



Samodzielny Publiczny Zespół Opieki Zdrowotnej w Kędzierzynie – Koźlu

ul. 24 Kwietnia 5, 47-200 Kędzierzyn – Koźle

NIP: 749-17-90-304, REGON: 000314661

tel. +48 774 062 400, faks +48 774 062 544, spzoz@e-szpital.eu, www.e-szpital.eu

Dział Zaopatrzenia i Zamówień Publicznych, ul. 24 Kwietnia 5, 47-200 Kędzierzyn-Koźle

tel. +48 774 062 556, faks +48 774 062 567

Kędzierzyn-Koźle, 18.04.2023r

SPZOZ . AZ . 2023 .14

Uczestnicy postępowania

Wyjaśnienia oraz modyfikacja treści SWZ nr 3

Dotyczy: postępowania na dostawę automatycznej myjni - dezynfekatora do endoskopów elastycznych dla SP ZOZ w Kędzierzynie-Koźlu, AZ-P.2023.14.

I. Pytania i wyjaśnienia treści SWZ

Samodzielny Publiczny Zespół Opieki Zdrowotnej w Kędzierzynie-Koźlu, działając na podstawie art. 284 ust. 2 i ust. 6 ustawy Prawo Zamówień Publicznych (t.j. Dz. U. z 2022r., poz. 1710 z późn. zm., dalej Pzp) niniejszym wyjaśnia i modyfikuje treść Specyfikacji Warunków Zamówienia.

1. Proszę o wykreślenie z pkt 14 Formularza Ofertowego stanowiącego załącznik nr 1 do SWZ, zdania: „Zawierając z nimi stosowne umowy w formie pisemnej pod rygorem nieważności”, a także o wykreślenie §1 ust. 7 zdanie pierwsze projektu umowy. Wskazujemy, iż przedmiotem zamówienia jest dostawa, a nie roboty budowlane, zatem przy tego rodzaju zamówieniu Zamawiający nie może wnikać w stosunki i postanowienia pomiędzy Wykonawcą, a Podwykonawcą, w tym narzucać Wykonawcy formy w jakiej ma zostać zawarta umowa z Podwykonawcą. Dodatkowo wskazujemy, że forma elektroniczna, zgodnie z k.c. jest obecnie formą równorzędną formie pisemnej, dlatego wymóg zawarcia przez Wykonawcę umowy z Podwykonawcą w formie pisemnej nie znajduje uzasadnienia.

Odpowiedź: Zamawiający modyfikuje treść załącznika nr 1 do SWZ (Formularz ofertowy) poprzez wykreślenie z pkt. 3 ppkt. 14) zdania: „Zawierając z nimi stosowne umowy w formie pisemnej pod rygorem nieważności.”

2. Prosimy Zamawiającego o dopuszczenie wyodrębnienia w formularzu ofertowym stanowiącym załącznik nr 1 do SWZ, w formularzu cenowym stanowiącym załącznik nr 2 do SWZ oraz w projekcie umowy (załącznik

nr 5 do SWZ) kosztu finansowania płatności ratalnej. Ponieważ zapłata za realizację zamówienia jest rozłożona na raty, co powoduje powstanie także kosztu finansowania dostawy, z korzyścią dla Zamawiającego będzie umożliwienie wyodrębnienia tego kosztu oddzielnie od wartości sprzętu medycznego. Pozwoli to uniknąć konieczności naliczenia podatku VAT od finansowania. W przypadku wyodrębnienia, finansowanie, jako odrębna usługa jest zwolnione z podatku VAT i w przypadku wyodrębnienia na formularzu Zamawiający uzyska od wykonawcy cenę oferty niższą o stawkę podatku VAT, Wzór zmienionego pkt 2 formularza ofertowego oraz propozycję zmiany formularza cenowego prezentujemy poniżej:

Propozycja zmiany pkt 2 formularza ofertowego:

2. Oferuję wykonanie zamówienia:

<p>..... zł brutto w tym koszt finansowania płatności ratalnej..... zł stawka podatku VAT: zw.</p>
<p>Okres gwarancji w wysokości..... miesięcy, (24, 36 lub 48 miesięcy)</p>

Propozycja zmiany formularza cenowego:

<i>Przedmiot zamówienia</i>	<i>Wartość netto</i>	<i>Stawka podatku VAT</i>	<i>Wartość brutto (kol. 2 + VAT)</i>
1	2	3	4
<i>Automatyczna myjnia-dezynfekator do endoskopów elastycznych</i> zł	 zł
<i>Koszt finansowania płatności ratalnej</i> zł	zw. zł

Odpowiedź: Zamawiający dopuszcza powyższe w sytuacji, gdy Wykonawca uzna to za stosowne.

3. Proszę o zmianę pkt 2 Formularza Cenowego (znajdującego się pod tabelą) poprzez nadanie mu następującego brzmienia: „Aparat będzie pozbawiony wszelkich blokad, kodów serwisowych itp., które po upływie gwarancji utrudniałyby Zamawiającemu dostęp do operacji serwisowych lub naprawę aparatu przez

inny podmiot niż Wykonawca lub Podwykonawca w przypadku nie korzystania przez Zamawiającego z serwisu pogwarancyjnego wskazanego przez Wykonawcę lub Podwykonawcę jako punkt serwisowy, który będzie pełnił serwis pogwarancyjny na koszt i ryzyko Zamawiającego na podstawie odrębnej umowy”.

