

Kraków dnia: 22.05.2023 r.

Nr sprawy: ZP/25/2023

Szpital Miejski Specjalistyczny
im. Gabriela Narutowicza w Krakowie
ul. Prądnicka 35-37
31-202 Kraków

WYKONAWCY

ubiegający się o zamówienie publiczne

WYJAŚNIENIA TREŚCI SWZ - 1

Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego, prowadzonego w trybie przetarg nieograniczony na ” **Integracja regionalnej wymiany EDM oraz innych usług MSIM**” – znak sprawy **ZP/25/2023**.

Zamawiający, działając na podstawie art. 135 ust. 6 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych udostępnia poniżej treść zapytań do Specyfikacji Warunków Zamówienia (zwanej dalej ”SWZ”) wraz z wyjaśnieniami:

Pytanie nr 1 SWZ, Rozdział 5

Prosimy o wykreślenie odniesienia do art. 214 ust. 1 pkt 8 PZ, który to dotyczy dostaw i nie ma zastosowania w niniejszym postępowaniu.

Odpowiedź: Zamawiający wykreśla z SWZ odniesienie do art. 214 ust. 1 pkt 8 pzp.

Pytanie nr 2 SWZ, Rozdział 6, pkt 6.2,

Zamawiający wskazuje, że miejscem realizacji zamówienia jest siedziba Zamawiającego. Prosimy o potwierdzenie, że Zamawiający dopuszcza świadczenia usług wdrożeniowych poprzez połączenie zdalne. Jednocześnie prosimy o potwierdzenie, że Zamawiający zobowiązany będzie umożliwić Wykonawcy instalację narzędzi umożliwiających szyfrowany Zdalny Dostęp do serwera/ów, na którym/ch posadowiony jest System Zarządzania Bazą Danych wraz z Bazą danych jak i uruchomienie sesji Oprogramowania zdalnie.

Odpowiedź: Zamawiający dopuszcza świadczenia usług wdrożeniowych poprzez połączenie zdalne oraz umożliwi Wykonawcy szyfrowany Zdalny Dostęp do serwera/ów, na którym/ch posadowiony jest System Zarządzania Bazą Danych wraz z Bazą danych jak i uruchomienie sesji Oprogramowania zdalnie.

Pytanie nr 3 SWZ, Rozdział Pkt 7 lp. 4 Informacja o warunkach udziału w postępowaniu

W odniesieniu do postawionego przez Zamawiającego w zakresie zdolności technicznej lub zawodowej warunku

udziału w postępowaniu prosimy Zamawiającego o potwierdzenie, że powyższy warunek zostanie uznany przez Zamawiającego za spełniony w pełnym zakresie w przypadku gdy warunek ten będzie spełniał samodzielnie podmiot udostępniający zasoby w zakresie zdolności technicznej i zawodowej.

Odpowiedź: Zamawiający potwierdza, iż warunek zostanie uznany za spełniony w pełnym zakresie w przypadku gdy warunek ten będzie spełniał samodzielnie podmiot udostępniający zasoby w zakresie zdolności technicznej i zawodowej.

Pytanie nr 4 SWZ, Rozdział 10, Załącznik nr 4 do SWZ, Projekt Umowy § 5

Prosimy o potwierdzenie, że Zamawiający nie będzie uznawał za podwykonawcę współpracowników Wykonawcy, osób fizycznych prowadzących działalność gospodarczą, z którymi Wykonawca jest powiązany stałymi umowami o współpracy lub innymi umowami cywilnoprawnymi o stałym charakterze.

Odpowiedź: Zamawiający potwierdza, że nie będzie uznawał za podwykonawcę współpracowników Wykonawcy, osób fizycznych prowadzących działalność gospodarczą, z którymi Wykonawca jest powiązany stałymi umowami o współpracy lub innymi umowami cywilnoprawnymi o stałym charakterze.

Pytanie nr 5 SWZ, Rozdział 21

Prosimy o wykreślenie zapisu dotyczącego zobowiązania Wykonawcy do przedłożenia Zamawiającemu certyfikatów, potwierdzających zdanie egzaminów w zakresie instruktażu na wdrożonym środowisku z danych technologii. Powyższy zapis jest niezrozumiały dla Wykonawcy oraz nie jest on związany z wymogami dotyczącymi podmiotowych środków dowodowych oraz zapisami OPZ.

Odpowiedź: Zamawiający wykreśla.

Pytanie nr 6 SWZ, Rozdział 22

Prosimy o potwierdzenie, że umowa w przedmiotowym postępowaniu zostanie zawarta przy pomocy środków elektronicznych tj. kwalifikowanym podpisem elektronicznym, które to jest równoważne w skutkach z podpisaniem umowy w formie pisemnej (podpisanie własnoręcznym podpisem).

Odpowiedź: Zamawiający potwierdza, iż umowa z wybranym Wykonawcą zostanie podpisana przy pomocy środków elektronicznych tj. kwalifikowanym podpisem elektronicznym.

Pytanie nr 7 Załącznik nr 1 do SWZ, Pkt 2 OPIS PRZEDMIOTU ZAMÓWIENIA, Dane obrazowe

1. Zakres integracji z Platformą MSIM wymaga, zgodnie z obecną specyfikacją, dostosowania zarówno systemu HIS, jaki i RIS/PACS. Czy w postępowaniu można te zadania rozdzielić na dwa odrębne zadania i składanie ofert częściowych?

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na rozdzielenie dostosowania systemu RIS/PACS oraz HIS na dwa odrębne zadania i składanie ofert częściowych.

2. Prosimy o potwierdzenie założenia, że w przypadku jeżeli system RIS/PACS działający u Partnera nie indeksował dotychczas dokumentów obrazowych w sposób zgodny z wymaganiami platformy MSIM nie będzie wymagane indeksowanie w systemie regionalnym historycznych danych obrazowych.

Odpowiedź: Zamawiający potwierdza że w przypadku jeżeli system RIS/PACS działający u Partnera nie indeksował dotychczas dokumentów obrazowych w sposób zgodny z wymaganiami platformy MSIM nie będzie wymagane indeksowanie w systemie regionalnym historycznych danych obrazowych.

3. Prosimy o potwierdzenie, że Wykonawca ma za zadanie dostosowanie systemu informatycznego tak, aby umożliwił on rejestrowanie w Regionalnym rejestrze Platformy MSIM diagnostycznych badań obrazowych a Zamawiający po swojej stronie zapewni, że dostawca posiadanego przez niego systemu PACS, bez ponoszenia dodatkowych kosztów przez Wykonawcę i w terminach wymaganych SWZ, dostosuje i przygotuje swój system tak aby zapewnił on rejestrację przynajmniej jednego z poniższych dokumentów:

- DICOM Manifest
- Dokumenty zgodne z DICOM Key Objects Selection (KOS) , pod warunkiem, że ich struktura jest zgodna z DICOM Manifest oraz że zawierają przynajmniej dane niezbędne do późniejszego wywołania zapytania RAD-55 (WADO-URI) lub RAD-107 (WADO-RS)
- Dokumenty zgodne z HL7CDA, w tym dokumenty HL7 CDA z załączonymi w nagłówku XDS danymi pozwalającymi na wygenerowanie odnośnika do dokumentu w systemie PACS (pole referenceIdList), jednoznaczny identyfikator PACS
- Pobieranie danych obrazowych z systemu PACS JiveX PACS /VISUS Health ma zostać zrealizowane na zasadzie połączenia typu peer- to-peer między systemem wnioskującym o pobranie danych a systemem PACS, bez pośrednictwa Platformy MSIM czy P1 w komunikacji. System PACS Zamawiającego musi zostać dostosowany w taki sposób aby realizować profil integracyjny XDS-I.b, w szczególności transakcję WADO-RS [RAD-017] (preferowany) lub WADO-URI [RAD-55].

