

Adres: ul. Artwińskiego 3C, 25-734 Kielce, Dział Zamówień Publicznych
tel.: 41/36-74-072

IZP.2411.71.2025.JG

Kielce, dn. 08.04.2025 r.

**WSZYSCY WYKONAWCY
WYJAŚNIENIA DOTYCZĄCE SWZ**

Dot. IZP.2411.51.2025.JG: *Zakup i dostawa pasków do glukometrów wraz z dzierżawą glukometrów i systemem zarządzania badaniami POCT dla Zakładu Diagnostyki Laboratoryjnej Świętokrzyskiego Centrum Onkologii w Kielcach.*

Na podstawie art. 284 ust. 2 ustawy Prawo zamówień publicznych Zamawiający przekazuje treść zapytań dotyczących zapisów SWZ wraz z wyjaśnieniami.

W przedmiotowym postępowaniu wpłynęły następujące pytania:

Pytania do wzoru umowy (załącznik nr 4):

Pytanie nr 1

Do §2 ust. 6 wzoru umowy: Prosimy o modyfikację §2 ust. 6 poprzez skonkretyzowanie granicznych wartości dla poszczególnych pozycji asortymentowych, jakie Zamawiający zamierza zrealizować, np. poprzez podanie, że zmiany ilości produktów określonych w formularzu cenowym mogą ulec zmniejszeniu lub zwiększeniu w granicach +/- 20%, a przez takie sformułowanie Zamawiający będzie rozumiał możliwość zamówienia o 20% mniejszych lub o 20% większych ilości, każdego z zamówionych asortymentów. Aktualna treść §2 ust. 6 jest na tyle nieprecyzyjna, że na jej podstawie wykonawcy nie są w stanie określić faktycznej wielkości przedmiotu zamówienia w zakresie poszczególnych pozycji asortymentowych oraz dokonać prawidłowej kalkulacji cen na potrzeby składanej oferty.

W wyroku z dnia 17 listopada 2023 roku (sygn. akt: KIO 3212/23) KIO uwzględniła odwołanie wniesione przez wykonawcę Urtica Sp. z o.o. z siedzibą we Wrocławiu w postępowaniu prowadzonym przez Szpital Specjalistyczny im. E. Biernackiego w Mielcu na dostawy produktów leczniczych oraz wyrobów medycznych, dotyczące analogicznych zapisów umownych, uznając za uzasadnione zarzuty naruszenia art. 99 ust. 1, art. 433 pkt 4, art. oraz 441 ust. 1 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo Zamówień Publicznych (Dz. U. 2023 poz. 1605 ze zm.). Krajowa Izba Odwoławcza stwierdziła, że Zamawiający ma obowiązek w sposób precyzyjny, zrozumiały i jednoznaczny wskazać w zakresie każdego zamawianego produktu, jego ilość, do której może zwiększyć zakres zamówienia, co wynika z treści art. 441 ust. 1 PZP. W dodatku, z treści art. 31 ust. 2 PZP wynika, że przy ustaleniu wartości zamówienia uwzględnia się największy możliwy zakres tego zamówienia z uwzględnieniem opcji. Ponadto, Zamawiający ma obowiązek jednoznacznie, wyczerpująco, dokładnie i zrozumiale opisać przedmiot zamówienia na podstawie art. 99 ust. 1 PZP. Zalicza się do tego określenie ilości produktu, którego zakres Zamawiający zamierza zwiększyć, ponieważ w przypadku zamówienia na dostawy, opis przedmiotu zamówienia to nie tylko określenie rodzaju rzeczy, ale także jej liczby, wykonawca zaś musi wiedzieć, jaką ilość rzeczy ma zbyć lub być gotowy zbyć Zamawiającemu. Wszelkie okoliczności, które powodują, że Zamawiający nie jest

w stanie przewidzieć, ile dokładnie poszczególnych produktów będzie potrzebował, nie mogą powodować, że opis przedmiotu zamówienia będzie niezgodny z art. 99 ust. 1 PZP. Choć Zamawiający dysponuje ograniczonymi możliwościami w zakresie precyzyjnego określenia zapotrzebowania na poszczególne produkty, a rodzaj oraz ilość towarów koniecznych do prawidłowego udzielania świadczeń zdrowotnych są uzależnione od różnych okoliczności, to jednak ich zaistnienie nie ma wpływu na zapisy umowne, wprowadzone przez Zamawiającego, które naruszają art. 99 ust. 1 PZP oraz art. 441 ust. 1 PZP.
odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody.

