



Grudziądz, dnia 26.03.2024 r.

Wszyscy Wykonawcy

Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego na dostawy asortymentu medycznego stosowanego w mikrochirurgii okulistycznej i witrektomii tylnej oraz implantów na oddział Okulistyki wraz z dzierżawą aparatu do operacji witrektomii tylnego odcinka oka i zaćmy metodą fakoemulsyfikacji na okres 36 miesięcy (znak sprawy: Z/118/PN/23).

Informuję, działając w oparciu o treść art. 135 Ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. 2023 r., poz. 1605 ze zm.), że w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego na *dostawy asortymentu medycznego stosowanego w mikrochirurgii okulistycznej i witrektomii tylnej oraz implantów na oddział Okulistyki wraz z dzierżawą aparatu do operacji witrektomii tylnego odcinka oka i zaćmy metodą fakoemulsyfikacji na okres 36 miesięcy (znak sprawy: Z/118/PN/23)*, wpłynęły zapytania do treści Specyfikacji Warunków Zamówienia o następującej treści:

Zapytanie 1:

Pytanie 1 dot Zadania 1 poz 1:

Czy w jednorazowym zestawie materiałów do zabiegów witrektomii kompatybilny z aparatem do wykonywania witrektomii 23G Zamawiający dopuści zestaw zawierający w składzie oświetlacz szerokokątny 23G?

Odpowiedź:

W odpowiedzi na powyższe zapytanie Zamawiający informuje, że w opisie przedmiotu zamówienia uwzględnił w zestawie „oświetlacz prosty szerokokątny 23 Ga 1 szt”.

Z uwagi na powyższe Zamawiający nie przewiduje modyfikacji we wnioskowanym zakresie i oczekuje zaoferowania przedmiotu zamówienia zgodnie z SWZ.

Zapytanie 2:

Umowa powierzenia przetwarzania danych osobowych stanowiąca Załącznik nr 4 do Umowy Z/...../23 z dnia2023 r. (sprawa nr Z/18/PN/23)

Czy Zamawiający dopuści zmianę § 2 ust. 4 zd. 3 i 4 projektu umowy powierzenia poprzez przyjęcie następującej treści: „W każdym przypadku Przetwarzający pozostaje tak samo odpowiedzialny za działania i zaniechania **podprzetwarzającego**, jak za własne działania i zaniechania. Przetwarzający ma obowiązek zapewnić, aby **podprzetwarzający** złożył mu zobowiązanie, w formie oświadczenia, do





wykonania obowiązków, o których mowa w § 3 niniejszej umowy.”?

Uzasadnienie:

Pojęcie Podpowierzającego mylnie wskazuje podmiot, który ma dalej powierzać przetwarzanie danych osobowych, a nie je dalej przetwarzać

Odpowiedź:

W odpowiedzi na powyższe zapytanie Zamawiający informuje, iż dokonał modyfikacji Załącznika nr 4 do umowy w powyższym zakresie jak poniżej.

Zapytanie 3:

Umowa powierzenia przetwarzania danych osobowych stanowiąca Załącznik nr 4 do Umowy Z/...../23 z dnia2023 r. (sprawa nr Z/18/PN/23)

Czy Zamawiający dopuści zmianę § 2 ust. 5 projektu umowy powierzenia poprzez przyjęcie następującej treści: „Przetwarzający przyjmuje do wiadomości, że zgodnie z art. 28 ust. 4 RODO w przypadku nie wywiązania się podprzetwarzającego ze spoczywających na nim obowiązków, pełną odpowiedzialność ponosi Przetwarzający.”?

Uzasadnienie:

J.w.

Odpowiedź:

W odpowiedzi na powyższe zapytanie Zamawiający informuje, iż dokonał modyfikacji Załącznika nr 4 do umowy w powyższym zakresie jak poniżej.

Zapytanie 4:

Umowa powierzenia przetwarzania danych osobowych stanowiąca Załącznik nr 4 do Umowy Z/...../23 z dnia2023 r. (sprawa nr Z/18/PN/23)

*Czy Zamawiający dopuści zmianę § 2 ust. 7 projektu umowy powierzenia poprzez przyjęcie następującej treści: „W przypadku udzielenia przez Administratora zgody na przetwarzanie danych przez **podprzetwarzającego**, Przetwarzający zobowiązuje się informować o wszelkich planowanych zmianach dotyczących **podprzetwarzającego**, z zachowaniem terminu określonego w ust. 2, w szczególności o obszarze przetwarzania danych osobowych poza Europejskim Obszarem Gospodarczym umożliwiając mu wyrażenie sprzeciwu wobec takich zmian.”?*

Uzasadnienie:

J.w., a także termin na realizację obowiązku informowania co do nowego dalszego podmiotu przetwarzającego byłby zachowany stosownie do poprzednich zapisów.

Odpowiedź:

W odpowiedzi na powyższe zapytanie Zamawiający informuje, iż dokonał modyfikacji Załącznika nr 4 do umowy w powyższym zakresie jak poniżej.





Zapytanie 5:

Umowa powierzenia przetwarzania danych osobowych stanowiąca Załącznik nr 4 do Umowy Z/...../23 z dnia2023 r. (sprawa nr Z/18/PN/23)

Czy Zamawiający dopuści zmianę § 3 ust. 8 projektu umowy powierzenia poprzez przyjęcie następującej treści: „udokumentowanego, wraz z uzasadnieniem, niezwłocznego poinformowania Administratora o powzięciu wątpliwości co do legalności wydanego przez niego polecenia lub instrukcji ~~pod rygorem utraty możliwości dochodzenia roszczeń przeciwko Administratorowi z tego tytułu~~”?

