Kraków, dnia 08.01.2021 r.

**Wykonawcy bip.usdk.pl**

Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego na:

**Dostawa aparatury medycznej: APARAT USG, BRONCHOFIBEROSKOP dla Uniwersyteckiego Szpitala Dziecięcego w Krakowie w ramach projektu pn. „Małopolska Tarcza Antykryzysowa – Pakiet Medyczny 2” - 2 ZADANIA**

Numer postępowania: EZP-271-2-148/PN/2020

ODPOWIEDZI NR 1

NA PYTANIA DOTYCZĄCE TREŚCI SIWZ

Zamawiający udziela poniżej odpowiedzi na wniesione zapytania do treści specyfikacji istotnych warunków zamówienia.

**PYTANIE 1 Dotyczy Załącznik nr 1 do SIWZ – Istotne Postanowienia Umowy (IPU), § 6 ODPOWIEDZIALNOŚĆ ZA NIEWYKONANIE LUB NIENALEŻYTE WYKONANIE UMOWY**

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 szkoleniem, 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 § 6 wzoru umowy.

**ODPOWIEDŹ 1 WYJAŚNIENIE:** Treść SIWZ pozostaje bez zmian.

Kary umowne przewidziane za przekroczenie terminów będą należne tylko w przypadkach zawinionych przez Wykonawcę, wskazuje na to występujące w tych zapisach określenie „zwłoka”. Ograniczenie odpowiedzialności Wykonawcy z tytułu opóźnienia lub niemożliwości wykonania zobowiązania na skutek okoliczności będących poza rozsądnym zakresem jego kontroli wynika z zapisów §11 IPU (Siła Wyższa).

**PYTANIE 2 Dotyczy Załącznik nr 1 do SIWZ – Istotne Postanowienia Umowy (IPU), § 2 TERMIN REALIZACJI**

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 szkoleniem?

W przypadku pozytywnej odpowiedzi prosimy o uwzględnienie zmiany w treści §2 wzoru umowy.

**ODPOWIEDŹ 2 WYJAŚNIENIE:** Treść SIWZ pozostaje bez zmian.

**PYTANIE 3 Dotyczy Załącznik nr 1 do SIWZ – Istotne Postanowienia Umowy (IPU), Dotyczy Załącznik nr 1 do SIWZ – Istotne Postanowienia Umowy (IPU), § 6 ODPOWIEDZIALNOŚĆ ZA NIEWYKONANIE LUB NIENALEŻYTE WYKONANIE UMOWY**

Prosimy o odpowiedź, 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 3 WYJAŚNIENIE:** Treść SIWZ pozostaje bez zmian.

**PYTANIE 4 Dotyczy Załącznik nr 1 do SIWZ – Istotne Postanowienia Umowy (IPU)**

Prosimy o odpowiedź, czy Zamawiający wyraża zgodę na wyłączenie uprawnień z tytułu rękojmi za wady fizyczne i prawne Przedmiotu Umowy?

**ODPOWIEDŹ 4 WYJAŚNIENIE:** Treść SIWZ pozostaje bez zmian.

**PYTANIE 5**

**Pytanie nr 5 –** **Dotyczy Załącznik nr 1 do SIWZ – Istotne Postanowienia Umowy (IPU)**

Czy Zamawiający wyraża zgodę na wprowadzenie poniżej zaproponowanych zmian w umowie odnośnie naruszenia praw własności intelektualnej?

1. Wykonawca zobowiązuje się zwolnić z odpowiedzialności Zamawiającego wobec roszczeń, zarzucających, że urządzenia wchodzące w skład Przedmiotu umowy („Produkty’) bezpośrednio naruszają prawa własności intelektualnej osób trzecich pod warunkiem, że Zamawiający,

(a) przekaże Wykonawcy bezzwłoczne zawiadomienie o roszczeniu, oraz

(b) udzieli Wykonawcy pełnej i wyczerpującej informacji i pomocy niezbędnej Wykonawcy przy obronie przez roszczeniem, zawarciu ugody w przedmiocie roszczenia lub uniknięciu roszczenia, oraz

(c) przekaże Wykonawcy wyłączną kontrolę nad obroną, ugodą lub uniknięciem roszczenia.

2. Zamawiający zobowiązuje się nie zawierać jakiejkolwiek ugody w związku z roszczeniem ani ponosić kosztów lub wydatków na rachunek Wykonawcy bez uprzedniej pisemnej zgody Wykonawcy.

