



1 Wojskowy Szpital Kliniczny
z Polikliniką SPZOZ
W LUBLINIE



Zamawiający:
1 Wojskowy Szpital Kliniczny z Polikliniką
Samodzielny Publiczny Zakład Opieki Zdrowotnej
20-049 Lublin, Al. Raławickie 23

Lublin, 05.06.2023 r.

Znak sprawy: ZP/K/11/2023

Dotyczy: wyjaśnień treści SWKO do konkursu na udzielanie świadczeń zdrowotnych w zakresie wykonywania diagnostycznych badań laboratoryjnych

Udzielający zamówienia – 1 Wojskowy Szpital Kliniczny z Polikliniką SP ZOZ, Al. Raławickie 23, 20-049 Lublin, w związku z zapytaniami Oferentów dotyczącymi treści SWKO – przekazuje treść zapytania nadesłanego do w/w postępowania wraz z odpowiedzią, o treści jak poniżej:

Pytanie 1

Pytanie do § 2 ust. 11

Proszę o uzupełnienie umowy o następujący zapis”

W przypadku przyjęcia odpowiedzialności, wypłaty zadośćuczynienia albo odszkodowania, które może powodować lub powoduje odpowiedzialność solidarną drugiej Strony, Strony współpracują w celu ustalenia stanu faktycznego sprawy oraz podejmują wszelkie działania w celu minimalizacji szkód.

Uzasadnienie

Umowna odpowiedzialność solidarna powinna zakładać pełną współpracę Stron zarówno w zakresie ustalenia stanu faktycznego jak i spełnienia roszczenia oraz wysokości wypłaconego odszkodowania/zadośćuczynienia.

Odpowiedź : Obowiązek współdziałania dłużników solidarnych jest oczywisty, nie wymaga uregulowania w umowie. Udzielający zamówienia nie wyraża zgody na zmiany postanowień umowy w tym zakresie.

Pytanie 2

Pytanie do § 5 ust 2 i 3 i § 13 ust. 2

Proszę o zmianę zapisów na

Każda ze Stron w zakresie prowadzonej działalności leczniczej w rozumieniu ustawy z 15 kwietnia 2011 r. o działalności leczniczej oraz ustawy z 6 listopada 2008 r. o prawach pacjenta i Rzeczniku Praw Pacjenta jest administratorem danych osobowych Pacjentów.

§ 13 ust. 2

Jednocześnie proszę o rezygnację z zawarcia umowy powierzenia jako nieadekwatnej do treści umowy. Jeżeli Udzielający nie rezygnuje z obowiązku zawarcia umowy powierzenia, proszę o odpowiedź na poniższe pytania:

1. W związku z zawarciem w dokumentacji konkursowej (umowa główna) mechanizmu powierzenia danych osobowych na podstawie RODO, jak również odrębnej umowy powierzenia danych osobowych między Zamawiającym a Wykonawcą, czy Zamawiający świadomie nie respektuje w tym zakresie przyjętej przez Urząd Ochrony Danych Osobowych

wykładni art. 28 ust. 3 lit. a w związku z art. 4 pkt 7 RODO oraz ustawą o działalności leczniczej, ustawą o prawach pacjenta i Rzeczniku Praw Pacjenta, ustawą o diagnostyce laboratoryjnej jak również rozporządzeniem Ministra Zdrowia w sprawie standardów jakości dla medycznych laboratoriów diagnostycznych i mikrobiologicznych?

