



Piła, dn. 18.10.2018 roku

NO-ZP.VII-240/55/18

Wszyscy uczestnicy postępowania

dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego w trybie przetargu nieograniczonego pod hasłem: „**USŁUGA OPIEKI SERWISOWEJ NAD SZPITALNYMI SYSTEMAMI INFORMATYCZNYMI**”.

Szpital Specjalistyczny w Pile informuje, że w związku z pytaniami zadanymi przez Wykonawców w toku postępowania o udzielenie zamówienia publicznego, Zamawiający udziela wyjaśnień i modyfikuje treść SIWZ w niżej wskazanym zakresie:

Pytanie nr 1

Dotyczy: SIWZ, Rozdział 3, pkt. 3.9

Prosimy o wykreślenie obowiązku zatrudniania Informatyków na podstawie umowy o pracę dla wszystkich usług i systemów opisanych w zamówieniu, gdyż powyższy zapis uniemożliwia złożenie oferty większości potencjalnym oferentom. Powszechnym jest, że osoby wykonujące zawód Informatyka w zakresie usług dotyczących oprogramowania dysponują dużą swobodą jaką daje np. własna działalność gospodarcza bądź osobiste świadczenie usług ze względu na nienormowany czas pracy. Zawód Informatyka jest zawodem wysoce specjalistycznym, eksperckim i osoba go wykonującą musi być dyspozycyjna, w każdym okresie gotowa do np. usunięcia awarii u klienta. Zdaniem Wykonawcy czynności wykonywane przez te osoby w tym przypadku nie polegają na świadczeniu pracy a postawiony wymóg ogranicza możliwość zastosowania norm czasu pracy określonych w Kodeksie Pracy a tym samym podroży cenę oferty w sposób niewspółmierny do zadań.

W związku z powyższym składamy zapytanie czy Zamawiający dopuści zmianę treści dokumentacji przetargowej w zakresie zatrudniania osób wykonujących zamówienie na umowę o pracę na „osoby sprawujące obsługę systemu rejestracji zgłoszeń w systemie HelpDesk”?

Opinia UZP dotycząca art. 29 ust. 3a ustawy Pzp:

Ustawodawca regulując brzmienie art. 29 ust. 3a ustawy Pzp miał na celu zobligowanie zamawiających do dokonania oceny, czy przy realizacji konkretnego zamówienia publicznego na usługi lub roboty budowlane wykonanie określonych czynności będzie zawierało cechy stosunku pracy. Jeśli wystąpią te czynności, to po stronie zamawiającego będzie spoczywał obowiązek określenia w opisie przedmiotu zamówienia wymagania zatrudnienia przez wykonawcę lub podwykonawcę na podstawie umowy o pracę osób wykonujących wskazane przez zamawiającego czynności. Podstawą prawną do określenia, czy czynności wykonywane przez pracowników wykonawcy/podwykonawcy polegają na wykonywaniu pracy, stanowi art. 22 § 1 Kodeksu pracy. Przepis art. 22 § 1 Kodeksu pracy określa konstytutywne cechy stosunku pracy:

- wykonywanie pracy określonego rodzaju na rzecz pracodawcy,
- wykonywanie pracy pod kierownictwem pracodawcy,
- w miejscu wyznaczonym przez pracodawcę,
- i w czasie przez niego wyznaczonym, a pracodawca – do zatrudniania pracownika za wynagrodzeniem.

Jeśli realizacja czynności w ramach udzielanego zamówienia polega na wykonywaniu pracy w rozumieniu art. 22 § 1 Kodeksu pracy to zamawiający musi określić w opisie przedmiotu zamówienia wymóg zatrudnienia, a wykonawca lub podwykonawca mają obowiązek zatrudniać osoby wykonujące czynności objęte tym wymogiem. Należy stanowczo podkreślić, że nie w każdym postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego zamawiający będzie określał wymagania dotyczące zatrudniania na umowę o pracę. W pierwszej kolejności należy wskazać, że obowiązek ten nie dotyczy dostaw, także w sytuacji gdy wchodzi one w zakres danego zamówienia, w tym w szczególności zamówienia na roboty budowlane. W drugiej kolejności podnieść

należy, że w zamówieniach na usługi i roboty budowlane, do których wprost odwołuje się art. 29 ust. 3a ustawy Pzp, taki obowiązek będzie dotyczył tylko tych zamówień publicznych, w których wykonywanie czynności w ramach jego realizacji będzie polegało na wykonywaniu pracy zgodnie z brzmieniem art. 22 § 1 Kodeksu pracy. Natomiast, w każdym postępowaniu na usługi lub roboty budowlane na zamawiającym będzie spoczywał ciężar ustalenia, czy takie czynności będą wchodziły w realizację zamówienia. W zakresie oceny, czy dana czynność ma charakter stosunku pracy pomocne może być bogate orzecznictwo sądów pracy. Pomocniczo należy wskazać na istotne ustalenia sądów pracy określające charakter umowy o pracę:

