



Znak: AE/ZP-27-65/22

Tarnów, 2022-09-05

Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonego w trybie podstawowym bez negocjacji o wartości nie przekraczającej progów unijnych (poniżej 215.000 EURO) na dostawę oprogramowania do zarządzania infrastrukturą IT.

W związku z zapytaniem Wykonawcy o następującej treści:

1. Sposób licencjonowania proponowanego oprogramowania wymaga określenia ilości monitorowanych stacji roboczych, gdzie będzie zainstalowany agent.
Wykonawca prosi o wskazanie ilości stacji roboczych (zainstalowanych agentów) jak będzie u Zamawiającego.
2. W SWZ w punkcie 19.1.3. Punktacja w kryterium „Okres gwarancji” zostanie obliczona ze wzoru widniejącego zapis $P2=0,20 \cdot (t1 \text{ albo } t2 \text{ albo } t3) \cdot 100/10 \text{ pkt}$. Według wykonawcy zapis ten dotyczy się P3. Czy Zamawiający potwierdza?
3. W SWZ w punkcie 22.12 Zamawiający wskazał: „Wykonawca zobowiązany się do usuwania w ramach rękojmi i gwarancji awarii, usterki i wad oraz dokonania naprawy na własny koszt w terminie wskazanym przez Zamawiającego – maksymalnie 1 dzień roboczy od dnia zgłoszenia przez Zamawiającego. Z uwagi na to, że dostarczony produkt jest oprogramowaniem którego zgłoszenia wymagają diagnozy pod kontem analizy logów przez techników, jednoznaczne określenie czasu naprawy nie jest możliwe, czy zamawiający wyraża zgodę na dokonanie stosownej zmiany w zapisie na: „W przypadku, gdy w okresie gwarancji jakości stwierdzona zostanie wada lub usterka, Wykonawca zobowiązuje się do rozpoczęcia analizy zgłoszenia w ciągu 24h licząc od daty powiadomienia wykonawcy pocztą elektroniczną, przy czym dniem roboczym nie jest dzień uznany ustawowo za wolny od pracy oraz sobota.”?
4. W SWZ w punkcie 22.13 Zamawiający wskazał: „W ramach uprawnień z rękojmi za wady Zamawiającemu przysługuje według własnego wyboru prawo do: a) żądania usunięcia awarii, usterki, wady oraz dokonania naprawy na wyłączny koszt Wykonawcy i w terminie, o którym mowa w pkt 22.12. SWZ lub w innym terminie wyznaczonym przez Zamawiającego, b) żądania od Wykonawcy demontażu i ponownego zamontowania wadliwego elementu, podzespołu, modułu, zespołu po dokonaniu wymiany na wolny od wad lub usunięciu wady, na wyłączny koszt Wykonawcy w terminie, o którym mowa w pkt 22.12. SWZ lub w innym terminie wyznaczonym przez Zamawiającego. „Z uwagi na to, że dostarczony produkt jest oprogramowaniem, którego zgłoszenia wymagają diagnozy pod kontem analizy logów przez techników, jednoznaczne określenie czasu naprawy nie jest możliwe, czy zamawiający wyraża zgodę na dokonanie stosownej zmiany w zapisie na: W ramach uprawnień z rękojmi za wady Wykonawca zobowiązuje się do rozpoczęcia analizy zgłoszenia w ciągu 24h licząc od daty powiadomienia wykonawcy pocztą elektroniczną, przy czym dniem roboczym nie jest dzień uznany ustawowo za wolny od pracy oraz sobota. Zgłoszenia napraw są rozpatrywane na koszt wykonawcy.
5. W SWZ w punkcie 22.14 Zamawiający wskazał: „W ramach uprawnień wynikających z udzielonych gwarancji Zamawiającemu przysługują te same uprawnienia co z tytułu rękojmi za wady określone w pkt 22.12 i pkt. 22.13 SWZ oraz uprawnienia do żądania naprawy w terminie, o którym mowa w PKT.22.12 SWZ lub w innym terminie wyznaczonym przez Zamawiającego i na własny koszt Wykonawcy.”
Adekwatnie to punktów 22.12, 22.13, z uwagi na to, że dostarczony produkt jest oprogramowaniem, którego zgłoszenia wymagają diagnozy pod kontem analizy logów przez techników, jednoznaczne określenie czasu naprawy nie jest możliwe. Czy Zamawiający wyraża zgodę na dokonanie stosownej zmiany w zapisie na: „W ramach uprawnień z rękojmi za wady Wykonawca zobowiązuje się do rozpoczęcia analizy zgłoszenia w ciągu 24h licząc od daty powiadomienia wykonawcy pocztą

