



**SZPITAL UNIWERSYTECKI NR 2 IM. DR JANA BIZIELA W BYDGOSZCZY
85-168 BYDGOSZCZ, UL. UJEJSKIEGO 75**

**Dział Zamówień Publicznych i Zaopatrzenia
Tel. 52/36-55-352, 52/36-55-295, 52/36-55-495, 52/36-55-521
Fax. 52/36-55-752**

**ISO 9001: 2008
ISO 14001:2004
PN-N 18001:2004
ISO 27001:2005**

Bydgoszcz, dnia 14.11.2014 r.

NZZ/79/D/14

Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego na wykonanie napraw bieżących, konserwacji, przeglądów technicznych kardioangiografu

Wszyscy Wykonawcy

ODPOWIEDZI NA PYTANIA

Działając na podstawie art. 38 ust. 1,2, i 4 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. - Prawo zamówień publicznych z dnia 29 stycznia 2004 r. (Dz. U. z 2013 r. poz. 907 z póź. zm.) w związku z pytaniami zadanymi przez wykonawców w toku postępowania o udzielenie zamówienia publicznego Zamawiający udziela wyjaśnień.

Pytanie nr 1:

Załącznik nr 5 do SIWZ – projekt umowy

§4 ust. 3 - uprzejmie prosimy o potwierdzenie, że interwencją jest także wywiad telefoniczny przeprowadzony z bezpośrednim Użytkownikiem.

Odpowiedź na zapytanie:

Zamawiający potwierdza, że interwencją jest także wywiad telefoniczny przeprowadzony z bezpośrednim Użytkownikiem.

Pytanie nr 2:

Załącznik nr 5 do SIWZ – projekt umowy

§4 ust. 3 – w celu doprecyzowania prosimy o zastąpienie terminu: „Karta Pracy” sformułowaniem: „Karta Pracy (Raport Serwisowy)”.

Odpowiedź na zapytanie:

Zamawiający wyraża zgodę na powyższe doprecyzowanie.

Pytanie nr 3:

Załącznik nr 5 do SIWZ – projekt umowy

§4 ust. 7– zwracamy się z prośbą o potwierdzenie, że przez „części nowe” Zamawiający rozumie części oryginalne spełniające wymogi producenta aparatu.

Odpowiedź:

Zamawiający potwierdza, że przez części nowe rozumie części oryginalne spełniające wymogi producenta aparatu.

Pytanie nr 4.

Załącznik nr 5 do SIWZ – projekt umowy

§4 ust. 12–w celu klaryfikacji oraz uniknięcia ewentualnych sporów interpretacyjnych uprzejmie prosimy Zamawiającego o nadanie wskazanemu ustępowi brzmienia:

„W przypadku niedotrzymania terminu, o którym mowa w ust. 4. z przyczyn zawinionych przez Wykonawcę Wykonawca zapłaci Zamawiającemu karę umowną w wysokości 0,1% wartości umowy, o której mowa w §3 ust. 2, za każdy kolejny dzień przestoju, nie więcej jednak jednorazowo niż 10% ceny rocznej obsługi serwisowej danego aparatu wynikającej z załącznika nr 1.”

Odpowiedź na zapytanie:

Zamawiający modyfikuje treść SIWZ – w zakresie załącznika nr 5 do SIWZ poprzez skreślenie w całości zapisu §4 ust.12.

W zamian Zamawiający wprowadza następujący zapis §4 ust. 12 o treści brzmiącej:

„W przypadku niedotrzymania terminu, o którym mowa w ust. 4. z przyczyn zawinionych przez Wykonawcę Wykonawca zapłaci Zamawiającemu karę umowną w wysokości 0,1% wartości umowy, o której mowa w §3 ust. 2, za każdy kolejny dzień przestoju, nie więcej jednak jednorazowo niż 10% ceny rocznej obsługi serwisowej danego aparatu wynikającej z załącznika nr 1.”

Pytanie nr 5:

Załącznik nr 5 do SIWZ – projekt umowy

§4 ust. 12 – prosimy Zamawiającego, celem doprecyzowania, o usunięcie słowa „całkowitej” następującego bezpośrednio po słowach „...karę umowną w wysokości 0,1%”.

Odpowiedź na zapytanie:

Zamawiający dokonał modyfikacji § 4 ust.12, zgodnie z treścią odpowiedzi na zapytanie nr 4.

