



Olsztyn, dn. 9 maja 2023 r.

Nr sprawy 18/2023

## Wszyscy uczestnicy postępowania

**Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego, którego przedmiotem zamówienia jest: „Usługa polegająca na wykonaniu pogwarancyjnych przeglądów okresowych urządzeń i aparatury medycznej”.**

Na podstawie art. 135 ust. 2 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (tekst jednolity Dz.U. 2022 poz. 1710 z późn. zm.), Zamawiający udziela odpowiedzi na pytania zadane przez uczestników postępowania.

## **ODPOWIEDZI NA PYTANIA**

### **Zestaw 1**

Czy załączniki: Nr 9 do SWZ Oświadczenia Wykonawcy o dysponowaniu narzędziami oraz Nr 10 do SWZ Wykaz osób będą wymagane jedynie dla zadań nr 1, 44 i 45?

**Odpowiedź:** Warunki udziału w postępowaniu określone w rozdziale VI SWZ zostały określone dla zadania nr 1, 44, 45. Składając ofertę dla pozostałych zadań, zamawiający nie stawia warunków udziału, a za tym idzie nie wymaga złożenia oświadczenia o dysponowaniu narzędziami oraz Wykazu osób.

### **Zestaw 2**

1. Pytanie dot. Załącznika nr 2 do SWZ, ARKUSZ ASORTYMENTOWO – CENOWY, Zadanie nr 45 Rezonans magnetyczny Siemens, Przeglądy okresowe. Prosimy o wskazanie ilości asyst, które Wykonawca winien przewidzieć w ramach realizacji umowy.

**Odpowiedź:** Zamawiający przewiduje 2 asysty.

2. Pytanie dot. Załącznika nr 2 do SWZ, ARKUSZ ASORTYMENTOWO – CENOWY, Zadanie nr 45 Rezonans magnetyczny Siemens. Mając na uwadze, że producent zakłada przeprowadzanie 2 przeglądów ciągu każdego 12 miesięcy (1 przegląd co 6 miesięcy), prosimy o potwierdzenie, że wartość, którą należy podać w zał.nr 2 dotyczy łącznie wszystkich przeglądów przewidzianych do przeprowadzenia w czasie trwania umowy (12 miesięcy). Każdorazowo po wykonaniu przeglądu zostanie wystawiona faktura o wartości wykonanego przeglądu technicznego. Suma wystawionych faktur będzie odpowiadała wartości wskazanej w zał. 2.

**Odpowiedź:** Zamawiający potwierdza.

3. Pytanie dot. Załącznika nr 11 do SWZ, Projekt 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 obowiązкови uprawnia Wykonawcę do odmowy wykonania usług serwisowych.”

**Odpowiedź:** Zamawiający wyraża zgodę na dodanie powyższego zapisu.

4. Pytanie dot. Załącznika nr 11 do SWZ, Projekt 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.

Odpowiedź: Zamawiający wyraża zgodę na dodanie powyższego zapisu.

### Zestaw 3

1. Zwracamy się z wnioskiem do Zamawiającego o usunięcie lub zmianę zapisu w w/w punkcie SWZ 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 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 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. 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. Zamawiający wymaga złożenia oferty zgodnie z SWZ**

2. Dot. Umowa § 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. Zamawiający wymaga złożenia oferty zgodnie z SWZ.**

3. Dot. zapisów umowy § 7 - Zwracamy się z prośbą o modyfikację zapisów § 7 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. Zamawiający wymaga złożenia oferty zgodnie z SWZ**

#### **Zestaw 4**

1. Dotyczy zadania 6 - Czy Zamawiający zgodzi się na wyłączenie z pakietu pozycji nr 1 – mikroskop BX36F?

**Odpowiedź: Zamawiający dokonuje modyfikacji treści SWZ, dotyczy załącznika nr 2 do SWZ - arkusz asortymentowo – cenowy.**

#### **Zestaw 5**

1. Dotyczy Rozdziału VII SWZ - Prosimy o potwierdzenie, że Zamawiający dopuści wykonawcę, który w okresie ostatniego roku w wyniku lekkomyślności lub niedbalstwa przedstawił informacje wprowadzające w błąd, co mogło mieć istotny wpływ na decyzje podejmowane przez zamawiającego w postępowaniu o udzielenie zamówienia.

