

Dreżdenko, dnia 19 grudnia 2024 roku

Do Wykonawców,
ubiegających się o zamówienie

P1

Dotyczy postępowania o udzielenie zamówienia publicznego na usługę w zakresie nadzoru autorskiego i serwisu Oprogramowania Aplikacyjnego AMMS/Infomedica dla Powiatowego Centrum Zdrowia Sp. z o.o. w Dreżdenku, nr sprawy: PCZSzp/TP-MN/21/2024, Ogłoszenie nr 2024/BZP 00651523/01 z dnia 2024-12-13

WYJAŚNIENIA I ZMIANA TREŚCI SWZ

1. Zamawiający, w trybie art. 284 ust. 2 i art. 286 ust. 1 ustawy z dnia 11 września 2019 roku Prawo zamówień publicznych, *zwaną dalej Ustawą* udziela następujących wyjaśnień treści i wprowadza zmiany SWZ:

Pytanie 1

projektowane postanowienia umowy §3 ust. 6

Wnosimy o zmianę treści §3 ust. 6 z:

„W przypadku, gdy formularz zgłoszenia błędu zostanie przyjęty (...)”

na:

„W przypadku, gdy zgłoszenie błędu zostanie przyjęte (...)”,

ponieważ zgłoszenie błędu może nastąpić nie tylko poprzez formularz.

Odp. do pytania 1

Wprowadza się zmianę w zakresie projektowanych postanowień umowy w §3 ust. 6 - treść po zmianie:

"6. W przypadku, gdy zgłoszenie błędu lub awarii zostanie przyjęte przez Wykonawcę:

- 6.1 w godzinach pomiędzy 8.00 a 16.00 dnia roboczego – traktowany jest jak przyjęty danego Dnia roboczego;
- 6.2 w godzinach pomiędzy 16.00 a 24.00 dnia roboczego – traktowany jest jak przyjęty o godz. 8.00 następnego Dnia roboczego;
- 6.3 w godzinach pomiędzy 0.00 a 8.00 dnia roboczego - traktowany jest jak przyjęty o godz. 8.00 Danego dnia roboczego;
- 6.4 w dniu ustawowo lub dodatkowo wolnym od pracy - traktowany jest jak przyjęty o godz. 8.00 najbliższego Dnia roboczego."

Pytanie 2

projektowane postanowienia umowy §3 ust. 7

Wnosimy o modyfikację brzmienia §3 ust. 7 zgodnie z poniższym:

„4. Zamawiający zobowiązuje się do udostępnienia Wykonawcy zdalnego dostępu do baz danych i Oprogramowania Aplikacyjnego dla osób wykonujących prace na rzecz realizacji przez Wykonawcę umowy, na zasadach określonych w §6 niniejszej umowy. Wyłączona jest odpowiedzialność Wykonawcy za niewykonanie lub nienależyte wykonanie zobowiązań określonych Umową w przypadku odmowy zdalnego dostępu. W przypadku braku możliwości udostępnienia zdalnego dostępu, czas reakcji oraz czas udostępnienia poprawek zawierających korektę zgłoszonego błędu ulega wydłużeniu o czas oczekiwania na udostępnienie przez Zamawiającego, w sposób określony w §6 Umowy kopii bazy danych i czas niezbędny na jej uruchomienie w siedzibie Wykonawcy.”

Wskazujemy, że dotrzymanie zastrzeżonych w PPU czasów SLA może wymagać udostępnienia przez Zamawiającego zdalnego dostępu, w szczególności wykonywanie usług w sposób zdalny dotyczy prac realizowanych w ramach nadzoru autorskiego. W takiej sytuacji Zamawiający powinien taki zdalny dostęp umożliwić.

