



Proszowice, dnia 13.07.2023 r.

Uczestnicy

**postępowania o udzielenie zamówienia publicznego w trybie podstawowym na podstawie art. 275 pkt 1 ustawy Pzp, pn. Usługi serwisowe okresowych przeglądów technicznych, konserwacji oraz napraw pogwarancyjnych aparatury i sprzętu medycznego w Samodzielnym Publicznym Zespole Opieki Zdrowotnej w Proszowicach.
Oznaczenie sprawy: 13/ZP/2023**

W związku z wniesieniem pytań przez Wykonawców, Zamawiający przedstawia treść pytań i udziela pisemnych wyjaśnień, zgodnie z art. 284 ust. 2 ustawy z dnia 11 września 2019 roku Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2022 r. poz. 1710 z późniejszymi zmianami).

Pytanie 1

„Dot. zapisów SWZ XXVII, Umowy rozdz. 11

Zwracamy się z wnioskiem do Zamawiającego o usunięcie lub zmianę zapisu w w/w punktach SWZ i Umowy dotyczącego wymogu zatrudniania przez Wykonawcę na umowę o pracę osób wykonujących czynności w zakresie prowadzonego postępowania, gdyż prace te mogą także realizować osoby, które są zatrudnione przez Wykonawcę na podstawie umowy cywilnoprawnej, jako zasób własny firmy.

Zmodyfikowany zapis może mieć następujące brzmienie: „Zamawiający informuje, że Wykonawca może przy realizacji zamówienia posługiwać się zarówno pracownikami zatrudnionymi na umowę o pracę, jak i osobami zatrudnionymi przez niego na podstawie umów cywilnoprawnych, rozumianych jak zasób własny firmy.”

Uzasadniając -z aktualnego brzmienia w/w zapisów SWZ i Umowy wynika, że Wykonawca, przy wykonywaniu czynności w zakresie prowadzonego postępowania, musi posłużyć się wyłącznie osobami zatrudnionymi przez niego na podstawie umowy o pracę.

W naszej ocenie jest to wymóg nieuprawniony w przedmiotowym postępowaniu, ponieważ charakter obowiązków osób, które mają bezpośrednio wykonywać usługi serwisowania, znacząco odbiega od rodzaju stosunku prawnego, jaki łączy pracodawcę i pracownika na podstawie Kodeksu pracy. Zgodnie z art. 95 ust. 1 Ustawy PZP „Zamawiający określa w ogłoszeniu o zamówieniu lub dokumentach zamówienia na usługi lub roboty budowlane wymagania związane z realizacją zamówienia w zakresie zatrudnienia przez wykonawcę lub podwykonawcę na podstawie stosunku pracy osób wykonujących wskazane przez zamawiającego czynności w zakresie realizacji zamówienia, jeżeli wykonanie tych czynności polega na wykonywaniu pracy w sposób określony w art. 22 § 1 ustawy z dnia 26 czerwca 1974 r. – Kodeks pracy (Dz. U. z 2019 r. poz. 1040, 1043 i 1495).” Oznacza to, że zamieszczenie w SWZ i Umowie tego wymogu jest obowiązkowe pod warunkiem, że czynności będą miały w istocie pracowniczy charakter.

Zgodnie z wyrokiem Sądu Apelacyjnego we Wrocławiu: „zatrudnienie na podstawie stosunku pracy dotyczy osób, które wykonują wskazane przez zamawiającego czynności w zakresie realizacji zamówienia, jeżeli wykonanie tych czynności polega na wykonywaniu pracy w sposób określony w art. 22 § 1 Kodeksu pracy. Zgodnie z tym przepisem przez nawiązanie stosunku pracy pracownik zobowiązuje się do wykonywania pracy określonego rodzaju na rzecz pracodawcy i pod jego kierownictwem oraz w miejscu i czasie wyznaczonym przez pracodawcę. Pracodawca zaś zatrudnia pracownika za wynagrodzeniem. Przy czym o tym, czy strony istotnie nawiązały umowę o pracę, nie decyduje formalne zawarcie (podpisanie) umowy nazwanej umową o pracę oraz przedłożenie innych związanych z tym dokumentów, lecz faktyczne i rzeczywiste realizowanie



SZPITAL W PROSZOWICACH

na jej podstawie elementów charakterystycznych dla stosunku pracy (tak m.in. Wyrok Sądu Apelacyjnego we Wrocławiu z dnia 2 sierpnia 2016 r., sygn. III AUa 235/16).