Odpowiedź: Zamawiający informuje, że posiadany system PACS nie jest przystosowany do komunikacji z platformą MSIM i nie posiada wymaganych licencji. Zamawiający dopuszcza wykonanie komponentu pośredniczącego (tzw. PROXY) który posiada odpowiednie wymagane funkcjonalności (miedzy innymi profil integracyjny XDS-I.b w szczególności protokoły komunikacyjne WADO-RS [RAD-107] i WADO-URI [RAD-55]) na potrzeby realizacji niniejszego postępowania wraz z integracją go z posiadanym przez zamawiającego systemem PACS (wszelkie koszty usługi integracji między systemami PACS Zamawiającego, a oferowanym rozwiązaniem ponosi Wykonawca). Jeśli iw ramach realizacji, okaże się konieczne rozbudowanie systemu PACS, wszelkie niezbędne licencje, konfiguracja usługi i integracji między systemami do posiadanego przez Zamawiającego systemu PACS dotyczące realizacji niniejszego postępowania powinny być dostarczone przez Wykonawcę w ramach niniejszego postępowania.

Pytanie nr 8 Załącznik nr 1 do SWZ, Pkt 2 OPIS PRZEDMIOTU ZAMÓWIENIA

Czy w związku z integracją z Platforma MSIM Zamawiający zobowiązuje się do dostarczenia diagramu przepływu komunikatów na podstawie przykładu typowego Pacjenta

Odpowiedź: Zamawiający prześle wszelkie materiały otrzymane od Lidera Projektu oraz Wykonawcy Platformy związane z jej wykonaniem.

Pytanie nr 9 Załącznik nr 1 do SWZ, Pkt 2 OPIS PRZEDMIOTU ZAMÓWIENIA, Integracja z MSIM

Zamawiający specyfikuje: W wyniku realizacji niniejszego OPZ minimalny wymagany zakres zewnętrznej dokumentacji elektronicznej powstającej u Zamawiającego, którą przetwarzać będzie Platforma MSIM w regionalnym repozytorium dokumentów (dane) oraz regionalnym rejestrze dokumentów (metadane):

- wynikające z Rozporządzenia Ministra zdrowia w sprawie rodzajów, zakresu i wzorów dokumentacji medycznej oraz sposobu jej przetwarzania (Dz.U. 2020 r., poz. 666).:
- kartę informacyjną z leczenia szpitalnego,
- odmowę przyjęcia do szpitala,
- informację od specjalisty dla lekarza kierującego,
- opisowe wyniki badań obrazowych,
- sprawozdanie z badań laboratoryjnych
- inne obowiązujące w dniu odbioru przez Zamawiającego przedmiotu zamówienia
- w regionalnym rejestrze dokumentów MSIM mogą być także rejestrowane dowolne dokumenty medyczne, zgodne z opracowaną w ramach projektu MSIM regionalną specyfikacją formatu

dokumentów stanowiącą specyfikację pochodną od Polskiej Implementacji Krajowej standardu HL7 CDA.

Czy poprzez sformułowanie " w regionalnym rejestrze dokumentów MSIM mogą być także rejestrować inne dowolne dokumenty medyczne zgodne z Polską Implementacją Krajową standardu HL7 CDA (PIK HL7)" Zamawiający uzna wymaganie za spełnione jeśli dostarczone rozwiązanie pozwoli na rejestrowanie dowolnych dokumentów objętych Polską Implementacją Krajową HL7 CDA. Aktualna na dzień 01.01.2022 lista PIK HL7 CDA znajduje się poniżej:

- Recepta
- Skierowanie na badanie lub leczenie
- Skierowanie na konsultację
- Prośba o objęcie opieką
- Zlecenie na zaopatrzenie w wyroby medyczne
- Wynik badania laboratoryjnego
- Karta informacyjna leczenia szpitalnego
- Opis badania diagnostycznego
- Konsultacja lekarska -Informacja o odmowie przyjęcia
- Pozostałe dokumenty pielęgniarstwa
- Zalecenia pielęgniarstwa
- Wpis do karty szczepień
- Protokół operacyjny
- Dokument anulujący
- Informacja dla lekarza kierującego/POZ
- Realizacja recepty elektronicznej
- Realizacja recepty papierowej).

Odpowiedź: Zamawiający uzna wymaganie za spełnione jeśli dostarczone rozwiązanie pozwoli na rejestrowanie dowolnych dokumentów objętych Polską Implementacją Krajową HL7 CDA aktualną na dzień 01.01.2023.

Pytanie nr 10 Załącznik nr 1 do SWZ, pkt 5 Testy

Zamawiający specyfikuje: „Celem testów jest weryfikacja przez Zamawiającego czy wszystkie prace wykonane w trakcie realizacji Przedmiotu Zamówienia zostały wykonane prawidłowo i zgodnie z założeniami funkcjonalnymi i jakościowymi. Warunkiem akceptacji testów z wynikiem pozytywnym jest potwierdzenie przez Wykonawcę komunikacji z Platformą Regionalną w zakresie przewidzianym w środowisku testowym. Testy będą przeprowadzane przez Wykonawcę przy współudziale Zamawiającego jak i wskazanych przez Zamawiającego osób i podmiotów zewnętrznych”.

Prosimy Zamawiającego o potwierdzenie, że ewentualny koszt zatrudnienia podmiotów zewnętrznych będzie kosztem Zamawiającego.

Odpowiedź: Zamawiający potwierdza, że ewentualny koszt zatrudnienia podmiotów zewnętrznych będzie kosztem Zamawiającego.

Pytanie nr 11 Załącznik nr 1 do SWZ, Pkt 7 ZAKRES WSPARCIA TECHNICZNEGO (NADZORU AUTORSKIEGO), Zakres świadczeń serwisowych w ramach wsparcia technicznego, pkt 2

Zamawiający specyfikuje: wprowadzaniu do oprogramowania aplikacyjnego zmian stanowiących konsekwencję wejścia w życie nowych aktów prawnych lub aktów prawnych zmieniających obowiązujący stan prawny, opublikowanych w postaci ustaw bądź rozporządzeń oraz wprowadzanie do oprogramowania aplikacyjnego nowych funkcji oraz usprawnień już istniejących, stanowiących wynik inwencji twórczej producenta.”

Prosimy Zamawiającego o potwierdzenie, że Wykonawca w ramach usług gwarancyjnych ma obowiązek dostosowania oprogramowania do zmian czynników zewnętrznych, będących efektem nowelizacji uwarunkowań prawnych, w obszarze Komponentów/Produktów Przedmiotu Zamówienia w przypadku, gdy są one

obligatoryjne dla Zamawiającego.

Odpowiedź: Zamawiający potwierdza.

Pytanie nr 12 Załącznik nr 1 do SWZ, Pkt 7 ZAKRES WSPARCIA TECHNICZNEGO (NADZORU AUTORSKIEGO), Zakres świadczeń serwisowych w ramach wsparcia technicznego, pkt 2

Zamawiający specyfikuje: „W ramach usługi Wykonawca zapewnia także wykonanie na zlecenie Zamawiającego zaproponowanych przez niego modyfikacji oprogramowania aplikacyjnego wynikających w szczególności z modyfikacji interfejsów integracyjnych z Platformą MSIM”

1. W związku z dotychczasowymi doświadczeniami w realizacji projektów wnosimy o ustalenie z podmiotem realizującym Platformę MSIM (Urząd Marszałkowski) szczegółów w zakresie informowania Wykonawców o planowanych terminach wprowadzenia zmian w wytworzonych i wdrożonych interfejsach.

Odpowiedź: Wniosek Wykonawcy nie dotyczy zapisów SWZ. Zamawiający prześle wszelkie materiały otrzymane od Lidera Projektu oraz Wykonawcy Platformy związane z jej wykonaniem.

2. Wykonawca do realizacji prac potrzebował będzie wiedzy na temat zakresu planowanych zmian oraz czasu na ich analizę, implementację i testy. Z jakim wyprzedzeniem podawane będą informacje o planowanych zmianach?

Odpowiedź: Zamawiający nie posiada takiej wiedzy. Zamawiający prześle wszelkie materiały otrzymane od Lidera Projektu oraz Wykonawcy Platformy związane z jej wykonaniem w jak najszybszym możliwym terminie.

3. Dla zachowania ciągłości komunikacji oprogramowania z Platformą MSIM, do czasu dostosowania rozwiązania do nowych wytycznych, platforma MSIM powinna udostępniać możliwość równoległej komunikacji z nią w oparciu o funkcjonujący interfejs (przed wprowadzeniem zmian), a także o ten w nowej wersji. Prosimy o potwierdzenie, że Zamawiający zapewni możliwość wprowadzania zmian z zachowaniem ciągłości komunikacji oprogramowania z Platformą MSIM.