- 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 (wyrok Sądu Apelacyjnego we Wrocławiu z dnia 2 sierpnia 2016 r., sygn. III AUa 235/16 i wcześniejsze),
- stosunek pracy istnieje nawet wtedy, gdy strony w dobrej wierze zawierają umowę cywilnoprawną, lecz jej treść lub sposób realizacji odpowiada cechom stosunku pracy (wyrok Sądu Najwyższego z 3 czerwca 2008 r., sygn. I PK 311/07),
- umowa o pracę jest umową starannego działania; świadcząc umowę o pracę pracownik jest podporządkowany pracodawcy, co do czasu, miejsca i sposobu jej wykonywania (wyrok Sądu Apelacyjnego w Gdańsku z dnia 26 lipca 2016 r. sygn. III AUa 490/16 i wcześniejsze),
- kwalifikując konkretną umowę [umowa o dzieło] należy badać w pierwszej kolejności czy świadczenie będące przedmiotem zobowiązania ma cechy dzieła - polega na osiągnięciu w przyszłości z góry określonego, samoistnego, obiektywnie osiągalnego i subiektywnie pewnego rezultatu ludzkiej pracy czy twórczości, mającego postać materialną lub też niematerialną, ale ucieleśnioną. (...) z takim założeniem co do zasady nie koresponduje wykonywanie czynności powtarzalnych [charakteryzujące umowę o pracę] (wyrok Sądu Apelacyjnego w Łodzi z dnia 13 listopada 2015 r. sygn. III AUa 770/15).

W tym miejscu zasadne jest wskazanie, które czynności w ocenie Urzędu Zamówień Publicznych, co do zasady, mogą polegać na świadczeniu pracy, a które nie. Podnieść należy, że jest to katalog przykładowy i otwarty, a jego konkretyzacja następuje w odniesieniu do stanu faktycznego zamówienia.

(...)

Do rozważenia pozostają kwestie związane ze świadczeniem niektórych usług informatycznych (np.: świadczonych przez programistów, integratorów systemów etc.), w szczególności, gdy są to osoby o wysokim poziomie kompetencji, posiadające rzadkie specjalizacje i niezbędne certyfikaty potwierdzające fachowość i których zaangażowanie do realizacji przedmiotu zamówienia jest wymagane już na etapie składania ofert, czy wniosków o dopuszczenie do udziału w postępowaniu w celu potwierdzenia spełniania warunków udziału w postępowaniu). Wydaje się, że czynności wykonywane przez te osoby nie polegają na świadczeniu pracy. Z kolei inne czynności informatyczne (np. polegające na usłudze help-desku) mogą już mieć charakter czynności polegających na wykonywaniu pracy w rozumieniu Kodeksu pracy.

Odpowiedź: Zamawiający wykreśli obowiązek zatrudnienia informatyków na podstawie umowy o pracę dla wszystkich usług i systemów opisanych w zamówieniu i zmieni treść dokumentacji przetargowej w zakresie zatrudniania osób wykonujących zamówienie na umowę o pracę na „osoby sprawujące obsługę systemu rejestracji zgłoszeń w systemie HelpDesk”.

Pytanie nr 2

Dotyczy: SIWZ, Rozdział 3, pkt. 3.9 tiret 2, Umowa par. 2 pkt. 12 tiret 2, Załącznik nr 6 do SIWZ Wykaz wykonywanych usług.

Prosimy o wykreślenie wymogu składania informacji o zespole wdrożeniowym, ponieważ usługi wdrożeniowe nie są przedmiotem niniejszego postępowania.

Odpowiedź: Zamawiający wykreśli wymóg składania informacji o zespole wdrożeniowym.

