

nr DPS.41410.1.2022.SN

Rydułtowy, dnia 18.02.2022r.

#### Uczestnicy postępowania

Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego na zadanie pod nazwą: „Kompleksowa usługa świadczenia teleopieki wraz z zapewnieniem niezbędnego sprzętu i oprogramowania do tego celu dla 50 seniorów, mieszkańców miasta Rydułtowy w ramach projektu „W cieniu Szarloty – jak wydobyć potencjał miasta Rydułtowy”.

Dnia 16.02.2022 r. do Zamawiającego wpłynęło zapytanie o następującej treści:

1. Odnośnie Pkt. 1.15 dotyczącym wymagana „*detekcji ruchu – przy wykryciu omdlenia, upadku, bransoletka/opaska życia wysyła automatycznie powiadomienie alarmowe (...)*” Wykonawca wnosi o wyjaśnienie, czy wymagania dotyczy czujnika detekcji ruchu, czy też czujnika upadku, ponieważ przyjęta w opisie terminologia nie jest w pełni zgodna z jej opisem. W przypadku czujnika detekcji ruchu senior **musi** przez określony czas pozostawać w bezruchu i dopiero po tym okresie generowany jest alarm do telecentrum. W przypadku rozpoznania ruchu przez opaskę po upadku – opaska nie wyśle informacji do ratownika, a ten nie podejmie należytego działania. Czujnik upadku natomiast powoduje przesłanie sygnału w przypadku wykrycia omdlenia, upadku – jak w opisie zawartym w przepisie.

Zamawiający na podstawie przepisu art. 284 ust. 2 i 6 w związku z art. 286 ust. 1 ustawy z dnia 11 września 2019 r. – Prawo zamówień publicznych (t. j. Dz. U. z 2021 r. poz. 1129 ze zm.) udziela następujących wyjaśnień oraz modyfikuje treść SWZ w części dotyczącej załącznika nr 1 do SWZ w następującej części:

**było:**

1.15 zawierać **detekcję ruchu** – przy wykryciu omdlenia, upadku, bransoletka/opaska życia wysyła automatycznie powiadomienie alarmowe do centrum teleopieki i nawiązuje połączenie z dyspozytorem centrum teleopieki;

**po zmianie:**

1.15 zawierać **czujnik upadku** – przy wykryciu omdlenia, upadku, bransoletka/opaska życia wysyła automatycznie powiadomienie alarmowe do centrum teleopieki i nawiązuje połączenie z dyspozytorem centrum teleopieki;

2. Mając na względzie cel umowy i przeznaczenie opasek, które służą wykrywaniu stanu zagrożenia życia lub zdrowia użytkowników, wykonawca wnosi o potwierdzenie, że bransoletki/opaski życia muszą posiadać funkcję pomiaru temperatury. Pomiar temperatury stanowi kluczowy parametr identyfikujący stan zdrowia użytkownika.
3. Mając na względzie cel umowy i przeznaczenie opasek, które służą wykrywaniu stanu zagrożenia życia lub zdrowia użytkowników, wykonawca wnosi o potwierdzenie, że bransoletki/opaski życia muszą posiadać funkcję pomiaru saturacji. Pomiar saturacji stanowi kluczowy parametr mający szczególne znaczenie dla identyfikacji stanu zdrowia użytkownika, szczególnie biorąc pod uwagę, że wedle wszelkich przewidywań okres realizacji umowy będzie przypadał na czas obowiązywania stanu epidemii COVID-19, natomiast pomiar saturacji jest szczególnie istotny dla monitorowania przebiegu tej choroby.
4. Mając na względzie cel umowy i przeznaczenie opasek, które służą wykrywaniu stanu zagrożenia życia lub zdrowia użytkowników, wykonawca wnosi o potwierdzenie, że bransoletki/opaski życia muszą posiadać funkcję pomiaru ciśnienia. Pomiar ciśnienia stanowi kluczowy parametr identyfikujący stan zdrowia użytkownika.
5. Mając na względzie cel umowy i przeznaczenie opasek, które służą wykrywaniu stanu zagrożenia życia lub zdrowia użytkowników, wykonawca wnosi o potwierdzenie, że bransoletka/opaska życia musi umożliwiać seniorowi samodzielne dokonanie pomiaru tętna na ekranie urządzenia. Powyższa funkcja jest kluczowa dla samodzielnego monitorowania stanu zdrowia przez użytkowników i identyfikacji w odpowiednim czasie potrzeby wywołania sygnału SOS.

