

Konin, 25.07.2024r

WSZ-EP-25/904/2024

**Wszyscy Wykonawcy ubiegający się o udzielenie zamówienia publicznego/  
strona internetowa prowadzonego postępowania**

**Dotyczy postępowania: Dostawa urządzeń medycznych i laboratoryjnych w ramach doposażenia  
Wojewódzkiego Szpitala Zespolonego im. dr. R. Ostrzyckiego w Koninie nr sprawy:  
WSZ-EP-25/2024**

**Odpowiedź na zapytania w sprawie SWZ – nr 11**

Działając na podstawie art. 135 ust. 2 i 6 ustawy z dnia 11 września 2019 r. – Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U. z 2023 r., poz. 1605 ze zm.– zwanej dalej „*Ustawą Pzp.*”) Zamawiający informuje, że w przedmiotowym postępowaniu wpłynęły wnioski o wyjaśnienie treści Specyfikacji Warunków Zamówienia – zwanej dalej „*SWZ*”.

**Pytania dotyczące parametrów, pakiet nr 3 (załącznik nr 2.3 do SWZ):**

- 1) Prosimy o doprecyzowanie jakiego typu wtyków gazowych tlenu, podtlenku azotu i powietrza: AGA, DIN II (Draeger), inny niewymieniony będzie wymagał Zamawiający.

**Odpowiedź Zamawiającego:**

**Zamawiający będzie wymagał wtyków gazowych typu AGA.**

- 2) Prosimy o doprecyzowanie jaki rodzaj odciągu gazów poanestetycznych posiada Zamawiający na stanowisku, na którym ma zostać zamontowany aparat do znieczulenia:

- bierny odciąg lub brak instalacji odciągu,
- czynny odciąg o dużym przepływie instalacji odciągu zgodny z normą PN-EN ISO 7396-2,
- czynny odciąg o małym przepływie instalacji odciągu.

**Odpowiedź Zamawiającego:**

**Na stanowisku, na którym ma zostać zamontowany aparat do znieczulenia Zamawiający posiada czynny odciąg o dużym przepływie instalacji odciągu zgodny z normą PN-EN ISO 7396-2**

- 3) Prosimy o doprecyzowanie jakiego typu wtyku odciągu gazów poanestetycznych: AGSS AGA , AGSS DIN II ( Draeger), inny niewymieniony, będzie wymagał Zamawiający.

**Odpowiedź Zamawiającego:**

**Zamawiający będzie wymagał wtyku odciągu gazów poanestetycznych AGSS AGA.**

- 4) Prosimy o doprecyzowanie typu wykorzystywanych przetworników ciśnienia: Edwards, BD, Abbott, Utah, B.Braun, inne niewymienione, co pozwoli na wycenę i dostawę kompatybilnych przewodów interfejsowych.  
**Odpowiedź Zamawiającego:**  
**Zamawiający doprecyzowuje, że aktualnie wykorzystuje przetworniki ciśnienia Edwards.**

**Pytania dotyczące zapisów umowy (załącznik nr 4 do SWZ):**

- 5) **Dotyczy paragrafu 5, ustęp 4, podpunkt 3:** 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 serwisu pogwarancyjnego oraz części zamiennych do 7 lat.  
**Odpowiedź Zamawiającego:**  
**Zamawiający nie wyraża zgody na powyższe, pozostawia zapisy zgodnie z SWZ.**
- 6) **Dotyczy paragrafu 5, ustęp 4, podpunkt 5:** 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 gwarancyjnych 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:**  
**Zamawiający nie wyraża zgody na powyższe, pozostawia zapisy zgodnie z SWZ.**
- 7) **Dotyczy paragrafu 5, ustęp 6:** Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę ustępu 6 na zapis następującej treści: „Czas reakcji na zgłoszenie, o którym mowa w ust. 5, wynosi maksymalnie 3 dni robocze, a czas naprawy maksymalnie **5 dni roboczych** od zgłoszenia awarii, wady lub usterki albo maksymalnie **10 dni roboczych** od zgłoszenia awarii, wady lub usterki w przypadku udokumentowanej przez Wykonawcę konieczności importu części zamiennych zza granicy. Gwarancja będzie automatycznie przedłużana o czas całkowitego

przestoju związanego z niesprawnością sprzętu”?

**Odpowiedź Zamawiającego:**

**Zamawiający nie wyraża zgody na powyższe, pozostawia zapisy zgodnie z SWZ.**

- 8) **Dotyczy paragrafu 6, ustęp 1, podpunkt 1), 2) i 3):** W naszej ocenie zaproponowane kary umowne są zbyt wysokie. Na rynku wyrobów medycznych przyjęło się, iż wysokość kary to 0,1-0,2% za dzień zwłoki w wykonaniu zamówienia/wykonaniu napraw gwarancyjnych. W związku z tym, prosimy o obniżenie kary umownej do przyjętego w branży poziomu?