Odpowiedź: Zamawiający nie posiada takiej wiedzy. Zamawiający prześle wszelkie materiały otrzymane od Lidera Projektu oraz Wykonawcy Platformy związane z jej wykonaniem w jak najszybszym możliwym terminie.

4. Prosimy o zapewnienie, że z uwagi na to, iż na obecnym etapie brak jest wiedzy, co do zakresu i przyrostu zmian wymaganych przez kolejne wersje rozwojowe platformy MSIM, to Zamawiający każdorazowo w przypadku planowanego wprowadzenia kolejnej wersji rozwojowej MSIM uzgodni z Wykonawcą termin, w którym Wykonawca dostosuje oprogramowanie do nowej wersji platformy MSIM.

Odpowiedź: Zamawiający potwierdza, iż w przypadku planowanego wprowadzenia kolejnej wersji rozwojowej MSIM uzgodni z Wykonawcą termin, w którym Wykonawca dostosuje oprogramowanie do nowej wersji platformy MSIM przy uwzględnieniu założeń i terminów realizacji Platformy MSIM.

Pytanie nr 13 Załącznik nr 3 – Jednolity Europejski Dokument Zamówienia

Prosimy o potwierdzenie, że w przypadku wypełniania formularza w formie elektronicznej dostępnej na: <https://espd.uzp.gov.pl/> udostępnione przez Urząd Zamówień Publicznych -Zamawiający zaakceptuje odpowiedź Wykonawcy w formacie TAK lub NIE dotyczącej pozycji: *Jeżeli dotyczy, czy wykonawca jest wpisany do urzędowego wykazu zatwierdzonych wykonawców lub posiada równoważne zaświadczenie (np. w ramach krajowego systemu (wstępnego) kwalifikowania) ?* Wykonawca zwraca uwagę, że polski ustawodawca nie skorzystał z możliwości ustanowienia urzędowych wykazów zatwierdzonych wykonawców dlatego jedyną możliwością prawidłowego uzupełnienia JEDZ jest zaznaczenie wyboru „nie”.

Odpowiedź: Zamawiający potwierdza.

Pytanie nr 14 Załącznik nr 4, Projekt Umowy Definicje

Przedmiotem zamówienia jest rozbudowa funkcjonalności posiadanego i wdrażanego zintegrowanego systemu informatycznego HIS Medicus On-Line. Jednocześnie Zamawiający przyjął w umowie definicje Oprogramowania i Systemu, które dotyczą zarówno oprogramowania modernizowanego jak i dostarczanego. Zatem w świetle definicji, Oprogramowaniem i Systemem jest zarówno posiadany już i wdrażany system Medicus On-Line, jak również funkcjonalności, o jakie jest on rozbudowywany na podstawie niniejszego postępowania. W konsekwencji tak przyjętych definicji, obowiązkiem Wykonawcy będzie np. uruchomienie i odebranie całości Systemu (§ 6), co obejmowałoby zarówno uruchomienie już funkcjonującego lub wdrażanego systemu Medicus On – Line jak i jego przygotowanych na podstawie umowy modyfikacji w zakresie dodatkowych funkcjonalności. W ocenie Wykonawcy konieczne jest dokonanie zmian – czy to definicji, czy to pozostałych zapisów umowy – w taki sposób, by odpowiedzialnością Wykonawcy wynikającą z Umowy było wyłącznie wykonanie, wdrożenie, konfiguracja i uruchomienie funkcjonalności o jakie rozbudowywany jest system Medicus On-Line, a nie całego tego systemu wraz z wykonanymi funkcjonalnościami. Podobnie, definicje mają wpływ na zakres udzielonej gwarancji na całość Systemu a nie jedynie funkcjonalności o jakie rozbudowany zostanie system Medicus On - Line - § 8 Umowy.

Odpowiedź: Zamawiający modyfikuje definicje Oprogramowania i Systemu na następujące:

Oprogramowanie – należy przez to rozumieć oprogramowanie dostarczane w ramach realizacji Umowy, obejmujące w szczególności specjalizowane oprogramowanie licencjonowane. Oprogramowanie musi być zgodne z wymaganiami wskazanymi w Opisie Przedmiotu Zamówienia będącym częścią Specyfikacji Warunków Zamówienia stanowiącym załącznik do Umowy.

System – należy przez to rozumieć Oprogramowanie wraz z niezbędną do jego poprawnego działania infrastrukturą techniczną dostarczone w ramach Umowy, wraz z nośnikami, dokumentacją techniczną, dokumentacją użytkowników i administratora tego oprogramowania. Na System składają się wszystkie elementy zamówienia wskazane w Opisie Przedmiotu Zamówienia.

Zamawiający modyfikuje projekt umowy w tym zakresie.

Pytanie nr 15 Załącznik nr 4, Projekt Umowy § 1 ust. 3

Przedmiotem zamówienia jest rozbudowa funkcjonalności posiadanego i wdrażanego zintegrowanego systemu informatycznego HIS Medicus On-Line. W § 1 ust. 3 Zamawiający wskazał, że nie jest w posiadaniu kodów źródłowych do systemów EDM oraz PACS. Prosimy o wyjaśnienie, czy Zamawiający jest w posiadaniu kodów źródłowych do oprogramowania Medicus On-Line i może te kody udostępnić na cele realizacji umowy? Jeżeli nie, prosimy o modyfikację ust. 3 w § 1 w odniesieniu do oprogramowania Medicus On-Line.

Odpowiedź: Zamawiający jest w trakcie wdrożenia HIS Medicus On-Line. Na chwilę obecną nie jesteśmy w posiadaniu kodów źródłowych do oprogramowania Medicus On-Line. Zamawiający nie posiada kodów źródłowych do systemu PACS. Zapis ust. 3 w § 1 pozostaje bez zmian.

Pytanie nr 16 Załącznik nr 4, Projekt Umowy §2 ust. 1

Wykonawca wnosi o rozważenie modyfikacji § 2 ust. 1 poprzez dodanie do jego treści zdania drugiego o następującym brzmieniu:

„Termin wykonania przedmiotu Umowy zostanie dotrzymany, pod warunkiem współpracy Zamawiającego z Wykonawcą w toku realizacji umowy, w szczególności wywiązania 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, tym bardziej, że w ramach przedmiotu umowy Zamawiający zobowiązany jest udostępnić Wykonawcy środowisko ewaluacyjne Platformy Regionalnej realizowanej przez podmiot trzeci. Bezsprzeczne

jest, że brak prawidłowej współpracy między Zamawiającym a Wykonawcą, w szczególności niewywiązywanie się zobowiązań nałożonych na Zamawiającego na podstawie umowy, może utrudnić, o ile nie uniemożliwić całkowicie 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 nie wyraża zgody na zmianę zapisów. Zgodnie z art. 431 pzp Zamawiający i wykonawca wybrany w postępowaniu o udzielenie zamówienia obowiązani są współdziałać przy wykonaniu umowy w sprawie zamówienia publicznego w celu należytej realizacji zamówienia. Dodatkowo w projekcie umowy są zapisy dot. zwłoki, a nie opóźnienia, więc Wykonawca nie poniesienie negatywnych konsekwencji w przypadku ew. niewywiązywania się Szpitala ze zobowiązań umownych.

Pytanie nr 17

Załącznik nr 4 do SWZ, Projekt Umowy §1 ust. 2 pkt 3, §9

Zamawiający wymaga przeprowadzenia Instruktażu stanowiskowego dla Administratorów Systemu, nie określił żadnych wymagań w tym zakresie, Wykonawca zwraca się zatem o udzielenie informacji poniższych informacji.

1. Prosimy o wskazanie maksymalnej ilości godzin dla instruktaży stanowiskowych dla Administratorów Systemu jakie Wykonawca będzie zobowiązany przeprowadzić w ramach realizacji zamówienia.

Odpowiedź: Zamawiający określa maksymalną liczbę godzin na 20. Zapis zostanie wprowadzony do projektu umowy.

2. Prosimy o potwierdzenie, że Zamawiający zapewni na Sali szkoleniowej dostęp do Internetu oraz prądu oraz połączenie z bazą posiadanego systemu medycznego w celu przeprowadzenia szkoleń.

Odpowiedź: Zamawiający potwierdza.

