

ZP. 271. 9. 2022  
Gmina Łazy

Łazy, dnia 06.07.2021r.

ul. Traugutta 15, 42-450 Łazy  
woj. śląskie, powiat zawierciański  
tel. 32/ 6729326 fax.6729448

**Wszyscy Wykonawcy**  
**biorący udział w postępowaniu**

## **WYJAŚNIENIE TREŚCI SPECYFIKACJI ISTOTNYCH WARUNKÓW ZAMÓWIENIA NR 1**

Działając na podstawie art. 284 ust. 2 i 3 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2021 r. poz. 1129 ze zm. dalej: PZP) Zamawiający udziela wyjaśnień treści Specyfikacji Warunków Zamówienia w związku z pytaniami Wykonawców w postępowaniu prowadzonym w trybie podstawowym na podstawie art. 275 pkt 1 na realizację zadania pn. **Dostawa urządzeń (opasek bezpieczeństwa) do komunikacji z centrum teleopieki oraz organizacja i obsługa centrum teleopieki.**

**Ogłoszenie nr 2022/BZP 00237113/01 z dnia 04.07.2022 r.**

### **Pytanie 1**

Zamawiający wskazuje następujący termin wykonania zamówienia:

III.TERMIN WYKONANIA ZAMÓWIENIA 1.Termin realizacji zamówienia dostawa opasek: 6 tygodni od dnia podpisania umowy. Świadczenie usługi: Świadczenie usługi: rozpoczęcie w terminie nie dłuższym niż 5 dni od dnia zgłoszenia przez Zamawiającego przekazania mu urządzenia do 31.12.2022r.

Zwracamy się z wnioskiem o dostosowanie zapisów SWZ w zakresie opieki gwarancyjnej do terminu realizacji przedmiotu zamówienia poprzez zmianę zapisu:

Zapewnienie działającego sprzętu, opieki gwarancyjnej przez okres min. 24 miesiące od daty przekazania opaski do użytkownika dostarczonego sprzętu oraz wsparcia technicznego przez cały okres obowiązywania umowy.

na zapis:

Zapewnienie działającego sprzętu, opieki gwarancyjnej oraz wsparcia technicznego od daty przekazania opaski do użytkownika dostarczonego sprzętu przez cały okres obowiązywania umowy. oraz odpowiednią modyfikację zapisów w zakresie kryterium oceny ofert dotyczącym okresu gwarancji i rękojmi.

### **Odpowiedź na pytanie 1:**

**Zamawiający modyfikuje zapisy Rozdziału II SWZ pkt 12 i wzór umowy § 1 ust. 3 pkt 13 w brzmieniu:**

Zapewnienie działającego sprzętu, opieki gwarancyjnej przez okres min. 24 miesiące od daty przekazania opaski do użytkownika dostarczonego sprzętu oraz wsparcia technicznego przez cały okres obowiązywania umowy.

### **Na zapis w następującym brzmieniu:**

Zapewnienie działającego sprzętu, opieki gwarancyjnej oraz wsparcia technicznego przez okres min. 24 miesiące od daty przekazania opaski do użytkownika.

**Informujemy, że okres gwarancji i rękojmi udzielanej przez Wykonawców nie pokrywają się z czasem trwania umowy, więc Zamawiający pozostawia pozostałe zapisy bez zmian.**

## **Pytanie 2**

Zamawiający w oparciu o art. 95 ust. 1 ustawy P.Z.P. wymaga, by osoby wykonujące pełnienie dyżuru 24h na dobę oraz reagowanie na pojawienie się alarmów, odbieranie alarmów z opaski, skuteczne nawiązanie kontaktu z użytkownikiem po odebraniu alarmu, kontakt z podanym numerem telefonu wyznaczonym przez użytkownika w celu weryfikacji wystąpienia alarmu, wezwanie pomocy, utrzymanie kontaktu z użytkownikiem do momentu przybycia pomocy, stałe monitorowanie stanu technicznego opasek, systematyczne monitorowanie poziomu naładowania, w przypadku awarii opaski bezzwłoczna interwencja w celu wymiany lub usunięcia awarii powinny być zatrudnione po stronie wykonawcy (lub podwykonawcy) na podstawie umowy o pracę.

Zwracamy uwagę Zamawiającego, że standardowo czynności te wykonywane są przez ratowników medycznych.

