Białystok, dn. 16.03.2018r.

ZP/III/18/298

Dotyczy: przetargu nieograniczonego na dostawę ultrasonografu (sprawa nr 9/2018)

**PYTANIA:**

**Pytanie nr 1:**

W związku z dostawą aparatu do USG, prosimy o wyjaśnienie czy Zamawiający wymaga dostarczenia licencji na podłączenie dostarczanego urządzenia do systemu RIS/PACS Zamawiającego na koszt Wykonawcy?

Odpowiedź: **Wymóg został zawarty pierwotnie w Załączniku nr 1.1 SIWZ w pozycji: I. Wymagania ogólne V Archiwizacja pkt 8: „Wykonawca dostarczy licencje oraz dokona integracji i konfiguracji dostarczanego urządzenia na podłączenie dostarczanego urządzenia do posiadanego systemu RIS/PACS NETRAAD Zamawiającego na koszt Wykonawcy”.**

**Pytanie nr 2:**

Czy Zamawiający wymaga integracji i konfiguracji dostarczanego urządzenia z posiadanym systemem RIS/PACS na koszt Wykonawcy?

Odpowiedź: **Wymóg został zawarty pierwotnie w Załączniku nr 1.1 SIWZ w pozycji: I. Wymagania ogólne V Archiwizacja pkt 8: „Wykonawca dostarczy licencje oraz dokona integracji i konfiguracji dostarczanego urządzenia na podłączenie dostarczanego urządzenia do posiadanego systemu RIS/PACS NETRAAD Zamawiającego na koszt Wykonawcy”.**

**Pytanie nr 3:**

W związku z tym, że na całość przedmiotu zamówienia składa się dostawa sprzętu oraz jego uruchomienie prosimy o wyjaśnienie czy Zamawiający wymaga aby całość przedmiotu zamówienia w tym elementy zapewniające poprawną komunikację aparatu do USG z systemem RIS/PACS były objęte gwarancją na okres jak w SIWZ?

Odpowiedź: **Zamawiający podtrzymuje zapisy SIWZ.**

**Pytanie nr 4 (dotyczy Załącznika nr 5 – Wzór umowy):**

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 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: **Nie,** **Zamawiający podtrzymuje zapisy SIWZ**.

**Pytanie nr 5 (dotyczy Załącznika nr 5 – Wzór umowy):**

Czy Zamawiający wyraża zgodę na wprowadzenie poniżej zaproponowanych zmian w umowie odnoście 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: **Nie,** **Zamawiający podtrzymuje zapisy SIWZ**.

**Pytanie nr 6 (dotyczy Załącznika nr 5 – Wzór umowy):**

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

Odpowiedź: **Nie,** **Zamawiający podtrzymuje zapisy SIWZ**.

**Pytanie nr 7 (dotyczy Załącznika nr 5 – Wzór umowy):**

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: **Nie,** **Zamawiający podtrzymuje zapisy SIWZ**.

**Pytanie nr 8 (dotyczy Załącznika nr 5 – Wzór umowy):**

Par. 4 ust. 5 pkt 2 : Prosimy o wykreślenie tego paragrafu, ponieważ jest on niezrozumiały i niejednoznaczny, co narusza w szczególności art. 29 i 30 ustawy Prawo zamówień publicznych. Należy ponadto zauważyć, że postanowienia tego paragrafu są niezgodne z przepisami prawa cywilnego. Zgodnie z art. 471 kodeksu cywilnego dłużnik obowiązany jest do naprawienia szkody wynikłej z niewykonania lub nienależytego wykonania zobowiązania, chyba że niewykonanie lub nienależyte wykonanie jest następstwem okoliczności, za które dłużnik odpowiedzialności nie ponosi. Odpowiedzialność kontraktowa wykonawcy jest zatem oparta na fundamentalnej zasadzie winy wierzyciela w niewykonaniu lub nienależytym wykonaniu zobowiązania. Tymczasem użyte w par. 4 ust. 5. pkt 2) sformułowanie „ dla przypisania Wykonawcy odpowiedzialności wystarczającym jest stwierdzenie, że jego działanie naruszające Umowę skutkowało chociażby nieznacznym wzrostem prawdopodobieństwa szkody” oznacza dla wykonawcy, że będzie on de facto ponosił odpowiedzialność na zasadzie ryzyka, nawet w przypadkach, kiedy niewykonanie lub nienależyte wykonanie zobowiązania jest następstwem okoliczności, za które nie ponosi odpowiedzialności (winy). Ponadto, taka odpowiedzialność wykonawcy powstanie nawet za sam „nieznaczny wzrost prawdopodobieństwa szkody”, co w konsekwencji pozbawi wykonawcę jakiejkolwiek możliwości wykazania okoliczności zwalniających go z odpowiedzialności kontraktowej. Dodatkowo, użyte określenie przyznaje zamawiającemu arbitralne i nieograniczone uprawnienie do interpretacji przyczyn powstania szkody, tym samym pozbawiając ustawowych uprawnień wierzyciela-wykonawcę.