Należy wskazać, że nie każdy Wykonawca oferujący sprzęt medyczny posiada autoryzowane punktu obsługi świadczące serwis gwarancyjny czy pogwarancyjny. Przedmiotem niniejszego postępowania jest także usługa finansowa, zatem ofertę w postępowaniu mogą złożyć także instytucje finansowe nie prowadzące działalności w zakresie serwisowania sprzętu. Aktualne brzmienie pkt 2 formularza cenowego ogranicza zatem krąg podmiotów mogących złożyć ważną ofertę w niniejszym postępowaniu do podmiotów prowadzących działalność w zakresie serwisowania sprzętu medycznego (będą to de facto producenci bądź autoryzowani przedstawiciele producentów – sprzętu). Zaproponowana przez nas zmiana w pełni zabezpiecza interesy Zamawiającego, a także umożliwi złożenie oferty szerszemu kręgu Wykonawców, co przełoży się na konkurencyjność zamówienia. Dodatkowo wskazujemy, że Zamawiający sam przewidział w projekcie umowy (par. 4 ust. 3), że przeglądy czy naprawy będą wykonywane przez autoryzowany serwis, a nie przez Wykonawcę. Prosimy zatem o skorygowanie pkt 2 formularza cenowego.

Odpowiedź: Zamawiający modyfikuje treść pkt 2 załącznika nr 2 do SWZ (Formularz Cenowy), który przyjmuje brzmienie: „Aparat będzie pozbawiony wszelkich blokad, kodów serwisowych itp., które po upływie gwarancji utrudniałyby Zamawiającemu dostęp do operacji serwisowych lub naprawę aparatu przez inny podmiot niż Wykonawca lub Podwykonawca w przypadku nie korzystania przez Zamawiającego z serwisu pogwarancyjnego wskazanego przez Wykonawcę lub Podwykonawcę jako punkt serwisowy, który będzie pełnił serwis pogwarancyjny na koszt i ryzyko Zamawiającego na podstawie odrębnej umowy”.

4. Prosimy Zamawiającego o potwierdzenie, iż przez serwis pogwarancyjny czy zabezpieczenie serwisu pogwarancyjnego, Zamawiający rozumie wskazanie (określenie) przez Wykonawcę punktu serwisowego, który będzie pełnił serwis pogwarancyjny na koszt i ryzyko Zamawiającego na podstawie odrębnej umowy i za odrębnym ustalonym w tej umowie wynagrodzeniem.

Odpowiedź: Zamawiający potwierdza.

5. Prosimy o zmianę pkt 4 formularza cenowego stanowiącego załącznik nr 2 do SWZ poprzez nadanie mu następującego brzmienia: „Dokumenty wskazane w pkt 1 nie dotyczą osprzętu lub oprogramowania, które nie jest wyrobem medycznym”.

Odpowiedź: Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ.

6. Prosimy Zamawiającego o wykreślenie treści §1 ust. 8 wzoru umowy. Wskazać należy, że zgodnie z treścią art. 480 §1 k.c. zastępcze wykonanie Przedmiotu Umowy może mieć miejsce w przypadku zwłoki dłużnika, a

w takim wypadku wierzyciel uprawniony jest do żądania upoważnienia przez sąd do wykonania zaniechanej czynności na koszt tego dłużnika. W związku z tym nie można przyjąć, iż Zamawiający samodzielnie będzie uprawniony do powierzenia zastępczego wykonania Przedmiotu Umowy osobie trzeciej na koszt Wykonawcy, bez uzyskania uprzedniego upoważnienia sądu w tym zakresie i bez względu na to, czy doszło do zwłoki w wykonaniu umowy w całości lub w części. Zgodnie natomiast z treścią 480 §3 k.c., tylko w wypadkach nagłych Zamawiający może bez upoważnienia sądu wykonać czynność na koszt dłużnika, przy czym wykonanie zobowiązania odbywa się na ryzyko Zamawiającego, który musi udowodnić nadzwyczajność sytuacji upoważniającej go do działania bez uprzedniego upoważnienia sądu. W przeciwnym razie Zamawiający naraża się na odpowiedzialność odszkodowawczą związaną z wykonaniem zastępczym.

Odpowiedź: Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ.

7. W przypadku braku zgody Zamawiającego na powyższe prosimy o wyłączenie uprawnienia do naliczania kar umownych w przypadku powierzenia wykonania zobowiązań wynikających z gwarancji lub rękojmi osobie trzeciej na koszt i ryzyko Wykonawcy. W przeciwnym wypadku Wykonawca będzie dwukrotnie karany za to samo przewinienie, raz w związku z koniecznością poniesienia kosztów wykonania zastępczego i drugi raz poprzez zapłatę kary umownej z tytułu zwłoki w wykonaniu obowiązków gwarancyjnych. W przypadku zgody Zamawiającego na powyższe, prosimy o zmianę treści §1 ust. 8 poprzez zastąpienie na końcu zdania kropki przecinkiem i dodanie fragmentu: „co wyłącza prawa Zamawiającego do naliczenia kar umownych”.

Odpowiedź: Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ.

8. Prosimy o zmianę §2 ust. 6 projektu umowy poprzez nadanie mu następującego brzmienia: „Wykonawca będzie ponosił w okresie gwarancji koszty usuwania wad i awarii powstałych z przyczyn tkwiących w rzeczy sprzedanej”. Należy wskazać, że Wykonawca nie powinien być obciążany kosztami napraw awarii nie objętych gwarancją, np. powstałych na skutek niewłaściwego użytkowania sprzętu przez Zamawiającego, na co Zamawiający sam zwrócił uwagę w §4 ust. 1o projektu umowy. Dodatkowo wskazujemy, że Wykonawca nie może być zobowiązany do dożywotniego usuwania wszelkich awarii, wad powstałych w trakcie użytkowania sprzętu. Takie zobowiązanie powinno zostać ograniczone do okresu gwarancji i dotyczyć powinno wyłącznie przyczyn tkwiących w sprzęcie, dlatego wnioskowana zmiana jest uzasadniona.

Odpowiedź: Zamawiający modyfikuje treść §2 ust. 6 Załącznika nr 5 do SWZ (Projektowane postanowienia umowy) poprzez jego wykreślenie.

