

al. Powstańców Wielkopolskich 72
70-111 Szczecin
ZP/220/71/19

Dotyczy: postępowania na dzierżawę systemu do cyfrowego wspomaganie zabiegów witreoretinalnych.

WYJAŚNIENIE NR 1 ORAZ MODYFIKACJA SIWZ NR 1

W związku z wpływaniem do Zamawiającego pytań dotyczących treści Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia, zgodnie z art. 38 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych, Zamawiający udziela następujących wyjaśnień:

Pytanie 1, dot. przedmiotu zamówienia:

Czy Zamawiający wymaga, aby oferowany sprzęt był kompatybilny z posiadanym przez Zamawiającego mikroskopem okulistycznym marki Moller Wedel?

Odpowiedź:

Tak.

Pytanie 2, dot. wzoru umowy:

Zwracamy się z uprzejmą prośbą o zmianę zapisu w § 9 ust. 1 projektu umowy, wg poniższej propozycji:

Zamawiający zobowiązany jest dokonać zapłaty na numer konta, wskazany przez Wykonawcę, (...), wystawionej w ostatnim dniu miesiąca, którego dotyczy czynsz.

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody.

Pytanie 3, dot. wzoru umowy:

Czy Zamawiający zgodzi się na zmianę § 3 ust. 1 projektu umowy w następującym brzmieniu:

*„ Wykonawca zobowiązany jest dostarczyć, zainstalować i uruchomić sprzęt oraz przeprowadzić szkolenie personelu nie później niż w ciągu max. (42) dni **roboczych** od dnia podpisania umowy, przy czym dzień jej podpisania nie jest wliczany do terminu realizacji zamówienia”.*

Uzasadnienie:

Wykonawca pracuje od poniedziałku do piątku z wyłączeniem dni ustawowo wolnych od pracy, zasadnym jest więc posługiwanie się jednostkami roboczymi. Wykonawca może zagwarantować wykonanie przedmiotu umowy w dni robocze.

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody.

Pytanie 4, dot. wzoru umowy:

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę § 7 ust. 3 projektu umowy w następującym brzmieniu:

„W przypadku zmiany w trakcie realizacji umowy:

a) wysokości minimalnego wynagrodzenia za pracę albo wysokości minimalnej stawki godzinowej, ustalonych na podstawie przepisów ustawy z dnia 10 października 2002 r. o minimalnym wynagrodzeniu

b) zasad podlegania ubezpieczeniom społecznym lub ubezpieczeniu zdrowotnemu lub wysokości składki na ubezpieczenie społeczne lub zdrowotne każda ze stron umowy poczynszy od dnia ogłoszenia przepisów wprowadzających te zmiany może wystąpić z wnioskiem o przeprowadzenie negocjacji dotyczących wysokości czynszu dzierżawnego. Zmiana umowy na podstawie ustaleń negocjacyjnych może nastąpić po wejściu w życie przepisów będących przyczyną waloryzacji.

c) **zasad gromadzenia i wysokości wpłat do pracowniczych planów kapitałowych, o których mowa w ustawie z dnia 4 października 2018 r. o pracowniczych planach kapitałowych jeżeli zmiany te będą miały wpływ na koszty wykonania zamówienia przez Wykonawcę**”

Uzasadnienie:

Zgodnie z art. 142 ust. 5 ustawy Prawo zamówień publicznych, umowa zawarta na okres dłuższy niż 12 miesięcy powinna zawierać postanowienia o zasadach wprowadzania odpowiednich zmian wysokości wynagrodzenia należnego wykonawcy, w przypadku zmiany również zasad gromadzenia i wysokości wpłat do pracowniczych planów kapitałowych, o których mowa w ustawie z dnia 4 października 2018 r. o pracowniczych planach kapitałowych

Odpowiedź:

Zamawiający wyraża zgodę i dokona stosownej modyfikacji.

Pytanie 5, dot. wzoru umowy:

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę § 8 ust. 3 projektu umowy w następującym brzmieniu:

„Na pisemny wniosek Zamawiającego, Wykonawca jest zobowiązany do udzielenia informacji na temat przetwarzania powierzonych danych osobowych, w tym na temat zastosowanych przy przetwarzaniu danych osobowych środków technicznych i organizacyjnych, w terminie 14 dni **roboczych** od otrzymania wniosku”

Uzasadnienie:

Wykonawca pracuje od poniedziałku do piątku z wyłączeniem dni ustawowo wolnych od pracy, zasadnym jest więc posługiwanie się jednostkami roboczymi.

