

Wadowice, dnia 12.08.2022r.

Znak: ZP.26.1.26.2022.2

***Informacja o wpłynięciu pytań oraz modyfikacji SWZ  
w postępowaniu przetargowym pn. „Dostawa i rozbudowa  
zintegrowanego systemu informatycznego (HIS) funkcjonującego  
w ZZOZ w Wadowicach”***

Działając na podstawie art. 135 ust. 3 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2021 r. poz. 1129 ze zm.) Zamawiający: Zespół Zakładów Opieki Zdrowotnej w Wadowicach, ul. Karmelicka 5, 34-100 Wadowice przekazuje zapytania od Wykonawców dotyczące treści Specyfikacji Warunków Zamówienia (SWZ), udziela wyjaśnień dotyczących postępowania na „Dostawa i rozbudowa zintegrowanego systemu informatycznego (HIS) funkcjonującego w ZZOZ w Wadowicach”. oraz na podstawie art. 137 ust. 1 ustawy Pzp modyfikuję treść SWZ.

**Pytanie nr 1:** Wykonawca wnosi o uzupełnienie umowy o postanowienia dotyczące praw autorskich do oprogramowania, które ma zostać dostarczone przez Wykonawcę w ramach przedmiotowej umowy, w szczególności warunków udzielenie licencji lub sublicencji na oprogramowanie obce. Wykonawca podkreśla, że postanowienia umowy nie wskazują podstawowych warunków umowy licencyjnej m.in. pól eksploatacji, na jakich można korzystać z utworów, na które ma zostać udzielona licencja, nie wskazano także zakresu udzielonej licencji np. uzależnionej od liczby jednoczesnych użytkowników licencji oraz miejsca korzystania z oprogramowania, na jakie zostanie udzielona licencji. Wobec powyższego, Wykonawca wnosi o uzupełnienie projektu umowy o wymagane prawem autorskim postanowienia dotyczące licencji, wskazane m.in. w art. 41 ust. 2 z dnia 4 lutego 1994 r. o prawie autorskim i prawach pokrewnych (Dz.U. z 2021 poz. 1062). W przypadku nieuzupełnienia projektu umowy zgodnie ze zdaniem poprzednim, w celu uniknięcia wątpliwości, Wykonawca wnosi o uzupełnienie § 1 ust. 2 projektu umowy w następujący sposób:

*„2. Zadanie, o którym mowa w ust. 1, wykonywane będzie zgodnie z SWZ i Opisem przedmiotu zamówienia stanowiącym załącznik nr 2, które stanowią integralną część umowy. W zakresie w jakim przedmiotem umowy jest dostawa licencji oprogramowania, licencja ta zostanie udzielona na warunkach licencji udzielanej przez producenta tego oprogramowania. W przypadku rozbieżności pomiędzy treścią niniejszej Umowy, a umową licencyjną producenta oprogramowania, pierwszeństwo mają warunki umowy licencyjnej producenta. Warunki licencji producentów oprogramowania stanowią załączniki do niniejszej Umowy.”*

**Odpowiedź:** Zamawiający wyraża zgodę i modyfikuje Załącznik nr 10 do SWZ „Projekt umowy”. Zmodyfikowany SWZ stanowi osobny dokument będący integralną częścią niniejszej modyfikacji.

**Pytanie nr 2:** Wykonawca wnosi o usunięcie par. 2 ust. 4 projektu umowy traktującego o udzieleniu przez Wykonawcę zgody na korzystanie z oprogramowania przez osoby trzecie na warunkach licencji udzielonej Zamawiającemu. Wykonawca wskazuje, iż postanowienie to w praktyce powinno być interpretowane jak udzielenie przez Wykonawcę licencji na oprogramowanie z prawem do sublicencji



na rzecz nieograniczonej i nieokreślonej grupy podmiotów. Wykonawca wskazuje, że „w przypadku wystąpienia konieczności korzystania z oprogramowania przez osoby trzecie”, które to okoliczności zdaniem Zamawiającego mają stanowić uzasadnienie dla udzielenia na korzystanie z oprogramowania przez osoby trzecie, Zamawiający może skorzystać z instytucji tzn. legalnego użytkownika, wskazanej w art. 75 ustawy z dnia 4 lutego 1994 r. o prawie autorskim i prawach pokrewnych (Dz.U. z 2021 poz. 1062). Tym samym Zamawiający dysponuje instrumentami prawnymi, które zabezpieczają go na wypadek konieczności korzystania z programu przez osoby trzecie, zaś wprowadzanie dodatkowych regulacji w tym zakresie jest zbędne. Z punktu widzenia Wykonawcy, treść § 2 ust. 4 projektu umowy stwarza realne ryzyko biznesowe, wobec czego Wnioskodawca wnosi o jego usunięcie.

**Odpowiedź:** Zamawiający modyfikuje Załącznik nr 10 do SWZ „Projekt umowy”. Zmodyfikowany SWZ stanowi osobny dokument będący integralną częścią niniejszej modyfikacji.

**Pytanie nr 3:** Wykonawca wnosi o usunięcie par. 2 ust. 5 projektu umowy, albowiem jego treść w znacznym stopniu rozszerza zakres odpowiedzialności Wykonawcy, jako podmiotu, któremu Zamawiający powierzy przetwarzanie danych osobowych, w stosunku do zasad odpowiedzialności wynikających z art. 82 -83 rozporządzenia Parlamentu Europejskiego i Rady (UE) 2016/679 z dnia 27 kwietnia 2016 r. w sprawie ochrony osób fizycznych w związku z przetwarzaniem danych osobowych i w sprawie swobodnego przepływu takich danych oraz uchylenia dyrektywy 95/46/WE (dalej: RODO). W obecnym brzmieniu treść art. 2 ust. 4 projektu umowy wskazuje, iż Wykonawca będzie zobowiązany na poniesienie wszelkich kosztów i naprawienia szkód związanych z naruszeniem ustawy o ochronie danych osobowych – a zatem nie tylko tych powstałych w wyniku działań lub zaniechań Wykonawcy, ale wszelkich kosztów i wszelkich szkód, także i tych które mogły stanowić konsekwencję wyłącznie działań lub zaniechań Zamawiającego. W ocenie Wykonawcy postanowienie to jest nadmiarowe, albowiem stosowne ramy odpowiedzialności podmiotu przetwarzającego dane osobowe – Wykonawcy - uregulowane zostały w RODO, a jednocześnie stwarza ono realne ryzyko biznesowe dla Wykonawcy, które to ryzyko będzie musiało zostać wkalkulowane w ofertę.