2. Jeżeli w związku z odpowiedzią na pytanie 1. Zamawiający świadomie dokonuje odmiennej interpretacji przepisów niż organ administracji publicznej powołany do ich stosowania, czy stoją za tym szczególnie przesłanki, których Zamawiający nie wskazał do tej pory w dokumentacji konkursowej?
3. Czy Zamawiający jest świadomy, że w związku z zaproponowanym obowiązkiem zawarcia umowy powierzenia danych osobowych przejmuje na siebie odpowiedzialność, w tym odpowiedzialność majątkową za naruszenie przepisów RODO określoną w art. 83 tego rozporządzenia, jak również ustawie o ochronie danych osobowych z 10 maja 2018 roku? Przy czym jego odpowiedzialność jako administratora danych osobowych dokonującego powierzenia, nastąpi również w przypadku działania albo zaniechania podmiotu realizującego zamówienie bądź jego podwykonawcy?
4. Czy Zamawiający jest świadomy, że ukształtowanie relacji między Zamawiającym a Wykonawcą na zasadzie dwóch niezależnych administratorów danych osobowych Pacjentów jest zalecane przez UODO. Jednocześnie zapewnia wyższy poziom bezpieczeństwa prawnego i finansowego Zamawiającego ze względu na fakt, że będzie On odpowiadał na gruncie RODO wyłącznie za własne działania bądź zaniechania jako administrator, a wszelkie działania bądź zaniechania w obszarze bezpieczeństwa danych osobowych Pacjentów, które wystąpią po stronie Wykonawcy będą odrębną (i wyłączną odpowiedzialnością) Wykonawcy.
5. Czy zamawiający jest świadomy, że sprzeczna z przyjętą przez Urząd Ochrony Danych Osobowych interpretacja przepisów powoduje, że Zamawiający dobrowolnie i wbrew obowiązującym przepisom przyjmuje na siebie odpowiedzialność majątkową za działania bądź zaniechania innych podmiotów działających w obrocie gospodarczym, co może być rozpatrywana w kontekście niegospodarności, jako naruszenie interesów majątkowych Zamawiającego. To z kolei jest czyn sankcjonowany w art. 296 ustawy Kodeks karny, zagrożony kara pozbawienia wolności do 3 miesięcy do 5 lat. Reasumując, osoby zarządzające przedsiębiorstwem Zamawiającego świadomie narażają się na zarzut niegospodarności, przyjmując na Zamawiającego odpowiedzialność finansową wyższą niż wynika to z przyjętej interpretacji przepisów RODO.

Odpowiedź : Udzielający zamówienia odstępuje od zawarcia umowy powierzenia przetwarzania danych osobowych. W związku z powyższym udzielający zamówienia dokonuje stosownych zmian w SWKO.

Pytanie 3

Pytanie do § 8 ust. 1

Proszę o zmianę zapisów na

Za należyte wykonanie niniejszej umowy Przyjmującemu zamówienie przysługuje wynagrodzenie w kwocie łącznej netto nie wyższe niż (...)

Uzasadnienie

W związku z brakiem gwarancji liczby zamówionych badań wartość oferty nie może być utożsamiana z wynagrodzeniem z umowy. jest to wyłącznie maksymalna wartość zamówienia, która nie musi być zrealizowana.

Odpowiedź : Udzielający zamówienia nie wyraża zgody na zmiany postanowień umowy w tym zakresie.

Pytanie 4

Pytanie do § 8

Proszę o informację, czy Udzielający dopuszcza przekazywanie faktury i zestawienia w formie elektronicznej (poczta elektroniczna szyfrowany załącznik albo przez dedykowaną aplikację do odbioru faktur drogą elektroniczną).

Przekazywanie zestawienia danych pacjentów i wykonanych wyników badań w wersji papierowej niesie za sobą istotne zwiększenie ryzyka naruszenia danych osobowych szczególnie chronionych.

Czy Udzielający dopuszcza możliwość przekazywania dokumentów finansowych wyłącznie w sposób elektroniczny, szyfrowany załącznik do e-mail albo przez dedykowaną aplikację – po zalogowaniu się uprawniony personel Zamawiający ma wgląd we wszystkie faktury i zestawienia (w tym historyczne), samodzielnie może określać osoby upoważnione i zarządzać poziomem dostępu.