Pytanie nr 6:

Załącznik nr 5 do SIWZ – projekt umowy

§7 ust. 1. - prosimy o potwierdzenie, że przekroczenie terminu płatności daje wykonawcy prawo naliczenia odsetek w wysokości ustawowej poprzez dodanie słowa: „ustawowych” po słowie: „odsetek”.

Odpowiedź na zapytanie:

Zamawiający podtrzymuje zapisy SIWZ.

Wykonawca ma prawo naliczać odsetki zgodnie z obowiązującymi przepisami, którymi w przedmiotowym przypadku są przepisy ustawy o terminach zapłaty w transakcjach handlowych.

Pytanie nr 7:

Załącznik nr 5 do SIWZ – projekt umowy

§7 ust. 3 lit. b i lit. c – prosimy Zamawiającego o usunięcie wskazanych punktów.

Zwracamy uwagę, że Zamawiający, nie ma prawa żądać tego rodzaju oświadczeń ze strony Wykonawcy. Byłoby to naruszenie swobody prowadzenia działalności gospodarczej i nieuprawnione ograniczenie dostępu do zamówień publicznych. W ustawie o działalności leczniczej ustawodawca określił zakres uprawnień w tym zakresie – art.54 ustawy.

Odpowiedź na zapytanie:

Zamawiający podtrzymuje zapisy SIWZ.

Zamawiający nie narusza swobody działalności gospodarczej Wykonawcy w tym zapisie; zapis mieści się w zasadzie swobody umów, przy czym w wypadku cesji przepis ustawy wprost przewiduje możliwość ustanowienia zakazu umownego takiej czynności.

Pytanie nr 8:

Załącznik nr 5 do SIWZ – projekt umowy

§7 ust. 4 – prosimy Zamawiającego o zmianę podstawy naliczania kary umownej z wartości brutto na netto. Zwracamy uwagę, że należny podatek nie powinien stanowić podstawy obliczania ewentualnej kary umownej.

Odpowiedź na zapytanie:

Zamawiający podtrzymuje zapisy SIWZ.

Kara umowna może być naliczana wg ustaleń stron; brak podstaw do uznania twierdzenia Wykonawcy, że kara „powinna” być naliczana w oczekiwany przez niego sposób.

Pytanie nr 9:

Załącznik nr 5 do SIWZ – projekt umowy

§7 ust. 4 – prosimy Zamawiającego o usunięcie słów „a także do rozwiązania umowy ze skutkiem natychmiastowym”, które występują na końcu wskazanego ustępu.

Zwracamy uwagę, że jest to bardzo restrykcyjne postanowienie umożliwiające rozwiązanie umowy bez związku z tym, w jaki sposób realizowane jest podstawowe zamówienie.

Odpowiedź na zapytanie:

Zamawiający modyfikuje treść SIWZ – w zakresie załącznika nr 5 do SIWZ poprzez skreślenie w §7 ust.4 zapisu:
” a także do rozwiązania umowy ze skutkiem natychmiastowym”.

Pytanie nr 10:

Załącznik nr 5A do SIWZ

§3 ust. 1 lit. e – prosimy Zamawiającego o zastąpienie słowa „najwyższej” występującego bezpośrednio po słowie „dołożenia” słowem „należytej”.

Zwracamy uwagę, że zgłaszany postulat zgodny jest z wymogami art. 355 KC

Odpowiedź na zapytanie:

Zamawiający podtrzymuje zapisy SIWZ.

Art. 355 KC nie uniemożliwia ukształtowania odpowiedzialności w sposób odbiegający od treści przepisu; nie ma charakteru bezwzględnie obowiązującego

Pytanie nr 11:

Załącznik nr 5A do SIWZ

§3 ust. 3 lit. a – prosimy Zamawiającego, celem doprecyzowania, o dopisanie słowa „Zamawiającego” następującego bezpośrednio po słowach „wstępu do pomieszczeń”.

Odpowiedź na zapytanie:

Jeżeli sprzęt będzie naprawiany poza siedzibą Zamawiającego i będzie to powiązane z przetwarzaniem danych „zmagazynowanych” w urządzeniu prawo to obejmuje także inne pomieszczenia; poza pomieszczeniami Zamawiającego.

Pytanie nr 12.