elektroniczną, przy czym dniem roboczym nie jest dzień uznany ustawowo za wolny od pracy oraz sobota. Zgłoszenia napraw są rozpatrywane na koszt wykonawcy. W ramach dokonywanych napraw wykonawca, jeśli jest taka potrzeba dostarcza Zamawiającemu link do aktualizacji z poprawką.

6. W SWZ w punkcie 22.15 d) Zamawiając wskazał: 0,2% wartości umowy brutto za każdy dzień zwłoki w -dokonaniu naprawy oraz usunięciu awarii, wad i usterek stwierdzonych w okresie gwarancji/rękojmi, demontażu i ponownego zamontowania nowego elementu, podzespołu, modułu, zespołu po dokonaniu wymiany na wolny od wad lub usunięciu wady, w okresie gwarancji/rękojmi w terminie, o którym mowa w pkt. 22.12. SWZ lub w innym terminie wyznaczonym przez Zamawiającego. Czy Zamawiający wyraża zgodę na zmianę zapisu na 0,2% wartości umowy brutto za każdy dzień zwłoki braku reakcji od zgłoszenia wad/błędów/usterek przesłanego w okresie trwania gwarancji/rękojmi w terminie, o którym mowa w pkt. 22.12. SWZ. Po dokonaniu analizy zgodnie z warunkami umowy wsparcia serwisowego, wykonawca dostarczy Zamawiającemu link do aktualizacji z poprawką.
7. W SWZ w punkcie 22.16 Zamawiając wskazał: „Łączna maksymalna wysokość kar umownych, o których mowa w pkt.22.15. SWZ nie może przekroczyć 30% wynagrodzenia umowy brutto”.W dostarczonym oprogramowaniu jako standard rynkowy maksymalna wartość kar umownych jest określana na poziomie do 25%. Czy Zamawiający wyraża zgodę na dokonanie zmiany w zapisie na: „Łączna maksymalna wysokość kar umownych, o których mowa w pkt.22.15. SWZ nie może przekroczyć 25% wynagrodzenia umowy brutto”.
8. W SWZ w punkcie 22.23 Zamawiając wskazał: „Zamawiający zastrzega sobie prawo dochodzenia odszkodowania uzupełniającego, jeśli wysokość kar nie pokryje szkody, w szczególności strat wynikających z utraty dotacji lub jej część”. Wykonawca nie ma wpływu na ocenę jaką dokonują Urzędy, które rozpatrują dotację, dlatego prosimy o usunięcie powyższego zapisu.
9. W SWZ w punkcie 22.27 Zamawiając wskazał: „W zakresie dotyczącym zasady ochrony danych osobowych Zamawiający zawrze z Wykonawcą, w dniu podpisania niniejszej umowy, umowę wg wzoru stanowiącego Załącznik Nr 4 do SWZ” Umowa powierzenia przetwarzania danych osobowych”, w którym to Zamawiający umieścił zapis w paragrafie 2, punktu 1: „Podmiot przetwarzający będzie przetwarzał, powierzone na podstawie umowy dane osobowe pacjentów zwykle oraz dane osobowe pacjentów wrażliwe tj. o stanie zdrowia pacjentów oraz dane osobowe pracowników Administratora (osób do kontaktu).”Z uwagi na to, że Zamawiający nie powierza danych, a wykonawca nie przetwarza danych opisanych w punkcie 1 w podanym zakresie, a w szczególności dotyczy to danych pacjentów oraz danych wrażliwych tj. o stanie zdrowia pacjentów, wykonawca prosi o zgodę na usunięcie lub modyfikację załącznika numer 4. Czy zamawiający wyraża zgodę?
Uzasadnienie: W sprawie umowy powierzenia danych osobowych: po konsultacji z kancelarią prawną pragniemy poinformować, że w kontekście następujących celów przetwarzania:
a. zawarcia i realizacji umowy licencyjnej (zakres danych dane identyfikacyjne stron umowy, ich przedstawicieli, pracowników dedykowanych do realizacji umowy;
b. realizacji czynności serwisowych (np. obsługa zgłoszeń użytkowników dotyczących problemów związanych z oprogramowaniem); Zakres danych: dane zgłaszającego (zwykle adres e-mail); dane zawarte w samym zgłoszeniu np. print screen błędu.
Nie ma potrzeby (a nawet możliwości) zawierania umowy powierzenia przetwarzania danych wskazanych kategorii (pomiędzy Axence, a Zamawiającym)
Europejska Rada Ochrony Danych (ustanowiona zgodnie z rodo) w wytycznych dotyczących pojęcia administratora i podmiotu przetwarzającego nr 7/2020, v. 1 (w załączniku tych wytycznych) wskazuje na pomocnicze kryteria ustalenia czy w danym stanie faktycznym określony podmiot pełni rolę administratora czy podmiotu przetwarzającego. EROD wskazuje na konieczność weryfikacji:
a) Czy decydujesz w poniższym zakresie:
• o celach w jakich dane będą przetwarzane; • jakie dane osobowe należy gromadzić i przetwarzać; • jakich kategorii osób będą dotyczyć przetwarzane dane; • czy przetwarzane dane będą ujawniane i komu; • jak długo dane osobowe będą przechowywane;
b) uzyskujesz korzyść lub masz interes w przetwarzaniu (innym niż zwykła płatność za usługi otrzymane od innego administratora)