Innymi słowy, elementami decydującymi o tym, czy dane czynności można zakwalifikować jako wykonywane w ramach umowy o pracę są (występujące łącznie): osobiste świadczenie pracy w sposób ciągły, podporządkowanie przełożonemu nadzorującemu wykonywane prace, wykonywanie pracy na stanowisku wskazanym przez pracodawcę i w czasie wskazanym przez pracodawcę.

Zatem, w przypadku ustalenia, że w łączącym strony stosunku prawnym występowały elementy obce stosunkowi pracy (np. osobiste świadczenie pracy w sposób ciągły, brak podporządkowania), nie jest możliwa jego kwalifikacja do stosunku pracy.

Wykonywanie czynności z zakresu serwisu sprzętu i urządzeń medycznych nie odpowiada definicji stosunku pracy ponieważ:

- serwisantów cechuje wysoki stopień samodzielności i niezależności (brak podporządkowania - podstawowego elementu stosunku pracy);
- od osób wykonujących te usługi oczekuje się osiągnięcia określonego rezultatu, a nie wyłącznie starannego działania przy wykonywaniu powierzonych czynności;
- czas wykonywania czynności wynika z okoliczności umowy z Zamawiającym oraz dyspozycyjności serwisanta (czas nie jest określany przez wykonawcę, praca nie jest świadczona w sposób ciągły - brak podstawowej cechy stosunku pracy). Czas, w jakim pracownik pozostaje do dyspozycji pracodawcy, określa szczegółowo art. 129. § 1. Kodeksu pracy. Zgodnie z zapisanymi w nim przepisami przeciętny czas pracy wynosi 8 godzin na dobę w przeciętnie 5-dniowym tygodniu pracy. Przeprowadzenie prac serwisowych u Zamawiającego, to świadczenie pracy przez serwisanta najwyżej kilka razy w okresie zawartej umowy, a nie praca codzienna przez 5 dni w tygodniu, czyli bez określonych ram czasowych.

W związku z powyższym, pracę wykonywaną przez serwisantów sprzętu i urządzeń medycznych należałoby porównać raczej do pracy wykonywanej np.: przez prawników, doradców (czyli bez określonych ram czasowych), a nie do pracy np.: osób sprzątających, które wykonują pracę w określonych ramach czasowych co do dnia i godziny. Dodatkowo pracownik świadczący prace na podstawie umowy cywilno-prawnej, jako zasób własny pracodawcy, jest tak samo traktowany jak pracownik zatrudniony na umowę o pracę.

Z powyższego wynika, że wykonanie usług określonych przez Zamawiającego w prowadzonym postępowaniu, będzie zawierało elementy obce stosunkowi pracy w rozumieniu art. 22 § 1 Kodeksu pracy.”

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisu umownego dotyczącego wymogu zatrudniania przez Wykonawcę na podstawie umowy o pracę osób wykonujących czynności w zakresie prowadzonego postępowania.

W ocenie Zamawiającego istotnym pozostaje, aby osoby dokonujące czynności serwisowych były pracownikami Wykonawcy.

Kwestią Wykonawcy a nie Zamawiającego jest zatrudnienie pracowników wykonujących serwisy i organizacji czasu ich pracy w taki sposób aby mogli oni wykonywać umowę zgodnie z jej warunkami. Zamawiający nie wymaga aby serwis był wykonywany 5 dni w tygodniu przez 8 godzin dziennie.

Pytanie 2

„Dot. zapisów umowy rozdz. 10

Zwracamy się z prośbą o modyfikację zapisów rozdz. 10 w taki sposób, aby wysokość kary umownej naliczana była od wartości netto a nie brutto. VAT jest należnością publicznoprawną, którą wykonawca jest zobowiązany odprowadzić do urzędu skarbowego. Ponadto sama kwota podatku VAT wliczona do ceny oferty nie ma wpływu na korzyści ekonomiczne osiągnięte przez wykonawcę z tytułu wykonania zamówienia.”



SZPITAL W PROSZOWICACH

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisu. Kara umowna naliczana jest w przypadku gdy Wykonawca nie wywiązuje się z umowy lub robi to nie właściwie. W przypadku zaś gdy Wykonawca postępuje zgodnie z umową kwestia kar umownych nie jest w ogóle istotna. W ocenie Zamawiającego kara umowna winna być naliczana od wartości umowy, a ta określona jest kwocie brutto.