Uzasadnienie:

Stawianie przedmiotowego rygору, jest w ocenie Przetwarzającego sprzeczne z ideą i przepisami z zakresu ochrony danych osobowych.

Odpowiedź:

W odpowiedzi na powyższe zapytanie Zamawiający informuje, iż dokonał modyfikacji Załącznika nr 4 do umowy w powyższym zakresie jak poniżej.

Zapytanie 6:

Umowa powierzenia przetwarzania danych osobowych stanowiąca Załącznik nr 4 do Umowy Z/...../23 z dnia2023 r. (sprawa nr Z/18/PN/23)

Czy Zamawiający dopuści zmianę § 3 ust. 14 projektu umowy powierzenia poprzez przyjęcie następującej treści: „~~prowadzenia rejestru czynności z zakresu przetwarzania danych, oraz~~ wszystkich kategorii czynności przetwarzania o którym mowa w art. 30 ust. 2 RODO oraz udostępnienia na żądanie Administratora w/w **rejestru**”?

Uzasadnienie:

Podmiot przetwarzający ma obowiązek prowadzić rejestr wskazany w art. 30 ust. 2 RODO. Rejestr czynności przetwarzania jest obowiązkiem administratora danych.

Odpowiedź:

W odpowiedzi na powyższe zapytanie Zamawiający informuje, iż dokonał modyfikacji Załącznika nr 4 do umowy w powyższym zakresie jak poniżej.

Zapytanie 7:

Umowa powierzenia przetwarzania danych osobowych stanowiąca Załącznik nr 4 do Umowy Z/...../23 z dnia2023 r. (sprawa nr Z/18/PN/23)

Czy Zamawiający dopuści zmianę § 3 ust. 16 projektu umowy powierzenia poprzez przyjęcie następującej treści: „informować Administratora niezwłocznie, nie później niż w ciągu 5 dni roboczych o wszelkich zapytaniach lub skargach otrzymanych od ~~dowolnego~~ organu nadzorczego w związku z danymi osobowymi, zapewniając współpracę z takim organem;”?





Uzasadnienie:

Wydłużenie terminu jest uzasadnione udzieleniem Przetwarzającemu odpowiedniego, realnego do zachowania terminu. Organ nadzorczy z zakresu ochrony danych jest jeden w Polsce, zatem nie ma podstaw do określenia „dowolnego” organu.

Odpowiedź:

W odpowiedzi na powyższe zapytanie Zamawiający informuje, iż dokonał modyfikacji Załącznika nr 4 do umowy w powyższym zakresie jak poniżej.

Zapytanie 8:

Umowa powierzenia przetwarzania danych osobowych stanowiąca Załącznik nr 4 do Umowy Z/...../23 z dnia2023 r. (sprawa nr Z/18/PN/23)

*Czy Zamawiający dopuści zmianę § 6 ust.1 zd. 1 projektu umowy powierzenia poprzez przyjęcie następującej treści: ”Przetwarzający powiadomi, w sposób udokumentowany, Administratora o **stwierdzonych** naruszeniach ochrony powierzonych mu danych nie później niż w ciągu 24 godzin od **stwierdzenia** naruszenia.”*

Uzasadnienie:

RODO obligeuje do zgłaszania stwierdzonych naruszeń ochrony danych – w przypadku podmiotu przetwarzającego, RODO posługuje się terminem „bez zbędnej zwłoki”. Wskazany umową 12-godzinny termin może być niewystarczający. Dlatego też, zasadne jest przyznanie Wykonawcy przynajmniej 24-godzinnego czasu na zgłoszenie, albowiem Administratorowi na podstawie RODO przysługują 72 godziny na dokonanie zgłoszenia. Obowiązek powinien dotyczyć stwierdzonych naruszeń, a nie ich podejrzenia.

Odpowiedź:

W odpowiedzi na powyższe zapytanie Zamawiający informuje, iż dokonał modyfikacji Załącznika nr 4 do umowy w powyższym zakresie jak poniżej.

Zapytanie 9:

Umowa powierzenia przetwarzania danych osobowych stanowiąca Załącznik nr 4 do Umowy Z/...../23 z dnia2023 r. (sprawa nr Z/18/PN/23)

*Czy Zamawiający dopuści zmianę § 6 ust. 2 projektu umowy powierzenia poprzez przyjęcie następującej treści: ”Przetwarzający zapewnia możliwość uczestnictwa Administratora w czynnościach wyjaśniających i informuje go **drogą elektroniczną** o ustaleniach z chwilą ich dokonania, w szczególności o stwierdzeniu naruszenia ~~w przypadku podejrzenia~~.”?*

Uzasadnienie:

Proponowany zapis doprecyzowuje sposób komunikacji pomiędzy Przetwarzającym a Administratorem. Droga elektroniczna w opisanym przypadku wydaje się być najszybsza i





najefektywniejsza. Ponadto, obowiązek powinien dotyczyć stwierdzonego naruszenia

Odpowiedź:

W odpowiedzi na powyższe zapytanie Zamawiający informuje, iż dokonał modyfikacji Załącznika nr 4 do umowy w powyższym zakresie jak poniżej.