Odp. do pytania 2

Wprowadza się zmianę w zakresie projektowanych postanowień umowy w §3 ust. 7 - treść po zmianie:

„Zamawiający zobowiązuje się do udostępnienia Wykonawcy zdalnego dostępu do baz danych i Oprogramowania Aplikacyjnego dla osób wykonujących prace na rzecz realizacji przez Wykonawcę umowy, na zasadach określonych w §6 niniejszej umowy. Wyłączona jest odpowiedzialność Wykonawcy za niewykonanie lub nienależyte wykonanie zobowiązań określonych Umową w przypadku odmowy zdalnego dostępu. W przypadku braku możliwości udostępnienia zdalnego dostępu, czas reakcji oraz czas udostępnienia poprawek zawierających korektę zgłoszonego

błędu ulega wydłużeniu o czas oczekiwania na udostępnienie przez Zamawiającego, w sposób określony w §6 Umowy kopii bazy danych i czas niezbędny na jej uruchomienie w siedzibie Wykonawcy.”

Pytanie 3

projektowane postanowienia umowy §4 ust. 3 pkt 3.5 i 3.6

Zmianę brzmienia §4 ust. 3 pkt 3.5 i 3.6 w następujący sposób:

„3.5 po uzgodnieniu z Wykonawcą Zamawiający może zlecić wykonanie prac serwisowych w Dni Robocze w godzinach pomiędzy 16.01 a 7.59. Prace te będą rozliczane jako podwojona liczba godzin serwisowych;

3.6 po uzgodnieniu z Wykonawcą Zamawiający może zlecić wykonanie prac serwisowych w dni ustawowo wolne, niedziele i święta. Prace te będą rozliczane jako potrójna liczba godzin serwisowych.”

Wskazujemy, że wykonywanie prac objętych umową w godzinach nocnych lub w weekendy wiąże się z koniecznością poniesienia wyższych kosztów wynagrodzeń pracowników realizujących te prace w ww. godzinach.

Odp. do pytania 3

Nie wprowadza się proponowanych zmian.

Zamawiający wyjaśnia, że w projektowanych warunkach umowy przewidział odrębne rozliczenie w ramach świadczenia usług w dni inne niż dni robocze.

Pytanie 4

projektowane postanowienia umowy §5 ust. 1.5

Dodanie w §5 ust. 1.5 dalszej treści w brzmieniu:

„w tym Zamawiający zobowiązuje się także do powstrzymania się od samodzielnego dokonywania nieautoryzowanych przez Wykonawcę modyfikacji zawartości baz danych Oprogramowania Aplikacyjnego; w przypadku zaistnienia takiej potrzeby Wykonawca dopuszcza zmiany konfiguracji Oprogramowania Aplikacyjnego lub sprzętu komputerowego, ale muszą one zostać wcześniej zgłoszone Wykonawcy, a wszelkiego rodzaju zmiany muszą być wykonywane za uprzednią wyraźną zgodą Wykonawcy;”

Wskazujemy, że Wykonawca powinien mieć wiedzę w zakresie dokonywanych przez Zamawiającego modyfikacji, bowiem może to mieć wpływ na realizowane przez Wykonawcę usługi, w szczególności może wpływać na możliwość dochowania czasów SLA wskazanych w umowie. Współpraca Stron w zakresie ww. obowiązku pozwoli na realizację celów obu Stron oraz wykonywanie umowy w sposób terminowy.

Odp. do pytania 4

Wprowadza się zmianę w zakresie projektowanych postanowień umowy w §5 ust. 1.5- treść po zmianie:

„powstrzymania się od samodzielnego lub przy udziale osób trzecich dokonywania jakichkolwiek zmian i nieautoryzowanych modyfikacji w konfiguracji Oprogramowania Aplikacyjnego oraz baz danych Oprogramowania Aplikacyjnego (zgodnie z art. 74 ust. 4 pkt 2 ustawy o prawie autorskim i prawach pokrewnych) lub serwerowego sprzętu komputerowego, na którym zainstalowane jest Oprogramowanie Aplikacyjne i bazodanowe objęte niniejszą Umową. Wykonawca dopuszcza zmiany konfiguracji Oprogramowania Aplikacyjnego lub ww. serwerowego sprzętu komputerowego, ale muszą one zostać wcześniej zgłoszone Wykonawcy, a wszelkiego rodzaju zmiany muszą być wykonywane za uprzednią wyraźną zgodą Wykonawcy;”

Pytanie 5

projektowane postanowienia umowy §5 ust. 1.6

Dodanie w §5 ust. 1.6 dalszej treści w brzmieniu:

a. „przy zachowaniu poniższej procedury:

