



Poznań, dnia 5 września 2024 roku

Oznaczenie sprawy: PN-70/24

**Uczestnicy postępowania  
prowadzonego w trybie podstawowym  
na dostawę odczynników i materiałów eksploatacyjnych wraz z dzierżawą aparatu do badań immuno(cyto)histochemicznych**

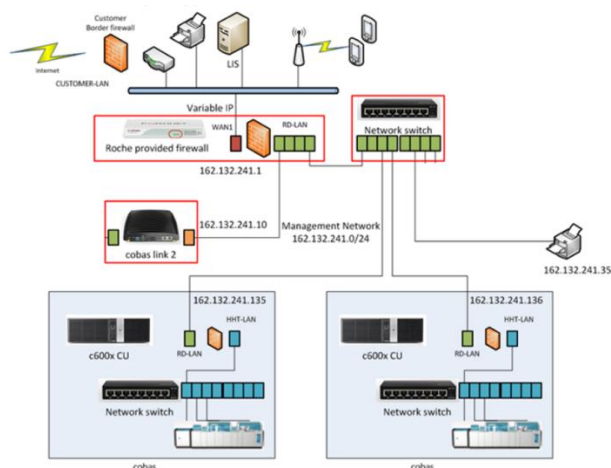
**WYJAŚNIENIE TREŚCI SPECYFIKACJI WARUNKÓW ZAMÓWIENIA**

Na podstawie art. 135 ustawy z dnia 11 września 2019r - Prawo zamówień publicznych, Zamawiający udziela następujących wyjaśnień do treści Specyfikacji Warunków Zamówienia:

**PYTANIA DO SWZ**

**1. Czy zamawiający udostępni w swoich zasobach dostęp do sieci lokalnej w celu zapewnienia integracji z LIS oraz dostępu do internetu ?**

Oferowane analizatory oraz systemy wymagają do pracy stałego połączenia z internetem. Jest to związane z aktualizacją licencji oprogramowania, pobieraniem danych o odczynnikach, kontrolach, kalibratorach, serwisem zdalnym oraz połączeniem z LIS. Wymagane jest połączenie z poniższymi serwerami na spacyfikowanych portach. Poniżej schemat połączeń rozwiązań diagnostycznych (analizatorów).



URL	IP	Port	Typ	Description
*.navify.com	193.58.155.0/24	443	CloudFlare	Main connections enabling Remote Service
*.navify.com	193.228.103.0/24	433 (514/541)	CloudFlare	Current/future setup using Cloudflare
remoteservice.roche.com	62.209.44.11	443	Direct	Dedicated connections enabling Remote Support
remoteservice-gas1.roche.com	62.209.44.21	443	Direct	Dedicated connections enabling Remote Support
remoteservice-gas2.roche.com	62.209.44.22	443	Direct	Dedicated connections enabling Remote Support
remoteservice-gas3.roche.com	209.202.167.19	443	Direct	Dedicated connections enabling Remote Support
remoteservice-gas4.roche.com	209.202.167.20	443	Direct	Dedicated connections enabling Remote Support
remoteservice-gas5.roche.com	120.136.45.231	443	Direct	Dedicated connections enabling Remote Support
remoteservice-gas6.roche.com	120.136.45.230	443	Direct	Dedicated connections enabling Remote Support
remoteservice-gas15.roche.com	35.78.193.4	443	Direct	Dedicated connections enabling Remote Support
remoteservice-gas16.roche.com	52.193.219.53	443	Direct	Dedicated connections enabling Remote Support
rln-cm-*.dia.roche.com	52.178.37.238	514 / 541	Direct	Dedicated connections enabling FortiGate management
teleservice.roche.com	196.3.50.39	443 / 80	HTTP	Dedicated connection to TSN
remoteservice-dr.roche.com	209.202.167.21	443	Direct	Axeda Disaster Recovery

**Odpowiedź: Tak.**

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na składanie zamówień oraz na zgłaszanie reklamacji odczynników i awarii aparatu przez aplikację Wykonawcy (strona internetowa)?