3. Wykonawca nie będzie miał żadnego zobowiązania do zwolnienia z odpowiedzialności Zamawiającego z tytułu jakiegokolwiek roszczenia o naruszenie wynikającego w przypadku gdy takie roszczenie wynika z: (a) zachowania przez Wykonawcę zgodności z projektami, specyfikacjami lub instrukcjami Zamawiającego, (b) skorzystania przez Wykonawcę z informacji technicznych lub technologii dostarczonych przez Zamawiającego; (c) modyfikacji Produktów przez Zamawiającego lub jego przedstawicieli, niezatwierdzonych przez Wykonawcę; wykorzystania Produktów w sposób inny niż zgodnie ze specyfikacjami Produktów lub stosownymi pisemnymi instrukcjami Produktów; (d) wykorzystania Produktów wraz z jakimkolwiek innym produktem lub oprogramowaniem, jeśli naruszenia można było uniknąć poprzez użycie aktualnej niezmienionej wersji któregokolwiek z Produktów, lub wykorzystania Produktów po tym, jak Wykonawca zalecił Zamawiającemu na piśmie zaprzestanie używania Produktów ze względu na zarzucane naruszenie; (e) niestosowania się przez Zamawiającego do zalecanych harmonogramów konserwacji oprogramowania i sprzętu komputerowego oraz instrukcji oraz/lub niewprowadzenia obowiązkowych działań (bezpieczeństwa).

4. W przypadku wniesienia roszczenia z tytułu naruszenia praw własności intelektualnej Wykonawca będzie miał prawo, wedle własnego wyboru, do (a) zapewnienia Zamawiającemu prawa do dalszego korzystania z Produktów, (ii) zastąpienia lub zmodyfikowania Produktów w celu uniknięcia naruszenia lub (iii) zwrócenia Zamawiającemu proporcjonalnej części ceny nabycia Produktów z chwilą zwrócenia oryginalnych Produktów.

5. Odpowiedzialność odszkodowawcza i zobowiązania Wykonawcy w niniejszym punkcie mają zastosowanie do oprogramowania osób trzecich jedynie w takim zakresie, w jakim Wykonawca, na podstawie umowy licencyjnej lub umowy nabycia zawartej z taką osobą trzecią, uprawniony jest do zwolnienia z roszczeń w przypadku takich naruszeń.

6. Zamawiający zobowiązuje się nie dodawać, usuwać lub zmieniać jakichkolwiek oznaczeń na Produktach związanych z patentami, znakami towarowymi lub prawami autorskimi.

7. Warunki niniejszego punktu określają całość zobowiązania Wykonawcy i odpowiedzialności za roszczenia o naruszenie praw własności intelektualnej, a także stanowią wyłączny środek jaki przysługuje Zamawiającemu w przypadku roszczenia o naruszenie praw własności intelektualnej.

**ODPOWIEDŹ 5 WYJAŚNIENIE:** Treść SIWZ pozostaje bez zmian.

**PYTANIE 6 Dotyczy Załącznik nr 1 do SIWZ – Istotne Postanowienia Umowy (IPU)**

Prosimy o odpowiedź, czy Zamawiający wyraża zgodę na ograniczenie odpowiedzialności Wykonawcy do szkody rzeczywistej nieprzekraczającej wartości niniejszej Umowy, a tym samych 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 nieprzekraczającej 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 6 WYJAŚNIENIE:** Treść SIWZ pozostaje bez zmian.

**PYTANIE 7 Dotyczy Załącznik nr 1 do SIWZ – Istotne Postanowienia Umowy (IPU), § 7, ODSTĄPIENIE, ROZWIĄZANIE**

Z uwagi na pandemię COVID-19 prosimy Zamawiającego o jednoznaczne potwierdzenie, że odstąpienie od umowy będzie zasadne 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 serwis.

Mając na uwadze powyższe, wykonawca zwraca się z prośbą do Zamawiającego o dodanie zapisu w § 9 ust. 2 „(…) Zamawiający ma prawo odstąpić od umowy, po nieskutecznym co najmniej jednokrotnym wezwaniu Wykonawcy do należytego realizowania usług zgodnie z umową, i naliczyć karę umowną w wysokości 10 % wynagrodzenia umownego brutto (...)”

W przypadku pozytywnej odpowiedzi prosimy o uwzględnienie zmiany w treści § 7 wzoru umowy

**ODPOWIEDŹ 7 ZMIANA:** Zamawiający nie wyraża zgody na zaproponowaną zmianę, jednocześnie dokonuje ZMIANY treści Załącznika nr 1 do SIWZ – Istotne Postanowienia Umowy (IPU), § 6 ust.1A oraz § 7 ust.2 pkt 1. w poniższy sposób:

Nowa treść § 6 ust.1A. :

