|  |  |
| --- | --- |
| DZP/TP/12/2024 |  Zawiercie, 02.02.2024r |

**DO WSZYSTKICH WYKONAWCÓW**

dotyczy: Usługi nadzoru autorskiego zainstalowanego u Zamawiającego Zintegrowanego Systemu Informatycznego InfoMedica/AMMS

Zamawiający Szpital Powiatowy w Zawierciu odpowiadając na pytania (pisownia oryginalna) informuje:

**Pytanie nr 1**

W związku z treścią art. 63 ustawy z dnia 14 grudnia 2012 r. o odpadach (t.j. Dz. U. 2023 poz. 1587)

Wykonawca wnosi o przewidzenie w komparycji umowy możliwości wpisania numeru BDO Wykonawcy

**Odpowiedź:**. Zamawiający wyraża na powyższe. W związku z powyższym dokonuje zmiany Formularza ofertowego – załącznik nr 1 do SWZ

**Pytanie nr 2**

Wykonawca wnosi o uzupełnienie § 4 projektu umowy o dodatkowy ustęp o następującej treści:

„12.Wykonawca oświadcza, iż posiada/nie posiada statusu dużego przedsiębiorcy [wybrać właściwe].”

Wniosek o uzupełnienie § 4 o ustęp 12 podyktowany jest wymogami wskazanymi w art. 4 i 5 ustawy o przeciwdziałaniu nadmiernym opóźnieniom w transakcjach handlowych z dnia 8 marca 2013 r. dotyczącymi konieczności złożenia oświadczenia o statusie dużego przedsiębiorcy.

**Odpowiedź:** Powyższe oświadczenie zawarte jest w pkt. 6 Formularza ofertowego – załącznik nr 1 do SWZ. W związku z powyższym Zamawiający nie zmienia zapisów PPU.

**Pytanie nr 3**

Wykonawca zwraca się z wnioskiem o zmianę § 6 ust. 2 umowy w następujący sposób:

„Każda ze stron zobowiązana jest zapoznać osoby, których dane podaje w związku z realizacją umowy z treścią klauzuli informacyjnej. Klauzula informacyjna Zamawiającego stanowi załącznik nr 6 do Umowy, zaś klauzula informacyjna Wykonawcy zostanie przez niego przedstawiona przed podpisaniem umowy.”

Wykonawca zwraca uwagę, że także on będzie pozyskiwał dane osobowe m.in. osób reprezentujących Zamawiającego podczas zawarcia i realizacji umowy, wobec czego zobowiązany jest zrealizować wobec tych osób obowiązek informacyjny, w takiej samej procedurze, w jakiej obowiązek taki spoczywa na Zamawiającym. Stąd propozycja modyfikacji postanowienia

**Odpowiedź:** Zamawiający zmienia zapisy PPU w zakresie § 6 ust. 2.

**Pytanie nr 4**

Wykonawca zwraca się z wnioskiem o zmianę § 6 ust. 3 i 4 projektu umowy

„3. Odpowiedzialność odszkodowawcza Wykonawcy, wynikająca z niewykonania lub nienależytego wykonania

przedmiotu Umowy, ogranicza się do rzeczywistej straty Zamawiającego, bez utraconych korzyści, z jednoczesnym

ograniczeniem jej do wysokości 100% wartości netto niniejszej Umowy. Wykonawca zobowiązany jest wykupić i

utrzymywać ubezpieczenie odpowiedzialności cywilnej w związku z prowadzoną działalnością gospodarczą na kwotę

co najmniej równą trzykrotności wartości netto niniejszej Umowy.

4. Strony oświadczają, że wszelka odpowiedzialność Wykonawcy z tytułu rękojmi za wady fizyczne lub usterki

dochodzona na podstawie art. 55 ustawy o prawie autorskim i prawach pokrewnych jak i na podstawie jakiegokolwiek innego tytułu prawnego, ulega wyłączeniu.”