*Uzasadnienie: Składanie zamówień, zgłaszanie reklamacji odczynników i awarii aparatu przez aplikację Wykonawcy umożliwi Zamawiającemu przeglądanie historii wpisów, śledzenie statusu zgłoszeń i wysyłki zamówień.*

**Odpowiedź: Tak, Zamawiający wyraża zgodę.**

**PYTANIA DO UMOWY:**

**zał. nr 5 projektowane postanowienia umowy dostawy**

par. 5 ust. 6 Zapis w obecnym brzmieniu stanowi klauzulę abuzywną zgodnie z Art. 433 pkt 3) Ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo Zamówień Publicznych.





Dlatego prosimy o modyfikację zapisów poprzez dodanie zdania:

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na dodanie:

„nie dotyczy okoliczności, gdy Zamawiający zalega z płatnościami za dostarczony towar ponad 30 dni licząc od terminu zapłaty. Wówczas Wykonawca będzie uprawniony do powstrzymania się ze spełnieniem obowiązku kolejnych dostaw do dnia zapłaty całości zaległych należności”?

par. 7 ust. 2 Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zamianę słowa "dni" na "dni robocze"?

par. 9 ust. 1 lit. b) Czy Zamawiający wyrazi zgodę, aby kara umowna była liczona od „niezrealizowanej wartości umowy brutto”? Specyfika realizacji przedmiotu Umowy, polegającego na świadczeniu ciągłym, przez okres ustalony w kontrakcie, czyni nieuzasadnionym naliczanie kar, w stosunku do wartości globalnej umowy, w sytuacji, gdy Zamawiający nie ma uwag do umowy w części wykonanej do daty wypowiedzenia. W przeciwnym razie kara umowna powinna zostać uznana za wygórowaną zgodnie z art. 484 k.c.

par. 9 ust. 1 lit. c) Czy Zamawiający wyrazi zgodę, aby kara umowna była liczona od „niezrealizowanej wartości umowy brutto”? Specyfika realizacji przedmiotu Umowy, polegającego na świadczeniu ciągłym, przez okres ustalony w kontrakcie, czyni nieuzasadnionym naliczanie kar, w stosunku do wartości globalnej umowy, w sytuacji, gdy Zamawiający nie ma uwag do umowy w części wykonanej do daty wypowiedzenia. W przeciwnym razie kara umowna powinna zostać uznana za wygórowaną zgodnie z art. 484 k.c.

Ponadto, czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę zapisu "odstąpienie od umowy przez Wykonawcę" na "odstąpienie od umowy przez Wykonawcę z przyczyn przez niego zawnionych"?

Uzasadnienie:

Zgodnie z art. 471 k.c. dłużnik odpowiada za nienależyte wykonanie umowy jeżeli wynika ono z przyczyn za które ponosi odpowiedzialność. Zapis "odstąpienie od umowy przez Wykonawcę" obejmuje także okoliczności, za które dłużnik nie odpowiada.

par. 9 ust. 4 Czy Zamawiający wyrazi zgodę, aby łączna wysokość kar umownych wynosiła 10 % wartości umowy? Wskazana w projektowanych postanowieniach umowy maksymalna wysokość kar umownych wydaje się być znacząco wygórowana.

Ponadto, czy Zamawiający wyraża zgodę na dodanie "do wysokości rzeczywiście poniesionej szkody"? Ewentualnie dodanie: „wyłączona jest odpowiedzialność Wykonawcy z tytułu utraconych korzyści”?

par. 10 ust. 1 Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę niniejszego postanowienia tak, aby skorzystanie z zakupu interwencyjnego wykluczało zastosowanie kar umownych?

Czy Zamawiający wyraża zgodę na modyfikację tego postanowienia poprzez dodanie w jego treści, że Zamawiający może skorzystać z prawa do zakupu interwencyjnego „po bezskutecznym upływie przynajmniej 5- dniowego dodatkowego terminu wyznaczonego Wykonawcy do realizacji zobowiązania”?

par. 10 ust. 5 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.

Ponadto, 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.