3. Prosimy o potwierdzenie, że Zamawiający dopuszcza możliwość przeprowadzenia szkoleń przy wykorzystaniu urządzeń audiowizualnych jak telekonferencja za pośrednictwem np. Skype. Szkolenia w takim przypadku będą mieć charakter webinarium z możliwością prowadzenia dyskusji pomiędzy osobą szkolącą a Personelem Szpitala.

Odpowiedź: Zamawiający potwierdza.

4. Prosimy o potwierdzenie, że Wykonawca nie ponosi odpowiedzialności za brak uczestnictwa Administratorów w instruktażach a za skuteczne przeprowadzenie instruktażu uważa się dostępność w ustalonym miejscu i terminie przedstawicieli Wykonawcy, gotowych przeprowadzić instruktaże zgodnie z ustalonym harmonogramem.

Odpowiedź: Zamawiający potwierdza.

Pytanie nr 18

Załącznik nr 4 do SWZ, Projekt Umowy §1 ust. 4

Prosimy o usunięcie zapisów, przedmiotem zamówienia jest rozbudowa funkcjonalności posiadanego i wdrażanego zintegrowanego systemu informatycznego HIS Medicus On-Line o komponenty niezbędne do integracji HIS poprzez zmodernizowanie i rozbudowanie istniejącego systemu w taki sposób, aby jego specyfikacja funkcjonalna po wdrożeniu umożliwiała komunikację i wymianę dokumentów elektronicznych z powstającą Platformą Regionalną MSIM.

Odpowiedź: Zamawiający usuwa zapis i modyfikuje projekt umowy w tym zakresie.

Pytanie nr 19

Załącznik nr 4 do SWZ, Projekt Umowy §1 ust. 8

Wykonawca zwraca uwagę, że interfejs integracyjny nie gromadzi, przetwarza i analizuje danych. Wobec czego Wykonawca wnosi o wykreślenie jako nieadekwatnego do przedmiotu umowy.

Odpowiedź: Zapis Projektu Umowy § 1 ust. 8 otrzymuje nowe, następujące brzmienie:

Wykonawca zobowiązuje się do wykonania przedmiotu umowy tak, aby wszystkie elementy będące przedmiotem Umowy, określone w ust. 1, sprawnie współpracowały (tzn. były ze sobą kompatybilne) z istniejącą infrastrukturą informatyczną Zamawiającego.

Pytanie nr 20 Załącznik nr 4 do SWZ, Projekt Umowy §1 ust. 10

Prosimy o dostosowanie sygnatury postępowania do zgodnej z SWZ.

Odpowiedź: Zamawiający dostosowuje sygnaturę postępowania w §1 ust. 10.

Pytanie nr 21 Załącznik nr 4 do SWZ, Projekt Umowy §2 ust. 8

Prosimy o potwierdzenie, że Zamawiający dokona odbioru (akceptacji) lub wyspecyfikuje swoje uwagi dotyczące Harmonogramu wdrożenia w terminie 3 dni od daty przedłożenia tego dokumentu przez Wykonawcę.

Odpowiedź: Zamawiający potwierdza, iż dokona odbioru (akceptacji) lub wyspecyfikuje swoje uwagi dotyczące Harmonogramu wdrożenia w terminie 3 dni od daty przedłożenia tego dokumentu przez Wykonawcę. Stosowny zapis zostanie wprowadzony do projektu umowy.

Pytanie nr 22 Załącznik nr 4 do SWZ, Projekt Umowy §3 ust. 3

Wykonawca zwraca uwagę na fakt, że przepisy prawa nie przewidują instytucji „prawidłowej” faktury VAT. Ustawa o podatku od towarów i usług w art. 106e wymienia niezbędne elementy, która musi zawierać faktura. W przypadku błędów lub braków w fakturze podatnik zobowiązany jest zgodnie z art. 106j wystawić fakturę korygującą bądź notę korygującą - zgodnie z art. 106k. Zapis o "poprawnie" wystawionej FV nie jest zapisem powszechnie stosowanym w obszarach rozliczeń pomiędzy stronami umowy. Wobec powyższego Wykonawca zwraca się z prośbą o usunięcie wyrazu „prawidłowej” z zapisu ust. 3.

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę istniejącego zapisu. Zamawiający nie może dokonywać płatności na podstawie wadliwie wystawionych faktur.

Pytanie nr 23 Załącznik nr 4 do SWZ, Projekt Umowy §3 ust. 5

Zgodnie z orzecznictwem sądowym dotyczącym regulowania zobowiązań (patrz wyrok SN z dnia 14 stycznia 2016r. (I CSK 1094/14), długi pieniężne są spełnione ze skutkiem umorzenia długu z chwilą uznania rachunku bankowego wierzyciela. Prosimy zatem o zmianę zapisu na: „Za datę zapłaty uznaje się dzień uznania rachunku Wykonawcy” lub o wskazanie podstawy prawnej wskazującej na spełnienie zobowiązania pieniężnego z chwilą obciążenia rachunku bankowego Zamawiającego.

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody. Przepis dotyczący terminu spełnienia świadczenia jest przepisem dyspozytywnym, a zatem nie ma konieczności zmiany dotychczasowych zapisów (Uchwała Sądu Najwyższego z dnia 4 stycznia 1995 r. III CZP 164/94, zgodnie z którą „Spełnienie świadczenia bezgotówkowego następuje w dniu uznania rachunku bankowego wierzyciela, chyba że strony stosunku zobowiązaniowego postanowiły inaczej”

Pytanie nr 24 Załącznik nr 4 do SWZ, Projekt Umowy § 5 ust. 2

Prosimy Zamawiającego o usunięcie zapisu w § 5 ust. 2 – zapis stoi w sprzeczności z ustawą Pzp ponieważ Zamawiający nie może wyrażać zgód lub też nie na korzyść podwykonawstwa.

Odpowiedź: Zamawiający modyfikuje projekt umowy w tym zakresie.

Pytanie nr 25 Załącznik nr 4, Projekt Umowy § 6

Wykonawca wskazuje, że tak jak na Wykonawcy, tak i na Zamawiającym ciążyą określone obowiązki związane

z realizacją umowy, do których należy m. in. dokonane odbioru prawidłowo zrealizowanego przedmiotu umowy. 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 dodanie do §6 zapisu, traktującego o możliwości sporządzenia jednostronnego protokołu odbioru końcowego o następującej treści:

„Jeżeli bez uzasadnionej przyczyny, przekazanej Wykonawcy na piśmie, Zamawiający nie przystąpi w ustalonym terminie do procedury odbioru lub bez uzasadnionej przyczyny, przekazanej Wykonawcy na piśmie, Zamawiający odmówi podpisania Protokołu odbioru końcowego, 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.”

Jednocześnie Wykonawca wnosi o uzupełnienie projektu umowy o nowe zapisy §6 ust. 9-11 projektu umowy o postanowienia traktujące o przypadkach, w jakich strony sporządzą protokół 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 realizacją umowy. Wobec powyższego Wykonawca proponuje dodatkowe postanowienia § 6 ust. 9 – 11, o następującej treści:

„9. 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 (za wypowiedzeniem lub ze skutkiem natychmiastowym) 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.

10. Termin sporządzenia protokołu zaawansowania realizacji Umowy proponuje Wykonawca w uzgodnieniu z Zamawiającym.

11. 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 nie wyraża wyrażać zgody na dodanie do § 6 zapisu, traktującego o możliwości sporządzenia jednostronnego protokołu odbioru końcowego.

Równocześnie Zamawiający wyraża zgodę na wprowadzenie do § 6 ust. 9 – 11 zapisów o treści następującej:

„9. 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 (za wypowiedzeniem lub ze skutkiem natychmiastowym) 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.

10. Termin sporządzenia protokołu zaawansowania realizacji Umowy proponuje Wykonawca w uzgodnieniu z Zamawiającym.

11. 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.”

i w tym zakresie modyfikuje projekt umowy.

