

Sfinansowano w ramach reakcji Unii na pandemię COVID-19

SZPZLO/DZP.261.111.2023

Warszawa, dn. 18.09.2023 r.

Wyjaśnienia i zmiany treści SWZ nr 1

Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonego w trybie podstawowym bez negocjacji na podstawie: art. 275 pkt 1 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U. z 2022 r. poz. 1710 ze zm.), dalej jako „ustawy Pzp”, pn. „Dostawa licencji oraz urządzeń wielofunkcyjnych do obsługi Elektronicznej Dokumentacji Medycznej (EDM) w SZPZLO Warszawa-Wawer” Znak sprawy: SZPZLO/Z-34/2023.

Zamawiający zgodnie z art. 284 ust. 6 oraz 286 ust. 7 ustawy Pzp, udostępnia poniżej treść wniosków o wyjaśnienie treści SWZ wraz z wyjaśnieniami oraz zmianami wprowadzonymi do SWZ.

Pytanie nr 1.

Załącznik nr 4.1 do SWZ - Projektowane postanowienia umowy par. 1 ust. 2 - Zwracamy uwagę, że oprogramowanie medyczne jest immanentnie związane z reżimem prawnym danego kraju, w przypadku Zamawiającego - Rzeczypospolitej Polskiej (dalej "RP"). Ogranicza to tym samym dopuszczalny obszar korzystania z licencji na to oprogramowanie do terytorium RP. Tym samym oczekiwanie nieograniczonego terytorialnie obszaru korzystania z takiego oprogramowanie jest żądaniem świadczenia niemożliwego. Czy zatem Zamawiający potwierdzi, że wbrew temu postanowieniu projektowanych postanowień umowy licencje na dostarczane w ramach zamówienia oprogramowanie będą ograniczone do terytorium RP?

Odpowiedź i zmiana: Zamawiający zmienia treść ust. 2 w § 1 Załącznika nr 4.1 do SWZ, nadając mu aktualne brzmienie: *"2. Licencje, o których mowa w ust. 1 zostają udzielone Zamawiającemu na czas określony 12 miesięcy od dnia uruchomienia i obejmują prawo do niewyłączonego korzystania przez Zamawiającego z Oprogramowania na terenie Rzeczypospolitej Polskiej, zgodnie z ich przeznaczeniem w celu wykorzystania w ramach prowadzonej przez Zamawiającego działalności statutowej."*

Pytanie nr 2

Załącznik nr 4.1 do SWZ - Projektowane postanowienia umowy par. 6 ust. 4 - Czy Zamawiający potwierdzi, że obowiązki Wykonawcy określone w tym postanowieniu projektowanych postanowień umowy zaktualizują się dopiero po powiadomieniu Wykonawcy przez Zamawiającego o zgłoszonych do niego roszczeniach, o których mowa w tym postanowieniu, umożliwieniu Wykonawcy ustosunkowanie się do nich z jednoczesnym

powstrzymaniem się Zamawiającego od odpowiedzi na nie, lub powiadomieniu Wykonawcy przez Zamawiającego o wszczęciu postępowania, które roszczenia będzie miało za przedmiot?

Odpowiedź i zmiana: Zamawiający zmienia treść ust. 4 w § 6 Załącznika nr 4.1 do SWZ, nadając mu aktualne brzmienie: „4. W przypadku, gdyby którekolwiek z oświadczeń Wykonawcy okazało się niezgodne z rzeczywistym stanem faktycznym lub prawnym, a Zamawiający poniósłby z tego tytułu jakąkolwiek szkodę lub zostałyby zgłoszone wobec niego roszczenie, Wykonawca zobowiązuje się do odpowiedniego odszkodowania wobec Zamawiającego, całkowitego zaspokojenia powstałych roszczeń oraz do zwolnienia Zamawiającego od obowiązku świadczenia z tych tytułów. Wykonawca w szczególności zobowiązany jest do zaspokojenia na swój koszt wszelkich skierowanych przeciwko Zamawiającemu roszczeń osób trzecich związanych z przysługującymi im autorskimi prawami majątkowymi, których zasadność została uznana prawomocnym wyrokiem sądu powszechnego, ostateczną decyzją organu administracyjnego lub zawartą ugodą, a także do wstąpienia do sporu w miejsce Zamawiającego lub, gdy nie będzie to dopuszczone prawem, występowania wspólnie z Zamawiającym na drodze postępowania sądowego, arbitrażowego lub ugodowego i ponoszenia związanych z tym kosztów i wydatków i ewentualne odszkodowania, jeśli Zamawiającego będzie zobowiązany do ich wypłaty. W przypadku zgłoszenia w stosunku do Zamawiającego roszczeń odszkodowawczych lub wszczęciu postępowania mającego za przedmiot tego typu roszczenia, Zamawiający powiadomi o nich niezwłocznie Wykonawcę i umożliwi mu ustosunkowanie się do nich.”