Nadto, w przypadku potwierdzenia wymagań, o których mowa powyżej w pytaniach 2-4 Wykonawca wnosi o potwierdzenie, że bransoletka/opaska życia musi umożliwiać seniorowi także samodzielne dokonanie pomiaru temperatury/ciśnienia/saturacji. Z uwagi na wagę tych parametrów dla identyfikacji stanu zagrożenia zdrowia lub życia możliwość ich samodzielnego odczytu przez użytkownika w ocenie wykonawcy ma istotne znaczenie dla osiągnięcia celów zamówienia.

Zamawiający **pozostawia zapis w załączniku nr 1 do SWZ bez zmian**. Zamawiający wskazał w opisie przedmiotu minimalne funkcje jakie musi mieć opaska/bransoletka życia, co nie powoduje, że opaska/bransoletka życia nie może mieć innych dodatkowych funkcji.

6. Odnośnie wymagania w Pkt. 2.7 Opisu Przedmiotu Zamówienia o treści:

*abonament telefoniczny do powyższych 50 kart sim - abonament zapewniający prawidłowe działanie usługi w okresie trwania umowy 24/7 przez 365 dni w roku – dotyczy zapewnienia odpowiedniej ilości minut, SMS-ów oraz Internetu do prawidłowej realizacji usługi. Niedopuszczalne jest przerwanie usługi wynikające ze zbyt małej ilości minut na rozmowy lub zbyt małej ilości przepływu danych (Internetu) zapewnionej przez Wykonawcę. Bransoletka/opaska życia muszą zapewnić możliwość komunikacji za pomocą rozmów w sposób bez ograniczeń. Wykonawca zapewni odpowiednią pulę danych do komunikacji z centrum teleopiek*

oraz punktu 2.9 OPZ

*Wykonawca zapewni odpowiednią pulę danych do komunikacji z centrum teleopieki z normalną prędkością, tak aby komunikacja przebiegała w sposób niezawodny i nieprzerwany bez opóźnień wynikających z przekroczonego limitu transferu danych oraz blokadę reklam przychodzących;*

Wykonawca wskazuje, że nie jest możliwe udzielenie gwarancji nieprzerwania usługi z uwagi na zbyt małą ilość przepływu danych. Wykonawca wnosi o potwierdzenie, że oświadczenie, o którym mowa w przepisie nie obejmuje przerwy w dostępności usługi z uwagi na brak zasięgu usług gsm w lokalizacjach użytkownika końcowego. Usługa gsm jest usługą radiowego dostępu do usług telekomunikacyjnych i jest świadczona w standardzie tzw. best effort. Żaden z operatorów gsm nie zapewnia 100% pokrycia swoimi usługami obszaru naszego kraju. W związku z tym Wykonawca wnosi o potwierdzenie, że wymóg nieprzerwanego działania usługi należy rozumieć wyłącznie w ten sposób, że usługa nie może być przerwana z uwagi na wyczerpania udzielonego abonamentu/limitu minut lub limitu transferu danych i nie dotyczy przerw powodowanych brakiem zasięgu sieci gsm.