Pytanie nr 3

Dotyczy: SIWZ, Rozdział 7, pkt. b ppkt. 1

Zgodnie art. 7 ust. 1 Pzp Zamawiający przeprowadza postępowanie zgodnie z zasadami proporcjonalności i przejrzystości. Jednocześnie zgodnie z art. 25 ust. 1 Pzp w postępowaniu o udzielenie zamówienia Zamawiający może żądać od wykonawców wyłącznie oświadczeń lub dokumentów niezbędnych do przeprowadzenia postępowania. W związku z tymi postanowieniami oraz zakresem prowadzonego postępowania prosimy o zmianę zapisów dotyczących oświadczenia producentów oprogramowania o możliwości prowadzenia serwisu i nadzoru przez Wykonawcę oraz potwierdzenie, że Zamawiający uzna za wystarczające oświadczenia autoryzacyjne tylko kluczowej części postępowania to jest systemu Eskulap

i Simple.ERP. Żądanie przedstawienia autoryzacji dla wszystkich systemów objętych niniejszym postępowaniem jest zdaniem Wykonawcy nadmiarowe i stanowi utrudnienia formalne dla uczestników postępowania. Wnosimy o zmianę treści SIWZ w tym zakresie. **Odpowiedź: Zamawiający zmieni zapis dotyczący oświadczenia producentów oprogramowania o możliwości prowadzenia serwisu i nadzoru przez Wykonawcę poprzez potwierdzenie, że Zamawiający uzna za wystarczające oświadczenia autoryzacyjne tylko dwóch kluczowych części postępowania to jest systemu Eskulap i Simple.ERP.**

Pytanie nr 4

Dotyczy: SIWZ, Rozdział 11, pkt. 11.4

Prosimy o zmianę terminu przesyłania dokumentu JEDZ do terminu zgodnego z terminem składania ofert tj. 29.10.2018r.

Odpowiedź: Zamawiający zmieni zapis do 29.10.2018 r do godz. 09:30.

Pytanie nr 5

Dotyczy: Załącznik nr 1 do SIWZ, Formularz ofertowy

Prosimy o potwierdzenie, że z wierszu pn. „Ofertowana wartość za wykonanie zadania” należy wpisać łączną wartość niniejszego postępowania tj. usługi opieki serwisowej w wymiarze 2000 roboczogodzin wraz z dostępem do nowych wersji i nadzorem autorskim systemów informatycznych posiadanych przez Szpital, a podana wartość roboczogodziny służy jedynie celom informacyjnym i nie podlega dalszej ocenie przez Zamawiającego.

Odpowiedź: Zamawiający wyjaśnia że z wierszu pn. „Ofertowana wartość za wykonanie zadania” należy wpisać łączną wartość niniejszego postępowania tj. usługi opieki serwisowej w wymiarze 2000 roboczogodzin wraz z dostępem do nowych wersji i nadzorem autorskim systemów informatycznych posiadanych przez Szpital, a podana wartość roboczogodziny służy jedynie celom informacyjnym i nie podlega dalszej ocenie przez Zamawiającego.

Pytanie nr 6

Dotyczy: Załącznik nr 2 do SIWZ- Opis Przedmiotu Zamówienia (OPZ), warunki brzegowe realizacji usług serwisowych:

a) Czas reakcji serwisu: Prosimy o wydłużenie czasu reakcji do 6 godzin?

Odpowiedź: Zamawiający wydłuży czas reakcji serwisu do 6 godzin.

b) Pkt. d. Prosimy o dopuszczenie po zaewidencjonowaniu przez użytkownika Zgłoszenia Serwisowego w systemie nadania mu statusu „nowe” (zmiana ta podyktowana jest wykorzystywaniem już przez Wykonawcę elektronicznym systemem zgłoszeń Help Desk)?

Odpowiedź: Zamawiający dopuszcza po zaewidencjonowaniu przez użytkownika Zgłoszenia Serwisowego w systemie nadania mu statusu „nowe”.

c) Pkt. f. Prosimy o dopuszczenie po przypisaniu do właściwego konsultanta serwisu zmiany statusu na „podjęte” (zmiana ta podyktowana jest wykorzystywaniem już przez Wykonawcę elektronicznym systemem zgłoszeń Help Desk)?

Odpowiedź: Zamawiający dopuszcza po przypisaniu do właściwego konsultanta serwisu zmiany statusu na „podjęte”.

d) Pkt. g. Prosimy o dopuszczenie, że w przypadku ustąpienia okoliczności, powodujących przesłanie zgłoszenia do systemu Help Desk Użytkownik może je anulować. Anulowanie zgłoszenia będzie wykonane poprzez wpisanie komentarza do zgłoszenia a pracownicy Usługodawcy odrzucą zgłoszenie a następnie zamkną je jako niezrealizowane (zmiana ta podyktowana jest wykorzystywaniem już przez Wykonawcę elektronicznym systemem zgłoszeń Help Desk)?

