



„Pro-Medica” w Elku Sp. z o.o.  
19-300 Elk, ul. Baranki 24,  
tel. 87 620-95-71 wew. 51 - Automatyczna Centrala  
tel. 87 621-96-20 - Sekretariat, Zarząd Spółki

Dział Zaopatrzenia i Zamówień Publicznych  
tel. 87 620-95-93  
tel. 87 620-95-76  
tel. 87 620-96-26

e-mail: zaopatrzenie-pm@elk.com.pl  
e-mail: przetargi@promedica.elk.pl  
[www.promedica.elk.com.pl](http://www.promedica.elk.com.pl)

## Odpowiedź na Zapytanie 5

### Wszyscy uczestnicy postępowania

Znak: P-M/DZZP/ 2226 / 3626 /24

Data: 16.10.2024 r.

**Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonego w trybie podstawowym z możliwością prowadzenia negocjacji na „Świadczenie usług w zakresie przeglądów technicznych i konserwacji sprzętu medycznego na rzecz „Pro-Medica” w Elku Sp. z o. o.” Znak Sprawy: 3168 / 2024.**

Na podstawie art. 284 ust. 1-2 ustawy Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U. z 2024 r. poz. 1320) Zamawiający przekazuje treść zapytań dotyczących zapisów specyfikacji warunków zamówienia wraz z wyjaśnieniami. W przedmiotowym postępowaniu wpłynęły następujące pytania:

#### **PYTANIE nr 1 dot. Pakietów nr 22-24**

Dot. Pakiety nr 22-24

Czy Zamawiający wymaga, żeby przeglądy komór były dokonywane zgodnie z normą PN EN 12469?

**Odpowiedź: Zgodnie z § 3 ust. 1 Załącznika nr 4 do SWZ – Projektowane postanowienia umowy: „Wykonawca zobowiązany jest do wykonywania czynności konserwacyjnych i przeglądowych zgodnie z harmonogramem wynikającym z wymogów producenta danego sprzętu, obowiązującymi instrukcjami, standardami i normami. (...). Zamawiający podkreśla również, że zgodnie z § 3 ust. 6 Załącznika nr 4 do SWZ – Projektowane postanowienia umowy: „Przedmiot umowy obowiązuje Wykonawca dysponujący wiedzą i doświadczeniem oraz kwalifikacjami umożliwiającymi wykonywanie przeglądów w zakresie zgodnym z zaleceniami producenta”.**

#### **PYTANIE nr 2 dot. Pakietów nr 22-24**

Dot. Pakiety nr 22-24

Czy Zamawiający wymaga wymiany filtrów i lamp bakteriobójczych UV (jeżeli znajdują się w komorze)? Większość producentów zaleca wymianę filtrów raz na 5 lat. W przypadku wymaganej wymiany filtrów, prosimy o podanie daty kiedy były ostatnio wymieniane, ich wymiarów oraz roku produkcji komór. Ta wiedza jest kluczowa do prawidłowego oszacowania usługi, gdyż koszt filtrów jest wysoki i znacząco wpływa na wartość usługi (podwyższa ją nawet trzykrotnie), jeżeli wymiana filtrów ma być w niej zawarta. Dlatego bardzo prosimy o udzielenie wyczerpującej odpowiedzi.

**Odpowiedź: Zamawiający informuje, że Wykonawca w ramach niniejszego postępowania o udzielenie zamówienia publicznego nie powinien szacować w ofercie kosztów wymiany filtrów oraz lamp bakteriobójczych UV w Pakietach nr 22, 23 i 24, gdyż ich wymiana będzie podlegała odrębnej wycenie np. wycenie Wykonawcy złożonej Zamawiającemu w przypadku negatywnego wyniku przeglądu, bądź w przypadku awarii sprzętu objętego niniejszym postępowaniem. Zamawiający na tym etapie może poinformować jedynie o roku produkcji komór: Pakiet 22 - 2020 r. Pakiet 23 - 2016 r., Pakiet 24 - 2020 r. Daty ostatniej wymiany filtrów i lamp bakteriobójczych**



**UV oraz ich wymiary zostaną przekazane Wykonawcy w momencie zaistnienia potrzeby sporządzenia przez Wykonawcę odrębnej wyceny w sytuacjach, o których mowa powyżej, szczegółowo opisanych w Specyfikacji Warunków Zamówienia oraz jej załącznikach.**

**PYTANIE nr 3 dot. Pakietów nr 22-24**

Dot. Pakiety nr 22-24

W związku z różnym wykorzystywaniem komór laminarnych w placówkach medycznych, zwracamy się z wnioskiem do Zamawiającego, o udzielenie informacji dotyczących środowiska (działu), w którym te komory pracują oraz do jakich badań są wykorzystywane (dot. zagrożeń użytkownika np. promieniowanie, cytostatyki).