W przypadku braku zgody na wykreślenie par. 4 ust. 5. pkt 2 w całości, prosimy o zmianę jego brzmienia w następujący sposób:

„Wykonawca odpowiada w szczególności za: wszelkie szkody powstałe u Zamawiającego lub osób trzecich w przypadku, gdy Wykonawca nie wykona lub nienależycie wykona Umowę, z tym że do ustalenia odpowiedzialności Wykonawcy mają zastosowanie przepisy kodeku cywilnego i ustawy o wyrobach medycznych”.

Odpowiedź: **Nie,** **Zamawiający podtrzymuje zapisy SIWZ**.

**Pytanie nr 9 (dotyczy Załącznika nr 5 – Wzór umowy):**

„Par 7 ust 4 Prosimy o wykreślenie zdania drugiego w tym paragrafie, tj.: „W przypadku nienależytego wykonania obowiązku określonego w zdaniu poprzednim Wykonawca odpowiada za wszelkie skutki wykonania przez Zamawiającego czynności do których nie był uprawniony, a w szczególności ich wadliwe wykonanie”, ponieważ jest one niezgodne z art. 90 ust. 4 ustawy o wyrobach medycznych.

Wytwórca, importer i dystrybutor wprowadzający do obrotu na terytorium Rzeczypospolitej Polskiej lub sprowadzający na terytorium Rzeczypospolitej Polskiej w celu używania na tym terytorium wyrób, który dla prawidłowego i bezpiecznego działania wymaga fachowej instalacji, okresowej konserwacji, okresowej lub doraźnej obsługi serwisowej, aktualizacji oprogramowania, okresowych lub doraźnych przeglądów, regulacji, kalibracji, wzorcowań, sprawdzeń lub kontroli bezpieczeństwa - które zgodnie z instrukcją używania wyrobu nie mogą być wykonane przez użytkownika - załącza do wyrobu wykaz podmiotów upoważnionych przez wytwórcę lub autoryzowanego przedstawiciela do wykonywania tych czynności. Brzmienie art. 90 ust. 4 jednoznacznie wskazuje, że wymienione czynności konserwacyjne i obsługi serwisowej z mocy ustawy nie mogą być wykonywane przez użytkownika, a tylko przez podmioty upoważnione przez wytwórcę lub autoryzowanego przedstawiciela do wykonania tych czynności. Wykaz takich podmiotów zawiera załącznik do instrukcji używania wyrobu. Celem szkolenia nie jest zaznajomienie użytkownika z wykonywaniem czynności konserwacyjnych, napraw i przeglądów, bo tych czynności wykonywać użytkownikowi nie wolno, lecz wyłącznie przekazanie wiedzy niezbędnej do prawidłowego używania wyrobu medycznego, będącej uzupełnieniem instrukcji używania wyrobu. Zamawiający ma obowiązek stosowania instrukcji używania wyrobu, który jest podstawowym dokumentem dla prawidłowego użytkowania wyrobu medycznego. Szkolenie, które nie jest uregulowane w ustawie o wyrobach medycznych, nie może przejąć funkcji instrukcji używania wyrobu medycznego, tym bardziej nie może być podstawą odpowiedzialności wykonawcy za obowiązki spoczywające na zamawiającym (użytkowniku wyrobu medycznego).

Odpowiedź: **Nie,** **Zamawiający podtrzymuje zapisy SIWZ**.

**Pytanie nr 10 (dotyczy Załącznik nr 1.1 do SIWZ):**

Czy Zamawiający zgodzi się na zdalne podłączenie serwisu Wykonawcy w celu zapewnienia szybkiej diagnozy i naprawy aparatu?

Odpowiedź: **Zamawiający dopuszcza ale nie wymaga.**

**Pytanie nr 11 (dotyczy Załącznik nr 1.1. do SIWZ, par. II, pkt. 3):**

Czy Zamawiający wyrazi zgodę, aby "czas reakcji” uwzględniał zdalne podłączenie serwisu Wykonawcy w celu zapewnienia szybkiej diagnozy i naprawy aparatu bądź zamówienie części zamiennych na podstawie zebranych informacji?