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zamianę słów "dni kalendarzowe" na "dni robocze”?

par. 11 ust. 2 lit. b) Czy Zamawiający wyrazi zgodę na dodanie na końcu postanowienia fragmentu:

„po uprzednim wezwaniu dodatkowym i wyznaczeniu Wykonawcy dodatkowego terminu co najmniej 5 dni roboczych.”? Odstąpienie, nawet częściowe, może skutkować po stronie Zamawiającego potrzebą zmiany wykonawcy. Jednocześnie procedura naprawcza może skutecznie zapobiegać tego rodzaju przypadkom, umożliwiając dokończenie współpracy stron.





par. 12 ust. 3 Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zamianę słowa "dni" na "dni robocze"?

par. 13 ust. 5 Czy Zamawiający wyrazi zgodę na dodanie do niniejszych podpunktów postanowienia:

"Waloryzacja dokonywana będzie w oparciu o wskaźnik cen towarów i usług konsumpcyjnych ogółem w stosunku do kwartału poprzedniego, publikowany co kwartał przez Prezesa Głównego Urzędu Statystycznego („GUS”) na podstawie art. 25 ust. 11 ustawy z dnia 17 grudnia 1998 r. o emeryturach i rentach z Funduszu Ubezpieczeń Społecznych („Wskaźnik”).”?

par. 13 ust. 5 pkt 5.8 Czy Zamawiający wyrazi zgodę na modyfikację niniejszego postanowienia, tak aby Wynagrodzenie, o którym mowa w ust. 3 pkt 3.6, mogło się zmienić w wyniku zastosowania wszystkich Waloryzacji o maksymalnie 50% pierwotnej wartości Umowy?

Uzasadnienie: W projekcie umowy, zawarto postanowienia przewidujące waloryzację wynagrodzenia wykonawcy. Zostały one jednak sformułowane w taki sposób, że w przypadku umowy, która może być zawarta w wyniku tego postępowania przetargowego, waloryzacja wynagrodzenia będzie w praktyce niemożliwa z uwagi na to, że jej warunki wstępne nie mogą zaistnieć lub będzie miała pomijalną wartość. Takie sformułowanie postanowień powoduje, że mają one pozorny charakter, a zatem ich umieszczenie stanowi obejście normy wynikającej z art. 439 Prawa zamówień publicznych, która wymaga zamieszczenia skutecznych postanowień waloryzacyjnych.

**Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na proponowane wyżej zmiany do umowy dostawy.**

#### **zał. nr 5a projektowane postanowienia umowy dzierżawy**

par. 4 ust. 2 Czy Zamawiający wyrazi zgodę na to, by obowiązek wymiany dotyczył wyłącznie wadliwego elementu, a nie całego aparatu? Naprawy aparatury w ciągłym użytkowaniu są normalnym zjawiskiem, a w związku z tym, w pierwszej kolejności Wykonawca powinien mieć zapewnioną możliwość przywrócenia sprawności sprzętu. Pozostawienie tak restrykcyjnych, niestandardowych zapisów, jak proponowane obecnie przez Zamawiającego będzie wiązało się z ponoszeniem przez Wykonawcę nieproporcjonalnie dużego ryzyka finansowego, które będzie musiało zostać uwzględnione w cenie oferty, co wpłynie na koszt zamówienia.

par. 4 ust. 6 Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę niniejszego postanowienia tak, aby skorzystanie z wykonania zastępczego/urządzenia zastępczego wykluczało zastosowanie kar umownych?

par. 5 ust. 10 Zapis w obecnym brzmieniu stanowi klauzulę abuzywną zgodnie z Art. 433 pkt 3) Ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo Zamówień Publicznych.

Dlatego prosimy o modyfikację zapisów poprzez dodanie zdania:

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na dodanie:

„nie dotyczy okoliczności, gdy Zamawiający zalega z płatnościami za dostarczony towar ponad 30 dni licząc od terminu zapłaty. Wówczas Wykonawca będzie uprawniony do powstrzymania się ze spełnieniem obowiązku realizacji przedmiotu umowy do dnia zapłaty całości zaległych należności”?

par. 5 ust. 14 Czy Zamawiający wyraża zgodę na przesyłanie faktur drogą elektroniczną i mógłby podać adres mailowy, na który można fakturę w tej formie wysłać?

