

SPZOZ-ZP/3D/2021

Kępno, dnia 24.03.2021r.

Otrzymują:

- platformazakupowa.pl/pn/szpital_kepno

Dotyczy:

przetargu prowadzonego w trybie podstawowym pn. „*Dostawa abonamentu wraz z dostępem do nowych wersji systemu ESKULAP i SIMPLE ERP oraz zapewniając jednocześnie Zamawiającemu dostęp wraz z uprawnieniami do nowych wersji oprogramowania i zagwarantuje 240 godzin wdrożeniowo-serwisowych w siedzibie Zamawiającego*” – oznaczenie sprawy: SPZOZ-ZP/3D/2021.

Działając na podstawie art.284. ust.2 ustawy z dnia 11 września 2019 r. – Prawo zamówień publicznych (Dz.U. z 2019r. poz. 2019 ze zm.) Zamawiający – Samodzielny publiczny Zakład Opieki Zdrowotnej w Kępnie udziela odpowiedzi na pytania zadane do treści Specyfikacji Warunków Zamówienia niniejszego postępowania:

Pytanie nr 1 SWZ, Rozdział II, pkt. 3 ppkt. d), Załącznik nr 4 do SWZ, §1 pkt. 13 ppkt. d)

Prosimy o potwierdzenie, że dostosowywanie oprogramowania aplikacyjnego do potrzeb Zamawiającego, pomoc w definiowaniu szablonów, sprawozdań, słowników będą realizowane w przypadku ich uznania przez Autora Oprogramowania za zasadne i wprowadzane do Aplikacji według harmonogramu ewaluacji produktu przez niego przyjętego. **Odpowiedź: TAK**

Pytanie nr 2 SWZ, Rozdział II, pkt. 7

Ze względu na zakres przedmiotu umowy prosimy o potwierdzenie, że Zamawiający zaakceptuje umowę Powierzenia przetwarzania danych osobowych według wzoru Wykonawcy, bądź też prosimy o dołączenie odrębnej umowy, o której mowa w powyższym punkcie do dokumentacji postępowania. Dokładne określenie zasad przetwarzania danych jest niezbędne do realizacji usług opieki serwisowej i jakichkolwiek działań Wykonawcy u Zamawiającego. **Odpowiedź: Zamawiający przedstawi własny wzór umowy powierzenia przetwarzania danych osobowych. Ze strony Wykonawcy wymagana jest lista imienna upoważnionych konsultantów.**

Pytanie nr 3 SWZ, Rozdział IV, pkt. ppkt. c)

Prosimy o usunięcie sformułowania: *lub wart.46 lub art.48 ustawy z dnia 25.06.2010r. o sporcie*, Ustawa o sporcie nie jest przedmiotowo związana z niniejszym postępowaniem przetargowym.

Odpowiedź: Zamawiający usunie wskazany zapis.

Pytanie nr 4 Załącznik nr 4 do SWZ, §1 pkt. 1

Prosimy o potwierdzenie, że załącznik nr 1 do umowy, o którym mowa w powyższym punkcie to formularz ofertowy Wykonawcy. **Odpowiedź: TAK**

Pytanie nr 5 Załącznik nr 4 do SWZ, §1 pkt. 6

Prosimy o potwierdzenie, że usuwanie błędów może odbywać się poprzez zdalne połączenia a terminy realizacji usług zdalnych będą obowiązywały wówczas kiedy Zamawiający udostępni bezpieczne połączenie zdalne. W przypadku braku takiego dostępu terminy realizacji usług mogą się przedłużać i tym samym mogą

być niedochowane co nie będzie miało odzwierciedlenia w konsekwencjach dochowania terminów realizacji określonych dla Wykonawcy.

Prosimy o dopuszczenie, aby zapotrzebowanie na wizytę Konsultanta zakładało pobyt Konsultanta nie krócej niż 5 roboczogodzin w siedzibie Zamawiającego. **Odpowiedź: TAK**

Pytanie nr 6 Załącznik nr 4 do SWZ, §6 pkt. 1

Prosimy o modyfikacje zapisów na:

Wykonawca zobowiązuje się do wystawiania faktur zgodnych z protokołami odbioru, a Zamawiający zobowiązuje się do dokonania płatności przelewem na konto Wykonawcy, w terminie do 60 dni od daty otrzymania prawidłowo wystawionej faktury VAT lub doręczenia ustrukturyzowanej faktury elektronicznej na platformie elektronicznego fakturowania i po spełnieniu przez Wykonawcę wszystkich warunków umowy. Za datę zapłaty uznaje się dzień uznania rachunku Wykonawcy.