Jeżeli Udzielający nie odstępuje od obowiązku przekazywania dokumentacji finansowej w formie papierowej proszę o doprecyzowanie w umowie:

- gdzie mają być dostarczone dokumenty w formie papierowej (nazwa jednostki organizacyjnej, adres),
- w jakich godzinach wyniki mają być dostarczone,
- że we wskazanych godzinach i lokalizacji będzie zapewniony personel do odbioru wyników,
- zapewnienie, że osoby przebywające we wskazanej lokalizacji i odbierające wyniki w imieniu Udzielającego są upoważnione do przetwarzania danych osobowych szczególnie chronionych,
- że Udzielający odpowiada za prawidłowe upoważnienie personelu do przetwarzania danych osobowych szczególnie chronionych.

Odpowiedź : Udzielający zamówienia nie wyraża zgody na zmiany postanowień umowy w tym zakresie. Wyjaśniamy, iż dokumenty w formie papierowej winny być dostarczane do Zakładu Analityki Lekarskiej w godzinach pracy jednostki. Ponadto udzielający zamówienia informuje, iż pracownicy są uprawnieni do odbioru przedmiotowych dokumentów.

Pytanie 5

Pytanie do § 8 ust. 5

Proszę o dodanie zapisu

(...) w części w jakiej zestawienie zleconych i wykonanych badań jest nieprawidłowe, do czasu usunięcia błędów przez Przyjmującego zamówienie.

Uzasadnienie

Literalna interpretacja zaproponowanego zapisu prowadzi do nierównowagi kontraktowej Stron.

Udzielający może wstrzymać płatność całej faktury ze względu na zakwestionowanie jednej pozycji w zestawieniu na kwotę nieproporcjonalnie niską do wartości wykonanych w danym okresie rozliczeniowym usług.

Odpowiedź : Udzielający zamówienia nie wyraża zgody na zmiany postanowień umowy w tym zakresie.

Pytanie 6

Pytanie do § 8 ust. 7

W związku z okresem realizacji umowy (36 miesięcy), czy Udzielający wyraża zgodę na wprowadzenie mechanizmu rewaloryzacji cennika przez zmianę § 8 ust. 7 w brzmieniu:

„7. Przyjmujący zamówienie zastrzega sobie prawo aktualizacji cennika w przypadku:

- a) zmiany stawki podatku od towarów i usług dotyczących poszczególnych badań wynikającej ze zmiany przepisów prawa powszechnego bądź wydania przez organ władzy publicznej wiążącej interpretacji przepisów (na dzień zawarcia umowy badania są zwolnione z VAT). W takim przypadku cena badania jest podwyższana o stawkę podatku nałożoną na badanie na podstawie przepisów prawa publicznego i wchodzi w życie z dniem wejścia w życie przepisów prawa publicznego mających wpływ na wysokość stawki podatku bądź wydania interpretacji przepisów (od dnia jej stosowania),
- b) zmiany cen towarów i usług. W takim przypadku cena badania jest waloryzowana o średnioroczny wskaźnik cen towarów i usług konsumpcyjnych ogłaszany przez Prezesa GUS za poprzedni rok.

8. Waloryzacja dokonana na podstawie ust. 7 lit. b) następuje:

- a) ze skutkiem od 1 stycznia danego roku pod warunkiem poinformowania Udzielającego nie później niż w kolejnym miesiącu po ogłoszeniu wskaźnika przez Prezesa GUS. W takim przypadku Przyjmujący dokonuje korekty faktur za okres od 1 stycznia danego roku,

- b) ze skutkiem od miesiąca następującego po miesiącu otrzymania zawiadomienia, jeżeli zawiadomienie zostało przekazane Udzielającemu później niż w terminie wskazanym w lit. a).
9. Zmiana cennika (załącznik nr 1) dokonana zgodnie z ust. 7 i nast. nie stanowi zmiany Umowy – Przyjmujący dokonuje aktualizacji jednostronnie i informuje Udzielającego o nowych cenach.”.

i zmianę numeracji – dotychczasowy ust. 8 otrzyma numer 10.

oraz

modyfikację § 11 ust. 2 przez dodanie na początku ustępu „O ile umowa nie stanowi inaczej (...)”

usunięcie w § 12 ust. 2.