Wykonawca wskazuje, że przy uwzględnieniu warunków rynkowych, wprowadzenie konkretnego limitu

odpowiedzialności (określanego kwotowo lub poprzez odniesienie do wartości umowy), a także wskazanie na

okoliczności wyłączające odpowiedzialność lub ograniczające odpowiedzialność, skutkują możliwością skalkulowania

oferty, korzystniejszej cenowo dla Zamawiającego. Zgodnie z zasadami funkcjonującymi u Wykonawcy, kwestie

związane z nieograniczoną lub ograniczoną odpowiedzialnością, wpływają na ceny oferowanych usług.

Istotnym jest także, że Urząd Zamówień Publicznych opublikował dokument pn. "Analizę dobrych praktyk w zakresie

realizacji umów IT, ze szczególnym uwzględnieniem specyfiki projektów informatycznych 7 Osi POIG”. Co ważne Urząd Zamówień Publicznych rekomenduje wykorzystanie przekazanych dokumentów wszystkim Zamawiającym, niezależnie od pochodzenia źródła finansowania danego zamówienia publicznego, w tym – współfinansowania zamówienia ze środków europejskich. Jedną z istotniejszych rekomendacji, jest wprowadzanie zapisów, zgodnie z którymi: - „Standardem w umowach dotyczących systemów informatycznych jest ograniczenie odpowiedzialności kontraktowej stron do określonej wysokości, określanej kwotowo lub do wartości umowy”.

Z kolei podstawą wprowadzenia wskazanego wyżej postanowienia umownego dotyczącego rękojmi są trudności w

ustaleniu zakresu rękojmi w przypadku przedmiotu niniejszej umowy. Nie bez znaczenia pozostaje także fakt, że

przepisy dotyczące rękojmi nie przystają do rynku usług IT, albowiem ciężko zdefiniować m.in. wadę fizyczną

oprogramowania, którego dotyczy projekt niniejszej umowy.

**Odpowiedź:** Zamawiający nie zmienia zapisów PPU.

**Pytanie nr 5**

Wykonawca zwraca się z wnioskiem o zmniejszenie kary umownej wskazanej w § 11 ust. 1 lit. b z 1 % miesięcznego wynagrodzenia netto do 0,1 % wynagrodzenia miesięcznego netto. Proponowana przez Wykonawcę kwota stanowi odzwierciedlenie rynkowej wysokości kar umownych w kontraktach IT.

**Odpowiedź:** Zamawiający nie zmienia zapisów PPU.

**Pytanie nr 6**

Wykonawca wnosi o usunięcie § 11 ust. 7 projektu umowy. Wykonawca zwraca uwagę, że możliwość potrącenia wierzytelności uregulowana została w art. 498 ustawy z dnia 23 kwietnia 1964 r. Kodeks cywilny. Zgodnie z treścią przywołanego przepisu:

„§ 1. Gdy dwie osoby są jednocześnie względem siebie dłużnikami i wierzycielami, każda z nich może potrącić swoją

wierzytelność z wierzytelności drugiej strony, jeżeli przedmiotem obu wierzytelności są pieniądze lub rzeczy tej samej jakości oznaczone tylko co do gatunku, a obie wierzytelności są wymagalne i mogą być dochodzone przed sądem lub przed innym organem państwowym.

§ 2. Wskutek potrącenia obie wierzytelności umarzają się nawzajem do wysokości wierzytelności niższej.”

Wobec powyższego Wykonawca zwraca uwagę, że Zamawiającemu przysługuje możliwość potrącenia wierzytelności na podstawie przepisów ustawy, w sytuacji gdy ziszczą się wszystkie przesłanki wskazane w cytowanym artykule 498 Kodeksu cywilnego. Z tego względu dodatkowa regulacja umowna uprawniająca Zamawiającego jest zbędna i nadmiarowa.

W przypadku, gdyby Zamawiający nie wyraził zgody na powyższą propozycję modyfikacji, Wykonawca wnosi o

uzupełnienie dotychczasowej treści § 11 ust. 7 projektu umowy poprzez dodanie treści:

„7. Zamawiający może potrącić kary umowne z wynagrodzenia przysługującego Wykonawcy za wykonaną usługę,

na co Wykonawca niniejszym wyraża zgodę. Przed dokonaniem potrącenia Zamawiający zobowiązany jest

poinformować Wykonawcę na piśmie o zamiarze dokonania potrącenia kar umownych z przysługującego Wykonawcy wynagrodzenia, wskazując szczegółowo wysokość, podstawy i okoliczności uzasadniające zasadność potrącenia.

