

SAMODZIELNY PUBLICZNY WOJEWÓDZKI SZPITAL ZESPOLONY W SZCZECINIE



71 – 455 Szczecin, ul. Arkońska 4
Strona internetowa: www.spwsz.szczecin.pl
NIP 851-25-37-954 REGON: 000290274
PEKAO S.A. 57 1240 6292 1111 0010 7358 3739



Nasz znak:
EP/220/34/2019/1

Data:
05.08.2019r.

WYJAŚNIENIE I ZMIANA TREŚCI SPECYFIKACJI ISTOTNYCH WARUNKÓW ZAMÓWIENIA

dotyczy: przetargu nieograniczonego znak: EP/220/34/2019 pn.: Usługa przeglądów technicznych sprzętu medycznego dla SPWSZ w Szczecinie

Działając na podstawie art. 38 ust. 2 i 4 ustawy z dnia 29 stycznia 2004r. Prawo zamówień publicznych (t. j.: Dz. U. z 2018r., poz. 1986 ze zm., dalej – „ustawa Pzp”), Samodzielny Publiczny Wojewódzki Szpital Zespólny w Szczecinie, jako Zamawiający, informuje, że w postępowaniu o udzielenie zamówienia prowadzonym w trybie przetargu nieograniczonego znak j. w. zostały złożone pytania do treści specyfikacji istotnych warunków zamówienia (dalej – „SIWZ”) oraz zmieniono jej treść:

Pytania Wykonawców:

ZESTAW 1

Dot. zapisów umowy § 6 pkt 2:

W projekcie umowy § 6 pkt 2 Zamawiający określił, iż:

„Zapłata Wynagrodzenia następować będzie w częściach odpowiadających sumie wskazanych w Ofercie cen jednostkowych za faktycznie wykonane Usługi, płatnych w okresach kwartalnych, przelewem na rachunek bankowy Wykonawcy wskazany w treści wystawionej przez niego faktury, w terminie do 60 dni od dnia doręczenia Zamawiającemu prawidłowo wystawionej faktury”.

Prosimy o doprecyzowanie zapisu, albowiem wystawienie faktury za wykonane usługi jest czym innym niż zapłata za wykonane faktury.

Wnioskujemy o zmianę w zapisie umowy, albowiem zapis ten jest w sprzeczności z ustawą o VAT.

Zgodnie z art. 106i ust. 1 ustawy o VAT fakturę wystawia się nie później niż 15-ego dnia miesiąca następującego po miesiącu, w którym dokonano dostawy towaru lub wykonano usługę.

Proponujemy zmianę zapisu § 6 pkt 2 na, iż „Wykonawca wystawi fakturę na koniec m-ca w którym wykonał usługę. Zapłata Wynagrodzenia nastąpi przelewem na rachunek bankowy Wykonawcy wskazany w treści wystawionej przez niego faktury, w terminie do 60 dni od dnia doręczenia Zamawiającemu prawidłowo wystawionej faktury.

Odp.: Zamawiający wyraża zgodę.

W związku z powyższym, Zamawiający zmienia treść SIWZ w zakresie projektu umowy, stanowiącego załącznik nr 4 do SIWZ w ten sposób, że w § 6 (WYNAGRODZENIE I PŁATNOŚĆ):

- zmienia treść ust. 2: z „Zapłata Wynagrodzenia następować będzie w częściach odpowiadających sumie wskazanych w Ofercie cen jednostkowych za faktycznie wykonane Usługi, płatnych w okresach kwartalnych, przelewem na rachunek bankowy Wykonawcy wskazany w treści wystawionej przez niego faktury, w terminie do

Lokalizacje: 71-455 Szczecin, ul. Arkońska 4
Centrala: 91 813 90 00
Fax. 91 813 90 09

70-891 Szczecin, ul. A. Sokołowskiego 11
Centrala: 91 442 72 00, 91 442 72 13
Fax. 91 462 04 94

60 dni od dnia doręczenia Zamawiającemu prawidłowo wystawionej faktury." na „Wykonawca wystawi fakturę na koniec miesiąca, w którym wykonał Usługę. Zapłata Wynagrodzenia nastąpi przelewem na rachunek bankowy Wykonawcy wskazany w treści wystawionej przez niego faktury, w terminie do 60 dni od dnia doręczenia Zamawiającemu prawidłowo wystawionej faktury.”,

- wykreśla ust. 12.