Pytanie nr 26 Załącznik nr 4, Projekt Umowy § 3

W związku z zaproponowanymi wyżej zmianami (pytanie nr), Wykonawca wskazuje, iż zachodzi konieczność zmiany także § 6 ust. 1 projektu umowy poprzez uwzględnienie jednostronnego protokołu odbioru, sporządzonego w okolicznościach wskazanych w zaproponowanym wyżej projekcie umowy. Wykonawca wskazuje jednocześnie, że wykonanie całego przedmiotu umowy, w tym zakończenie całego wdrożenia, uzależnione jest także od okoliczności niezależnych od Wykonawcy (np. udostępnienia środowiska Platformy Regionalnej). Tym samym w przypadku, jeżeli dokonanie wdrożenia i następnie podpisanie protokołu odbioru

końcowego nie będzie możliwe – z przyczyn niezależnych od Wykonawcy, ale też niezależnych od Zamawiającego - umowa winna przewidywać możliwość wystawienia faktury w oparciu o protokół zaawansowania realizacji umowy, nie tylko protokół odbioru końcowego. W sytuacji zaś, gdy Zamawiający bezpodstawnie będzie odmawiał przystąpienia do procedury odbioru, albo bezpodstawnie będzie odmawiał podpisania protokołu, zasadnym jest wyposażenie Wykonawcy w prawo do sporządzenia jednostronnego protokołu odbioru końcowego, uprawniającego do wystawienia faktury VAT. Wskutek uwzględnienia powyższych zmian § 3 ust. 3 przyjąłby następującą treść:

„Płatność należności z tytułu realizacji Umowy będzie dokonana po podpisaniu przez strony protokołu odbioru końcowego albo jednostronnego protokołu odbioru końcowego, zgodnie z procedurą, o której mowa w § 5, na podstawie prawidłowo wystawionej faktury, w terminie 60 dni od daty wystawienia faktury do Zamawiającego.”

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody. Zadanie rozliczane jest z dotacji, której wypłata jest uzależniona od przedłożenia protokołu odbioru końcowego.

Pytanie nr 27 Załącznik nr 4 do SWZ, Projekt Umowy § 6 ust. 6

Prosimy o potwierdzenie, że w przypadku, gdyby odbiór prac po stronie Zamawiającego trwał dłużej niż 5 dni roboczych, z przyczyn niezależnych od Wykonawcy, okoliczność ta będzie stanowiła zwłokę Zamawiającego (wierzyciela), a nie Wykonawcy (dłużnika), a zatem Wykonawca będzie zwolniony z odpowiedzialności w tym zakresie, w szczególności w przypadku niedochowania terminu realizacji umowy, o który mowa w § 2 ust. 2

Odpowiedź: Zawinione zachowanie Zamawiającego nie może powodować negatywnych konsekwencji dla Wykonawcy. Dodatkowo w projekcie umowy są zapisy dotyczące zwłoki, a nie opóźnienia.

Pytanie nr 28 Załącznik nr 4 do SWZ, Projekt Umowy § 6 ust. 9 pkt 1)

Prosimy o potwierdzenie, że wyznaczony przez Zamawiającego termin na usunięcie wad i usterek nie będzie krótszy niż 10 dni roboczych.

Prosimy o usunięcie zapisu: *niezależnie od faktycznej możliwości usunięcia przez Wykonawcę wad i usterek.*

Odpowiedź: Zamawiający potwierdza i zmienia projekt umowy w tym zakresie.

Pytanie nr 29 Załącznik nr 4 do SWZ, Projekt Umowy § 6 ust. 3 i 4

Zwracamy uwagę, że przedmiotem odbioru testów każdorazowo będą produkty objęte ochroną prawem tajemnicą przedsiębiorstwa Wykonawcy. Wobec tego, czy Zamawiający zapewni, że osobami trzecimi, które będą mu udzielały wsparcia w trakcie realizacji przedmiotu zamówienia, nie będą osoby prowadzące działalność konkurencyjną wobec Wykonawcy, ani osoby zatrudnione, na jakiegokolwiek podstawie prawnej, u osób lub podmiotów prowadzących działalność konkurencyjną wobec Wykonawcy, ani też osoby z takimi osobami lub podmiotami powiązane w jakikolwiek sposób, w tym czysto faktyczny, niesformalizowany?

Odpowiedź: Zamawiający potwierdza.

Pytanie nr 30 Załącznik nr 4, Projekt Umowy § 8 ust. 1

Wykonawca wnosi o uzupełnienie postanowienia § 8 ust. 1 projektu umowy poprzez dodanie przyjęcie następującego brzmienia:

„Wykonawca udziela wsparcia technicznego dla dostarczonego oprogramowania Wykonawcy w okresie miesięcy od daty podpisania Protokołu Uruchomienia Systemu.”

Wykonawca podkreśla, iż z uwagi na fakt, że zgodnie z OPZ, przedmiotem umowy może być oprogramowanie, którego producentami są różni dostawcy rozwiązań informatycznych, Wykonawca nie może zadeklarować objęcia całego przedmiotu umowy (rozumianego jako oprogramowanie własne i oprogramowanie obce) wsparciem technicznym (w tym w zakresie określonym w ust. 3 niniejszego paragrafu), w rozumieniu wynikającym z umowy i z załączników do SWZ, a jedynie oprogramowania, którego Wykonawca jest

producentem. W pozostałym zakresie, nadzór autorski może być świadczony na warunkach dopuszczalnych przez postanowienia licencji udzielonej na to oprogramowanie przez producentów tego oprogramowania.

Odpowiedź: Zamawiający potwierdza i zmienia projekt umowy w tym zakresie.

Pytanie nr 31 Załącznik nr 4, Projekt Umowy § 8 ust. 1

Zamawiający wymaga świadczenia wsparcia technicznego, w tym świadczenia serwisu gwarancyjnego bez jasno określonego limitu w trakcie trwania gwarancji. Ze względu na przejrzysty i jasny charakter postępowań przetargowych prosimy o wyznaczenie puli roboczogodzin serwisowych, którą Zamawiający będzie mógł wykorzystać w trakcie realizacji przedmiotu umowy, np. w ilości 50 roboczogodzin w każdy roku obowiązywania gwarancji oraz dodatkowo opisanie, że godziny ponadlimitowe będą wyceniane indywidualnie przez Wykonawcę, aktualne zapisy SWZ zdecydowanie podwyższają wartość oferty.

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody.

Pytanie nr 32 Załącznik nr 4 do SWZ, Projekt Umowy § 8 ust. 4

Prosimy o potwierdzenie, że do zgłaszania awarii, błędów i usterek Oprogramowania upoważnione będą osoby, które otrzymają dane identyfikacyjne (login, hasło) w narzędziu „Help Desk”. Wykonawca jest zobowiązany przyznania poszczególnym Użytkownikom Zamawiającego – według jego wskazania - prawa do ewidencji lub/i edycji zgłoszeń serwisowych na etapie wdrożenia Oprogramowania.

Odpowiedź: Zamawiający potwierdza.

Pytanie nr 33 Załącznik nr 4 do SWZ, Projekt Umowy § 11 ust. 4

Przedmiotowa regulacja stanowi, że: *Wykonawca ponosi odpowiedzialność za wszelkie szkody powstałe w związku (bezpośrednim lub pośrednim) z realizacją Umowy, a w szczególności szkody powstałe w systemie HIS Zamawiającego.*

Wnosimy o usunięcie przedmiotowej regulacji z Umowy. Przedmiotowa regulacja jest zbędne z uwagi na brak wyłączenia w Umowie zastosowania do niej przepisów art. 471 i 474 KC. Ponadto wykładnia projektowanych regulacji prowadzi do wniosku, że Wykonawca ma ponosić odpowiedzialność także za zdarzenia, które nie są siłą wyższą lub leżą po stronie Zamawiającego, chociaż Wykonawca za takie zdarzenia nie ponosi odpowiedzialności. Kształtuje się w ten sposób odpowiedzialność Wykonawcy na zasadzie ryzyka, a nie na zasadzie winy. Zwraca się uwagę na art. 433 uPZP, który stanowi, że: „Projektowane postanowienia umowy nie mogą przewidywać: 1) odpowiedzialności wykonawcy za opóźnienie, chyba że jest to uzasadnione okolicznościami lub zakresem zamówienia [...]”.

Wszak takie sytuacje mieszczą się w dyspozycji proponowanego przez Zamawiającego przepisu. Z tych względów wnosi się o usunięcie przedmiotowych regulacji z projektowanej Umowy, w skutek czego zastosowanie znajdą odpowiednie przepisy art. 471 lub 474 KC albo wnosi się o wprowadzenie zmian postanowień Umowy, które stanowią odpowiednie brzmienie art. 471 i 474 KC dostosowane do terminologii stosowanej w projekcie Umowy.

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę.

