



ZP.261.35.1.2022

Lębork, dn. 14.10.2022 r.

Identyfikator postępowania:

ocds-148610-771a798f-2794-11ed-9071-8637ea33a6f9

### Uczestnicy postępowania ZP-PN/UE/42/22

dotyczy: postępowania prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego o wartości zamówienia równej progowi unijnemu lub większej - na usługi serwisu sprzętu medycznego oraz wykonanie testów specjalistycznych .

Znak sprawy: ZP-PN/UE/42/22.

Komisja przetargowa Samodzielnego Publicznego Specjalistycznego Zakładu Opieki Zdrowotnej w Lęborku w odpowiedzi na otrzymane pytania dot. w/w postępowania wyjaśnia:

#### Część nr 3

1. Czy w celu umożliwienia złożenia korzystnej dla Zamawiającego oferty przez firmę posiadającą autoryzację, Zamawiający zgodzi się wydzielić z zadania nr 3 urządzenia z pozycji 4 i 5 tabeli, do osobnego pakietu lub włączyć je do pakietu nr 91?
  - **Komisja Przetargowa informuje, że podtrzymuje zapisy SWZ.**
2. W zadaniu nr 3 w pozycjach 4 i 5 tabeli znajdują się mierniki bilirubiny. Producent wymaga aby podczas przeglądu wykonać kalibrację tych urządzeń przy pomocy certyfikowanych wzorców oraz specjalistycznej aparatury serwisowej. Czy Zamawiający będzie wymagał od wszystkich wykonawców przeprowadzenia przeglądu zgodnie z wymogami producenta?
  - **Komisja Przetargowa informuje, że czynności serwisowe winny być wykonywane zgodnie z aktualnymi instrukcjami serwisowymi, a czynności serwisowe powinny być w pełni zgodne z aktualnymi listami tych czynności.**

#### Część nr 4, 7

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na wydzielenie do odrębnego pakietu defibrylatorów LIFEPAK12 oraz LIFEPAK20 ( część nr 7 wg załącznika nr 4 do SWZ) lub czy Zamawiający wyrazi zgodę na wyłączenie z użytku defibrylatorów LIFEPAK12 ora LIFEPAK20 w przypadku braku możliwości naprawy? Wsparcie techniczne dla tych urządzeń zostało już zaprzestane i nie gwarantujemy dostępności wszystkich części zamiennych/ akcesoriów. Takie działanie pozwoli na złożenie oferty przez autoryzowany serwis techniczny.

- **Komisja Przetargowa informuje, że podtrzymuje zapisy SWZ.**
3. Czy Zamawiający wymaga używania wyłącznie nowych i oryginalnych części zamiennych do defibrylatorów LIFEPAK i urządzeń LUCAS oraz dostępu do aktualnych wersji oprogramowania?
    - **Komisja Przetargowa informuje, że wymaga używania nowych i oryginalnych części zamiennych do wykonywania zamówienia oraz dostępu do aktualnych wersji oprogramowania.**

4. Czy Zamawiający dopuszcza wykonanie napraw urządzeń LIFEPAK oraz LUCAS firmy Stryker w siedzibie Wykonawcy? Ze względów bezpieczeństwa oraz konieczności korzystania ze specjalnie wyposażonego stanowiska pracy i narzędzi większość napraw musi być wykonywana w siedzibie autoryzowanego serwisu.
  - **Komisja Przetargowa informuje, że dopuszcza wykonanie napraw urządzeń w siedzibie Wykonawcy.**
5. Czy Zamawiający wymaga użycia dedykowanego przez Producenta smaru, który jest niezbędny do prawidłowego przeprowadzenia przeglądu Technicznego urządzenia LUCAS? Nie nasmarowanie śruby poruszającej tłokiem może doprowadzić do zatarcia silnika.
  - **Komisja Przetargowa informuje, że czynności serwisowe winny być wykonywane zgodnie z aktualnymi instrukcjami serwisowymi, a czynności serwisowe powinny być w pełni zgodne z aktualnymi listami tych czynności.**
6. Czy Zamawiający wymaga używania dedykowanego oprogramowania służącego do przeprowadzenia prawidłowo procesu kalibracji położenia tłoka? Pozwala to na odczyt danych z urządzenia, takich jak liczba użyciu akumulatora.
  - **Komisja Przetargowa informuje, że czynności serwisowe winny być wykonywane zgodnie z aktualnymi instrukcjami serwisowymi, a czynności powinny być w pełni zgodne z aktualnymi listami tych czynności.**

#### **Część nr 22**

7. Dotyczy pakietu nr 22. Proszę o potwierdzenie czy podczas przeglądu rocznego należy wymienić wszystkie części zalecane przez producenta tj: wężyki pomp perystaltycznych (tyle wężyków ile pomp), filtr wstępny powietrza, uszczelki drzwi oraz filtr HEPA?
  - **Komisja Przetargowa informuje, że czynności serwisowe winny być wykonane zgodnie z aktualnymi instrukcjami serwisowymi, a czynności serwisowe powinny być w pełni zgodne z aktualnymi listami tych czynności.**

#### **Część nr 37**

8. W zadaniu nr 37 w pozycjach 1, 2, 5, 6, 7, 8, 9, 10, 11, 12 Zamawiający zawarł Respiratory Oxylog 2000 Plus, dla których producent ustalił interwał przeglądów na 24 miesiące. W tabeli Zamawiający zawarł informację, że wymaga przeglądów raz w roku. Czy Zamawiający wymaga wyceny zgodnie z kryteriami podanymi przez producenta czy zgodnie z własnymi wytycznymi?
  - **Komisja Przetargowa informuje, że należy wycenić przegląd 1 raz w roku.**

#### **Część nr 54**

9. Czy w celu umożliwienia złożenia korzystnej dla Zamawiającego oferty przez firmę posiadającą autoryzację, Zamawiający zgodzi się wydzielić z zadania nr 54 urządzenie z pozycji 1 tabeli, do osobnego pakietu lub włączyć je do pakietu nr 91?
  - **Komisja Przetargowa informuje, że podtrzymuje zapisy SWZ.**

#### **Część nr 77**

10. W zadaniu nr 77 znajduje się kardiomonitor Vista 120, dla którego producent ustalił 24 miesięczny interwał przeglądów. Zamawiający zawarł w tabeli informacje o wymaganym przeglądzie raz do roku. Czy Zamawiający wymaga wykonania przeglądów zgodnie z własnymi wymaganiami czy zgodnie z zaleceniami producenta?
  - **Komisja Przetargowa informuje, że należy wycenić przegląd 1 raz w roku.**

