

Siemianowice Śląskie 21.06.2022 r.

ZP.263.19.2022

*Dotyczy postępowania o udzielenie zamówienia publicznego pn. „Opaski bezpieczeństwa wraz z usługą teleopieki dla mieszkańców miasta Siemianowice Śląskie”.*

Jeden z potencjalnych Wykonawców przekazał Zamawiającemu pytania dotyczące przedmiotowego postępowania. Zamawiający udzielił odpowiedzi. Zgodnie z zasadami określonymi w „Regulaminie udzielania zamówień publicznych, których wartość nie przekracza kwoty 130 000,00 pln w Miejskim Ośrodku Pomocy Społecznej w Siemianowicach Śląskich”, treść pytań oraz odpowiedzi jest również przesyłana Wykonawcom, którzy otrzymali zapytanie ofertowe, oraz zamieszczana na stronie internetowej (BIP) Zamawiającego.

1)

Pytanie Wykonawcy.

Wzór umowy - § 8 ust. 2.

Zwracamy się z pytaniem do Zamawiającego jaką konstrukcją uznaje za zasadną dotyczącą danych osobowych, w przypadku, gdy realizować usługę medyczną (teleopieki) będzie podmiot medyczny – jakie dane będą udostępniane, jakie dane będą powierzane, który podmiot w zakresie jakich danych będzie administratorem, jak realizowany będzie obowiązek informacyjny.

Odpowiedź Zamawiającego.

Szczegółowe zapisy będą zawarte w umowie dotyczącej powierzenia przetwarzania danych osobowych. Wyżej wymieniona umowa będzie zawarta jednocześnie z zawarciem umowy głównej (dotyczącej świadczenia usługi teleopieki). Jest to standardowe rozwiązanie stosowane przez Zamawiającego. Określone w przedmiotowej umowie warunki i zasady, na jakich Przetwarzający (Wykonawca) wykonuje operacje przetwarzania danych osobowych w imieniu Administratora (Zamawiającego), są uregulowane w taki sposób, aby w pełni odpowiadały postanowieniom RODO.

Administrator powierzy Przetwarzającemu do przetwarzania dane osobowe użytkowników niezbędne do objęcia ich usługą teleopieki, tj. m.in. imię i nazwisko, adres użytkownika, telefon kontaktowy, dane osoby upoważnionej do kontaktu w przypadku zagrożenia zdrowia lub życia uczestnika, wraz z jej telefonem.

2)

Pytanie Wykonawcy.

Wzór umowy - § 3 ust. 3.

Wobec objęcia przedmiotu umowy gwarancją, Wykonawca wnosi o wyłączenie uprawnień z tytułu rękojmi. Podwójna ochrona w tym samym zakresie nie jest konieczna dla Zamawiającego, a może mieć wpływ na szacowanie ryzyk i oferty.

Wnosimy modyfikację zapisów i o dodanie zapisu: *uprawnienia z tytułu rękopism są wyłączone.*

Odpowiedź Zamawiającego.

W ocenie Zamawiającego fakt, że przedmiot umowy jest objęty gwarancją oraz rękopismą, nie stanowi czynnika, który znacząco utrudnia Wykonawcy przygotowanie oferty.

3)

Pytanie Wykonawcy.

Wzór umowy - § 4 ust. 6.

Wnosimy o usunięcie zapisu. Wykonawca realizując przedmiot umowy winien zawsze otrzymać należne mu wynagrodzenie. Kwestia otrzymania środków przez Zamawiającego i ryzyka z tym związane nie powinny obciążać wykonawcy, od którego działań lub zaniechań przedmiotowa sytuacja nie jest zależna.

Odpowiedź Zamawiającego.

Zamawiający nie kwestionuje prawa Wykonawcy do otrzymania wynagrodzenia za wykonanie przedmiotu umowy. Intencją Zamawiającego było zawarcie w umowie zapisu stanowiącego, że wypłata Wykonawcy należnego wynagrodzenia nastąpi wtedy, gdy w dyspozycji Zamawiającego będą już środki na realizację programu „Korpus Wsparcia Seniorów” na rok 2022, otrzymane ze Śląskiego Urzędu Wojewódzkiego.

4-5)

Pytania Wykonawcy.

(4) Wzór umowy - § 9 ust. 2.

Zwracamy się z wnioskiem o ukształtowanie postanowień tak, aby kara umowna nie była w wysokości rażąco wygórowanej i dokonanie zmiany zapisów wzoru umowy w tym zakresie. Zwracamy się z pytaniem o możliwość modyfikacji zapisu na:

*Wykonawca zapłaci Zamawiającemu kary umowne za:*

*a) niedotrzymanie podanego w § 6 umowy terminu realizacji przedmiotu umowy w wysokości 0,1 % wartości brutto umowy za każdy dzień zwłoki, liczony od ustalonego w umowie terminu, nie więcej jednak niż 20 % wartości całego przedmiotu umowy;*

*b) zwłokę w usunięciu wad przedmiotu umowy, stwierdzonych w okresie gwarancji, w wysokości 0,1 % wynagrodzenia wskazanego w § 4 za każdy dzień zwłoki liczonej od dnia wyznaczonego na usunięcie wad, nie więcej jednak, niż 20 % wartości brutto wynagrodzenia wskazanego w § 4 za cały przedmiot umowy;*

*c) odstąpienie od umowy z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy w wysokości 20 % wartości brutto umowy.*

(5) Wzór umowy - § 9.