***Zamawiający pozostawia zapis bez zmian.***

*Wykonawca winien wybrać takiego operatora lub operatorów telekomunikacyjnych GSM którzy zapewnią dostępność usługi dla wszystkich użytkowników zamieszkałych w granicach administracyjnych miasta Rydułtowy. Jeżeli opaska/bransoletka życia proponowane przez Wykonawcę nie zapewni zasięgu wewnątrz mieszkania użytkownika, Wykonawca może zainstalować dodatkowe urządzenia umożliwiające prawidłową łączność użytkownika opaski /bransoletki życia.*

7. Odnośnie Pkt 1.6 Opisu Przedmiotu Zamówienia tj. wymagania aby bransoletka/opaska życia była wyrobem medycznym.

Zamawiający w treści zamówienia w sposób szczegółowy wyliczył funkcjonalności jakie powinna spełniać opaska, aby mogła być wykorzystywana w sposób czyniący zadość celom zamówienia. Spełnienie tych wymagań pozwala na dostarczeniu użytkownikom niezbędnej ochrony zgodnej z celami postępowania. Samo wpisanie danego urządzenia do rejestru wyrobów medycznych nie przydaje temu urządzeniu dodatkowych funkcjonalności użytecznych z punktu widzenia prawidłowej realizacji zamówienia. Wymóg klasyfikacji urządzenia jako wyrobu medycznego należy zatem uznać za nadmiarowy i nie znajdujący uzasadnienia.

W tym miejscu Wykonawca pragnie podkreślić, że zgodnie z art. 16 pkt 1) ustawy prawo zamówień publicznych Zamawiający przygotowuje i przeprowadza postępowanie o udzielenie zamówienia w sposób: 1) zapewniający zachowanie uczciwej konkurencji oraz równe traktowanie wykonawców. Zgodnie z art. 99 ust. 4 ustawy Przedmiotu zamówienia nie można opisywać w sposób, który mógłby utrudniać uczciwą konkurencję (analogiczna norma obowiązywała w art. 29 ust. 2 ustawy uprzednio obowiązującej).

W świetle utrwalonego orzecznictwa KIO zarówno pod rządami obecnej ustawy pzp jak i ustawy uprzednio obowiązującej wszelkie wymagania stawiane wobec przedmiotu zamówienia winny znajdować uzasadnienie w potrzebach postępowania i nie powinny mieć charakteru wybiórczych. Jakkolwiek to zamawiający pozostaje gospodarzem postępowania i opisuje przedmiot zamówienia z uwzględnieniem swoich potrzeb, niemniej jednak należy zauważyć, iż swoboda precyzowania wymagań zamawiającego doznaje ograniczeń, w ten sposób, iż muszą mieć one uzasadnienie pozwalające na zrównoważenie ograniczenia konkurencji, a dokonany opis nie może naruszać konkurencji ani równego traktowania wykonawców (tak np. KIO 1546/15). Zamawiający winien dopuścić konkurencję między wykonawcami mogącymi spełnić postawione wymogi w odniesieniu do przedmiotu zamówienia bez ograniczania dostępu do niego.

W ocenie Wykonawcy wprowadzenie wymogu kwalifikacji urządzenia jako wyrobu medycznego jest wymaganiem nadmiarowym i nieproporcjonalnym z punktu widzenia przedmiotu zamówienia. Cele zamówienia i potrzeby przyszłych beneficjentów usługi mogą zostać w pełni zaspokojone także w przypadku dostawy opasek niebędących wyrobami medycznymi – a spełniającymi funkcjonalności enumeratywnie wymienione przez Zamawiającego w SIWZ. To wykaz funkcjonalności określony w SIWZ stanowi gwarancję, że dostarczone urządzenia będą zapewniały prawidłową realizację usługi. Sama kwalifikacja opaska jako wyrobu medycznego nie przysparza Zamawiającemu – ani użytkownikom żadnych korzyści, ani nie wpływa na standard wykonania zamówienia.

Przyjęcie kryterium formalnego - wyklucza z udziału w postępowaniu dostawców opasek nie wpisanych do rejestru wyrobów medycznych – bez rzeczowego uzasadnienia, a tym samym istotnie ogranicza konkurencję między oferentami, a tym samym silnie oddziałuje na cenę ofertową. Wykonawca wskazuje, że krąg dostępnych na rynku bransoletek/opasek życia kwalifikowanych jako wyroby medyczne jest znacznie mniejszy niż opasek nie spełniających tego wymogu – wedle rozeznania Wykonawcy wymóg ten spełnia tylko jeden dostawca opasek. W związku z powyższym wprowadzenie tego rodzaju nieuzasadnionego wymagania ogranicza, a właściwie w praktyce wyłącza konkurencję między oferentami.