- i. uprawniony pracownik Zamawiającego przekaze bazę danych Wykonawcy, poprzez jej skopiowanie na serwer FTPS o adresie:, w pliku archiwum (np. w formacie zip) zabezpieczonym hasłem (minimum 12 znakowym uwzględniającym co najmniej jedną dużą lub małą litera alfabetu, minimum 1 znak specjalny i minimum 1 cyfrę). Hasło do pliku archiwum zawierającego bazę danych będzie przekazywane SMS'em osobie ze Strony Wykonawcy, która wnioskuje o udostępnienie bazy danych. Zasyfrowany plik archiwum z bazą danych będzie skopiowany przez pracownika Zamawiającego do katalogu domowego Zamawiającego na wskazanym wyżej serwerze FTPS, skąd będzie go mógł pobrać pracownik Wykonawcy, wnioskujący o udostępnienie bazy danych.
- ii. osoby upoważnione przez Wykonawcę do przetwarzania danych osobowych, mogą wnioskować o udostępnienie bazy danych Oprogramowania Aplikacyjnego przy użyciu indywidualnego konta na serwerze FTPS;
- iii. osoby mogące udostępniać bazę danych ze Strony Zamawiającego, przy użyciu indywidualnego konta na serwerze FTPS, o którym mowa powyżej wskazuje Administrator Systemu zgłoszeń;

- iv. dostęp do serwerów FTPS wymaga uwierzytelnienia identyfikatorem i hasłem. Każdy użytkownik zarówno ze strony Zamawiającego, jak i Wykonawcy, chcący skorzystać z zasobów serwera i mając do tego uprawnienie: nadane przez Administratora Systemu zgłoszeń Wykonawcy, będzie zobowiązany do posiadania własnego identyfikatora;"

Powyższa procedura ma na celu zapewnienie bezpieczeństwa udostępnienia baz danych.

Odp. do pytania 5

Zamawiający wyjaśnia, że zapisy dotyczące udostępniania baz danych Oprogramowania Aplikacyjnego zawarte są w §6.

Pytanie 6

projektowane postanowienia umowy §5 ust. 1.9

Wnosimy o dodanie w §5 ust. 1.9 dalszej treści w brzmieniu:

„zgłoszenia mogą być dokonywane do wersji Oprogramowania Aplikacyjnego opublikowanej nie wcześniej niż 120 dni kalendarzowych od dnia rejestracji zgłoszenia w Systemie zgłoszeń;"

Zaproponowane zawężenie okresu dokonywania zgłoszeń ma na celu uniknięcie sytuacji, gdy zgłoszenia będą dokonywane w stosunku do np. błędów funkcjonujących w archiwalnych wersjach systemu, które zostały skorygowane w aktualnych wersjach.

Odp. do pytania 6

Wprowadza się zmianę w zakresie projektowanych postanowień umowy w §5 ust. 1.9 treść po zmianie:

„dokonywania prawidłowo zakwalifikowanych zgłoszeń, w tym zakwalifikowanych zgodnie z przyjętymi definicjami zgłoszeń ewentualnych błędów. Zgłoszenia mogą być dokonywane do wersji Oprogramowania Aplikacyjnego opublikowanej nie wcześniej niż 120 dni kalendarzowych od dnia rejestracji zgłoszenia w Systemie zgłoszeń."

Pytanie 7

projektowane postanowienia umowy §5 ust. 1.13

Wnosimy o dodanie w §5 po ust. 1.13 kolejnych postanowień o treści:

„1.14 zapewnienia pracownikom Wykonawcy warunków do świadczenia usług, z uwzględnieniem obowiązujących u siebie przepisów BHP, jeżeli świadczenie usług odbywa się w siedzibie Zamawiającego;

1.15 zapewnienia zdalnego dostępu do Oprogramowania Aplikacyjnego, objętego usługami określonymi w §2 i §3 Umowy, o ile to będzie konieczne."

Powyższe zapisy dopełniają katalog obowiązków Zamawiającego wynikających z treści umowy, lecz nie sformułowanych wprost w niniejszym paragrafie.

