



ISO 9001  
ISO 14001  
ISO 45001  
ISO 27001  
HACCP

KONTO: 10 1500 1360 1213 6001 9348 0000

NIP: 9532582266 REGON: 340517145

Bydgoszcz, dnia 18-05-2023r.

**NZZ/19/D/23**

**Dotyczy:** postępowania o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonego w trybie podstawowym:  
**Usługa serwisu pogwarancyjnego przyłóżkowych aparatów rentgenowskich firmy AGFA.**

**Wszyscy Wykonawcy**

**WYJAŚNIENIA TREŚCI SWZ**

Działając na podstawie art. 284 ust. 1, 2 i 6 ustawy z dnia 11 września 2019 r. – Prawo zamówień publicznych, w związku z pytaniami zadanymi w toku postępowania o udzielenie zamówienia publicznego w w/w sprawie, Zamawiający udziela odpowiedzi/wyjaśnień.

**Pytanie nr 1**

Dotyczy załącznika nr 3 do SWZ – Projekt umowy, par. 4 pkt 12-13.

W załączniku nr 3 do SWZ „Projekt umowy” par. 4 pkt 12-13. Zamawiający określa wysokość kar umownych z tytułu niedotrzymania terminu z przyczyn zawinionych przez Wykonawcę: 1. na podjęcie interwencji (par. 4. pkt 13) oraz 2. naprawy usterki/awarii (par. 4. pkt 12) w wysokości odpowiednio:

ad 1. 250 zł za każdą godzinę zwłoki przy czym suma wartości kar umownych z tego tytułu w ciągu jednego roku obowiązywania umowy nie może przekroczyć 10% ceny netto rocznej obsługi serwisowej danego aparatu wynikającej z załącznika nr 1;

ad 2. 0,5 % wynagrodzenia netto umowy za każdy dzień zwłoki, nie więcej jednak jednorazowo niż 10% ceny netto rocznej obsługi serwisowej danego aparatu wynikającej z załącznika nr 1.

W naszej opinii Zamawiający proponuje kary o stosunkowo wysokiej wartości. W zakresie podobnych realizacji niejako przyjętym standardem są kary na zdecydowanie niższym poziomie, tj. ok. 100 zł za każdą godzinę zwłoki w przypadku niedotrzymania umownego terminu na podjęcie interwencji i 0,1-0,2 % wartości usługi serwisowej za zwłokę w naprawie usterki. W związku z powyższym wnosimy o zmiarkowanie kary umownej za zwłokę w podjęciu interwencji i naprawy określone w Projekcie umowy w par. 4 pkt 12-13 do wysokości odpowiednio:

1. 100 zł / h w przypadku zwłoki w podjęciu interwencji (par. 4 pkt 13)

2. 0,2 % wynagrodzenia netto umowy w przypadku zwłoki w naprawie (par. 4 pkt 12).

**Odpowiedź:**

Zamawiający dokonuje zmiany SWZ – Załącznik nr 3 do SWZ – Projekt umowy

Skreśla się w całości zapisy:

§4 ust. 13

W przypadku niedotrzymania terminu, o którym mowa w ust. 3 z przyczyn zawinionych przez Wykonawcę Wykonawca zapłaci Zamawiającemu karę umowną w wysokości **250 (słownie: dwustu pięćdziesięciu)** złotych za każdą godzinę zwłoki. Suma wartości kar umownych z tego tytułu w ciągu jednego roku obowiązywania umowy nie może przekroczyć 10% ceny netto rocznej obsługi serwisowej danego aparatu wynikającej z załącznika nr 1.

w zamian wprowadza się nowy zapis, który otrzymuje brzmienie:

§4 ust. 13

W przypadku niedotrzymania terminu, o którym mowa w ust. 3 z przyczyn zawinionych przez Wykonawcę Wykonawca zapłaci Zamawiającemu karę umowną w wysokości **150 (słownie: stu pięćdziesięciu)** złotych za każdą godzinę zwłoki. Suma wartości kar umownych z tego tytułu w ciągu jednego roku obowiązywania umowy nie może





ISO 9001  
ISO 14001  
ISO 45001  
ISO 27001  
HACCP

**SZPITAL UNIWERSYTECKI NR 2 IM. DR. JANA BIZIELA W BYDGOSZCZY**  
85-168 BYDGOSZCZ, UL. UJEJSKIEGO 75 tel. 52/36-55-799 fax. 52/370-05-31

KONTO: 10 1500 1360 1213 6001 9348 0000

NIP: 9532582266 REGON: 340517145

przekroczyć 10% ceny netto rocznej obsługi serwisowej danego aparatu wynikającej z załącznika nr 1.

oraz

Skreśla się w całości zapisy:

§4 ust. 12

W przypadku niedotrzymania terminu, o którym mowa w ust. 4. z przyczyn zawinionych przez Wykonawcę Wykonawca zapłaci Zamawiającemu karę umowną w wysokości **0,5% wynagrodzenia netto**, o której mowa w §3 ust. 2, za każdy dzień zwłoki, nie więcej jednak jednorazowo niż 10% ceny netto rocznej obsługi serwisowej danego aparatu wynikającej z załącznika nr 1.

w zamian wprowadza się nowy zapis, który otrzymuje brzmienie:

§4 ust. 12

W przypadku niedotrzymania terminu, o którym mowa w ust. 4. z przyczyn zawinionych przez Wykonawcę Wykonawca zapłaci Zamawiającemu karę umowną w wysokości **0,3% wynagrodzenia netto**, o której mowa w §3 ust. 2, za każdy dzień zwłoki, nie więcej jednak jednorazowo niż 10% ceny netto rocznej obsługi serwisowej danego aparatu wynikającej z załącznika nr 1.