Odpowiedź : Udzielający zamówienia nie wyraża zgody na zmiany postanowień umowy w tym zakresie.

Pytanie 7

Pytanie do § 9 ust. 4

Proszę o zmianę wyrazu „zwłoki” na „opóźnienia”

Uzasadnienie

W związku z długim, 60 dniowym terminem płatności Przyjmujący nie może być pozbawiony prawa do naliczania odsetek za zwłokę w przypadku niezawinionych działań Udzielającego.

Odpowiedź : Udzielający zamówienia nie wyraża zgody na zmiany postanowień umowy w tym zakresie.

Pytanie 8

Pytanie do § 10 ust. 1 pkt 2

Proszę o zmianę zapisu i wprowadzenie mechanizmu, który nie narusza zasady równowagi kontraktowej Stron.

Obecnie zaproponowany zapis powoduje, że im mniej badań Udzielający zleci tym wyższa będzie kara umowna (podstawą do jej obliczenia jest hipotetyczna maksymalna wartość umowy pomniejszona o zrealizowany obrót).

Proponujemy karę umowną w wysokości 1 średniomiesięcznego obrotu (wartość obrotu/liczba miesięcy realizacji umowy).

Odpowiedź : Udzielający zamówienia nie wyraża zgody na zmiany postanowień umowy w tym zakresie.

Pytanie 9

Pytanie do § 13

Proszę o zmianę zapisów

Przed obecnym ust. 1 dodanie

1. W celu wykonania Umowy i na podstawie uzasadnionego interesu Stron, każda ze Stron udostępni drugiej Stronie Umowy dane osobowe (m.in. dane identyfikacyjne i kontaktowe) osób uprawnionych do reprezentacji, osób wskazanych do kontaktu. Po udostępnieniu, Strona otrzymująca dane osobowe powyższych osób staje się ich niezależnym administratorem i zobowiązuje się przetwarzać je zgodnie z prawem. Każda ze Stron zobowiązuje się przekazać tym osobom informację o przetwarzaniu ich danych osobowych.

Po obecnym ust. 1 (po zmianie numeracji ust. 2) dodanie

W przypadku Przyjmującego zamówienie klauzula informacyjna a jest dostępna na stawienie www Przyjmującego zamówienie w zakładce polityka prywatności

Usunięcie obecnego ust. 2 jako nieadekwatnego do przedmiotu umowy (patrz uwagi do § 5 ust 2 i 3 i § 13 ust. 2).

Odpowiedź : Udzielający zamówienia nie wyraża zgody na zmiany postanowień umowy w tym zakresie.

Pytanie 10

Proszę o potwierdzenie, czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę zapisu SWKO pkt VI ust. 1 dotyczący wymagań w stosunku do podwykonawców na następujący zapis:

„Przyjmujący Zamówienie, ma możliwość zlecenia Podwykonawcom realizację świadczeń medycznych, za wykonanie których ponosi pełną odpowiedzialność jak za własne działania i zaniechania. Przyjmujący Zamówienie zapewnia jednocześnie, że Podwykonawcy będą spełniać standardy realizacji świadczeń medycznych oraz ochrony praw Pracowników na poziomie nie niższym, niż gwarantowane przez Przyjmującego Zamówienie. Przyjmujący Zamówienie zobowiązuje się do pełnego rozliczenia z Podwykonawcą kosztów zrealizowanych świadczeń zdrowotnych”

Odpowiedź : Udzielający odpowiedzi nie wyraża zgody i wymaga zgodnie z SWKO.

Jednocześnie Udzielający zamówienia przedłuża termin składania ofert na dzień 07.06.2023r.

Nowy termin składania : 07.06.2023r., godz. 10:00.

Nowy termin otwarcia ofert : 07.06.2023. godz. 10:30.

Zapraszamy do składania ofert.

Z poważaniem,

KOMENDANT
1 Wojskowego Szpitala Klinicznego
z Polikliniką SWKO w Lublinie

plk. dr n. biol. Aleksander MICHALSKI

