

**Wojewódzki Szpital Specjalistyczny**  
**ul. Żołnierska 18**  
**10 – 561 Olsztyn**

### **PYTANIA I ODPOWIEDZI**

**Dotyczy:** postępowania o udzielenie zamówienia w trybie przetargu nieograniczonego na dostawę wyrobów diagnostycznych materiałów do systemu immunohistochemicznego i histochemicznego wraz z dzierżawą aparatów ( Dziennik Urzędowy Unii Europejskiej, Ogłoszenie nr 2021/S 156-411389 z dnia 13 sierpnia 2021r. )

Działając na podstawie art. 135 ust. 2 ustawy prawo zamówień publicznych, informujemy, iż w przedmiotowym postępowaniu wpłynęły do Zamawiającego następujące zapytania:

1. Czy Zamawiający zgodzi się na zaoferowanie przeciwciała Arginase 1 zamiast niedostępnej na rynku Arginase 3?"

*Odpowiedź: Zamawiający informuje, iż w powyższym zakresie naniósł stosowne zmiany w formularzu cenowym, będącym załącznikiem nr 2 do SWZ.*

2. Pytanie do umowy Par.2. punkt 1.

Czy Zamawiający wyrazi zgodę aby czas instalacji i uruchomienia urządzeń wynosił do 28 dni roboczych od daty podpisania umowy?

*Odpowiedź: Zamawiający informuje, iż w podanym powyżej zakresie zmodyfikował zapisy projektu umowy, będącego załącznikiem nr 4 do SWZ.*

3. dot. formularz cenowy poz.135 - Uprzejmie prosimy o potwierdzenie, iż Zamawiający wymaga dodatkowego podania ilości op. niezbędnych do wykonania 75 ozn w okresie 3 lat w kolumnie "Ilość" oraz iż jako cenę jednostkową należy wskazać cenę opak handlowego.

*Odpowiedź: Zamawiający informuje, iż w powyższym zakresie naniósł stosowne zmiany w formularzu cenowym, będącym załącznikiem nr 2 do SWZ.*

#### **Pytania do umowy**

- I. 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 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, 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: Zamawiający informuje, iż okoliczności dotyczące siły wyższej reguluje paragraf 13 projektu umowy, będącego załącznikiem nr 4 do SWZ.*

**2.** 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 informuje, iż nie wyraża zgody na powyższe.*

**3.** 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 informuje, iż wyraża zgodę na zawarcie umowy w formie elektronicznej przy wykorzystaniu kwalifikowanego podpisu elektronicznego.*

4. 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 informuje, iż nie wyraża zgody na powyższe. Ponadto Zamawiający informuje, iż powyższe reguluje paragraf 17 projektu umowy, będącego załącznikiem nr 4 do SWZ.*

5. **Par. 2 ust. 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 informuje, iż w podanym powyżej zakresie zmodyfikował zapisy projektu umowy, będącego załącznikiem nr 4 do SWZ.*

6. **Par. 2 ust. 4** 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 w podanym powyżej zakresie zmodyfikował zapisy projektu umowy, będącego załącznikiem nr 4 do SWZ.*

7. **Par. 3 ust.2** Czy Zamawiający odstąpi od wymogu ubezpieczenia aparatury określonego w niniejszym postanowieniu umowy?

*Uzasadnienie:*

*Ubezpieczenie urządzenia leży w strefie autonomicznych uprawnień Wykonawcy jako właściciela przedmiotu dzierżawy, dlatego umowa pomiędzy Wykonawcą a Zamawiającym nie powinna regulować tej kwestii.*

*Odpowiedź: Zamawiający informuje, iż nie wyraża zgody na powyższe.*

8. **Par. 3 ust. 3** Czy Zamawiający wyrazi zgodę na usunięcie niniejszego postanowienia umowy, ewentualnie o wyjaśnienie co Zamawiający rozumie poprzez „dodatkowe warunki wstępne”?