Odpowiedź: Zamawiający dopuszcza, że w przypadku ustąpienia okoliczności, powodujących przesłanie zgłoszenia do systemu Help Desk Użytkownik może je anulować.

e) Pkt. h. Prosimy o dopuszczenie obsługi Zgłoszenia Serwisowego dla przyjmowania jednego z następujących statusów: nowe, podjęte, aktywne, odrzucone, zrealizowane, zamknięte (zmiana ta podyktowana jest wykorzystywaniem już przez Wykonawcę elektronicznym systemem zgłoszeń Help Desk)?

Odpowiedź: Zamawiający dopuszcza obsługę Zgłoszenia Serwisowego dla przyjmowania jednego z następujących statusów: nowe, podjęte, aktywne, odrzucone, zrealizowane, zamknięte.

f) Prosimy o dopuszczenie rozwiązania w którym to użytkownik Zamawiającego zamyka zgłoszenie po przejściu zgłoszenia w status zrealizowane lub w przypadku braku reakcji ze strony Zamawiającego

zgłoszenie zostanie zamknięte automatycznie w ciągu 7 dni od momentu przejścia zgłoszenia w status zrealizowane?

Odpowiedź: Zamawiający dopuszcza rozwiązania w, którym to użytkownik Zamawiającego zamyka zgłoszenie po przejściu zgłoszenia w status zrealizowane lub w przypadku braku reakcji ze strony Zamawiającego zgłoszenie zostanie zamknięte automatycznie w ciągu 7 dni od momentu przejścia zgłoszenia w status zrealizowane.

- g) Pkt. I zgłoszenia o błędach lub zapotrzebowani na konsultacje dot. systemów przyjmowane są: za pomocą systemu zgłaszania błędów, mailem bądź telefonicznie. Czy zamawiający wyraża zgodę na zmianę tego zapisu: „przyjmowanie zgłoszeń/konsultacji następuje poprzez narzędzie Helpdesk, zgodnie z regulaminem dostępnym na stronie Wykonawcy, a w przypadku braku dostępności narzędzia HelpDesk za pomocą e-maila bądź telefonu”.

Odpowiedź: Zamawiający zmieni zapis na „przyjmowanie zgłoszeń/konsultacji następuje poprzez narzędzie Helpdesk, zgodnie z regulaminem dostępnym na stronie Wykonawcy, a w przypadku braku dostępności narzędzia HelpDesk za pomocą e-maila bądź telefonu”.

Pytanie nr 7

Dotyczy: Załącznik nr 4 do SIWZ, Umowa, par. 2 pkt.2

Prosimy o potwierdzenie, że świadczenie usług serwisowych będą świadczone w ramach pakietu określonego przez Zamawiającego tj. 2000 roboczogodzin serwisowych a w przypadku wykorzystania limitu godzinowego, przed upływem 48 miesięcy obowiązywania umowy, umowa w zakresie świadczenia usługi serwisowej: a) wygasa, bądź b) będzie świadczona i fakturowana wg aktualnych stawek Wykonawcy.

Odpowiedź: Zamawiający potwierdza, że świadczenie usług serwisowych będzie świadczone w ramach pakietu określonego przez Zamawiającego tj. 2000 roboczogodzin serwisowych a w przypadku wykorzystania limitu godzinowego, przed upływem 48 miesięcy obowiązywania umowy, umowa w zakresie świadczenia usługi serwisowej: a) wygasa, bądź b) będzie świadczona i fakturowana wg aktualnych stawek Wykonawcy.

Pytanie nr 8

Dotyczy: Załącznik nr 4 do SIWZ, Umowa, par. 2 pkt.4

Prosimy o wskazanie szkód, które byłyby objęte odpowiedzialnością Wykonawcy. Obarczanie odpowiedzialnością wyłącznie jednej ze stron niedoprecyzowane warunki odpowiedzialności dot. utraty danych pozostają sprzeczne z zasadami współżycia społecznego oraz powodują konieczność kalkulowania dodatkowych ryzyk do ceny oferty, co znacząco powiększa jej wartość.

Odpowiedź: Zamawiający miał na myśli wszelkie szkody, które mogą się pojawić w wyniku nieprawidłowego działania lub zaniechania Wykonawcy, w tym również związane z utratą danych.