Pytanie nr 2

Do §6 ust. 1 lit. b) wzoru umowy: Prosimy o obniżenie wymiaru kary umownej zastrzeżonej na wypadek zwłoki do wysokości 1% wartości niedostarczonego w terminie asortymentu za każdy dzień zwłoki.

odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody.

Pytanie nr 3.

Do §7 ust. 9-18 wzoru umowy. Prosimy o dodanie zastrzeżenia, że w przypadku, gdy strony nie dojdą do porozumienia w zakresie zmiany wynagrodzenia Wykonawcy w oparciu o §7 ust. 8 wzoru umowy, zarówno Wykonawca jak i Zamawiający nabędą uprawnienie do rozwiązania w tej części umowy za porozumieniem stron, z zachowaniem jednomiesięcznego okresu wypowiedzenia, bez obowiązku ponoszenia z tego tytułu kar umownych. Jednocześnie prosimy o potwierdzenie, że ewentualne obniżenie wynagrodzenia Wykonawcy nastąpi jedynie wówczas gdy w gospodarce zostanie odnotowane zjawisko deflacji.

odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody

Pytania do wzoru umowy dzierżawy (załącznik nr 4a):

Pytanie nr 4

Do §9 ust. 1 pkt 1) wzoru umowy: Czy Zamawiający wyraża zgodę na obniżenie wymiaru kary umownej do wysokości 5% wartości brutto stawki miesięcznej dziennie?

odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody.

Pytanie nr 5

Do §9 ust. 1 pkt 2) wzoru umowy: Prosimy o obniżenie wymiaru kary umownej do wysokości 5% wartości brutto stawki miesięcznej za każdy dzień zwłoki powyżej 48 godzin w dni robocze.

odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody

PYTANIA DO UMOWY:

Zał. nr 4 projektowane postanowienia umowy

Pytanie nr 6

par. 6 ust. 1 lit. a) Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę wyrażenia "z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy" na "z przyczyn zawnionych przez Wykonawcę"?

Zgodnie z art. 471 k.c. dłużnik odpowiada za nienależyte wykonanie umowy jeżeli wynika ono z przyczyn za które ponosi odpowiedzialność.

par. 6 ust. 4 Czy Zamawiający wyraża zgodę na dodanie "do wysokości rzeczywiście poniesionej szkody"? Ewentualnie dodanie: „wyłączona jest odpowiedzialność Wykonawcy z tytułu utraconych korzyści”?

odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody.

Zał. nr 4a projektowane postanowienia umowy

Pytanie nr 7

par. 9 ust. 1 pkt 1) Czy Zamawiający wyrazi zgodę na modyfikację - zmianę słowa „opóźnienia” na „zwłoki”?

Uzasadnienie: Zgodnie z art. 433 pkt 1 PZP postanowienia umowy nie mogą przewidywać odpowiedzialności wykonawcy za opóźnienie, chyba że jest to uzasadnione okolicznościami lub zakresem zamówienia.

odpowiedź: Zamawiający wyraża zgodę.

Zał. nr 6 UMOWA POWIERZENIA PRZETWARZANIA DANYCH OSOBOWYCH

Pytanie nr 8

pkt 7 ppkt 7.1 Czy Zamawiający wyrazi zgodę na dodanie do Umowy załącznika nr 1 z listą podmiotów podprzetwarzających, w tym na dodanie do niniejszego postanowienia sformułowania o treści „Lista podmiotów podprzetwarzających znanych na dzień podpisania niniejszej Umowy, z których usług Podmiot przetwarzający jest uprawniony do korzystania, stanowi Załącznik nr 1 do Umowy.”?

odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody.

Pytanie nr 9

pkt 7 ppkt 7.4 Zwracamy się z uprzejmą prośbą o rozważenie modyfikacji postanowień umowy zakazujących przetwarzania danych osobowych poza Europejskim Obszarem Gospodarczym (EOG). Tym samym, prosimy o dodanie do niniejszego postanowienia zastrzeżenia: „Wyjątek stanowią spółki powiązane i podwykonawcy Procesora z listy opisanej załącznikiem nr 1 do niniejszej Umowy. Lista może ulec zmianie, a na propozycję dodania nowych podmiotów Administrator ma prawo nie wyrazić zgody.”

Uzyskanie zgody na podpowierzenie przetwarzania podwykonawcom, w tym także znajdującym się poza EOG, jest niezbędne w celu zapewnienia prawidłowej oraz sprawnej realizacji usługi przez Wykonawcę. Niniejszym, Wykonawca zobowiązuje się do przekazania Zamawiającemu dokładnych informacji na temat podmiotu podprzetwarzającego, który będzie przetwarzał dane.