9. Proszę o zmianę §3 ust. 2 pkt 3 oraz §4 ust. 3 pkt 1 wzoru umowy poprzez dodanie po wyrazie: „naprawy”, następującego fragmentu: „dotyczące wad i awarii powstałych z przyczyn tkwiących w rzeczy sprzedanej”.

Odpowiedź: Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ.

10. Proszę o zmianę §3 ust. 3 zdanie drugie projektu umowy poprzez nadanie mu następującego brzmienia: „Wykonawca otrzyma wynagrodzenie umowne, o którym mowa w ust. 1, w 12 ratach płatnych na koniec każdego miesiąca kalendarzowego, z tym zastrzeżeniem, że pierwsza rata będzie płatna na koniec miesiąca następującego po miesiącu, w którym został podpisany bezusterkowy protokół zdawczo-odbiorczy. Harmonogram spłaty rat zostanie doręczony Zamawiającemu wraz z fakturą”. Powyższy zapis uprości sposób obliczania terminu spłaty każdej raty.

Odpowiedź: Zamawiający modyfikuje treść §3 ust. 3 Załącznika nr 5 do SWZ (Projektowane postanowienia umowy), który przyjmuje brzmienie: „Wykonawca otrzyma wynagrodzenie umowne, o którym mowa w ust. 1, w 12 ratach płatnych na koniec każdego miesiąca kalendarzowego, z tym zastrzeżeniem, że pierwsza rata będzie płatna na koniec miesiąca następującego po miesiącu, w którym został podpisany bezusterkowy protokół zdawczo-odbiorczy. Harmonogram spłaty rat zostanie doręczony Zamawiającemu wraz z fakturą”.

11. W związku z faktem, iż długi pieniężne są traktowane w kodeksie cywilnym jako długi oddawcze, prosimy Zamawiającego o modyfikację §3 ust. 9 wzoru umowy poprzez nadanie mu brzmienia: „Za dzień zapłaty rozumie się dzień uznania rachunku wskazanego przez Wykonawcę na fakturze VAT”.

Odpowiedź: Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ.

12. Proszę o potwierdzenie, że okres rękojmi wynosi 2 lata zgodnie z przepisami kodeksu cywilnego. Zrównanie okresu rękojmi z okresem gwarancji doprowadzi do znacznego zrostu ceny oferty.

Odpowiedź: Zamawiający potwierdza.

13. Prosimy o modyfikację §4 ust. 4 wzoru umowy poprzez nadanie mu następującego brzmienia: „W przypadku stwierdzenia wad jakościowych urządzenia w okresie gwarancji Zamawiający złoży reklamację pisemnie lub e-mailem na następujący adres e-mail Wykonawcy.....
Czas reakcji serwisu jest liczony w dni robocze od momentu doręczenia zawiadomienia ze strony Zamawiającego Wykonawcy, dokonanego w formie e-mail, z tym zastrzeżeniem, że e-mail, w przypadku wysłania go między godz. 8.00 a 16.00 w danym dniu roboczym uznany jest za doręczony w tym dniu roboczym, natomiast w przypadku wysłania go po godz. 16.00 lub w dniu nie będącym dniem roboczym, uznany jest za doręczony w następnym dniu roboczym.

Odpowiedź: Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ.

14. Proszę o zmianę §4 ust. 6 projektu umowy poprzez nadanie mu następującego brzmienia: „Wykonawca jest zobowiązany do rozpatrzenia reklamacji Zamawiającego w terminie 5 dni roboczych od jej zgłoszenia oraz usunięcia zaistniałej wady lub nieprawidłowości w przypadku uwzględnienia reklamacji w

terminie kolejnych 5 dni roboczych od daty uwzględnienia reklamacji”. Wskazany w projekcie umowy termin 5 dni na dokonanie dwóch czynności – rozpatrzenie reklamacji oraz wykonania naprawy jest zbyt krótki.

Odpowiedź: Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ.

15. Proszę o zmianę §4 ust. 8 projektu umowy poprzez wykreślenie z niego zdania drugiego, gdyż jest ono nieprecyzyjne i wywołuje wątpliwości co do zasad przedłużenia gwarancji. Regulacja ta jest zbędna także z tego powodu, że kwestia związana z przedłużeniem okresu gwarancji w związku z wystąpieniem napraw sprzętu została już uregulowana w §3 ust. 2 pkt 5 projektu umowy.

Odpowiedź: Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ.

16. Proszę o wykreślenie § 5 ust. 1 pkt 4 projektu umowy jako zbyt szerokiego i nadmiernie rygorystycznego. Zamawiający jest zobowiązany do precyzyjnego określania podstaw naliczania kar umownych. Natomiast użyte przez Zamawiającego sformułowanie jest zbyt ogólne i powoduje, że Zamawiający jest uprawniony do naliczenia kary umownej w razie najmniejszego uchybienia w obowiązkach umownych, nawet nie mającego znaczenia dla prawidłowości wykonania zamówienia, czy też nie wywołującego szkody po stronie Zamawiającego. Zgodnie z orzecznictwem KIO (KIO 1117/17; KIO 1128/17) umowa powinna precyzyjnie określać w jakich przypadkach kara się należy, tj. dłużnik powinien mieć świadomość tego, jakie naruszenie przez niego postanowień umowy skutkować będzie możliwością żądania przez drugą stronę umowy zapłaty kary umownej.

Odpowiedź: Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ.

17. W przypadku odpowiedzi negatywnej na powyższe pytanie proszę o obniżenie kary umownej określonej w § 5 ust. 1 pkt 4 projektu umowy do 1% wynagrodzenia brutto Wykonawcy.

Odpowiedź: Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ.

18. Prosimy Zamawiającego o wykreślenie §5 ust. 5 wzoru umowy oraz o nadanie §5 ust. 6 wzoru umowy następującego brzmienia: „Naliczenie przez Zamawiającego kary umownej następuje przez sporządzenie noty księgowej wraz z pisemnym uzasadnieniem oraz terminem zapłaty nie krótszym niż 14 dni od daty jej otrzymania”. Pozytywna odpowiedź Zamawiającego będzie miała korzystny wpływ na wysokość zaoferowanej ceny.