Zgodnie z art. 11 ustawy z dnia 8 września 2006 r. o Państwowym Ratownictwie Medycznym:

1. Wykonywanie zawodu ratownika medycznego polega na realizacji zadań zawodowych, w szczególności na:

1) udzielaniu świadczeń zdrowotnych, w tym medycznych czynności ratunkowych udzielanych samodzielnie lub na zlecenie lekarza;

Szczegółowy zakres czynności, które może wykonywać ratownik medyczny, określa Rozporządzenie Ministra Zdrowia w sprawie medycznych czynności ratunkowych i świadczeń zdrowotnych innych niż medyczne czynności ratunkowe, które mogą być udzielane przez ratownika medycznego. W przypadku czynności opiekuna telemedycznego będącego ratownikiem medycznym zdaniem Wykonawcy Zamawiający nieprawidłowo ustalił, iż są to czynności uzasadniające postawienie wymogu w zakresie zatrudnienia na podstawie umowy o pracę, gdyż nie są spełnione essentialia negotii umowy o pracę – w szczególności brak jest kierownictwa rzekomego pracodawcy (Wykonawcy). Wynika to z charakteru i zakresu czynności, jakie wykonują ratownicy medyczni – oraz z faktu, iż wykonują je samodzielnie. W przypadku udzielania usług zgodnie z treścią opisu przedmiotu zamówienia przez osoby będące ratownikami medycznymi, mamy do czynienia z udzielaniem świadczeń zdrowotnych, o których mowa w w/w ustawie o Państwowym Ratownictwie Medycznym i w tym przypadku są spełnione przedmiotowe przesłanki definicji świadczenia zdrowotnego, o której mowa w ustawie o działalności leczniczej. Wykonawca wskazuje, iż dominującym rodzajem umowy w przypadku osób wykonujących zawód ratownika medycznego nie jest umowa o pracę a umowy cywilnoprawne – o świadczenie usług medycznych i w przypadku podmiotów leczniczych publicznych – umowy o udzielenie świadczeń zdrowotnych. Wykonawca wskazuje, że brak jest podstaw do postawienia wymogu zatrudnienia w sytuacji, gdy świadczenie opisane w SWZ nie spełnia kryteriów umowy o pracę (w szczególności nie jest świadczone pod kierownictwem Wykonawcy). Wskazać należy, iż podstawową umową, na podstawie której ratownicy udzielają świadczeń opieki zdrowotnej, jest w stosunku do podmiotów leczniczych finansowanych ze środków publicznych – umowa, o której mowa w ustawie o działalności leczniczej. Wymóg zatrudnienia w oparciu o umowę o pracę jest nieproporcjonalny do przedmiotu zamówienia, a także postawiony z naruszeniem w/w powszechnie obowiązujących przepisów – w szczególności wbrew dyspozycji art. 22 ust. 1 k.p.

Mając powyższe na uwadze, wnosimy o zmianę zapisów poprzez usunięcie wymagania zatrudnienia przez wykonawcę na podstawie umowy o pracę osób *wykonywujących pełnienie dyżuru 24h na dobę oraz reagowanie na pojawienie się alarmów, odbieranie alarmów z opaski, skuteczne nawiązanie kontaktu z użytkownikiem po odebraniu alarmu, kontakt z podanym numerem telefonu wyznaczonym przez użytkownika w celu weryfikacji wystąpienia alarmu, wezwanie pomocy, utrzymanie kontaktu z użytkownikiem do momentu przybycia pomocy, stałe monitorowanie stanu technicznego opasek, systematyczne monitorowanie poziomu naładowania, w przypadku awarii opaski bezzwłoczna interwencja w celu wymiany lub usunięcia awarii.*

**Odpowiedź na pytanie 2:** Zamawiający wykreśla zapisy Rozdziału II SWZ pkt 19 w brzmieniu:

19. Zamawiający w oparciu o art. 95 ust. 1 ustawy P.Z.P. wymaga, by osoby wykonujące pełnienie dyżuru 24h na dobę oraz reagowanie na pojawienie się alarmów, odbieranie alarmów z opaski, skuteczne nawiązanie kontaktu z użytkownikiem po odebraniu alarmu, kontakt z podanym numerem telefonu wyznaczonym przez użytkownika w celu weryfikacji wystąpienia alarmu, wezwanie pomocy, utrzymanie kontaktu z użytkownikiem do momentu przybycia pomocy, stałe monitorowanie stanu

technicznego opasek, systematyczne monitorowanie poziomu naładowania, w przypadku awarii opaski bezzwłoczna interwencja w celu wymiany lub usunięcia awarii powinny być zatrudnione po stronie wykonawcy (lub podwykonawcy) na podstawie umowy o pracę.

Zamówienie będzie realizowane przez osoby wymienione w Załączniku do Umowy pn. „Wykaz Pracowników realizujących zamówienie publiczne”, które zostały wskazane przez Wykonawcę.