Zwracamy się z pytaniem o możliwość wprowadzenia łącznej limitacji kar umownych na poziomie 20% całkowitej wartości oferty brutto.

Wykonawca wskazuje, że bezzasadne jest takie ukształtowanie zapisów wzoru umowy, które pozwalają Zamawiającemu na żądanie zapłaty kar 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. Brak górnego limitu kar umownych we wzorze umowy na poziomie 20% całkowitej wartości oferty brutto powoduje, że Wykonawca wykonując zobowiązanie z naruszeniem obowiązków umownych może być obciążony karami umownymi przekraczającymi wartość kar umownych, jakie Zamawiający ustanowił z tytułu niewykonania zamówienia, odstąpienia od umowy.

#### Odpowiedź Zamawiającego.

Zamawiający przywiązuje dużą wagę do terminowej realizacji umowy przez Wykonawcę, tym bardziej, że okres realizacji zamówienia jest dość krótki. Dlatego zawarte we wzorze umowy kary umowne są uzasadnione, jakkolwiek ich wysokość może być odbierana jako dotkliwa.

6)

#### Pytanie Wykonawcy.

Wykonawca wskazuje, iż zgodnie z aktualną wiedzą medyczną i dostępnymi na rynku technologiami ŻADNE urządzenie typu opaska czy zegarek nie może spełnić prawidłowych warunków pomiaru saturacji. Monitoring saturacji przez opaskę czy zegarek według lekarzy i opracowań naukowych jest bardzo nieprecyzyjny i nie może zostać użyty do oceny stanu zdrowia użytkownika. Nieadekwatne do stanu faktycznego pomiary mogą w efekcie prowadzić do błędnej diagnozy stanu zdrowia użytkownika, co implikuje możliwość wystąpienia nieprawidłowej reakcji osoby oceniającej stan zdrowia użytkownika - a w efekcie stanowić zagrożenie jego życia lub zdrowia. Co więcej - pozostawienie funkcjonalności może spowodować nieadekwatne interwencje wykonawcy w sytuacji, w której użytkownik jest zdrowy, co może doprowadzić do sytuacji, w której dojdzie do nieuprawnionego wezwania ZRM. Wskazać należy, iż świadczenie usług teleopieki czy usług medycznych z należytą starannością jest możliwe tylko wtedy, gdy w tym celu stosowane są precyzyjne, odpowiadające aktualnej wiedzy medycznej urządzenia. Nieracjonalne jest żądanie spełniania przez urządzenie wymagań, które realnie absolutnie nie mogą mieć wpływu na ocenę stanu zdrowia użytkownika. Zgodnie z ustawą o finansach publicznych wydatki publiczne powinny być dokonywane w szczególności w sposób celowy i oszczędny, z zachowaniem zasad uzyskiwania najlepszych efektów z danych nakładów, optymalnego doboru metod i środków służących osiągnięciu założonych celów - w tym kontekście Zamawiający nie może stawiać urządzeniom wymogów, które są nadmiarowe i wręcz biorąc pod uwagę aktualny poziom wiedzy medycznej - niebezpieczne, gdyż narusza przepisy rządzące wydatkowaniem środków publicznych. Zapisy wskazują na nieefektywność opisanego przez zamawiającego rozwiązania w kontekście w/w funkcjonalności i z dużą dozą prawdopodobieństwa stanowią jedynie próbę ograniczenia konkurencji do podmiotów, które takie pseudofunkcjonalności oferują. W związku z powyższym, mając na uwadze zakres świadczonej usługi, Wykonawca wnosi o usunięcie wymogów monitoringu saturacji.

#### Odpowiedź Zamawiającego.

Zamawiający sformułował zapisy zapytania ofertowego zgodnie z wymogami zapisanymi w Programie „Korpus Wsparcia Seniorów” na rok 2022. W wyżej wymienionym dokumencie (w opisie usługi na stronie 11) znajduje się zapis, który stanowi, że opaski bezpieczeństwa muszą być wyposażone w co najmniej trzy z następujących funkcji:

- przycisk bezpieczeństwa – sygnał SOS;
- detektor upadku;
- czujnik zdjęcia opaski;
- lokalizator GPS;



- funkcje umożliwiające komunikowanie się z centrum obsługi i opiekunami;
- funkcje monitorujące podstawowe czynności życiowe (puls i saturacja).

Trzy z powyższych funkcji zostały zawarte w opisie przedmiotu zamówienia jako obligatoryjne. Wśród nich znajduje się funkcja monitorująca podstawowe czynności życiowe (puls i saturacja). Trzy pozostałe funkcje zostały zapisane w zapytaniu ofertowym jako kryterium oceny ofert pn. „Dodatkowe funkcje opaski”.

*Z poważaniem*

Michał Karafioł  
Starszy specjalista ds. analiz społecznych i strategii  
oraz zamówień publicznych