### Część nr 102

11. W zadaniu nr 102 znajdują się kardiomonytory Infinity Delta, dla których producent ustalił 24 miesięczny interwał przeglądów. Zamawiający zawarł w tabeli informacje o wymaganym przeglądzie raz do roku. Czy Zamawiający wymaga wykonania przeglądów zgodnie z własnymi wymaganiami czy zgodnie zaleceniami producenta?
- **Komisja Przetargowa informuje, że należy wykonać przegląd 1 raz w roku.**

### Część nr 115, 116

12. Czy Zamawiający dopuszcza możliwość scalenia terminów przyjazdów w celu wykonania usługi? A jeśli tak to w jakich terminach przyjazdów należy ją wykonać?
- **Komisja Przetargowa informuje, że jeżeli okres pomiędzy wykonaniem usług jest krótszy niż 30 dni to dopuszcza się scalenie terminów przyjazdów, z zastrzeżeniem, że wybrana winna być data przyjazdu przypadająca na wcześniejszy ze scalanych terminów.**

### Część nr 90, 104, 112, 113, 114

13. dot. aparatów w zadaniach 90,104,112,113,114. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na złożenie oferty przez Wykonawcę "nie będącym autoryzowanym serwisantem wytwórcy" ale posiadającego certyfikat wdrożonego systemu zarządzania jakością w zakresie serwisu wyrobów medycznych ISO 13485:2016, który stanowi potwierdzenie stosowania tych samych standardów co producent ?

Nasza firma prowadzi serwis posiadający wiedzę i kwalifikacje niezbędne do wykonania zamówienia, nie posiada jednak autoryzacji producenta.

Nasi inżynierowie są przeszkoleni i posiadają imienne certyfikaty, na podstawie których wielokrotnie braliśmy udział w przetargach oraz rzetelnie wykonujemy usługi przeglądów i napraw sprzętu. Posiadamy dostęp do oryginalnych części zamiennych do aparatów stanowiących przedmiot zamówienia.

Certyfikat wydany przez niezależną, akredytowaną jednostkę certyfikującą gwarantuje, że system zarządzania jakością został wdrożony, udokumentowany, stosowany, utrzymywany i doskonalony przez serwis wyrobów medycznych. Certyfikat ISO 13485:2016 obejmuje m.in. posiadanie określonego przez wytwórcę potencjału technicznego, aktualnych i ważnych instrukcji serwisowych oraz wykonywanie czynności serwisowych zgodnie z wytycznymi producenta. Standardy te podlegają regularnym audytom przeprowadzanym przez certyfikowane jednostki akredytujące.

Zgoda pozwoli na zwiększenie konkurencyjności postępowania poprzez możliwość złożenia ofert przez Wykonawców niebędących autoryzowanymi przedstawicielami producenta.

- **Komisja Przetargowa informuje, że podtrzymuje zapisy SWZ.**

### Część nr 104

14. Dotyczy zakresu części 104 pkt 2.: Drukarka AXYS do mammografu. Z racji, że Zamawiający ma zakontraktowaną bezpłatną usługę przeglądu w zakresie części 104 pozycja 2.: Drukarka Axys do mammografu jeszcze we wrześniu 2023 roku, wnosimy o zmianę terminu pierwszego przeglądu z września 2023 na wrzesień 2024 roku oraz o wyłączenie pozycji nr 2 do osobnego pakietu.
- **Komisja Przetargowa informuje, że podtrzymuje zapisy SWZ.**

15. Dotyczy formularza asortymentowo – cenowego. Zwracamy się z prośbą o wyodrębnienie z pakietu 104 drukarki do mammografu, a umieszczenie w jej miejsce stacji lekarskiej s/n 2980921D1711-SW, która oprócz testów specjalistycznych podlega

również przeglądowi technicznemu. Natomiast drukarka AXYS pochodzi od innego producenta, co tym samym będzie generowało dodatkowe koszty dla Zamawiającego związane z podwykonawstwem.

- **Komisja Przetargowa informuje, że podtrzymuje zapisy SWZ.**

16. Dotyczy formularza asortymentowo – cenowego. Zwracamy się z prośbą o zmianę ilości przeglądów w roku dla mammografu w w/w pakiecie, wyjaśniamy, że zgodnie z zaleceniami producenta aparat mammograficzny podlega dwóm przeglądom w ciągu roku.

- **Komisja Przetargowa informuje, że dokonano zmiany ilości przeglądów w roku dla mammografu na zgodne z zaleceniami producenta – 2 w ciągu roku.**

#### **Dot. zapisów SWZ**

17. Dotyczy zapisów SWZ – załącznik nr 3 – par. 1 – część 29 i 87. Prosimy o zmianę w par. 1, pkt. 3 na „Wykonawca zobowiązuje się przystąpić do naprawy w terminie do...(…)godzin w dni robocze po przesłaniu urządzenia do siedziby Wykonawcy oraz usunie awarię maksymalnie w ciągu 5 dni roboczych od momentu przesłania akceptacji kosztorysu naprawy...”

- **Komisja Przetargowa informuje, że podtrzymuje zapisy SWZ.**

18. Dotyczy zapisów SWZ – załącznik nr 3 – par. 2 – część 29 i 87. Prosimy o zmianę zapisu w par. 2, pkt. 1 na „Termin realizacji przedmiotu zamówienia – 24 miesiące – od 01.01.2023r. – 31.12.2024r.

- **Komisja Przetargowa informuje, że podtrzymuje zapisy SWZ.**

19. Dotyczy zapisów SWZ – załącznik nr 3 – par. 3 – część 29 i 87. Prosimy o dodanie zapisu w par. 3 ” W przypadku konieczności przesłania aparatury do serwisu producenta (poza granice RP) termin przedstawienia zakresu i kosztów naprawy wydłuża się do 21 dni roboczych. Wykonawca na czas przedstawienia kosztów naprawy zobowiązany jest dostarczyć nieodpłatnie aparaturę zastępczą, o parametrach i funkcjonalności nie gorszych niż aparatura naprawiana lub zabrana do naprawy/przeglądu. Jeżeli warunkiem prawidłowego działania aparatury jest kompatybilność z innymi urządzeniami, to aparatura zastępcza również musi być z nimi kompatybilna”

- **Komisja Przetargowa informuje, że podtrzymuje zapisy SWZ. Jednocześnie informuje, że zgodnie z zapisami wzoru umowy § 9 ust. 7 kary umowne nie będą naliczane za przekroczenie terminów napraw i przeglądów pod warunkiem udostępnienia sprzętu zastępczego na ten czas.**

20. Prosimy o dodanie zapisu w par. 3 „W przypadku konieczności sprowadzenia części zamiennych z zagranicy termin naprawy wydłuża się do 21 dni roboczych. Wykonawca na czas przedstawienia kosztów naprawy zobowiązany jest dostarczyć nieodpłatnie aparaturę zastępczą, o parametrach i funkcjonalności nie gorszych niż aparatura naprawiana lub zabrana do naprawy/przeglądu. Jeżeli warunkiem prawidłowego działania aparatury jest kompatybilność z innymi urządzeniami, to aparatura zastępcza również musi być z nimi kompatybilna.”