**Odpowiedź:** Zamawiający modyfikuje Załącznik nr 10 do SWZ „Projekt umowy”. Zmodyfikowany SWZ stanowi osobny dokument będący integralną częścią niniejszej modyfikacji.

**Pytanie nr 4:** Wykonawca wnosi o wykreślenie § 2 ust. 6 projektu umowy albowiem kwestie uregulowane w tym ustępie, normuje także ust. 2 par. 2 projektu umowy. Tym samym w jednej umowie funkcjonują równolegle dwa konkurencyjne postanowienia dotyczące zasad odpowiedzialności Wykonawcy za naruszenie praw własności intelektualne do oprogramowania. Wykonawca wnosi o usunięcie postanowienia wskazanego w ust. 6, albowiem obciążanie Wykonawcy odpowiedzialnością naprawienia „każdej szkody za którą Zamawiający może stać się odpowiedzialny lub do naprawienia której może zostać zobowiązany” i poniesienia w związku z tym wszelkich kosztów, w tym kosztów zastępstw procesowego i kosztów odszkodowań” rozszerza odpowiedzialność Wykonawcy w sposób nadmiarowy w stosunku do ogólnych zasad odpowiedzialności. Zamawiający nie uzależnia konieczności ponoszenia tych kosztów od związku przyczynowego pomiędzy działaniem lub zaniechaniem Wykonawcy, a zaistniałą szkodą, przyjmując niejako z góry, nieograniczoną, każdorazową i wyłączną odpowiedzialność Wykonawcy. Wobec powyższego Wykonawca wnosi o usunięcie tego postanowienia.

**Odpowiedź:** Zamawiający modyfikuje Załącznik nr 10 do SWZ „Projekt umowy”. Zmodyfikowany SWZ stanowi osobny dokument będący integralną częścią niniejszej modyfikacji.

**Pytanie nr 5:** Wykonawca wnosi o uzupełnienie § 2A projektu umowy o ust. 4 o następującej treści:

*„4. Za Podwykonawców na gruncie niniejszej Umowy Strony nie uważają współpracowników Wykonawcy – osób fizycznych prowadzących działalność gospodarczą oraz osób fizycznych świadczących na rzecz Wykonawcy usługi na podstawie umów cywilnoprawnych.”*

W swojej bieżącej działalności Wykonawca korzysta z usług osób, które są pracownikami Wykonawcy, a jego współpracownikami, świadczącymi na jego rzecz usługi w oparciu o umowy cywilnoprawne łączące ich z Wykonawcą. Wprowadzenie proponowanego postanowienia, ma na celu potwierdzenie, że Zamawiający dopuszcza możliwość zaangażowania takich osób w realizację umowy.

**Odpowiedź:** Zamawiający modyfikuje Załącznik nr 10 do SWZ „Projekt umowy”. Zmodyfikowany SWZ stanowi osobny dokument będący integralną częścią niniejszej modyfikacji.

**Pytanie nr 6:** Wykonawca wnosi o wykreślenie § 3 ust. 1 pkt. 1.3 i 1.4 projektu umowy. Wykonawca zwraca uwagę, że nie może on złożyć bezwarunkowego oświadczenia o zapewnieniu Zamawiającemu dostarczenia systemu „wykluczającego utratę, uszkodzenie lub pozbawienie dostępu do danych” oraz „wykluczającego przerwy w dostępie do funkcjonalności”, gdyż dane przechowywane w systemie mogą zostać np. usunięte przez pracowników Zamawiającego operujących na tychże danych, zaś czasowe przerwy w dostępie do funkcjonalności systemu mogą zostać spowodowane przez czynniki zewnętrzne np. problemy w infrastrukturze sprzętowej Zamawiającego. Tym samym, są to czynniki za które to czynniki Wykonawca nie może ponosić odpowiedzialności, a zatem nie może także złożyć oświadczenia o treści zaproponowanej przez Zamawiającego.

**Odpowiedź:** Zamawiający modyfikuje Załącznik nr 10 do SWZ „Projekt umowy”. Zmodyfikowany SWZ stanowi osobny dokument będący integralną częścią niniejszej modyfikacji.

**Pytanie nr 7:** Wykonawca wnosi o wykreślenie § 3 ust. 8 projektu umowy, albowiem jego redakcja jest niezwykle ogólna i rodzi po stronie Wykonawcy wątpliwości, jakie „pozwolenia, koncesje, certyfikaty bezpieczeństwa” Wykonawca miałby zapewnić własnym kosztem w ramach realizacji umowy. Co więcej, w niektórych przypadkach to jedynie Zamawiający jest podmiotem uprawnionym do pozyskania stosownych certyfikatów np. Certyfikat umożliwiający wysyłanie dokumentów przez Zamawiającego na platformę P1, którego to prawa nie może scedować na Wykonawcę. Wobec powyższego, Wykonawca wnosi o wykreślenie ust. 8 jako nadmiarowego.

**Odpowiedź:** Zamawiający wyraża zgodę i modyfikuje Załącznik nr 10 do SWZ „Projekt umowy”. Zmodyfikowany SWZ stanowi osobny dokument będący integralną częścią niniejszej modyfikacji.

**Pytanie nr 8:** Wykonawca zwraca się z wnioskiem o wyjaśnienie treści § 3 ust. 12 projektu umowy, ponieważ zgodnie z treścią tego postanowienia Wykonawca zobowiązany jest dostarczyć Zamawiającemu „certyfikaty oraz deklaracje zgodności dla dostarczonego sprzętu”, podczas gdy przedmiotem umowy nie jest dostawa sprzętu, a zatem wskazane postanowienie jest nadmiarowe i winno zostać wykreślone z projektu umowy.