c) podejmujesz decyzje dotyczące osób, których dane dotyczą, w ramach lub w wyniku przetwarzania;
d) Czynności przetwarzania można uznać za naturalnie związane z rolą lub działaniami Twojego podmiotu (np. ze względu na tradycyjne role lub wiedzę zawodową), co pociąga za sobą obowiązki z punktu widzenia ochrony danych;

e) Przetwarzanie dotyczy Twoich relacji z osobami, których dane dotyczą, takimi jak pracownicy, klienci, członkowie itp.;

f) Masz pełną autonomię w decydowaniu o sposobie przetwarzania danych osobowych.

Biorąc powyższe pod uwagę należy przyjąć, że Axence w ramach przetwarzania danych w celach wskazanych w pkt a) i b) decyduje o celach i środkach przetwarzania danych. Przyjęcie, że w tych kontekstach Axence pełni rolę podmiotu przetwarzającego mającego m.in. obowiązek (zgodnie z art. 28 rodo) usunięcia lub zwrotu danych osobowych po zakończeniu umowy powierzenia, godziłoby w uzasadnione interesy Organizacji, chociażby powiązane z koniecznością obrony przed roszczeniami w związku z realizacją umowy z kontrahentem. Mogłoby także prowadzić do naruszenia obowiązków Organizacji związanych z realizacją obowiązków publicznoprawnych m.in. związanych z dokumentowaniem zdarzeń gospodarczych.

W związku z powyższym brak w tym kontekście potrzeby (a nawet możliwości) zawierania umowy powierzenia wskazanych kategorii danych pomiędzy Axence, a Zamawiającym. Należy zwrócić uwagę, że naruszeniem rodo jest nie tylko brak zawarcia umowy powierzenia przetwarzania danych (w sytuacji, gdy jest to niezbędne) ale także zawarcie takiej umowy, w przypadku, gdy nie dochodzi do powierzenia przetwarzania danych.

Specjalistyczny Szpital im. E. Szczeklika w Tarnowie udziela następującej odpowiedzi:

Ad. 1

Zamawiający informuje, iż wymaga licencji dla 500 stacji roboczych gdzie będzie zainstalowany agent oraz co najmniej 500 dla pozostałych urządzeń sieciowych.

