

Gdańsk, dnia 6 listopada 2020 r.

D10.251.89.M.2020

**WYKONAWCY UBIEGAJĄCY SIĘ
O UDZIELENIE ZAMÓWIENIA**

WYJAŚNIENIE TREŚCI SIWZ

Postępowanie prowadzone w trybie przetargu nieograniczonego o szacunkowej wartości zamówienia przekraczającej kwoty określonej w przepisach wydanych na podstawie art. 11 ust. 8 pn.

DOSTAWA APARATURY MEDYCZNEJ

W związku z pytaniami ze strony Wykonawców Zamawiający na podstawie art. 38 ust. 1 pkt 1 ustawy Prawo zamówień publicznych wyjaśnia treść Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia, w następujący sposób:

ZESTAW 3

Dotyczy pakietu 4

1) Czy ze względu na specjalistyczny charakter zamówienia oraz fakt że sprzęt znajduje się na magazynie zewnętrznym poza granicami kraju Zamawiający wydłuży termin dostawy dla pakietu nr 4 do 42 dni roboczych?

Odpowiedź: SIWZ pozostaje bez zmian w tym zakresie.

1. Dodatkowo W trosce o jak najlepsze, odpowiadające również interesom Zamawiającego, przygotowanie ważnej i możliwej do realizacji oferty przetargowej, korzystając z uprawnień przysługujących nam jako wykonawcy ubiegającemu się o uzyskanie przedmiotowego zamówienia w trybie i na zasadach określonych w art. 38 ust. 1 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (Dz.U.2019.1843 t.j. z dnia 2019.09.27), zwanej dalej – p.z.p. oraz na mocy praw wynikających z dyspozycji Art. 15r.1. ustawy z dnia 31 marca 2020 o zmianie ustawy o szczególnych rozwiązaniach związanych z zapobieganiem, przeciwdziałaniem i zwalczaniem COVID-19, innych chorób zakaźnych oraz wywołanych nimi sytuacji kryzysowych oraz niektórych innych ustaw (Dz.U.2020.568 z dnia 2020.03.31, dalej – u.o.s.r.), czyniąc zadość wynikającemu z tych przepisów obowiązkowi, niniejszym zwracamy się do Państwa z prośbą o udzielenie nam odpowiedzi/wyjaśnień w zakresie treści SIWZ (załącznik nr 1C - istotne postanowienia umowy/wzór) w/w postępowania:

a) Czy Zamawiający, mając na uwadze zarówno obecny stan zagrożenia epidemicznego oraz związane z tym implikacje natury logistyczno-ekonomicznej, których istnienie bez wątplenia wpłynie po stronie wykonawcy na proces realizacji dostaw/dostawy objętej przedmiotem niniejszego zamówienia, przewiduje możliwość wprowadzenia do treści

istotnych warunków umowy – załącznik nr 1C do SIWZ klauzul pozwalających na zmianę treści zobowiązania wykonawcy w zakresie: a/terminu dostawy, b/wysokości lub w ogóle naliczania kar umownych oraz c/ możliwości odstąpienia od umowy przez wykonawcę z przyczyn leżących po jego stronie, ale spowodowanych czynnikami od niego niezależnymi?
Odpowiedź: SIWZ pozostaje bez zmian w tym zakresie.

b) Jeżeli tak, to czy w związku z tym, w treści § 4 wzoru umowy (załącznik nr 1C do SIWZ) Zamawiający wprowadzi klauzulę pozwalającą w zgodzie z dyspozycją z art. 144 ust. 1 pkt 1 p.z.p. dokonać aneksowania umowy z wykonawcą w taki sposób aby termin dostawy został dostosowany do bieżących uwarunkowań rynkowych związanych z nadzwyczajną sytuacją (zagrożenie epidemiczne) z jaką mamy obecnie do czynienia?
Odpowiedź: SIWZ pozostaje bez zmian w tym zakresie.