Zapytanie 10:

Umowa powierzenia przetwarzania danych osobowych stanowiąca Załącznik nr 4 do Umowy Z/...../23 z dnia2023 r. (sprawa nr Z/18/PN/23)

Czy Zamawiający dopuści zmianę § 6 ust.3 projektu umowy powierzenia poprzez przyjęcie następującej treści: *"Powiadomienie Administratora powinno być przesłane **niezwłocznie** wraz z wszelką niezbędną dokumentacją dotyczącą naruszenia, a gdy Administrator stwierdzi braki, uzupełnione na jego wezwanie w czasie nie dłuższym niż **24 godzin od chwili wezwania.**"?*

Uzasadnienie: *Wskazany umową 12-godzinny termin może być niewystarczający. Dlatego też, zasadne jest przyznanie Wykonawcy przynajmniej 24-godzinnego czasu na zgłoszenie, nadto powinno zostać wskazane od kiedy należy go liczyć*

Odpowiedź:

W odpowiedzi na powyższe zapytanie Zamawiający informuje, iż dokonał modyfikacji Załącznika nr 4 do umowy w powyższym zakresie jak poniżej.

Zapytanie 11:

Umowa powierzenia przetwarzania danych osobowych stanowiąca Załącznik nr 4 do Umowy Z/...../23 z dnia2023 r. (sprawa nr Z/18/PN/23)

Czy Zamawiający dopuści zmianę § 7 ust.5 zd. 1 projektu umowy powierzenia poprzez przyjęcie następującej treści: *"Przetwarzający udostępnia Administratorowi wszelkie informacje niezbędne do wykazania zgodności **czynności dokonywanych przez Przetwarzającego w imieniu Administratora z przepisami RODO, a także umożliwia Administratorowi lub upoważnionemu przez niego audytorowi przeprowadzenie audytu lub inspekcji**"?*

Uzasadnienie:

Proponowany zapis uściśla czynności dokonywane przez Przetwarzającego, które powinny być zgodne z RODO; nie ma uzasadnienia aby Przetwarzający odpowiadał za czynności które podejmuje sam Administrator

Odpowiedź:

W odpowiedzi na powyższe zapytanie Zamawiający informuje, iż dokonał modyfikacji Załącznika nr 4 do umowy w powyższym zakresie jak poniżej.





Zapytanie 12:

Umowa powierzenia przetwarzania danych osobowych stanowiąca Załącznik nr 4 do Umowy Z/...../23 z dnia2023 r. (sprawa nr Z/18/PN/23)

*Czy Zamawiający dopuści zmianę § 11 ust. 3 umowy powierzenia poprzez przyjęcie następującej treści: „Na żądanie Administratora zgłoszone **najpóźniej przed zakończeniem trwania niniejszej umowy**, Przetwarzający sporządzi kopię danych i przekaże je Administratorowi na uzgodnionym nośniku”?*

Uzasadnienie:

Zgodnie z § 11 ust. 2 projektu umowy, Przetwarzający ma obowiązek usunąć dane niezwłocznie po zakończeniu umowy, nie później niż w ciągu 7 dni od roboczych od zakończenia umowy; równocześnie w dotychczasowym brzmieniu § 11 ust. 3 projektu umowy, Administrator mógłby zgłosić żądanie sporządzenia kopii danych. Tym samym, w przedmiotowym czasie mogłoby już dojść do wcześniejszego usunięcia danych, co uniemożliwiłoby sporządzenie kopii; tym samym zasadne jest wprowadzenie niniejszej propozycji zmiany?

Odpowiedź:

W odpowiedzi na powyższe zapytanie Zamawiający informuje, iż dokonał modyfikacji Załącznika nr 4 do umowy w powyższym zakresie jak poniżej.

Zapytanie 13:

Umowa powierzenia przetwarzania danych osobowych stanowiąca Załącznik nr 4 do Umowy Z/...../23 z dnia2023 r. (sprawa nr Z/18/PN/23)

*Czy Zamawiający dopuści zmianę § 12 poprzez dodanie w nim ust. 6 projektu umowy powierzenia poprzez przyjęcie następującej treści: „**Wszelkie spory powstałe na tle umowy Strony obowiązują się rozstrzygać polubownie z poszanowaniem postanowień RODO oraz innych przepisów powszechnie obowiązujących. W przypadku sporu Strony poddają pod rozstrzygnięcie sądowni właściwemu ze względu na siedzibę powoda**”?*

Uzasadnienie:

Dobłą praktyką jest rozwiązywanie sporów polubownie. Poddanie pod rozstrzygnięcie ewentualnego sporu sądowni właściwemu ze względu na siedzibę powoda ma na celu wyważenie równowagi kontraktowej?

Odpowiedź:

W odpowiedzi na powyższe zapytanie Zamawiający informuje, iż dokonał modyfikacji Załącznika nr 4 do umowy w powyższym zakresie jak poniżej.

Zapytanie 14:

Umowa Nr Z/...../23

Znak: Z/118/PN/23

Czy Zamawiający zgodzi się na określenie wszystkich terminów w umowie w jednostkach (tj. dniach i





godzinach) roboczych?

Uzasadnienie:

Wykonawca nie pracuje w weekendy ani w dni ustawowo wolne od pracy, wobec czego każdy termin zastrzeżony na potrzeby realizacji obowiązków umownych powinien wyrażać się w jednostkach – tj. dniach lub godzinach – roboczych, tak by mógł mieć realnie tę samą długość, niezależnie od tego, kiedy rozpocznie bieg?

Odpowiedź:

W odpowiedzi na powyższe zapytanie Zamawiający informuje, iż nie przewiduje modyfikacji we wnioskowanym zakresie i pozostaje przy zapisach określonych w SWZ.

Zapytanie 15:

Czy Zamawiający zgodzi się na wskazanie w treści projektu umowy, że Zamawiający zrealizuje umowę w min. 80% jej wartości niezależnie od okoliczności i w tym zakresie Wykonawcy przysługuje roszczenie o realizację umowy ?