Odp. do pytania 7

Nie wprowadza się proponowanej zmiany. Zamawiający wyjaśnia, że zapewnia właściwe warunki pracy wynikające z przepisów BHP i wobec Wykonawcy nie będzie stosował odmiennych reguł w sytuacji świadczenia usługi w siedzibie Zamawiającego.

Pytanie 8

projektowane postanowienia umowy §9 ust. 2

Celem uniknięcia wątpliwości, wnosimy o doprecyzowanie pojęcia okresów rozliczeniowych, o których mowa w §9 ust. 2 poprzez dodanie dalszej treści w brzmieniu:

„Przez okres rozliczeniowy rozumie się miesiąc kalendarzowy."

Odp. do pytania 8

Wprowadza się zmianę w zakresie projektowanych postanowień umowy w §9 ust. 1- treść po zmianie:

1. Terminy płatności:

1.1 w zakresie nadzoru autorskiego faktury wystawiane będą za okresy miesięczne (miesiąc kalendarzowy), płatność w terminie do 30 dni od dostarczenia faktury, za faktycznie nadzorowane moduły (aktywne licencje);

1.2 w zakresie usługi serwisowej wystawiane będą faktury za okresy miesięczne (miesiąc kalendarzowy) w oparciu o raport, o którym mowa §3 ust 1, płatność w terminie do 30 dni od dostarczenia faktury.

Pytanie 9

projektowane postanowienia umowy §9 ust. 8

W celu umożliwienia Wykonawcy wypełnienia ustawowego obowiązku złożenia oświadczenia, o którym mowa w ustawie o przeciwdziałaniu nadmiernym opóźnieniom w transakcjach handlowych, wnosimy o dodanie w §9 po ust. 8 postanowienia o treści:

„9. Wykonawca oświadcza, że posiada/nie posiada status/u dużego przedsiębiorcy. [niewłaściwe skreślić]."

Odp. do pytania 9

Nie wprowadza się proponowanej zmiany. Do złożenia ww. oświadczenia nie są niezbędne zapisy w umowie.

Pytanie 10

projektowane postanowienia umowy §9

Dla zachowania równości stron stosunku zobowiązaniowego wnosimy o dodanie w §9 postanowienia o treści:

„10. W przypadku braku płatności przez Zamawiającego przez okres dłuższy niż 2 miesiące, Wykonawca ma prawo do wypowiedzenia Umowy z winy Zamawiającego lub wstrzymania części zobowiązań wynikających z Umowy (tj. dostęp do Systemu zgłoszeń Wykonawcy oraz dostęp do serwera ftp do czasu uregulowania przez Zamawiającego wszystkich zaległych należności, z zachowaniem przez Wykonawcę prawa do pełnego wynagrodzenia. Ewentualne wstrzymanie wykonywania Umowy nastąpi poprzez pisemne powiadomienie Zamawiającego i nie spowoduje dla Wykonawcy żadnych negatywnych konsekwencji prawnych.”

Odp. do pytania 10

Nie wprowadza się proponowanej zmiany. W sprawach nieuregulowanych w umowie zastosowanie mają przepisy prawa polskiego w szczególności Kodeksu Cywilnego.

Pytanie 11

projektowane postanowienia umowy §11

Wnosimy o ograniczenie odpowiedzialności odszkodowawczej Wykonawcy poprzez dodanie w §11 po ust. 5 kolejnego postanowienia o treści:

„6. Odpowiedzialność odszkodowawcza Wykonawcy, wynikająca z niewykonania lub nienależytego wykonania przedmiotu Umowy, ogranicza się do rzeczywistej straty Zamawiającego, bez utraconych korzyści, z jednoczesnym ograniczeniem do równowartości 100% wynagrodzenia netto należnego Wykonawcy na podstawie Umowy.”

Wskazujemy, że przy uwzględnieniu warunków rynkowych, tak określony limit skutkuje 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. Jeżeli w umowie znajduje się ograniczenie do wysokości kontraktu, Wykonawca ma możliwość zaoferowania swoich produktów po niższej cenie. Standardem w umowach dotyczących systemów informatycznych jest ograniczenie odpowiedzialności kontraktowej stron do określonej wysokości, celem wyeliminowania sytuacji, w której strona będzie odpowiadała za trudne do skwantyfikowania utracone korzyści drugiej strony.