Pytanie 3

„Zadanie 13

Dot. załącznika nr 7a do SWZ

Czy Zamawiający odstąpi od wymogu zawarcia umowy powierzenia przetwarzania danych osobowych w zakresie zadania nr 13? W przypadku odpowiedzi negatywnej, prosimy o wskazanie zasadności zawierania umowy powierzenia przetwarzania danych osobowych jako załącznika do Umowy głównej dla ww. przedmiotu zamówienia. Pragniemy nadmienić, iż jak stanowi art. 28 ust. 1 Rozporządzenia Parlamentu Europejskiego i Rady (UE) 2016/679 z dnia 27 kwietnia 2016 r. w sprawie ochrony osób fizycznych w związku z przetwarzaniem danych osobowych i w sprawie swobodnego przepływu takich danych oraz uchylenia dyrektywy 95/46/WE (ogólne rozporządzenie o ochronie danych) - RODO, powierzenie danych osobowych do przetwarzania ma miejsce, gdy przetwarzanie danych udostępnionych „ma być dokonywane w imieniu administratora”. W ramach ww. przedmiotu zamówienia trudno jest zgodzić się ze stwierdzeniem, aby podczas czynności serwisowych urządzeń (pomp i stacji dokujących) były przetwarzane dane osobowe czy to personelu czy też pacjentów Zamawiającego.”

Odpowiedź:

Zamawiający odstąpi od wymogu zawarcia umowy powierzenia przetwarzania danych osobowych w zakresie zadania nr 13.

Pytanie 4

„Zadanie nr 13

Dot. załącznika nr 2 do SWZ

Wykonawca prosi o potwierdzenie, czy w cenie przeglądu należy uwzględnić koszt wymiany akumulatorów w pompach? Wykonawca wyjaśnia, że zgodnie z zaleceniami producenta wymiana akumulatora winna następować co 2 lata.”

Odpowiedź:

Zgodnie z SWZ, wymiana akumulatorów po uzgodnieniu z DTE, w cenie przeglądu należy uwzględnić koszt samego przeglądu.

Pytanie 5

„Zadanie nr 13

Wykonawca wskazuje, że do wykonania czynności objętych przedmiotem zamówienia wymagane jest posiadanie specjalistycznych przyrządów oraz oprogramowania, ponadto czynności te wykonane mogą być jedynie przez przeszkolony lub fabryczny serwis. Wszystkie nieautoryzowane działania w zakresie serwisowania lub modyfikacji urządzeń Medima przenoszą odpowiedzialność za skutki niewłaściwego działania urządzeń na osoby lub organizacje zlecające i wykonujące te czynności. Mając na uwadze powyższe, prosimy o potwierdzenie czy Zamawiający wymaga od Wykonawców posiadanie stosownej autoryzacji producenta lub posiadania w swych zasobach osób/y, które legitymują się imiennym aktualnym certyfikatem wystawionym przez producenta urządzenia lub jego autoryzowanego przedstawiciela poświadczającym przeszkolenie w zakresie obsługi serwisowej urządzeń objętych pakietem nr 13?”



Odpowiedź:

Zamawiający potwierdza, że wymaga od Wykonawców posiadania stosownej autoryzacji producenta lub posiadania w swych zasobach osób/y, które legitymują się imiennym aktualnym certyfikatem wystawionym przez producenta urządzenia lub jego autoryzowanego przedstawiciela poświadczającym przeszkolenie w zakresie obsługi serwisowej urządzeń objętych pakietem nr 13.

Pytanie 6

„Dotyczy zapisów SWZ – załącznik nr 7 – par. 4 – dla pakietu 22

Prosimy o zmianę zapisu w par. 4, pkt. 4.10. na „Po przystąpieniu do diagnostyki, nie później niż w terminie 72 godzin w dni robocze od otrzymania urządzenia w siedzibie Zleceniobiorcy lub w przypadku wysłania urządzenia poza granicę RP przedstawienie kosztorysu naprawy może ulec wydłużeniu do 21 dni roboczych. W takim przypadku Zleceniobiorca zobowiązany jest udostępnić sprzęt zastępczy o tych samych lub zbliżonych parametrach pracy...”

