

Kraków, dnia 03 grudnia 2021r.

Modyfikacja SWZ (1) i Wyjaśnienia do SWZ (1)

Dotyczy postępowania o udzielenie zamówienia publicznego pn:

Świadczenie usług z zakresu medycyny pracy w roku 2022

numer postępowania: MCOO/ZP/R/38/21

I. W związku z wpłynięciem do Miejskiego Centrum Obsługi Oświaty w Krakowie /Zamawiającego/ zapytań od Wykonawcy dotyczących Wzoru umowy (Załącznik nr 3.1-3.3 do SWZ), Zamawiający wyjaśnia i modyfikuje treść SWZ jak poniżej:

Zapytanie 1:

W § 2 ust. 1 pkt 6 i ust. 2 umowy zamieszczono postanowienia ustanawiające po stronie Zamawiającego uprawnienie do przeprowadzania kontroli Wykonawcy w zakresie wykonywania umowy, jednakże nie określono obszaru przedmiotowego ewentualnej kontroli, w szczególności nie wykluczono z tego obszaru możliwości dokonywania przez Zamawiającego kontroli dokumentacji medycznej, skutkującej uzyskiwaniem danych dotyczących stanu zdrowia osób, wobec których przeprowadzono badanie profilaktyczne. W motywach RODO dokładnie wyjaśniono, czym są dane osobowe dotyczące zdrowia. Otóż zalicza się do nich wszystkie dane o stanie zdrowia osoby, której dane dotyczą, ujawniające informacje o przeszłym, obecnym lub przyszłym stanie fizycznego lub psychicznego zdrowia. Do danych takich należą informacje o danej osobie fizycznej zbierane podczas jej rejestracji do usług opieki zdrowotnej lub podczas świadczenia jej usług opieki zdrowotnej. Będą to wszelkie informacje, na przykład o chorobie, niepełnosprawności, ryzyku choroby, historii medycznej, leczeniu klinicznym lub stanie fizjologicznym lub biomedycznym osoby, której dane dotyczą, niezależnie od ich źródła, którym może być na przykład lekarz lub inny pracownik służby zdrowia, szpital, urządzenie medyczne lub badanie lekarskie, psychologiczne lub diagnostyczne. Po przeprowadzonym badaniu profilaktycznym lekarz przeprowadzający badanie profilaktyczne dokonuje w dokumentacji medycznej pracownika opisu badania oraz wpisu treści orzeczenia, a potem wydaje orzeczenie lekarskie osobie badanej i pracodawcy. Do przechowywania dokumentacji badań profilaktycznych stosuje się odpowiednio ogólnie obowiązujące przepisy o dokumentacji medycznej. Dane zawarte w dokumentacji medycznej oraz dane zawarte w dokumentacji badań i orzeczeń psychologicznych, są objęte tajemnicą zawodową i służbową. Dane te mogą być udostępniane wyłącznie podmiotom określonym w odrębnych przepisach i na zasadach określonych w tych przepisach, w tym ustawie z dnia 06.11.2008 r. o prawach pacjenta i Rzeczniku Praw Pacjenta (t.j. Dz.U. z 2020 r. poz. 849) i rozporządzeniu Ministra Zdrowia z dnia 29.07.2010 r. w sprawie rodzajów dokumentacji medycznej służby medycyny pracy, sposobu jej prowadzenia i przechowywania oraz wzorów stosowanych dokumentów Dz.U. z 2010 r. nr 149, poz. 1002). Zatem przekazywanie pracodawcy danych osobowych pracowników przez podstawową jednostkę medycy, tj. informowanie o zleconych pracownikowi przez lekarza medycyny pracy dodatkowych badaniach konsultacyjnych, psychologicznych lub diagnostycznych koniecznych do wydania orzeczenia o zdolności do pracy, jest niedopuszczalne.

Wb2

Tak również informuje opracowany przez Urząd Ochrony Danych Osobowych Przewodnik RODO „Ochrona danych osobowych w miejscu pracy. Poradnik dla pracodawców.” (październik 2018, strona internetowa UODO).