„A/ **15 % wartości umowy netto** określonej w **§ 3 ust. 1.** umowy, w przypadku odstąpienia od umowy przez Zamawiającego w związku z zawinionym niewykonaniem zobowiązania przez Wykonawcę , w tym na podstawie **§ 7 ust. 2 pkt.1** lub **pkt. 2** umowy (bez dodatkowego wezwania ze skutkiem natychmiastowym) lub w przypadku rozwiązania umowy przez Zamawiającego z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy lub w przypadku nieuzasadnionego rozwiązania lub odstąpienia od umowy przez Wykonawcę;”

Nowa treść § 7 ust.2 pkt 1.:

„1) W przypadku niezrealizowania **dostawy głównej** w terminie o którym mowa w **§ 2 ust.1.** na warunkach określonych w umowie Zamawiającemu przysługuje prawo odstąpienia od umowy w terminie 30 dni kalendarzowych, bez dodatkowego wezwania Wykonawcy ze skutkiem natychmiastowym. Zapis **§6 ust. 1 i 2** umowy stosuje się odpowiednio. Wykonawcy nie przysługują w tym przypadku żadne roszczenia o zapłatę z tytułu wykonania umowy lub części umowy;”

**PYTANIE 8** Czy ze względu na aktualną sytuację w kraju i dużą liczbę zakażeń oraz zgodnie z zaleceniami Urzędu Zamówień Publicznych (<https://www.uzp.gov.pl/aktualnosci/komunikacja-elektroniczna-w-dobie-zagrozenia-epidemicznego>) Zamawiający wyrazi zgodę na złożenie oferty/uzupełnień/wyjaśnień/oświadczeń w formie elektronicznej (dokumenty opatrzone kwalifikowanym podpisem elektronicznym)?

W przypadku zgody prosimy o podanie danych do złożenia oferty elektronicznej.

**ODPOWIEDŹ 8 WYJAŚNIENIE:** Treść SIWZ pozostaje bez zmian.

**PYTANIE 9** Dotyczy załącznik nr 1 do SIWZ

Ze względu na specyfikę technologii naprawy specjalistycznego sprzętu medycznego (np. niezbędny czas schnięcia klejów) i konieczność przeprowadzenia specjalistycznych testów przy pomocy dedykowanych urządzeń diagnostycznych, oraz procesy logistyczne wnosimy o zmianę zapisu w § 5 punkt 13 na następujący:

„Czas reakcji Wykonawcy (serwisu Wykonawcy) na zgłoszenie serwisowe/reklamację Zamawiającego (dotyczy także reakcji zdalnej): „przyjęte zgłoszenie – podjęta naprawa” wynosi nie więcej niż 2 dni robocze od zgłoszenia telefonicznego lub e- mailem, a w przypadku konieczności podjęcia naprawy po za siedzibą Zamawiającego, licząc od dnia dotarcia urządzenia do serwisu (w trakcje okresu gwarancji transport do i z serwisu organizowany przez Wykonawcę)”?

**ODPOWIEDŹ 9 ZMIANA** Zamawiający wyraża zgodę i dokonuje zmianywzałączniku nr 1 do SIWZ § 5 punkt 13 na następujące:

„Czas reakcji Wykonawcy (serwisu Wykonawcy) na zgłoszenie serwisowe/reklamację Zamawiającego (dotyczy także reakcji zdalnej): „przyjęte zgłoszenie – podjęta naprawa” wynosi nie więcej niż 2 dni robocze od zgłoszenia telefonicznego lub e- mailem, a w przypadku konieczności podjęcia naprawy po za siedzibą Zamawiającego, licząc od dnia dotarcia urządzenia do serwisu (w trakcje okresu gwarancji transport do i z serwisu organizowany przez Wykonawcę)”

**PYTANIE 10** Dotyczy załącznik nr 1 do SIWZ

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na modyfikację zapisu w § 5 punkt 14, do następującej treści:

*„Zakończenie działań serwisowych – w czasie nie dłuższym niż 7 dni roboczych od dnia zgłoszenia, a w przypadku konieczności wykonania naprawy poza granicami kraj do 15 dni roboczych za zgodą Zamawiającego, pod warunkiem dostarczenia przez Wykonawcę urządzenia zastępczego zgodnie z zapisem w pkt. 15.”?*

**ODPOWIEDŹ 10 ZMIANA** Zamawiający wyraża zgodę i dokonuje zmianywzałączniku nr 1 do SIWZ § 5 punkt 14 na następujące:

*„Zakończenie działań serwisowych – w czasie nie dłuższym niż 7 dni roboczych od dnia zgłoszenia, a w przypadku konieczności wykonania naprawy poza granicami Polski do 15 dni roboczych za zgodą Zamawiającego, pod warunkiem dostarczenia przez Wykonawcę urządzenia zastępczego zgodnie z zapisem ust. 15 .”*

**PYTANIE 11** Dotyczy załącznik nr 1 do SIWZ

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na modyfikację zapisu w § 5 punkt 16, do następującej treści:

W przypadku braku możliwości naprawy sprzętu co zostanie potwierdzone kartą pracy (lub odpowiednio innym stosowanym dokumentem) Wykonawca zobowiązany jest wymienić wadliwy sprzęt na sprzęt nowy, wolny od wad, zgodny z przedmiotem zamówienia na własny koszt i ryzyko w terminie 30 dni licząc od daty wystawienia karty pracy. W takim przypadku termin gwarancji i rękojmi do wymienionego sprzętu biegnie na nowo od daty dostarczenia nowego sprzętu. Nie dotyczy sytuacji gdy wada spowodowana została używaniem sprzętu niezgodnie z instrukcją obsługi.