**Odpowiedź:** Zamawiający wyraża zgodę i modyfikuje Załącznik nr 10 do SWZ „Projekt umowy”. Zmodyfikowany SWZ stanowi osobny dokument będący integralną częścią niniejszej modyfikacji.

**Pytanie nr 9:** Wykonawca wnosi o wykreślenie postanowień § 4 ust. 4 -7 i 9 projektu umowy. Wykonawca wskazuje, iż warunki świadczenia usług gwarancyjnych i nadzoru autorskiego zostały wskazane szczegółowo w SWZ. Skoro zatem Zamawiający wprost odnosi się w § 4 ust. 3 do SWZ, jako dokumentu zawierającego zasady realizacji usług gwarancyjnych i nadzoru, to w ocenie Wykonawcy mylące jest wprowadzenia dodatkowych postanowień dotyczących m.in. usług gwarancyjnych w § 4 ust. 4 – 7. Niezależnie od powyższego Wykonawca wskazuje, iż w treści § 4 ust. 4, 6 i 7 projektu umowy Zamawiający wskazuje na serwis gwarancyjny sprzętu, przy czym dostawa sprzętu, a tym bardziej jego serwis, nie są przedmiotem umowy. Wobec powyższego Wykonawca wnosi o usunięcie § 4 ust. 4-7 i 9 projektu umowy.

**Odpowiedź:** Zamawiający modyfikuje Załącznik nr 10 do SWZ „Projekt umowy”. Zmodyfikowany SWZ stanowi osobny dokument będący integralną częścią niniejszej modyfikacji.

**Pytanie nr 10:** Wykonawca wnosi o usunięcie treści § 4 ust. 8 projektu umowy i przyjęcie jego następującego brzmienia:

*„8. Strony oświadczają, że wszelka odpowiedzialność Wykonawcy z tytułu rękojmi za wady fizyczne lub usterki oprogramowania, dochodzona na podstawie ustawy o prawie autorskim i prawach pokrewnych, Kodeksu cywilnego, jak i na podstawie jakiegokolwiek innego tytułu prawnego, ulega wyłączeniu.”*

Podstawą wprowadzenia wskazanego wyżej postanowienia umownego 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. Ponadto Wykonawca zwraca uwagę, iż w ramach zobowiązań umownych Wykonawca zobowiązany jest do udzielenia gwarancji, co zabezpiecza interesy Zamawiającego w zakresie oprogramowania wdrożonego na podstawie niniejszej Umowy.

**Odpowiedź:** Zamawiający pozostawia zapisy SWZ bez zmian.

**Pytanie nr 11:** Wykonawca wnosi o usunięcie dotychczasowej treści § 5 projektu umowy i przyjęcie następującego brzmienia:

*„1. Zamawiający zobowiązuje się dołożyć niezbędnych starań zmierzających do umożliwienia Wykonawcy sprawnego wykonywania postanowień niniejszej Umowy, w szczególności poprzez udzielenie wszelkich niezbędnych informacji, jak również zapewni Wykonawcy dostęp do systemu informatycznego oraz oprogramowania systemowego i bazodanowego, w tym niezbędnych urządzeń i pomieszczeń, w których oprogramowanie ma zostać zainstalowane i wdrożone.*

*2. Wykonawca zobowiązuje się współpracować z Zamawiającym w dobrej wierze, niezwłocznie informując go o wszelkich problemach, pojawiających się w trakcie wykonywania niniejszej Umowy.*

*3. Zamawiający zobowiązuje się zapewnić Wykonawcy w szczególności:*

*3.1. dostęp do niezbędnych danych,*

*3.2. salę do prowadzenia szkoleń wraz z niezbędnym wyposażeniem,*

*3.3. stworzenie warunków organizacyjnych i technicznych koniecznych do wykonania prac wdrożeniowych.”*

**Odpowiedź:** Zamawiający wyraża zgodę i modyfikuje Załącznik nr 10 do SWZ „Projekt umowy”. Zmodyfikowany SWZ stanowi osobny dokument będący integralną częścią niniejszej modyfikacji.

**Pytanie nr 12:** Wykonawca wnosi o rozważenie zmiany § 6 projektu umowy w zakresie w jakim przewiduje możliwość ustalenia kar umownych w oparciu o wynagrodzenie Wykonawcy w kwocie brutto. Wykonawca wskazuje, że wartość podatku VAT doliczanego do ceny netto, nie stanowi wynagrodzenia należnego Wykonawcy zatem wysokość kar umownych winna być ustalana w oparciu o kwotę netto wynagrodzenia.

Wykonawca wnosi zatem o zamianę § 6 projektu umowy, w ten sposób, że w wszystkie zapisy § 6 odnoszące się do „wynagrodzenie brutto”, zastąpione zostaną zapisami o „wynagrodzeniu netto”.

**Odpowiedź:** Zamawiający pozostawia zapisy SWZ bez zmian.

**Pytanie nr 13:** Wykonawca wnosi o zmianę § 6 ust. 1 projektu umowy poprzez wprowadzenie możliwości naliczania kar umownych Zamawiającemu w przypadku odstąpienia od umowy z przyczyn leżących po jego stronie, a także w przypadku naruszenia przez Zamawiającego zasad poufności. Wykonawca wskazuje, iż bezpodstawnym jest premiowanie pozycji Zamawiającego poprzez przyznanie wyżej wskazanych uprawnień wyłącznie Zamawiającemu. Tym samym Wykonawca proponuje przyjęcie następującego brzmienia § 6 ust. 1 projektu umowy:

*„1. W przypadku niewykonania lub nienależytego wykonania umowy:*

*a) Wykonawca zobowiązany jest do zapłaty na rzecz Zamawiającego kary umownej:*

*1.1. w przypadku zwłoki w wykonaniu umowy - w wysokości 0,2% wynagrodzenia netto należnego z tytułu części przedmiotu umowy, którego zwłoka dotyczy - za każdy dzień zwłoki,*