- **Komisja Przetargowa informuje, że podtrzymuje zapisy SWZ. Jednocześnie informuje, że zgodnie z zapisami wzoru umowy § 9 ust. 7 kary umowne nie będą naliczane za przekroczenie terminów napraw i przeglądów pod warunkiem udostępnienia sprzętu zastępczego na ten czas.**

21. **Pytanie dot. Załącznika nr 1 do SWZ, Formularz ofertowy, pkt 4, ppkt 1, 2.** Prosimy o weryfikację zapisów w pkt 4 Formularza ofertowego. Zwracamy uwagę że postępowanie dotyczy usług serwisu sprzętu medycznego, a wskazane zapisy w ppkt 1 i 2 dotyczą dostaw wyrobów medycznych i farmaceutycznych.

- **Komisja Przetargowa informuje, że usunięto zapisy pkt 4 Formularza ofertowego.**

22. **Pytanie dot. Załącznika nr 3 do SWZ, Wzór umowy** Prosimy o wyrażenie zgody na dodanie zapisu: *„W celu wykonania usług serwisowych personel Wykonawcy uzyska w nieograniczony sposób dostęp do urządzenia w uzgodnionych wcześniej przez Strony terminach. Zamawiający zapewni, że urządzenie jak również pomieszczenia, w których urządzenie jest zainstalowane nie będą zanieczyszczone krwią, innymi płynami ustrojowymi ani jakimikolwiek substancjami zanieczyszczającymi, aktywnymi biologicznie lub chemicznie. Uchybienie powyższemu obowiązkowi uprawnia Wykonawcę do odmowy wykonania usług serwisowych.”*

- **Komisja Przetargowa informuje, że w celu wykonania usług serwisowych personel Wykonawcy uzyska w nieograniczony dostęp do urządzenia w uzgodnionych wcześniej przez Strony terminach. Zamawiający zapewnia, że urządzenie jak również pomieszczenia, w których urządzenie jest zainstalowane nie będą zanieczyszczone krwią, innymi płynami ustrojowymi ani jakimikolwiek substancjami zanieczyszczającymi, aktywnymi biologicznie lub chemicznie**

23. **Pytanie dot. Załącznika nr 3 do SWZ, Wzór umowy.** Prosimy o potwierdzenie że Załącznik nr 3 Wzór umowy dotyczy części 1-111 oraz 112-114.

- **Komisja Przetargowa informuje, że poprawiono numerację poszczególnych wzorów umowy: Wzór umowy dla części 1-111, 112-114 oraz 115-116.**

24. **Pytanie dot. Załącznika nr 3 do SWZ, Wzór umowy.** Czy mając na uwadze fakt, że podczas realizacji umowy zostaną wytworzone przez Wykonawcę odpady, co do których istnieją wiarygodne do przyjęcia podstawy, że mogą wykazywać właściwości klasyfikujące je jako odpady medyczne zakaźne oraz odpady medyczne niebezpieczne, inne niż zakaźne, Zamawiający wyrazi zgodę na dodanie do umowy następującej klauzuli: *Mając na uwadze art. 3 ust. 1 pkt. 32 ustawy o odpadach z 14 grudnia 2012 roku (tj. Dz. U. z 2021 nr 779 r, z późn. zm.), wytwórcą odpadów powstałych w związku z wykonywaniem niniejszej umowy, mogących wykazywać właściwości klasyfikujące je jako odpady medyczne zakaźne oraz odpady medyczne niebezpieczne inne niż zakaźne, wraz z odpowiedzialnością za nie, będzie Zamawiający, który potwierdza, że zagospodaruje je zgodnie z obowiązującymi przepisami prawa. Nie dotyczy to w szczególności odpadów sprzętu i podzespołów elektronicznych czy mechanicznych.”*

- **Komisja Przetargowa informuje, że wyżej wymieniony zapis został dodany do §1 Wzorów umów dla części 1-111 oraz 112-114.**

25. Dotyczy SWZ, pkt III Opis przedmiotu zamówienia, ppkt 30 oraz Załącznika nr 3 do SWZ- Wzór umowy dla części nr 1-111, §1 ust 6. Zwracamy się z prośbą o odstąpienie od wymogu przedstawiania faktur zakupowych na części. W przypadku kiedy Wykonawca jest autoryzowanym przedstawicielem producenta takie dokumenty nie są wystawiane.

- **Komisja Przetargowa informuje, że odstępuje od wymogu przedstawiania faktur zakupowych na części w przypadku, kiedy Wykonawcą jest autoryzowany przedstawiciel producenta.**

26. Dot. SWZ, V. Podstawy wykluczenia wykonawcy z postępowania. Mając na względzie interes Zamawiającego w wyborze oferty rzetelnego i wiarygodnego Wykonawcy, dającego rękojmię należytego wykonania przedmiotu zamówienia oraz uczciwą konkurencję, prosimy Zamawiającego o potwierdzenie, że w postępowaniu mają zastosowanie przesłanki wykluczenia Wykonawcy zawarte w art. 109 ustawy z dnia 19 września 2019 r. – Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2021 r. poz. 1129 z późn. zm.) oraz wprowadzenie do SWZ zapisu:

„Z postępowania o udzielenie zamówienia wyklucza się Wykonawców, w stosunku do których zachodzi którakolwiek z okoliczności wskazanych w art. 109 ustawy z dnia 19 września 2019 r. – Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2021 r. poz. 1129 z późn. zm.) Wykonawca nie podlega wykluczeniu w okolicznościach określonych w art. 109 ust. 1 pkt 2-5 i 7-10, jeżeli udowodni Zamawiającemu, że spełnił łącznie przesłanki wskazane w art. 110 ust. 2 Pzp. Zamawiający oceni, czy podjęte przez wykonawcę czynności, o których mowa w art. 110 ust. 2 Pzp są wystarczające do wykazania jego rzetelności, uwzględniając wagę i szczególne okoliczności czynu wykonawcy. Jeżeli podjęte przez wykonawcę czynności nie są wystarczające do wykazania jego rzetelności, zamawiający wyklucza wykonawcę.”

