



DZP/381 / 107A/ 2020

Katowice 17.11.2020

Do wszystkich Wykonawców

Odpowiedzi na pytania

Dot. postępowania w trybie przetargu nieograniczonego
na dostawę soczewek wewnątrzgałkowych

Kierownik Działu
Zamówień
Publicznych

mgr Karina Madej

ul. Ceglana 35
40-514 Katowice

SEKRETARIAT
tel.: (32) 358 14 60
tel.: (32) 358 12 00
fax : (32) 251 84 37
sekretariat@uck.katowice.pl

1 PYTANIE

Uprzejmie proszę o wydzielenie z Części 3 poz. 4 wymogu dostarczenia 2 narzędzi do markowania oka i dodatkowo stworzenia dla tych narzędzi odrębnej pozycji nr 5

ODPOWIEDZ

Zamawiający wydziela narzędzia do markowania oka do pozycji nr 5 w części 3

2 PYTANIE

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na przyjęcie §2 ust. 10 umowy w następującym brzmieniu:

„Wykonawca dochowaw należytej staranności dla zapewnienia terminowych dostaw, z tym jednak zastrzeżeniem, że nie ponosi odpowiedzialności za ewentualne przeszkody zaistniałe po stronie producenta lub stanowiące wynik siły wyższej.”?

Uzasadnienie:

Wykonawca nie może ponosić odpowiedzialności za konsekwencje zdarzeń, na które nie ma wpływu – tj. pozostające poza jego kontrolą, jak np. zdarzenia zawinione przez producenta lub wynikające z tzw. siły wyższej.

ODPOWIEDZ

Zamawiający podtrzymuje wzór umowy

3 PYTANIE

Czy Zamawiający dopuszcza zmianę § 2 ust. 11 umowy w ten sposób, że **zmniejszenie poziomu zamówień nie może przekroczyć 20% wartości netto umowy?**

Uzasadnienie:

Zamawiający powinien wskazać pewien minimalny poziom zamówień, który zrealizuje bez względu na okoliczności, w przeciwnym wypadku opłacalność całego przedsięwzięcia staje pod znakiem zapytania. Poziom 80% umożliwi rzetelne skalkulowanie ryzyka i przedłożenie oferty korzystnej dla obu stron.

ODPOWIEDZ

Zamawiający podtrzymuje wzór umowy

4 PYTANIE

Czy Zamawiający zgodzi się na zmianę §2 ust. 12 w ten sposób, że zakup zastępczy będzie dopuszczalny w przypadku **zwłoki, a nie opóźnienia?**

Uzasadnienie:

Opóźnienie może wynikać z powodu okoliczności niezawinionych przez Wykonawcę, nie powinien on ponosić negatywnych konsekwencji takiego zdarzenia. Zwłoka z kolei to taka nieterminowa realizacja obowiązku, za którą wyłączną odpowiedzialność ponosi dana strona umowy.

ODPOWIEDZ

Zamawiający podtrzymuje wzór umowy

5 PYTANIE

Czy Zamawiający zgodzi się na jednoznaczne wskazanie w treści §3 ust. 1 umowy, że przeszkolenie odbędzie się **jednorazowo?**

Uzasadnienie:

Umowa powinna jednoznacznie wskazywać ilość szkoleń, jakich może oczekiwać Zamawiający od Wykonawcy w ramach wartości umowy – w przeciwnym wypadku Wykonawca byłby narażony na brak rentowności współpracy, co uznać należy za niesprawiedliwe.

