

Regionalne Centrum Krwiodawstwa i Krwiolecznictwa w Krakowie
ul. Rzeźnicza 11, 31-540 Kraków

WYJAŚNIENIA TREŚCI SWZ

Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego:

Nazwa zamówienia: Przedmiot zamówienia stanowią usługi przeglądów technicznych lub przeglądów technicznych oraz serwisu urządzeń medycznych i laboratoryjnych będących w posiadaniu RCKiK w Krakowie.

Numer referencyjny: ZP-09-2025

Zamawiający, działając na podstawie art. 284 ust. 6 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U. z 2024 poz. 1320), udostępnia poniżej treść zapytań do Specyfikacji Warunków Zamówienia (zwanej dalej "SWZ") wraz z wyjaśnieniami:

Pytanie nr 1

Dot. zapisów SWZ rozdz. 7 pkt 7.2 ppkt 4 Zadanie nr 2

Zwracamy się z wnioskiem do Zamawiającego o dopuszczenie złożenia referencji, w ramach zadania nr 2, potwierdzających należyte wykonanie przeglądów z danej grupy urządzeń. Wykazanie doświadczenia ma na celu potwierdzenie umiejętności wykonania przeglądu aparatury o konkretnym zastosowaniu, np. wirówki laboratoryjne, wytrząsarki, komory laminarne. Dlatego też prosimy o dopuszczenie, w zakresie zadania nr 2 złożenia referencji dot. rodzaju urządzeń znajdujących się w tym zadaniu, tj. inkubatorów i wytrząsarek również innych producentów. Takie rozwiązanie będzie wystarczające, aby udowodnić doświadczenie wykonawcy i umożliwić udział w postępowaniu większej ilości wykonawcom, co będzie miało korzystne przełożenie na uzyskanie dla Zamawiającego zadawalającej oferty.

Stanowisko (wyjaśnienie) Zamawiającego:

Zamawiający podtrzymuje swoje stanowisko i wymaga wykazania wykonania co najmniej jedną usługę w zakresie przeglądów technicznych Inkubatorów i Wytrząsarek Helmer, o łącznej wartości min. 5 000,00 PLN brutto.

Pytanie nr 2

Dot. Formularz ofertowy

Zwracamy się do Zamawiającego z prośbą o wyrażenie zgody na pozostawienie w formularzu ofertowym tylko tych zadań (z niezmienną ilością pozycji), na które Wykonawca składa ofertę, poprzez usunięcie pozostałych.

Stanowisko (wyjaśnienie) Zamawiającego:

Wykonawca nie może dokonywać istotnych zmian w treści formularza ofertowego, które mogłyby wpłynąć na ocenę oferty lub naruszyć zasadę równego traktowania wykonawców. Formularz ofertowy został przygotowany w taki sposób, by możliwe było złożenie oferty na wszystkie części postępowania. W przypadku, gdy Wykonawca zamierza złożyć ofertę tylko na wybrane zadania, może uzupełnić tylko te pola w zadaniu, w którym chce złożyć ofertę albo tak zmodyfikować Formularz ofertowy, że usunie tylko pola dedykowane zadaniom, na które oferty nie składa.

Pytanie nr 3

Dot. zapisów Umowy § 7

Zwracamy się z prośbą do Zamawiającego o uzupełnienie Umowy o zapis, że na podstawie art. 106n ust. 1 ustawy z dnia 11 marca 2004 r. o podatku od towarów i usług udziela Wykonawcy zgody na wystawianie i przysyłanie faktur, duplikatów faktur oraz ich korekt, a także not obciążeniowych i not korygujących w formacie pliku elektronicznego PDF na wskazany przez siebie adres poczty e-mail, ze wskazanych w umowie adresów poczty e-mail Wykonawcy.

Stanowisko (wyjaśnienie) Zamawiającego:

Zamawiający informuje, że w umowie dopuszcza możliwość przekazywania faktur drogą elektroniczną zgodnie z § 7 ust 3. Zamawiający wymaga jedynie złożenia po zawarciu umowy oświadczenia przez Wykonawcę, jeżeli zamierza on przysyłać dokumenty drogą elektroniczną.

Pytanie nr 4

Dot. zapisów Umowy § 7

Zwracamy się z wnioskiem do Zamawiającego o odstąpienie od wymogu, aby nazwa usługi na fakturze była zgodna z formularzem ofertowym. Faktura jest wystawiana w systemie, posiadanym przez wykonawcę, gdzie zostały ogólnie zdefiniowane pozycje asortymentowe, żeby odpowiadały wykonanym pracom serwisowym u różnych Zamawiających i nie możliwości wystawiania faktur z nazwą usługi zgodną akurat z tym konkretnym formularzem ofertowym. Natomiast na fakturze jest zamieszczana informacja szczegółowa, dotycząca np. nr umowy, nr pakietu, nr zlecenia itp. I dzięki temu nie ma problemu z prawidłowym opisaniem faktury po stronie jej odbiorcy.

