

Warszawa, dnia 13 grudnia 2022 roku

KIM.14.2022

**Wykonawcy, ubiegający się o udział  
w przedmiotowym postępowaniu**

**Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego pn. „Świadczenie usług opieki medycznej na lata 2023-2024 dla pracowników/współpracowników Krajowego Instytutu Mediów i ich rodzin”**

Zamawiający, działając na podstawie art. 284 ust. 2 ustawy z dnia 11 września 2019r. Prawo zamówień publicznych (t. jedn. Dz. U. z 2022r. 1710 ze zm.), przekazuje poniżej treść wniosków oraz treść udzielonych wyjaśnień.

**Wniosek 1**

Czy są Państwo otwarci na podpisanie umowy bez kar za niespełnienie SLA?

**Odpowiedź 1**

Zamawiający wyjaśnia, że kary umowne stanowią swego rodzaju gwarancję, że jeden z partnerów umownych dotrzyma jej zapisów, ponieważ w przeciwnym razie będzie obowiązany do wypłaty określonej sumy pieniężnej. Zastrzega się ją na wypadek niewykonania lub nienależytego wykonania kontraktu. W związku z powyższym Zamawiający nie wyraża zgody na modyfikację zapisów Wzoru umowy w zakresie kar umownych.

**Wniosek 2**

W załączniku nr 2a do SWZ § 13 ust.1 Zamawiający przewidział warunek zamówienia w postaci: „Wykonawca, a także podwykonawcy (jeżeli dotyczy) zatrudnią na umowę o pracę, w rozumieniu przepisów ustawy z dnia 26 czerwca 1974 roku Kodeksu Pracy (t. jedn. Dz.U 2020, poz. 1320 ze zm.) osoby wykonujące czynności na infolinii w celu umówienia wizyty”

Według najlepszej wiedzy Wykonawcy wielu potencjalnych wykonawców korzysta z usług zewnętrznych Call Center. Zapewnienie, że podmioty te będą zatrudniać wszystkie osoby na podstawie umowy o pracę może być trudne do realizacji.

Wykonawca zwraca się z prośbą o wykreślenie w całości bądź zmianę postanowienia Załącznika nr 2a do SWZ § 13 ust.1 według poniższej propozycji:

„Wykonawca, a także podwykonawcy (jeżeli dotyczy) zatrudnią na umowę o pracę, w rozumieniu przepisów ustawy z dnia 26 czerwca 1974 roku Kodeksu Pracy (t. jedn. Dz.U 2020, poz. 1320 ze zm.) osoby pełniące funkcję koordynatora umowy / opiekuna klienta.”

Jednocześnie informujemy, iż w przypadku braku zgody na powyższe, złożenie oferty będzie utrudnione, a postawiony warunek znacznie ograniczy konkurencję i bez wątpienia wpłynie na atrakcyjność złożonych ofert.

Zważywszy, że naczelną zasadą udzielania zamówień publicznych jest przygotowanie i przeprowadzenie postępowanie o udzielenie zamówienia w sposób przejrzysty, proporcjonalny



oraz zapewniający zachowanie uczciwej konkurencji oraz równe traktowanie wykonawców, zasadnym byłoby umożliwienie zaproponowania Wykonawcy alternatywnego rozwiązania, co pozwoli na złożenie oferty i zwiększy konkurencyjność w Postępowaniu.

Ponadto, zgodnie z art. 99 ust. 1 pkt 4 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych, przedmiotu zamówienia nie można opisywać w sposób, który mógłby utrudniać uczciwą konkurencję, w szczególności przez wskazanie znaków towarowych, patentów lub pochodzenia, źródła lub szczególnego procesu, który charakteryzuje produkty lub usługi dostarczane przez konkretnego wykonawcę, jeżeli mogłoby to doprowadzić do uprzywilejowania lub wyeliminowania niektórych wykonawców lub produktów. Nadto, w art. 17 ust. 1 pkt 1) Ustawy z dnia 17 grudnia 2004 r. o odpowiedzialności za naruszenie dyscypliny finansów publicznych, wskazano, iż naruszeniem dyscypliny finansów publicznych jest niezgodne z przepisami o zamówieniach publicznych opisanie przedmiotu zamówienia publicznego w sposób, który mógłby utrudniać uczciwą konkurencję.

Bezspornie, Zamawiający ma prawo określić przedmiot zamówienia w sposób odpowiadający jego indywidualnym potrzebom, a fakt, że nie wszystkie podmioty z danej branży mogą wziąć udział w postępowaniu, nie przesądza o tym, że postępowanie narusza zasady uczciwej konkurencji (KIO/UZP 204/08). Jednakże, zawężenie kręgu Wykonawców nie może mieć na celu preferowania określonego Wykonawcy, ale uzyskanie przedmiotu zamówienia publicznego, jak najbardziej zbliżonego oczekiwaniom Zamawiającego. Zawarta w niniejszym piśmie propozycja Wykonawcy nie odbiega jakościowo od wymogu postawionego przez Zamawiającego i zaproponowane rozwiązania również spełnią potrzeby – zarówno Zamawiającego, jak i uprawnionych odbiorców świadczeń medycznych.

W związku z tym zwracamy się z uprzejmą prośbą o modyfikację zapisów zgodnie z niniejszym wnioskiem.

## **Odpowiedź 2**

Zamawiający wyjaśnia, że fakt korzystania z podwykonawcy przez Wykonawcę do realizacji zamówienia nie zwalnia Zamawiającego z obowiązku wynikającego z art. 95 ust. 1 ustawy Prawo zamówień Publicznych. Zgodnie z komentarzem UZP (2021) *Wymaganie dotyczące zatrudnienia na podstawie umowy o pracę powinno odnosić się zarówno do wykonawcy, jak i podwykonawców, którym wykonawca powierza realizację części zamówienia.*

Ponadto, Zamawiający wyjaśnia, że wymaga, aby Wykonawca, a także podwykonawcy (jeżeli dotyczy) zatrudnili na umowę o pracę w rozumieniu przepisów ustawy z dnia 26 czerwca 1974 roku Kodeksu Pracy (t. jedn. Dz.U 2020, poz. 1320 ze zm.) osoby *dedykowane do realizacji przedmiotu Umowy* wykonujące czynności na infolinii w celu umówienia wizyty;