Odpowiedź:

Zmiana na: "Po przystąpieniu do diagnostyki, nie później niż w terminie 48 godzin w dni robocze od otrzymania urządzenia w siedzibie Zleceniobiorcy lub w przypadku wysłania urządzenia poza granicę RP przedstawienie kosztorysu naprawy może ulec wydłużeniu do 21 dni roboczych. W takim przypadku Zleceniobiorca zobowiązany jest udostępnić sprzęt zastępczy o tych samych lub zbliżonych parametrach pracy..."

Pytanie 7

„Dotyczy zapisów SWZ – załącznik nr 7 – par. 4 – dla pakietu 22

Prosimy o zmianę zapisu w par 4, pkt. 4.11. na „Usunięcie usterek, zrealizowanie naprawy zostanie dokonane przez Zleceniobiorcę w terminie maksymalnie 7 dni roboczych, a w przypadku napraw bardziej skomplikowanych w terminie 21 dni roboczych od zaakceptowania przez Zleceniodawcę kosztorysu naprawy..”

Odpowiedź:

Podtrzymujemy zapisy SWZ.

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisu. Umowa dotyczy serwisu aparatury medycznej, a zatem istotne dla Zamawiającego jest, jak najszybsze jej skuteczne naprawienie, a nie przedłużanie czasokresu naprawy.

Pytanie 8

„Dotyczy zapisów SWZ – załącznik nr 2 – pakiet 22

Prosimy o zmianę w kolumnie „Ilość przeglądów w trakcie trwania umowy” z 2 na 1.

Informujemy, że Wieża laparoskopowa z pełnym oprzyrządowaniem jest jeszcze objęta okresem gwarancyjnym.”

Odpowiedź:

Rozpoczęcie terminu umowy od dnia 29.09.2023 r. - po upływie gwarancji, wtedy I przegląd - wrzesień 2024, II przegląd - wrzesień 2025.

Pytanie 9

„Dotyczy zapisów SWZ – załącznik nr 2 – pakiet 22

Prosimy o podanie szczegółowego wykazu (nazwa, symbol katalogowy, numer seryjny) wszystkich elementów wchodzących w skład Wieży laparoskopowej z pełnym oprzyrządowaniem.



SZPITAL W PROSZOWICACH

Prosimy o potwierdzenie otrzymania niniejszego pisma odwrotną pocztą.”

Odpowiedź:

Kolumna laparoskopowa do zabiegów z oprzyrządowaniem: system wizyjny Einstein vision 3.0, narzędzia laparoskopowe AdTec monopolar; w skład zestawu wchodzi: źródło światła LED typ: OP950, nr ser: 967050; Uniwersalna pompa ssąco- płucząca typ: PG 145, nr ser: 2107CE0761, Optyka szerokokątna śr. 10mm 30 ST. 330mm typ: PE909A nr ser: 612180, 612181, Monitor 32" 3D full HD typ: PV648, nr ser: 21111011, Głowica kamery CMOS z ZOOM typ: PV482, nr ser: 966332, Głowica kamery EV3.0 30° typ: PV632 nr ser: 605959, Sterownik kamery EV 3.0 typ: PV630, nr ser: 964789, FLOW50 insuflator z oddymianiem typ: PG150, nr ser: 2106CE0765, Wózek endoskopowy wąski typ: PV800, nr ser: 211141.

Pytanie 10

„Umowa – kary – par. 10

Prosimy o naliczanie kar od wartości niewykonanego przeglądu/naprawy danego urządzenia

Prosimy o zmniejszenie akr do 0,5% - dot. pkt 10.4

Prosimy o zmniejszenie kar do 10 % - dot. pkt. 10.5

Prosimy o dodanie zapisu, że kary maksymalne nie przekroczą 20 % wynagrodzenia.”

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisu. Kara umowna naliczana jest w przypadku gdy Wykonawca nie wywiązuje się z umowy lub robi to nie właściwie. W przypadku zaś gdy Wykonawca postępuje zgodnie z umową kwestia kar umownych nie jest w ogóle istotna.

Zamawiający wyraża zgodę na dodanie do projektu umowy zapisu 10.12. o treści :

Maksymalna wysokość kar umownych naliczanych na podstawie niniejszej umowy nie przekroczy 30% ogólnej wartości umowy brutto określonej w ustępie 5.1. Umowy.