Zwracamy się z wnioskiem do Zamawiającego o odstąpienie od wymogu podawania na fakturze nazwy urządzenia, jego numeru seryjnego i terminu wykonania usługi, gdyż do faktury jest dołączony raport serwisowy, który zawiera wszelkie wymagane przez prawo i Zamawiającego informacje odnośnie konkretnego urządzenia. Dlatego prosimy o zgodę, aby faktura VAT, zgodnie z definicją, dokumentowała sprzedaż towarów i usług dokonywaną przez podatnika VAT na rzecz innego podatnika VAT, a wszelkie informacje szczegółowe znalazły się w opisie faktury i/lub w dołączonym raporcie z prac serwisowych.

Stanowisko (wyjaśnienie) Zamawiającego:

Zamawiający wyraża zgodę, aby informacje szczegółowe znalazły się w opisie faktury i/lub w dołączonym raporcie z prac serwisowych.

Pytanie nr 5

Dot. zapisów Umowy § 8

Zwracamy się z prośbą o modyfikację zapisów § 8 w taki sposób, aby wysokość kary umownej naliczana była od wartości netto a nie brutto. VAT jest należnością publicznoprawną, którą wykonawca jest zobowiązany odprowadzić do urzędu skarbowego. Ponadto sama kwota podatku VAT wliczona do ceny oferty nie ma wpływu na korzyści ekonomiczne osiąmane przez wykonawcę z tytułu wykonania zamówienia.

Stanowisko (wyjaśnienie) Zamawiającego:

Zamawiający nie wyraża zgody. Zamawiający określił w ten sposób metodę wyliczenia wysokości kary umownej od wartości brutto umowy.

Pytanie nr 6

Dot. zapisów Umowy § 8 ust. 1 lit. b, c)

Zważywszy na fakt, iż specyfika realizacji przedmiotu Umowy, którym są usługi świadczone w sposób ciągły, przez okres ustalony w Umowie, sprawia, że nieuzasadnione jest naliczanie kar za zwłokę w stosunku do wartości całkowitej Umowy, w sytuacji, gdy Zamawiający nie ma uwag do pozostałych usług, zwracamy się z wnioskiem do Zamawiającego, aby kara umowna dotycząca usług świadczonych regularnie, odnosiła się do wartości danej usługi nie wykonanej należycie, nie zaś do pełnej wartości umowy. Z uwagi na powyższe prosimy o zmianę zapisów Umowy § 8 ust. 1 lit. b, c) zgodnie z propozycją:

"b) w przypadku niedotrzymania terminów określonych w § 3 ust. 1 umowy Wykonawca zapłaci kary umowne w wysokości 0,1% wartości brutto za usługę, w stosunku do której wykonawca pozostaje w zwłoce za każdy rozpoczęty dzień zwłoki, nie więcej niż 20% wartości umowy,

c) w przypadku niedotrzymania terminu określonego w §4 umowy Wykonawca zapłaci kary umowne w wysokości 0,1% wartości brutto za usługę, w stosunku do której wykonawca pozostaje w zwłoce za każdy rozpoczęty dzień zwłoki, nie więcej niż 20% wartości umowy".

Stanowisko (wyjaśnienie) Zamawiającego:

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisów umownych.

Pytanie nr 7

Dot. zapisów Umowy § 14

Zwracamy się z wnioskiem do Zamawiającego o zmianę zapisu w w/w punkcie Umowy dotyczącego wymogu zatrudniania przez Wykonawcę na umowę o pracę osób wykonujących czynności w zakresie prowadzonego postępowania i dopuszczenie do realizacji osób, które są zatrudnione przez wykonawcę na podstawie umowy cywilnoprawnej, jako zasób własny firmy.

Zmodyfikowany zapis może mieć następujące brzmienie: „Zamawiający informuje, że Wykonawca może przy realizacji zamówienia posługiwać się zarówno pracownikami zatrudnionymi na umowę o pracę, jak i osobami zatrudnionymi przez niego na podstawie umów cywilnoprawnych, rozumianych jak zasób własny firmy.”