Pytanie nr 34 Załącznik nr 4 do SWZ, Projekt Umowy §12

1. Prosimy o potwierdzenie, że w razie odstąpienia od Umowy przez Wykonawcę z przyczyn leżących po stronie Zamawiającego, Wykonawcy przysługuje wynagrodzenie za należycie wykonaną do chwili odstąpienia część Umowy.

Odpowiedź: W razie odstąpienia od Umowy przez Wykonawcę z przyczyn leżących po stronie Zamawiającego, Wykonawcy będzie przysługiwać wynagrodzenie za należycie wykonaną umową do chwili odstąpienia od części Umowy.

2. Prosimy o dodanie ustępu: Wykonawca może wypowiedzieć Umowę ze skutkiem natychmiastowym w przypadku zwłoki Zamawiającego w zapłacie wynagrodzenia przekraczającej 30 dni od pierwotnego terminu jej zapłaty, pomimo wezwania Zamawiającego do zapłaty w formie pisemnej pod rygorem nieważności oraz do wyznaczenia dodatkowego 7 dniowego terminu.

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody.

Pytanie nr 35 Załącznik nr 4 do SWZ, Projekt Umowy § 12 ust. 2, pkt 6)

Prosimy o usunięcie powyższego zapisu w całości bowiem jest on niezgodny z przepisami prawa. Wykonawca nie ponosi odpowiedzialności za skutki realizacji umowy nie będące jej przedmiotem.

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody.

Pytanie nr 36 Załącznik nr 4 do SWZ, Projekt Umowy § 14 ust. 5

Prosimy o usunięcie powyższego zapisu z projektowanych postanowień umownych bowiem jest niezgodny z art. 455 ust. 1 pkt 3) ustawy Pzp.

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody.

Pytanie nr 37 Załącznik nr 4 do SWZ, Projekt Umowy § 15

Wykonawca zwraca uwagę, iż kwota podatku VAT nie stanowi wynagrodzenia Wykonawcy, który zobowiązany jest jedynie do jej ustalenia i odprowadzenia. Tym samym maksymalna wysokość kar umownych wskazana w §15 ust. 3 projektu umowy powinna odwoływać się do wynagrodzenia netto należnego Wykonawcy, a nie wynagrodzenia brutto. Podatki zawarte w cenie brutto nie stanowią wynagrodzenia Wykonawcy. Naliczanie kar od kwot nie będących w dyspozycji Wykonawcy jest nadużyciem prawa podmiotowego Zamawiającego. Prosimy zatem o zmianę podstawy naliczenia kary umownej od wysokości netto wynagrodzenia należnego Wykonawcy.

Odpowiedź: Obecne postanowienia umowne są zgodne z prawem w zakresie formalno - prawnym. Na marginesie Zamawiający wskazuje, że obecny zapis nie stanowi, że kara umowna jest należna w kwocie brutto (czyli z podatkiem VAT), ale że kara umowna stanowi % kwoty wynagrodzenia brutto.

Pytanie nr 38 Załącznik nr 4 do SWZ, Projekt Umowy § 15 ust. 1 pkt 4)

Katalog kar umownych winien być katalogiem zamkniętym. Wykonawca konstruując odpowiedzialną ofertę winien dokonać tego na podstawie zdefiniowanego zakresu. Dodatkowy zakres kar umownych jaki kryje się pod ogólnikowym i zabezpieczającym w pełni interesy Zamawiającego zapisem, nie może być podstawą do karania Wykonawcy.

Ze względu na powyższe prosimy o usunięcie zapisu bądź jasne, kompletne i precyzyjne określenie o jakich innych uchybieniach mowa w przytoczonym zapisie? Tylko prawidłowo przygotowana dokumentacja postępowania daje możliwość zapewnienia uczciwej konkurencji. Zapisy takie jak obecnie w dokumentacji postępowania, dają możliwość Zamawiającemu, na nieuczciwe nakładanie na Wykonawcę kar, z których zakresu i specyfiki nie zdawał sobie sprawy w momencie składania oferty i kalkulacji ryzyk biznesowych.

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody.

Pytanie nr 39 Załącznik nr 4 do SWZ, Projekt Umowy § 15 ust. 1 pkt 5)

Wykonawca wnosi o obniżenie kar umownych przewidzianych we wzorze umowy ust. 1 pkt 5). Zamawiający wykorzystuje pozycję dominującą organizatora przetargu i uprzywilejowaną pozycję Zamawiającego wobec Wykonawcy, polegającą na nałożeniu w SWZ rażąco wygórowanych kar umownych na Wykonawcę. Relacja

wysokości przewidzianych w pkt 5) ust.1 kar umownych do uchybień, na wypadek których zostały przewidziane, powoduje zachwianie relacji pomiędzy wysokością zastrzeżonej kary umownej do wysokości wynagrodzenia za wykonanie zobowiązania oraz zachwianie stosunku wysokości zastrzeżonej kary umownej do wysokości doznawanej szkody. Pozbawienie Wykonawcy znacznej części wynagrodzenia z powodu jednorazowych uchybień, doprowadzi do zachwiania zasady ekwiwalentności świadczeń w umowie o charakterze wzajemnym. Fakt, że kara umowna pełni funkcję dyscyplinującą, nie może prowadzić do nadmiernego wzbogacenia Zamawiającego. Kara umowna pełni w pierwszej kolejności funkcję odszkodowawczą (zob. wyrok Sądu Apelacyjnego w Szczecinie z dnia 4 grudnia 2014 r., I ACa 793/14 oraz wyrok Sądu Apelacyjnego w Szczecinie z dnia 23 września 2014 r., I ACa 343/14). Podstawą przyjęcia w umowie określonych, co do wysokości kar umownych na wypadek nienależytego wykonania zobowiązania jest zawsze pewna kalkulacja przyszłej, hipotetycznej szkody, jaką poniesie strona w związku z nienależytym wykonaniem zobowiązania (zob. wyrok Sądu Apelacyjnego w Łodzi z dnia 27 listopada 2014 r., I ACa 773/14).

Wykonawca wnosi zatem o obniżenie wysokości kar umownych w zakresie ust. 1 pkt 5) do wysokości:

- w odniesieniu do Błędu krytycznego – 500,00 PLN za każdy rozpoczęty dzień zwłoki;
- w odniesieniu do Błędu zwykłego – 200,00 PLN za każdy rozpoczęty dzień zwłoki.
- w odniesieniu do czasu usunięcia Usterki - 100,00 PLN za każdy rozpoczęty dzień zwłoki
- w odniesieniu do czasu realizacji Konsultacji - 100,00 PLN za każdy rozpoczęty dzień zwłoki

Pozostawienie zapisów w obecnym kształcie spowoduje konieczność wliczenia przez Wykonawcę wysokich ryzyk biznesowych co w konsekwencji znacząco podwyższa wartość oferty.

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody.

Pytanie nr 40 Załącznik nr 4 do SWZ, Projekt Umowy § 15 ust. 2

Zamawiający umieścił zapis: *powstania szkody przenoszącej wysokość kar umownych określonych w niniejszej umowie, Zamawiający jest uprawniony do dochodzenia naprawienia szkody na zasadach ogólnych.*

Zgodnie z treścią postanowień umowy, mających łączyć Zamawiającego z Wykonawcą, na rzecz Zamawiającego została zastrzeżona kara umowna, której to instytucji elementarną cechą jest zwolnienie uprawnionego z konieczności wykazywania wysokości szkody.

Obecna konstrukcja umowy narusza przepisy, ponieważ stanowi wykorzystanie dominującej pozycji Zamawiającego, czym godzi w elementarne zasady współżycia społecznego, narusza wyrażone literą prawa standardy oraz zasady poszanowania dobrych obyczajów, uczciwej konkurencji i równego traktowania wykonawców. Pragniemy zwrócić uwagę także na fakt, że Urząd Zamówień Publicznych opublikował dokument pn. "Analiza dobrych praktyk w zakresie realizacji umów IT, ze szczególnym uwzględnieniem specyfiki projektów informatycznych 7 Osi POIG", rekomendując szerokie stosowanie jej w procedurach towarzyszących wydatkowaniu środków publicznych. 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”. - „(...)standardowo w umowach IT, odpowiedzialność stron jest ograniczana do szkody rzeczywistej. Jest to podyktowane potrzebą wyeliminowania sytuacji, w której strona będzie odpowiadała za trudne do skwantyfikowania utracone korzyści drugiej strony.”