**Wykaz powinien obejmować osoby realizujące zakres czynności z podaniem imienia, nazwiska oraz odpowiednio zakresu wykonywanych czynności.**

Wykonawca ma obowiązek każdorazowo przedstawić Zamawiającemu oświadczenie o ewentualnych zmianach osób zatrudnionych na umowę o pracę realizujących przedmiot zamówienia.

Nieprzedłożenie przez Wykonawcę zaktualizowanego oświadczenia o którym mowa wyżej lub uchylanie się od jego przedstawienia na żądanie Zamawiającego będzie traktowane jako niewypełnienie obowiązku zatrudnienia Pracowników skierowanych do realizacji zamówienia na podstawie umowy o pracę.

**Numeracja pozostałych punktów ulega zmianie odpowiednio.**

### **Pytania do wzoru umowy:**

#### **Pytanie nr 1**

Wzór umowy- § 1 ust. 13:

*Zapewnienie działającego sprzętu, opieki gwarancyjnej przez okres min. 24 miesięcy od daty przekazania opaski do użytkownika dostarczonego sprzętu oraz wsparcia technicznego przez cały okres obowiązywania umowy.*

Zwracamy się z wnioskiem o dostosowanie zapisów wzoru umowy do zapisów SWZ w zakresie terminu realizacji przedmiotu zamówienia poprzez zmianę zapisu na:

*Zapewnienie działającego sprzętu, opieki gwarancyjnej oraz wsparcia technicznego od daty przekazania opaski do użytkownika dostarczonego sprzętu przez cały okres obowiązywania umowy.*

**Odpowiedź na pytanie 1 do wzoru umowy:** Odpowiedź została zawarta w odpowiedzi na pytanie 1.

#### **Pytanie nr 2**

Wzór umowy - § 3

Wnosimy o potwierdzenie, że comiesięczne wynagrodzenie za realizację usługi teleopieki dla 420 osób może zostać pomniejszone wyłącznie w przypadku wskazanym w § 3 ust. 7 wzoru umowy tj.:

*W przypadku zgonu seniora usługa teleopieki (monitoringu) o taką osobę zostaje zmniejszona i następuje zamknięcie świadczonej usługi. Wyjątek od wskazanej reguły nastąpi, jeżeli zostanie aktywowana usługa dla innej osoby wskazanej przez Ośrodek Pomocy Społecznej w Łazach.*

**Odpowiedź na pytanie 2 do wzoru umowy:** Tak. Potwierdzamy zapis.

#### **Pytanie nr 3**

Wzór umowy - § 6 ust. 1 pkt 1.1:

*1.1. Wykonawca zapłaci Zamawiającemu karę umowną:*

*1. a) za opóźnienie w wykonaniu przedmiotu umowy (dostawa opasek monitorujących) – w wysokości 0,2 % wynagrodzenia umownego brutto za każdy dzień opóźnienia,*

*2. b) za w usunięciu wad lub w wymianie towaru wadliwego na wolny od wad – w wysokości 0,2 % wynagrodzenia umownego brutto za każdy dzień,*

*3. c) za odstąpienie Zamawiającego od umowy z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy, Wykonawca zapłaci karę umowną w wysokości 10% wynagrodzenia brutto określonego w § 3 ust. 1.*

Zwracamy się o zmianę zapisu na:

*1.1. Wykonawca zapłaci Zamawiającemu karę umowną:*

*1. a) za zwłokę w wykonaniu przedmiotu umowy (dostawa opasek monitorujących) – w wysokości 0,2 % wynagrodzenia umownego brutto za każdy dzień zwłoki,*

*2. b) za zwłokę w usunięciu wad lub w wymianie towaru wadliwego na wolny od wad – w wysokości 0,2 % wynagrodzenia umownego brutto za każdy dzień zwłoki,*

3. c) *za odstąpienie Zamawiającego od umowy z winy Wykonawcy, Wykonawca zapłaci karę umowną w wysokości 10% wynagrodzenia brutto określonego w § 3 ust. 1.*

Zgodnie z art. 433 ustawy Prawo zamówień publicznych projektowane postanowienia umowy nie mogą przewidywać odpowiedzialności wykonawcy za opóźnienie, tym samym nie ma możliwości nakładania kar umownych z tytułu opóźnienia. Z uwagi na to wnosimy od wskazaną powyżej modyfikacje zapisów.