Pytanie 11

„Pakiet 10

dot. SWZ pkt. VIII.1.d) oraz pkt. XXIV pkt. 3.h)

Czy pod pojęciem „wykwalifikowanego personelu skierowanego do realizacji zamówienia” Zamawiający ma na myśli osoby posiadające dokumenty potwierdzające szkolenie u producenta, dla urządzeń będących przedmiotem pakietu, na który będzie złożona oferta?”

Odpowiedź:

Zamawiający ma na myśli osoby, posiadające dokumenty potwierdzające szkolenie, dla urządzeń będących przedmiotem pakietu, na który będzie złożona oferta.

Pytanie 12

„Pakiet 10

dot. wzoru umowy pkt. 4.3

Czy Zamawiający zrezygnuje z wymogu „zmiany zegara systemowego z czasu letniego na zimowy i odwrotnie” przez Zleceniobiorcę, jeśli taka zmiana może być dokonana w intuicyjny sposób przez personel szpitala?”

Odpowiedź:

Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ.



Pytanie 13

„Pakiet 10

dot. wzoru umowy pkt. 4.3

Czy Zamawiający przez materiały eksploatacyjne bądź części zużywalne, dokładnie „baterie” w odniesieniu do kardiomonitorów i defibrylatorów, rozumie baterię podtrzymującą pamięć płyty głównej aparatu czy akumulator, który zapewnia pracę całego urządzenia po odłączeniu go od sieci elektrycznej?

Jeżeli Zamawiający ma na myśli akumulator, to czy odstąpi od wymogu wymiany zużytych akumulatorów (pozwalających na pracę kardiomonitorów i defibrylatorów po odłączeniu od zasilania sieciowego) w cenie przeglądu technicznego, a pozwoli na potraktowanie tych elementów jako części zamiennych, które będą wymieniane w momencie wystąpienia takiej konieczności, po uzgodnieniu z Zamawiającym?

Jednocześnie informujemy, że producent nie określa częstotliwości wymiany tych elementów, jedynie zaleca ich wymianę w momencie faktycznego ich zużycia/uszkodzenia.

Takie rozwiązanie jest bardziej uzasadnione ekonomicznie, ponieważ cena akumulatora (a nawet dwóch w ciągu trwania umowy) znacznie podwyższa koszt przeglądu technicznego.”

Odpowiedź:

Zamawiający przez materiały eksploatacyjne bądź części zużywalne, dokładnie „baterie” w odniesieniu do kardiomonitorów i defibrylatorów, rozumie akumulator, który zapewnia pracę całego urządzenia po odłączeniu go od sieci elektrycznej?

Zamawiający dopuszcza rozwiązanie zaproponowane w pytaniu.

Pytanie 14

„Pakiet 10

dot. wzoru umowy pkt. 4.6

Czy Zamawiający dopuści wydruk z testów parametrów medycznych na formularzu drukowanym z systemu Wykonawcy, uzupełnionym na podstawie zmierzonych parametrów, w zamian za wydruk bezpośrednio z urządzenia testującego. Do przeglądu technicznego używanych jest kilka testerów i wynik notowane są na jednym wspólnym dokumencie.”

Odpowiedź:

Zamawiający dopuszcza.

Pytanie 15

„Pakiet 10

dot. wzoru umowy pkt. 7

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na dodanie następującego zapisu: „W przypadku opóźnień wynoszących powyżej 30 dni od daty wymagalności faktury, Wykonawca może wstrzymać się z realizacją kolejnych usług lub wykonać je po dokonaniu przedpłaty przez Zamawiającego?”

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody.

Pytanie 16

„Pakiet 10

dot. załącznika nr 2

Prosimy o podanie dat ostatniego przeglądu urządzeń w pakiecie 10”

Odpowiedź:

3 szt. – kwiecień 2023 r., 1 szt. – luty 2023 r.



SZPITAL W PROSZOWICACH

Niniejsze wyjaśnienia Zamawiający zamieszcza na stronie internetowej prowadzonego postępowania w dniu 13.07.2023 r.

**SAMODZIELNY PUBLICZNY
ZESPÓŁ OPIEKI ZDROWOTNEJ
W PROSZOWICACH**
ul. Kopernika 13
32-100 Proszowice

tel. centrala: 012 386 51 05
sekretariat: 012 3865102
fax: 012 386 14 00
dyrektor: 012 386 51 00

e-mail: sekretariat@spzoz.proszowice.pl
NIP: 682-14-36-049
REGON: 000300593
KRS: 0000003923