- **Komisja Przetargowa informuje, że podtrzymuje zapisy SWZ.**

27. Dot. Załącznik nr 3 Wzór umowy dla części nr 1-111. Prosimy o odpowiedź, czy Zamawiający wyraża zgodę na wyłączenie uprawnień z tytułu rękojmi za wady fizyczne i prawne Przedmiotu Umowy?

- **Komisja Przetargowa informuje, że podtrzymuje zapisy SWZ.**

28. Dot. Załącznik nr 3 Wzór umowy dla części nr 1-111. Z uwagi na pandemię COVID-19 prosimy Zamawiającego o jednoznaczne potwierdzenie, że kary umowne i odszkodowania będą należne tylko w przypadku winy Wykonawcy z wyłączeniem przypadków opóźnień w dotrzymaniu terminów wynikających z umowy związanych z siłą wyższą, ograniczeniami eksportowymi lub importowymi dotyczącymi wyrobów medycznych, następczą niemożliwością wykonania umowy z powodu opóźnienia w dostawach, braku produktów, przerwania łańcucha dostaw, brakiem lub zmniejszeniem personelu, który może wykonać serwis. W przypadku pozytywnej odpowiedzi prosimy o uwzględnienie zmiany w treści wzoru umowy.

- **Komisja Przetargowa informuje, że podtrzymuje zapisy SWZ dotyczące naliczania kar umownych i odszkodowań.**

29. Dot. Załącznik nr 3 Wzór umowy dla części nr 1-111. Czy z uwagi na niemożliwą do przewidzenia sytuację związaną z pandemią COVID-19, Zamawiający wyrazi zgodę na wydłużenie terminu realizacji przedmiotu zamówienia o czas spowodowany niemożliwością wykonania umowy z powodu siły wyższej, ograniczeniami eksportowymi lub importowymi dotyczącymi wyrobów medycznych, opóźnień w dostawach, braku produktów, braku dostępu do miejsca realizacji przedmiotu zamówienia, przerwania łańcucha dostaw, brakiem lub zmniejszeniem personelu, który może wykonać usługę serwisową?

- **Komisja Przetargowa informuje, że podtrzymuje zapisy SWZ.**

30. Dot. Załącznik nr 3 Wzór umowy dla części nr 1-111. Prosimy o odpowiedź, czy Zamawiający wyraża zgodę na ograniczenie odpowiedzialności Wykonawcy do szkody rzeczywistej nieprzekraczającej wartości niniejszej Umowy, a tym samym czy Zamawiający wyraża zgodę na uzupełnienie umowy nową następująca treścią: „Z

zastrzeżeniem bezwzględnie obowiązujących przepisów prawa ewentualna odpowiedzialność odszkodowawcza Wykonawcy z tytułu naruszenia warunków niniejszej Umowy jest ograniczona do szkody rzeczywistej (z całkowitym wyłączeniem szkód pośrednich, w tym wszelkich utraconych zysków) do kwoty nieprzekraczającej wynagrodzenia określonego w §...umowy.” Zaproponowana przez nas treść ma na celu zrównanie interesów przyszłych Stron kontraktu w myśl zasady, iż celem odpowiedzialności odszkodowawczej nie jest wzbogacanie się jednej Strony lecz usunięcie uszczerbku, który może powstać w wyniku ewentualnych, niezamierzonych zdarzeń.

- **Komisja Przetargowa informuje, że podtrzymuje zapisy SWZ.**

31. Czy w celu miarkowania kar umownych Zamawiający dokona modyfikacji postanowień projektu przyszłej umowy w zakresie zapisów § 9 ust. 1:

1. Wykonawca płaci Zamawiającemu kary umowne:

- 1) za przekroczenie czasu określonego w §1 ust. 3 umowy w wysokości: 50,00 zł za każde 24 godziny zwłoki, jednak nie więcej niż **10%** wartości brutto niezrealizowanej w terminie części umowy,
- 2) za przekroczenie terminu określonego w §3 ust. 14 lub za brak przedstawienia harmonogramu przeglądów do akceptacji Zamawiającemu, w wysokości **5 %** wartości przeglądu, za każde urządzenie, jednak nie więcej niż **10%** wartości brutto przeglądu.
- 3) z tytułu rozwiązania lub odstąpienia od umowy przez Wykonawcę lub Zamawiającego z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy – w wysokości **10%** kwoty brutto **niewykonanej części** przeglądu.
- 4) za niedotrzymanie terminu planowanego przeglądu technicznego. Kara będzie naliczana w wysokości **50,00 zł** za każdy dzień opóźnienia, jednak nie więcej niż **10%** wartości brutto części umowy, której dotyczy niewykonany w terminie przegląd.

- **Komisja Przetargowa informuje, że podtrzymuje zapisy SWZ.**

32. Czy Zamawiający uzupełni projekt umowy o zapis, że na podstawie art. 106n ust. 1 ustawy z dnia 11 marca 2004 r. o podatku od towarów i usług udziela Wykonawcy zgody na wystawianie i przysyłanie faktur, duplikatów faktur oraz ich korekt, a także not obciążeniowych i not korygujących w formacie pliku elektronicznego PDF na wskazany przez siebie adres poczty e-mail, ze wskazanych w umowie adresów poczty e-mail Wykonawcy?

- **Komisja Przetargowa informuje, że podtrzymuje zapisy SWZ.**

33. **(Wzór umowy dla części nr 1-111)** W §3 ust. 7 pkt. 1) ppkt d), Zamawiający wymaga posiadania odpowiednich procedur i instrukcji dotyczących wykonywania czynności serwisowych, zgodnie z zaleceniami producenta. Mając na uwadze fakt, iż urządzenia z pakietów 37, 77, 79, 91, 94, 102 wpływają bezpośrednio na funkcje życiowe pacjentów; jak również bezpieczeństwo urządzeń medycznych oraz bezpieczeństwo personelu, stosowanie najnowszych zaleceń producenta jest kluczowe. Producenci na bieżąco aktualizują wytyczne serwisowe na podstawie obserwacji przypadków serwisowych i eksploatacji urządzeń oraz zgłaszanych usterek. Czy Zamawiający potwierdza, że Wykonawca oraz Zamawiający będą zobowiązani do stosowania się do najnowszych wymagań producentów (wytwórców) i najbardziej aktualnych instrukcji w zakresie sprzętu będącego przedmiotem umowy i wykonania umowy zgodnie z nimi?