c) Jeżeli tak, to czy w związku z tym, w treści § 8 wzoru umowy (załącznik nr 1C do SIWZ) Zamawiający wprowadzi klauzulę pozwalającą w zgodzie z dyspozycją z art. 144 ust. 1 pkt 1 p.z.p. dokonać aneksowania umowy z wykonawcą w taki sposób aby prawo do naliczania ewentualnych kar umownych za zwłokę/opóźnienie w dostawie, zostało dostosowane do bieżących uwarunkowań rynkowych związanych z nadzwyczajną sytuacją (zagrożenie epidemiczne) z jaką mamy obecnie do czynienia ?
Odpowiedź: SIWZ pozostaje bez zmian w tym zakresie.

d) Czy w związku obecnym stanem zagrożenia epidemicznego oraz związanymi z tym implikacjami natury logistyczno-ekonomicznej, których istnienie bez wątpienia wpłynie po stronie wykonawcy na możliwość realizacji dostaw/dostawy objętej przedmiotem niniejszego zamówienia, w treści § 9 wzoru umowy (załącznik nr 1C do SIWZ) Zamawiający wprowadzi zapis pozwalający wykonawcy, w razie wystąpienia szczególnych okoliczności, z przyczyn leżących po jego stronie, ale niezależnych od niego, odstąpić jednostronnie od umowy o zamówienie publiczne bez ponoszenia przez niego negatywnych skutków natury prawno-finansowych z tym związanych?
Odpowiedź: SIWZ pozostaje bez zmian w tym zakresie.

ZESTAW 4

1. Dot. pakietu 4 Czy Zamawiający pod pojęciem „port irygacyjny dwukanałowy” oczekuje zaoferowania portu irygacyjnego z dwoma przyłączami do podłączenia płynów, którego użycie wraz z wew płaszczem 24fr resektoskopu umożliwia użycie tegoż jako resektoskopu?

Odpowiedź: Tak, Zamawiający oczekuje takiego rozwiązania.

2.Dot. pakietu 4 Czy Zamawiający w miejsce kleszczy optycznych do oferowanych resektoskopów dopuści, kleszcze giętkie typu grasper, bransze łyżeczkowe ząbkowane 7frx330mm dł kompatybilne z oferowanym łącznikiem dwukanałowym-5szt?

Odpowiedź: OPZ pozostaje bez zmian w tym zakresie.

3. Dot. pakietu 4 Czy Zamawiający oczekuje aby oferowane elementy robocze bipolarne były kompatybilne z gniazdem uniwersalnym w diatermii ESG-400-dedykowanym procedurom endourologicznym wykonywanym w środowisku NaCl?

Odpowiedź: Zgodnie z OPZ, Zamawiający wymaga aby zaoferowany asortyment pracował z posiadaną przez Zamawiającego diatermią ESG-400.

4. Dot. pakietu 4 Prosimy Zamawiającego o doprecyzowanie ilości oferowanych w poz 5 pak 4 kleszczy. Czy Zamawiający wymaga zaoferowania łącznie 5 szt kleszczy typu grasper i 5 szt kleszczy biopsyjnych (łącznie 10szt) czy też Zamawiający wymaga zaoferowania po 5szt jednych i drugich na każdy oferowany URS (łącznie 30szt)?

Odpowiedź: Zgodnie z zapisem OPZ – każdy zestaw ma zawierać po 5 szt. kleszczy typu grasper i 5 szt. kleszczy biopsyjnych. Zgodnie z OPZ Zamawiający wymaga po jednym zestawie na każdy ureteroskop.

5. Dot. pakietu 4 Czy Zamawiający w poz 6 ppkt. Kleszcze dopuści możliwość zaoferowania 5szt kleszczy typu grasper do usuwania kamieni 5frx640mm typu giętkie oraz 5szt kleszczy typu półgiętkie również grasper do usuwania kamieni 5frx570mm?

Odpowiedź: OPZ pozostaje bez zmian.

6. dot. projektu umowy par. 6 ust. 12 (pakiet 4)

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na liczenie terminu naprawy w dniach roboczych (14 dni roboczych)?

Odpowiedź: SIWZ (projekt umowy) pozostaje bez zmian.

7. dot. projektu umowy par. 6 ust. 4 (pakiet 4)

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na wydłużenie terminu dostawy towaru wolnego od wad do 7 dni roboczych od daty uznania reklamacji za zasadną oraz terminu rozpatrzenia reklamacji do 5 dni roboczych?