Uzasadnienie:

W świetle obowiązujących przepisów ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych, konieczne jest zagwarantowanie Wykonawcy realizacji umowy na określonym w jej treści poziomie, przy czym zaoferowanie ww. gwarancji na poziomie niższym niż 80% uniemożliwia Wykonawcy racjonalne skalkulowanie oferty i należytą ocenę ryzyka, co byłoby niekorzystne dla każdej ze stron. W ww. zakresie Wykonawcy powinno służyć roszczenie o realizację umowy, bowiem w innym przypadku ochrona interesów Wykonawcy byłaby w zasadzie jedynie iluzoryczna?

Odpowiedź:

Zamawiający w odpowiedzi na powyższe zapytanie informuje, że z należyłą starannością oszacował ilości przedmiotu zamówienia według określonych przez siebie potrzeb. Dodatkowo zgodnie z treścią § 10 ust. 3 pkt 1 projektu umowy dopuścił możliwość wydłużenia terminu obowiązywania umowy, w przypadku niewykorzystania przez Zamawiającego zakontraktowanych ilości towaru w pierwotnie określonym terminie, o czas niezbędny do wykorzystania zakontraktowanych ilości, jednakże całkowity okres trwania umowy nie może przekroczyć 48 miesięcy od dnia jej zawarcia. W związku z powyższym Zamawiający nie przewiduje modyfikacji postanowień treści projektowanych postanowień umowy w przedmiotowym zakresie i pozostaje przy zapisach określonych w SWZ..

Zapytanie 16:

Czy Zamawiający zgodzi się na wskazanie w treści projektu umowy, że:

- 1) dokonanie zakupu zastępczego będzie dopuszczalne dopiero po uprzednim pisemnym wezwaniu do wykonania zaległego obowiązku przez Wykonawcę i bezskutecznym upływie wyznaczonego dodatkowo terminu;*
- 2) skutkować on będzie powstaniem po stronie Zamawiającego wyłącznie roszczenia o zwrot*





różnicy w cenie – bez prawa do żądania kar umownych z tego tytułu;

3) *nie spowoduje zmniejszenia wartości umowy?*

Uzasadnienie:

- *Wykonawca prosi o zastrzeżenie w treści projektu umowy, że zakup zastępczy będzie dopuszczalny dopiero po wezwaniu Wykonawcy do naprawienia powstałej nieprawidłowości.*
- *W przypadku dokonania zakupu zastępczego u innego dostawcy Zamawiający poniesie szkodę jedynie w zakresie różnicy w cenie i tylko w takim zakresie może żądać od Wykonawcy zwrotu odpowiedniej kwoty. Brak jest zatem podstaw do nakładania kary umownej z tego samego tytułu – kara ta pełni bowiem rolę substratu odszkodowania (mimo iż jej naliczenie nie wymaga wystąpienia szkody, nie może ona prowadzić do wzbogacenia).*
- *Brak jest podstaw do obniżenia wartości umowy wskutek dokonania zakupu zastępczego – zakup ten nie będzie bowiem finansowany z wynagrodzenia Wykonawcy określonego w umowie, którego wartość koresponduje z szacunkową ilością towarów objętych formularzem cenowym?*

Odpowiedź:

W odpowiedzi na powyższe zapytanie Zamawiający informuje, iż nie przewiduje modyfikacji we wnioskowanym zakresie i pozostaje przy zapisach określonych w SWZ.

Zapytanie 17:

Czy Zamawiający zgodzi się wykreślić z treści projektu umowy klauzule, wg których potrącenie różnicy w cenie w przypadku zakupu zastępczego nie wymaga złożenia odrębnego oświadczenia?

Uzasadnienie:

Potrącenie może dotyczyć dwóch wymagalnych wierzytelności, które przysługują Zamawiającemu i Wykonawcy względem drugiej strony. Skutkuje ono umorzeniem się ww. wierzytelności nawzajem – do wysokości wierzytelności niższej. W praktyce oznacza to, że jedna z wierzytelności przestaje istnieć. Wykonawca nie może pozostawać w stanie niepewności co do tego, czy Zamawiający dokonał potrącenia – narusza to zasadę pewności obrotu. Klauzula ta jest zresztą wątpliwa z punktu widzenia art. 499 kodeksu cywilnego?

Odpowiedź:

W odpowiedzi na powyższe zapytanie Zamawiający informuje, iż nie przewiduje modyfikacji we wnioskowanym zakresie i pozostaje przy zapisach określonych w SWZ.

Zapytanie 18:

Czy Zamawiający zgodzi się na wskazanie w treści projektu umowy, że Zamawiający rozliczy się z Wykonawcą za asortyment, którego termin ważności upłynął w trakcie przebywania w komisie oraz za asortyment, którego termin ważności wynosi mniej niż 9 miesięcy – Wykonawca będzie zaś zobowiązany do wymiany towaru na taki sam o dłuższej dacie ważności w przypadku zgłoszenia żądania wymiany najpóźniej na 9 miesięcy przed jego końcem? Wykonawca prosi też o wykreślenie ust. 23 w §4 projektu umowy.





Uzasadnienie:

Asortyment znajdujący się w depozycie jest w zasadzie w posiadaniu Zamawiającego, który może go dowolnie pobierać na potrzeby swej działalności. Wykonawca nie ma możliwości zbycia takiego towaru, wobec czego nie może ponosić strat finansowych wynikających z braku pobrania towaru przez Zamawiającego. Produkty o terminie ważności krótszym niż 9 miesięcy są zaś dla Wykonawcy w zasadzie niemożliwe do zbycia, wobec czego ewentualna wymiana towaru na taki sam o dłuższej dacie ważności bez konieczności rozliczenia się z Wykonawcą może dotyczyć tylko przypadków, gdy termin wynosi jeszcze min. 9 miesięcy?