- **Komisja Przetargowa informuje, że czynności serwisowe winny być wykonywane zgodnie z aktualnymi instrukcjami serwisowymi, a czynności serwisowe powinny być w pełni zgodne z aktualnymi listami tych czynności.**

34. **(Wzór umowy dla części nr 1-111)** W §3 ust. 7 pkt. 1) ppkt e), Zamawiający wymaga aby wykonawca skierował do realizacji zamówienia publicznego co najmniej jedną osobę przeszkoloną w zakresie przeprowadzania usług serwisu urządzenia będącego / urządzeń będących przedmiotem zamówienia. Czy w kontekście urządzeń z pakietów 37, 77, 79, 91, 94, 102 Zamawiający wymaga aby osoba ta była przeszkolona przez producenta lub jednostki przez niego upoważnione?
- **Komisja Przetargowa informuje, że zgodnie z zapisami SWZ dla części 37 serwisant winien posiadać uprawnienia SEP E i D – kontrolno-pomiarowe, a dla części 77, 79, 91, 94, 102 wykonawca posiadał certyfikat potwierdzający, że jest autoryzowanym serwisantem wytwórcy lub oświadczenia, że jest podmiotem spełniającym warunki określone we Wzorze umowy dla części nr 1-111 §3 ust. 7 pkt 2 lit. a-d.**
35. **(Wzór umowy dla części nr 1-111)** Czy Zamawiający zgodzi się na zmianę terminu płatności podanego w §5 ust. 5 z 60 na 30 dni?
- **Komisja Przetargowa informuje, że podtrzymuje zapisy SWZ.**
36. **(Wzór umowy dla części nr 1-111)** Czy w celu miarkowania kar umownych Zamawiający zgodzi się na zmianę wysokości kary opisanej w § 9 ust. 1 pkt 1) z 50 na 25 zł za każde 24 godziny zwłoki?
- **Komisja Przetargowa informuje, że podtrzymuje zapisy SWZ.**
37. **(Wzór umowy dla części nr 1-111)** Czy w celu miarkowania kar umownych Zamawiający zgodzi się na zmianę wysokości kary opisanej w § 9 ust. 1 pkt 3) z 20% na 10%?
- **Komisja Przetargowa informuje, że podtrzymuje zapisy SWZ.**
38. **(Wzór umowy dla części nr 1-111)** Czy w celu miarkowania kar umownych Zamawiający zgodzi się na zmianę wysokości kary opisanej w § 9 ust. 1 pkt 4) z 100 na 25zł za każdy dzień opóźnienia?
- **Komisja Przetargowa informuje, że podtrzymuje zapisy SWZ.**
39. **(Wzór umowy dla części nr 1-111)** Czy Zamawiający zgodzi się na zmianę zapisów zawartych w §12 ust. 2 pkt 2) z „jednorazowa zwłoka Wykonawcy w realizacji zamówienia, rozumiana jako okres przekraczający 5 dni roboczych powyżej terminów określonych w umowie” na „trzykrotna zwłoka Wykonawcy w realizacji zamówienia, rozumiana jako okres przekraczający 5 dni roboczych powyżej terminów określonych w umowie.”?
- **Komisja Przetargowa informuje, że podtrzymuje zapisy SWZ.**
40. Czy Zamawiający zgodzi się na zastosowanie dla urządzeń z części 37, wymogów zawartych w rozdziale VII Pkt. 4 ppkt 2) oraz 3) SWZ?
- **Komisja Przetargowa informuje, że podtrzymuje zapisy SWZ.**
41. **(Wzór umowy dla części nr 1-111) §9 ust. 1.** Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmniejszenie wysokości kar umownych do:
- pkt. 1) do 25 zł jednak nie więcej niż 10% wartości brutto niezrealizowanej w terminie części umowy?
  - pkt. 2) do 0,2% wartości przeglądu jednak nie więcej niż 5% wartości brutto przeglądu?
  - pkt. 3) do 10% kwoty brutto przeglądu?



- pkt. 4) do 25 zł jednak nie więcej niż 10% wartości brutto części umowy, której dotyczy niewykonany w terminie przegląd?

**Uzasadnienie:** Ustalone kary są wysokie, odbiegają od standardów przyjętych na rynku wyrobów medycznych w zamówieniach publicznych. Podstawową funkcją kary umownej jest zabezpieczenie roszczeń z tytułu niewykonania lub nienależytego wykonania zobowiązania. Kara umowna zatem nie może prowadzić do niczym nieuzasadnionych korzyści dla Zamawiającego a obecny poziom kar w w/w zapisach umowy przeczy zasadzie równości stron umowy.

- **Komisja Przetargowa informuje, że podtrzymuje zapisy SWZ.**

42. **§11 ust. 5, 6, 8.** Czy Zamawiający wyrazi zgodę na wykreślenie zapisu o wysokości 5%?

- **Komisja Przetargowa informuje, że podtrzymuje zapisy SWZ.**

43. **§11 ust. 9.** Czy Zamawiający wyrazi zgodę na wykreślenie ograniczającego zapisu?

- **Komisja Przetargowa informuje, że podtrzymuje zapisy SWZ.**

44. Dot. SWZ rozdz. VII pkt 4 ppkt 2, umowa § 3 ust. 7 pkt 2. Zwracamy się z prośbą do Zamawiającego o dopuszczenie dla urządzeń w zakresie części nr 70 złożenia imiennego certyfikatu świadczącego o przebyłym szkoleniu przeprowadzonym przez producenta owego sprzętu. Dokument ten poświadcza przeszkolenie serwisantów we wszelkich aspektach dotyczących tych urządzeń w siedzibie producenta, co może być traktowane na równi z dokumentem autoryzacji.

- **Komisja Przetargowa informuje, że podtrzymuje zapisy SWZ.**

45. Dot. SWZ rozdz. VII pkt 4 ppkt 3 lit. a, b, d, e, g, umowa § 3 ust. 7 pkt 2 lit. b, d. Czy Zamawiający wyrazi zgodę i zrezygnuje z wymogu dostarczenia przez Wykonawcę na wezwanie Zamawiającego dokumentów wymienionych w SWZ rozdz. VII pkt 4 ppkt 3 lit. a, b, d, e, g, dla części 70 i części 101? Dostarczenie pełnej dokumentacji i instrukcji serwisowych, stanowiących materiał poufny, możliwe jest jedynie po odbytych szkoleniu lub po uzyskaniu autoryzacji serwisowej zgodnie z wymaganiami producenta oraz wymogami art. 90 pkt 5 Ustawy o wyrobach medycznych.