**Odpowiedź: Zamawiający wymaga złożenia oferty zgodnie z SWZ**

2. Dotyczy Zadań nr 4 i 5 - Czy w trosce o najwyższą jakość i terminowość wykonywanych usług Zamawiający będzie wymagał aby Wykonawca dysponował co najmniej 2 inżynierami serwisu zatrudnionymi na umowę o pracę, którzy posiadają świadectwa kwalifikacyjne SEP "E" lub "D" powyżej 1 kV z uprawnieniami do pomiarów ochronnych? Na potwierdzenie powyższego Wykonawca wraz ze składaną ofertą przedstawi stosowny wykaz osób z informacją o ich kwalifikacjach i sposobie (podstawie prawnej) dysponowania tymi osobami.

**Odpowiedź: Zamawiający wymaga złożenia oferty zgodnie z SWZ**

3. Dotyczy Zadań nr 4 i 5 - Prosimy Zamawiającego o podanie lat produkcji poszczególnych urządzeń oraz dat planowanych przeglądów w ramach powyższych Zadań.

**Odpowiedź: Aparat RTG przewoźny- Solutions for tomorrow AB - !M1 - C36D101366**

– rok produkcji : 2021, data następnego przeglądu: 2023-11-22

Aparat RTG typu telekomando – Shimadzu - Sonalvision G4 - MP0000C76004

– rok produkcji :2017, data następnego przeglądu: 2024-04-05

Aparat RTG przewoźny – Shimadzu - MobileDaRT Evolution - MPF168175001

– rok produkcji :2017, data następnego przeglądu: 2023-06-03

## Zestaw 6

1. Dotyczy pakietu nr 43: 1. Prosimy o podanie daty ostatniego przeglądów respiratorów Servo.  
Odpowiedź: Respirator - Maquet Critical Care AB - Servo-U – 26632 – data następnego przeglądu: 2024-07-31

Respirator - Maquet Critical Care AB - Servo-U - 26992 – data następnego przeglądu: 2024-07-31

2. Czy zamawiający wymaga wymiany akumulatorów w ramach przeglądu technicznego które powinny być wymieniane zgodnie z dokumentacją producenta urządzeń co dwa i pół roku od daty produkcji? Informacja potrzeba jest do prawidłowego skalkulowania wyceny przeglądu technicznego.

Odpowiedź: Zamawiający wymaga dokonania wszystkich czynności, które wymagane są przez producenta dla danego aparatu.

## Zestaw 7

1. Dotyczy Zadania nr 1 i nr 44 – (Arkusze asortymentowo-cenowy - Załącznik nr 2 do SWZ) – Wymagania dodatkowe, akapit Obsługa serwisowa. Zwracamy się z prośbą o zmianę godzin wykonywania usług serwisowych przez Wykonawcę, tj. od poniedziałku do piątku w godzinach od 8:00 do 17:00 zamiast od 8:00 do 21:00, z wyjątkiem dni ustawowo wolnych od pracy.

Odpowiedź: Zamawiający wymaga złożenia oferty zgodnie z SWZ

2. Dotyczy projektu umowy - §7 Kary umowne - ust.1 Pkt 2 (Załącznik nr 11 do SWZ) Wnosimy o zmniejszenie wysokości kary umownej do poziomu 0,1% za każdy dzień zwłoki licząc wartość od kwoty brutto umowy. Kara umowna na poziomie 0,2% za każdy dzień zwłoki jawi się jako kara zbyt wygórowana.

Odpowiedź: Zamawiający wymaga złożenia oferty zgodnie z SWZ

### **Doprecyzowanie zapisów SWZ:**

Zamawiający dokonuje doprecyzowania zapisów SWZ Rozdział I ust. 2.18., zapis ten otrzymuje ujednolicone brzmienie:

Zamawiający stosownie do art. 95 ust. 1 ustawy Pzp, określa obowiązek zatrudnienia na podstawie umowy o pracę osób wykonujących czynności w zakresie realizacji zamówienia związanego z pracą bezpośrednio przy dokonywaniu przeglądów okresowych oraz wzorcowania aparatury i sprzętu medycznego (obowiązek ten nie dotyczy sytuacji, gdy prace te będą wykonywane samodzielnie i osobiście przez osoby fizyczne prowadzące działalność gospodarczą w postaci tzw. samozatrudnienia).

---

Informacja przeznaczona do publikacji na stronie Zamawiającego:  
[https://platformazakupowa.pl/pn/usk\\_olsztyn/proceedings](https://platformazakupowa.pl/pn/usk_olsztyn/proceedings)