Wprawdzie, zgodnie z postanowieniami umowy, ewentualne kontrole mogą odbywać się na zasadach każdorazowo odrębnie uzgodnionych przez Strony i przy zachowaniu wymogów RODO, co umożliwia uzyskanie konsensusu odnośnie zakresu kontroli, jednakże celem wyeliminowania jakichkolwiek kwestii spornych na etapie uzgodnień, tutejsze Centrum postuluje nadanie postanowieniu ust. 2 w § 6 umowy następującego brzmienia:

„2. Kontrole określone w ust. 1 pkt 6 następują na wniosek Zleceniodawcy skierowany do Zleceniobiorcy i odbywają się przy współudziale upoważnionych przez strony przedstawicieli, z tym zastrzeżeniem, iż wszelkie udostępnione w ramach kontroli materiały nie mogą umożliwiać zapoznania się Zleceniodawcy z danymi, o których mowa w art. 9 ust. 1 RODO, chyba że przepis szczególny tak stanowi.”

Dodać należy, że w raporcie NIK z dnia 19.08.2019 r. „Wdrożenie przez podmioty lecznicze regulacji dotyczących ochrony danych osobowych” zawarto zalecenie, iż udostępnianie dokumentacji medycznej komukolwiek (pacjentowi, osobie upoważnionej, przedstawicielowi podmiotu zewnętrznego) powinno mieć miejsce po uprzedniej weryfikacji uprawnień wnioskodawcy i zakresu w jakim udostępnienie może to nastąpić”.

Odpowiedź:

Zapisy w ww. zakresie pozostają bez zmian. Powyższa kwestia uregulowana została w §2 ust. 1 pkt 6 § 2 ust. 2 wzoru umowy (Załącznik nr 3.1-3.3 do SWZ).

Zapytanie 2:

W § 6 ust. 6 umowy zamieszczono postanowienie w brzmieniu „6. Opóźnienie w zapłacie faktury rodzi po stronie Zleceniodawcy obowiązek zapłaty odsetek ustawowych przysługujących za opóźnienie.” Zatem konieczne jest uzupełnienie tego postanowienia poprzez dodanie na końcu, po wyrazie „opóźnienie”, wyrazów „obowiązujących w transakcjach handlowych”, gdyż przedmiotem umowy jest transakcja handlowa. W transakcjach handlowych stosuje się odsetki za opóźnienie obowiązujące w transakcjach handlowych, o których mowa w ustawie z dnia 8.03.2013 r. o przeciwdziałaniu nadmiernym opóźnieniom w transakcjach handlowych (t.j. Dz.U. z 2021 r. poz. 424). Przepisy tej ustawy stanowią *lex specialis* wobec uregulowań kodeksu cywilnego. Jest to wyraźnie wskazane w art. 4a wskazanej ustawy, który stanowi, że do transakcji handlowych nie stosuje się przepisu art. 481 § 2 ustawy z dnia 23.04.1964 r. —Kodeks cywilny. Oznacza to tyle, że w przypadku opóźnień w płatnościach w transakcjach handlowych, należy stosować przepisy ustawy o przeciwdziałaniu nadmiernym opóźnieniom w transakcjach handlowych, a nie przepisy kodeksu cywilnego. Centrum Medycyny Profilaktycznej Sp. z o.o. jest podmiotem leczniczym o statusie przedsiębiorcy. Zgodnie z ustawą z dnia 2.07.2004 r. o swobodzie działalności gospodarczej (t.j.: Dz. U. z 2017 poz. 2168 z póź. zm.), przedsiębiorcą jest osoba fizyczna, osoba prawna i jednostka organizacyjna, niebędąca osobą prawną, której odrębna ustawa przyznaje zdolność prawną - wykonująca we własnym imieniu działalność gospodarczą. Status przedsiębiorcy przysługuje zarówno osobom fizycznym, jak i osobom prawnym oraz jednostkom organizacyjnym niebędącym osobami prawnymi, ale mającym zdolność prawną. Osobą prawną — przedsiębiorcą mogą być spółki kapitałowe prawa handlowego (spółka akcyjna i spółka z ograniczoną odpowiedzialnością), a także inne osoby prawne (np. spółdzielnie). Ustawa o terminach zapłaty w transakcjach handlowych ma również zastosowanie do umów o zamówienia publiczne przy spełnieniu przesłanek: podmiotowej i przedmiotowej określonych w ustawie Prawo zamówień publicznych, gdy Stronami umowy jest z jednej strony jest podmiot zobowiązany do stosowania ustawy na podstawie jej art. 4, 5 ust. 1, 6, czyli Zamawiający, z drugiej zaś inny podmiot wymieniony w art. 2 ustawy

o przeciwdziałaniu nadmiernym opóźnieniom w transakcjach handlowych (przedsiębiorca lub podmiot wykonujący wolny zawód). Za uściśleniem wskazanego postanowienia, zgodnie z ustawą z dnia 8.03.2013 r. o przeciwdziałaniu nadmiernym opóźnieniom w transakcjach handlowych, przemawia również fakt, że Zamawiający w umowie stosuje termin zapłaty wynikający z tej ustawy.