Zamawiający na podstawie przepisu art. 284 ust. 2 i 6 w związku z art. 286 ust. 1 ustawy PZP udziela następujących wyjaśnień oraz modyfikuje treść SWZ w części dotyczącej załącznika nr 1 do SWZ w następującej części:

**było:**

1.6 *być wyrobem medycznym;*

**po zmianie:**

1.6 *nie musi być wyrobem medycznym;*

#### **Odnosnie §4 ust. 1 o treści:**

*„(...) pod warunkiem potwierdzenie przez Zamawiającego prawidłowości wykonania przedmiotu umowy”.*

Wykonawca wnosi o zmianę przepisu, poprzez zastąpienie sformułowania *„po prawidłowym wykonaniu przedmiotu umowy”*. Wykonawca wskazuje, że przepis w dotychczasowym brzmieniu może błędnie sugerować, że uprawnienie do wystawienia faktury i obowiązku zapłaty wynagrodzenia za wykonanie przedmiotu umowy zależne jest od subiektywnego oglądu Zamawiającego oraz podjęcia przez Zamawiającego czynności leżących całkowicie w dyspozycji Zamawiającego, na których wykonanie Wykonawca nie ma żadnego wpływu w postaci potwierdzenia prawidłowego wykonania przedmiotu umowy.

*Zamawiający pozostawia zapis bez zmian.*

#### **Odnosnie §4 ust. 2 o treści:**

*„(...) iloczynu stawki za abonament telefoniczny i internetowy w ramach teleopieki (w tym świadczenie usługi teleopieki) i liczby użytkowników opasek korzystających z usługi teleopieki (...)”*

Wykonawca wnosi o potwierdzenie, że wynagrodzenie liczone jest od każdego użytkownika, na którego rzecz usługa została uruchomiona w danym miesiącu niezależnie od liczby dnia, w jakich użytkownik ten korzystał z usługi.

**Zamawiający potwierdza** że wynagrodzenie liczone jest od każdego użytkownika, na którego rzecz usługa została uruchomiona w danym miesiącu niezależnie od liczby dnia, w jakich użytkownik ten korzystał z usługi.

**Odnosnie §4 ust. 8 o treści:**

8. Faktura VAT wystawiona bezpodstawnie, w tym bez protokolarnego potwierdzenia prawidłowości wykonania przedmiotu umowy, zostanie zwrócona Wykonawcy.

Wykonawca wskazuje, że odbiór jest czynnością Zamawiającego, Wykonawca nie ma wpływu na podpisanie przez Zamawiającego protokołu odbioru. O tym czy faktura została wystawiona zasadnie powinien zatem decydować obiektywny fakt wykonania przedmiotu umowy. Zamawiający nie może być uprawniony do odesłania faktury jeśli przedmiot umowy został wykonany w ocenie Wykonawcy, choćby ocena ta była sporna pomiędzy stronami. W związku z tym Wykonawca wnosi o wykreślenie przepisu.

**Zamawiający pozostawia zapis bez zmian.**

**Odnosnie §7 ust. 1 pkt 4)-6) o treści:**

4) za każdy dzień zwłoki wymiany i uruchomienia opaski „ze zwrotu” -  
w wysokości 5% kwoty brutto wartości miesięcznej faktury za teleopiekę 5)

za każdy przypadek zwłoki w wykonaniu obowiązków wynikających z gwarancji -  
w wysokości 5% kwoty brutto wartości miesięcznej faktury za teleopiekę,

Wykonawca wnosi o obniżenie kary do wysokości 0,25%. Kara w dotychczasowym wymiarze jest karą rażąco wygórowaną. Sankcjonowane uchybienie dotyczy w każdym przypadku jednego użytkownika podczas gdy jednocześnie utrzymywanych jest 50 opasek. W świetle treści przepisu pięciodniowe opóźnienia w dostawie jednej opaski, powoduje redukcje wynagrodzenia z tytułu dostawy usługi na rzecz 50 użytkowników o 25%. Zastrzeżona kara jest zatem nieadekwatna do stopnia uszczerbku powodowanego uchybieniem