ODPOWIEDZ

Zamawiający nie zmienia zapisów we wzorze umowy w zakresie objętym pytaniem



6 PYTANIE

Czy Zamawiający zgodzi się na doprecyzowanie w §3 ust. 4 lit. a) umowy, że gwarancja bezpieczeństwa personelu medycznego i zapewnienie wymaganego poziomu świadczonych usług medycznych dotyczy **tylko przypadku prawidłowego – tj. zgodnego z instrukcją obsługi i przeznaczeniem – użytkownika aparatu?**

Uzasadnienie:

Wykonawca nie ma wpływu na sposób użytkowania aparatu przez personel Zamawiającego – to z kolei istotnie wpływa na możliwość udzielenia gwarancji skuteczności bezpieczeństwa. Wykonawca nie może przyjąć na siebie odpowiedzialności za nieprawidłowości w funkcjonowaniu aparatu wywołane nieprawidłowym postępowaniem użytkownika.

ODPOWIEDZ

Zamawiający dokonuje zmiany w §3 ust. 4 lit. a) - otrzymuje brzmienie:

„ oferowany Aparat jest dopuszczony do obrotu i używania, kompletny i gotowy do funkcjonowania bez żadnych dodatkowych zakupów i inwestycji, wolny od wad, a Wykonawca gwarantuje bezpieczeństwo personelu medycznego i zapewnia wymagany poziom świadczonych usług medycznych – dotyczy tylko przypadku prawidłowego – tj. zgodnie z instrukcją obsługi i przeznaczeniem użytkownika aparatu ”

7 PYTANIE

Czy Zamawiający zgodzi się na doprecyzowanie w §3 ust. 10 umowy, że wskazane tam obowiązki Wykonawcy **nie dotyczą przypadków, w których konieczność dokonania naprawy wynika z nieprawidłowego (tj. niezgodnego z jego przeznaczeniem lub instrukcją obsługi) użytkownika aparatu oraz uszkodzeń wywołanych umyślnie?**

Uzasadnienie:

Wykonawca nie powinien być zobowiązany do nieodpłatnej naprawy i dostarczenia urządzenia zastępczego w przypadku, gdy konieczność dokonania napraw wynika z wadliwego działania bezpośredniego użytkownika sprzętu.

ODPOWIEDZ

Zamawiający dokonuje zmiany §3 ust. 10 – otrzymuje brzmienie:

„ Naprawy (obejmujące dojazd, robociznę, materiały eksploatacyjne i części zamienne) będą realizowane w ramach zaoferowanej kwoty brutto. Wymagany czas naprawy nie może przekroczyć 3 dni roboczych od daty zgłoszenia przez Zamawiającego uszkodzenia. W przypadku, gdy czas naprawy będzie dłuższy Wykonawca zobowiązuje się dostarczyć na swój koszt Zamawiającemu urządzenie zastępcze o identycznym zastosowaniu i parametrach technicznych w celu bieżącej eksploatacji przez Zamawiającego. Aparat zastępczy musi umożliwiać pracę na wyrobach medycznych stanowiących przedmiot niniejszego zamówienia. Nie dotyczy przypadków, w których konieczność dokonania naprawy wynika z nieprawidłowego (tj. niezgodnego z jego przeznaczeniem lub instrukcją obsługi) użytkownika aparatu oraz uszkodzeń wywołanych umyślnie”

8 PYTANIE

Czy Zamawiający zgodzi się na przyjęcie §5 ust. 3 w następującym brzmieniu:

*„W przypadku stwierdzenia przez Zamawiającego braków ilościowych, wadliwości lub niezgodności Wyrobów medycznych ze złożoną ofertą albo braku oznakowania dostarczonych Wyrobów medycznych w sposób określony w §2 ust. 3 umowy do dnia usunięcia tych uchybień zamówienie częściowe będzie uważane za niezrealizowane **w zakresie objętym wadami.**” ?*

Uzasadnienie:

Wadliwości mogą dotyczyć jedynie części zamówienia – tj. część zamówionego asortymentu może być zgodna ilościowo i jakościowo z treścią zamówienia i umowy. W takim wypadku zamówienie powinno być uważane za niezrealizowane (do czasu dostarczenia towarów wolnych od wad) jedynie w części dotkniętej wadami. W przeciwnym wypadku doszłoby do niezasadnego „blokowania” płatności za towary dostarczone prawidłowo.