**Odpowiedź na pytanie 3 do wzoru umowy:** Zamawiający zmienia zapisy § 6 ust. 1 pkt 1.1 na następujące:

*1.1. Wykonawca zapłaci Zamawiającemu karę umowną:*

*a) za zwłokę w wykonaniu przedmiotu umowy (dostawa opasek monitorujących) – w wysokości 0,2 % wynagrodzenia umownego brutto za każdy dzień zwłoki,*

*b) za zwłokę w usunięciu wad lub w wymianie towaru wadliwego na wolny od wad – w wysokości 0,2 % wynagrodzenia umownego brutto za każdy dzień zwłoki,*

*c) za odstąpienie Zamawiającego od umowy z winy Wykonawcy, Wykonawca zapłaci karę umowną w wysokości 10% wynagrodzenia brutto określonego w § 3 ust. 1.*

#### **Pytanie nr 4**

Wzór umowy - § 6 ust. 3:

*Strony zgodnie ustalają, że Zamawiający ma prawo potrącić należne mu kary umowne z wynagrodzenia Wykonawcy.*

Zwracamy się z pytaniem o możliwość usunięcia wskazanego zapisu, ponieważ zgodnie z obecnie obowiązującymi przepisami w okresie obowiązywania stanu zagrożenia epidemicznego albo stanu epidemii ogłoszonego w związku z COVID-19, i przez 90 dni od dnia odwołania stanu, który obowiązywał jako ostatni, zamawiający nie może potrącić kary umownej zastrzeżonej na wypadek niewykonania lub nienależytego wykonania umowy z wynagrodzenia wykonawcy lub z innych jego wierzytelności, a także nie może dochodzić zaspokojenia z zabezpieczenia należytego wykonania tej umowy, o ile zdarzenie, w związku z którym zastrzeżono tę karę, nastąpiło w okresie obowiązywania stanu zagrożenia epidemicznego albo stanu epidemii.

**Odpowiedź na pytanie 4 do wzoru umowy:** Zamawiający wykreśla zapisy § 6 ust. 3. Pozostałe punkty otrzymują numerację odpowiednio.

#### **Pytanie nr 5**

Wzór umowy - § 6 ust. 4:

*Łączna maksymalna wysokość kar umownych, których mogą dochodzić Strony nie może przekroczyć 50 % wartości wynagrodzenia określonego w § 3 ust. 1*

Zwracamy się z wnioskiem o modyfikację zapisu na:

*Łączna maksymalna wysokość kar umownych, których mogą dochodzić Strony nie może przekroczyć 10 % wartości wynagrodzenia określonego w § 3 ust. 1*

Wykonawca wskazuje, że bezzasadne jest takie ukształtowanie zapisów wzoru umowy, które pozwalają Zamawiającemu na żądanie zapłaty kar za naruszenia terminów częściowych bez ograniczenia ich wysokości do poziomu kary żądanej w przypadku odstąpienia od umowy. Należy uznać to za naruszenie zasady proporcjonalności, ponieważ celem zachowania elementarnej równości stron stosunku zobowiązaniowego, co jest fundamentalną wartością przy kształtowaniu postanowień umowy wzajemnej, Zamawiający powinien kształtować zapisy wzoru umowy w sposób proporcjonalny tj. stosując środki adekwatne do osiągnięcia zamierzonego celu, niewykraczające ponad to co konieczne, w tym również środki, które nie naruszają zasady ekwiwalentności świadczeń z umowy wzajemnej.

**Odpowiedź na pytanie 5 do wzoru umowy:** Zamawiający pozostawia zapisy bez zmian.

#### **Pytanie nr 6**

Wzór umowy - § 6 ust. 5:

*Jeżeli kary umowne nie pokryją szkody poniesionej przez daną stronę, może ona dochodzić od drugiej strony odszkodowania uzupełniającego na zasadach ogólnych.*

Zwracamy się z pytaniem o możliwość wprowadzenia limitacji odpowiedzialności wykonawcy do 100% wynagrodzenia z umowy oraz wyłączenia odpowiedzialności stron z tytułu utraconych korzyści. Pozwoli to na zachowanie równości stron oraz ukształtowanie stosunku zobowiązaniowego w sposób proporcjonalny, co stanowić winno podstawę kształtowania postanowień umowy wzajemnej. Ponadto wskazujemy, że przy obecnych zapisach wykonawca składając ofertę nie jest w stanie przewidzieć ewentualnego zakresu swojej odpowiedzialności, a w konsekwencji właściwie oszacować ryzyko i prawidłowo skalkulować cenę oferty.

Prosimy o wprowadzenie zapisów:

*Łączna odpowiedzialność wykonawcy ograniczona będzie do 100 % wartości wynagrodzenia z umowy.*

*Odpowiedzialność Stron z tytułu utraconych korzyści jest wyłączona.*

**Odpowiedź na pytanie 6 do wzoru umowy:** Zamawiający pozostawia zapisy bez zmian.