Odpowiedź: Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ.

19. Proszę o zmianę §6 ust. 1 lit. a projektu umowy poprzez nadanie mu następującego brzmienia: „jeśli zwłoka Wykonawcy w dostawie przedmiotu umowy przekroczy 10 dni roboczych”. Wskazana w §6 ust. 1 lit. a projektu umowy podstawa odstąpienia od umowy charakterystyczna jest dla umów o charakterze

ciągłym, a umowa dostawy nie ma takiego charakteru. Termin realizacji zamówienia wynosi 60 dni od dnia zawarcia umowy. Konsekwencje związane z nieterminową realizacją zamówienia mogą być wyciągane wobec Wykonawcy po upływie terminu realizacji. Dodatkowo wskazujemy, że uprawnienie do odstąpienia od umowy powinno powstać po stronie Zamawiającego dopiero w sytuacji, gdy niedostarczenie przedmiotu umowy w terminie nastąpi na skutek okoliczności zawinionych przez Wykonawcę ze względu na treść art. 433 pkt 1 ustawy pzp, zgodnie z którym projektowane postanowienia umowne nie mogą przewidywać odpowiedzialności Wykonawcy za opóźnienie. Podstawa odstąpienia od umowy wskazana w §6 ust. 1 lit. a nie znajduje zatem uzasadnienia.

Odpowiedź: Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ.

20. Proszę o wykreślenie §6 ust. 1 lit. d projektu umowy. Przedmiot niniejszego zamówienia polegający na dostawie sprzętu medycznego nie wiąże się dla Wykonawcy z posiadaniem szczególnych uprawnień, dlatego też ww. podstawa odstąpienia jest zbędna.

Odpowiedź: Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ.

21. W celu zabezpieczenia interesu Stron stosunku prawnego na wypadek zaistnienia zewnętrznego, niemożliwego do przewidzenia i zapobieżenia przez Strony zdarzenia, wpływającego na zobowiązania oraz odpowiedzialność Stron z tytułu niewykonania lub nienależytego Umowy, prosimy Zamawiającego o szersze zdefiniowanie pojęcia siły wyższej poprzez wykreślenie definicji siły wyższej zawartej w §7 ust. 1 pkt 1 projektu umowy i wyrażenie zgody na wprowadzenie do projektów umów odrębnego paragrafu z klauzulą siły wyższej o brzmieniu proponowanym poniżej:

„§....

Siła wyższa

1. Przez siłę wyższą Strony rozumieją zdarzenie zewnętrzne, nagłe, nadzwyczajne, niemożliwe do przewidzenia i zapobieżenia przez Strony, które ma wpływ na zakres i sposób realizacji Umowy..
2. Strony zgodnie postanawiają, że nie są odpowiedzialne za skutki wynikające z wystąpienia siły wyższej.
3. Jeżeli którakolwiek ze Stron stwierdzi, że Umowa nie może być realizowana bądź jej realizowanie jest w znacznym stopniu utrudnione z powodu wystąpienia siły wyższej lub z powodu następstw jej wystąpienia, niezwłocznie powiadomi o tym drugą Stronę na piśmie lub mailowo.
4. W przypadku wystąpienia siły wyższej lub jej następstw, Strony uzgodnią wzajemne działania minimalizujące negatywne skutki wystąpienia siły wyższej, a w razie potrzeby dokonają także zmiany w treści Umowy, w szczególności poprzez wydłużenie terminu jej wykonania, zmianę zakresu świadczenia Wykonawcy lub sposobu wykonania Umowy.

5. Strony zgodnie potwierdzają, iż w przypadku wystąpienia siły wyższej lub jej następstw nie naliczą kar umownych przewidzianych na wypadek niewykonania lub nienależytego wykonania Umowy, a zwłaszcza kar z tytułu nieterminowego wykonania obowiązków umownych przez Wykonawcę.
6. W przypadku, gdy brak jest możliwości dojścia do porozumienia w kwestii działań określonych w ust. 4 i w konsekwencji którakolwiek ze Stron odstąpi od Umowy na skutek wystąpienia siły wyższej, Strony zwracają sobie wzajemnie świadczenia, które otrzymały od drugiej Strony. W przypadku gdy zwrot wykonanej już części świadczenia jest niemożliwy, Wykonawcy przysługuje z tego tytułu wynagrodzenie proporcjonalne do części świadczenia, którą zatrzymał Zamawiający”.
22. Proszę o rozszerzenie katalogu przesłanek zmiany umowy poprzez wskazanie w §7 ust. 1. projektu umowy, że zmiana umowy będzie możliwa także w przypadkach:
- a) zmiany sposobu/terminów płatności;
 - b) zastąpienia sprzętu, który ma być dostarczony w ramach realizacji niniejszej umowy, sprzętem o wyższej jakości, w przypadkach, których nie można było przewidzieć w chwili zawierania umowy, pod warunkiem, iż cena wprowadzonego sprzętu nie ulegnie zwiększeniu;
 - c) zmiany obowiązujących przepisów, jeżeli konieczne będzie dostosowanie treści umowy do aktualnego stanu prawnego;
 - d) nastąpienia zmiany danych podmiotów zawierających umowę (np. w wyniku przekształceń, przejęć, itp.);”

Odpowiedź: Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ.