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

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

Ponadto, Czy Zamawiający wyrazi zgodę, aby kara umowna była liczona od „niezrealizowanej wartości umowy brutto”? Specyfika realizacji przedmiotu Umowy, polegającego na świadczeniu ciągłym, przez okres ustalony w kontrakcie, czyni nieuzasadnionym naliczanie kar, w stosunku do wartości globalnej umowy, w sytuacji, gdy Zamawiający nie ma uwag do umowy w części wykonanej do daty wypowiedzenia. W przeciwnym razie kara umowna powinna zostać uznana za wygórowaną zgodnie z art. 484 k.c.

par. 6 ust. 1 lit. d) Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę zapisu "odstąpienie od umowy przez Wykonawcę" na "odstąpienie od umowy przez Wykonawcę z przyczyn przez niego zawnionych"?





**Uzasadnienie:**

Zgodnie z art. 471 k.c. dłużnik odpowiada za nienależyte wykonanie umowy jeżeli wynika ono z przyczyn za które ponosi odpowiedzialność. Zapis "odstąpienie od umowy przez Wykonawcę" obejmuje także okoliczności za które dłużnik nie odpowiada.

Ponadto, Czy Zamawiający wyrazi zgodę, aby kara umowna była liczona od „niezrealizowanej wartości umowy brutto”? Specyfika realizacji przedmiotu Umowy, polegającego na świadczeniu ciągłym, przez okres ustalony w kontrakcie, czyni nieuzasadnionym naliczanie kar, w stosunku do wartości globalnej umowy, w sytuacji, gdy Zamawiający nie ma uwag do umowy w części wykonanej do daty wypowiedzenia. W przeciwnym razie kara umowna powinna zostać uznana za wygórowaną zgodnie z art. 484 k.c.

par. 6 ust. 3 Czy Zamawiający wyraża zgodę na dodanie "do wysokości rzeczywiście poniesionej szkody"? Ewentualnie dodanie: „wyłączona jest odpowiedzialność Wykonawcy z tytułu utraconych korzyści”?

par. 6 ust. 4 Czy Zamawiający wyrazi zgodę, aby łączna wysokość kar umownych wynosiła 10 % wartości umowy? Wskazana w projektowanych postanowieniach umowy maksymalna wysokość kar umownych wydaje się być znacząco wygórowana.

par. 7 ust. 3 lit. b) Czy Zamawiający wyrazi zgodę na doprecyzowanie przesłanek uprawniających do odstąpienia?

Ponadto, czy Zamawiający wyrazi zgodę na dodanie na końcu postanowienia fragmentu:

„po uprzednim wezwaniu dodatkowym i wyznaczeniu Wykonawcy dodatkowego terminu co najmniej 5 dni roboczych.”? Odstąpienie, nawet częściowe, może skutkować po stronie Zamawiającego potrzebą zmiany wykonawcy. Jednocześnie procedura naprawcza może skutecznie zapobiegać tego rodzaju przypadkom, umożliwiając dokończenie współpracy stron.

par. 9 ust. 5 Czy Zamawiający wyrazi zgodę na dodanie do niniejszych podpunktów postanowienia:

“Waloryzacja dokonywana będzie w oparciu o wskaźnik cen towarów i usług konsumpcyjnych ogółem w stosunku do kwartału poprzedniego, publikowany co kwartał przez Prezesa Głównego Urzędu Statystycznego („GUS”) na podstawie art. 25 ust. 11 ustawy z dnia 17 grudnia 1998 r. o emeryturach i rentach z Funduszu Ubezpieczeń Społecznych („Wskaźnik”).”?

par. 9 ust. 5 pkt 5.8 Czy Zamawiający wyrazi zgodę na modyfikację niniejszego postanowienia, tak aby Wynagrodzenie, o którym mowa w ust. 3 pkt 3.6, mogło się zmienić w wyniku zastosowania wszystkich Waloryzacji o maksymalnie 50% pierwotnej wartości Umowy?