Wykonawca ma prawo ustosunkować się do treści zawiadomienia Zamawiającego w terminie 5 dni roboczych.

Bezskuteczny upływ wskazanego terminu uprawnia Zamawiającego do dokonania potrącenia zgodnie ze zdaniem

pierwszym niniejszego ustępu.”

Intencją zaproponowanej przez Wykonawcę modyfikacji jest wprowadzenie do umowy możliwości dokonania swego

rodzaju postępowania wyjaśniającego zasadność potrącenia kar umownych jeszcze przed dokonaniem potrącenia.

Zaproponowana przez Wykonawcę procedura wyjaśniająca nie ma na celu ograniczenia prawa Zamawiającego do

naliczenia kar umownych, a jedynie wprowadzenie możliwości ustalenie zasadności ich naliczenia w wyniku wymiany

korespondencji między stronami umowy.

§ 1. Gdy dwie osoby są jednocześnie względem siebie dłużnikami i wierzycielami, każda z nich może potrącić swoją

wierzytelność z wierzytelności drugiej strony, jeżeli przedmiotem obu wierzytelności są pieniądze lub rzeczy tej samej jakości oznaczone tylko co do gatunku, a obie wierzytelności są wymagalne i mogą być dochodzone przed sądem lub przed innym organem państwowym.

§ 2. Wskutek potrącenia obie wierzytelności umarzają się nawzajem do wysokości wierzytelności niższej.”

Wobec powyższego Wykonawca zwraca uwagę, że Zamawiającemu przysługuje możliwość potrącenia wierzytelności na podstawie przepisów ustawy, w sytuacji gdy ziszczą się wszystkie przesłanki wskazane w cytowanym artykule 498 Kodeksu cywilnego. Z tego względu dodatkowa regulacja umowna uprawniająca Zamawiającego jest zbędna i Nadmiarowa.

**Odpowiedź:** Zamawiający nie zmienia zapisów PPU.

**Pytanie nr 7**

W związku z proponowaną modyfikacją § 6 umowy, Wykonawca wnosi o zmianę treści § 12 ust. 1 na

następującą:

„1. Zamawiający ma prawo do rozwiązania umowy ze skutkiem natychmiastowym, gdy zwłoka w wykonaniu usługi

przekroczy 10 dni roboczych albo gdy Wykonawca nie spełnia obowiązku o których mowa w § 6 ust. 3 Umowy.

Rozwiązanie umowy w takim przypadku nie pozbawia Zamawiającego prawa do naliczenia kary umownej i żądania

odszkodowania uzupełniającego, z zastrzeżeniem limitu odpowiedzialności wskazanego w § 6 ust. 3 Umowy.”

8) Wykonawca wnosi o usunięcie § 13 ust. 4-5 projektu umowy i zastąpienie ich wskazanymi niżej

postanowieniami, które Wykonawca wskazuje jako dostosowane zarówno do przedmiotu umowy, jak i okresu trwania umowy, w przeciwieństwie do postanowień proponowanych przez Zamawiającego w pierwotnym brzmieniu umowy.

„3. Wykonawcy przysługuje możliwość zmiany wynagrodzenia, w przypadku wzrostu wskaźnika cen towarów i usług

konsumpcyjnych publikowanego przez GUS, na następujących zasadach:

a. zmiana wynagrodzenia nastąpi w oparciu o Miesięczny wskaźnik cen towarów i usług konsumpcyjnych

publikowany przez Prezesa Głównego Urzędu Statystycznego, o wartość wzrostu tego wskaźnika względem

analogicznego miesiąca roku poprzedniego /żródło GUS www.stat.gov.pl/;,

b. pierwsza zmiana wynagrodzenia może nastąpić po upływie 6 miesięcy od dnia zawarcia niniejszej Umowy;

c. zmiana wynagrodzenia obowiązuje od miesiąca, w którym opublikowano wskaźnik, o którym mowa w punkcie a);

d. zmiana wynagrodzenia nie może następować częściej, niż co 6 miesięcy;

e. w sytuacji wystąpienia okoliczności uprawniających do zmiany wynagrodzenia, Wykonawca winien złożyć