ODPOWIEDZ

Zamawiający podtrzymuje wzór umowy

9 PYTANIE

Czy Zamawiający zgodzi się na przyjęcie §6 ust. 1 umowy w następującym brzmieniu:

„Wykonawca zapłaci Zamawiającemu kary umowne:

*a) w wysokości 1% wartości **netto** Wyrobów medycznych, niedostarczonych w ramach danego zamówienia częściowego za każdy dzień **zwłoki** w dostarczeniu tych wyrobów, **ale nie więcej niż 10% wartości netto tego zamówienia,***

*b) w wysokości 1% wartości **netto** Wyrobów medycznych niedostarczonych w ramach danego zamówienia częściowego za każdy dzień **zwłoki** w realizacji obowiązków określonych w § 5 ust. 2 niniejszej umowy, **ale nie więcej niż 10% wartości netto tego zamówienia,***



c) w wysokości 1% wartości **netto** Wyrobów medycznych niedostarczonych w ramach danego zamówienia częściowego za każdy przypadek, w którym konieczny był zakup Wyrobów medycznych od podmiotu trzeciego w okolicznościach określonych w § 2 ust. 12 niniejszej umowy,

d) w wysokości 50,00 zł za każdy dzień **zwłoki** w wykonaniu przez Wykonawcę czynności, o których mowa w § 3 ust. 1 niniejszej umowy,

e) w wysokości 50,00 zł za każdy dzień **zwłoki** w zrealizowaniu przeglądów technicznych względem obowiązującego terminu zgodnie z § 3 ust. 9 umowy;

f) w wysokości 50,00 zł za każdy dzień **zwłoki** w usunięciu awarii względem terminu określonego zgodnie z § 3 ust. 10 umowy; o ile nie zostanie dostarczony aparat zastępczy,

g) w wysokości 50,00 zł za każdy dzień **zwłoki** w wykonaniu przez Wykonawcę czynności, o których mowa w § 3 ust. 17 niniejszej umowy,

h) w wysokości 10% wartości **netto niezrealizowanej części danego pakietu** określonego w § 4 ust. 1 niniejszej umowy – w przypadku, gdy dojdzie do rozwiązania umowy ze skutkiem natychmiastowym lub odstąpienia od umowy z przyczyn, za które odpowiada Wykonawca.”?

Uzasadnienie:

- Prosimy o rozważenie naliczania kar umownych od kwoty netto, a nie brutto wynagrodzenia, ponieważ to kwota netto określa wartość zobowiązania Wykonawcy (art. 32 PZP), zaś kwota VAT składająca się na wynagrodzenie brutto jest tylko podatkiem, którego płatnikiem jest Wykonawca.

- Kara umowna powinna być naliczana jedynie w sytuacji zwłoki, a nie opóźnienia, ponieważ mianem „opóźnienia” prawo określa każde nieterminowe spełnienie świadczenia, bez względu na przyczynę, a więc opóźnienie może wynikać również z przyczyn niezależnych od wykonawcy, np. z działania siły wyższej, i nie jest zasadne karanie wykonawcy w takich okolicznościach.

- Wykonawca prosi o obniżenie kary umownej naliczonej w przypadku zakupu zastępczego do 1%.

- Zastrzeżenie górnej granicy kary umownej ma na celu uniknięcie jej wygórowania. Kara umowna powinna być substratem odszkodowania i nie powinna prowadzić do wzbogacenia się Zamawiającego kosztem Wykonawcy. W przypadku przewyższenia wysokości szkody, Zamawiający i tak ma prawo dochodzenia odszkodowania uzupełniającego.

- Kara umowna naliczona w przypadku odstąpienia od umowy powinna być naliczana w oparciu o wartość jeszcze niezamówionego asortymentu, w przeciwnym wypadku miałyby ten sam rozmiar niezależnie od stopnia zrealizowania umowy, co byłoby niesprawiedliwe.