Odpowiedź:

Zamawiający modyfikuje SWZ w zakresie jak poniżej:

Dotyczy Załącznika 3.1 do SWZ, Załącznika 3.2 do SWZ, Załącznika 3.3 (wzór umowy):

§ 6 ust. 6 otrzymuje następujące brzmienie:

„Opóźnienie w zapłacie faktury rodzi po stronie Zleceniodawcy obowiązki zapłaty odsetek ustawowych za opóźnienie obowiązujących w transakcjach handlowych”.

Zapytanie 3:

Dodanie do treści umowy po § 12 § 13 w brzmieniu:

„§ 13

1. Strony umowy będą zwolnione z odpowiedzialności za niewykonanie swoich zobowiązań wynikających z umowy w przypadku wystąpienia okoliczności siły wyższej i w czasie ich trwania, jeżeli okoliczności te będą stanowiły przeszkodę w realizacji tych obowiązków.
2. Siłą wyższą stanowi zdarzenie zewnętrzne nie posiadające swojego źródła wewnątrz zakładu leczniczego Zleceniobiorcy, niemożliwe do przewidzenia i zapobieżenia, przy czym dotyczy to niemożności zapobieżenia jego negatywnym skutkom, w tym związanych z zapobieganiem rozprzestrzeniania się zakażeń COVID – 19.
3. Strona może powołać się na zaistniałe okoliczności siły wyższej tylko wtedy, gdy poinformuje o tym drugą stronę listem poleconym, w terminie 7 dni od dnia zaistnienia okoliczności siły wyższej.
Okoliczności zaistnienia siły wyższej muszą zostać udowodnione przez Stronę, która się na nią powołuje.”

Podstawowe jednostki medycyny pracy są podmiotami leczniczymi z reguły udzielającymi nie tylko świadczeń w systemie komercyjnym, ale również w systemie publicznym (ma to miejsce w przypadku tutejszego Centrum), przy czym ten sam personel medyczny tylko w innym czasie w większości przypadków realizuje zadania wobec pacjentów zgłaszających się w obu systemach. Wszystkie podmioty lecznicze, a w szczególności działające w obu systemach, są zobowiązane do bezwzględnego stosowania zaleceń służb sanitarno-epidemiologicznych oraz Narodowego Funduszu Zdrowia w przedmiocie podejmowania działań służących zapobieganiu rozprzestrzeniania się zakażeń COVID – 19. Zatem jeżeli ze strony tych służb zostaną wydane wobec podmiotów leczniczych zalecenia wstrzymania lub ograniczenia udzielania świadczeń zdrowotnych lub zmiany priorytetów w ich udzielaniu będą one zobligowane do zastosowania się do takich zaleceń, co będzie ograniczać, a nawet wykluczać możliwość udzielania niektórych świadczeń, w tym z dziedziny medycyny pracy. Takie sytuacje należy kwalifikować jako przypadki siły wyższej, o których mowa w dodanym 5 15, uzasadniające zwolnienie stron z obowiązków wynikających z umowy. Realizacja świadczeń zdrowotnych przez podmiot leczniczy wbrew zaleceniom służb sanitarno-epidemiologicznych oraz Narodowego Funduszu Zdrowia łączy się z odpowiedzialnością karną i dyscyplinarną, skutkującą utratą przez podmiot leczniczy kontraktów z NFZ.

Dodanie wskazanego postanowienia jest również uzasadnione regulacją zawartą w art. 15r ust. 4 ustawy z dnia 02.03.2020 r. o szczególnych rozwiązaniach związanych z zapobieganiem, przeciwdziałaniem i zwalczaniem COVID-19, innych chorób zakaźnych oraz wywołanych nimi sytuacji kryzysowych (Dz.U. z 2020 r. poz. 1842), nadal obowiązującej, stanowiący, że zamawiający, po stwierdzeniu, że okoliczności związane z COVID-19 wpływają na należyte wykonanie umowy, w uzgodnieniu z wykonawcą dokonuje jej zmiany, w szczególności przez:

- 1) zmianę terminu wykonania lub jej części, lub czasowe zawieszenie wykonywania umowy lub jej części,
- 2) zmianę sposobu wykonywania dostaw, usług lub robót budowlanych,
- 3) zmianę zakresu świadczenia wykonawcy i odpowiadającą jej zmianę wynagrodzenia lub sposobu rozliczenia wynagrodzenia wykonawcy — o ile wzrost wynagrodzenia spowodowany każdą kolejną zmianą nie przekroczy 50% wartości pierwotnej umowy.