Pytanie nr 3

Załącznik nr 4.1 do SWZ - Projektowane postanowienia umowy par. 8 ust. 3 - Zwracamy uwagę na omyłkę w tym postanowieniu projektowanych postanowień umowy, gdyż to nie Zamawiającemu a Wykonawcy należne jest wynagrodzenie za wykonanie zamówienia. Tym samym, prosimy o zastąpienie w tym postanowieniu słowa "Zamawiający" słowem "Wykonawca".

Odpowiedź i zmiana: Zamawiający zmienia treść ust. 3 w § 8 Załącznika nr 4.1 do SWZ, nadając mu aktualne brzmienie: "3. W przypadku odstąpienia od umowy, Wykonawca może żądać jedynie wynagrodzenia należnego z tytułu wykonania części umowy.”

Pytanie nr 4

Załącznik nr 4.1 do SWZ - Projektowane postanowienia umowy par. 9 ust. 2 - Czy Zamawiający potwierdzi, że szkodą, o której mowa w tym postanowieniu projektowanych postanowień umowy jest szkoda rzeczywista?

Odpowiedź: Zapisy ust. 2 w § 9 Załącznika nr 4.1 do SWZ pozostają bez zmian.

Pytanie nr 5

Załącznik nr 4.1 do SWZ - Projektowane postanowienia umowy par. 9 ust. 3 - Zwracamy uwagę, że to postanowienie projektowanych postanowień umowy (dalej "ppu") jest sprzeczne z postanowieniem ust. 4 par. 9 ppu, które wprowadza termin na zapłatę naliczonych Wykonawcy kar umownych. Zatem, aby usunąć tę wewnętrzną sprzeczność ppu, czy Zamawiający dopisze w ust. 3 par. 9 ppu, na końcu, słowa: "pod warunkiem, że kary te nie

Sfinansowano w ramach reakcji Unii na pandemię COVID-19
zostaną zapłacone w terminie określonym w ust. 4 niniejszego paragrafu ani w tym terminie Wykonawca na piśmie nie uzasadni braku podstaw do ich naliczenia".

Odpowiedź i zmiana: Zamawiający zmienia treść ust. 3 w § 9 Załącznika nr 4.1 do SWZ, nadając mu aktualne brzmienie: „3. Wykonawca wyraża zgodę na potrącenie kar umownych z przysługującego mu wynagrodzenia, pod warunkiem, że kary te nie zostaną zapłacone w terminie określonym w ust. 4 niniejszego paragrafu.”

Pytanie nr 6

Załącznik nr 4.1 do SWZ - Projektowane postanowienia umowy załącznik nr 5 do umowy, par. 3 pkt 9 - Czy Zamawiający potwierdzi, że Wykonawca (Przetwarzający) nie będzie zobowiązany do udzielenia wsparcia Zamawiającemu (Powierzającemu) w takim zakresie, w jakim zabraniać mu tego będą powszechnie obowiązujące na terytorium Rzeczypospolitej Polskiej przepisy prawa lub decyzje organów nadzoru lub prowadzących określone w tym postanowieniu rzeczono go załącznika postępowania?

Odpowiedź: Zamawiający będzie korzystał z oprogramowania na terenie RP, zostało zmienione brzmienie ust 2 w § 1 Załącznika 4.1 do SWZ (odpowiedź na pyt. 1).

Pytanie nr 7

Załącznik nr 4.1 do SWZ - Projektowane postanowienia umowy załącznik nr 5 do umowy, par. 4 ust. 2 - Czy Zamawiający potwierdzi, że uprawnionym celem ujawnienia danych poufnych, o których mowa w par. 4 tego załącznika, jest także ujawnienie ich w celu wykonania Umowy Podstawowej, o której mowa w pkt 1 preambuły w tym załączniku zamieszczonej?

Odpowiedź: Zamawiający potwierdza i wskazuje, że w par. 4 ust. 2 załącznika nr 5 do umowy zostało wskazane, że dane nie mogą być przetwarzane w celu innym niż wykonanie umowy.