**ODPOWIEDŹ 11 ZMIANA** Zamawiający wyraża zgodę i dokonuje zmianywzałączniku nr 1 do SIWZ § 5 punkt 16 na następujące:

*„W przypadku braku możliwości naprawy sprzętu co zostanie potwierdzone kartą pracy (lub odpowiednio innym stosowanym dokumentem) Wykonawca zobowiązany jest wymienić wadliwy sprzęt na sprzęt nowy, wolny od wad, zgodny z przedmiotem zamówienia na własny koszt i ryzyko w terminie 30 dni licząc od daty wystawienia karty pracy. W takim przypadku termin gwarancji i rękojmi do wymienionego sprzętu biegnie na nowo od daty dostarczenia nowego sprzętu. Nie dotyczy sytuacji gdy wada spowodowana została używaniem sprzętu niezgodnie z instrukcją obsługi”.*

**PYTANIE 12** Dotyczy załącznik nr 1 do SIWZ par. 6 ust. 1 pkt. B

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmniejszenie kary umownej do 0,5% wartości umowy netto określonej w § 3 ust. 1?

**ODPOWIEDŹ 12 WYJAŚNIENIE:** Treść SIWZ pozostaje bez zmian.

**PYTANIE 13** Dotyczy załącznik nr 1 do SIWZ par. 6 ust. 1 pkt. C (powinno być D)

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmniejszenie kary do 200 zł za każdy rozpoczęty dzień zwłoki w wykonaniu przeglądu okresowego lub innego niezbędnego do prawidłowego użytkowania (o których mowa w § 5 ust.4. umowy ) do wysokości 15 % wartości netto umowy określonej w § 3 ust. 1. umowy;

**ODPOWIEDŹ 13 WYJAŚNIENIE:** Treść SIWZ pozostaje bez zmian.

**PYTANIE 14** Dotyczy załącznik nr 1 do SIWZ Par. 5 ust. 18 oraz par. 6 ust. 1 pkt. C i C (powinno być D)

Prosimy o dodanie zapisu, że w przypadku dostarczenia sprzętu zastępczego zapewniającego ciągłośc wykonywania badań, Zamawiający zrezygnuje z naliczania kar umownych oraz zlecenia naprawy innemu podmiotowi.

**ODPOWIEDŹ 14 ZMIANA** Zamawiający wyraża zgodę i dokonuje zmianywzałączniku nr 1 do SIWZ

A) § 5 ust.18 przyjmuje brzmienie:

*Jeżeli Wykonawca po wezwaniu do usunięcia wad, nie usunie wad w terminach umownych (zakończenie działań serwisowych), Zamawiający jest uprawniony do powierzenia usunięcia wad w drodze naprawy innemu serwisowi wykonującemu usługi naprawy sprzętu tego samego rodzaju na ryzyko i koszt Wykonawcy, bez utraty uprawnień wynikających z gwarancji i zachowując uprawnienia przysługujące mu na podstawie umowy, a w szczególności roszczenia z tytułu rękojmi za wady fizyczne. W przypadku dostarczenia sprzętu zastępczego zapewniającego ciągłość wykonywania badań, Zamawiający zrezygnuje ze zlecenia naprawy innemu podmiotowi.”*

B) § 6 ust.1 pkt. D przyjmuje brzmienie:

*D/ w wysokości* ***500 zł*** *za każdy rozpoczęty dzień zwłoki w wykonaniu przeglądu okresowego lub innego niezbędnego do prawidłowego użytkowania (o których mowa w* ***§ 5 ust.4.*** *umowy**) do wysokości* ***15 % wartości netto umowy*** *określonej w* ***§ 3 ust. 1.*** *Umowy. W przypadku dostarczenia sprzętu zastępczego zapewniającego ciągłość wykonywania badań, Zamawiający zrezygnuje z naliczania kary umownej”*

**Załączniki: Zmieniony Załacznik nr 1**

Z poważaniem

Z-ca Dyrektora ds. Infrastruktury   
 i Inwestycji

inż. Jan Zasowski