Mając na uwadze powyższe prosimy o modyfikację zapisów w umowie limitu odpowiedzialności, którego wprowadzenie zniesie konieczność doliczania w ofertach Wykonawców kosztów ryzyka biznesowego, wynikającego chociażby z czynników niezależnych od Wykonawcy: „wysokość tego odszkodowania nie będzie wyższa niż 50% wartości netto umowy określonej w §3 ust. 1”.

Odpowiedź: Aktualne postanowienia umowne są zgodne z prawem w zakresie formalno-prawnym. Zamawiający nie wyraża zgody.

Pytanie nr 41 Załącznik nr 4 do SWZ, Projekt Umowy § 15 ust. 7

Zwracamy uwagę, że Wykonawca nie może in blanco decydować się na obciążeniu go karą umowną, gdyż w każdym przypadku musi mieć możliwość ustosunkowania się do podstaw jej nałożenia, które mogą być

niezasadne. W tym, np. może nie mieć miejsce zwłoka, a opóźnienie niezawinione przez Wykonawcę, a np. przez Zamawiającego, a w tym przypadku Zamawiający potrącając niesłusznie nałożoną na Wykonawcę karę umowną z należnego Wykonawcy wynagrodzenia osiąga bezpodstawną korzyść majątkową kosztem Wykonawcy. Tym samym, aby nie dochodziło do pokrzywdzenia Wykonawcy prosimy o wykreślenie z tego postanowienia projektu umowy słów: " bez oddzielnego wezwania do zapłaty ".

Odpowiedź: Odpowiedź: Aktualne postanowienia umowne są zgodne z prawem w zakresie formalno-prawnym. Zamawiający nie wyraża zgody.

Pytanie nr 42 Załącznik nr 4 do SWZ, Projekt Umowy § 15

Wykonawca wnosi o modyfikację zapisów dotyczących kar Umownych w zakresie:

1. wprowadzenie przedimka „do wysokości” zamiast „w wysokości”, co może umożliwić Zamawiającemu naliczenie kary umownej adekwatnie do szkody (jej swoiste miarkowanie), zgodnie z funkcją kary umownej i złożonymi przez Wykonawcę wyjaśnieniami,
2. wprowadzenie zapisu, iż kary umowne nie mogą być naliczane dwukrotnie z tytułu tej samej okoliczności.
3. wprowadzenie zapisu zobowiązującej Zamawiającego do przeprowadzenia procedury wyjaśniającej, zmierzającej do ustalenia rzeczywistej odpowiedzialności Wykonawcy
4. potwierdzenie że odpowiedzialność Wykonawcy ograniczona jest to zaniechań lub naruszeń wynikającej z wyłącznej winy Wykonawcy. Obarczanie odpowiedzialnością wyłącznie jednej ze stron za ewentualne działania drugiej ze stron, które pozostają poza jakąkolwiek kontrolą obciążonego odpowiedzialnością Wykonawcy jest sprzeczne z zasadami współżycia społecznego.
5. dodanie ustępu 8. o treści: „Przewidziane w przedmiotowym paragrafie wysokości kar umownych są wysokościami maksymalnymi. W przypadku zaistnienia okoliczności uprawniających Zamawiającego do naliczenia kar umownych, Zamawiający jest uprawniony do miarkowania ich wysokości w zależności od charakteru uchybienia Wykonawcy obowiązkowi umownym. Dotyczy to w szczególności sytuacji, gdy przewidziana kara umowna jest zdaniem Stron umowy wygórowana w stosunku do charakteru uchybienia przez Wykonawcę obowiązkowi umownym. Ostateczna decyzja w zakresie ewentualnego miarkowania kar umownych jest podejmowana indywidualnie przez Zamawiającego. Naliczenie kar umownych jak i miarkowanie jest uprawnieniem Zamawiającego. Wykonawcy nie przysługuje roszczenie z tego tytułu.”
6. Wykonawca wnosi również o potwierdzenie, że czas oczekiwania na przekazanie Wykonawcy informacji istotnych dla wykonania umowy nie jest wliczany do okresu opóźnienia Wykonawcy.
7. Prosimy o zmianę zapisów w ust. 5 z *może wezwać* na *wezwanie* dotyczących obowiązku wezwania Wykonawcy do wyjaśnień przed naliczeniem kary umownej co do okoliczności mających być podstawą naliczenia kary umownej.

Odpowiedź: Odpowiedź: Aktualne postanowienia umowne są zgodne z prawem w zakresie formalno-prawnym. Zamawiający nie wyraża zgody.

Pytanie nr 43 Załącznik nr 4A, Umowa powierzenia przetwarzania danych osobowych §3 ust. 3 pkt. 2) oraz 3)

Prosimy o potwierdzenie, że Administrator interpretując zapis miał na myśli upoważnienia do przetwarzania danych osobowych nadane personelowi Przetwarzającego dostępne do wglądu w siedzibie Wykonawcy oraz Oświadczenia o zachowaniu poufności podpisane przez Personel Wykonawcy.

Odpowiedź: Zamawiający mając na uwadze zapisy § 3 ust. 3 pkt. 2) oraz 3) umowy powierzenia przetwarzania danych osobowych nie ograniczył weryfikacji w zakresie nadanych upoważnień do przetwarzania danych osobowych nadanych personelowi Przetwarzającego, jak i Oświadczeń o zachowaniu poufności podpisanych przez Personel Wykonawcy wyłącznie do ich wglądu w siedzibie Wykonawcy (Przetwarzającego). Upoważnienia i Oświadczenia mogą być również weryfikowane za pośrednictwem środków komunikowania się na odległość (w formie elektronicznej) przy zapewnieniu

bezpieczeństwa przesyłanych lub udostępnianych dokumentów w celu realizacji prawa Administratora do kontroli Przetwarzającego.

Pytanie nr 44 Załącznik nr 4A, Umowa powierzenia przetwarzania danych osobowych §3 ust. 3 pkt. 5)

Prosimy o wykreślenie zapisu. Szpital jako Administrator odpowiada za nadzór nad systemami informatycznymi występującymi w danej jednostce i reguluje zakres danych osobowych, który zostaje udostępniony do przetwarzania. Wszystkie niezbędne informacje dotyczące systemu zostaną przekazane w Instrukcji obsługi.

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na wykreślenie zapisów §3 ust. 3 pkt. 5).

Pytanie nr 45 Załącznik nr 4A, Umowa powierzenia przetwarzania danych osobowych §3 ust. 3 pkt. b

Prosimy o potwierdzenie, że wymóg ten zostanie spełniony jeśli Podmiot Przetwarzający posiada aktualny certyfikat ISO 27001, który jest ważny przez określony czas wskazany na certyfikacie. Prosimy o potwierdzenie, że dopiero po upływie terminu jego ważności Wykonawca ma obowiązek przedstawienia Zamawiającemu aktualnego certyfikatu ISO 27001.

Odpowiedź: Zamawiający podtrzymuje wymóg zawarty w §3 ust. 4 pkt. 3) ppkt b):

3) przynajmniej raz w roku dostarczyć raport z audytu zabezpieczenia środowiska informacyjnego, w którym przetwarzane są powierzone niniejszą umową oraz Umową Główną dane osobowe, przy czym za raport, o którym mowa wyżej Administrator uznaje:

a) (...)

b) raport z audytu certyfikującego, audytu nadzoru, audytu wewnętrznego w zakresie normy PN-EN ISO/IEC 27001 (Technika informatyczna - Techniki bezpieczeństwa - Systemy zarządzania bezpieczeństwem informacji – Wymagania)."

Pytanie nr 46 Załącznik nr 4A, Umowa powierzenia przetwarzania danych osobowych §3 ust. 7

Prosimy o zmianę zgłoszenia naruszenia na 36 godziny. Pozostawienie czasu na poziomie 12 godzin, powoduje, konieczność zapewnienia dyżuru jednej osoby w każde dni wolne od pracy, co w konsekwencji oznacza podniesienie ceny oferty. Okres 36 godzin jest zgodny z powszechnie obowiązującymi przepisami prawa.

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę czasu zgłoszenia naruszenia na 36 godzin.