Zamawiającemu pisemny wniosek o zmianę Umowy w zakresie płatności dotyczących okresu, za który waloryzacja

ma nastąpić;

i. wniosek powinien zawierać wskazanie odpowiedniego wskaźnika GUS, będącego podstawą takiego żądania wraz z potwierdzeniem, że nastąpiła jego zmiana uzasadniająca żądanie;

ii. ponadto wraz z wnioskiem należy podać dokładne wyliczenie kwoty wynagrodzenia po zmianie Umowy;

f. maksymalna wysokość zmiany wynagrodzenia w toku realizacji umowy nie może przekroczyć 40% całkowitej

wartości Umowy.”

**Odpowiedź:** Zamawiający nie zmienia zapisów PPU.

**Pytanie nr 8**

W związku z treścią art. 63 ustawy z dnia 14 grudnia 2012 r. o odpadach (t.j. Dz. U. 2023 poz. 1587)

Wykonawca wnosi o przewidzenie w komparycji umowy możliwości wpisania numeru BDO Wykonawcy.

**Odpowiedź:** Zgodnie z odpowiedzią na pytanie nr 1.

**Pytanie nr 9**

Wykonawca wnosi o potwierdzenie, że w ramach czynności zleconych w umowy głównej, Wykonawca będzie

miał dostęp do takich kategorii danych osobowych jak dane dotyczące stanu zdrowia czy dane genetyczne. Wykonawca powziął wątpliwość, czy sformułowanie: „dane medyczne pracowników i pacjentów Szpitala, dokumentacja medyczna”, którym Zamawiający posługuje się w § 2 ust. 2 projektu umowy powierzenia przetwarzania danych osobowych zawiera w sobie także takie dane jak dotyczące stanu zdrowia czy dane genetyczne pacjentów Zamawiającego. Wykonawca obawia się bowiem czy ewentualny brak dostępu do tych danych nie uniemożliwi mu świadczenia usług w ramach umowy głównej. W przypadku gdyby dostęp do danych szczególnych kategorii okazał się konieczny dla realizacji umowy głównej, Wykonawca wnosi o uzupełnienie § 2 ust. 2 umowy o dokładne określenie jakie dane (w zakresie danych osobowych szczególnych kategorii) mogą być przez Wykonawcę przetwarzane.

**Odpowiedź:** Zamawiający potwierdza, jednocześnie nie zmienia zapisów PPU Powierzenia Danych Osobowych.

**Pytanie nr 10**

Wykonawca wnosi o wprowadzenie do projektu umowy powierzenia przetwarzania danych osobowych,

postanowień dotyczących zgody Zamawiającego na incydentalne przetwarzanie danych osobowych w związku z

wykorzystaniem narzędzi Microsoft Office wynika z faktu, że w swojej codziennej działalności Wykonawca korzysta z m.in. poczty elektronicznej Outlook, a zatem wymiana jakiejkolwiek korespondencji mailowej pomiędzy Zamawiającym, a Wykonawcą będzie odbywała się z użyciem narzędzi Microsoft Office, co z kolei wymaga zgody Zamawiającego:

„Zamawiający wyraża zgodę na przetwarzanie Danych osobowych przez Microsoft i przedstawicieli Microsoft w związku z realizacją Umowy Microsoft Products and Services Agreement jaką zawarł Podmiot przetwarzający w ramach usług O365, z których na co dzień korzysta Podmiot przetwarzający. Tym samym, o ile dotyczy Administrator uzyska wszelkie wymagane zgody osób trzecich zgodnie z obowiązującymi przepisami dotyczącymi prywatności i ochrony Danych”.

**Odpowiedź:** Zamawiający nie zmienia zapisów PPU.

Załączniki:

- Formularz ofertowy

- PPU