- **Komisja Przetargowa informuje, że podtrzymuje zapisy SWZ.**

46. Dot. SWZ rozdz. VII pkt 4 ppkt 3 lit. a, b, g. Zważywszy na fakt, że procedury i wykonywane czynności określone przez wytwórcę (lit. b) oraz wzór protokołu z realizacji przedmiotu zamówienia zgodny z instrukcjami, procedurami i czynnościami określonymi przez wytwórcę (lit. g) są częścią składową instrukcji serwisowej wytwórcy (lit. a), prosimy o dopuszczenie złożenia jednego dokumentu, zawierającego wszystkie wymienione wymagania.

- **Komisja Przetargowa informuje, że podtrzymuje zapisy SWZ.**

47. Dot. SWZ rozdz. VII pkt 4 ppkt 3 lit. e, umowa § 3 ust. 7 pkt 2 lit. d. Zważywszy na fakt, że dysponowanie dokumentacją techniczną wytwórcy (instrukcje serwisowe, procedury i zakres czynności), w zakresie przedmiotu zamówienia, nie zawsze wymaga umowy licencyjnej, prosimy o dopisanie w tym punkcie: „**jeżeli dotyczy to danego modelu urządzenia**” – tak, jak w przypadku uprawnień do dysponowania kluczami i kodami do oprogramowania serwisowego (lit. d).

- **Komisja Przetargowa informuje, że w przypadku w którym producent sprzętu nie wymaga dokumentów wymienionych w SWZ, Wykonawca przedstawia takie oświadczenie wydane przez producenta sprzętu medycznego.**

48. Dot. zapisów umowy § 3 ust. 7, pkt 2 lit. c. Zwracamy się z prośbą do Zamawiającego o odstąpienie od wymogu zatrudnienia minimum dwóch osób posiadających kwalifikacje i doświadczenie zawodowe określonych przez wytwórcę, gdyż taki wymóg jest bezzasadny, a wpływa na ograniczenie ilości wykonawców, dyskryminując małe firmy działające na polskim rynku.

- **Komisja Przetargowa informuje, że podtrzymuje zapisy SWZ.**

49. Dot. SWZ rozdz. VII pkt 4 ppkt 3 lit. f, umowa § 3 pkt 2 lit. c, umowa § 4

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 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.

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.

- **Komisja Przetargowa informuje, że zmieniono zapis §4 ust 1 Wzoru umowy na następujący:**

**„Na podstawie art. 29 ust. 3a ustawy Pzp w związku z art. 22§1 ustawy z dnia 26 czerwca 1974 r. Kodeks Pracy (Dz. U. z 2014 r. poz. 1502 z późn. zm.) Zamawiający wymaga zatrudnienia przez Wykonawcę oraz podwykonawców: serwisantów na podstawie zatrudnienia na umowę. Wykonawca może przy realizacji zamówienia posługiwać się zarówno swoimi pracownikami, jak i osobami zatrudnionymi przez niego na podstawie umów cywilnoprawnych, rozumianych jako zasób własny firmy. W przypadku osób, wykonujących niżej wymienione czynności, zatrudnionych na umowy cywilnoprawne winne być one ujęte jako podwykonawcy. Zakres czynności: (...).”**

50. Dot. zapisów umowy § 5. Zwracamy się z prośbą do Zamawiającego o uzupełnienie Umowy o zapis, że na podstawie art. 106n ust. 1 ustawy z dnia 11 marca 2004 r. o podatku od towarów i usług udziela Wykonawcy zgody na wystawianie i przesyłanie faktur, duplikatów faktur oraz ich korekt, a także not obciążeniowych i not korygujących w formacie pliku elektronicznego PDF na wskazany przez siebie adres poczty e-mail, ze wskazanymi w umowie adresami poczty e-mail Wykonawcy.

- **Komisja Przetargowa informuje, że podtrzymuje zapisy SWZ.**

51. Dot. zapisów umowy § 9. Zwracamy się z prośbą o modyfikację zapisów § 9 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 osiągane przez wykonawcę z tytułu wykonania zamówienia.

- **Komisja Przetargowa informuje, że podtrzymuje zapisy SWZ.**

52. Wzór umowy dla części nr 1-111. Zgodnie z art. 436 pkt 3 ustawy z dnia 11 września 2019 r. (Dz.U. 2019 r. poz. 2019) umowa musi zawierać postanowienia określające łączną maksymalną wysokość kar umownych, którą mogą dochodzić strony.

Prosimy o dodanie w par. 9 projektu umowy takiego limitu, do czego zobowiązuje art. 436 pkt 3 ww. ustawy.

Tym samym prosimy Zamawiającego o wyrażenie zgody na ograniczenie łącznej wysokości kar umownych do 10% wartości brutto umowy. Wprowadzenie do umowy proponowanej zmiany pozwoli potencjalnym Wykonawcom na oszacowanie ewentualnego ryzyka kontraktowego i uwzględnienie go w treści oferty.

- **Komisja Przetargowa informuje, że Załącznik nr 3 – Wzór umowy dla części 1-111 §9 ust. 1 zawiera zapis o maksymalnych wartościach kar umownych.**

53. Czy w celu zapewnienia bezpieczeństwa użytkownikom oraz pacjentom, a także zapewnieniu przeprowadzenia usługi zgodnie z pełnymi wytycznymi producenta, Zamawiający w Pakiecie 71 i 86 wymaga poświadczenia o autoryzacji serwisu przez producenta sprzętu?

- **Komisja Przetargowa informuje, że zgodnie z zapisami SWZ i Załącznika nr 3 Wzór umowy dla części nr 1-111, Zamawiający dla Części nr 69–104 oraz 112-114 (Wzór umowy dla części 112-114) wymaga certyfikatu potwierdzającego, że jest autoryzowanym serwisantem wytwórcy lub oświadczenia, że jest podmiotem spełniającym łącznie spełnianie warunków Rozdz. VII ust. 4 pkt 3 SWZ.**

54. Czy w celu zapewnienia bezpieczeństwa użytkownikom oraz pacjentom, a także zapewnieniu przeprowadzenia usługi zgodnie z pełnymi wytycznymi producenta, Zamawiający w Pakiecie 71 i 86 wymaga, aby osoby wykonujące usługę posiadały certyfikaty świadczące o przeszkoleniu w zakresie serwisowania sprzętu medycznego wystawione przez producenta lub autoryzowany serwis producenta na terenie Polski?