Odpowiedź:

W odpowiedzi na powyższe zapytanie Zamawiający informuje, iż nie przewiduje modyfikacji we wnioskowanym zakresie i pozostaje przy zapisach określonych w SWZ.

Zapytanie 19:

Czy Zamawiający zgodzi się na wskazanie w treści projektu umowy, że Zamawiający rozliczy się z Wykonawcą za towary, które w trakcie pobytu w komisie zostały zniszczone, uszkodzone lub utracone?

Uzasadnienie:

Zamawiający – jako dysponent towaru w komisie – powinien mieć obowiązek zapewnienia jego bezpieczeństwa, a w przypadku braku jego realizacji, ponieść koszty stanowiące stratę Wykonawcy wynikłą z powyższego. Wykonawca nie ma możliwości zabezpieczenia towaru, który oddaje Zamawiającemu do samodzielnego pobierania, towar ten znajduje się bowiem de facto w posiadaniu i władaniu Zamawiającego, wobec czego Wykonawca nie może ponosić strat z tym związanych?

Odpowiedź:

W odpowiedzi na powyższe zapytanie Zamawiający informuje, iż nie przewiduje modyfikacji we wnioskowanym zakresie i pozostaje przy zapisach określonych w SWZ.

Ponadto Zamawiający informuje, że w sytuacji opisywanej przez Wykonawcę, Wykonawcy przysługują stosowne roszczenia na podstawie kodeksu cywilnego.

Zapytanie 20:

Czy Zamawiający zgodzi się na wskazanie w treści projektu umowy, że w celu zachowania prawidłowej gospodarki materiałowej i minimalizacji strat, będzie pobierał z komisji towar (w ramach danego asortymentu) począwszy od tego o najkrótszym terminie ważności?

Uzasadnienie:

Zamawiający powinien zużywać towary znajdujące się w komisji wg swych potrzeb, ale uwzględniając – w ramach danego asortymentu – termin przydatności do zużycia, tj. pobierać z komisji najpierw te





towary, których termin ważności jest najkrótszy. Taka praktyka pozwoli na zminimalizowanie strat stron, jednocześnie nie stanowiąc dla interesów Zamawiającego żadnego zagrożenia?

Odpowiedź:

W odpowiedzi na powyższe zapytanie Zamawiający informuje, że oczywistym dla Zamawiającego jest prowadzenie gospodarki materiałowej w taki sposób, aby prowadzić do minimalizacji strat i będzie on pobierał z komisju towar (w ramach danego asortymentu) począwszy od tego o najkrótszym terminie ważności. Z uwagi na powyższe Zamawiający nie widzi konieczności modyfikacji treści SWZ w tym zakresie.

Zapytanie 21:

Czy Zamawiający zgodzi się na wskazanie w treści projektu umowy, że rozliczenie za towary (zarówno dostarczane na zamówienie, jak i w ramach utworzonego komisju) następować będzie każdorazowo po – odpowiednio – dostarczeniu towarów na zamówienie lub złożeniu protokołu zużycia w celu uzupełnienia komisju?

Uzasadnienie:

Wykonawca prosi o zmianę okresu rozliczeń w ten sposób, by оплата za dostarczone towary była uiszczana każdorazowo po pobraniu towarów z komisju przez Zamawiającego lub dostarczeniu towarów na zamówienie Zamawiającego. Powyższe zapewni Wykonawcy bieżące przepływy finansowe za wykonane w ramach umowy dostawy, co z kolei przyczyni się do zachowania płynności finansowej – i co nie będzie w żaden sposób niekorzystne dla Zamawiającego?

Odpowiedź: W odpowiedzi na powyższe zapytanie Zamawiający informuje, iż nie przewiduje modyfikacji we wnioskowanym zakresie i pozostaje przy zapisach określonych w SWZ.

Zapytanie 22:

Czy Zamawiający zgodzi się na wskazanie w treści projektu umowy, że Zamawiający trwale usunie wszelkie dane zapisane przez niego w pamięci oddanego w dzierżawę urządzenia – przed dokonaniem jego zwrotu Wykonawcy (§5 ust. 2 pkt 21)?

Uzasadnienie:

Wykonawca prosi o wskazanie w treści umowy, że obowiązek usunięcia z pamięci dzierżawionego urządzenia wprowadzonych do niej danych spoczywa na Zamawiającym – to bowiem Zamawiający jest podmiotem, który dane te wprowadza. Wykonawca nie powinien uzyskiwać dostępu do danych pochodzących od Zamawiającego, skoro możliwe jest uniknięcie tego poprzez usunięcie ww. danych przez Zamawiającego?

Odpowiedź:

Zamawiający w odpowiedzi na powyższe zapytanie informuje, że nie przewiduje modyfikacji treści SWZ w przedmiotowym zakresie.





Zapytanie 23:

Czy Zamawiający zgodzi się na wykreślenie z treści projektu umowy klauzul przewidujących terminy wystawiania faktur VAT?

Uzasadnienie:

Strony mogą określić, czy opłata za wykonanie umowy uiszczana ma być z góry, czy z dołu. Terminy wystawiania faktur określają jednak przepisy powszechnie obowiązującego prawa, w które umowa nie powinna ingerować?

Odpowiedź:

W odpowiedzi na powyższe zapytanie Zamawiający informuje, iż nie przewiduje modyfikacji we wnioskowanym zakresie i pozostaje przy zapisach określonych w SWZ.

