

**ODPOWIEDZI NA PYTANIA**

**ORAZ**

**MODYFIKACJA SWZ**

Znak sprawy: SZP.242.22.2023

**Dotyczy:** Umowa nr: RPWM.13.02.00-28-0030/22-00

Data: 26.06.2023

**Dotyczy:**postępowania w trybie przetargu nieograniczonego na Dostawę sprzętu medycznego na potrzeby warmińsko-mazurskiego centrum chorób płuc w ramach dofinansowania pn. „Doposażenie W-MCChP w Olsztynie w nowoczesny sprzęt medyczny i diagnostyczny, w tym do rehabilitacji leczniczej po przebytym zakażeniu COVID-19, w celu zapewnienia mieszkańcom regionu opieki medycznej w sytuacjach zagrożenia zdrowia i życia”

Zgodnie z art. art. 284 ust. 2 ustawy z dnia 11 września 2019 roku Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2022.1710 ze zm.), Zamawiający udziela odpowiedzi na pytania do SWZ:

**Wykonawca 1**

PAKIET 5 - Kapnograf z sensorem - 1 sztuka 1. PKT. 26

**Pyt. 1:** Z uwagi na to, iż akcesoria wymienione w niniejszym punkcie znajdują się również w toczącym się postępowaniu na dostawę materiałów zużywalnych: SZP.383.17.2023, DOSTAWY SPRZĘTU MEDYCZNEGO JEDNORAZOWEGO I WIELORAZOWEGO UŻYTKU, MATERIAŁÓW ZUŻYWALNYCH ORAZ ODZIEŻY OCHRONNEJ prosimy o wyrażenie zgody na rezygnację z zakupu akcesoriów określonych w poz. 26 formularza parametrów techniczno-użytkowych.

**Odp.:** Zamawiający podtrzymuje swoje wymagania w tym zakresie. Pakiet materiałów zużywalnych w postępowaniu, o którym Wykonawca pisze, przewidywany był dla jednego kapnografu, będącego do tej pory w posiadaniu Zamawiającego.

**Wykonawca 2**

PAKIET 25 - Stacja monitorująca do posiadanych kardiomonitorów - 2 sztuki

**Pyt. 1:** W związku z dostawą stacji monitorującej prosimy o wyjaśnienie czy Zamawiający wymaga dostarczenia licencji na podłączenie dostarczanego urządzenia do systemu RIS/PACS Zamawiającego na koszt Wykonawcy?

**Odp.:** Nie. Zamawiający dysponuje wolną licencją.

**Pyt. 2:** Czy Zamawiający wymaga integracji i konfiguracji dostarczanego urządzenia z posiadanym systemem RIS/PACS na koszt Wykonawcy?

**Odp.:** Tak, wymaga.

**Pyt. 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 stacji monitorującej z systemem RIS/PACS były objęte gwarancją na okres jak w SIWZ?

**Odp.:** Tak, wymaga.

**Wykonawca 3**

**Pyt. 1:** Zwracamy się z wnioskiem o zmianę treści SWZ poprzez zmodyfikowanie zapisu dot. § 6 ust.1.1 wzoru Umowy. Zamawiający w § 6 ust. 1.1 wskazał: Strony uzgadniają następujące kary umowne:   
1) w przypadku, gdy Wykonawca dopuści się zwłoki w dostawie przedmiotu zamówienia poza termin określony w § 2, Zamawiający ma prawo żądać od Wykonawcy kary umownej w wysokości 0,5% całkowitej wartości umowy netto, określonej w § 4 ust. 1, za każdy rozpoczęty dzień zwłoki w dostawie,   
W ocenie Wykonawcy zaproponowana wysokość kary umownej za nieterminową dostawę jest niewspółmierna do ewentualnego uchybienia w sposobie realizacji świadczenia, do którego jest on zobowiązany w ramach Umowy, wysokość kary umownej na poziomie 0,5% za każdy dzień uchybienia terminowi, nie ma żadnego związku z funkcją jaką mają pełnić kary umowne, a może jedynie prowadzić do wzbogacenia Zamawiającego, co tym samym w sposób jednoznaczny narusza zasadę równości stron umowy.   
Zdaniem Wykonawcy postanowienie Umowy o wskazanej treści daleko wykracza poza cel, dla którego zastrzegana jest kara umowna, która ma kompensować negatywne dla wierzyciela konsekwencje wynikające ze stanu niewykonania lub nienależytego wykonania zobowiązania i stanowić swego rodzaju zryczałtowane odszkodowanie. Odszkodowanie zaś powinno być adekwatne do szkody jaką może ponieść Zamawiający. Natomiast kara umowna w wysokości 0,5% za jeden dzień opóźnienia, w żaden sposób nie może odpowiadać ewentualnej szkodzie jaką może ponieść Zamawiający.   
W kwestii rażąco wygórowanych kar umownych KIO zajęło stanowisko w wyroku z dnia 30 listopada 2017 r., Sygn. akt: KIO 2219/17, KIO 2228/17, KIO 2232/17, KIO 2234/17, gdzie stwierdziła, że „W sytuacji, gdy kara umowna równa się bądź zbliżona jest do wysokości wykonanego z opóźnieniem zobowiązania, w związku z którym ją zastrzeżono, można ją uważać za rażąco wygórowaną”  
W konsekwencji powyższych rozważań Wykonawca wnosi o zmianę treści SWZ poprzez zmianę postanowienia zawartego w § 6 ust 1.1 wzoru Umowy i obniżenie kary umownej do 0,25% wartości.

