

Wieluń, 27.05.2022 r.

Zamawiający:  
Miejsko-Gminny Ośrodek Pomocy Społecznej w Wieluniu  
ul. Okólna 7  
98-300 Wieluń

Odpowiedzi nr 3 na pytania do zapytania ofertowego  
na zadanie pn.: Zakup i dostawa opasek bezpieczeństwa oraz  
świadczenie usługi obsługi systemu polegającego na sprawowaniu  
całodobowej opieki na odległość nad seniorami wskazanymi przez  
Miejsko-Gminny Ośrodek Pomocy Społecznej  
w Wieluniu

Nr sprawy: MGOPS.261.38.2022

### **Pytanie 1**

Wzór umowy - § 3 ust. 4:

w zakresie opłaty abonamentowej za usługę całodobowej opieki na odległość przez centrum monitoringu - wynagrodzenie płatne w zależności od ilości zgłoszonych uczestników po zakończonym miesiącu świadczenia usługi, (a w miesiącu grudniu do dnia 22) i przekazaniu miesięcznego raportu, przelewem, w terminie do 14 dni po przedłożeniu i zaakceptowaniu przez Zamawiającego prawidłowo wystawionej faktury.

Zwracamy się z pytaniem o możliwość wskazania minimalnej liczby osób dla których świadczona będzie usługa, z uwagi na to że Wykonawca powinien mieć gwarantowany, zadeklarowany przez Zamawiającego zakres realizacji usługi, jaki na pewno zostanie wykonany.

### **Odpowiedź:**

Zamówienie nie jest prowadzone w trybie ustawy Prawo Zamówień Publicznych.

Zamawiający pozostawia treści wzoru umowy bez zmiany. Zamawiający nie jest w stanie określić minimalnej ilości osób korzystających z usługi.

### **Pytanie 2**

Wzór umowy - § 3 ust. 8 i § 5 ust. 6:

Wykonawca wyraża zgodę na potrącenie przez Zamawiającego kwot naliczonych kar umownych wynikających z not obciążeniowych wystawianych przez Zamawiającego z przysługującego Wykonawcy wynagrodzenia za realizację Umowy. Dopuszcza się

egzekwowanie kar umownych przez potrącenie z wynagrodzenia należnego Wykonawcy. Zwracamy się z pytaniem o możliwość usunięcia wskazanych zapisów, ponieważ zgodnie z obecnie obowiązującymi przepisami ustawy o szczególnych rozwiązaniach związanych z zapobieganiem, przeciwdziałaniem i zwalczaniem COVID-19, innych chorób zakaźnych oraz wywołanych nimi sytuacji kryzysowych: w okresie obowiązywania stanu zagrożenia epidemicznego albo stanu epidemii ogłoszonego w związku z COVID-19, i przez 90 dni od dnia odwołania stanu, który obowiązywał jako ostatni, zamawiający nie może potrącić kary umownej zastrzeżonej na wypadek niewykonania lub nienależytego wykonania umowy z wynagrodzenia wykonawcy lub z innych jego wierzytelności, a także nie może dochodzić zaspokojenia z zabezpieczenia należytego wykonania tej umowy, o ile zdarzenie, w związku z którym zastrzeżono tę karę, nastąpiło w okresie obowiązywania stanu zagrożenia epidemicznego albo stanu epidemii.

**Odpowiedź:**

Zamawiający pozostawia treści wzoru umowy bez zmiany. W okresie wskazanym w Ustawie COVID Zamawiający nie będzie uprawniony do korzystania z zapisu.

**Pytanie 3**

Wzór umowy - § 4 ust. 3:

Roszczenia Zamawiającego do Wykonawcy z tytułu gwarancji jakości, nie wyłączają możliwości korzystania przez niego z rękojmi za wady rzeczy, na warunkach określonych w przepisach prawa. Zwracamy się z pytaniem o możliwość usunięcia zapisu o rękojmi, z uwagi na to, że przedmiot umowy objęty jest gwarancją.

**Odpowiedź:**

Zamawiający pozostawia treści wzoru umowy bez zmiany. Gwarancja nie powoduje utraty praw z rękojmi zgodnie z Kodeksem Cywilnym.

**Pytanie 4**

Wzór umowy - § 5 ust. 1:

Wykonawca zapłaci Zamawiającemu kary umowne:

1. a) za niedotrzymanie określonego w § 8 ust. 1 terminu wykonania dostawy oraz za niedotrzymanie określonego w § 8 ust. 2 terminu włączenia usługi operatora pomocy - w wysokości 100 zł za każdy dzień opóźnienia;
2. b) za nienależyte wykonywanie przedmiotu umowy, a w szczególności wykonywania go

niezgodnie z niniejszą umową - w wysokości 500 zł za każdą stwierdzoną nieprawidłowość;  
Zwracamy się z pytaniem o możliwość modyfikacji zapisu na: Wykonawca zapłaci  
Zamawiającemu kary umowne.

**Odpowiedź:**

Zamawiający pozostawia treści wzoru umowy bez zmiany

**Pytanie 5**

Wzór umowy - § 5 ust. 5:

Jeżeli wysokość poniesionych szkód będzie większa od określonych w niniejszej umowie kar umownych, każda ze stron będzie mogła dochodzić od drugiej strony odszkodowania uzupełniającego do wysokości rzeczywiście poniesionych strat.