*1.2. w przypadku zwłoki w realizacji usług nadzoru autorskiego (w szczególności w przypadku nie dotrzymania czasu reakcji na zgłoszenie) - w wysokości 0,1% wynagrodzenia netto za przedmiot umowy za każdy dzień zwłoki.*

*1.3. w przypadku odstąpienia od umowy z przyczyn, za które odpowiada Wykonawca – w wysokości 20% wynagrodzenia umownego netto,*

*1.4. w przypadku naruszenia przez Wykonawcę zasad poufności - w wysokości 20 % łącznego wynagrodzenia netto za przedmiot umowy, płatnej za każdy przypadek takiego naruszenia.*

*b) Zamawiający zobowiązany jest do zapłaty na rzecz Wykonawcy kary umownej:*

*1.5 w przypadku odstąpienia od umowy z przyczyn, za które odpowiada Zamawiający – w wysokości 20% wynagrodzenia umownego netto;*

*1.6. w przypadku naruszenia przez Zamawiającego zasad poufności - w wysokości 20 % łącznego wynagrodzenia netto za przedmiot umowy, płatnej za każdy przypadek takiego naruszenia.”*

**Odpowiedź:** Zamawiający wyraża zgodę i modyfikuje Załącznik nr 10 do SWZ „Projekt umowy”. Zmodyfikowany SWZ stanowi osobny dokument będący integralną częścią niniejszej modyfikacji.

**Pytanie nr 14:** Wykonawca wnosi także o zmianę tytułu § 6 ust. 2 projektu umowy poprzez przyjęcie następującego brzmienia:

*„2.. Całkowita odpowiedzialność odszkodowawcza Wykonawcy z tytułu niewykonania lub nienależytego wykonania Umowy ogranicza się do rzeczywistej szkody, bez utraconych korzyści, a ponadto odpowiedzialność ta ogranicza się do 100 % wartości wynagrodzenia netto, przewidzianego w § 8 ust. 1. Każdej ze Stron przysługuje prawo do odszkodowania uzupełniającego na zasadach ogólnych Kodeksu cywilnego przenoszącego wysokość zastrzeżonych kar umownych, nie większego jednak niż 100 % wynagrodzenia netto Wykonawcy przewidzianego w § 8 ust. 1 umowy.”*



Wykonawca wskazuje, iż wprowadzenie postanowień pozwalających na oszacowanie zakresu jego odpowiedzialności związanej z realizacją przedmiotowej umowy, pozwoli na skonstruowanie oferty uwzględniającej zarówno ryzyka, jak i korzyści jakie może on uzyskać składając ofertę w niniejszym postępowaniu.

Wykonawca podkreśla także, że ustalenie maksymalnego zakresu odpowiedzialności kontaktowej wykonawców, jest standardem w umowach dotyczących systemów informatycznych, co podkreślone zostało m.in. w dokumencie pn. „Analiza dobrych praktyk w zakresie realizacji umów IT, ze szczególnym uwzględnieniem specyfiki projektów informatycznych (...)”, opublikowanym na stronie Urzędu Zamówień publicznych w sekcji Repozytorium Wiedzy/Dobre praktyki/Dobre praktyki w branży IT (Rozdział IV. Odpowiedzialność za niewykonanie lub nienależyte wykonanie umowy IT / 2. Granica odpowiedzialności umownej / 6. Kary umowne. Wobec przedstawionych argumentów Wykonawca wnosi o modyfikację umowy w tym zakresie zgodnie z propozycją.

Wykonawca zwraca także uwagę, iż przyznanie w § 6 ust.2 projektu umowy prawa do dochodzenia odszkodowania przewyższającego naliczonego kary umowne wyłącznie Zamawiającemu stanowi nieuprawnione uprzywilejowanie pozycji Zamawiającego. Wobec powyższego Wykonawca wnosi o usunięcie § 6 ust. 2 projektu umowy, bądź przyznanie takie samego uprawnienia Wykonawcy.

**Odpowiedź:** Zamawiający modyfikuje Załącznik nr 10 do SWZ „Projekt umowy”. Zmodyfikowany SWZ stanowi osobny dokument będący integralną częścią niniejszej modyfikacji.

**Pytanie nr 15:** Wykonawca wnosi także o wykreślenie § 6 ust. 3 projektu umowy i zastąpienie go postanowieniem o następującej treści:

*„3. Naliczone kary umowne płatne będą w ciągu 7 dni od daty dostarczenia Wykonawcy noty obciążeniowej obejmującej naliczoną karę umowną. Zamawiający nie ma prawa potrącenia kwoty kary umownej wynagrodzeniem umownym Wykonawcy.”*

Wykonawca postuluje wprowadzenie w/w zamiany, aby zapewnić możliwość uprzedniego przedyskutowania obciążenia Wykonawcy karami umownymi, w szczególności ustalenia ich zasadności, przed ewentualnym naliczeniem tych kar. Modyfikacja postanowienia nie pozbawi Zamawiającego możliwości obciążenia Wykonawcy karami umownymi, ale może przyczynić się do lepszej współpracy między stronami w zakresie ustalania zasadności naliczenia kar umownych.

**Odpowiedź:** Zamawiający pozostawia zapisy SWZ bez zmian.

**Pytanie nr 16:** Wykonawca wnosi o modyfikację wskazanej treści § 6 ust. 4 projektu umowy poprzez przyjęcie następującego brzmienia:

*„4. Oprócz wypadków wymienionych w przepisach Kodeksu Cywilnego, może odstąpić od umowy, uprawniających każdą ze Stron do odstąpienia od umowy, Zamawiającemu przysługuje prawo odstąpienia od umowy w przypadku:*

*4.1 niezrealizowania wykonania umowy w terminie, o którym mowa w § 7 ust. 1 Umowy, po uprzednim bezskutecznym upływie wyznaczonego przez Zamawiającego dodatkowego terminu wykonania Umowy, nie krótszego niż 14 dni od daty odbioru wezwania(...).”*

Wykonawca zwraca uwagę, iż dotychczasowe brzmienie postanowień § 6 ust. 4 projektu umowy pozwala na skorzystanie z instytucji odstąpienia wyłącznie Zamawiającemu. Wykonawca nie postuluje wprowadzenia przesłanek pozwalających na przyznanie umownego prawa odstąpienia Wykonawcy, a jedynie na wskazanie w umowie wprost, że przysługuje mu ustawowe prawo odstąpienia od umowy.