- **Komisja Przetargowa informuje, że zgodnie z zapisami SWZ i Załącznika nr 3 Wzór umowy dla części nr 1-111, Zamawiający dla Części nr 69–104 oraz 112-114 (Wzór umowy dla części 112-114) wymaga certyfikatu potwierdzającego, że jest autoryzowanym serwisantem wytwórcy lub oświadczenia, że jest podmiotem spełniającym łącznie spełnianie warunków Rozdz. VII ust. 4 pkt 3 SWZ.**

55. Czy w celu zapewnienia bezpieczeństwa użytkownikom oraz pacjentom, a także zapewnieniu przeprowadzenia usługi zgodnie z pełnymi wytycznymi producenta, Zamawiający w Pakiecie 71 i 86 wymaga sprawdzenia i ewentualnej aktualizacji oprogramowania urządzeń do najnowszej wersji?

- **Komisja Przetargowa informuje, że czynności serwisowe winny być wykonywane zgodnie z aktualnymi instrukcjami serwisowymi, a czynności serwisowe powinny być w pełni zgodne z aktualnymi listami tych czynności..**

56. Zgodnie z zaleceniami producenta respiratorów Bennett, urządzenia po każdorazowym przepracowaniu 10 tys. godzin podlegają poszerzonemu przeglądowi obejmującemu remont układu pneumatyki. Czy zamawiający wymaga, aby w ramach przeglądu wykonać także poszerzone przeglądy i tym samym wliczyć koszty niezbędnych części do ceny pakietu? Jeżeli Zamawiający wymaga poszerzonego przeglądu, to zwracamy się z prośbą o podanie ilości urządzeń wymagających poszerzonej procedury.

- **Komisja Przetargowa informuje, że czynności serwisowe winny być wykonywane zgodnie z aktualnymi instrukcjami serwisowymi, a czynności serwisowe powinny być w pełni zgodne z aktualnymi listami tych czynności. Rozszerzony zakres przegląd będzie uzgodniony po dokonaniu przeglądu podstawowego i rozliczany dodatkowym zleceniem.**

57. Zgodnie z zaleceniami producenta respiratorów Bennett co 12 miesięcy należy wymienić w nich czujnik tlenu, a akumulator co 24 m-ce (w Bennett 840). Czy Zamawiający wymaga, aby ceny powyższych akcesoriów zostały uwzględnione w wycenie?

- **Komisja Przetargowa informuje, że czynności serwisowe winny być wykonywane zgodnie z aktualnymi instrukcjami serwisowymi, a czynności serwisowe powinny być w pełni zgodne z aktualnymi listami tych czynności. Rozszerzony zakres przegląd będzie uzgodniony po dokonaniu przeglądu podstawowego i rozliczany dodatkowym zleceniem.**

58. Zwracamy się z wnioskiem o wyjaśnienie, czy zawarty w SWZ wymóg dotyczący zatrudniania przez wykonawcę na umowę o pracę osób wykonujących czynności w zakresie przeprowadzania przeglądów, konserwacji, kontroli bezpieczeństwa aparatury medycznej wraz z naprawami oznacza, że Zamawiający uznaje, iż wykonywanie ww. czynności będzie zawierało cechy stosunku pracy w rozumieniu art. 22 § 1 Kodeksu Pracy (dalej k.p.)

W przypadku odpowiedzi pozytywnej na powyższe pytanie:

- 1) wnosimy o usunięcie lub zmianę zapisu SWZ dotyczącego wymogu zatrudniania przez wykonawcę na umowę o pracę osób wykonujących czynności w zakresie przeprowadzania przeglądów, konserwacji, kontroli bezpieczeństwa aparatury medycznej wraz z naprawami.

*Zmodyfikowany zapis może mieć następujące brzmienie: „Zamawiający informuje, że wykonawca może przy realizacji zamówienia posługiwać się zarówno swoimi pracownikami, jak i osobami zatrudnionymi przez niego na podstawie umów cywilnoprawnych.”*

Wnioskujemy o wprowadzenie zmiany SWZ polegającej na dopuszczeniu możliwości posłużenia się przez wykonawcę zarówno swoimi pracownikami, jak i osobami zatrudnionymi przez niego na podstawie umów cywilnoprawnych przy wykonywaniu czynności w zakresie przeprowadzania przeglądów, konserwacji, kontroli bezpieczeństwa aparatury medycznej wraz z naprawami.

#### UZASADNIENIE

Z aktualnego brzmienia ww. zapisów SWZ wynika, że wykonawca przy wykonywaniu czynności w zakresie przeprowadzania przeglądów, konserwacji, kontroli bezpieczeństwa aparatury medycznej wraz z naprawami 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 wykonywać te usługi znacząco odbiega od rodzaju stosunku prawnego, jaki łączy pracodawcę i pracownika na podstawie Kodeksu pracy.

Zgodnie z art. 29 ust. 3a PZP zamawiający określa wymóg zatrudnienia przez wykonawcę na podstawie umowy o pracę 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 k.p. **Oznacza to, że zamieszczenie w SWZ tego wymogu jest obowiązkowe pod warunkiem, że czynności będą miały w istocie pracowniczy charakter.**

W art. 22 § 1 k.p. określono, że 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, a pracodawca – do zatrudniania pracownika za wynagrodzeniem. 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 pracy, wykonywanie pracy na stanowisku wskazanym przez pracodawcę i w czasie wskazanym przez pracodawcę. W przypadku ustalenia zatem, że w łączącym strony stosunku prawnym występowały elementy obce stosunkowi pracy (np. brak podporządkowania), nie jest możliwa jego kwalifikacja do stosunku pracy.

Wykonywanie czynności z zakresu serwisu i przeglądów technicznych aparatury medycznej nie odpowiada definicji stosunku pracy ponieważ:

- 1) serwisantów cechuje wysoki stopień samodzielności i niezależności (brak podporządkowania – podstawowego elementu stosunku pracy);
- 2) od osób wykonujących te usługi oczekuje się osiągnięcia określonego rezultatu, a nie wyłącznie starannego działania przy wykonywaniu powierzonych czynności;
- 3) czas wykonywania czynności wynika z okoliczności, umowy z Zamawiającym oraz dyspozycyjności serwisanta (czas nie jest określany przez wykonawcę - brak podstawowej cechy stosunku pracy).

**Z powyższego wynika, że wykonanie usług przeprowadzania przeglądów, konserwacji, kontroli bezpieczeństwa aparatury medycznej wraz z naprawami będzie zatem zawierało elementy obce stosunkowi pracy w rozumieniu art. 22 § 1 k.p.**

W opinii Urzędu Zamówień Publicznych dotyczącej art. 29 ust. 3a PZP wyrażono pogląd, że świadczenie usług informatycznych przez osoby o wysokim poziomie kompetencji, posiadających rzadkie specjalizacje (np.: przez programistów, integratorów systemów) nie polega na wykonywaniu pracy w rozumieniu Kodeksu pracy. Wskazać należy, że czynności obejmujące przeprowadzanie przeglądów, konserwacji, kontroli bezpieczeństwa aparatury medycznej będą mieć zbliżony charakter do usług informatycznych, zatem stosując analogię, można uznać, że również nie polegają na świadczeniu pracy w rozumieniu art. 22 § 1 k.p.