ODPOWIEDZ

Zamawiający podtrzymuje wzór umowy

10 PYTANIE

Czy Zamawiający zgodzi się na przyjęcie §7 ust. 2 umowy w następującym brzmieniu:

„Zamawiający może rozwiązać umowę ze skutkiem natychmiastowym w przypadku, gdy:

a) Wykonawca trzykrotnie, **ze swej wyłącznej winy**, nie dotrzyma terminów realizacji dostaw częściowych określonych zgodnie z § 2 ust. 7 niniejszej umowy;

b) **zwłoka** w zrealizowaniu dostawy częściowej przekroczy 10 dni kalendarzowych;

c) Wykonawca **dopuszcza się zwłoki** z realizacją któregośkolwiek z obowiązków określonych w §5 ust. 2 umowy o ponad 10 dni kalendarzowych.”?

Uzasadnienie:

Uprzejmie odsyłam do wcześniejszych wyjaśnień dotyczących zasadności posługiwania się pojęciem zwłoki.

ODPOWIEDZ

Zamawiający podtrzymuje wzór umowy

11 PYTANIE

Czy Zamawiający zgodzi się na doprecyzowanie w §7 ust. 4 umowy, że obowiązek uiszczenia przez Wykonawcę kar umownych **w razie odstąpienia od umowy dotyczy jedynie kary za odstąpienie?**

Uzasadnienie:

Odstąpienie od umowy wywołuje ten skutek, że umowa traktowana jest tak, jakby nigdy nie została zawarta, w związku z czym w takiej sytuacji brak jest podstaw do naliczenia kar umownych innych niż kara za odstąpienie.

ODPOWIEDZ

Zamawiający podtrzymuje wzór umowy



12 PYTANIE

Czy Zamawiający zgodzi się na wykreślenie lit. d) w §9 ust. 5 umowy?

Uzasadnienie:

Zamawiający nie może oczekiwać od Wykonawcy udzielania rabatów na przedmiot umowy – cena ujęta w umowie stanowi wynik wyboru oferty Wykonawcy jako najkorzystniejszej i jej obniżanie byłoby dla Wykonawcy związane z ryzykiem nieoptymalności współpracy.

ODPOWIEDZ

Zamawiający podtrzymuje wzór umowy

13 PYTANIE

Czy Zamawiający zgodzi się na **wykreślenie zdania 2 w lit. g)** w §9 ust. 5 umowy?

Uzasadnienie:

Zmiana opisana w art. 144 ust. 1 pkt 6 ustawy PZP nie może osiągać poziomu 10% pierwotnie określonej w umowie wartości – ustawa mówi o zmianach poniżej 10%.

ODPOWIEDZ

Zamawiający podtrzymuje wzór umowy

14 PYTANIE

Czy Zamawiający dopuszcza zmianę §9 ust. 7 i 8 umowy w ten sposób, że **nowa stawka VAT będzie stosowana automatycznie od dnia wejścia w życie stosownych przepisów, bez konieczności zawierania aneksu do umowy?**

Uzasadnienie:

Zmiana stawki VAT jest zdarzeniem całkowicie niezależnym od stron. Ponadto, jak już wskazano, tylko wartość netto określa wysokość zobowiązania. Podatek od towarów i usług powinien być neutralny dla podmiotów będących jego płatnikiem, zasadnym jest więc przyjęcie, że nowa stawka będzie stosowana automatycznie. Należy też wskazać, że Wykonawca nie może wystawić faktury z nieobowiązującą stawką.

ODPOWIEDZ

Zamawiający podtrzymuje wzór umowy

15 PYTANIE

Czy Zamawiający zgodzi się na dodanie w §9 umowy kolejnego ustępu w następującym brzmieniu:

„8a. Dopuszcza się zmianę umowy, w tym wzrost wynagrodzenia Wykonawcy, w przypadku wystąpienia niemożliwych do przewidzenia w momencie zawierania umowy okoliczności będących następstwem wystąpienia epidemii wirusa SARS-CoV-2, wywołującego chorobę COVID-19. Wykonawca nie ponosi odpowiedzialności za uchybienia obowiązkowi umowy wynikającym z ww. okoliczności.”

