

Warszawa, dn. 02.12.2022 r.

Do wszystkich wykonawców

Dotyczy: postępowania prowadzonego w trybie podstawowym bez negocjacji „**Świadczenie usług medycyny pracy i innych usług medycznych**”, nr PF.260.5.2022, Ogłoszenie nr 2022/BZP 00447062/01 z dnia 2022-11-18

Pytanie nr 1

Par. 4, pkt. 3 - Cena kalkulowana jest dla określonej liczby osób, proponujemy wprowadzić limit zmian, ponad który konieczne byłoby aneksowanie umowy, np. 10% mniej z liczby podanej w SWZ uprawnia Wykonawcę do ponownej kalkulacji stawek – czy wyrażają Państwo zgodę na taki zapis ?

Odpowiedź

Zamawiający wskazał w SWZ szacowaną liczbę osób (pracowników Zamawiającego) uprawnionych do korzystania z programu opieki medycznej, natomiast informacja ta ma charakter poglądowy i Zamawiający nie gwarantuje jej osiągnięcia i utrzymania. Zamawiający potwierdza, że w ciągu ostatnich 2 lat liczba osób korzystających z programu opieki medycznej funkcjonującego u Zamawiającego jest stała i nie uległa istotnym zmianom.

Jednocześnie Zamawiający wskazuje, że minimalna ilość usług w ramach umowy wyniesie nie mniej niż 70% łącznej szacunkowej ilości pakietów indywidualnych określonych w pozycjach 1 i 2 załącznika 2a do SWZ (formularz cenowy). W związku z powyższym, §10 ust. 2 wzoru umowy (załącznik nr 4 do SWZ) otrzymuje brzmienie:

„2. Wykonawca może wypowiedzieć Umowę ze skutkiem na koniec miesiąca w przypadku zwłoki Zamawiającego z zapłatą wynagrodzenia przez okres dłuższy niż 60 dni, pod warunkiem dostarczenia w tym czasie do Zamawiającego pisemnego wezwania do zapłaty. Ponadto Wykonawca może wypowiedzieć umowę z zachowaniem 3-miesięcznego okresu wypowiedzenia ze skutkiem na koniec miesiąca kalendarzowego w przypadku wykorzystania przez Zamawiającego przez 2 kolejne okresy rozliczeniowe mniej niż 70% ilości pakietów indywidualnych określonych w formularzu cenowym (pozycje 1 i 2), stanowiącym załącznik nr 4 do umowy. W powyższym przypadku §13 ust. 2 umowy nie znajduje zastosowania.”.

Pytanie nr 2

Par. 10, pkt 5 - Jeżeli skutkiem naruszeń ma być wypowiedzenie umowy ze skutkiem natychmiastowym, istotne naruszenia winny być zdefiniowane, inaczej ocena istotności naruszeń jest jednostronna i dowolna – gorąca prośba o zdefiniowanie istotnych naruszeń – czy są Państwo w stanie je podać ??

Odpowiedź

Zamawiający wskazuje, że ocena istotności naruszeń wymaga analizy każdego przypadku z osobna, przy czym ze względu na charakter usługi, nie jest możliwe określenie zamkniętego katalogu naruszeń o charakterze istotnym. Zamawiający wskazuje

jednocześnie, że wypowiedzenie umowy będzie możliwe jedynie po uprzednim wezwaniu wykonawcy do zaniechania naruszeń. Wobec powyższego Zamawiający nie wyraża zgody na proponowaną zmianę.

Pytanie nr 3

Par. 5, pkt.7, ust. a - Wykonawca naliczy opłatę za badania wstępne, pod warunkiem, że Zamawiający w ciągu 3 miesięcy od daty realizacji badań medycyny pracy, nie zgłosi pracownika do programu opieki medycznej w ramach Wariantu 1 lub Wariantu 2 i utrzyma pracownika na programie minimum 12 miesięcy – czy Zamawiający wyraża zgodę na taki zapis ?

Odpowiedź

Zamawiający nie wyraża zgody na proponowaną zmianę. Zamawiający wskazuje, że zgodnie z §4 ust. 8 wzoru umowy (załącznik nr 4 do SWZ) minimalny okres uczestnictwa w Umowie pracownika oraz członka rodziny wynosi 12 miesięcy od momentu przystąpienia (z zastrzeżeniem przewidzianych wyjątków).

Pytanie nr 4

Par. 13 – Kary umowne (w całości) – co jeśli nie zgodzimy się na kary umowne ? Czy nasza oferta będzie brana pod uwagę?

Odpowiedź

Zamawiający wskazuje, że niezgodność treści oferty z warunkami zamówienia stanowi podstawę odrzucenia oferty.