W związku z powyższym, wnosimy o zmianę postanowień ww. zapisów SWZ i ich usunięcie, jak również dopuszczenie możliwości posłużenia się przez wykonawcę zarówno swoimi pracownikami, jak i osobami zatrudnionymi przez niego na podstawie umów cywilnoprawnych przy wykonywaniu czynności w zakresie przeprowadzania przeglądów, konserwacji, kontroli bezpieczeństwa aparatury medycznej wraz z naprawami.

- **Komisja Przetargowa informuje, że zmieniono zapis §4 ust 1 Wzoru umowy na następujący:**

**„Na podstawie art. 29 ust. 3a ustawy Pzp w związku z art. 22§1 ustawy z dnia 26 czerwca 1974 r. Kodeks Pracy (Dz. U. z 2014 r. poz. 1502 z późn. zm.) Zamawiający wymaga zatrudnienia przez Wykonawcę oraz podwykonawców:**

serwisantów na podstawie zatrudnienia na umowę. Wykonawca może przy realizacji zamówienia posługiwać się zarówno swoimi pracownikami, jak i osobami zatrudnionymi przez niego na podstawie umów cywilnoprawnych, rozumianych jako zasób własny firmy. W przypadku osób, wykonujących niżej wymienione czynności, zatrudnionych na umowy cywilnoprawne winne być one ujęte jako podwykonawcy. Zakres czynności: (...).”

59. Dotyczy wzoru umowy dla części nr 1-111 w § 1 pkt 3. Dotyczy wzoru umowy dla części nr 104-106 w § 1 pkt 3. Zwracamy się z prośbą o odstąpienie od wymogu dostarczenia urządzenia zastępczego w przypadku aparatu mammograficznego.

- **Komisja Przetargowa informuje, że nie wymaga dostarczenia urządzenia zastępczego - zapisy §1 pkt 3 określają, że Wykonawca MOŻE OPCJONALNIE i bezpłatnie udostępnić Zamawiającemu urządzenie zastępcze (...). Tym samym nie jest to wymóg a opcja z której Wykonawca może (lub nie) skorzystać.**

60. Dotyczy wzoru umowy dla części nr 1-111 w § 5 pkt 5. Dotyczy wzoru umowy dla części nr 104-106 w § 5 pkt 6. Zwracamy się z prośbą o skrócenie okresu oczekiwania na płatność do 30 dni od dnia daty otrzymania faktury VAT.

- **Komisja Przetargowa informuje, że podtrzymuje zapisy SWZ.**

61. Dotyczy wzoru umowy dla części nr 1-111 w § 7 pkt 2. Dotyczy wzoru umowy dla części nr 104-106 w § 7 pkt 2. Zwracamy się z prośbą o skrócenie okresu gwarancji na części wymienione podczas naprawy do 3 miesięcy od daty naprawy lub konserwacji, zgodnie z gwarancją udzielaną przez producenta aparatu.

- **Komisja Przetargowa informuje, że podtrzymuje zapisy SWZ.**

62. Dotyczy wzoru umowy dla części nr 1-111 w § 9 pkt 3. Dotyczy wzoru umowy dla części nr 104-106 w § 9 pkt 3. Mając na uwadze równe traktowanie obu Stron, a w tym przypadku zabezpieczenie interesów także Wykonawcy, prosimy o określenie również kary dla Zamawiającego z tytułu odstąpienia od umowy przez Strony, z przyczyn, za które Zamawiający ponosi odpowiedzialność. Zwracamy się z prośbą o zastosowanie kary 20% wartości umowy brutto w przypadku kary zarówno dla Wykonawcy jak i Zamawiającego.

- **Komisja Przetargowa informuje, że podtrzymuje zapisy SWZ.**

63. Dotyczy wzoru umowy dla części nr 1-111 w § 2 pkt 1. Dotyczy wzoru umowy dla części nr 104-106 w § 2 pkt 1. Zwracamy się z prośbą o ujednoczenie terminów realizacji przedmiotu zamówienia w w/w umowach.

- **Komisja Przetargowa informuje, że dokonano korekty terminu realizacji umowy.**

64. Wnosimy o usunięcie punktu 30. z treści SIWZ „Na wniosek Zamawiającego Wykonawca zobowiązany będzie do przedstawienia każdorazowo faktury zakupu części zamiennych” ponieważ faktury zakupu żądane przez Zamawiającego są objęte tajemnicą przedsiębiorstwa i Wykonawca nie jest w stanie ich okazać w celu realizacji tego zapisu.

- **Komisja Przetargowa informuje, że §1 ust. 6 Wzoru umowy dla części 1-111 określa sposób składania przedmiotowych informacji.**

65. Proszę o potwierdzenie czy części materiałów zużywalnych potrzebnych do wykonania przeglądu (pakiety serwisowe) mają być wliczone w cenę przeglądu. Czy też, cena

przeгляdu ma obejmować koszt pracy i dojazdu serwisanta a koszt części ma zostać dodatkowo wyceniony w osobnej ofercie przed przystąpieniem Wykonawcy do przeglądu.

- **Komisja Przetargowa informuje, że czynności serwisowe winny być wykonywane zgodnie z aktualnymi instrukcjami serwisowymi, a czynności serwisowe powinny być w pełni zgodne z listami tych czynności. Zakres podstawowy przeglądu należy wycenić biorąc pod uwagę wszystkie wynikające z niego koszty, a rozszerzony zakres przeglądu będzie uzgodniony po dokonaniu przeglądu podstawowego i rozliczany dodatkowym zleceniem.**

66. Proszę o potwierdzenie czy w przypadku pakietu nr 109 i 110 serwis ma się ograniczać do wykonania rocznych kwalifikacji czy obejmować będzie również naprawy bieżące urządzeń ?

- **Komisja Przetargowa informuje, że pakiet 109 i 110 zawiera wykonywanie rocznych przeglądów wraz z kwalifikacjami, napraw oraz wydawanie orzeczeń technicznych.**

**Komisja przetargowa informuje, że w związku z odpowiedziami na pytania dokonano zmian w SWZ oraz Arkuszu asortymentowo-cenowym – Załącznik nr 4 do SWZ.**

**Jednocześnie informujemy o zmianie terminu składania ofert na 24.10.2022 r. do godz. 10:00.**