Uzasadnienie:

W związku z zaistniałą sytuacją epidemiczną i związanymi z nią możliwymi utrudnieniami na rynku, Wykonawca zwraca się z prośbą o doprecyzowanie, iż Wykonawca nie ponosi odpowiedzialności za uchybienia obowiązkowi umownym, które stanowią konsekwencję epidemii wirusa SARS-CoV-2 oraz, że dopuszcza się zmianę umowy w związku z wystąpieniem ww. okoliczności.

ODPOWIEDZ

Zamawiający podtrzymuje wzór umowy

16 PYTANIE

Czy Zamawiający dopuści zmianę § 3 ust. 5 zd. ostatnie projektu umowy powierzenia poprzez przyjęcie następującej treści: ***„Jeśli Administrator w trakcie trwania umowy nie przedstawi, w ciągu 3 dni roboczych licząc od dnia zakończenia usługi związanej z przetwarzaniem powierzonych danych, na piśmie swojej decyzji co do usunięcia lub zwrotu danych przyjmuje się, iż oczekuje on ich usunięcia i wówczas, po upływie ww. terminu Procesor jest uprawniony do usunięcia danych.”***

Uzasadnienie: Propozycja ma na celu zapewnienie pewności stosunku umownego – dotychczasowa treść umowy nie wskazuje, w jakim terminie Procesor ma oczekiwać na decyzję Administratora, co w praktyce mogłoby prowadzić do zarzutu naruszenia umowy.

ODPOWIEDZ

Zamawiający dokonuje zmiany w umowie powierzenia przetwarzania danych osobowych (Załącznik nr 7 SIWZ). W załączeniu zmieniony wzór umowy powierzenia



17 PYTANIE

Czy Zamawiający dopuści zmianę § 3 ust. 9 zdanie pierwsze projektu umowy powierzenia poprzez przyjęcie następującej treści: „Procesor po stwierdzeniu naruszenia ochrony danych osobowych bez zbędnej zwłoki, jednakże nie później niż w ciągu 36 godzin od stwierdzenia zgłasza je Administratorowi w formie pisemnej na adres jego siedziby lub w formie mailowej na adres iod@uck.katowice.pl.”?

Uzasadnienie: Zgodnie projektem umowy powierzenia, Podmiot przetwarzający jest zobowiązany przestać Administratorowi wszelkie informacje niezbędne do wykonania przez niego obowiązków wynikających z RODO, co uzasadnia wydłużenie terminu na zgłoszenie do 36 godzin, albowiem zebranie i opisanie wszystkich informacji może okazać się czasochłonne. Propozycja wydłużenia czasu na zgłoszenie do 36 godzin stanowi połowę czasu przysługującego Administratorowi na ewentualne zgłoszenie do organu nadzorczego. Kolejne 36 godzin dla Administratora powinno być zatem wystarczające – tym bardziej, iż będzie on dysponował pełną informacją od Podmiotu przetwarzającego.

ODPOWIEDZ

Zamawiający podtrzymuje wzór umowy powierzenia (załącznik nr 7 SIWZ) w zakresie objętym pytaniem.

18 PYTANIE

Czy Zamawiający dopuści dodanie ust. 13 do § 3 o następującej treści: „Procesor będzie przetwarzał dane wyłącznie na udokumentowane polecenie Administratora”?

Uzasadnienie: Wymóg taki wynika z art. 28 ust. 3 lit. a RODO.