Zapytanie 24:

Czy Zamawiający zgodzi się na wskazanie w treści projektu umowy, że Wykonawca ma możliwość przeprowadzenia raz w miesiącu inwentaryzacji asortymentu komisowego w obecności pracownika Zamawiającego, przy czym termin inwentaryzacji ustalany jest indywidualnie, w porozumieniu z Zamawiającym?

Uzasadnienie:

Wykonawca prosi o umożliwienie powyższego z uwagi na fakt, że towary w depozycie pozostają własnością Wykonawcy aż do czasu ich pobrania z depozytu przez Zamawiającego, co uzasadnia prawo Wykonawcy do kontroli ich stanu. Co więcej, umożliwienie dokonania ww. czynności może usprawnić realizację umowy np. w zakresie w jakim Wykonawca zobligowany będzie do wymiany towarów na takie same o dłuższym terminie ważności – pozwoli to Wykonawcy poczynić odpowiednie przygotowania do niezbędnych dostaw?

Odpowiedź:

W odpowiedzi na powyższe zapytanie Zamawiający informuje, iż dokonał modyfikacji Załącznika nr 4 do SWZ w powyższym zakresie jak poniżej.

Zapytanie 25:

Czy Zamawiający zgodzi się na wskazanie w treści projektu umowy, że Zamawiający zapewni odpowiednie warunki przechowywania wyrobów powierzonych w komis i nie udostępni ich osobom trzecim, a Wykonawca ma prawo natychmiastowego odebrania wyrobów z komis w przypadku stwierdzenia, że Zamawiający nie zapewnił odpowiednich warunków przechowywania lub udostępnił je osobom trzecim? W przypadku odmowy, Wykonawca prosi o uzasadnienie.

Uzasadnienie:

Zamawiający jako posiadacz wyrobów powierzonych w komis powinien zapewnić im odpowiednie bezpieczne warunki przechowywania, pod rygorem prawa Wykonawcy do ich odebrania, bez





ponoszenia z tego tytułu negatywnych konsekwencji?

Odpowiedź:

W odpowiedzi na powyższe zapytanie Zamawiający informuje, iż dokonał modyfikacji Załącznika nr 4 do SWZ w powyższym zakresie jak poniżej.

Zapytanie 26:

Czy Zamawiający zgodzi się na wskazanie w treści projektu umowy, że czas rozpatrzenia reklamacji jakościowej rozpocznie bieg dopiero z chwilą dostarczenia Wykonawcy reklamowanego towaru?

Uzasadnienie:

Wykonawca nie może rozpatrzyć reklamacji co do jakości towaru bez jego naocznego zbadania, wobec czego termin na jej załatwienie może być dopiero od dostarczenia produktu objętego reklamacją. W przeciwnym wypadku część terminu na rozpatrzenie reklamacji nie mogłaby być realnie przeznaczona na powyższe czynności?

Odpowiedź: W odpowiedzi na powyższe zapytanie Zamawiający informuje, iż nie przewiduje modyfikacji we wnioskowanym zakresie i pozostaje przy zapisach określonych w SWZ.

Zapytanie 27:

Czy Zamawiający zgodzi się na wskazanie w treści projektu umowy, że w przypadku opóźnienia płatności, Zamawiający zapłaci na rzecz Wykonawcy odsetki ustawowe za opóźnienie w transakcjach handlowych – w wysokości obowiązującej na dzień ich naliczenia?

Uzasadnienie:

W przypadku opóźnienia płatności w stosunkach między Wykonawcą a Zamawiającym zastosowanie znajdą odsetki ustawowe za opóźnienie w transakcjach handlowych – zgodnie z ustawą z dnia 8 marca 2013 r. o przeciwdziałaniu nadmiernym opóźnieniom w transakcjach handlowych (t.j. Dz. U. z 2023 r., poz. 1790 ze zm)?

Odpowiedź:

W odpowiedzi na powyższe zapytanie Zamawiający informuje, iż nie przewiduje modyfikacji we wnioskowanym zakresie i pozostaje przy zapisach określonych w SWZ.

Zapytanie 28:

Czy Zamawiający zgodzi się na wykreślenie całego ust. 19 w treści §7 projektu umowy?

Uzasadnienie:

Umowa ma dla Wykonawcy znaczenie gospodarcze i musi zapewnić rentowność. Niewywiązywanie się





przez Zamawiającego z płatności w terminach zastrzeżonych w umowie nie może stawiać Wykonawcy w sytuacji braku możliwości ochrony swych uzasadnionych interesów wraz z prawem wstrzymania dostaw?

Odpowiedź:

W odpowiedzi na powyższe zapytanie Zamawiający informuje, iż nie przewiduje modyfikacji we wnioskowanym zakresie i pozostaje przy zapisach określonych w SWZ.

Zapytanie 29:

Czy Zamawiający zgodzi się na zmianę §8 ust. 3 pkt 3,4,5,6,7,8 projektu umowy w ten sposób, że:

- 1) dodanie limitu kar naliczanych za każdy dzień zwłoki (pkt 1 i 7-8) – na poziomie 20-krotności stawki za 1 dzień zwłoki;*
- 2) wykreślenie punktu 4;*
- 3) kara określona w pkt 5 naliczana będzie od wartości towaru niedostarczonego w terminie (pierwszej partii towaru);*
- 4) kara określona w pkt 6 naliczana będzie od wartości towaru nieuzupełnionego w terminie;*

a w ust. 4 limit kar umownych zostanie określony na poziomie 20%?