Zamawiający podkreśla, że czas naruszenia został ustalony w kontekście kategorii danych osobowych przetwarzanych w systemie (informacje o stanie zdrowia tj. dane szczególnej kategorii) oraz z uwagi na przetwarzanie danych na bardzo dużą skalę. W przypadku pozostawienia Przetwarzającemu i dalszym podmiotom przetwarzającym znacznej puli czasu spośród 72 godzin wymaganych na zgłoszenie incydentu, może to powodować duże ryzyko po stronie Zamawiającego niedokonania zgłoszenia naruszenia ochrony danych osobowych w wymaganym przepisami terminie. Należy podkreślić, że termin na zgłoszenie naruszenia liczony jest od daty jego stwierdzenia.

Pytanie nr 47 Załącznik nr 4A, Umowa powierzenia przetwarzania danych osobowych §4 ust. 2

Prosimy o zmianę terminu prawa kontroli na 14 dni roboczych. Termin ten jest ogólnie akceptowany i praktykowany.

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę terminu powiadomienia Przetwarzającego o zamiarze przeprowadzenia czynności kontrolnych.

Pytanie nr 48 Załącznik nr 4A, Umowa powierzenia przetwarzania danych osobowych §4 ust. 4

Prosimy o potwierdzenie, że kontrola Przetwarzającego będzie prowadzona wyłącznie w zakresie przetwarzania danych osobowych Administratora.

Odpowiedź: Zamawiający potwierdza, że ewentualna kontrola procesu przetwarzania danych osobowych będzie prowadzona wyłącznie w zakresie danych osobowych powierzonych Przetwarzającemu. Zamawiający nie jest organem uprawnionym do prowadzenia kontroli w pozostałym zakresie.

Pytanie nr 49 Załącznik nr 4A, Umowa powierzenia przetwarzania danych osobowych §4 ust. 5

Prosimy o zmianę terminu usunięcia ewentualnych uchybień stwierdzonych podczas kontroli na minimum 14 dni bądź potwierdzenie, że termin ten zostanie ustalony pomiędzy stronami. Praktyka ustalenia terminu pomiędzy stronami jest powszechnie stosowana i akceptowalna.

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę terminu usunięcia ewentualnych uchybień stwierdzonych podczas kontroli.

Pytanie nr 50 Załącznik nr 4A, Umowa powierzenia przetwarzania danych osobowych §5 ust. 1

Prosimy o potwierdzenie, że zapis ten dotyczy wyłącznie sytuacji, iż ewentualne wsparcie podczas kontroli będzie możliwe tylko w sytuacji, kiedy kontrola UODO będzie bezpośrednio lub pośrednio dotyczyć procesów, które dotyczą tej konkretnej umowy pomiędzy Administratorem, a Przetwarzającym.

Odpowiedź: Zamawiający potwierdza, że ewentualne wsparcie podczas kontroli, o którym mowa w §5 ust.1, będzie możliwe tylko w sytuacji, kiedy kontrola UODO będzie bezpośrednio lub pośrednio dotyczyć procesów, które dotyczą tej konkretnej umowy pomiędzy Administratorem, a Przetwarzającym.

Pytanie nr 51 Załącznik nr 4A, Umowa powierzenia przetwarzania danych osobowych §6 ust. 1

Prosimy o doprecyzowanie zapisu dotyczącego dalszego powierzenia danych osobowych poprzez określenie zasad powierzenia właścicielowi autorskich praw majątkowych oraz osobom fizycznym współpracującym z Wykonawcą na podstawie umów cywilno-prawnych, które są traktowane jak personel Wykonawcy i nie stanowią Dalszych Przetwarzających poprzez dodanie zapisu:

Podmiot przetwarzający może powierzyć przetwarzanie danych osobowych z zastrzeżeniem iż dla wykonania Czynności:

- a. w zakresie integracji oraz świadczenia usług wdrożeniowych, gwarancyjnych i serwisowych konieczne może okazać się dalsze powierzenie przetwarzania przez Przetwarzającego Danych Osobowych określonego w Umowie Podstawowej właścicielowi autorskich praw majątkowych do Programu w rozumieniu Umowy Podstawowej, w ww. zakresie i celu, wobec tego Administrator niniejszym wyraża zgodę na dalsze powierzenie przetwarzania przez Przetwarzającego temu podmiotowi Danych Osobowych w ww. zakresie i celu.
- b. w zakresie integracji oraz świadczenia usług wdrożeniowych, gwarancyjnych i serwisowych konieczne może okazać się dalsze powierzenie przetwarzania przez Przetwarzającego Danych Osobowych określonego w Umowie Podstawowej Konsultantowi zgodnie z postanowieniami Umowy Podstawowej, w ww. zakresie i celu, a wobec tego Administrator niniejszym wyraża zgodę na dalsze powierzenie przetwarzania przez Przetwarzającego temu podmiotowi Danych Osobowych w ww. zakresie i celu.

Bądź prosimy o potwierdzenie, że w/w czynności nie stanowią według Administratora dalszego powierzenia danych osobowych.

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na doprecyzowanie zapisu dotyczącego dalszego powierzenia danych osobowych w sposób wskazany w Pytaniu nr 51.

Wszelkie zasady powierzenia danych i dalszego powierzenia przetwarzania danych i wynikające z tego obowiązki Wykonawcy i dalszych Podwykonawców określone zostały w § 6 umowy (*Dalsze powierzenie danych do przetwarzania, odpowiedzialność Przetwarzającego*).

Jeżeli Wykonawca ustali, że w ramach procesu integracji oraz świadczenia usług wdrożeniowych, gwarancyjnych i serwisowych lub innych czynności koniecznych do prawidłowej realizacji umowy głównej zachodzić będzie dalsze powierzenie przetwarzania danych to Wykonawca i Jego podwykonawca musi spełnić wymagania, adekwatne do wymagań nałożonych przez Zamawiającego w umowie powierzenia.

Zamawiający podkreśla, że w umowie powierzenia (§ 6) wyraził ogólną zgodę (ust. 1) i określił warunki na dalsze powierzenie przetwarzania danych osobowych przez Przetwarzającego wraz z określeniem zasad dodawania/zmiany dalszych podmiotów przetwarzających w trakcie trwania umowy, a także prawem Administratora do niewyrażenia zgody na powierzenie danych osobowych dalszemu podmiotowi

przetwarzającemu (ust. 8). Weryfikacja i rozstrzygnięcie, czy w ramach konkretnych czynności (scedowanych przez Wykonawcę swoim Podwykonawcom) zachodzi upoważnienie, czy powierzenie przetwarzania danych - leży po stronie Wykonawcy.

Pytanie nr 52 Załącznik nr 4A, Umowa powierzenia przetwarzania danych osobowych §7 ust. 3

Prosimy o usunięcie zapisów dotyczących rozwiązania umowy ze skutkiem natychmiastowym. Umowa powierzenia przetwarzania danych osobowych jest integralną częścią umowy Głównej.

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na usunięcie zapisów dotyczących rozwiązania umowy w trybie natychmiastowym.

Aby nie zachodziły wątpliwości interpretacyjne Zamawiający doprecyzowuje zapis § 7 ust. 2 umowy, który otrzymuje nowe brzmienie:

„2. Rozwiązanie umowy powierzenia przetwarzania danych ze skutkiem natychmiastowym jest równoznaczne z rozwiązaniem umowy głównej ze skutkiem natychmiastowym.”

Zamawiający podkreśla, że przedmiotowe postanowienie (§ 7 ust. 3) projektu umowy powierzenia przetwarzania danych jest zgodne z powszechnie obowiązującymi przepisami prawa, gdyż nie jest możliwa realizacja umowy głównej w przypadku, gdy:

- 1) dla jej realizacji potrzebne jest przetwarzanie danych, a
- 2) umowa o powierzenie przetwarzania danych została skutecznie rozwiązana ze skutkiem natychmiastowym na podstawie § 7 ust 3 umowy powierzenia przetwarzania danych.

W tym kontekście należy interpretować dotychczasowe postanowienie § 7 ust. 2 projektu umowy przetwarzania danych "Wypowiedzenie umowy tożsame jest z terminem wypowiedzenia umowy, o której mowa w § 1 ust. 2". Powyższe postanowienie projektu umowy powierzenia przetwarzania danych należy rozumieć w ten sposób, że w przypadku rozwiązania umowy powierzenia przetwarzania danych rozwiązaniu ulega również umowa główna.

Przewodniczący Komisji Przetargowej

Paweł Szczuka