23. Proszę o wykreślenie §1 ust. 9 projektu umowy, gdyż w sposób nieuzasadniony rozszerza on znacząco odpowiedzialność Wykonawcy. Należy wskazać, że w §4 ust. 9 projektu umowy Zamawiający przewidział już odpowiedzialność wykonawcy za szkody związane z niewykonaniem czy nienależytym wykonaniem umowy. Natomiast incydent medyczny to innego rodzaju zdarzenie uregulowane w ustawie o wyrobach medycznych oraz w rozporządzeniu 2017/745 i rozporządzeniu 2017/746. Zgodnie z ustawą o wyrobach medycznych wystąpienie incydentu medycznego zgłasza się Prezesowi Urzędu Rejestracji Produktów Leczniczych, Wyrobów Medycznych i Produktów Biobójczych, producentowi wyrobu medycznego lub jego upoważnionemu przedstawicielowi. Przyczyny wystąpienia incydentu medycznego, a także związek przyczynowo skutkowy między wyrobem medycznym, a zgłaszanym incydem ustala producent, upoważniony przedstawiciel oraz Prezes Urzędu. To głównie na wytwórcy ciąży obowiązek wyjaśnienia wszystkich incydentów medycznych dotyczących wyrobu medycznego oraz przypadków wystąpienia błędów użytkowych i nieprawidłowego użycia. Jeżeli wytwórca, na podstawie doświadczeń dotyczących wyrobów w fazie poprodukcyjnej, nieprawidłowego użycia lub błędów użytkowych, zgłoszonych zdarzeń lub incydentów medycznych, które nie spełniają kryteriów raportowania, stwierdzi istotny wzrost liczby lub częstości występowania reklamacji, zdarzeń lub incydentów medycznych, to on lub jego autoryzowany przedstawiciel przesyła Prezesowi Urzędu raport o trendzie, na formularzu raportu wytwórcy o trendzie, niezależnie od

okresowego raportu zbiorczego. Skoro ustawodawca nałożył na Prezesa Urzędu Rejestracji Produktów Leczniczych, Wyrobów Medycznych i Produktów Biobójczych, producenta wyrobu medycznego lub jego upoważnionego przedstawiciela obowiązek wyjaśnienia przyczyn incydentu medycznego, a Wykonawca niebędący wytwórcą bądź jego upoważnionym przedstawicielem jest wyłączonej z tej procedury, nie powinien on zatem ponosić odpowiedzialności za wystąpienie incydentu medycznego. Należy wskazać, że w świetle ustawy o wyrobach medycznych - Zanim wyroby medyczne trafią na rynek po raz pierwszy, muszą przejść procedurę oceny zgodności. Potwierdza ona, czy dany wyrób spełnia. Ocenę zgodności przeprowadzają jednostki notyfikowane autoryzowane przez Ministra Zdrowia. Po przeprowadzeniu oceny zgodności wytwórca sporządza deklarację zgodności, potwierdzając w niej, że wyrób spełnia odnoszące się do niego wymagania zasadnicze. Następnie przed pierwszym wprowadzeniem do obrotu w UE poprzez rynek polski wyrób medyczny musi zostać zgłoszony do prezesa Urzędu Rejestracji Produktów Leczniczych, Wyrobów Medycznych i Produktów Biobójczych – w terminie 14 dni. Mając na uwadze powyższe należy podkreślić, że Wykonawca niebędący wytwórcą wyrobu medycznego nie może ponosić odpowiedzialności za wystąpienie incydentu medycznego związanego z działaniem wyrobu medycznego, gdyż nie bierze on udziału w procedurze związanej ani z wytworzeniem wyrobu medycznego ani z jego wprowadzeniem do obrotu.

Odpowiedź: Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ.

24. Proszę o zmianę §4 ust. 9 projektu umowy poprzez dodanie po wyrazie „produktu” fragmentu: „powstałych z winy Wykonawcy”. Za szkody powstałe w związku z wadami produktu odpowiedzialność powinien ponosić producent sprzętu, a nie Wykonawca, który nie miał żadnego wpływu na proces produkcji.

Odpowiedź: Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ.

25. Ze względu na to, że płatność w niniejszym postępowaniu jest rozłożona na raty, zwracamy się z prośbą o umożliwienie oparcia oprocentowania sprzedaży ratalnej na zmiennej stopie WIBOR 1M. WIBOR 1M w wystarczającym stopniu zabezpiecza ryzyko zmiany stóp procentowych, a jednocześnie jego aktualizacja nie jest zbyt uciążliwa dla stron umowy.

Odpowiedź: Zamawiający nie dopuszcza oparcia oprocentowania sprzedaży ratalnej na zmiennej stopie WIBOR 1M.

26. W przypadku pozytywnej odpowiedzi na powyższe pytanie prosimy o określenie, na jaki dzień należy przyjąć stopę WIBOR 1M do celów obliczeniowych. Określenie konkretnej daty zapewni porównywalność wszystkich ofert w postępowaniu (np. WIBOR 1M z dnia r..).

Odpowiedź: Jak w odpowiedzi na pytanie 25.