Pytanie nr 9

Dotyczy: Załącznik nr 4 do SIWZ, Umowa, par. 2 pkt.7

Prosimy o usunięcie zapisu: *nie pomniejszając z tego tytułu pakietu roboczogodzin określonego w § 2 ust. 2.* Zakres usług opisanych w par. 2 pkt. 1 pkt. to usługi serwisowe, które winny być realizowane w ramach pakietu roboczogodzin serwisowych. Pozostawienie zapisów w obecnym kształcie spowoduje brak możliwości złożenia odpowiedzialnej oferty przez Wykonawcę.

Odpowiedź: Zamawiający usunie zapis „nie pomniejszając z tego tytułu pakietu roboczogodzin określonego w §2 ust. 2.”.

Pytanie nr 10

Dotyczy: Załącznik nr 4 do SIWZ, Umowa, par. 2 pkt.10

Prosimy o dopuszczenie zmiany zapisów terminu przystąpienia do usuwania awarii na: Wykonawca przystąpi do usuwania Awarii w terminie 48 godzin (kryterium oceniane) od chwili zgłoszenia przez Zamawiającego (poprzez narzędzie Help Desk). Poprzez czas usunięcia Awarii należy rozumieć kontakt Wykonawcy z Zamawiającym w celu weryfikacji dysfunkcji oraz przystąpienie do jej usunięcia. Czas ten liczony jest w dniach roboczych od upływu czasu reakcji.

Odpowiedź: Zamawiający zmieni zapis na powyższy.

Pytanie nr 11

Dotyczy: Załącznik nr 4 do SIWZ, Umowa, par. 4 pkt.10

W związku z zastosowaniem przez Zamawiającego zapisów ustawy o zapłacie w transakcjach handlowych tj. maksymalny termin płatności dla podmiotów leczniczych a także został spełniony warunek, określony w art. 2 Ustawy o zapłatach w transakcjach handlowych, prosimy o dodanie w par. 4 pkt. 10 zapisu: „(...) odsetek za opóźnienie w transakcjach handlowych.

Odpowiedź: Zamawiający doda w par. 4 pkt. 10 zapis „(...) odsetek za opóźnienie w transakcjach handlowych.”

Pytanie nr 12

Dotyczy: Załącznik nr 4 do SIWZ, Umowa, par. 6 pkt.1

W związku z zapisami pkt. a) do e) wynika, że Zamawiający miał na myśli naliczanie kar umownych za zwłokę w wykonaniu przedmiotu zamówienia prosimy o poprawienie omyłki pisarskiej w zdaniu pierwszym i o skreślenie „opóźnienia” i zastąpienie go „zwłoką”

Odpowiedź: Zamawiający zastąpi zapis „opóźnienia” – „zwłoką” w zdaniu pierwszym.

Pytanie nr 13

Dotyczy: Załącznik nr 4 do SIWZ, Umowa, par. 6 pkt.4

Prosimy o wyjaśnienie przykładu sytuacji nie wywiązania się przez Wykonawcę z wymagań dotyczących udostępnienia Zamawiającemu danych identyfikacyjnych umożliwiających uwierzytelnienie w systemie Help Desk?

Odpowiedź: Zamawiający wykreśli cały par. 6 pkt. 4.

Pytanie nr 14

Dotyczy: Załącznik nr 4 do SIWZ, Umowa, par. 7 pkt.3

Prosimy o wydłużenie terminu prawa do wypowiedzenia umowy do okresu 6 miesięcy. Pozostawienie zapisów w obecnym kształcie zwiększa ryzyko transakcyjne Wykonawcy, ponieważ może uzyskać korzystniejszą cenę w okresie długoterminowym (48 m-cy) niż dla bliżej nieokreślonego okresu. Pozostawienie zapisu może wpłynąć znacząco na oferowaną cenę.

Odpowiedź: Zamawiający wydłuży termin prawa do wypowiedzenia umowy do 6 miesięcy.

Pytanie nr 15

Dotyczy: Zapisy postępowania przetargowego.

Prosimy o zmianę systemu Help Desk na narzędzie Help Desk. Platforma do komunikacji pomiędzy stronami nie wyczerpuje znamion definicji systemu informatycznego.

Odpowiedź: Zamawiający zmieni ten zapis.

Zamawiający informuje, że pytania oraz odpowiedzi na nie stają się integralną częścią specyfikacji istotnych warunków zamówienia i będą wiążące przy składaniu ofert.