Odp. do pytania 11

Wprowadza się zmianę w zakresie projektowanych postanowień umowy w §11 poprzez dodanie ust 6 o treść:

„Odpowiedzialność odszkodowawcza Wykonawcy, wynikająca z niewykonania lub nienależytego wykonania przedmiotu Umowy, ogranicza się do rzeczywistej straty Zamawiającego, bez utraconych korzyści.”

Pytanie 12

projektowane postanowienia umowy §13

Celem umożliwienia Wykonawcy wypełnienia obowiązku informacyjnego na podstawie RODO, wnosimy o dodanie w §13 po ust. 13 kolejnego postanowienia o treści

„14. Zamawiający oświadcza, że spełni w imieniu Wykonawcy - w zakresie udostępnionych danych osobowych - obowiązek informacyjny Wykonawcy, o którym mowa w art. 14 RODO - wobec osób i reprezentantów, którymi Zamawiający posługuje się przy zawarciu umowy, realizacji postanowień umowy. Przedmiotowy obowiązek będzie wypełniany także względem każdej nowej osoby i reprezentanta, którego dane są lub mają być przekazane Wykonawcy. Obowiązek jest realizowany w oparciu o wzór klauzuli informacyjnej Wykonawcy dostępnej na stronie internetowej:.....”

Odp. do pytania 12

Nie wprowadza się proponowanych zmian.

Pytanie 13

projektowane postanowienia umowy §16 ust. 2, 3, 4

Wnosimy o usunięcie kar umownych przewidzianych w §16 ust. 2, 3 i 4, gdyż Wykonawca nie może ponosić odpowiedzialności za okoliczności, które mogą nastąpić z winy innych podmiotów.

W szczególności należy zauważyć, że zdarzenie w zakresie przetwarzania danych osobowych przez nieuprawnioną osobę może wystąpić w wyłącznej winy Zamawiającego lub osób trzecich, nie sposób w takiej sytuacji obciążać Wykonawcy odpowiedzialnością odszkodowawczą. Podobnie, nie z winy Wykonawcy może dojść do udostępnienia chronionych danych osobowych osobom nieupoważnionym. Taka sytuacja może zaistnieć np. z winy pracownika Zamawiającego. Obowiązek zabezpieczenia danych osobowych przed dostępem osób nieuprawnionych ciąży nie

tylko na Wykonawcy, ale przede wszystkim na Zamawiającym. Obciążanie Wykonawcy karą umowną za sytuację przez niego niezawinione jest niezgodne z art. 433 Pzp.

Odp. do pytania 13

Wprowadza się zmianę w zakresie projektowanych postanowień umowy w §16 ust. 2, 3, 4 - treść po zmianie:

Ust. 2 Zamawiający uprawniony jest do naliczenia kary umownej w wysokości 1 000zł za każde zdarzenie w zakresie przetwarzania powierzonych danych osobowych przez nieuprawnioną osobę, która w ramach realizacji niniejszej umowy w zakresie zobowiązań Wykonawcy, przetwarzała dane osobowe objęte ochroną.

Ust. 3 Zamawiający uprawniony jest do naliczenia kary umownej w wysokości 1 000zł za każdorazowe udostępnienie lub umożliwienie dostępu przez Wykonawcę osobom nieupoważnionym do chronionych danych osobowych, objętych niniejszą umową.

Ust. 4 Zamawiający uprawniony jest do naliczenia kary umownej w wysokości 1 000zł za każde naruszenie przez osoby realizujące umowę po stronie Wykonawcy, choćby nieumyślnie obowiązku zabezpieczenia powierzonych do przetwarzania danych osobowych objętych niniejszą umową przed dostępem osób nieuprawnionych.