Uzasadnienie:

- Wykonawca prosi o zrezygnowanie z kary naliczanej Wykonawcy w przypadku skorzystania przez Zamawiającego z prawa do dokonania zakupu zastępczego – w tym zakresie Zamawiającemu służyć będzie roszczenie o zapłatę przez Wykonawcę różnicy w cenie i tylko w takim zakresie Zamawiający poniesie szkodę wywołaną zakupem zastępczym.

- Kary określone w pkt 5-6 odnoszą się do dostaw towarów do komisji – powinny one być naliczane w oparciu o wartość towaru, który nie został dostarczony w terminie, a nie od wartości całego zadania. W innym wypadku kara będzie miała wygórowany charakter, co z kolei może doprowadzić do jej miarkowania.

- W celu uniknięcia rażącego wygórowania kar Wykonawca prosi też o wprowadzenie dodatkowych limitów dla kar umownych naliczanych za każdy dzień zwłoki – na poziomie 20-krotności stawki za 1 dzień. Naliczanie kary do czasu osiągnięcia limitu przewidzianego dla sumy wszystkich kar nie gwarantuje ochrony uzasadnionych interesów Wykonawcy i skutkować może osiągnięciem nieracjonalnie wysokich rozmiarów.

- Wykonawca prosi też o obniżenie limitu kar umownych do 20% wartości umowy?

Odpowiedź:

W odpowiedzi na powyższe zapytanie Zamawiający informuje, iż nie przewiduje modyfikacji we wnioskowanym zakresie i pozostaje przy zapisach określonych w SWZ.

Zapytanie 30:

Czy Zamawiający zgodzi się na wykreślenie całego pkt 2 w §10 ust. 3 projektu umowy?

Uzasadnienie:





Ww. klauzula zapewnia Zamawiającemu nieuzasadnioną przewagę nad Wykonawcą, naruszając zasadę kontraktowej równowagi stron. Przede wszystkim należy wskazać, że cena ofertowa stanowi wynik kalkulacji, która uwzględnia ryzyko zarówno obniżki, jak i podwyżki cen na rynku producenckim, wobec czego Zamawiający nie może oczekiwać od Wykonawcy żadnych rabatów/upustów?

Odpowiedź:

Zamawiający informuje, że zmiana umowy, o której mowa w par. 10 ust. 3 pkt 2 tj.: obniżenie cen jednostkowych towaru, w przypadku obniżenia cen przez producenta lub samego Wykonawcę, w szczególności gdy nastąpi obniżenie cen jednostkowych poszczególnego asortymentu wynikających z cennika Wykonawcy lub Wykonawca zaproponuje upusty, rabaty może nastąpić wyłącznie za zgodą obu stron w formie aneksu do umowy (powyższe nie jest obowiązkiem Wykonawcy, a jedynie możliwością zmian ceny w przypadku dojścia przez strony do konsensusu w tym zakresie).

Zapytanie 31:

Czy Zamawiający zgodzi się na wskazanie w treści §10 projektu umowy, że zmiana ceny brutto wynikająca z ustawowej zmiany stawki podatku VAT nastąpi z dniem wejścia w życie aktu prawnego zmieniającego tę stawkę – bez konieczności zawarcia przez Strony aneksu do umowy i bez dodatkowych obowiązków po stronie Wykonawcy?

Uzasadnienie:

Strony nie mają wpływu na wysokość stawki VAT. Wykonawca nie może też wystawić faktury z nieobowiązującą stawką podatku od towarów i usług. W związku z powyższym zmiana ceny brutto w ww. przypadku powinna następować „automatycznie”, bez konieczności dokonywania przez którąkolwiek ze stron dodatkowych czynności?

Odpowiedź:

W odpowiedzi na powyższe zapytanie Zamawiający informuje, iż nie przewiduje modyfikacji we wnioskowanym zakresie i pozostaje przy zapisach określonych w SWZ.

Zapytanie 32:

Czy Zamawiający zgodzi się na wykreślenie całego ust. 10 w treści §10 projektu umowy?

Uzasadnienie:

Obowiązujące przepisy prawa nie dają podstaw do ograniczenia czasu na złożenie wniosku o waloryzację wynagrodzenia, w związku z czym Wykonawca prosi o wykreślenie?

Odpowiedź:

W odpowiedzi na powyższe zapytanie Zamawiający informuje, iż nie przewiduje modyfikacji we wnioskowanym zakresie i pozostaje przy zapisach określonych w SWZ.





Zapytanie 33:

Czy Zamawiający zgodzi się na wskazanie w treści §11 projektu umowy, że waloryzacja związana ze zmianą cen materiałów lub kosztów będzie dopuszczalna co 6 miesięcy (tj. w oparciu o półroczny wskaźnik ogłaszany przez Prezesa GUS), a nie raz do roku, zaś poziom ww. wskaźnika uprawniający do złożenia wniosku o zmianę będzie wynosił 4 punkty procentowe?

Uzasadnienie:

- Zgodnie z treścią przepisu art. 439 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych, waloryzacja związana ze zmianą cen materiałów lub kosztów wymagana jest dla umów zawartych na okres przekraczający 6 miesięcy, wobec czego Wykonawca prosi by zmiana wynagrodzenia w ww. trybie mogła być dokonywana co taki właśnie czas – tj. co 6 miesięcy a nie raz do roku.