Ad. 2

Zamawiający, działając na podstawie art.286 ust.1 ustawy Prawo zamówień publicznych (Dz.U. z 2022r. poz.1710), zmienia treść Specyfikacji Warunków Zamówienia w następujący sposób:

1/w pkt.19.1.3. SWZ **zapis o treści:**

„ $P_2 = 0,20 * (t_1 \text{ albo } t_2 \text{ albo } t_3) * 100/10 \text{ pkt}$ ”

zmienia na zapis o treści:

„ $P_3 = 0,20 * (t_1 \text{ albo } t_2 \text{ albo } t_3) * 100/10 \text{ pkt}$ ”

Ad. 3

Zamawiający, działając na podstawie art.286 ust.1 ustawy Prawo zamówień publicznych (Dz.U. z 2022r. poz.1710), zmienia treść Specyfikacji Warunków Zamówienia w następujący sposób:

1/w pkt.22.12. SWZ **zapis o treści:**

„Wykonawca zobowiązany jest do usuwania w ramach rękojmi i gwarancji awarii, usterek i wad oraz dokonania naprawy na własny koszt w terminie wskazanym przez Zamawiającego - maksymalnie 1 dzień roboczy od dnia zgłoszenia przez Zamawiającego.”

zmienia na zapis o treści:

„Wykonawca zobowiązany jest do usuwania w ramach rękojmi i gwarancji usterek i wad oraz dokonania naprawy na własny koszt w terminie wskazanym przez Zamawiającego - maksymalnie 1 dzień roboczy od dnia zgłoszenia przez Zamawiającego w przypadku błędu, który uniemożliwia użytkowanie oprogramowania w zakresie jego podstawowej funkcjonalności oraz maksymalnie 30 dni roboczych od dnia zgłoszenia przez Zamawiającego w przypadku pozostałych błędów, które umożliwiają użytkowanie oprogramowania w zakresie jego podstawowej funkcjonalności.”

Ad. 4

Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ.

Ad. 5

Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ.



Ad. 6

Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ.

Ad. 7

Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ.

Ad. 8

Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ.

Ad. 9

Zamawiający, działając na podstawie art.286 ust.1 ustawy Prawo zamówień publicznych (Dz.U. z 2022r. poz.1710), zmienia treść Specyfikacji Warunków Zamówienia w następujący sposób:

1/w §2 ust.1 Załącznika Nr 4 do SWZ **zapis o treści:**

„Podmiot przetwarzający będzie przetwarzał, powierzone na podstawie umowy dane osobowe pacjentów zwykłe oraz dane osobowe pacjentów wrażliwe tj. o stanie zdrowia pacjentów oraz dane osobowe pracowników Administratora (osób do kontaktu).”

zmienia na zapis o treści:

„Podmiot przetwarzający będzie przetwarzał, powierzone na podstawie umowy dane osobowe pracowników Administratora tj. imię, nazwisko, e-mail, login do systemu.”

W związku z odpowiedziami udzielonymi w Ad.2, Ad.3 i Ad.9, działając na podstawie art.286 ust.3 ustawy Prawo zamówień publicznych (Dz.U. z 2022r. poz.1710), Zamawiający przedłuża termin składania i otwarcia ofert na:

- **składanie ofert do dnia 09.09.2022r. godz. 09:00,**

- **otwarcie ofert w dniu 09.09.2022r. godz. 10:00,**

W związku z przedłużonym terminem składania ofert Wykonawca jest związany ofertą do dnia 08.10.2022r.

W związku z powyższym Zamawiający zmienia treść Specyfikacji Warunków Zamówienia w punkcie 16.1., 17.1., 18.1., 19.1.3, 22.12, Załączniku Nr 4 oraz działając na podstawie art.286 ust.6 ustawy Prawo zamówień publicznych (Dz.U. z 2022r. poz.1710) zmienia treść ogłoszenia o zamówieniu.

Otrzymują:

1. Platforma Zamawiającego
2. a/a

Zastępca Dyrektora

mgr Danuta Nosek



Specjalistyczny Szpital im. E. Szczeklika 33-100 Tarnów ul. Szpitalna 13 - administracja@ssz.tar.pl

www.ssz.tar.pl - tel. 14 63 10 100 - fax. 14 62 13 637 - NIP 873-27-14-039 - REGON 000313408

ING BANK ŚLĄSKI S.A. 83 1050 1562 1000 0090 3255 1757