Pytanie nr 8

Załącznik nr 4.1 do SWZ – Projektowane postanowienia umowy załącznik nr 5 do umowy, par. 4 ust. 3 – Czy Zamawiający potwierdzi, że za podmioty trzecie, o których mowa w tym postanowieniu rzeczono go załącznika nie uznaje się podwykonawców Wykonawcy przybranych przez niego do wykonania zamówienia zgodnie z postanowieniami umowy na jego wykonanie?

Odpowiedź i zmiana: Zamawiający zmienia treść ust. 3 w § 4 Załącznika nr 5 do umów, tj. do Załączników nr 4.1 i 4.2 do SWZ, nadając im aktualne brzmienie: „3. Treść wszystkich Danych Osobowych w tym danych wrażliwych objęta jest tajemnicą przedsiębiorstwa Przetwarzającego i nie może być udostępniana podmiotom trzecim, z wyłączeniem uprawnionych organów władzy publicznej, z zastrzeżeniem postanowień § 6 niniejszej Umowy.”

Pytanie nr 9

Załącznik nr 4.1 do SWZ - Projektowane postanowienia umowy załącznik nr 5 do umowy, par. 7 ust. 2 - Zwracamy uwagę, że Wykonawcy przysługuje prawo do zapewnienia poufności danych i informacji, które mogą stanowić jego tajemnicę przedsiębiorstwa, jak też innych danych i informacji przez niego posiadanych prawem chronionych, które mogą zostać

ujawnione w toku jakiegokolwiek czynności kontroli lub audytowania jego działalności, w jakimkolwiek zakresie, w tym w zakresie przetwarzania danych osobowych. Nadmieniamy też, że postanowienie ust. 5 par. 7 tego załącznika nie zapewnia Wykonawcy dostatecznej ochrony w tym zakresie.

A zatem, aby umożliwić Wykonawcy właściwe zapewnienie tej ochrony, czy Zamawiający potwierdzi, że audytorem, o których mowa w tym postanowieniu rzeczonoego załącznika nie będzie podmiot lub osoba prowadzący działalność konkurencyjną wobec Wykonawcy, albo w takim podmiocie lub u takiej osoby na jakiegokolwiek podstawie prawnej zatrudnieni, bądź z takim podmiotem lub osobą jakkolwiek powiązani osobowo, kapitałowo lub nieformalnie?

Odpowiedź i zmiana: Zamawiający zmienia treść ust. 2 w § 7 Załącznika nr 5 do Załączników nr 4.1 i 4.2 do SWZ, nadając im aktualne brzmienie: „2. Powierzający ma prawo do przeprowadzania kontroli albo do powierzania ich wykonywania przez audytora, który zostanie wyznaczony indywidualnie w każdym wypadku, z uwzględnieniem uzasadnionych interesów Wykonawcy, Przetwarzający zobowiązuje się, że dostarczy Powierzającemu, na jego żądanie niezbędnych informacji, a w szczególności dotyczących środków technicznych i organizacyjnych stosowanych przy przetwarzaniu Danych Osobowych.”

Pytanie nr 10

Załącznik nr 4.2 do SWZ - Projektowane postanowienia umowy par. 6 ust. 7 - Zwracamy uwagę, że uprawnienie Zamawiającego określone w tym postanowieniu projektu umowy narusza bezwzględnie obowiązujący przepis art. 480 par. 3 Kodeksu cywilnego (dalej "Kc"), gdyż nie każdy przypadek wymagający realizacji obowiązków gwarancyjnych lub z rękojmi Wykonawcy będzie określonym w tym przepisie nagłym wypadkiem. Zatem w świetle art. 58 par. 1 Kc powyższe postanowienie jest nieważne. Skoro zatem Zamawiający taką wiedzę o owej nieważności posiadał, będąc podmiotem publicznym nie może doprowadzać do zawierania umów sprzecznych z prawem, a zatem w tym stanie rzeczy prosimy o wykreślenie ust. 7 z par. 6 projektowanych postanowień umowy w całości.

Odpowiedź: Zapisy ust. 7 w § 6 Załącznika nr 4.2 do SWZ pozostają bez zmian.

Pytanie nr 11

Załącznik nr 4.2 do SWZ - Projektowane postanowienia umowy par. 7 ust. 3 - Czy Zamawiający potwierdzi, że odszkodowanie, o którym mowa w tym postanowieniu projektowanych postanowień umowy obejmować będzie tylko szkodę rzeczywistą?

Odpowiedź: Zapisy ust. 3 w § 7 Załącznika nr 4.2 do SWZ pozostają bez zmian.