Odpowiedź: SIWZ (projekt umowy) pozostaje bez zmian.

ZESTAW 5

OPZ Pakiet 2 zadanie 2 poz. 11

Czy Zamawiający dopuści najwyższej klasy aparat USG z zapisem pamięci „cineloop” dla obrazu 2D min 90s; dla M-mode min. 120s; dla spektrum dopplera do 3 minut. Nadmieniamy, iż z praktycznego punktu widzenia w praktyce nie korzysta się z tak długiego zapisu, wykorzystuje się krótkie sekwencje zapisów do 30 sekund maksymalnie. Pozwala to na szybkie cofnięcie sekwencji zapisów do 2x w tył.

Pozytywna odpowiedź pozwoli nam na złożenie konkurencyjnej oferty.

Odpowiedź: OPZ pozostaje bez zmian

OPZ Pytanie 2 pakiet 2 zadanie 2 poz. 40

Czy Zamawiający dopuści najwyższej klasy aparat usg z zapewnieniem pełnej dostępności części zamiennych przez okres 8 lat od daty zainstalowania sytemu?

Nadmieniamy, iż ww. okres 8 lat mając na uwadze postęp technologiczny, szybkość wprowadzania nowych rozwiązań, zużycie sprzętu jest wystarczającym czasem dla zapewnienia Zamawiającemu dostępności części zamiennych.

Pozytywna odpowiedź pozwoli nam na złożenie konkurencyjnej oferty

Odpowiedź: OPZ pozostaje bez zmian

Dot. załącznika nr 2 do umowy – oprogramowanie: Ppkt 1.1.1.

Udzielenie Zamawiającemu prawa do korzystania z oprogramowania na zasadach licencji (prawa autorskiego) nie budzi wątpliwości. Do korzystania z oprogramowania przez Zamawiającego (licencjobiorcę) nie jest jednak konieczne, ani uzasadnione celem korzystania z oprogramowania, udzielenie zgody na tworzenie, korzystanie oraz wykonywanie przez Zamawiającego praw zależnych do oprogramowania w rozumieniu art. 2 Prawa Autorskiego, tj. dokonywanie opracowania, adaptacji, przeróbek lub tłumaczenie oprogramowania. Żaden wykonawca, który nadal zachowuje wszelkie prawa autorskie osobiste i majątkowe do oprogramowania, nie może a priori udzielić takiej zgody, gdyż, po pierwsze, to na wykonawcy spoczywają obowiązki w zakresie zapewnienia prawidłowego działania oprogramowania w okresie gwarancji obejmującej sprzęt medyczny; po drugie, Zamawiający korzysta z oprogramowania wyłącznie w celu używania sprzętu medycznego, a nie w celu dokonywania innych czynności, jak np. opracowanie, adaptacja, przeróbki lub tłumaczenia oprogramowania; po trzecie wreszcie, udzielenie zgody na wykonywanie prawa zależnego odbywa się za wynagrodzeniem należnym twórcy oprogramowania.

Mając powyższe na uwadze, prosimy o wykreślenie w ppkt 1.1.1. następujących wyrazów:

“(…) wraz z prawem do udzielania zgód na korzystanie oraz wykonywanie praw zależnych (o których mowa w art. 2 oraz w art. 46 Prawa Autorskiego) (…)”

Brak wykreślenia ww. fragmentu ppkt 1.1.1. uniemożliwi wykonawcy złożenie oferty, gdyż naruszałoby to jego prawa własności intelektualnej do oprogramowania.