Zwracamy się z pytaniem o możliwość wprowadzenia limitacji odpowiedzialności wykonawcy do 100% wynagrodzenia z umowy oraz wyłączenia odpowiedzialności stron z tytułu utraconych korzyści. Pozwoli to na zachowanie równości stron oraz ukształtowanie stosunku zobowiązaniowego w sposób proporcjonalny, co stanowić winno podstawę kształtowania postanowień umowy wzajemnej. Ponadto wskazujemy, że przy obecnych zapisach wykonawca składając ofertę nie jest w stanie przewidzieć ewentualnego zakresu swojej odpowiedzialności, a w konsekwencji właściwie oszacować ryzyk i prawidłowo skalkulować cenę oferty. Prosimy o wprowadzenie zapisów: Łączna odpowiedzialność wykonawcy ograniczona będzie do 100 % wartości wynagrodzenia z umowy.

Odpowiedzialność Stron z tytułu utraconych korzyści jest wyłączona.

**Odpowiedź:**

Zamawiający pozostawia treści wzoru umowy bez zmiany

**Pytanie 6**

Wzór umowy - § 5 ust. 4:

Łączna wysokość kar umownych nie może przekroczyć kwoty 50% wynagrodzenia brutto określonego w § 3 ust. 1 umowy. Zwracamy się z pytaniem o modyfikację zapisu na: Łączna wysokość kar umownych nie może przekroczyć kwoty 10% wynagrodzenia brutto określonego w § 3 ust. 1 umowy. Wykonawca wskazuje, że bezzasadne jest takie ukształtowanie zapisów wzoru umowy, które pozwalają Zamawiającemu na żądanie zapłaty kar za naruszenia terminów 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. 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:**

Zamawiający pozostawia treści wzoru umowy bez zmiany

**Pytanie 7**

Wzór umowy - § 6 wzoru umowy

Zwracamy się z pytaniem o możliwość modyfikacji zapisów poprzez wskazanie, iż w przypadku odstąpienia od umowy wykonawcy w każdej sytuacji przysługuje wynagrodzenie za wykonane prace. Zgodnie z przepisami KC w razie odstąpienia od umowy wzajemnej strony mają zwrócić sobie wszystkie otrzymane w ramach realizacji umowy świadczenia, a jeżeli nie jest możliwy zwrot w naturze, obowiązek zwrotu świadczeń przeradza się w obowiązek zwrotu równowartości tych świadczeń. Za istotną w przypadku odstąpienia od umowy należy w tym przypadku uznać faktyczną wartość świadczenia uzyskanego przez daną stronę, w niniejszym postępowaniu przez Zamawiającego. Nie powinno się ograniczać prawa wykonawcy do uzyskania stosownej rekompensaty za zrealizowane świadczenia.

**Odpowiedź:**

Zamawiający pozostawia treści wzoru umowy bez zmiany. Zapisy § 6 nie modyfikują przepisów KC

**Pytanie 8**

umowa PPDO

Zwracamy się z wnioskiem o ukształtowanie postanowień tak, aby mieć na uwadze, że w przypadku wykonawcy, który jest podmiotem leczniczym, świadczącym usługę - będzie on administratorem danych osobowych pacjentów w związku z wykonywaną działalnością leczniczą przetwarzającym dane w oparciu o art. 9 ust. 2 lit. h RODO, zgodnie z którym

przetwarzanie danych może mieć miejsce, jeżeli celem tego przetwarzania jest profilaktyka zdrowotna lub medycyna pracy, ocena zdolności pracownika do pracy, diagnoza medyczna, zapewnienie opieki zdrowotnej lub zabezpieczenia społecznego, leczenie lub zarządzanie systemami i usługami opieki zdrowotnej lub zabezpieczenie społeczne na podstawie prawa Unii lub prawa państwa członkowskiego lub zgodnie z umową z pracownikiem służby zdrowia. Reasumując, generalnie, co do zasady każdy podmiot leczniczy przetwarzający dane pacjentów w związku z wykonywaną działalnością leczniczą jest administratorem danych osobowych, które przetwarza na podstawie art. 9 ust. 2 lit. h RODO. Podmiot leczniczy, któremu przekazywane są dane osobowe w zakresie opieki zdrowotnej, staje się niezależnym administratorem danych, a przekazanie danych odbywa się w oparciu o instytucję udostępnienia, nie zaś powierzenia.

**Odpowiedź:**

Podmiot leczniczy jest odrębnym administratorem danych, czemu Zamawiający w żadnym razie nie zaprzecza. Podmiotowi leczniczemu dane będą udostępniane, a on sam decydował będzie o celach i sposobach przetwarzania. W ocenie Zamawiającego nie trzeba w takim razie zmieniać postanowień zawartych w umowie powierzenia przetwarzania, która będzie zawarta z Wykonawcą. Dla przykładu, podstawowe informacje o stanie zdrowia będą przekazywane także przez Zamawiającego, który pobiera je na etapie składania formularzy zgłoszeniowych przez Kandydatów.

**Pytanie 9**

Czy Zamawiający przewiduje możliwość organizacji szkolenia w formie online?

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie przewiduje szkolenia uczestników w formie online.