Niezależnie od powyższego Wykonawca postuluje wprowadzenie postanowienia, w oparciu o które Zamawiający będzie mógł skorzystać z umownego prawa odstąpienia od umowy w przypadku niezrealizowania przez Wykonawcę umowy w terminie, po uprzednim wyznaczeniu wykonawcy dodatkowego terminu na wykonanie umowy.

**Odpowiedź:** Zamawiający pozostawia zapisy SWZ bez zmian.

**Pytanie nr 17:** Wykonawca wnosi o uzupełnienie § 6 ust. 5 projektu umowy o wprowadzenie postanowienia uprawniającego do odstąpienia od umowy w części, czego konsekwencją byłaby możliwość rozliczenia z Wykonawcą za usługi zrealizowane przez niego do czasu odstąpienia, w oparciu o protokół zaawansowania projektu. Stosowne postanowienie w tym zakresie brzmi:

*„5. Odstąpienie od umowy, o którym mowa w ust. 4 powinno być zrealizowane w ciągu 30 dni od dnia zaistnienia zdarzeń stanowiących podstawy do odstąpienia od umowy. W przypadku odstąpienia od Umowy Wykonawcy przysługuje wynagrodzenie za dostarczone licencje i usługi zrealizowane przez niego do czasu otrzymania oświadczenia Zamawiającego odstąpieniu od umowy. Podstawą do ustalenia wynagrodzenia należnego Wykonawcy stanowiąc będzie protokół zaawansowania projektu sporządzony przez Strony, w którym Strony ustalą zakres prac wykonanych przez Wykonawcę w ramach realizacji niniejszej umowy.”*

**Odpowiedź:** Zamawiający pozostawia zapisy SWZ bez zmian.

**Pytanie nr 18:** Wykonawca wnosi o wykreślenie § 6 ust. 7 projektu umowy, ponieważ stanowi on powtórzenie dotychczasowej treści § 6 ust. 2 projektu umowy (co do którego Wykonawca zgłosił propozycję modyfikacji).

**Odpowiedź:** Zamawiający pozostawia zapisy SWZ bez zmian.

**Pytanie nr 19:** Wykonawca wnosi o uzupełnienie § 6 umowy o dodatkowe postanowienia o następującym brzmieniu:

*„Wykonawca nie ponosi odpowiedzialności odszkodowawczej za skutki korzystania z dostarczonego oprogramowania. Ponadto Wykonawca nie ponosi odpowiedzialności odszkodowawczej w przypadku korzystania z oprogramowania w warunkach nieprawidłowej pracy systemu informatycznego (spowodowanej wadami sprzętu lub niewłaściwą instalacją i działaniem systemów operacyjnych bądź sieciowych), w przypadku nieprawidłowej obsługi (tzn. innej niż opisanej w dokumentacji użytkownika), błędnej interpretacji otrzymanych wyników, ingerencji przez osoby nieuprawnione w oprogramowanie aplikacyjne (lub bazodanowe) objęte niniejszą umową, w przypadku braku zabezpieczenia systemu przed dostępem osób nieuprawnionych (system użytkowników i haseł) oraz utratą danych (archiwizacja), które to okoliczności wystąpiły nie z winy Wykonawcy.*

**Odpowiedź:** Wykonawca odpowiada za niewykonanie lub nienależyte wykonanie umowy, co eliminuje jego odpowiedzialność za innego rodzaju zdarzenia, w tym wymienione w treści zapytania, stąd zbędne jest wprowadzanie proponowanego zapisu.

**Pytanie nr 20:** Wykonawca wnosi o uzupełnienie 7 § 2 projektu umowy, który po modyfikacji przyjąłby brzmienie:

„2. Wykonawca zobowiązuje się wykonać przedmiot umowy w terminie .....Termin wykonania przedmiotu Umowy zostanie dotrzymany, pod warunkiem współpracy Zamawiającego z Wykonawcą w toku realizacji umowy, w szczególności wywiązywania się przez Zamawiającego z nałożonych na niego zadań niezbędnych do realizacji umowy. Jeżeli Zamawiający nie będzie wykonywać terminowo zadań, czas realizacji umowy może ulec wydłużeniu z winy Zamawiającego, jednakże nie więcej niż o okres opóźnienia w realizacji przez Zamawiającego wykonania zadań określonych niniejszą Umową.”

Wprowadzenie wskazanego wyżej postanowienia do projektu umowy podyktowane jest tym, że prawidłowa i terminowa realizacja umowy nie jest uzależniona tylko od działań Wykonawcy, ale także od współpracy z Zamawiającym. Bezsprzeczne jest, że brak prawidłowej współpracy między Zamawiającym a Wykonawcą, w szczególności niewywiązywanie się z zobowiązań nałożonych na Zamawiającego na podstawie umowy, może utrudnić, a w niektórych przypadkach uniemożliwić całkowitą realizację zobowiązań umownych spoczywających na Wykonawcy. Stąd też Wykonawca proponuje, aby wprowadzić postanowienie mające na celu zdyscyplinowanie Zamawiającego w zakresie konieczności współpracy z Wykonawcą, a także definiujące skutki braku takiej współpracy, co ma zapewnić prawidłowe i terminowe wykonanie umowy.

**Odpowiedź:** Zamawiający pozostawia zapisy SWZ bez zmian. Jeśli do opóźnienia dojdzie nie z winy Wykonawcy, nie ponosi on odpowiedzialności za niedochowanie terminu

**Pytanie nr 21:** Wykonawca wnioskuję o modyfikację treści § 7 ust. 3 i 4 projektu umowy i przyjęcie następującego brzmienia:

„3. Dostawa licencji na oprogramowania dostarczane w ramach niniejszej umowy zostanie potwierdzona przez strony poprzez sporządzenie stosownego protokołu dostawy licencji podpisanego przez Strony.