Pytanie nr 5

Z uwagi na sprzeczność wybranych warunków zamówienia z przepisami ustawy o podatku od towarów i usług (dalej: „uVAT”), Wykonawca zwraca się z prośbą o ponowną analizę poniższej kwestii oraz uwzględnienie proponowanej zmiany.

Na wniosek - pytanie nr 4 Zamawiający udzielił następującego wyjaśnienia:

W odpowiedzi nr 4 Zamawiający wskazał, że:

Zamawiający podtrzymuje dotychczasowe postanowienia SWZ. W przypadku gdy podatek VAT znajduje zastosowanie Wykonawca powinien uwzględnić go w cenie brutto. Zamawiający informuje, że wszystkie wartości podane w dokumentach postępowania są cenami brutto.

Jednocześnie Zamawiający utrzymał dotychczasowe, następujące brzmienie § 5 ust. 5 PPU:

5. Wykonawca oświadcza, że zlecane w ramach Umowy świadczenia zdrowotne są usługami w zakresie opieki medycznej, służącymi profilaktyce, zachowaniu, ratowaniu, przywracaniu i poprawie zdrowia oraz usługami ściśle z tymi usługami związanymi, w rozumieniu ustawy z dnia 11 marca 2004 roku o podatku VAT i jako takie są zwolnione od podatku VAT. Wynagrodzenie łączne za wykonanie usług objętych umową nie może przekroczyć kwoty zł (słownie:.....) stanowiącej kwotę przeznaczoną przez Zamawiającego na finansowanie zamówienia.

Z powołaniem na poniższe uzasadnienie Wykonawca prosi o:

1. usunięcie zdania pierwszego w § 5 ust. 5 PPU

oraz

2. zmianę formularza ofertowego i PPU w taki sposób, aby każdorazowo przy wartości maksymalnego wynagrodzenia oraz przy wartościach części wynagrodzeń możliwe było

wskazanie kwot netto oraz brutto, z zastrzeżeniem, że dla świadczeń opodatkowanych stawką 23% VAT, kwota brutto nie będzie stanowiła 123% wartości netto.

Zgodnie z art. 43 ust. 1 pkt 18 uVAT, świadczenie usług w zakresie opieki medycznej, służących profilaktyce, zachowaniu, ratowaniu, przywracaniu i poprawie zdrowia, oraz dostawa towarów i świadczenie usług ściśle z tymi usługami związane, wykonywane w ramach działalności leczniczej przez podmioty lecznicze korzystają ze zwolnienia od podatku od towarów i usług.

Usługi Wykonawcy polegające na zapewnieniu „wykonywaniu czynności dotyczących w izytacji stanowisk pracy oraz udziału lekarza w komisji BHP” nie stanowią usług określonych cytowanym przepisem, a tym samym nie podlegają zwolnieniu od podatków od towarów i usług.

Takie usługi realizowane są w ramach i na potrzeby wypełnienia zadań komisji BHP, które to zadania wymienione są w przepisie art. 23713 § 1 Kp: „Zadaniem komisji bhp jest dokonywanie przeglądu warunków pracy, okresowej oceny stanu bezpieczeństwa i higieny pracy, opiniowanie podejmowanych przez pracodawcę środków zapobiegających wypadkom przy pracy i chorobom zawodowym, formułowanie wniosków dotyczących poprawy warunków pracy oraz współdziałanie z pracodawcą w realizacji jego obowiązków w zakresie bezpieczeństwa i higieny pracy.”

Prawidłowe rozumienie użytego w uVAT pojęcia „usług w zakresie opieki medycznej, służących profilaktyce, zachowaniu, ratowaniu, przywracaniu i poprawie zdrowia, oraz (...) świadczenie usług ściśle z tymi usługami związane” wyklucza uznanie, aby usługi te obejmowały czynności świadczone w celu wypełnienia zadań komisji BHP. Twierdzenia Wykonawcy w tym zakresie znajdują aprobatę w interpretacji podatkowej Dyrektora Izby Skarbowej w Poznaniu z dnia 31 maja 2016 roku (znak ILPP1/4512-1-126/16-6/AS), wedle której:

„Z powołanych przepisów wynika, że zadaniem komisji bhp jest dokonywanie przeglądu warunków pracy, okresowej oceny stanu bezpieczeństwa i higieny pracy, opiniowanie podejmowanych przez pracodawcę środków zapobiegających wypadkom przy pracy i chorobom zawodowym, formułowanie wniosków dotyczących poprawy warunków pracy oraz współdziałanie z pracodawcą w realizacji jego obowiązków w zakresie bezpieczeństwa i higieny pracy. W związku z powyższym, usługa dotycząca uczestnictwa lekarza w zakładowej komisji BHP, sprowadzająca się do udziału w takich czynnościach, jak: dokonywanie przeglądu warunków pracy, dokonywanie okresowej oceny stanu BHP miejsca pracy, opiniowanie podejmowanych przez pracodawcę środków zapobiegających wypadkom przy pracy i chorobom zawodowym, czy też formułowanie wniosków dotyczących poprawy warunków pracy oraz współdziałanie z pracodawcą w realizacji jego obowiązków w zakresie BHP, będzie świadczona w celu wypełnienia, nałożonego na pracodawcę, obowiązku powołania komisji bhp. Efektem usługi będzie więc dostarczenie określonym podmiotom i (odpowiednio pracodawca i organ właściwy dla określenia zakresu badań profilaktycznych dla pracowników) „elementu użytecznego” do podjęcia określonych decyzji. Czynności wymienione przez Wnioskodawcę wykonywane będą w istocie w odniesieniu do elementów środowiska, w którym znajduje się człowiek, tj. stanowisko pracy. Usługa taka nie może więc zostać objęta zwolnieniem na podstawie art. 43 ust. 1 pkt 18 ustawy, ww. czynności nie będą bowiem skierowane na konkretnego pacjenta i wykonywane w związku z jego procesem leczenia.” (por. analogiczne interpretacje podatkowe Dyrektora KIS z dnia 23 kwietnia 2019 r., znak 0112- KDIL4.4012.46.2019.2.HW; Dyrektora Izby Skarbowej w Katowicach z dnia 20 maja 2011 roku, znak IBP P4/443-260/11/MN; Dyrektora Izby Skarbowej w Poznaniu z dnia 26 lutego 2015 roku, znak ILPP5/443- 269/14-5/KG oraz z dnia 31 maja 2016 roku, znak ILPP1/4512-1-126/16-6/AS; Dyrektora KIS z dnia 05 grudnia 2017 roku, znak 0112-KDIL1-1.4012.487.2017.1.OA)

Ze wskazanych interpretacji podatkowych wyciągnąć należy wniosek, iż usługi medyczne korzystające

ze zwolnienia podatkowego muszą pozostawać w ścisłym związku i być bezpośrednio związane ze sferą medyczną i zdrowotną pacjenta, zaś usługi, chociażby miały charakter pośrednio medyczny, realizowane na potrzeby zadań komisji BHP takiego wymogu nie

spełniają. Stanowisko to znajduje potwierdzenie w głośnym orzeczeniu Trybunału Sprawiedliwości Unii Europejskiej w sprawie Future Health Technologies sygn. C -86/09 wydanym na kanwie analogicznego problemu prawnego, aczkolwiek dotyczącego innych usług, aniżeli zmierzających do realizacji zadań komisji BHP. Przedmiotem tego orzeczenia była bowiem dopuszczalność objęcia zwolnieniem z podatku od towarów i usług czynności polegających na wysyłce zestawu do poboru krwi pępowinowej noworodka oraz na analizie i przetwarzaniu tej krwi, a także na konserwacji komórek macierzystych w celu ewentualnego przyszłego wykorzystania jej w celach terapeutycznych. Trybunał uznał, że jeżeli powyższe czynności „mają jedynie zagwarantować, że szczególny środek będzie dostępny w celu leczenia medycznego w hipotetycznej sytuacji, gdy stanie się on niezbędny (...), to takie czynności (...) nie są objęte zakresem pojęcia „opieka szpitalna i medyczna” (przyp. wł. tym samym nie są objęte zwolnieniem podatkowym).

Odpowiedź

Zamawiający podtrzymuje dotychczasowe postanowienia SWZ. W przypadku gdy podatek VAT znajduje zastosowanie Wykonawca powinien uwzględnić go w cenie brutto.

Zamawiający informuje, że wszystkie wartości podane w dokumentach postępowania są cenami brutto.

Jednocześnie zmienia par. 5 ust. 5 załącznika nr 4 do SWZ, który otrzymuje brzmienie: „Wynagrodzenie łączne za wykonanie usług objętych umową nie może przekroczyć kwoty zł. brutto (słownie:.....) stanowiącej kwotę przeznaczoną przez Zamawiającego na finansowanie zamówienia.”

Dodatkowo publikuje zmodyfikowany formularz 2a do SWZ.

Pytanie nr 6

Czy Zamawiający uzna za spełniony wymóg jeżeli Wykonawca zapewni całodobową Infolinię Medyczną, dostępną 7 dni w tygodniu, również w święta i dni ustawowo wolne od pracy, gdzie możesz otrzymać pielęgniarską telekonsultację medyczną Pielęgniarka w ramach posiadanych uprawnień zawodowych:

- zidentyfikuje Twój problem medyczny,
- udzieli Ci porady medycznej jeśli Twój przypadek na to pozwala,
- wystawi receptę na leki niezbędne do leczenia zgłoszonego problemu zdrowotnego, na wystawienie których pozwalają pielęgniarskie uprawnienia zawodowe.