Odpowiedź: SIWZ (załącznik do projektu umowy) pozostaje bez zmian

Dot. załącznika nr 2 do umowy – oprogramowanie Ppkt. 1.2.2. lit. a)

Wykonawca udziela Zamawiającemu wyłącznie prawa do korzystania z oprogramowania na zasadach licencji. Ma to na celu zapewnienie użytkownika sprzętu medycznego (hardware i software), będącego przedmiotem dostawy. Nie można się zgodzić na przyznanie Zamawiającemu tak szerokiego i niczym nieograniczonego, jak prawo do przenoszenia licencji i dalszej cesji licencji “na dowolny podmiot” i bez zgody licencjodawcy, a w szczególności na “na inne osoby trzecie”. W ten sposób licencjodawca (wykonawca) całkowicie i nieodwracalnie (licencja ma zostać udzielona wieczyście) pozbawiłby się prawa do kontroli nad osobami korzystającymi z oprogramowania, co byłoby sprzeczne z jego interesami podmiotowymi i majątkowymi jako twórcy oprogramowania.

Mając powyższe na uwadze, prosimy o wykreślenie w ppkt Ppkt. 1.2.2. lit. a) następujących wyrazów:

“(…) z prawem do przeniesienia Licencji przez Zamawiającego na dowolny podmiot mający pełnić funkcję zarządcy lub użytkownika Szpital bez konieczności uzyskiwania zgody Zamawiającego na daną cesję (przy czym możliwe będzie dalsze przeniesienie bez zgody

Licencjodawcy na kolejnego zarządcę Szpital lub z powrotem na Zamawiającego), jak również przenoszalną na inne osoby trzecie.”

ewentualnie prosimy o wprowadzenie następujących zmian w ww. fragmencie:

“(…) z prawem do korzystania z Oprogramowania przez każdorazowego uprawnionego do użytkowania sprzętu medycznego, na którym Oprogramowanie jest zainstalowane.”

Brak wykreślenia lub modyfikacji ww. fragmentu uniemożliwi wykonawcy złożenie oferty, gdyż naruszałoby to jego prawa własności intelektualnej do oprogramowania.

Odpowiedź: SIWZ (załącznik do projektu umowy) pozostaje bez zmian

Dot. załącznika nr 2 do umowy – oprogramowanie PPkt 1.2.2. lit. c)

Prosimy o zmianę brzmienie ppkt 1.2.2. lit. c) zdanie drugie. Przewiduje on prawo Zamawiającego do rozpowszechniania sporządzonej kopii Dokumentacji Oprogramowania lub ich fragmentów na własny użytek, ale również odstępniania w całości lub części w sieciach komputerowych w tym w Internecie, o ile będzie możliwe uzyskanie zgody Licencjodawcy na powyższe prawo do rozpowszechniania. Wyraz “możliwe” może sugerować, że gdy z przyczyn faktycznych i obiektywnych nie będzie możliwe uzyskanie zgody Licencjodawcy, to nadal Licencjobiorca będzie mógł udostępnić kopię Dokumentacji Oprogramowania. Ponadto, nie wiadomo, czy intencją Zamawiającego było to, żeby również udostępnianie kopii Dokumentacji Oprogramowania dla własnego użytku wymagało zgody Licencjodawcy. W każdy razie jest to przepis o niejasnej treści, który może być źródłem sporów. Żaden z wykonawców nie udziela zgody na rozpowszechniania dokumentacji oprogramowania w sieciach komputerowych, w szczególności w Internecie, gdyż stanowi ona przedmiot prawa autorskiego i tajemnicy przedsiębiorstwa licencjodawcy, a ponadto nie jest konieczne do korzystania z oprogramowania.

Mając powyższe na uwadze, prosimy o wykreślenie zdania drugiego ppkt 1.2.2. lit. c) w całości.

Ewentualnie, prosimy o zmianę brzmienia tego zdania w następujący sposób:

“Zamawiający może udostępniać sporządzone przez siebie kopie Dokumentacji Oprogramowania lub ich fragmenty wyłącznie dla swojego użytku, to jest wyłącznie w celu korzystania z Oprogramowania i tylko dla personelu użytkującego i obsługującego sprzęt medyczny, na którym Oprogramowanie jest zainstalowane, w tym za pośrednictwem własnych sieci komputerowych, których administratorem jest Zamawiający, przy zapewnieniu zachowania poufności, bezpieczeństwa i integralności Dokumentacji Oprogramowania, w szczególności zakazane jest udostępnianie Dokumentacji Oprogramowania innym osobom niż wymienione powyżej, jak również rozpowszechnianie Dokumentacji Oprogramowania w innych sieciach komputerowych, w szczególności w Internecie.”