Załącznik nr 5A do SIWZ

§3 ust. 3 lit. c – prosimy Zamawiającego, celem doprecyzowania, o dopisanie słów „na miejscu wykonywania czynności serwisowych” następujących bezpośrednio po słowach „przeprowadzania oględzin”.

Odpowiedź na zapytanie:

Zamawiający wyraża zgodę na zmianę.

Pytanie nr 13:

Załącznik nr 5A do SIWZ

§3 ust. 6 – prosimy Zamawiającego, celem doprecyzowania, o dopisanie słów „odpowiedni dla wykonania danego zlecenia” następujących bezpośrednio po słowach „wyznaczy dodatkowy termin”.

Odpowiedź na zapytanie:

Zamawiający wyraża zgodę na zmianę.

Pytanie nr 14:

Załącznik nr 5A do SIWZ

§6 ust. 1 – prosimy Zamawiającego o usunięcie słów „przez Administratora ze skutkiem natychmiastowym bez zachowania okresu wypowiedzenia” oraz jednocześnie dodanie słów w miejscu uprzednio usuniętych „po uprzednim pisemnym wezwaniu Przetwarzającego do realizacji obowiązków umownych i po bezskutecznym upływie wyznaczonego mu w tym celu dodatkowego terminu”.

Odpowiedź na zapytanie:

Obecna treść przedmiotowego zapisu:

„Umowa powierzenia może zostać wypowiedziana przez Administratora ze skutkiem natychmiastowym bez zachowania okresu wypowiedzenia po uprzednim pisemnym wezwaniu Przetwarzającego do realizacji obowiązków umownych i po bezskutecznym upływie wyznaczonego mu w tym celu dodatkowego terminu w przypadku:(...)”

Wobec powyższego Zamawiający nie rozumie celu zaproponowanej zmiany i nie wyraża na nią zgody; rozwiązanie umowy następuje bowiem po uprzednim bezskutecznym wezwaniu Wykonawcy do usunięcia naruszeń.

Pytanie nr 15.

Załącznik nr 5A do SIWZ

§6 ust. 1 lit. b – prosimy Zamawiającego, celem doprecyzowania, o dodanie słów „zawinionej przez Przetwarzającego” następujących bezpośrednio po słowach „przy realizacji umowy powierzenia”.

Odpowiedź na zapytanie:

Zamawiający wyraża zgodę na zmianę.

Pytanie nr 16.

Załącznik nr 5A do SIWZ

§6 ust. 1 lit. b – prosimy Zamawiającego o dopisanie słów „potwierdzonej prawomocnym orzeczeniem sądowym” następujących bezpośrednio po słowach „szkody w szczególności Administratorowi”.

Odpowiedź na zapytanie:

Zamawiający podtrzymuje zapisy SIWZ.

Naruszenie i wina mogą być oczywiste i nie muszą wymagać drogi postępowania sądowego.

Pytanie nr 17.

Załącznik nr 5A do SIWZ

§6 ust. 1 lit. e – prosimy Zamawiającego o usunięcie wskazanego punktu.

Możliwość rozwiązania umowy dotyczącej zamówienia publicznego z uwagi na fakt, że w całości innym postępowaniu, niemającym nic wspólnego z przedmiotowym zamówieniem, lub w sytuacji nie dotyczącej w najmniejszym stopniu np. danych osobowych pacjentów, dojdzie do naruszenia przepisów ustawy o ochronie danych osobowych, lub też zostanie wszczęte postępowanie sądowe, które w wyniku wyroku sądowego może zostać uznane za całkowicie nieuzasadnione, jest zdecydowanie nadmiernym rygoryzmem po stronie Zamawiającego i nie ma pokrycia w ustawie PZP, która przewiduje możliwość wcześniejszego rozwiązania umowy jedynie w przypadku wystąpienia okoliczności, o których mowa w art. 145 PZP.

Odpowiedź na zapytanie:

Zamawiający podtrzymuje zapisy SIWZ.

Kwestia prawidłowego przetwarzania danych w związku z serwisem aparatury jest jedną z przesłanek służących do oceny jej należytego wykonania; wiąże się bezpośrednio z wykonaniem umowy; Zamawiający nie może dopuścić do sytuacji, gdy serwisowaniem sprzętu będzie zajmować się podmiot naruszający zasady przetwarzania danych, których Zamawiający jest administratorem i za których należyte przetwarzanie ponosi odpowiedzialność.