Pytanie 14

projektowane postanowienia umowy §17 ust. 3

Wnosimy o dokonanie zmiany brzmienia §17ust. 3 zgodnie z poniższym:

„3. Warunkiem rozpoczęcia realizacji zakresu objętego niniejszą umową przez podwykonawcę jest zawarcie umowy dalszego powierzenia przetwarzania danych osobowych między Wykonawcą a podwykonawcą. Zamawiający wyraża zgodę na dalsze powierzenie przez Wykonawcę przetwarzania danych osobowych podwykonawcy realizującemu umowę w zakresie wskazanym w ust. 1, który zapewnia wystarczające gwarancje wdrożenia odpowiednich środków technicznych i organizacyjnych, by przetwarzanie spełniało wymogi RODO i chroniło prawa osób, których dane dotyczą. Osoby fizyczne współpracujące z Wykonawcą na podstawie umów cywilno-prawnych są traktowane jak personel Wykonawcy i nie stanowią dalszych przetwarzających w rozumieniu Umowy. To samo dotyczy personelu podwykonawcy, o którym mowa w zdaniu drugim.”

Zamawiający dopuścił wykonanie przedmiotu umowy przy pomocy podwykonawców, w związku z czym powinien dopuścić również przetwarzanie przez nich danych osobowych, bo inaczej wykonanie przez nich czynności w zakresie przedmiotu umowy nie będzie możliwe.

Odp. do pytania 14

Zamawiający wyjaśnia, że zgodnie z wewnątrz przyjętymi zasadami wynikającymi z RODO, jeżeli w realizacji umowy będą brali udział podwykonawcy (co deklaruje Wykonawca składając ofertę) umowa dalszego powierzenia przetwarzania danych osobowych będzie zawarta między Zamawiającym a wskazanym podwykonawcą.

Pytanie 15

projektowane postanowienia umowy §18 ust. 1 pkt. 1.4

Wnosimy o usunięcie postanowienia §18 ust. 1 pkt 1.4.

Wskazujemy, że rozwiązanie umowy w sprawie zamówienia publicznego powinno być stosowane w wyjątkowych przypadkach, co do zasady bowiem tego typu umowy powinny charakteryzować się trwałością. Samo naruszenie obowiązków dotyczących zabezpieczania przetwarzanych danych osobowych objętych umową przed dostępem osób nieuprawnionych, uszkodzeniem lub zniszczeniem, bez zaistnienia negatywnego skutku w postaci ujawnienia tych danych, ich uszkodzenia lub zniszczenia nie powinno być okolicznością stanowiącą podstawę do rozwiązania umowy. Takie naruszenie, w zależności od jego skali, może zostać niezwłocznie usunięte, a nadto w sytuacji braku szkody po stronie Zamawiającego, może być dla niego wręcz niezauważalne. Należy również zauważyć, że do tego typu naruszenia może dojść również z przyczyn niezależnych od Wykonawcy (np. wystąpienia awarii), naruszenie może być krótkotrwałe lub o nieznacznym ryzyku. Umożliwienie rozwiązania umowy przez Zamawiającego w każdym przypadku naruszenia, niezależnie od okresu jego trwania, skali, czy wystąpienia negatywnych skutków w postaci szkody, powoduje, iż realizacja umowy wiąże się ze znacznym ryzykiem po stronie Wykonawcy, Ryzyko to z kolei każdy z wykonawców wyceni w swojej ofercie, co spowoduje, że Zamawiający otrzyma mniej korzystne dla siebie oferty, aniżeli mógłby otrzymać, gdyby kwestionowany zapis umowy sformułował w sposób zapewniający równość stron stosunku zobowiązaniowego.

Odp. do pytania 15

Wprowadza się proponowaną zmianę.

Pytanie 16

projektowane postanowienia umowy §18 ust. 1 pkt. 1.5

Wnosimy o usunięcie postanowienia §18 ust. 1 pkt 1.5 – w oparciu o tożsamą argumentację, jak przedstawiono powyżej, tj. zapis jest nieprecyzyjny i pozwala na rozwiązanie umowy przez Zamawiającego nawet z błahych powodów, lub z powodów niezawinionych przez Wykonawcę, co skutkuje niemożliwym do oszacowania ryzykiem po stronie Wykonawcy.

Odp. do pytania 16

Wprowadza się proponowaną zmianę.

2. W załączeniu zmieniony dodatek nr 5 do SWZ.

Z poważaniem

Prezes Zarządu

Agnieszka Banaszek

W trybie art. 284 ust. 6, art. 286 ust. 7 Ustawy wyjaśnienia i wprowadzone zmiany zamieszczono na stronie internetowej prowadzonego postępowania dnia 19.12.2024 r.