27. Prosimy o potwierdzenie, iż dla pierwszego okresu odsetkowego należy przyjąć wartość WIBOR z dnia przyjętego do obliczenia ceny oferty.
- Odpowiedź: Jak w odpowiedzi na pytanie 25.**
28. Prosimy Zamawiającego o wskazanie daty przyjmowania wartości WIBOR dla aktualizacji harmonogramu. Wykonawca proponuje, aby dla aktualizacji harmonogramu przyjmować wartość WIBOR z ostatniego dnia roboczego przed rozpoczęciem nowego okresu rozliczeniowego.
- Odpowiedź: Jak w odpowiedzi na pytanie 25.**
29. Prosimy o potwierdzenie, że zmiana oprocentowania umowy spowodowana zmianą stopy WIBOR, nie stanowi jej zmiany i nie wymaga jej wypowiedzenia, ani zawarcia z Zamawiającym aneksu do umowy.
- Odpowiedź: Jak w odpowiedzi na pytanie 25.**
30. Prosimy Zamawiającego o wskazanie terminu zawiadomienia o aktualizacji harmonogramu przez Wykonawcę od momentu obowiązywania nowej wartości stawki WIBOR (np. 7 dni) oraz o potwierdzenie, że Zamawiający oczekuje zawiadomienia w pierwszej kolejności drogą elektroniczną tj. mailem na wskazany w umowie adres email, a następnie listem poleconym.
- Odpowiedź: Jak w odpowiedzi na pytanie 25.**
31. Prosimy o potwierdzenie, że do wyliczenia odsetek Wykonawcy mają przyjąć, że rok obrachunkowy wynosi 365 dni, a w latach przestępnych 366 dni. W przypadku odmiennej interpretacji prosimy wskazać według jakiego kalendarza należy obliczać odsetki.
- Odpowiedź: Jak w odpowiedzi na pytanie 25.**
32. W przypadku wyrażenia zgody na oparcie oprocentowania sprzedaży ratalnej na zmiennej stopie WIBOR 1M, w celu prawidłowego wyliczenia odsetek, a co za tym idzie ceny oferty, prosimy o podanie hipotetycznej daty dostawy. Kwota odsetek za pierwszy okres odsetkowy jest zależna od daty dostawy, jeśli płatność pierwszej raty przypada na koniec miesiąca następującego po miesiącu dostawy, a dostawa jest wykonana na początku miesiąca, wówczas odsetki liczone są za ok. 60 dni, jeśli zaś sprzęt zostaje dostarczony w połowie miesiąca odsetki liczone są za ok. 45 dni, stąd mogą wynikać rozbieżności w cenie oferty podanej do formularza ofertowego, a ceną po aktualizacji harmonogramu. Wyeliminować taką sytuację może wskazanie przez Zamawiającego w SWZ hipotetycznej daty dostawy.
- Odpowiedź: Jak w odpowiedzi na pytanie 25.**

33. W przypadku wyrażenia zgody przez Zamawiającego na oprocentowanie zmienne oparte o stawkę WIBOR 1M, zwracamy się do Zamawiającego z prośbą o to, aby w przypadku wyznaczenia zamiennika kluczowego wskaźnika referencyjnego WIBOR i zaprzestania jego notowania Wykonawca mógł przedstawić Zamawiającemu zmodyfikowany harmonogram płatności rat, sporządzony w oparciu o rozporządzenie wyznaczające zamiennik wydane przez ministra właściwego do spraw instytucji finansowych. Opisana zmiana kluczowego wskaźnika referencyjnego nie będzie stanowiła zmiany Umowy i nie będzie wymagała zawarcia przez Strony aneksu do Umowy. Pragniemy poinformować, iż obecnie w ramach Komitetu Sterującego Narodowej Grupy Roboczej prowadzona jest dyskusja dotycząca wyboru nowego wskaźnika referencyjnego, który zastąpiłby wskaźnik WIBOR (https://www.knf.gov.pl/aktualnosci?articleId=79460&p_id=18). Za przyjęciem rozwiązania pozwalającego na objęcie przedmiotowej umowy zamiennikiem kluczowego wskaźnika referencyjnego WIBOR w przypadku likwidacji tego wskaźnika i zaprzestania jego notowania przemawia fakt, iż zgodnie z art. 23c ust. 3 Rozporządzenia Parlamentu Europejskiego i Rady (UE) 2016/1011 z dnia 8 czerwca 2016 r. w sprawie indeksów stosowanych jako wskaźniki referencyjne w instrumentach finansowych i umowach finansowych lub do pomiaru wyników funduszy inwestycyjnych i zmieniające dyrektywy 2008/48/WE i 2014/17/UE oraz rozporządzenie (UE) nr 596/2014 (dalej jako: BMR), wstąpienie zamiennika wskaźnika referencyjnego do umowy nastąpi z mocy samego prawa (skutek ex lege). Wskazane rozporządzenie BMR wydane zostało na podstawie Traktatu o funkcjonowaniu Unii Europejskiej, w związku z czym w hierarchii aktów prawnych, zgodnie z Konstytucją RP, stanowi akt wyższego rzędu względem ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych. Ponadto, dokonując wykładni normy wynikającej z art. 23c ust. 3 BMR wskazać należy, iż stanowi ona lex specialis w stosunku do ustawy PZP, bowiem jako norma późniejsza wprowadza szczególny skutek materialnoprawny, natomiast normy wynikające z ustawy PZP ocenić należy jako te mające w przeważającym stopniu charakter proceduralny. Za objęciem umów zawartych w trybie ustawy PZP skutkiem zastosowania zamiennika wskaźnika referencyjnego w umowie z mocy samego prawa przemawia również fakt, iż tryb wyznaczania zamienników, przewidziany w art. 23a lit. a BMR ma zastosowanie do wszelkich umów (rozdział 4A BMR posiada odrębny- szerszy zakres zastosowania względem ogólnego zakresu stosowania BMR), wobec czego dotyczyć będzie także umów zawartych w trybie ustawy PZP. W rozporządzeniu BMR nie wprowadzono wyłączenia zastosowania trybu wyznaczania zamienników w stosunku do umów zawartych w trybie ustawy PZP, co ma istotne znaczenie, biorąc pod uwagę fakt, iż ustawa PZP stanowi transpozycję dyrektyw unijnych do krajowego porządku prawnego. W związku z tym, gdyby intencją prawodawcy unijnego było wprowadzenie wskazanego wyłączenia, takie wyłączenie zostałoby przewidziane wprost w treści BMR. Na uwagę zasługuje także cel przyświecający stosowaniu zamiennika wskaźnika referencyjnego WIBOR. Wskazać należy, iż tryb ten służyć ma ochronie wszelkich kontraktów, w tym także umów, które nie znajdują się w pierwotnym zakresie stosowania BMR, niezależnie od trybu ich zawarcia, a więc swym zakresem obejmować będzie także umowy zawarte w trybie ustawy PZP.

Odpowiedź: Jak w odpowiedzi na pytanie 25.