W wyniku wykreślenia ust. 12 w § 6 (WYNAGRODZENIE I PŁATNOŚĆ) projektu umowy, stanowiącego załącznik nr 4 do SIWZ, zmianie ulega numeracja kolejnych ustępów, i tak:

- dotychczasowy ustęp 13 stanowił będzie ustęp 12,
- dotychczasowy ustęp 14 stanowił będzie ustęp 13,
- dotychczasowy ustęp 15 stanowił będzie ustęp 14.

Powyższe zmiany zostały naniesione w poprawionym załączniku nr 4 do SIWZ – projekcie umowy, który został zamieszczony na stronie internetowej Zamawiającego www.spwsz.szczecin.pl w zakładce „załączniki”.

ZESTAW 2

Pytanie 1 dot. zadania nr 7:

Saviny o numerach ARTL, ARTN zostały wyprodukowane w 2003 roku. Zgodnie z instrukcją obsługi i wymaganiami producenta, co 8 lat powinny zostać wymienione układy turbiny. Czy Zamawiający zgodnie z wytycznymi producenta potwierdza wymianę tych części w przedmiotowych Savinach?

Odp.: Zamawiający wymaga zgodnie z zaleceniami producenta i SIWZ.

ZESTAW 3

Na podstawie art. 38 ust. 1 ustawy Prawo zamówień publicznych (dalej: **PZP**) zwracamy się z wnioskiem o wyjaśnienie, czy zawarty w SIWZ wymóg dotyczący zatrudniania przez wykonawcę na umowę o pracę osób wykonujących czynności w zakresie przeprowadzania przeglądów, konserwacji, kontroli bezpieczeństwa aparatury medycznej wraz z naprawami oznacza, że Zamawiający uznaje, iż wykonywanie ww. czynności będzie zawierało cechy stosunku pracy w rozumieniu art. 22 § 1 Kodeksu Pracy (dalej: k.p.)

W przypadku odpowiedzi pozytywnej na powyższe pytanie:

1) wnosimy o usunięcie zapisu z SIWZ dotyczącego wymogu zatrudnienia na umowę o pracę.

Wnioskujemy o wprowadzenie zmiany SIWZ polegającej na dopuszczeniu możliwości posłużenia się przez wykonawcę zarówno swoimi pracownikami, jak i osobami zatrudnionymi przez niego na podstawie umów cywilnoprawnych przy wykonywaniu czynności w zakresie przeprowadzania przeglądów, konserwacji, kontroli bezpieczeństwa aparatury medycznej wraz z naprawami.

Zmodyfikowany zapis może mieć następujące brzmienie: „Zamawiający informuje, że wykonawca może przy realizacji zamówienia posługiwać się zarówno swoimi pracownikami, jak i osobami zatrudnionymi przez niego na podstawie umów cywilnoprawnych.”

UZASADNIENIE

Z aktualnego brzmienia ww. zapisów SIWZ wynika, że wykonawca przy wykonywaniu czynności w zakresie przeprowadzania przeglądów, konserwacji, kontroli bezpieczeństwa aparatury medycznej wraz z naprawami 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 wykonywać te usługi znacząco odbiega od rodzaju stosunku prawnego, jaki łączy pracodawcę i pracownika na podstawie Kodeksu pracy.

Zgodnie z art. 29 ust. 3a PZP zamawiający określa wymóg zatrudnienia przez wykonawcę na podstawie umowy o pracę 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 k.p. **Oznacza to, że zamieszczenie w SIWZ tego wymogu jest obowiązkowe pod warunkiem, że czynności będą miały w istocie pracowniczy charakter.**

W art. 22 § 1 k.p. określono, że 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, a pracodawca – do zatrudniania pracownika za wynagrodzeniem. 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 pracy, wykonywanie pracy na stanowisku wskazanym przez pracodawcę i w czasie wskazanym przez pracodawcę. W przypadku ustalenia zatem, że w łączącym strony stosunku prawnym występowały elementy obce stosunkowi pracy (np. brak podporządkowania), nie jest możliwa jego kwalifikacja do stosunku pracy.

Wykonywanie czynności z zakresu serwisu i przeglądów technicznych aparatury medycznej nie odpowiada definicji stosunku pracy ponieważ:

- 1) serwisantów cechuje wysoki stopień samodzielności i niezależności (brak podporządkowania – podstawowego elementu stosunku pracy);
- 2) od osób wykonujących te usługi oczekuje się osiągnięcia określonego rezultatu, a nie wyłącznie starannego działania przy wykonywaniu powierzonych czynności;
- 3) czas wykonywania czynności wynika z okoliczności, umowy z Zamawiającym oraz dyspozycyjności serwisanta (czas nie jest określany przez wykonawcę - brak podstawowej cechy stosunku pracy).

