w związku z prawidłową realizacją obowiązków wynikających z umowy o udzielenie zamówienia publicznego, tj. przyłączenie do sieci, dokonywanie przeglądów, świadczenie usług serwisowych może mieć dostęp Wykonawca, wyrazi zgodę na zawarcie umowy powierzenia przetwarzania danych osobowych? Umowa powierzenia przetwarzania danych osobowych zawarta zostałaby z Wykonawcą jako procesorem wg załączonego wzoru.

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody. Zamawiający w zapisach wzoru umowy zawarł regulacje dotyczące powierzenia do przetwarzania danych osobowych zgodnie z art. 28 ust. 3 RODO i nie ma potrzeby zawierania w tym celu dalszych umów.

Pytanie nr 8

(Dotyczy Wzoru umowy)

Par. 2 ust. 2 Czy Zamawiający wyrazi zgodę na dodanie na końcu zdania "w ramach wynagrodzenia"?

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody.

Pytanie nr 9

(Dotyczy Wzoru umowy)

Par. 3 ust. 1 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.

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody.

Pytanie nr 10

(Dotyczy Wzoru umowy)

Par. 4 ust. 1 pkt 1 Czy Zamawiający wyrazi zgodę aby termin dostawy analizatora wynosił 21 dni od daty podpisania umowy a termin jego instalacji 7 dni od daty dostarczenia?

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody.

Pytanie nr 11

(Dotyczy Wzoru umowy)

Par. 5 ust. 1 i 5 Czy Zamawiający wyrazi zgodę, aby dostarczone zostały dokumenty w formie elektronicznej (CD, email, strona internetowa)?

Odpowiedź:

Tak, Zamawiający wyraża zgodę na dostarczenie przez Wykonawcę dokumentów, o których mowa w §5 ust. 1 i 5 wzoru umowy, w formie elektronicznej w postaci wiadomości elektronicznej (e-mail) z załączonym plikiem w formacie PDF na adres poczty elektronicznej Zamawiającego lub poprzez udostępnienie za pośrednictwem strony internetowej, na której będą znajdowały się przedmiotowe dokumenty, dostępne do wglądu Zamawiającego przez 24 godziny na dobę, 7 dni w tygodniu. Zamawiający wprowadza modyfikację w brzmieniu §5 ust. 1 i 5 wzoru umowy.

Pytanie nr 12
(Dotyczy Wzoru umowy)

Par. 5 ust. 9 - 10 Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę niniejszego postanowienia tak, aby skorzystanie z zakupu interwencyjnego wykluczało zastosowanie kar umownych?

Uzasadnienie: Zamawiający przyznaje sobie prawo do sankcjonowania za to samo przewinienie dwa razy. Zastrzeżenie kary umownej ma cel odszkodowawczy z tytułu niewykonania lub nienależytego wykonania umowy. Kara umowna ma na celu naprawienie szkody poniesionej przez Zamawiającego, ale nie może być nadmierna i nie może dążyć do przewyższenia poniesionej szkody. Poprzez dokonanie zakupu interwencyjnego następuje naprawienie szkody.

Ponadto, czy Zamawiający wyraża zgodę na modyfikację tego postanowienia poprzez dodanie w jego treści, że Zamawiający może skorzystać z prawa do wykonania zastępczego "po bezskutecznym upływie przynajmniej 5- dniowego dodatkowego terminu wyznaczonego Wykonawcy do realizacji zobowiązania"?

Odpowiedź:

Zamawiający podtrzymuje zapisy wzoru umowy.

Pytanie nr 13
(Dotyczy Wzoru umowy)

Par. 6 ust. 9 Czy Zamawiający wyrazi zgodę na to, by obowiązek wymiany dotyczył wyłącznie wadliwego elementu, a nie całego aparatu

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody.

Pytanie nr 14
(Dotyczy Wzoru umowy)

Par. 6 ust. 11 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 dokonuje modyfikacji brzmienia §6 ust. 11 wzoru umowy poprzez usunięcie z przedmiotowego ustępu treści „zwrotu kosztów naprawy zrealizowanej przez Zamawiającego lub”.

Pytanie nr 15

(Dotyczy Wzoru umowy)

Par. 7 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, iż szczegółowe informacje dotyczące liczby pracowników Zamawiającego oraz liczby roboczogodzin szkolenia dla każdego z urzędów, zostały wskazane przez Zamawiającego w załącznikach nr 1C i 3 do Specyfikacji Warunków Zamówienia.

Pytanie nr 16

(Dotyczy Wzoru umowy)

Par. 8 ust. 2 Czy Zamawiający wyrazi zgodę, aby dostarczone zostały dokumenty w formie elektronicznej (CD, email, strona internetowa)?

Odpowiedź:

Tak, Zamawiający wyraża zgodę na dostarczenie przez Wykonawcę dokumentów, o których mowa w §8 ust. 2 wzoru umowy, w formie elektronicznej w postaci wiadomości elektronicznej (e-mail) z załączonym plikiem w formacie PDF na adres poczty elektronicznej Zamawiającego lub poprzez udostępnienie za pośrednictwem strony internetowej, na której będą znajdowały się przedmiotowe dokumenty, dostępne do wglądu Zamawiającego przez 24 godziny na dobę, 7 dni w tygodniu. Zamawiający wprowadza modyfikację w brzmieniu §8 ust. 2 wzoru umowy.