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody.

Pytanie 6, dot. wzoru umowy:

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę § 8 ust. 4 projektu umowy w następującym brzmieniu: „Wykonawca poinformuje Zamawiającego o czynnościach i postępowaniach z własnym udziałem prowadzonych w zakresie powierzonych do przetwarzania danych osobowych przez organy administracji publicznej (w szczególności **Prezesa Urzędu Ochrony Danych Osobowych**) lub organy wymiaru sprawiedliwości.

Uzasadnienie:

Obecnie, zgodnie z obowiązującym prawem organem nadzoru w zakresie ochrony danych osobowych jest Prezes Urzędu Ochrony Danych Osobowych.

Odpowiedź:

Zamawiający wyraża zgodę i dokona stosownej modyfikacji.

Pytanie 7, dot. wzoru umowy:

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę §11 ust. 1 projektu umowy w następującym brzmieniu:

„1. W przypadku niewykonania lub nienależytego wykonania umowy przez Wykonawcę, Zamawiającemu przysługują kary umowne w następującej wysokości:

a) w przypadku opóźnienia w przekazaniu sprzętu w rozumieniu § 3 niniejszej umowy – w wysokości **0,5 %** za każdy dzień **zwłoki**, licząc od wartości **netto** umowy określonej w § 7 ust. 1, **ale nie więcej niż 10% tej wartości**;

b) w przypadku nieprzystąpienia do usunięcia wad sprzętu w terminie określonym w § 5 ust. 3 lit. c) niniejszej umowy – w wysokości **0,5 %** za każdy dzień **zwłoki**, licząc od wartości **netto** umowy określonej w § 7 ust. 1, **ale nie więcej niż 10% tej wartości**;

c) w przypadku nieprzystąpienia do wykonania przeglądów technicznych, określonych w określonych w § 5 ust. 3 lit. d) umowy, w terminach wymaganych przez producenta (oraz wpisanych w paszporcie) – w wysokości **0,5% wartości netto** umowy określonej w § 7 ust. 1,

d) w przypadku niedostarczenia i uruchomienia sprzętu zastępczego w terminie określonym w § 5 ust. 3 lit. g) niniejszej umowy – w wysokości **0,5 %** za każdy dzień **zwłoki**, licząc od wartości **netto** umowy określonej w § 7 ust. 1, **ale nie więcej niż 10% tej wartości**;

e) w przypadku zwłoki w dostarczeniu dokumentów, o których mowa w § 2 w terminie wymaganym przez Zamawiającego – w wysokości 100 zł za każdy dzień zwłoki, **ale nie więcej niż 2.000 zł**;

f) z tytułu odstąpienia Zamawiającego od umowy z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy – w wysokości 10% wartości **netto niezrealizowanej części umowy**.

Uzasadnienie:

- Kara umowna, której wysokość uzależniona jest od wartości zobowiązania, powinna być odniesiona do wartości netto. Jak już wyżej wyjaśniono, tylko wartość netto zobowiązania stanowi bowiem dla Wykonawcy rzeczywisty z ekonomicznego punktu widzenia ekwiwalent jego świadczenia, natomiast podatek VAT, składający się na kwotę brutto, jest daniną publiczną, której Wykonawca jest tylko płatnikiem;

- Zwracam się z prośbą o obniżenie kary umownej za odstąpienie od umowy do 10% wartości netto niezrealizowanej części umowy. W przeciwnym wypadku kara umowna miałaby tę samą wartość niezależnie od ilości zrealizowanych przez Wykonawcę dostaw, a nawet mogłaby przekroczyć wartość jeszcze niezrealizowanej części umowy, co byłoby krzywdzące i niesprawiedliwe. Należy mieć na względzie, że kara umowna powinna być substratem odszkodowania i nie powinna prowadzić do wzbogacenia się Zamawiającego kosztem Wykonawcy;

- Proszę o obniżenie kar umownych za zwłokę w przekazaniu sprzętu, w przypadku nieprzystąpienia do usunięcia wad sprzętu, niedostarczenia i uruchomienia sprzętu zastępczego 1 % do 0,5% wartości netto umowy. Kary umowne w wyższej wysokości są nieadekwatne do ewentualnej szkody, jaką może ponieść Zamawiający we wskazanych sytuacjach.