34. W przypadku udzielenia przez Zamawiającego odpowiedzi odmownej na powyższe pytanie, prosimy Zamawiającego o potwierdzenie, że w sytuacji zastąpienia z mocy prawa wskaźnika referencyjnego WIBOR nowym wskaźnikiem i zaprzestania opracowywania wskaźnika WIBOR, Zamawiający zawrze z Wykonawcą pisemny aneks do umowy, sporządzony w oparciu o rozporządzenie wyznaczające zamiennik wydane przez ministra właściwego do spraw instytucji finansowych.

Odpowiedź: Jak w odpowiedzi na pytanie 25.

35. Prosimy Zamawiającego o dopuszczenie kalkulacji ceny oferty w oparciu o ostatnią ratę wyrównawczą, w przypadku kwoty niepodzielnej na równe raty. W tym wypadku ostatnia rata wyrównawcza będzie nieznacznie mniejsza bądź większa od pozostałych rat.

Odpowiedź: Zamawiający modyfikuje treść §3 ust. 4 Załącznika nr 5 do SWZ (Projektowane postanowienia umowy), który przyjmuje brzmienie: „4. Wysokość każdej z rat: wartość netto:..... zł, słownie:.....zł, wartość brutto (wraz z VAT):.....zł, słownie:zł. W przypadku kwoty nie podzielnej na równe raty, ostatnia rata wyrównująca wyniesie: wartość netto:..... zł, słownie:.....zł, wartość brutto (wraz z VAT):.....zł, słownie:zł.”

36. Z uwagi na trwający okres urlopowy, związany ze Świątami Wielkanocnymi w sposób znaczący skracającym termin na skompletowanie dokumentacji i wycenę oferty, w celu zapewnienia odpowiedniego terminu na rzetelne przygotowanie ofert, uprzejmie prosimy o zmianę terminu składania ofert i wyznaczenie go na dzień 21.04.2023 r., godz. 10:00.

Odpowiedź: Zamawiający zmienił termin składania ofert w modyfikacji treści SWZ nr z dnia 12.04.2023r.

37. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na wprowadzenie do treści umowy zobowiązania do dostarczania okresowych wyników finansowych (proponowana treść zobowiązania poniżej): „Zamawiający zobowiązuje się dostarczyć w okresach rocznych, do 30.07 każdego roku, sprawozdania finansowe obejmujące: bilans, rachunek zysków i strat oraz informację dodatkową za ostatni pełny rok sprawozdawczy, w kopii poświadczonej wg wyboru Spółki za zgodność z oryginałem przez Zamawiającego albo pracownika Spółki”.

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody.

38. Prosimy Zamawiającego o udostępnienie Wykonawcom jako załącznik do odpowiedzi lub na stronie internetowej Zamawiającego sprawozdania finansowego (bilans, rachunek zysków i strat oraz informacja dodatkowa) za ostatni pełny rok sprawozdawczy.

Odpowiedź: Zamawiający jest w trakcie zatwierdzania powyższych dokumentów przez biegłych rewidentów i na dzień dzisiejszy nie udostępni ich na stronie prowadzonego postępowania.

39. Prosimy o wyrażenie zgody, by aktualizacja harmonogramu płatności wyłącznie w zakresie dat płatności po dostawie, nie wymagała aneksu do umowy.

Odpowiedź: Zamawiający wyraża zgodę.

40. Prosimy Zamawiającego o wyrażenie zgody na wprowadzenie do umowy możliwości postawienia zobowiązania wynikającego z niniejszej umowy w stan natychmiastowej wymagalności w przypadku nierealizowania zobowiązań wynikających z umowy dostawy przez Zamawiającego. Proponujemy następujący zapis: „Opóźnienie w zapłacie całości bądź części którejkolwiek raty przekraczające 30 dni skutkować będzie powstaniem po stronie Wykonawcy prawa do postawienia kwoty ceny w stan natychmiastowej wymagalności oraz żądania zapłaty całości niespłaconej ceny” W przypadku jeżeli Zamawiający zechce wprowadzić inny niż wskazany powyżej 30-sto dniowy termin opóźnienia, prosimy o jego wskazanie.

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody.

41. Prosimy o odpowiedź, czy Zamawiający wyraża zgodę na ustanowienie zastawu rejestrowego na przedmiocie zamówienia?

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody.

42. Prosimy o odpowiedź, czy Zamawiający wyraża zgodę na zawarcie umowy zastawu rejestrowego na wzorze Wykonawcy po jego wcześniejszej akceptacji przez Zamawiającego? W razie braku zgody na zawarcie umowy zastawu na wzorze przygotowanym przez Wykonawcę prosimy o załączenie do odpowiedzi wzoru umowy zastawu rejestrowego.

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody.

43. Prosimy Zamawiającego o potwierdzenie, że na prośbę Wykonawcy Zamawiający zawrze umowę zastawu rejestrowego na przedmiocie zamówienia w terminie do 30 dni od daty podpisania protokołu odbioru.

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody.

44. Prosimy o odpowiedź, czy Zamawiający wyraża zgodę na zawarcie umowy przewłaszczenia obowiązującej do czasu ustanowienia zastawu rejestrowego na przedmiocie zamówienia?

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody.

45. Prosimy Zamawiającego o potwierdzenie, że pokryje koszty ustanowienia zabezpieczeń.

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody.

46. Prosimy o odpowiedź, czy Zamawiający wyraża zgodę na ustanowienie zabezpieczenia w postaci cesji praw z polisy ubezpieczeniowej do kwoty stanowiącej równowartość przedmiotu zamówienia, do zawarcia której Zamawiający się zobowiązuje?

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody.

47. Z uwagi na ratalną formę płatności prosimy o wyrażenie zgody na ustanowienie zabezpieczenia terminowej spłaty rat w postaci weksla In blanco wraz z deklaracją wekslową.

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody.

48. W przypadku odpowiedzi pozytywnej na powyższe pytanie prosimy o potwierdzenie, że weksel In blanco wraz z deklaracją wekslową zostanie przekazany Wykonawcy w dniu podpisania umowy.

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody.