Uzasadnienie: W projekcie umowy, zawarto postanowienia przewidujące waloryzację wynagrodzenia wykonawcy. Zostały one jednak sformułowane w taki sposób, że w przypadku umowy, która może być zawarta w wyniku tego postępowania przetargowego, waloryzacja wynagrodzenia będzie w praktyce niemożliwa z uwagi na to, że jej warunki wstępne nie mogą zaistnieć lub będzie miała pomijalną wartość. Takie sformułowanie postanowień powoduje, że mają one pozorny charakter, a zatem ich umieszczenie stanowi obejście normy wynikającej z art. 439 Prawa zamówień publicznych, która wymaga zamieszczenia skutecznych postanowień waloryzacyjnych.

**Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na proponowane wyżej zmiany do umowy dzierżawy.**

## **zał. nr 6 Wzór umowy powierzenia przetwarzania danych osobowych**

par. 3 ust. 1 lit. c) Czy Zamawiający wyraża zgodę na zwolnienie z obowiązku dodatkowego upoważniania swoich pracowników w przypadku oświadczenia o tym, że pracownicy Ci są już upoważnieni do przetwarzania danych osobowych i zobowiązani do zachowania tajemnicy? Wykonawca oświadcza, że pracownicy Wykonawcy zostali przeszkoleni i zapoznani z zasadami przetwarzania danych osobowych.

par. 3 ust. 1 lit. g) Czy Zamawiający wyrazi zgodę, aby termin zgłoszenia naruszenia ochrony danych został wydłużony do 48h? W ocenie Wykonawcy, wskazany przez Zamawiającego termin jest zbyt krótki. Zgodnie z Rozporządzeniem, czas na zgłoszenie faktu naruszenia ochrony danych przez Administratora wynosi 72h.

par. 4 Czy Zamawiający wyraża zgodę, aby dodać następujące postanowienia:





"a. Czynności kontrolne nie mogą prowadzić do ujawnienia Zamawiającego 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." ?

par. 4 ust. 4 Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zamianę słowa "dni" na "dni robocze"?

par. 5 ust. 3 Czy Zamawiający wyraża zgodę na modyfikację postanowienia w sposób zezwalający Wykonawcy na podpowierzenie przetwarzania spółkom powiązanim i podwykonawcom Wykonawcy w zakresie przetwarzania, znajdującym się również poza EOG? Przetwarzanie danych polegać będzie wyłącznie na potencjalnym dostępie zdalnym do analizatorów - serwisant spoza EOG uzyska realny dostęp do danych tylko jeśli otrzyma prośbę o wsparcie, a jednocześnie dane osobowe będą umieszczone w analizatorze Lista podmiotów zostanie przedłożona Zamawiającemu do akceptacji. Globalne koncerty 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. Wykonawca zapewnia zgodność z wymaganiami i zobowiązuje podwykonawców do przestrzegania takich samych warunków, którym sam podlega według umowy. W związku z tym oraz w celu zapewnienia sprawnego wykonania usługi Wykonawca zwracamy się z prośbą o umożliwienie powierzenia przetwarzania oraz dodanie zastrzeżenia (oraz wspomniany załącznik): „Wyjątek stanowią spółki powiązane i podwykonawcy Podmiotu przetwarzającego 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.”

Jeśli Zamawiający nie wyrazi zgody na powyższe, to czy będzie korzystał z analizatorów w taki sposób, aby nie wprowadzać do nich danych osobowych?

par. 8 ust. 1 Czy Zamawiający wyrazi zgodę na dodanie na końcu postanowienia fragmentu:

„po uprzednim wezwaniu dodatkowym i wyznaczeniu Wykonawcy dodatkowego terminu co najmniej 5 dni roboczych.”? Odstąpienie, nawet częściowe, może skutkować po stronie Zamawiającego potrzebą zmiany wykonawcy. Jednocześnie procedura naprawcza może skutecznie zapobiegać tego rodzaju przypadkom, umożliwiając dokończenie współpracy stron.

**Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na proponowane wyżej zmiany do umowy powierzenia przetwarzania danych osobowych.**

par. 10 ust. 1 Czy Zamawiający wyraża zgodę na zawarcie umowy w formie elektronicznej przy wykorzystaniu kwalifikowanego podpisu elektronicznego przez Wykonawcę?

**Odpowiedź: Zamawiający wyraża zgodę.**

.....  
(podpis kierownika Zamawiającego)