Brak wykreślenia lub modyfikacji ppkt 1.2.2 lit. c) zdanie drugie uniemożliwi wykonawcy złożenie oferty, gdyż naruszałoby to jego prawa własności intelektualnej do oprogramowania.

Odpowiedź: Zgodnie z SIWZ. W pkt.1.2.2 c. jednoznacznie wskazano, że rozpowszechnianie dla użytku Zamawiającego nie wymaga zgody Licencjodawcy zaś udostępnienie w internecie będzie możliwe wyłącznie w przypadku zgody Licencjodawcy.

Dot. załącznika nr 2 do umowy - oprogramowanie Ppkt 1.2.5.

Prosimy o modyfikację treści tego punktu. Zawiera on odesłanie do wynagrodzenia za sublicencje, które wyraźnie zostały wyłączone z zakresu Licencji (ppkt 1.2.2 lit e). Niezasadnym jest zatem pozostawienie w w ppkt 1.2.5 wzmianki o pokryciu wynagrodzeniem udzielenia wszelkich "sublicencji". Ponadto, wykonawca udziela jednej Licencji na oprogramowanie, a zatem w treści warunków licencji należy posługiwać się liczbą pojedynczą zamiast liczby mnogiej.

Mając powyższe na uwadze, prosimy o zmianę treści ppkt. 1.2.5 w następujący sposób :

"1.2.5. W celu uniknięcia wątpliwości, Wynagrodzenie, o którym mowa w Art. 7, obejmuje udzielenie wszelkich Licencji i sublicencji, oraz wszelkich innych czynności z tym związanych, przewidzianych w Umowie. Wykonawcy nie przysługuje z tego tytułu odrębne wynagrodzenie."

Brak wykreślenia lub modyfikacji ppkt 1.2.5 uniemożliwi wykonawcy złożenie oferty, gdyż naruszałoby to jego prawa własności intelektualnej do oprogramowania.

Odpowiedź: Zgodnie z SIWZ. W ppkt 1.2.2 lit.e jest mowa o niedozwolonych sublicencjach nie zaś o ogólnie o sublicencjach.

Dotyczy Załącznik nr 1C do SIWZ projekt umowy, § 8, Kary umowne

Czy Zamawiający wyraża zgodę na ograniczenie łącznej wysokości kar umownych do 10% wartości brutto umowy? Wprowadzenie do umowy proponowanej zmiany pozwoli potencjalnym Wykonawcom na oszacowanie ewentualnego ryzyka kontraktowego i uwzględnienie go w treści oferty.

Odpowiedź: SIWZ (projekt umowy) pozostaje bez zmian.

Dotyczy Załącznik nr 1C do SIWZ projekt umowy, § 6 Warunki rękojmi i gwarancji

Czy Zamawiający wyraża zgodę na wyłączenie uprawnień z tytułu rękojmi za wady fizyczne i prawne Przedmiotu Umowy?

Odpowiedź: SIWZ (projekt umowy) pozostaje bez zmian.

Dotyczy Załącznik nr 1C do SIWZ projekt umowy, § 8, Kary umowne

Z uwagi na pandemię COVID-19 prosimy Zamawiającego o jednoznaczne potwierdzenie, że kary umowne i odszkodowania będą należne tylko w przypadku winy Wykonawcy z wyłączeniem przypadków opóźnień w dotrzymaniu terminów wynikających z umowy

związanych z siłą wyższą, ograniczeniami eksportowymi lub importowymi dotyczącymi wyrobów medycznych, następczą niemożliwością wykonania umowy z powodu opóźnienia w dostawach, braku produktów, przerwania łańcucha dostaw, brakiem lub zmniejszeniem personelu, który może wykonać dostawę, instalacje i/lub szkolenie, serwis itd. Z uwagi na wysokie ryzyko opóźnienia terminów realizacji zamówień i niemożliwą do przewidzenia dalszą sytuację związaną z rozprzestrzenianiem się wirusa COVID-19 obecne, bardzo rygorystyczne zapisy umowy w zakresie kar mogą spowodować, iż żaden z Wykonawców nie zdecyduje się złożyć oferty.