*Odpowiedź: Zamawiający informuje, iż w podanym powyżej zakresie zmodyfikował zapisy projektu umowy, będącego załącznikiem nr 4 do SWZ.*

9. **Par. 3 ust. 9** Czy Zamawiający wyrazi zgodę na to, by obowiązek wymiany dotyczył wyłącznie wadliwego elementu, a nie całego aparatu?

*Odpowiedź: Zamawiający informuje, iż nie wyraża zgody na powyższe.*

10. **Par. 5** Czy zamawiający wyraża zgodę na całkowite wykreślenie tego postanowienia?

*Uzasadnienie:*

*Wykonawca nie ma wpływu na sposób korzystania z odczynników oraz analizatorów przez Zamawiającego, a kwestie jakościowe podlegają osobnym regulacjom choćby w zakresie postanowień dotyczących reklamacji, uprawnień gwarancyjnych. Postanowienie w zaproponowanym brzmieniu budzą zbyt wiele wątpliwości interpretacyjnych.*

W przypadku braku zgody na wykreślenie tego postanowienia uprzejmie prosimy o wyjaśnienie i doprecyzowanie zakresu współodpowiedzialności, wskazanie na jakich zasadach Zamawiający może odstąpić od umowy, wskazanie przesłanek współodpowiedzialności Wykonawcy, a także o dodanie: "Odpowiedzialność Wykonawcy jest wyłączona w przypadku nieprawidłowego lub niezgodnego z instrukcją użycia odczynników lub analizatora Wykonawcy.

*Odpowiedź: Zamawiający informuje, iż nie wyraża zgody na powyższe.*

11. **Par. 9** Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zamianę słowa "dni" na "dni robocze"?

*Odpowiedź: Zamawiający informuje, iż nie wyraża zgody na powyższe.*

12. **Par. 10** Czy Zamawiający wyrazi zgodę na dodanie w niniejszym postanowieniu zdania:

*"Zamawiający może w każdym czasie odstąpić od żądania zapłaty przez Wykonawcę kary umownej, w szczególności w przypadku, gdy z uwagi na trwającą pandemię koronawirusa i związanymi z tym światowymi ograniczeniami w produkcji lub dostawach m. in. wyrobów medycznych oraz utrudnieniami w transporcie i logistyce, istnieje realne ryzyko, że określony w umowie termin realizacji dostaw częściowych i akcji serwisowej przedmiotu umowy może nie zostać dotrzymany. Jednocześnie brak jest możliwości określenia orientacyjnego terminu zakończenia obecnej sytuacji."*

*Odpowiedź: Zamawiający informuje, iż nie wyraża zgody na powyższe.*

13. **Par. 10 ust. 2** 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 informuje, iż nie wyraża zgody na powyższe.*

**14. Par. 17 ust. 14** Czy Zamawiający wyraża zgodę, aby po punkcie 14 dodać następujące postanowienia:

"a. Czynności kontrolne nie mogą prowadzić do ujawnienia Zamawiającego danych osobowych nieobjętych niniejszą umową, w szczególności danych osobowych innych klientów Wykonawcy, lub prowadzić do obniżenia skuteczności przyjętych przez Wykonawcę środków technicznych i organizacyjnych w celu ochrony danych osobowych przetwarzanych w jego organizacji bądź zagrażać lub prowadzić do obniżenia poziomu ich bezpieczeństwa.

b. Kontrola obejmuje swoim zakresem wyłącznie przetwarzanie danych osobowych, z wyłączeniem wszelkich informacji niejawnych, poufnych, czy stanowiących tajemnicę przedsiębiorstwa Wykonawcy.

c. Czynności audytowe odbywają się wyłącznie w obecności osoby wyznaczonej przez Wykonawcę

d. Czynności audytowe nie mogą utrudniać działalności Wykonawcy, w szczególności wykonywania obowiązków przez pracowników lub współpracowników Wykonawcy."

*Odpowiedź: Zamawiający informuje, iż nie wyraża zgody na powyższe.*

**DYREKTOR**

WSS w Olsztynie  
Irena Kierzkowska

*(Podpis osoby uprawnionej)*