Odpowiedź: **Zamawiający dopuszcza ale nie wymaga.**

**Pytanie nr 12 (dotyczy Załącznik nr 5 do SIWZ, par. 11, pkt. 11):**

Z uwagi na specyfikę urządzeń medycznych, czynności serwisowe zapewne będą dokonywane, co wynika z normalnej eksploatacji urządzenia. W naszej ocenie przedłużenie okresu gwarancji powinno nastąpić nie o czas niesprawności przedmiotu umowy, a o czas przedłużającej się naprawy ponad terminy określone w Załączniku nr 5 do SIWZ, par.11, pkt. 3. W związku z powyższym prosimy o następującą modyfikację zapisu: „Okres gwarancji ulega przedłużeniu o czas, w którym niemożliwe było używanie Sprzętu ze względu na jego niesprawność, pod warunkiem, że Wykonawca nie dokona naprawy w czasie określonym w Załączniku nr 5 do SIWZ, par. 11, pkt. 3. Czas planowych przeglądów Sprzętu przeprowadzanych bez zwłoki, nie wydłuża okresu gwarancji.”

Odpowiedź: **Nie,** **Zamawiający podtrzymuje zapisy SIWZ**.

**Pytanie nr 13 (dotyczy Załącznika nr 1.1 do SIWZ, Ultrasonograf – 1 szt. pkt. II. 7 Warunki gwarancji i serwisu oraz Załącznika nr 5 do SWIZ, Wzór umowy § 2 ust.3 pkt.7):**

Czy Zamawiający zaakceptuje aparat ultrasonograficzny posiadający obsługę i komunikaty w języku angielskim przy jednoczesnym dostarczeniu z aparatem instrukcji obsługi w języku polskim w formie papierowej?

Język angielski jest powszechnie stosowany w nomenklaturze medycznej, ultrasonograficznej i obsłudze urządzeń medycznych, więc tłumaczenia powszechnie znanych angielskojęzycznych określeń dotyczących trybów pracy lub wielkości mierzonych, mogą powodować nieporozumienia. Pozytywna odpowiedź na powyższe pytanie pozwoli nam na złożenie w ramach niniejszego postępowania ważnej oferty.

Odpowiedź: **Zamawiający dopuszcza ale nie wymaga.**

**Pytanie nr 14 (dotyczy Formularza cenowego – Załącznik nr 1):**

Czy w przypadku mieszanej stawki VAT (np. 8 i 23) w pozycji przewidzianej na kwoty netto i brutto należy podać odpowiednio wartość netto i brutto odpowiadającej danej stawce podatku VAT.

Odpowiedź: **W przypadku składania oferty na asortyment, którego elementy składowe objęte są różnymi składkami VAT, Zamawiający oczekuje aby w Załączniku nr 1 do SIWZ „Formularz cenowy” w kolumnie „Opis przedmiotu zamówienia” pod nazwą ofertowanego asortymentu wymienić jego elementy składowe i wskazać jakim składkom VAT podlegają, a także podać ich ceny jednostkowe, wartości netto oraz brutto.**

**Przykładowy sposób w jaki powinna być złożona taka oferta poniżej:**

|  |  |  |  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- |
| **L.p.** | **Opis przedmiotu zamówienia** | **Nazwa, producent,  nr katalogowy**  /W przypadku, gdy poszczególne elementy składowe urządzenia zawierają własne nr katalogowe, należy podać te numery/ | **Ilość** | **Cena jednostk. netto w PLN** | **Wartość netto w PLN** | **Stawka VAT w %** | **Wartość brutto w PLN** |
| 1. | **Nazwa sprzętu wskazana w SIWZ**  - o parametrach technicznych określonych w Załączniku nr 1.xx  *w którego skład wchodzą poszczególne elementy składowe:*  *1). nazwa elementu składowego nr 1,*  *2). nazwa elementu składowego nr 2,*  *3). nazwa elementu składowego nr 3,*  *(…)*  *n). nazwa elementu składowego nr n,* |  | x szt. | Cena jedn. netto oferowanego asortymentu  *w tym:*  *1) cena netto elementu 1,*  *2) cena netto elementu 2,*  *(…)*  *n) cena netto elementu n,* | Wartość netto oferowanego asortymentu  *w tym:*  *1) wartość netto elementu 1,*  *2) wartość netto elementu 2,*  *(…)*  *n) wartość netto elementu n,* | Stawki VAT zastosowane dla oferowanego asortymentu  np. 8% i 23%  *w tym:*  *1) stawka VAT elementu 1,*  *2) stawka VAT elementu 2,*  *(…)*  *n) stawka VAT elementu n,* | Wartość brutto oferowanego asortymentu  *w tym:*  *1) wartość brutto elementu 1,*  *2) wartość brutto elementu 2,*  *(…)*  *n) wartość brutto elementu n,* |