Pytanie nr 18.

Załącznik nr 5A do SIWZ

§6 ust. 2 – prosimy Zamawiającego o uzupełnienie wskazanego ustępu następującą treścią:

"Strony nie ponoszą odpowiedzialności z tytułu utraconych korzyści, utraconych zysków i strat pośrednich. Wykonawca ponosi odpowiedzialność bez ograniczeń umownych w zakresie w jakim bezwzględnie obowiązujące przepisy prawa nie pozwalają na zmianę lub ograniczenie odpowiedzialności odszkodowawczej. W pozostałym zakresie łączna odpowiedzialność odszkodowawcza WYKONAWCY, niezależnie od podstawy prawnej dochodzonego roszczenia, wynikająca z realizacji umowy lub mająca z nią związek (w tym z tytułu kar umownych) ograniczona jest do wartości umowy netto umowy, powołanej w § 1 ust. 1. W przypadku uszkodzenia nośnika informacji odpowiedzialność nie obejmuje pokrycia kosztów odtworzenia utraconych danych".

Przedmiotowa prośba uzasadniona jest coraz szerszą międzynarodową praktyką, w której standardem są klauzule ograniczające odpowiedzialność odszkodowawczą Wykonawcy, w kontekście coraz powszechniejszej zasady, że odpowiedzialność Wykonawcy nie powinna przekraczać określonej części wynagrodzenia umownego Wykonawcy (min. klauzule takie funkcjonują w umowach Banku Światowego). Pragniemy zauważyć, że ograniczenie odpowiedzialności do konkretnej kwoty i do sytuacji, w których wystąpiła bezpośrednia strata Zamawiającego pozwoli na zaoferowanie znacznie niższej ceny, a wyznaczony pułap kar umownych i łącznej kwoty odpowiedzialności odszkodowawczej są i tak wystarczającym czynnikiem „motywującym” Wykonawcę do należytego, w tym terminowego wykonania umowy.

Odpowiedź na zapytanie:

Zamawiający podtrzymuje zapisy SIWZ.

Treść paragrafu 6 ust. 2 załącznika 5a”

„Obowiązek wezwania Przetwarzającego do realizacji obowiązków umownych nie dotyczy przypadku określonego w ust. 1 lit. b i d”.

Trudno dostrzec związek pomiędzy zaproponowaną zmianą z treścią kwestionowanego zapisu; ponadto zagadnienie przetwarzania danych osobowych jest kwestią specyficzną; nie dotyczy błędów w wykonaniu zamówienia odnoszących się do zagadnień „technicznych” związanych z jego realizacją, a praw związanych ze sferą dóbr niematerialnych – wobec powyższego nie powinna być odjęta, w ocenie zamawiającego, zasada przywołana w zapytaniu, która odnosi się do zasadniczej treści zamówienia.

Pytanie nr 19.

Załącznik nr 5A do SIWZ

§7 ust. 3 pkt 3 – prosimy Zamawiającego, celem doprecyzowania, o dodanie na końcu zdania następującej treści:

„lub wynika z nakazów, decyzji lub orzeczeń odpowiednich organów lub sądów.”

Odpowiedź na zapytanie:

Zamawiający podtrzymuje zapisy SIWZ.

Orzeczenie itp. wydane w danej sprawie określa istniejący stan prawny; wobec powyższego jest objęte dyspozycją zapisu odnoszącą się do obowiązku wynikającego z przepisów prawa.

Pytanie nr 20.

Załącznik nr 5A do SIWZ

§8 ust. 7 lit. a - prosimy Zamawiającego o opublikowanie Instrukcji Zarządzania Systemem Informatycznym. Mając na uwadze fakt, że instrukcja ma stanowić załącznik do umowy Wykonawca winien przed podpisaniem umowy zapoznać się ze szczegółowymi jej postanowieniami.

Odpowiedź na zapytanie:

Zamawiający informuje, iż instrukcja Zarządzania Systemem Informatycznym została opublikowana jako załącznik nr 10 do SIWZ pn „Instrukcja zarządzania systemem informatycznym” wraz z pozostałymi załącznikami w dniu ogłoszenia przetargu – tj. 17.10.2014 r.

Zamawiający