4. Wykonawca po zakończeniu realizacji prac zgłosi Zamawiającemu gotowość do odbioru. Zamawiający w terminie 2 dni roboczych od daty zgłoszenia gotowości do odbioru dokona sprawdzenia wykonanych prac. Akceptacja Zamawiającego zostanie potwierdzona protokołem odbioru podpisanym przez strony.”

Z uwagi na fakt, że w ramach realizacji przedmiotu umowy Wykonawca zobowiązany jest dostarczyć licencje, a także wykonać wdrożenie dostarczonego oprogramowania, Wykonawca wskazuje na zasadne wprowadzenie postanowienia potwierdzającego dostarczenie licencji, od którego to działania uzależnione jest podjęcie prac wdrożeniowych.

**Odpowiedź:** Zamawiający pozostawia zapisy SWZ bez zmian. Gotowość do odbioru jest wówczas, kiedy wykonawca dostarczył licencje i wykonał prace wdrożeniowe.

**Pytanie nr 22:** W celu zapewnienia właściwej współpracy pomiędzy Zamawiającym i Wykonawcą, a także w celu zagwarantowania odbioru przedmiotu umowy w sytuacji, gdy Zamawiający będzie bezpodstawnie odmawiać przystąpienia do procedury odbioru albo bez podstawy nie odbierze przedmiotu Umowy, Wykonawca wnosi o uzupełnienie § 7 ust. 6 projektu umowy i przyjęcie jego następującego brzmienia:

„6. Wykonawca w terminie 5 dni roboczych od daty otrzymania zastrzeżeń, o których mowa w ust. 5 powyżej, dokona koniecznych zmian, poprawek, uzupełnień, wyjaśnień i dokona ponownego zgłoszenia gotowości do odbioru. Jeżeli bez uzasadnionej przyczyny, przekazanej Wykonawcy na



*piśmie, Zamawiający nie przystąpi do procedury odbioru lub bez uzasadnionej przyczyny, przekazanej Wykonawcy na piśmie, Zamawiający odmówi podpisania jakiegokolwiek protokołu, Wykonawca zastrzega sobie prawo dokonania odbioru jednostronnego oraz jednostronnego sporządzenia i podpisania protokołu końcowego, który stanowić będzie podstawę płatności i stwierdzenia wykonania prac nim objętych, tak jak protokół odbioru końcowego.”*

**Odpowiedź:** Zamawiający pozostawia zapisy SWZ bez zmian.

**Pytanie nr 23:** Wykonawca wnosi także o uzupełnienie § 7 ust. 7 projektu umowy, jako naturalnej konsekwencji związanej z propozycją modyfikacji § 7 ust. 6 i przyjęcie jego następującego brzmienia:

*„7. Za datę wykonania przedmiotu umowy strony ustalają dzień podpisania protokołu końcowy odbioru, bez zastrzeżeń ze strony Zamawiającego. W przypadku, o którym mowa w § 6 ust. 6 in fine Umowy (w brzmieniu po zmianie zaproponowanej przez Wykonawcę), uważa się ją za wykonaną w dniu jednostronnego sporządzenia i podpisania protokołu odbioru końcowego.”*

**Odpowiedź:** Zamawiający pozostawia zapisy SWZ bez zmian.

**Pytanie nr 24:** Wykonawca zwraca się z wnioskiem o wprowadzenie w § 7 ustępów od 11 do 13 traktujących o protokole zaawansowania realizacji umowy. Wykonawca wskazuje bowiem, iż w związku z przewidzianym przez Zamawiającego prawem odstąpienia od umowy, zasadnym jest wprowadzenie postanowień umownych regulujących m.in. zasady ustalenia zaawansowania prac nad przedmiotem umowy. Wobec powyższego Wykonawca proponuje postanowienia § 7 ust. 11 do 13 o następującej treści:

*„11. Jeżeli z jakichkolwiek przyczyn w toku realizacji przedmiotu niniejszej Umowy, świadczenie stanie się niemożliwe do wykonania, bądź jedna ze Stron odstąpi od Umowy lub ją rozwiąże, bądź też Umowa zostanie rozwiązana za porozumieniem Stron, Strony zobowiązane są niezwłocznie, nie później jednak niż do 2 dni od daty wystąpienia takiej przyczyny lub zdarzenia, sporządzić uzgodniony protokół stanu zaawansowania realizacji Umowy..*

*12. Termin sporządzenia protokołu zaawansowania realizacji Umowy proponuje Wykonawca w uzgodnieniu z Zamawiającym. Jeżeli Zamawiający w uzgodnionym terminie nie podpisze protokołu oraz nie zgłosi na piśmie uwag, stosuje się ust. 6 niniejszego paragrafu.*

*13. W protokole stanu zaawansowania realizacji Umowy Strony określą zakres usług dotychczas wykonanych oraz – w razie potrzeby - zasady rozliczenia i wynagrodzenia za usługi wykonane i rozpoczęte, z uwzględnieniem zasad przewidzianych postanowieniami niniejszej Umowy.”*

**Odpowiedź:** Zamawiający pozostawia zapisy SWZ bez zmian.

**Pytanie nr 25:** Wykonawca zwraca się z wnioskiem o usunięcie § 8 ust. 4 projektu umowy oraz modyfikację § 8 ust. 3 projektu umowy poprzez usunięcie z jego treści fragmentu:

*„Jednakże Zamawiający zastrzega, że w przypadku braku środków na koncie Projektu w wymaganym terminie płatności, zapłata nastąpi niezwłocznie po otrzymaniu kolejnej transzy dotacji rozwojowej. Płatność uzależniona będzie od otrzymania środków z Funduszu Europejskiego z zastrzeżeniem braku możliwości naliczenia odsetek w wyniku opóźnienia wynikającego z przekazania kolejnej transzy środków z Instytucji Zarządzającej.”*

Wykonawca wskazuje, że wskazane wyżej postanowienia nie pozwalają w praktyce na ustalenie terminu, w jakim Wykonawca może spodziewać się zapłaty za zrealizowane przez niego świadczenia. Wykonawca wskazuje, że Zamawiający nie może oczekiwać od Wykonawcy, ażeby ten kredytował go przez okres 60

dni, a następnie przez bliżej nieustalony czas, co więcej, bez możliwości naliczania odsetek za opóźnienie w zapłacie. Takie ukształtowanie umowy pozwala przypuszczać, iż Zamawiający zmierza do bezpodstawnego uprzywilejowania swojej pozycji kontraktowej względem Wykonawcy. Stąd też Wykonawca bezwzględnie wnosi o usunięcie wskazanych wyżej zapisów.