- Mianem „opóźnienia” określa się każde nieterminowe spełnienie świadczenia, bez względu na przyczyny, a więc opóźnienie może wynikać również z przyczyn niezależnych od Wykonawcy, np. z działania siły wyższej, co sprawia, iż niezasadne jest wysuwanie negatywnych konsekwencji wobec wykonawcy w przypadku opóźnienia, a tylko w przypadku zwłoki, która jest okolicznością zawioną przez Wykonawcę;

- Brak górnego limitu naliczania kar umownych powoduje, że mogą one urosnąć do rozmiarów nieproporcjonalnie przewyższających wartość poniesionej przez Zamawiającego szkody. Jak już wskazano, kara umowna nie powinna prowadzić do wzbogacenia się Zamawiającego kosztem Wykonawcy. Celem uniknięcia powyższego, zasadne jest wprowadzenie górnego limitu naliczania kar umownych na poziomie 10% oraz 2.000,00 zł. W razie uzasadnionej potrzeby Zamawiający i tak może dochodzić odszkodowania uzupełniającego na zasadach ogólnych;

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody.

Pytanie 8, dot. umowy powierzenia przetwarzania danych osobowych:

Czy Zamawiający dopuści dodanie ust. 8 do § 3 projektu umowy powierzenia o następującej treści: „**Podmiot przetwarzający zobowiązany jest przetwarzać dane osobowe na podstawie udokumentowanego polecenia Administratora danych.**”?

Uzasadnienie: Wymóg powyższego postanowienia umownego wynika z art. 28 ust. 3 lit. a RODO.

Odpowiedź:

Zamawiający wyraża zgodę i dokona stosownej modyfikacji.

Pytanie 9, dot. umowy powierzenia przetwarzania danych osobowych:

Czy Zamawiający dopuści zmianę § 4 ust. 2 projektu umowy powierzenia poprzez przyjęcie następującej treści: „**Administrator realizować będzie prawo kontroli w godzinach pracy Podmiotu przetwarzającego i z minimum 7 dniowym jego uprzedzeniem dokonany na piśmie.**”

Uzasadnienie: Forma pisemna ma na celu ochronę obu stron – ma znaczenie w szczególności z uwagi na kwestie dowodowe.

Odpowiedź:

Zamawiający wyraża zgodę i dokona stosownej modyfikacji.

Pytanie 10, dot. umowy powierzenia przetwarzania danych osobowych:

Czy Zamawiający dopuści zmianę § 4 ust. 3 projektu umowy powierzenia poprzez przyjęcie następującej treści: „*Podmiot przetwarzający zobowiązuje się do usunięcia uchybień stwierdzonych podczas kontroli w terminie wskazanym przez Administratora nie dłuższym niż 7 dni roboczych, za wyjątkiem sytuacji gdy usunięcie uchybień będzie wymagało dłuższego terminu – wówczas Przetwarzający będzie zobowiązany usunąć uchybienia w terminie niezwłocznym, potrzebnym do usunięcia uchybień.*”?

Uzasadnienie: Usunięcie niektórych uchybień może wymagać znacznie większego i pracochłonnego nakładu pracy, w tym wiązać się także z okolicznościami niezależnymi od Podmiotu przetwarzającego. Podmiot przetwarzający pracuje w dni robocze od poniedziałku do piątku w godzinach 8:00-16:00, w związku z tym aby mógł on realizować umowę należyście, powinien on dysponować terminem określonym w dniach roboczych.

Odpowiedź:

Zamawiający wyraża zgodę i dokona stosownej modyfikacji.

Pytanie 11, dot. umowy powierzenia przetwarzania danych osobowych:

Czy Zamawiający dopuści zmianę § 6 ust. 3 projektu umowy powierzenia poprzez przyjęcie następującej treści: „*W przypadku naruszenia przepisów Rozporządzenia lub niniejszej Umowy z przyczyn leżących wyłącznie po stronie Podmiotu przetwarzającego, w następstwie czego Administrator zostanie zobowiązany do wypłaty odszkodowania lub zostanie ukarany grzywną, Podmiot przetwarzający zobowiązuje się pokryć Administratorowi poniesione z tego tytułu straty i koszty.*”?

Uzasadnienie: W pewnych sytuacjach Podmiot przetwarzający może tylko w nieznacznym stopniu przyczynić się do powstania naruszenia. W związku z tym, regres powinien zostać zastrzeżony tylko w przypadku wyłącznego zawinienia Podmiotu przetwarzającego.

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody.