Pytanie nr 17

(Dotyczy Wzoru umowy)

Par. 9 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 18

(Dotyczy Wzoru umowy)

Par. 9 ust. 1 pkt 3-6 Czy Zamawiający wyrazi zgodę, aby wysokość kary umownej była liczona od wartości sumy czynszu dzierżawnego?

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody.

Pytanie nr 19

(Dotyczy Wzoru umowy)

Par. 9 ust. 1 pkt 7 -8 Zwracamy się z prośbą, aby kara umowna naliczana ona była od wartości dostawy w przypadku dokumentów związanych z dostawą odczynników, lub w przypadku kar dotyczących niedostarczenia dokumentów związanych z dostawą aparatu od wartości sumy czynszu dzierżawnego.

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody.

Pytanie nr 20

(Dotyczy Wzoru umowy)

Par. 9 ust. 1 pkt 9 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 21

(Dotyczy Wzoru umowy)

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę przesłanki naliczenia kary umownej za 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

(Dotyczy Wzoru umowy)

Par. 9 ust 3 Czy Zamawiający wyrazi zgodę, aby uprawnienie do rozwiązania / 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 23

(Dotyczy Wzoru umowy)

Par. 9 ust. 3 pkt 3 Czy Zamawiający wyrazi zgodę na dodanie w niniejszym postanowieniu zdania ""nie dotyczy okoliczności, gdy Zamawiający zalega z płatnościami za dostarczony towar ponad 30 dni licząc od terminu zapłaty. Wówczas Wykonawca będzie uprawniony do powstrzymania się ze spełnieniem obowiązku kolejnych dostaw do dnia zapłaty całości zaległych należności".?

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody.

Pytanie nr 24

(Dotyczy Wzoru umowy)

Par. 12 ust. 11 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:

Zasady dotyczące powierzenia do przetwarzania danych osobowych dalszym przetwarzającym wymagają zawarcia pomiędzy Wykonawcą a dalszym przetwarzającym odrębnej umowy powierzenia, która może być zawarta przy braku sprzeciwu Zamawiającego. Zgodnie z § 12 ust. 12 wzoru umowy, Wykonawca może dołączyć listę podwykonawców, którzy mogą zostać zaakceptowani na etapie zawierania umowy niezależnie czy są to podmioty z grupy kapitałowej Wykonawcy czy nie.

Pytanie nr 25

(Dotyczy Wzoru umowy)

Par. 12 ust. 13 Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zamianę słowa "godzin" na "godzin w dni robocze"?

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody. Zgłoszenia naruszeń powinny być dokonywane w czasie umożliwiającym wypełnienie przez Zamawiającego obowiązku dokonania oceny naruszenia i w określonych przypadkach zawiadomienia organu ochrony danych osobowych a także osób, których dane dotyczą w czasie do 72 godzin, dlatego zapis musi pozostać bez zmian, w innym przypadku bez uzasadnienia wydłużono by czas na podjęcie działań w przypadku naruszenia ochrony danych osobowych.

Zmiana treści Specyfikacji Warunków Zamówienia:

Zmiana nr 1:

Było:

17. TERMIN ZWIĄZANIA OFERTA

17.1. Wykonawca pozostaje związany ofertą **do dnia 12 sierpnia 2021 r.**

Jest:

17. TERMIN ZWIĄZANIA OFERTA

17.1. Wykonawca pozostaje związany ofertą **do dnia 14 sierpnia 2021 r.**

Zmiana nr 2:

Było:

19. MIEJSCE ORAZ TERMIN SKŁADANIA I OTWARCIA OFERT

Ofertę, wraz z załącznikami, należy złożyć za pośrednictwem Platformy w terminie **do dnia 14 lipca 2021 r. do godz. 08:00.**

Jest:

19. MIEJSCE ORAZ TERMIN SKŁADANIA I OTWARCIA OFERT

Ofertę, wraz z załącznikami, należy złożyć za pośrednictwem Platformy w terminie **do dnia 16 lipca 2021 r. do godz. 08:00.**

Zmiana nr 3:

Było:

20. TERMIN OTWARCIA OFERT

20.1. Otwarcie ofert nastąpi w dniu: **14 lipca 2021 r. o godz. 08:30**, za pośrednictwem Platformy, na karcie "Oferta/Załączniki", poprzez ich odszyfrowanie, które jest jednoznaczne z ich upublicznieniem.

Jest:

20. TERMIN OTWARCIA OFERT

20.1. Otwarcie ofert nastąpi w dniu: **16 lipca 2021 r. o godz. 08:30**, za pośrednictwem Platformy, na karcie "Oferta/Załączniki", poprzez ich odszyfrowanie, które jest jednoznaczne z ich upublicznieniem.

Udzielone wyjaśnienia i zmiany SWZ są obowiązujące. Na stronie internetowej postępowania zamieszczone zostały załączniki, w których w ramach udzielonych odpowiedzi konieczne było wprowadzenie zmian.

Jednocześnie zawiadamiamy, iż wobec czynności podjętych przez Zamawiającego w toku postępowania mają Państwo prawo wnieść odwołanie w terminach i formie określonej w Dziale IX ustawy Prawo zamówień publicznych.