**Odpowiedź:** Zamawiający pozostawia zapisy SWZ bez zmian, jednakże nie przewiduje powyższej sytuacji.

**Pytanie nr 26:** Z uwagi na wymogi wskazane w art. 4 i 5 ustawy o przeciwdziałaniu nadmiernym opóźnieniom w transakcjach handlowych z dnia 8 marca 2013 r. dotyczące konieczności złożenia oświadczenia o statusie dużego przedsiębiorcy, Wykonawca wnosi o uzupełnienie § 8 projektu umowy o ustęp 8 o następującej treści:

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

**Odpowiedź:** Zamawiający wyraża zgodę i modyfikuje Załącznik nr 10 do SWZ „Projekt umowy”. Zmodyfikowany SWZ stanowi osobny dokument będący integralną częścią niniejszej modyfikacji.

**Pytanie nr 27:** Wykonawca wnosi o uzupełnienie przez Zamawiającego umowy o dodatkowy paragraf dotyczący ochrony informacji poufnych oraz ochrony danych osobowych, które dotychczas nie zostały przewidziane w projekcie umowy, pomimo iż Zamawiający wprowadził karę umowną za naruszenie zasad poufności (§ 6 ust. 1 pkt. 1.4 projektu umowy – Wykonawca zaproponował stosowną zamianę w tym zakresie). W tym miejscu przypomnieć należy, iż zgodnie z przepisami RODO, powierzenie przetwarzania danych osobowych powinno odbywać się na podstawie pisemnej umowy powierzenia przetwarzania danych osobowych zawartej między administratorem danych a procesorem. Wykonawca wnosi zatem o uzupełnienie umowy o postanowienia w zakresie powierzenia przetwarzania danych osobowych, a przynajmniej wprowadzenie następujących postanowień umownych:

*„1.Każda ze Stron zobowiązuje się do zachowania w poufności wszystkich informacji dotyczących drugiej ze Stron oraz jej pracowników, współpracowników i podmiotów współpracujących z drugą Stroną, jakie Strona uzyska w toku realizacji Umowy.*

*2. Wszelkie informacje o Zamawiającym uzyskane przez Wykonawcę w związku z realizacją Przedmiotu Umowy mogą być wykorzystane tylko w celu jego wykonania.*

*3. Obowiązek określony w ust. 1 i 2 nie dotyczy:*

*3.1.informacji publicznie dostępnych,*

*3.2.informacji, które były znane Stronie przed otrzymaniem od drugiej Strony i nie były objęte zobowiązaniem do poufności względem jakiegokolwiek podmiotu,*

*3.3.obowiązku ujawnienia wynikającego z przepisów powszechnie obowiązujących.*

*4.Zobowiązanie do zachowania poufności nie stoi na przeszkodzie ujawnieniu informacji na uprawnione żądanie sądu lub organu administracji oraz w postępowaniu sądowym lub administracyjnym, jeżeli jest to potrzebne dla jego rozstrzygnięcia i przy zachowaniu możliwych środków ochrony ujawnianych informacji przed ich publicznym rozpowszechnieniem – po uprzednim pisemnym poinformowaniu drugiej Strony o żądaniu ujawnienia.*

*5.Każda ze Stron odpowiada za podjęcie i zapewnienie wszelkich niezbędnych środków zapewniających dochowanie zasady poufności, określonej w ust. 1 i 2, przez swoich pracowników i Podwykonawców.*

6. Jeżeli dla realizacji niniejszej Umowy konieczne będzie powierzenie Wykonawcy przetwarzania danych osobowych, których administratorem jest Zamawiający, Strony zobowiązują się zawrzeć odrębną Umowę powierzenia przetwarzania danych osobowych. Zamawiający wyraża zgodę na dalsze powierzenie przetwarzania danych osobowych podwykonawcom Wykonawcy na warunkach wskazanych w Umowie powierzenia przetwarzania danych osobowych.”

**Odpowiedź:** Zamawiający wyraża zgodę i modyfikuje Załącznik nr 10 do SWZ „Projekt umowy”. Zmodyfikowany SWZ stanowi osobny dokument będący integralną częścią niniejszej modyfikacji.

**Pytanie nr 28:** Czy Zamawiający w ramach dostawy 4 licencji bazy danych przewiduje również dostawę ATiK do tych licencji?

**Odpowiedź:** Tak

**Pytanie nr 29:** Prosimy Zamawiającego o doprecyzowanie zakresu migracji baz danych Oracle do wersji 19c: - Proszę o podanie ilości obecne działających baz danych Oracle, - Proszę o podanie wielkości w GB poszczególnych baz.

**Odpowiedź:** 4 bazy danych, wielkości 1,32 TB, 101 GB, 16 GB, 7 GB

**Pytanie nr 30:** Prosimy Zamawiającego o doprecyzowanie czy w ramach wykonywanych czynności serwisowych również należy administrować wirtualizacją, czy jest to już po stronie Zamawiającego?

**Odpowiedź:** Tak

**Pytanie nr 31:** Prosimy Zamawiającego o doprecyzowanie czy w ramach wykonywanych czynności serwisowych również należy administrować maszynami wirtualnymi wraz z zainstalowanym na nich systemem operacyjnym, czy jest to już po stronie Zamawiającego?