**Odpowiedź Zamawiającego:**

**Zamawiający nie wyraża zgody na powyższe, pozostawia zapisy zgodnie z SWZ.**

- 9) **Dotyczy paragrafu 6, ustęp 2:** Prosimy o usunięcie postanowienia uprawniającego Zamawiającego do potrącania kar umownych z wynagrodzeniem wykonawcy. Postanowienie takie narusza zasadę równowagi stron i proporcjonalności.

**Odpowiedź Zamawiającego:**

**Zamawiający nie wyraża zgody na powyższe, pozostawia zapisy zgodnie z SWZ.**

- 10) **Dotyczy paragrafu 6, ustęp 4:** Czy Zamawiający wyrazi zgodę na to, aby łączna wysokość naliczonych kar nie mogła przekroczyć 20% wartości brutto umowy?

**Odpowiedź Zamawiającego:**

**Zgodnie z zapisami paragrafu 6 ust. 4.**

- 11) **Dotyczy paragrafu 6, ustęp 5:** Odstąpienie od umowy jest rozwiązaniem radykalnym i niekorzystnym dla obu stron umowy, w tym również Zamawiającego. Wobec tego Wykonawca proponuje dodanie obowiązku pisemnego wezwania Wykonawcy do realizacji obowiązków w wyznaczonym terminie, nadając mu następujące brzmienie: *Przed odstąpieniem od umowy Zamawiający wezwie Wykonawcę do usunięcia naruszenia pod rygorem rozwiązania umowy, wyznaczając mu dodatkowy, odpowiedni termin*”. Taka konstrukcja chroni słuszny interes Zamawiającego.

**Odpowiedź Zamawiającego:**

**Zamawiający nie wyraża zgody na powyższe, pozostawia zapisy zgodnie z SWZ.**

- 12) **Dotyczy paragrafu 6a, ustęp 1, podpunkt 2) i 3):** Zwracamy uwagę, że oprogramowanie stanowi element sprzętu oferowanego w postępowaniu i jest dedykowany do korzystania na tym sprzęcie. W związku z tym, prawo do jego powielania czy wprowadzania do pamięci innych urządzeń, jak również instalowania czy deinstalowania nie ma praktycznego uzasadnienia w kontekście zakresu udzielanej licencji – powielanie samego oprogramowania nie pozwoli Zamawiającego na skorzystanie z niego zgodnie z przeznaczeniem przewidzianym w Umowie. W związku z tym, prosimy wykreślenie z par. 6a ust. 1 punktu 2) i 3).

**Odpowiedź Zamawiającego:**

**Zamawiający wyraża zgodę na powyższe i w związku z tym wykreśla z paragrafu 6a ust. 1 punkt 2) i 3).**

**Zmodyfikowany w tym zakresie załącznik numer 4 – Projektowane postanowienia umowy Zamawiający udostępni na stronie internetowej prowadzonego postępowania.**

- 13) **Dotyczy paragrafu 6a, ustęp 7:** Proponujemy doprecyzowanie postanowień par. 6a ust. 7

poprzez wskazanie, że wszelkie odszkodowania i koszty związane z zasadnymi roszczeniami osób trzecich, które ma pokryć Wykonawca powinny wynikać z prawomocnego orzeczenia sądowego. Jest to uzasadnione tym, iż samo skierowanie roszczenia przez osobę trzecią nie przesądza o zaistnieniu roszczenia, jak również jego wysokości. W przypadku roszczeń kwestionowanych przez Wykonawcę, prawomocne orzeczenie sądu wskazujące na wysokość szkody stanowi obiektywną podstawę do ustalenia wysokości szkody. Dodatkowo, wobec szeroko określonego zobowiązania się przez Wykonawcę do pokrycia w/w szkód oraz faktu, iż roszczenia te mogą być kierowane do Zamawiającego bezpośrednio, istotnym jest zapewnienie współpracy pomiędzy Zamawiającym i Wykonawcą w związku ze zgłoszonymi roszczeniami, jak również niepodejmowania przez Zamawiającego działań w celu uznania roszczenia lub zawarcia ugody, bez zgody Wykonawcy. W związku z tym, proponujemy następujące brzmienie par. 6a ust. 7:

„7. Wykonawca oświadcza, że korzystanie przez Zamawiającego z urządzeń, sprzętów, sprzętów informatycznych, systemów, systemów operacyjnych, narzędzi IT, oprogramowania, jego aktualizacji, o których mowa w umowie i Załączniku nr 2 do SWZ, nie będzie naruszać praw własności intelektualnej, w tym praw autorskich Wykonawcy, ani osób trzecich i nie będzie powodować obowiązku zapłaty jakichkolwiek dodatkowych opłat. Jeżeli Zamawiający poinformuje pisemnie Wykonawcę o jakichkolwiek roszczeniach osób trzecich zgłaszanych wobec Zamawiającego w związku z korzystaniem z przedmiotu umowy, w szczególności zarzucających naruszenie praw własności intelektualnej, Wykonawca podejmie wszelkie działania mające na celu zażegnanie sporu i będzie zobowiązany zastąpić Zamawiającego czy też w przypadku braku takiej możliwości przystąpić po stronie Zamawiającego do wszelkich postępowań toczących się przeciwko Zamawiającemu z ww. tytułu oraz naprawić każdą szkodę, za którą Zamawiający może stać się odpowiedzialny lub do której naprawienia może zostać Zamawiający zobowiązany na podstawie prawomocnego wyroku właściwego sądu powszechnego oraz ponieść w związku z tym wszelkie koszty, w tym koszty zastępstwa procesowego od chwili zgłoszenia roszczenia oraz koszty odszkodowań, zasądzone w takim prawomocnym wyroku. W przypadku zapłaty przez Zamawiającego jakiegokolwiek kwoty tytułem zaspokojenia roszczenia osoby trzeciej, Zamawiającemu przysługuje roszczenie regresowe względem Wykonawcy, o ile Wykonawca został przez Zamawiającego poinformowany pisemnie o takim roszczeniu i nie udzielił Zamawiającemu wsparcia w obronie przed tym roszczeniem lub roszczenie to wynika z prawomocnego orzeczenia właściwego sądu powszechnego lub też ugody zawartej z taką osobą trzecią, w porozumieniu i za zgodą Wykonawcy. Wykonawca zobowiązuje się do zrealizowania wynikających z niniejszego ustępu zobowiązań pod warunkiem niezwłocznego, pisemnego poinformowania przez Zamawiającego o zgłoszonym roszczeniu, współpracy z Wykonawcą w zakresie obrony przed takim roszczeniem oraz niepodjęciem przez Zamawiającego jakichkolwiek działań zmierzających lub skutkujących uznaniem roszczenia lub zawarciem ugody bez pisemnej zgody Wykonawcy.”

**Odpowiedź Zamawiającego:**

**Zamawiający modyfikuje zapisy paragrafu 6a ust. 7 załącznika numer 4 w następujący sposób:**

**„Wykonawca oświadcza, że korzystanie przez Zamawiającego z urządzeń, sprzętów, sprzętów informatycznych, systemów, systemów operacyjnych, narzędzi IT, oprogramowania, jego aktualizacji, o których mowa w umowie i Załączniku nr 2 do SWZ, nie będzie naruszać praw własności intelektualnej, w tym praw autorskich Wykonawcy,**

ani osób trzecich i nie będzie powodować obowiązku zapłaty jakichkolwiek dodatkowych opłat. Jeżeli Zamawiający poinformuje pisemnie Wykonawcę o jakichkolwiek roszczeniach osób trzecich zgłaszanych wobec Zamawiającego w związku z korzystaniem z przedmiotu umowy, w szczególności zarzucających naruszenie praw własności intelektualnej, Wykonawca podejmie wszelkie działania mające na celu zażegnanie sporu i będzie zobowiązany zastąpić Zamawiającego czy też w przypadku braku takiej możliwości przystąpić po stronie Zamawiającego do wszelkich postępowań toczących się przeciwko Zamawiającemu z ww. tytułu oraz naprawić każdą szkodę, za którą Zamawiający może stać się odpowiedzialny lub do której naprawienia może zostać Zamawiający zobowiązany na podstawie prawomocnego wyroku właściwego sądu powszechnego oraz ponieść w związku z tym wszelkie koszty, w tym koszty zastępstwa procesowego oraz koszty odszkodowań, zasądzone w takim prawomocnym wyroku. W przypadku zapłaty przez Zamawiającego jakiegokolwiek kwoty tytułem zaspokojenia roszczenia osoby trzeciej, Zamawiającemu przysługuje roszczenie regresowe względem Wykonawcy, o ile Wykonawca został przez Zamawiającego poinformowany pisemnie o takim roszczeniu lub roszczenie to wynika z prawomocnego orzeczenia właściwego sądu powszechnego lub też ugody zawartej z taką osobą trzecią, w porozumieniu i za zgodą Wykonawcy. Wykonawca zobowiązuje się do zrealizowania wynikających z niniejszego ustępu zobowiązań pod warunkiem niezwłocznego, pisemnego poinformowania przez Zamawiającego o zgłoszonym roszczeniu, współpracy z Wykonawcą w zakresie obrony przed takim roszczeniem oraz niepodjęciem przez Zamawiającego jakichkolwiek działań zmierzających lub skutkujących uznaniem roszczenia lub zawarciem ugody bez pisemnej zgody Wykonawcy.”

Zmodyfikowany w tym zakresie załącznik numer 4 – Projektowane postanowienia umowy Zamawiający udostępni na stronie internetowej prowadzonego postępowania.

Zamawiający informuje, że niniejszy dokument stanowi integralną część SWZ i jest wiążący dla wszystkich Wykonawców ubiegających się o udzielenie przedmiotowego Zamówienia

*Sporządziła: K. Lewandowska*