- Wykonawca prosi o obniżenie progu zezwalającego na złożenie wniosku o waloryzację wynagrodzenia – aktualna wysokość została ustalona na poziomie aż 19 punktów procentowych i jako taka nie daje Wykonawcy realnej możliwości ochrony jego uzasadnionych interesów ekonomicznych. Zważyć należy, że nawet podwyżka kosztów realizacji umowy na znacznie niższym poziomie niż ww. 19% może być istotnie odczuwalną różnicą. Współpraca stron ma dla Wykonawcy znaczenie gospodarcze i musi zapewniać rentowność, zaś waloryzacja jest wymogiem ustawowymi i już z tego względu nie może być iluzoryczna?

Odpowiedź:

W odpowiedzi na powyższe zapytanie Zamawiający informuje, iż dokonał modyfikacji Załącznika nr 4 do SWZ w powyższym zakresie jak poniżej.

Zapytanie 34:

Czy Zamawiający zgodzi się na doprecyzowanie w treści projektu umowy, że przeszkolenie personelu wspomniane w umowie, będzie miało jednorazowy charakter?

Uzasadnienie:

Przedmiot umowy powinien być określony w sposób precyzyjny, w związku z czym – w celu uniknięcia wątpliwości interpretacyjnych – Wykonawca prosi o jednoznaczne wskazanie, że szkolenie będzie miało charakter jednorazowy. Zważyć należy, że cena szkolenia jest uwzględniona w wynagrodzeniu umownym Wykonawcy, w związku z czym Wykonawca powinien znać ilość szkoleń, by prawidłowo oszacować wartość wynagrodzenia?

Odpowiedź: W odpowiedzi na powyższe zapytanie Zamawiający informuje, iż dokonał modyfikacji Załącznika nr 4 do SWZ w powyższym zakresie jak poniżej.

Zapytanie 35:

Czy Zamawiający zgodzi się na wskazanie w treści projektu umowy, że Wykonawca nie będzie zobowiązany do finansowania kosztów obsługi serwisowej urządzenia oddanego w dzierżawę, w przypadku wad, usterek, awarii lub innych uszkodzeń, wywołanych wadliwym użytkowaniem





urządzenia, w tym w szczególności wbrew treści instrukcji obsługi lub niezgodnie z przeznaczeniem?

Uzasadnienie:

Wykonawca nie może ponosić kosztów uszkodzeń lub niesprawności urządzeń spowodowanych nieprawidłowym postępowaniem przez Zamawiającego lub jego personel, wobec czego prosi o zmianę j.w.?

Odpowiedź:

W odpowiedzi na powyższe zapytanie Zamawiający informuje, iż nie przewiduje modyfikacji we wnioskowanym zakresie i pozostaje przy zapisach określonych w SWZ.

Zapytanie 36:

Czy Zamawiający zgodzi się na wskazanie w treści projektu umowy, że urządzenie oddane w dzierżawę nie może być oddane osobom trzecim na podstawie żadnego tytułu prawnego – bez uprzedniej pisemnej zgody Wykonawcy?

Uzasadnienie:

W celu ochrony uzasadnionych interesów Wykonawcy, w tym prawa własności oddanych Zamawiającemu tymczasowo urządzeń, Wykonawca prosi o wprowadzenie ww. ograniczenia do umowy

Odpowiedź:

W odpowiedzi na powyższe zapytanie Zamawiający informuje, iż dokonał modyfikacji Załącznika nr 4 do SWZ w powyższym zakresie jak poniżej

Zapytanie 37:

Czy Zamawiający zgodzi się na wskazanie w treści §11 projektu umowy, że prawo Zamawiającego do odstąpienia od umowy dotyczyć będzie wyłącznie zawinionych przez Wykonawcę uchybień, a przedstawiony w umowie katalog przesłanek odstąpienia będzie katalogiem zamkniętym?

Uzasadnienie:

Odstąpienie od umowy ma ten skutek, że umowa traktowana jest tak, jakby nigdy nie została zawarta, w związku z czym co do zasady wiąże się z koniecznością wzajemnego zwrotu świadczeń między stronami. Odstąpienie od umowy ma tym samym doniosłe skutki – powoduje bowiem usunięcie umowy z obrotu prawnego z mocą wsteczną – i z tego względu stanowić powinno swoistą ostateczność. Dlatego też, przesłanki odstąpienia powinny być określone w sposób wyczerpujący i mieć bardziej rygorystyczny charakter – tj. odnosić się wyłącznie do sytuacji zawinionych przez stronę, której złożone ma zostać oświadczenie o odstąpieniu?

Odpowiedź:

W odpowiedzi na powyższe zapytanie Zamawiający informuje, iż nie przewiduje modyfikacji we wnioskowanym zakresie i pozostaje przy zapisach określonych w SWZ.





MODYFIKACJA TREŚCI SWZ

Działając na podstawie art. 137 ustawy Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2023 r., poz. 1605 ze zm.) Zamawiający informuje, że dokonał zmiany treści Specyfikacji Warunków Zamówienia w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego na *dostawy asortymentu medycznego stosowanego w mikrochirurgii okulistycznej i witrektomii tylnej oraz implantów na oddział Okulistyki wraz z dzierżawą aparatu do operacji witrektomii tylnego odcinka oka i zaćmy metodą fakoemulsyfikacji na okres 36 miesięcy (znak sprawy: Z/118/PN/23), w następującym zakresie:*

- w treści Specyfikacji Warunków Zamówienia – wykreśla się treść Załącznika nr 4 do Projektowanych postanowień umowy i zastępuje nową treścią Załącznika nr 4 do Projektowanych Postanowień umowy jak w załączeniu;
- w treści Specyfikacji Warunków Zamówienia – wykreśla się treść Załącznika nr 4 do SWZ i zastępuje nową treścią Załącznika nr 4 do SWZ jak w załączeniu.