**Odpowiedź:** Tak

**Pytanie nr 32:** Prosimy Zamawiającego o doprecyzowanie :” „Serwis baz danych – min. pakiet 5 godzin w miesiącu do wykorzystania wg wskazań Zamawiającego” w jaki sposób mają być usuwane problemy po wykorzystaniu limitu miesięcznego ?

**Odpowiedź:** Niewykorzystany pakiet godzin przechodzi na następne miesiące, natomiast w przypadku przekroczenia limitu pakiet zostanie rozliczony z kolejnych miesięcy

**Pytanie nr 33:** W Załącznik nr 1 do SWZ OPZ Zamawiający opisał, że posiada wdrożone oprogramowanie LIS firmy MARCEL S.A. w obszarze Analityki i Mikrobiologii Systemy te są zintegrowane z systemem InfoMedica/AMMS. W zakresie oferty Wykonawca powinien zintegrować system EDM z posiadanym systemem LIS. W związku z tym zwracamy się z prośbą do Zamawiającego o udostępnienie oferty na integrację z systemem LIS firmy Marcel , zgodnie z opisem OPZ Zamawiający pisze: „Zamawiający informuje, że uzyskał zapewnienie/deklarację ze strony producenta Systemu Informatycznego o przekazaniu kosztów integracji z systemem wszystkim potencjalnym Wykonawcom, którzy zgłoszą się do producenta Systemu Informatycznego w ramach niniejszego postępowania. Na prośbę Wykonawców Zamawiający zwróci się do Producenta z prośbą o ofertę.”

**Odpowiedź:** W związku z informacją otrzymaną od Państwa we wniosku o wyjaśnienie treści SWZ wyniki, że otrzymali Państwo ofertę firmy Marcel. S.A.- Pytanie nr 34

**Pytanie nr 34:** Szanowni Państwo zgodnie z zapisami SWZ, w którym wymagana jest integracja HIS EDM z posiadanym systemem LIS, otrzymaliśmy ofertę od Państwa dostawcy systemu LIS opatrzoną wymaganiami brzegowymi dot. takiej integracji. Prosimy w związku z tym o potwierdzenie ich spełnienia, abyśmy mogli dokonać takiej integracji. Poniżej zamieszczamy wymagania otrzymane z firmy Marcel:

Warunkiem ważności oferty jest [zapewnia Użytkownik]:

- autoryzacja tworzonych dokumentów wynikowych z wykorzystaniem kwalifikowanego podpisu elektronicznego (wymagana wersja podpisu elektronicznego zawartego w pliku .pdf),
- zapewnienie niezbędnych zasobów dyskowych związanych z przechowywaniem podpisanych elektronicznie dokumentów.

Średnia zajętość przestrzeni dyskowej dla jednego dokumentu na potrzeby oszacowania wielkości zasobów - 500kB,

- posiadanie danych dostępowych i certyfikatów związanych z OID Użytkownika na platformie Pl,
- rozszerzenie zakresu danych otrzymywanych elektronicznie od zleceniodawców odpowiednio do zakresu danych wymaganych przez specyfikację PIK HL7 CDA,
- rekonfiguracja/uzupełnienie danych LIS Centrum, w celu dostosowania ich treści i formatu do wymagań EDM, zgodnie z dostarczoną przez Wykonawcę instrukcją,
- zapewnienie dostępu do internetu w laboratorium na potrzeby wykonania prac instalacyjnych i konfiguracyjnych związanych z nowymi funkcjami. Wymagania dotyczące podpisu elektronicznego:

Podpisanie umowy o świadczenie kwalifikowanego podpisu elektronicznego oraz uzyskanie od jednego z wymienionych dostawców: KIR S.A. (oprogramowanie SZAFIR), Enigma Systemy Ochrony Informacji Sp. z o.o. (oprogramowanie CenCert), PWPW S.A. (oprogramowanie SIGILLUM):

- • oprogramowania,
- • elektronicznych kart do podpisu elektronicznego dla osób podpisujących elektronicznie wyniki,
- • odpowiedniej liczby czytników kart dla każdego stanowiska, na którym będą używane elektroniczne karty do podpisu elektronicznego,
- • aktywny (w sposób ciągły) dostęp do internetu na każdym komputerze, przy którym składany będzie podpis elektroniczny.

**Odpowiedź:** Spełniamy opisane wymagania

**Pytanie nr 35:** Prosimy Zamawiającego o doprecyzowanie czy przedmiotem zamówienia jest również dostawa gwarancji nad obecnie użytkowanym systemem HIS, ze względu na to, że postępowanie dotyczy elektronicznej dokumentacji medycznej w szpitalu ?

**Odpowiedź:** Tak, przedmiotem zamówienia jest również dostawa gwarancji nad obecnie użytkowanym systemem HIS.

Ponadto Zamawiający modyfikuje SWZ w Rozdziale IX, X oraz dodanie Załącznika nr 4 do Umowy o nazwie „Umowa powierzenia przetwarzania danych osobowych na podstawie art. 28 RODO.” Zmodyfikowany SWZ stanowi osobny dokument będący integralną częścią niniejszej modyfikacji.



Ofertę wraz z wymaganymi dokumentami należy umieścić na [platformazakupowa.pl](https://platformazakupowa.pl) pod adresem [www.platformazakupowa.pl/pn/zozwadowice](https://www.platformazakupowa.pl/pn/zozwadowice) w myśl Ustawy Pzp na stronie internetowej prowadzonego postępowania **do dnia 26.08.2022r.** do godz. 10:00. Otwarcie ofert następuje niezwłocznie po upływie terminu składania ofert, nie później niż następnego dnia po dniu, w którym upłynął termin składania ofert tj. **26.08.2022 godz 10:30**. Wykonawca będzie związany ofertą do dnia 23.11.2022r.

Wprowadzone zmiany stanowią integralną część SWZ.

*Pełnomocnik Dyrektora  
ds. Infrastruktury i Logistyki*

***mgr inż. Tomasz Matera***

**Otrzymują:**

<https://www.platformazakupowa.pl/pn/zozwadowice>

1 x a/a