Pytanie 12, dot. umowy powierzenia przetwarzania danych osobowych:

Czy Zamawiający dopuści dodanie ust. 3 do § 7 projektu umowy powierzenia o następującej treści: „*Rozwiązanie niniejszej umowy skutkuje rozwiązaniem umowy nr z dnia r., chyba że Strony postanowią inaczej.*”?

Uzasadnienie: Umowa nie reguluje tej kwestii, a zasadne jest rozwiązanie umowy głównej w przypadku rozwiązania umowy powierzenia, albowiem świadczenie usług serwisowych nie powinno mieć miejsca bez umowy powierzenia.

Odpowiedź:

Zamawiający wyraża zgodę i dokona stosownej modyfikacji.

Pytanie 13, dot. umowy powierzenia przetwarzania danych osobowych:

Czy Zamawiający dopuści zmianę § 8 ust. 1 lit. a projektu umowy powierzenia poprzez przyjęcie następującej treści: „*pomimo pisemnego zobowiązania go do usunięcia uchybień stwierdzonych podczas kontroli nie usunie ich w wyznaczonym terminie;*”?

Uzasadnienie: Rozwiązanie umowy w trybie natychmiastowym jest daleko idącym skutkiem, zatem skorzystanie z takiej możliwości powinno opierać się na uzasadnionych podstawach. Zasadne jest zatem uzależnienie możliwości rozwiązania umowy w takim trybie, jeżeli Podmiot przetwarzający będzie posiadał pisemną informację, z której będzie wynikało jakich uchybień się dopuścił. Taka zmiana leży także w interesie obu stron umowy z uwagi na cele dowodowe.

Odpowiedź:

Zamawiający wyraża zgodę i dokona stosownej modyfikacji.

Działając na podstawie art. 38 ust. 4 ustawy Prawo Zamówień Publicznych niniejszym Zamawiający informuje o dokonaniu modyfikacji SIWZ.

1. Wykreśla się z SIWZ rozdział II § 7 ust. 3 i w to miejsce wprowadza się § 7 ust. 3 w nowym brzmieniu:

„3. W przypadku zmiany w trakcie realizacji umowy:

- a) wysokości minimalnego wynagrodzenia za pracę albo wysokości minimalnej stawki godzinowej, ustalonych na podstawie przepisów ustawy z dnia 10 października 2002 r. o minimalnym wynagrodzeniu
- b) zasad podlegania ubezpieczeniom społecznym lub ubezpieczeniu zdrowotnemu lub wysokości składki na ubezpieczenie społeczne lub zdrowotne każda ze stron umowy począwszy od dnia ogłoszenia przepisów wprowadzających te zmiany może wystąpić z wnioskiem o przeprowadzenie negocjacji dotyczących wysokości czynszu dzierżawnego. Zmiana umowy na podstawie ustaleń negocjacyjnych może nastąpić po wejściu w życie przepisów będących przyczyną waloryzacji.
- c) zasad gromadzenia i wysokości wpłat do pracowniczych planów kapitałowych, o których mowa w ustawie z dnia 4 października 2018 r. o pracowniczych planach kapitałowych jeżeli zmiany te będą miały wpływ na koszty wykonania zamówienia przez Wykonawcę .”

2. Wykreśla się z SIWZ rozdział II § 8 ust. 4 i w to miejsce wprowadza się § 8 ust. 4 w nowym brzmieniu:

„4. Wykonawca poinformuje Zamawiającego o czynnościach i postępowaniach z własnym udziałem prowadzonych w zakresie powierzonych do przetwarzania danych osobowych przez organy administracji publicznej (w szczególności Prezesa Urzędu Ochrony Danych Osobowych) lub organy wymiaru sprawiedliwości.”

3. Wykreśla się w całości załącznik nr 2 do umowy i w to miejsce wprowadza się ZMODYFIKOWANY załącznik nr 2 do umowy w nowym brzmieniu.

Zamawiający niniejszym pismem wprowadził zmiany do SIWZ, które wymagają dodatkowego czasu na dokonanie zmian w przygotowywanych ofertach. Zamawiający przedłuża termin składania i otwarcia ofert:

- składanie ofert do 20-09-2019 r. do godz. 09.30,
- otwarcie ofert: 20-09-2019 r. **o godz. 10.00.**

Miejsce składania i otwarcia ofert pozostają bez zmian.

Wykonawcy są zobowiązani uwzględnić powyższe wyjaśnienia podczas sporządzania i składania ofert.

Z poważaniem

Dyrektor SPSK-2 w Szczecinie

PODPIS W ORYGINALE