49. Prosimy Zamawiającego o odpowiedź czy wyraża zgodę, aby weksel i deklaracja były wzorami Wykonawcy. W razie odpowiedzi negatywnej prosimy o załączenie do odpowiedzi wzoru weksla oraz deklaracji wekslowej Zamawiającego.

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody.

50. Prosimy o potwierdzenie, iż wraz z kolejnymi modyfikacjami wzorów umowy na etapie pytań Wykonawców, Zamawiający będzie każdorazowo zamieszczał aktualne wzory umów.

Odpowiedź: Zamawiający zamieszcza SWZ po modyfikacji nr 3 na stronie prowadzonego postępowania oraz z kolejnymi modyfikacjami wzorów umowy na etapie pytań Wykonawców, Zamawiający będzie każdorazowo zamieszczał aktualne wzory umów .

51. W związku z nowelizacją ustawy o przeciwdziałaniu nadmiernym opóźnieniom w transakcjach handlowych, która weszła w życie w dniu 8.12.2022 r., każdy duży przedsiębiorca jest zobligowany do złożenia drugiej stronie transakcji handlowej oświadczenia o posiadaniu, uzyskaniu albo utracie statusu dużego przedsiębiorcy, jeżeli odpowiednio posiada, uzyskał albo utracił ten status. Wobec powyższego, w przypadku posiadania przez Wykonawcę, którego oferta została wybrana jako najkorzystniejsza, statusu dużego przedsiębiorcy, prosimy o dodanie do umowy o zamówienie publicznej klauzuli o poniższej treści: „.....* , w wykonaniu obowiązku określonego w art. 4c ustawy z dnia z dnia 8 marca 2013 r. o

przeciwdziałaniu nadmiernym opóźnieniom w transakcjach handlowych (Dz. U. 2013 poz. 403 z późn. zm.) oświadcza, że posiada status „dużego przedsiębiorcy” w rozumieniu ww. ustawy.”

*Nazwa Wykonawcy.

Odpowiedź: Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ.

52. Prosimy o modyfikację § 5 ust. 4 umowy w następujący sposób: „2. Zamawiający nie wyraża zgody na cesję praw i obowiązków wynikających z niniejszej umowy przez Wykonawcę na rzecz osób trzecich, z wyjątkiem przelewu wierzytelność na rzecz instytucji finansującej Wykonawcę.” Powyższe może przyczynić się do pozyskania przez Wykonawcę atrakcyjnego finansowania zabezpieczonego wierzytelnością powstałą w wyniku realizacji przedmiotowego zamówienia, co może doprowadzić do przedstawienia Zamawiającemu bardziej korzystnej oferty ze strony Wykonawcy w niniejszym przetargu.

Odpowiedź: Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ.

II. Modyfikacja treści SWZ

Samodzielny Publiczny Zespół Opieki Zdrowotnej w Kędzierzynie-Koźlu, działając na podstawie art. 286 ust. 1 ustawy Prawo Zamówień Publicznych (t.j. Dz. U. z 2022r., poz. 1710 z późn. zm., dalej Pzp) modyfikuje treść:

1. załącznika nr 1 do SWZ (Formularz ofertowy) poprzez wykreślenie z pkt. 3 ppkt. 14) zdania: „Zawierając z nimi stosowne umowy w formie pisemnej pod rygorem nieważności.”
2. treść pkt 2 załącznika nr 2 do SWZ (Formularz Cenowy), który przyjmuje brzmienie: „Aparat będzie pozbawiony wszelkich blokad, kodów serwisowych itp., które po upływie gwarancji utrudniałyby Zamawiającemu dostęp do operacji serwisowych lub naprawę aparatu przez inny podmiot niż Wykonawca lub Podwykonawca w przypadku nie korzystania przez Zamawiającego z serwisu pogwarancyjnego wskazanego przez Wykonawcę lub Podwykonawcę jako punkt serwisowy, który będzie pełnił serwis pogwarancyjny na koszt i ryzyko Zamawiającego na podstawie odrębnej umowy”.
3. treść §2 ust. 6 Załącznika nr 5 do SWZ (Projektowane postanowienia umowy) poprzez jego wykreślenie.
4. treść §3 ust. 3 Załącznika nr 5 do SWZ (Projektowane postanowienia umowy), który przyjmuje brzmienie: „Wykonawca otrzyma wynagrodzenie umowne, o którym mowa w ust. 1, w 12 ratach płatnych na koniec każdego miesiąca kalendarzowego, z tym zastrzeżeniem, że pierwsza rata będzie płatna na koniec miesiąca następującego po miesiącu, w którym został podpisany bezusterkowy protokół zdawczo-odbiorczy. Harmonogram spłaty rat zostanie doręczony Zamawiającemu wraz z fakturą”.

5. treść §3 ust. 4 Załącznika nr 5 do SWZ (Projektowane postanowienia umowy), który przyjmuje brzmienie: „4. Wysokość każdej z rat: wartość netto:..... zł, słownie:.....zł, wartość brutto (wraz z VAT):.....zł, słownie:zł. W przypadku kwoty nie podzielnej na równe raty, ostatnia rata wyrównująca wyniesie: wartość netto:..... zł, słownie:.....zł, wartość brutto (wraz z VAT):.....zł, słownie:zł.”

Powyższe wyjaśnienia i modyfikacje stanowią integralną część SWZ i stają się wiążące dla Wykonawców.

Zamawiający zamieszcza na stronie prowadzonego postępowania SWZ po modyfikacji nr 3.

DYREKTOR
Samodzielnego Publicznego Zespołu
Opieki Zdrowotnej w Kędzierzynie-Koźlu

Jarosław Kończyło

.....
Kierownik zamawiającego

ZASTĘPCA KIEROWNIKA
Działu Zaopatrzenia i Zamówień
Publicznych
SP ZOZ w Kędzierzynie-Koźlu
Nowakowski
Rafał Nowakowski

Nowakowski