Odpowiedź:

Zapisy w ww. zakresie pozostają bez zmian. Zaproponowane przez Wykonawcę zmiany reguluje art. 15r ust. 4 ustawy z dnia 02.03.2020 r. o szczególnych rozwiązaniach związanych z zapobieganiem, przeciwdziałaniem i zwalczaniem COVID-19, innych chorób zakaźnych oraz wywołanych nimi sytuacji kryzysowych (Dz.U. z 2020 r. poz. 1842), stosowany odpowiednio w sprawach nieuregulowanych w umowie (odesłanie z § 14 ust. 1 pkt 7 Załącznika nr 3.1-3.3 do SWZ).

Zapytanie 4:

Wykreślenie zapisu ujętego w Załączniku nr 2 do Umowy pkt.2. Organizacja udzielania świadczeń w brzmieniu:

„2. Organizacja udzielania świadczeń

Pracownik ze skierowaniem z zakładu pracy zgłasza się do rejestracji ogólnej do wyodrębnionego stanowiska dla obsługi wyłącznie osób z jednostek objętych umową Zleceniobiorcy ze Zleceniodawcą. Otrzymuje wykaz pracowni i poradni z podaniem godzin wizyt. Maksymalny czas oczekiwania pracownika na otrzymanie ww. informacji wynosi 30 min. Jeżeli ilość osób, które zgłosiły się do wyodrębnionego stanowiska w rejestracji ogólnej powoduje, że czas oczekiwania mógłby być dłuższy niż 30 min. — Zleceniobiorca zobowiązany jest do niezwłocznego uruchomienia dodatkowego stanowiska w rejestracji, tak aby limit czasu nie został przekroczony.

Powyższy warunek dotyczący maksymalnego czasu oczekiwania pracownika na otrzymanie informacji nie obowiązuje w okresie od 15.08.2022 r. do 15.09.2022 r."

Odpowiedź:

Zamawiający modyfikuje SWZ w zakresie jak poniżej:

Dotyczy Załącznika 3.1 do SWZ, Załącznika 3.2 do SWZ, Załącznika 3.3 (wzór umowy):

Pkt 2 Załącznika nr 2 do umowy (w części wskazanej przez Wykonawcę) otrzymuje następujące brzmienie:

„Pracownik ze skierowaniem z zakładu pracy zgłasza się do rejestracji ogólnej do wyodrębnionego stanowiska dla obsługi osób z jednostek objętych umową Zleceniobiorcy ze Zleceniodawcą. Otrzymuje wykaz pracowni i poradni z podaniem godzin wizyt”.

Pozostałe zapisy pkt 2 Załącznika nr 2 do umowy pozostają bez zmian.

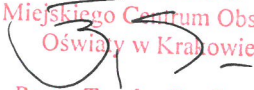
II. Zmiana terminu składania i otwarcia ofert:

W związku z powyższymi zmianami przesuwa się termin składania i otwarcia ofert tj.:

- termin składania ofert z dnia 06.12.2021 r. godz. 9:00 na dzień **08.12.2021 r. godz. 9:00;**
- termin otwarcia ofert z dnia 06.12.2021 r. godz. 12:00 na dzień **08.12.2021 r. godz. 12:00.**

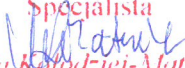
Zmianie ulega również termin związania ofertą z 04.01.202~~1~~ r na **06.01.202~~1~~** r.

Niniejsze pismo stanowi integralną część SWZ i jako takie winno zostać uwzględnione przez Wykonawców przy sporządzaniu oferty na przedmiotowe zadanie.

DYREKTOR
Miejskiego Centrum Obsługi
Oświaty w Krakowie

Beata Tracka-Samborska

Kierownik

Aleksandra Kostrzewa

Specjalista

Anna Białodziej-Matuzik

Renata Janus