Jeśli pielęgniarka oceni, że Twój przypadek wykracza poza pielęgniarskie uprawnienia zawodowe to:

- wskaże rodzaj placówki medycznej, do której powinieneś się zgłosić aby otrzymać odpowiednią pomoc,
- poinformuje Cię o konieczności skorzystania z numerów alarmowych 112 lub 999 jeśli Twój stan zdrowia wymaga natychmiastowej interwencji Państwowego Ratownictwa Medycznego,
- przekieruje Cię na ogólną Infolinię PZU Zdrowie w celu organizacji w najszybszym możliwym terminie telekonsultacji z lekarzem z zakresu chorób wewnętrznych (interny) lub pediatrii, jeśli Twój stan zdrowia nie wymaga natychmiastowej pomocy medycznej

Odpowiedź

Zamawiający nie wyraża zgody na proponowaną zmianę.

Wykonawca prosi o ponowną analizę i przychylenie się do modyfikacji zapisu wyżej wymienionego wymagania, ponieważ stanowi ono przeszkodę w dalszym procedowaniu

postępowania przez Wykonawców. Obecny zapis może ograniczać konkurencyjność postępowania. Spełnienie tak określonego wymogu może okazać się utrudnione dla podmiotów potencjalnie zainteresowanych udziałem w Postępowaniu.

Zamawiający w ramach ogólnych wymogów dotyczących wszystkich Pakietów Zamawiający wymaga, aby za pośrednictwem infolinii była możliwa koordynacja działań np. wezwanie karetki (...).

Zgodnie z ustawą z dnia 8 września 2006 r. o Państwowym Ratownictwie Medycznym (t.j. Dz. U. z 2022 r. poz. 1720 z późn. Zm.) oraz rozporządzeniem Ministra Zdrowia z dnia 19 sierpnia 2019 r. w sprawie ramowych procedur obsługi zgłoszeń alarmowych i powiadomień o zdarzeniach przez dyspozytora medycznego (Dz. U. poz. 1703) dyspozytor medyczny podejmuje decyzje o wysłaniu zespołu ratownictwa medycznego do pacjenta lub odmowie po szczegółowo przeprowadzonym wywiadzie medycznym. Dyspozytor medyczny zbiera także szereg innych informacji niezbędnych do realizacji zgłoszenia, jak np. informacje o dokładnym adresie lub lokalizacji miejsca zdarzenia, w tym dodatkowych informacji umożliwiających szybkie dotarcie zespołu ratownictwa medycznego na miejsce zdarzenia. W niektórych sytuacjach, dyspozytor medyczny utrzymuje stały kontakt z osobą wzywającą będącą na miejscu zdarzenia i przekazuje jej w sposób zrozumiały instrukcje dotyczące sposobu udzielania pierwszej pomocy osobie, u której podejrzewa się stan nagłego zagrożenia zdrowotnego, do czasu przybycia zespołu ratownictwa medycznego na miejsce zdarzenia. Pracownik infolinii PZU Zdrowie SA, który tylko miałby pośredniczyć w przekazywaniu zgłoszenia nie ma możliwości zebrania podczas rozmowy z pacjentem wszystkich informacji, które mogą okazać się niezbędne do podjęcia decyzji przez dyspozytora medycznego o wysłaniu zespołu ratownictwa jak i nie ma możliwości podjęcia czynności w stosunku do osoby wymagającej pierwszej pomocy czynności wskazanych przez dyspozytora medycznego. Stąd też ze względu na dobro i bezpieczeństwo pacjentów z numerem alarmowym pogotowia ratunkowego kontaktuje się zawsze sam pacjent lub osoba znajdująca się na miejscu zdarzenia.

Odpowiedź

Zamawiający modyfikuje zapis załącznika nr 1 do SWZ rozdział III pkt 1 w następujący sposób:

„Wykonawca udostępni wszystkim Uprawnionym całodobową, telefoniczną infolinię medyczną, poprzez którą Uprawniony będzie miał możliwość uzyskania informacji medycznej w sytuacji nagłej i doraźnej, w tym wskazanie dotyczące dalszego postępowania oraz poinformowanie o konieczności bezpośredniego kontaktu z pogotowiem ratunkowym, jeśli stan zdrowia Uprawnionego tego wymaga.”

Z poważaniem

Dyrektor PCA
Lucyna Olborska
(podpisano elektronicznie)

Załącznik:

Załącznik nr 2 do SWZ Formularz cenowy zmieniony