Z powyższego wynika, że wykonanie usług przeprowadzania przeglądów, konserwacji, kontroli bezpieczeństwa aparatury medycznej wraz z naprawami będzie zatem zawierało elementy obce stosunkowi pracy w rozumieniu art. 22 § 1 k.p. W konsekwencji postanowienia zawarte w przedmiotowej SIWZ są niezgodne z art. 29 ust. 3a PZP.

W opinii Urzędu Zamówień Publicznych (źródło: <https://www.uzp.gov.pl/baza-wiedzy/interpretacja-przepisow/opinie-archiwalne/opinia-dotyczyca-art.-29-ust.-3a-ustawy-pzp>) dotyczącej art. 29 ust. 3a PZP wyrażono pogląd, że świadczenie usług informatycznych przez osoby o wysokim poziomie kompetencji, posiadających rzadkie specjalizacje (np.: przez programistów, integratorów systemów) nie polega na wykonywaniu pracy w rozumieniu Kodeksu pracy. Wskazać należy, że czynności obejmujące przeprowadzanie przeglądów, konserwacji, kontroli bezpieczeństwa aparatury medycznej będą mieć zbliżony charakter do usług informatycznych, zatem stosując analogię, można uznać, że również nie polegają na świadczeniu pracy w rozumieniu art. 22 § 1 k.p.

W związku z powyższym, wnosimy o zmianę postanowień ww. zapisów SIWZ i ich usunięcie, jak również dopuszczenie możliwości posłużenia się przez wykonawcę zarówno swoimi pracownikami, jak i osobami

zatrudnionymi przez niego na podstawie umów cywilnoprawnych przy wykonywaniu czynności w zakresie przeprowadzania przeglądów, konserwacji, kontroli bezpieczeństwa aparatury medycznej wraz z naprawami.

Odp.: W odniesieniu do powyższego, Zamawiający zmienia dotychczasową treść rozdziału III SIWZ w pkt 9: „Zamawiający wymaga zatrudnienia przez wykonawcę lub podwykonawcę na podstawie umowy o pracę osób wykonujących następujące czynności w zakresie realizacji zamówienia, a polegające na świadczeniu pracy w rozumieniu art. 22 § 1 Kodeksu pracy: 1) serwisowanie sprzętu medycznego.”, nadając mu brzmienie: **„Zamawiający wymaga zatrudnienia przez wykonawcę lub podwykonawcę na podstawie umowy o pracę wszystkich osób wykonujących czynności w zakresie przeglądów sprzętu medycznego, o ile czynności te polegają na świadczeniu pracy w rozumieniu art. 22 § 1 Kodeksu pracy. Obowiązek zatrudniania, o którym mowa w zdaniu poprzednim nie dotyczy sytuacji osobistego wykonywania czynności wchodzących w zakres przedmiotu zamówienia przez wykonawcę lub podwykonawcę prowadzącego działalność gospodarczą”.**

W oparciu o art. 38 ust. 1 pkt 3 ustawy Pzp Zamawiający przedłuża termin składania ofert, a tym samym termin ich otwarcia w poniższy sposób:

- **termin składania ofert** – z 07.08.2019r., do godz. 09:00 na **09.08.2019r., do godz. 09:00,**
- **otwarcie ofert** – z 07.08.2019r. o godz. 09:30 na **09.08.2019r. o godz. 09:30.**

W odniesieniu do powyższego zmianie ulegają zapisy w:

- **rozdziale XI SIWZ, gdzie pkt 5 i 6 otrzymują brzmienie:**

„5. Termin składania ofert:

- 1) Oferty należy składać **do dnia 09.08.2019r., do godz. 09:00.**
- 2) Za termin złożenia oferty uważa się termin jej dotarcia do Zamawiającego.

6. Otwarcie ofert nastąpi w dniu 09.08.2019r. o godz. 09:30 w siedzibie Zamawiającego w Sekcji Zamówień Publicznych, w budynku przy ul. Broniewskiego 2, II piętro, pokój nr 328”.

**DYREKTOR
Samodzielnego Publicznego
Wojewódzkiego Szpitala Zespolonego
w Szczecinie**

Małgorzata Usielska