6) za każdy przypadek awarii opasek w ilości powyżej 5 szt. w skali miesiąca -  
w wysokości 5% kwoty brutto wartości miesięcznej faktury za teleopiekę,

Wykonawca wnosi o wykreślenie wymagania. Utrzymywaniu należytego standardu usługi służą uprawnienia gwarancyjne, które zobowiązują Wykonawcę do wymiany lub naprawy opasek w odpowiednim terminie. Prawidłowe wykonanie obowiązków z tego zakresu jest zabezpieczone odrębną sankcją. Awaria urządzenia nie wiąże się z dolegliwością dla Zamawiającego lub użytkownika, jeśli Wykonawca prawidłowo wywiązuje się z obowiązków gwarancyjnych.

**Zamawiający pozostawia zapis bez zmian.**

**odnośnie §7 ust. 2 o treści:**

Za awarie bransoletki/opaski życia

uznaje się oświadczenie użytkownika o nieprawidłowym działaniu bransoletki/opaski życia (bransoletka/opaska, karta SIM, ładowarka), po uprzednim sprawdzeniu przez Zamawiającego, że awaria nie została spowodowanym niewłaściwą eksploatacją opaski.

Wykonawca wnosi o zmianę przepisu poprzez zdefiniowanie awarii jako nieprawidłowe działania bransoletki/opaski życia (bransoletka/opaska, karta SIM, ładowarka) wynikające z okoliczności za które odpowiada Wykonawca, w szczególności nie powodowane niewłaściwą eksploatacją opaski.

Wykonawca wskazuje, że awaria nie może być rozumiana jako oświadczenie użytkownika – zależeć od subiektywnej kwalifikacji przyczyn nieprawidłowego działania przez użytkownika, a musi wynikać z obiektywnego stanu rzeczy.

***Zamawiający pozostawia zapis bez zmian.***

**Odnośnie §7 ust. 4 o treści:**

4. Jeżeli szkoda wyrządzona przez Wykonawcę z powodu niewykonania lub nienależytego wykonania umowy przewyższy wysokość zastrzeżonych kar umownych, Zamawiający może dochodzić od Wykonawcy odszkodowania przewyższającego wysokość tych kar na zasadach ogólnych.

Wykonawca wnosi o ograniczenie odpowiedzialności Wykonawcy z tytułu niewykonania lub nienależytego wykonania umowy do poziomu 100% wartości umowy, względnie do wysokości

sumy ubezpieczenia, o którym mowa w umowie. Wykonawca wskazuje, że ściśle określenie odpowiedzialności pozwala na ustalenia ryzyk związanych z wykonaniem umowy i zwalnia wykonawcę z konieczności uwzględnienia w wycenie niestandardowych ryzyk, co ma korzystny wpływ na cenie ofertową.

***Zamawiający pozostawia zapis bez zmian.***

**Odnośnie §9 ust. 2 o treści:**

*Okres gwarancji i rękojmi liczy się od dnia podpisania bez zastrzeżeń protokołu odbioru, o którym mowa w §3.*

Wykonawca wnosi o zmianę przepisu poprzez zastrzeżenie, że okresy liczone są od dnia wydania urządzeń.

Zamawiający na podstawie przepisu art. 284 ust. 2 i 6 w związku z art. 286 ust. 1 ustawy PZP udziela następujących wyjaśnień oraz modyfikuje treść umowy w następującej części:

**było:**

**§9 ust. 2**

*Okres gwarancji i rękojmi liczy się od dnia podpisania bez zastrzeżeń protokołu odbioru, o którym mowa w §3.*

po zmianie:

**§9 ust. 2**

*Okres gwarancji i rękojmi liczy się od dnia od dnia dostarczenia przez Wykonawcę opaski/bransoletki życia.*

zatwierdzam.....

Kierownik Zamawiającego