**Odpowiedź: Zamawiający informuje, że komory laminarne używane są w Zakładzie Diagnostyki Laboratoryjnej Zamawiającego, gdzie przeprowadzane są przy ich pomocy badania mikrobiologiczne i molekularne. Komory laminarne znajdują się również w Aptece Szpitalnej Zamawiającego z przeznaczeniem na przygotowywanie worków żywnościowych. Brak jest szkodliwego promieniowania w związku z powyższym.**

**PYTANIE nr 4 dot. Pakietu nr 72**

Dot. Pakiet nr 72

Czy Zamawiający wymaga imiennych certyfikatów wystawionych bezterminowo przez producenta sprzętu lub osoby przez niego upoważnione dotyczących przeszkolenia w zakresie pełnej obsługi serwisowej urządzenia w Pakiecie nr 72?

**Odpowiedź: Zamawiający nie wymaga.**

**PYTANIE nr 5 dot. Pakietu nr 72**

Dot. Pakiet nr 72

Zwracamy się z wnioskiem do Zamawiającego o doprecyzowanie, czy przegląd urządzenia w pakiecie nr 72 ma obejmować również przeprowadzenie walidacji procesu rozmrażania z użyciem fantomu pomiarowego?

**Odpowiedź: Zamawiający informuje, że w przypadku Pakietu nr 72 wymagane jest przeprowadzenie walidacji procesu rozmrażania z użyciem fantomu pomiarowego podczas przeglądu urządzenia.**

**PYTANIE nr 6 dot. Załącznika nr 4 do SWZ – Projektowane postanowienia umowy § 12**

Dot. zapisów Umowy § 12

Zwracamy się z wnioskiem do Zamawiającego o zmianę zapisu w w/w paragrafie Umowy dotyczącym 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.”**

W naszej ocenie, wymóg posługiwania się wyłącznie osobami zatrudnionymi na podstawie umowy o pracę, jest 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. – Kodeksu pracy (Dz. U. z 2019 r. poz. 1040, 1043 i 1495).” Oznacza to, że zamieszczenie w 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, 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.

Wynika z tego, że wykonanie usług określonych przez Zamawiającego w prowadzonym postępowaniu, będzie zawierało elementy obce stosunkowi pracy w rozumieniu art. 22 § 1 Kodeksu pracy.

Dodatkowo pracownik świadczący prace na podstawie umowy cywilno-prawnej, jako zasób własny pracodawcy, jest tak samo traktowany jak pracownik zatrudniony na umowę o pracę oraz opłaca wszelkie wymagane świadczenia i podatki.

***Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody i pozostawia zapisy bez zmian, jednocześnie informując, iż zgodnie z zapisami § 12 ust. 1 Załącznika nr 4 do SWZ - Projektowane postanowienia umowy Zamawiający określa wymogi dotyczące zatrudnienia na podstawie umowy o pracę tylko w określonych przypadkach jak niżej:***

***„W przypadku, gdy Wykonawca zatrudnia pracownika/ów w pełnym wymiarze czasu pracy w rozumieniu przepisów ustawy z dnia 26 czerwca 1974 r. – Kodeks pracy (tj. Dz.U. z 2023 poz. 1465 ze zm.) z uwzględnieniem minimalnego wynagrodzenia za pracę ustalonego na podstawie art 2 ust. 3-5 ustawy z dnia 10 października 2002 r. o minimalnym wynagrodzeniu za pracę (tj. Dz.U. 2020 poz. 2207 ze zm.) i skieruje tego pracownika/tych pracowników do wykonania niniejszego przedmiotu umowy, zobowiązany jest do złożenia, w terminie 3 dni od zawarcia umowy, oświadczenia potwierdzającego zatrudnienie pracownika/ów na umowę o pracę.***

#### ***PYTANIE nr 7 dot. Załącznika nr 3 do SWZ – Formularz Asortymentowo-Cenowy***

Dot. Formularz cenowy

Zwracamy się do Zamawiającego z prośbą o wyrażenie zgody na pozostawienie w formularzu cenowym tylko tych pozycji (Pakietów), na które Wykonawca składa ofertę, poprzez usunięcie pozostałych.

***Odpowiedź: Zamawiający wyraża zgodę.***



**PYTANIE nr 8 dot. Załącznika nr 4 do SWZ – Projektowane postanowienia 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 wskazanych w umowie adresów poczty e-mail Wykonawcy.

**Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody, jednakże dokonuje Modyfikacji nr 1 z dn. 16.10.2024 r. Załącznika nr 4 do SWZ – Projektowane postanowienia umowy w zakresie sposobu przekazywania faktur.**

**PYTANIE nr 9 dot. Załącznika nr 4 do SWZ – Projektowane postanowienia umowy § 6**

Zwracamy się z prośbą o modyfikację zapisów § 6 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.

**Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody i pozostawia zapisy bez zmian.**

**Wykonawcy zobowiązani są do uwzględnienia w ofercie treści udzielonych odpowiedzi i dokonanych zmian, stanowią one bowiem integralną część SWZ.**

**Z poważaniem**