## Pytanie nr 2

Dotyczy załącznika nr 3 do SWZ – Projekt umowy, par. 4a: Warunki dotyczące zatrudnienia

Zamawiający przewidział wymóg wykonywania czynności objętych przedmiotem zamówienia przez osoby zatrudnione na podstawie stosunku pracy w rozumieniu kodeksu pracy. Należy wskazać, że w przypadku tego rodzaju czynności – zasadnym byłoby dopuszczenie przez Zamawiającego również innych form współpracy wykonawcy z osobami je wykonującymi, albowiem nie są to czynności charakterystyczne dla stosunku pracy. Tego rodzaju usługi świadczone są przez wykwalifikowane osoby, posiadające zaawansowane umiejętności i wiedzę z zakresu działania i serwisu sprzętu medycznego. Jednocześnie sposób świadczenia usług przez te osoby charakteryzuje się dużą samodzielnością, przejawiającą się m.in. w samodzielnej ocenie stanu technicznego serwisowanego lub naprawianego sprzętu oraz w doborze metody rozwiązania problemu zgodnie z posiadaną wiedzą i doświadczeniem oraz instrukcjami producenta.

Tymczasem dla stosunku pracy w rozumieniu art. 22 kodeksu pracy – charakterystyczna jest podległość służbowa przejawiająca się w pozostawaniu przez daną osobę pod kierownictwem pracodawcy. W przypadku usług serwisowania lub napraw sprzętu informatycznego/medycznego tego rodzaju zależność między zlecającym usługę a osobą, którą ją wykonuje – nie zachodzi. Mamy w tym przypadku do czynienia z usługą wysoce specjalistyczną, wykonywaną przez profesjonalistów, którzy co do zasady trudnią się wykonywaniem tylko tego rodzaju prac. Ponadto należy mieć również na uwadze, że zdecydowana większość specjalistów z tego zakresu to osoby działające na własny rachunek – niepowiązane stosunkiem pracy z żadnym z producentów urządzeń. Potwierdzeniem umiejętności i wiedzy takich osób jest uzyskanie przez nich autoryzacji na świadczenie usług serwisowych, napraw sprzętu od ich producenta.

2

Również Urząd Zamówień Publicznych w opinii z dnia 3.11.2016 r. dotyczącej art. 29 ust. 3a Pzp z 2004 r. (obecnie art. 95 ust. 1 Pzp) wskazał, iż niektóre z usług informatycznych – świadczonych przez wysoko wykwalifikowane osoby – trudno uznać za świadczenie pracy w rozumieniu przepisów kodeksu pracy, a co za tym idzie, niezasadne jest w takich przypadkach ustanowienie wymogu zatrudnienia tych osób w oparciu o umowę o pracę. W tym świetle wystarczającym dla zabezpieczenia należytej ich realizacji jest pozostawanie w bezpośredniej dyspozycji wykonawcy. Wystarczająco odpowiednim będzie w tym przypadku zobowiązanie się serwisanta do pozostawania w dyspozycji wykonawcy na podstawie stosownej umowy np. o współpracę. Rozwiązanie to opiera się na stosunku łączącym wykonawcę bezpośrednio z osobą serwisanta prowadzącą własną działalność gospodarczą w tym zakresie. Tego rodzaju stosunek – podobnie jak stosunek pracy – charakteryzuje się trwałością, długim okresem obowiązywania oraz obowiązkiem przestrzegania zasad staranności i jakości przy świadczeniu usługi przez serwisanta – i jako taki należy go uznać za wystarczający dla zapewnienia należytej realizacji zamówienia w zakresie



SZPITAL  
AKREDYTOWANY



usług naprawy i serwisu sprzętu.

Wobec powyższego zwracamy się o zmianę postanowień SWZ w zakresie, w jakim ustanawiają wymóg wykonywania czynności objętych przedmiotem zamówienia przez osoby na podstawie stosunku pracy w rozumieniu kodeksu pracy – poprzez dopuszczenie również innych form współpracy Wykonawcy z tymi osobami, które w niemniejszym stopniu gwarantują należyte wykonanie tych usług.

**Odpowiedź:**

Zamawiający w załączniku nr 3 do SWZ „Projekt umowy” w par. 4a „Warunki dotyczące zatrudnienia” ust. 1 zawarł następujące zapisy:

1. Wykonawca oraz podwykonawcy obowiązani są do zatrudnienia na podstawie stosunku pracy w rozumieniu ustawy z dnia 26 czerwca 1974 roku – Kodeks pracy przez cały okres realizacji niniejszej umowy, wszystkich osób wykonujących następujące czynności objęte zakresem przedmiotu zamówienia:

- 1) usuwanie usterek urządzeń wyszczególnionych w przedmiocie zamówienia,
- 2) wykonywanie przeglądów technicznych urządzeń wyszczególnionych w przedmiocie zamówienia,
- 3) czynności konserwacji, napraw bieżących, przeglądów technicznych i serwisu systemu.

Zamawiający wymaga aby przytoczone powyżej czynności były wykonywane przez pracowników zatrudnionych na podstawie stosunku pracy w rozumieniu ustawy z dnia 26 czerwca 1974 roku – Kodeks pracy przez cały okres realizacji niniejszej umowy, nie dotyczy to jedynie czynności – tych usług informatycznych zawartych w załączniku nr 1 do SWZ Przedmiot Zamówienia/Szczegółowy formularz cenowy, które mogą być realizowane zdalnie.

**Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ.**

**Zamawiający**