Pytanie nr 12

Załącznik nr 4.2 do SWZ - Projektowane postanowienia umowy par. 8 ust. 3 pkt 4 - Czy Zamawiający potwierdzi, że zmiany miejsc, o których mowa w tym postanowieniu projektowanych postanowień umowy nie będą wykraczały poza granice Miasta Stołecznego Warszawy?

Odpowiedź i zmiana: Zamawiający zmienia treść pkt. 4 ust. 3 w § 8 Załącznika nr 4.2 do SWZ, nadając im aktualne brzmienie: „4) W zakresie zmiany miejsc dostaw (w granicach Miasta Stołecznego Warszawy), użytkowania, wykonywania świadczeń gwarancyjnych.”

Sfinansowano w ramach reakcji Unii na pandemię COVID-19

Pytanie nr 13

Załącznik nr 4.2 do SWZ - Projektowane postanowienia umowy par. 9 ust. 3 - Zwracamy uwagę, że zakres zamówienia określony w par. 1 projektowanych postanowień umowy, którym jest dostawa urządzeń wraz z licencjami sprzętowymi, ich instalacja i uruchomienie, a nawet szkolenia personelu Zamawiającego, a nawet usługi wsparcia technicznego, w żadnym swoim zakresie nie obejmują powierzenia Wykonawcy przetwarzania danych osobowych, w szczególności danych administrowanych przez Zamawiającego. Tym samym, stwierdzić należy, że Zamawiający błędnie ocenił zakres tego zamówienia w zakresie przetwarzania danych osobowych, gdyż w żadnej z powyższych czynności objętych zakresem zamówienia się owo przetwarzanie nie mieści. Tym samym, prosimy o wykreślenie ust. 3 z par. 9 projektowanych postanowień umowy jako nadmiarowego i nieadekwatnego do zakresu zamówienia w całości, jak też o usunięcie załącznika nr 5 do tych projektowanych postanowień umowy w całości. Gdyby jednak Zamawiający w zakresie zamówienia identyfikował powierzenie przetwarzania danych osobowych Wykonawcy, prosimy o wyraźne wskazanie czynności objętych tym zamówieniem, w ramach których będzie do takiego powierzenia dochodziło.

Odpowiedź: Zapisy Załącznika nr 4.2 do SWZ pozostają bez zmian. Zakres przetwarzania danych został wskazany we wzorze umowy powierzenia przetwarzania danych osobowych (załącznika nr 5 do umowy, tj. Załącznika nr 4.2 do SWZ).

Pytanie nr 14

Załącznika nr 1.1 - Opis przedmiotu zamówienia Zamawiający wskazał ilość 100 000 wpisów do rejestru zdarzeń medycznych do Platformy P1 . Czy Zamawiający miał na myśli roczną czy miesięczną ilość wpisów?

Odpowiedź i zmiana: Zamawiający zmienia:

1. treść Załącznika nr 1.1 do SWZ dokonując zmiany w piątym zdaniu, aktualna treść piątego zdania brzmi: „*Licencja na okres 12 miesięcy pozwalająca wysłać miesięcznie 100 000 wpisów do rejestru zdarzeń medycznych do Platformy P1.*”,
2. treść Załącznika 4.1 do SWZ w § 1 ust 1, aktualne brzmienie ust. 1 § 1: „*Przedmiotem Umowy jest zakup i dostawa licencji do istniejącego systemu informatycznego u Zamawiającego Kamsoft, które umożliwi uruchomienie Elektronicznej Dokumentacji Medycznej (EDM) kompatybilnej z Cyfrową Platformą P1 – e-zdrowie, zwanego dalej „Oprogramowaniem” wraz z wszelką dokumentacją, w tym kluczami dostępu, niezbędną do prawidłowego użytkowania Oprogramowania oraz instalacją Oprogramowania na infrastrukturze Zamawiającego; Zamawiający wymaga, aby licencja uprawniała do wysłania 100 000 dokumentów miesięcznie do Platformy P1 według wymagań Zamawiającego określonych w szczegółowym opisie przedmiotu zamówienia stanowiącym załącznik nr 1 do Umowy i na warunkach w niej określonych.*”

Powyższe wyjaśnienia i zmiany SWZ stanowią integralną częścią Specyfikacji Warunków Zamówienia oraz winny być uwzględnione przez Wykonawców w trakcie przygotowywania dokumentów do złożenia ofert w postępowaniu.

ZATWIERDZONE PRZEZ
Dyrektora SZPZLO Warszawa-Wawer