**Odp.:** Zamawiający nie wyraża zgody na powyższą zmianę. Przedmiotowe postępowanie finansowane jest ze środków unijnych, z których Zamawiający we wskazanym w umowie o dofinansowanie terminie ma się rozliczyć. Przekroczenie terminu dostawy, spowoduje przekroczenie terminu płatności i dalsze związane z tym konsekwencje, a w rezultacie nie wywiązanie się z umowy o dofinansowanie i cofnięcie przyznanych środków. Zgodnie więc z cytowaną wykładnią, kara jest adekwatna do możliwości poniesienia finansowych strat przez Zamawiającego.

Zamawiający dokonuje jednak pewnej modyfikacji projektu umowy w § 6 ust. 1 lit a), a mianowicie:

„1. Strony uzgadniają następujące kary umowne:

było:

1. w przypadku, gdy Wykonawca dopuści się zwłoki w dostawie przedmiotu zamówienia poza termin określony w § 2, Zamawiający ma prawo żądać od Wykonawcy kary umownej w wysokości 0,5% **całkowitej wartości umowy netto**, określonej w § 4 ust. 1, za każdy rozpoczęty dzień zwłoki w dostawie,

po zmianie:

1) w przypadku, gdy Wykonawca dopuści się zwłoki w dostawie przedmiotu zamówienia poza termin określony w § 2, Zamawiający ma prawo żądać od Wykonawcy kary umownej w wysokości 0,5% **wartości netto niedostarczonego urządzenia**, określonej w § 4 ust. 1, za każdy rozpoczęty dzień zwłoki w dostawie,”

Ponadto, **zgodnie z § 8 ust. 3 pkt 3.1, Zamawiający przewidział możliwość zmiany umowy** gdy konieczność zmiany spowodowana jest okolicznościami poza kontrolą stron, których działając z należytą starannością strony nie mogły przewidzieć w chwili zawarcia umowy.

**Wykonawca 4**

**Pyt. 1:** Dotyczy pakietu 3. Koncentratory tlenu – 10 szt. pkt 1. i 3.

Czy Zamawiający dopuści do zaoferowania wysokiej jakości koncentrator tlenu o przepływie: 0-5 l/min?

**Odp.:** Nie, Zamawiający nie dopuszcza powyższego.

**Pyt. 2:** Dotyczy pakietu 3. Koncentratory tlenu – 10 szt. pkt 6.

Czy Zamawiający dopuści do zaoferowania wysokiej jakości koncentrator tlenu o maksymalnym poborze prądu

do 500W?

**Odp.:** Nie, Zamawiający nie dopuszcza powyższego.

**Pyt. 3:** Dotyczy pakietu 3. Koncentratory tlenu – 10 szt. pkt 8.

Czy Zamawiający dopuści do zaoferowania wysokiej jakości koncentrator tlenu generujący hałas do: 45dB?

**Odp.:** Nie, Zamawiający nie dopuszcza powyższego.

**Pyt. 4:** Dotyczy pakietu 3. Koncentratory tlenu – 10 szt. pkt 12.

Czy Zamawiający dopuści do zaoferowania wysokiej jakości koncentrator tlenu wyposażony w nawilżacz mocowany w specjalnym uchwycie, nie przykręcany jak wymaga specyfikacja, co źle wpłynęło by na ergonomię pracy, wymagając narzędzi do odkręcenia nawilżacza celem dezynfekcji lub uzupełnienia wody?

**Odp.:** Nie, Zamawiający nie dopuszcza powyższego.

Zgodnie z art. art. 286 ust. 1 ustawy z dnia 11 września 2019 roku Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2022.1710 ze zm.), Zamawiający dokonuje modyfikacji SWZ, w zakresie projektu umowy stanowiącego załącznik nr 7a do SWZ, wprowadzając poniższe zmiany:

§ 6 ust. 1 lit a), otrzymuje brzmienie:

„ 1) w przypadku, gdy Wykonawca dopuści się zwłoki w dostawie przedmiotu zamówienia poza termin określony w § 2, Zamawiający ma prawo żądać od Wykonawcy kary umownej w wysokości 0,5% **wartości netto niedostarczonego urządzenia**, określonej w § 4 ust. 1, za każdy rozpoczęty dzień zwłoki w dostawie,”

§ 8 ust. 12, otrzymuje brzmienie:

„12. Naprawa gwarancyjna powinna być wykonana w terminie 2 dni roboczych od daty zgłoszenia awarii, w przypadku potrzeby sprowadzenia części zamiennych do 10 dni roboczych; **przy czym Wykonawca jest zobowiązany do przedłożenia Zamawiającemu dokumentów potwierdzających konieczność sprowadzenia części zamiennych.”**

Z upoważnienia Dyrektora

Z-ca Dyrektora ds. medycznych

Jacek Owczarczyk

(Podpis w oryginale)