W przypadku braku zgody, zwracamy się z prośbą o wskazanie, iż Zamawiający będzie korzystał z analizatorów w taki sposób, aby nie wprowadzać do nich danych osobowych.

Wyjaśniamy, że niekiedy występują sytuacje awaryjne, które wymagają zdalnego wsparcia specjalistów z naszych globalnych zespołów serwisowych funkcjonujących w ramach grupy kapitałowej, znajdujących się poza EOG. Incydentalny, zdalny dostęp do danych przez nasz globalny zespół jest kluczowy dla szybkiego i sprawnego rozwiązania problemów technicznych, co w konsekwencji minimalizuje potencjalne przestoje i pozwala na utrzymanie wysokiego standardu usług. Pragniemy podkreślić jednocześnie, że takie rozwiązanie nie powoduje agregacji danych osobowych w państwie trzecim, co jest rozwiązaniem bardzo bezpiecznym, szczególnie gdy realizowane jest przez podmiot w ramach grupy kapitałowej, nad którym mamy większą kontrolę i zaufanie.

Wyjaśniamy także, że serwisant spoza EOG uzyska realny, zdalny dostęp do danych wyłącznie wtedy, gdy otrzyma prośbę o wsparcie, a jednocześnie dane osobowe będą umieszczone w analizatorze. Podkreślamy również, że Wykonawca w celu należytego zapewnienia bezpieczeństwa, zapewnia zgodność z wymaganiami oraz zobowiązuje podwykonawców do przestrzegania zasad uregulowanych niniejszą Umową na takich samych warunkach, którym sam podlega. Globalne koncerny podczas świadczenia dostaw lub usług wykorzystują spółki ze swoich grup kapitałowych, co pozwala na korzystanie z unikalnej wiedzy o danym produkcie lub dostępu do tego produktu.

odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody.

Pytanie nr 10

pkt 9 ppkt 9.2 Czy Zamawiający wyraża zgodę na dodanie w tym postanowieniu następującego zdania: „Zamawiający poinformuje Wykonawcę o terminie planowanego audytu oraz zakresie jego prowadzenia z przynajmniej 14-dniowym wyprzedzeniem.”?

odpowiedź: Zamawiający wyraża zgodę.

Pytanie nr 11

pkt 9 Czy Zamawiający wyraża zgodę, aby dodać następujące postanowienia:

"a. Czynności kontrolne nie mogą prowadzić do ujawnienia Zamawiającemu danych osobowych nieobjętych niniejszą umową, w szczególności danych osobowych innych klientów Wykonawcy, lub prowadzić do obniżenia skuteczności przyjętych przez Wykonawcę środków technicznych i organizacyjnych w celu ochrony danych osobowych przetwarzanych w jego organizacji bądź zagrażać lub prowadzić do obniżenia poziomu ich bezpieczeństwa.

b. Kontrola obejmuje swoim zakresem wyłącznie przetwarzanie danych osobowych, z wyłączeniem wszelkich informacji niejawnych, poufnych, czy stanowiących tajemnicę przedsiębiorstwa Wykonawcy.

c. Czynności audytowe odbywają się wyłącznie w obecności osoby wyznaczonej przez Wykonawcę

d. Czynności audytowe nie mogą utrudniać działalności Wykonawcy, w szczególności wykonywania obowiązków przez pracowników lub współpracowników Wykonawcy." ?

odpowiedź: Zamawiający wyraża zgodę.

Pytanie do zał. nr 1 do Umowy powierzenia przetwarzania danych osobowych

Pytanie nr 12

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na odstąpienie od konieczności imiennego wskazywania osób upoważnionych do przetwarzania danych osobowych w ramach wykonywania umowy głównej? Wszyscy pracownicy Wykonawcy, których Wykonawca dopuszcza do realizowania umowy z Zamawiającym, posiadają pisemne upoważnienia do przetwarzania danych osobowych w ramach obsługi klientów Wykonawcy oraz zostali przeszkoleni i zapoznani z zasadami przetwarzania danych osobowych. Z uwagi na wielkość zatrudnienia (Wykonawca jest tzw. dużym przedsiębiorcą) oraz możliwe rotacje pracowników lista ta może być zmienna w czasie, a jej aktualizowanie u Zamawiającego kłopotliwe.

odpowiedź: Zamawiający wyraża zgodę.

Powyższe odpowiedzi i modyfikacje są wiążące dla wszystkich uczestników postępowania i należy je uwzględnić w składanej ofercie. Pozostałe zapisy SWZ pozostają bez zmian.

Z poważaniem

*Kierownik Działu Zamówień Publicznych
Mariusz Klimczak*