W naszej ocenie wymóg postawiony przez Zamawiającego jest nieuprawniony w przedmiotowym postępowaniu, ponieważ charakter obowiązków osób, które mają bezpośrednio wykonywać usługi serwisowania, znacząco odbiega od rodzaju stosunku prawnego, jaki łączy pracodawcę i pracownika na podstawie Kodeksu pracy. Zgodnie z art. 95 ust. 1 Ustawy PZP "Zamawiający określa w ogłoszeniu o zamówieniu lub dokumentach zamówienia na usługi lub roboty budowlane wymagania związane z realizacją zamówienia w zakresie zatrudnienia przez wykonawcę lub podwykonawcę na podstawie stosunku pracy 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 ustawy z dnia 26 czerwca 1974 r. - Kodeks pracy (Dz. U. z 2019 r. poz. 1040, 1043 i 1495)." Oznacza to, że zamieszczenie w Umowie tego wymogu jest obowiązkowe pod warunkiem, że czynności będą miały w istocie pracowniczy charakter. Zgodnie z wyrokiem Sądu Apelacyjnego we Wrocławiu: "zatrudnienie na podstawie stosunku pracy dotyczy osób, które wykonują wskazane przez zamawiającego czynności w zakresie realizacji zamówienia, jeżeli wykonanie tych czynności polega na wykonywaniu pracy w sposób określony w art. 22 § 1 Kodeksu pracy. Zgodnie z tym przepisem 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. Pracodawca zaś zatrudnia pracownika za wynagrodzeniem. Przy czym o tym, czy strony istotnie nawiązały umowę o pracę, nie decyduje formalne zawarcie (podpisanie) umowy nazwanej umową o pracę oraz przedłożenie innych związanych z tym dokumentów, lecz faktyczne i rzeczywiste realizowanie na jej podstawie elementów charakterystycznych dla stosunku pracy (tak m.in. Wyrok Sądu Apelacyjnego we Wrocławiu z dnia 2 sierpnia 2016 r., sygn. III AUa 235/16).

Innymi słowy, 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 prace, wykonywanie pracy na stanowisku wskazanym przez pracodawcę i w czasie wskazanym przez pracodawcę.

Zatem, w przypadku ustalenia, że w łączącym strony stosunku prawnym występowały elementy obce stosunkowi pracy (np. osobiste świadczenie pracy w sposób ciągły, brak podporządkowania), nie jest możliwa jego kwalifikacja do stosunku pracy.

Wykonywanie czynności z zakresu serwisu sprzętu i urządzeń medycznych nie odpowiada definicji stosunku pracy ponieważ:

- serwisantów cechuje wysoki stopień samodzielności i niezależności (brak podporządkowania - podstawowego elementu stosunku pracy);
 - od osób wykonujących te usługi oczekuje się osiągnięcia określonego rezultatu, a nie wyłącznie starannego działania przy wykonywaniu powierzonych czynności;
 - czas wykonywania czynności wynika z okoliczności umowy z Zamawiającym oraz dyspozycyjności serwisanta (czas nie jest określany przez wykonawcę, praca nie jest świadczona w sposób ciągły - brak podstawowej cechy stosunku pracy).
- Czas, w jakim pracownik pozostaje do dyspozycji pracodawcy, określa szczegółowo art. 129. § 1. Kodeksu pracy. Zgodnie z zapisanymi w nim przepisami przeciętny czas pracy wynosi 8 godzin na dobę w przeciętnie 5-dniowym tygodniu pracy. Przeprowadzenie prac serwisowych u Zamawiającego, to świadczenie pracy przez serwisanta najwyżej kilka razy w okresie zawartej umowy, a nie praca codzienna przez 5 dni w tygodniu, czyli bez określonych ram czasowych.

W związku z powyższym, pracę wykonywaną przez serwisantów sprzętu i urządzeń medycznych należałoby porównać raczej do pracy wykonywanej np.: przez prawników, doradców (czyli bez określonych ram czasowych), a nie do pracy np.: osób sprzątających, które wykonują pracę w określonych ramach czasowych co do dnia i godziny.

Wynika z tego, że wykonanie usług określonych przez Zamawiającego w prowadzonym postępowaniu, będzie zawierało elementy obce stosunkowi pracy w rozumieniu art. 22 § 1 Kodeksu pracy.

Dodatkowo pracownik świadczący prace na podstawie umowy cywilno-prawnej, jako zasób własny pracodawcy, jest tak samo traktowany jak pracownik zatrudniony na umowę o pracę oraz opłaca wszelkie wymagane świadczenia i podatki.

Stanowisko (wyjaśnienie) Zamawiającego:

Zamawiający podtrzymuje zapisy umowne i wymaga zatrudnienia osób wykonujących w zakresie realizacji zamówienia bezpośrednich czynności związanych z realizacją umowy: serwisantów i inżynierów serwisu oraz osoby koordynujące realizację niniejszej umowy, jeżeli wykonanie tych czynności polega na wykonywaniu pracy w sposób określony w art. 22 § 1 ustawy z dnia 26 czerwca 1974 r. – Kodeks pracy.