ODPOWIEDZ

Zamawiający dokonuje zmiany w umowie powierzenia przetwarzania danych osobowych (Załącznik nr 7 SIWZ). W załączeniu zmieniony wzór umowy powierzenia

19 PYTANIE

Czy Zamawiający dopuści zmianę § 4 ust. 2 projektu umowy powierzenia poprzez przyjęcie następującej treści: „Administrator realizować będzie prawo kontroli w godzinach pracy Procesora z minimum 3 dniowym jego uprzedzeniem **dokonanym na piśmie**.”?

Uzasadnienie: Zachowanie formy pisemnej leży w interesie obu stron dla celów dowodowych.

ODPOWIEDZ

Zamawiający dokonuje zmiany w umowie powierzenia przetwarzania danych osobowych (Załącznik nr 7 SIWZ). W załączeniu zmieniony wzór umowy powierzenia

20 PYTANIE

Czy Zamawiający dopuści zmianę § 4 ust. 3 projektu umowy powierzenia poprzez przyjęcie następującej treści: „Procesor zobowiązuje się do usunięcia uchybień stwierdzonych **pisemnie** podczas kontroli w terminie wskazanym przez Administratora danych **nie krótszym jednakże niż uzasadniony okres na usunięcie tych uchybień**.”?

Uzasadnienie: Usunięcie niektórych uchybień może wymagać znacznie większego i pracochłonnego nakładu pracy, w tym wiązać się także z okolicznościami niezależnymi od Podmiotu przetwarzającego. Zasadne jest zatem elastyczne określenie terminu na usunięcie uchybień. Zasadne jest także, aby uchybienia były stwierdzone pisemnie – dla celów dowodach.

ODPOWIEDZ

Zamawiający dokonuje zmiany w umowie powierzenia przetwarzania danych osobowych (Załącznik nr 7 SIWZ). W załączeniu zmieniony wzór umowy powierzenia

21 PYTANIE

Czy Zamawiający dopuści dodanie ust. 3 do § 8 projektu umowy powierzenia o następującej treści: „**Każda ze Stron może wypowiedzieć niniejszą umowę z zachowaniem miesięcznego okresu wypowiedzenia. Rozwiązanie niniejszej umowy powoduje rozwiązanie umowy głównej, chyba świadczenie usług przewidzianych umową główną nie będzie wiążało się z przetwarzaniem danych przez Procesora lub pomiędzy Stronami dojdzie do zawarcia nowej umowy powierzenia.**”?

Uzasadnienie: W umowie brakuje ww. postanowienia, który wskazywałby na okres wypowiedzenia umowy. Zasadne jest także określenie skutku rozwiązania umowy powierzenia.

ODPOWIEDZ

Zamawiający podtrzymuje wzór umowy powierzenia (załącznik nr 7 SIWZ) w zakresie objętym pytaniem.



Czy Zamawiający dopuszcza dodanie ust. 4 do § 9 umowy powierzenia o następującej treści:
*„Umowa reguluje kwestie związane z przetwarzaniem i bezpieczeństwem powierzonych
 Procesorowi przez Administratora danych osobowych. Ilekroć w umowie jest mowa o
 danych osobowych, należy rozumieć pod tym pojęciem dane osobowe powierzone
 Podmiotowi przetwarzającemu przez Administratora.”*

ODPOWIEDZ

23 PYTANIE

Zamawiający mógłby wydłużyć termin realizacji max do 14 dni roboczych?

ODPOWIEDZ

Zmianie ulegają następujące terminy:

Termin składania ofert upływa dnia 03.12.2020r. o godz. 10:00

Otwarcie ofert nastąpi w dniu **03.12.2020r. o godz. 10:30**

Oferta musi zachować ważność do 31.01.2021r.

Miejsce składania i otwarcia ofert nie ulegają zmianie

Jednocześnie Zamawiający informuje, iż przekazał Urzędowi Publikacji Unii Europejskiej sprostowanie, po opublikowaniu w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej zostanie zamieszczone na stronie internetowej Zamawiającego

[Handwritten signature]