W przypadku pozytywnej odpowiedzi prosimy o uwzględnienie zmiany w treści § 8 wzoru umowy.

Odpowiedź: SIWZ (projekt umowy) pozostaje bez zmian.

Dotyczy Załącznik nr 1C do SIWZ projekt umowy, § 4 Zasady dostawy

Czy z uwagi na niemożliwą do przewidzenia sytuację związaną z pandemią COVID-19, Zamawiający wyrazi zgodę na wydłużenie terminu realizacji przedmiotu zamówienia o czas spowodowany niemożliwością wykonania umowy z powodu siły wyższej, ograniczeniami eksportowymi lub importowymi dotyczącymi wyrobów medycznych, opóźnień w dostawach, braku produktów, braku dostępu do miejsca instalacji przedmiotu zamówienia, przerwania łańcucha dostaw, brakiem lub zmniejszeniem personelu, który może wykonać dostawę, instalacje i/lub szkolenie?

W przypadku pozytywnej odpowiedzi prosimy o uwzględnienie zmiany w treści §4 wzoru umowy.

Odpowiedź: SIWZ (projekt umowy) pozostaje bez zmian.

Dotyczy Załącznik nr 1C do SIWZ projekt umowy

Czy Zamawiający wyraża zgodę na ograniczenie odpowiedzialności Wykonawcy do szkody rzeczywistej nieprzekraczającej wartości niniejszej Umowy, a tym samym czy Zamawiający wyraża zgodę na uzupełnienie umowy nową następująca treścią: „Z zastrzeżeniem bezwzględnie obowiązujących przepisów prawa ewentualna odpowiedzialność odszkodowawcza Wykonawcy z tytułu naruszenia warunków niniejszej Umowy jest ograniczona do szkody rzeczywistej (z całkowitym wyłączeniem szkód pośrednich, w tym wszelkich utraconych zysków) do kwoty nie przekraczającej wynagrodzenia określonego w §.....umowy.” Zaproponowana przez nas treść ma na celu zrównanie interesów przyszłych Stron kontraktu w myśl zasady, iż celem odpowiedzialności odszkodowawczej nie jest wzbogacanie się jednej Strony lecz usunięcie uszczerbku, który może powstać w wyniku ewentualnych, niezamierzonych zdarzeń.

Odpowiedź: SIWZ (projekt umowy) pozostaje bez zmian.

SIWZ po zmianie z 05.11.2020 r.

§ XIV. MIEJSCE I TERMIN SKŁADANIA I OTWARCIA OFERT

W SIWZ po zmianie termin składania ofert to 13.11.2020 r. W innych dokumentach oraz na platformie widnieje 23.11.2020 r. Prosimy o jednoznaczne określenie właściwego terminu.

Odpowiedź: Zamawiający w wyjaśnieniach z dnia 5.11.2020 r. wskazał, że

„W związku z powyższym Zamawiający wyznacza nowy termin składania ofert tj. 23.11.2020 r. do godz. 09:00. Otwarcie ofert w tym samym dniu o godz. 09:30.” Jednocześnie poinformował, że „Wszelkie wyjaśnienia, dopuszczenia i zmiany SIWZ stanowią integralną

część SIWZ, należy je uwzględnić i zaznaczyć przy sporządzaniu oferty”. Wobec czego nie ma konieczności ani obowiązku nanoszenia tej zmiany na treść pierwotnej SIWZ. Aktualizacja daty składania ofert dokonana została również w ogłoszeniu o zamówieniu, na Platformie Zakupowej, a także w Biuletynie Informacji Publicznej i jest określona jednoznacznie.

Jednocześnie Zamawiający informuje, że termin składania ofert, wyznaczony na dzień 23.11.2020 r. godzina 09:00 (otwarcie ofert godz. 09:30) pozostaje bez zmian.

Z poważaniem


WICEPREZES
ds. ekonomicznych
Piotr Wróblewski

*Sporządził sekretarz komisji przetargowej:
Marta Muszyńska- Orciuch*