Zamawiający i Wykonawca wyrażają zgodę na wysyłanie i odbieranie za pośrednictwem platformy elektronicznego fakturowania innych ustrukturyzowanych dokumentów elektronicznych związanych z realizacją zamówień publicznych, których listę publikuje minister właściwy do spraw gospodarki. **Odpowiedź: TAK**

Pytanie nr 7 Załącznik nr 4 do SWZ, §7 pkt. 1

Prosimy o modyfikacje zapisów na: Strony ustalają, że niniejsza umowa może być rozwiązana ze skutkiem natychmiastowym, gdy przedmiot umowy nie będzie odpowiadał wszystkim parametrom wymaganym przez Zamawiającego, a Wykonawca mimo trzykrotnego wezwania przez zamawiającego nie realizuje przedmiotu umowy w sposób należyty". **Odpowiedź: TAK**

Pytanie nr 8 Załącznik nr 4 do SWZ, §8

1. Prosimy o zmianę podstawy naliczenia kary umownej do wysokości wynagrodzenia netto. Podatki zawarte w cenie brutto nie stanowią wynagrodzenia Wykonawcy. Naliczanie kar od kwot nie będących w dyspozycji Wykonawcy jest nadużyciem prawa podmiotowego Zamawiającego. **Odpowiedź: Zamawiający zmodyfikuje zapisy umowy.**
2. Zgodnie z art. 433 pki. 1) PZP: Projektowane postanowienia umowy nie mogą przewidywać: odpowiedzialności wykonawcy za opóźnienie, chyba że jest to uzasadnione okolicznościami lub zakresem zamówienia.
W związku z powyższym prosimy o zmianę „opóźnienia” na „zwłokę”, aby Wykonawca nie był obciążony odpowiedzialnością za działania, na które nie ma realnego wpływu. **Odpowiedź: Zamawiający zmodyfikuje zapisy umowy.**
3. Prosimy o 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. **Odpowiedź: TAK**
4. Wnosimy o zmianę przedimka z „w wysokości” na „do wysokości”, co daje Zamawiającemu możliwość naliczenia kary umownej adekwatnie do szkody (jej swoiste miarkowanie), zgodnie z funkcją kary umownej i złożonymi przez Wykonawcę wyjaśnieniami, **Odpowiedź: Zamawiający zmienia**
5. Prosimy o dodanie zapisu: „Przewidziane w niniejszym 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 umownemu. Dotyczy to w szczególności sytuacji, gdy przewidziana kara umowna jest zdaniem Stron umowy wygórowana w stosunku do charakteru uchybienia przez Wykonawcę obowiązkowi umownemu. 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.”

Odpowiedź: Zamawiający zmodyfikuje zapisy umowy.

6. Prosimy o wprowadzenie do Umowy zapisów dotyczących obowiązku wezwania Wykonawcy do wyjaśnień przed naliczeniem kary umownej co do okoliczności mających być podstawą naliczenia kary umownej.

Odpowiedź: zgodnie z SWZ.

7. 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 modyfikacje zapisów w umowie limitu odpowiedzialności, którego wprowadzenie zniesie konieczność doliczania w ofertach Wykonawców kosztów ryzyka biznesowego, wynikającego chociażby z czynników niezależnych od Wykonawcy (np. irracjonalne terminy wejścia w życie zmian wynikających z aktów prawnych w tym rozporządzeń NFZ): „wysokość tego odszkodowania nie będzie wyższa niż 30% wartość niniejszej umowy określonej w § 5 ust. 3.” **Odpowiedź: Zamawiający zmodyfikuje zapisy umowy.**

Pytanie nr 9 Załącznik nr 4 do SWZ

W zapisach postanowień umowy Zamawiający nie określił zapisów dotyczących odpowiedzialności Stron oraz warunków zamiany treści Umowy, dlatego wnosimy o dodanie poniższych zapisów:

ODPOWIEDZIALNOŚĆ

1. Zamawiający oświadcza, że jest świadomy konsekwencji braku dokonywania i weryfikacji poprawności kopii bezpieczeństwa systemów informatycznych objętych niniejszą umową oraz generowanych przez nie danych, jak również nienależytego zabezpieczenia Nośników oraz Infrastruktury. **Odpowiedź: TAK**
2. Wykonawca zobowiązany jest do bezzwłocznego informowania Zamawiającego o wszelkich problemach występujących podczas realizacji umowy pocztą elektroniczną na adres:.....
Odpowiedź: Zamawiający dokona odpowiednich zmian
3. Siła wyższa.
 - 1) Żadna ze Stron nie ponosi odpowiedzialności za niewykonanie lub nienależyte wykonanie zobowiązań wynikających z Umowy, jeżeli zostało ono spowodowane działaniem siły wyższej;
 - 2) W przypadku zaistnienia siły wyższej, Strona, której to zdarzenie dotyczy, bezzwłocznie poinformuje drugą Stronę na piśmie o zaistnieniu takiego zdarzenia. Jeżeli Strony nie postanowią inaczej Strony

będą kontynuowały wykonywanie Umowy w zakresie, w jakim jest to możliwe pomimo występowania siły wyższej;

- 3) Wystąpienie zdarzenia o charakterze siły wyższej nie uwalnia od skutków niewykonania lub nienależytego wykonania obowiązków, które powinny być wykonane przed wystąpieniem lub po ustąpieniu tego zdarzenia. Strona dotknięta zdarzeniem o charakterze siły wyższej, zobowiązana jest do niezwłocznego podjęcia działań zmierzających do usunięcia skutków zdarzenia, w zakresie umożliwiającym prawidłowe wykonywanie obowiązków wynikających z Umowy;
- 4) Przyjmuje się, iż siła wyższa, jako pojęcie obiektywne, stanowi zdarzenie zewnętrzne. Wskazuje się również na dodatkowe cechy tego zdarzenia: niemożliwość jego przewidzenia (należy ją rozumieć w ten sposób, iż przy obiektywnej ocenie zdarzeń ustalono najwyżej bardzo niski stopień prawdopodobieństwa jego pojawienia się) oraz niemożliwość zapobieżenia jego skutkom. Siła wyższa jest też pojęciem bezwzględny, przez co musi być zdarzeniem o nadzwyczajnych rozmiarach lub zasięgu lub nawet zdarzeniem przemożnym - w momencie, w którym występuje, wymyka się spod ludzkiej kontroli.

Odpowiedź: Zamawiający doda do umowy proponowane wyżej zapisy dotyczące „siły wyższej”

4. Postanowienia związane z obowiązywaniem stanu epidemii

- 1) Strony zgodnie ustalają, że w związku z obowiązującym stanem epidemii i ograniczeniami z tym związanymi, których dynamiki, skali i kierunku nie można przewidzieć w przypadku wystąpienia okoliczności związanych bezpośrednio z ograniczeniem możliwości realizacji Umowy dołożą starań celem zapewnienia realizacji Umowy w pierwotnym terminie w pierwszej kolejności dokonując usług o znaczeniu kluczowym dla Zamawiającego.
- 2) W przypadku gdy ze względu na zaistniałą sytuację ze względu na konieczność izolacji osób wchodzących w skład personelu Stron nie będzie możliwa realizacja ich obowiązków a nie będzie też możliwości zapewnienia zastępstwa dokonają w pierwszej kolejności reorganizacji prac aby zachować pierwotny termin realizacji Umowy a dopiero w następnej kolejności stosownych przesunięć w terminach realizacji usług.

Odpowiedź: Zamawiający doda do umowy proponowane wyżej zapisy .

5. Wykonawca nie ponosi odpowiedzialność za szkody powstałe u Zamawiającego w wyniku przekazania, lub utraty, przez Użytkowników danych identyfikacyjnych umożliwiających uwierzytelnienie się w narzędziu HelpDesk osobom trzecim, w szczególności spowodowane nieuprawnionym pobieraniem i rozpowszechnianiem przez te osoby Uaktualnień w nim zamieszczanych. **Odpowiedź: TAK**
6. Wykonawca nie ponosi odpowiedzialność za szkody powstałe u Zamawiającego w wyniku przekazania do narzędzia HelpDesk Wykonawcy danych osobowych innych niż niezbędnych do realizacji usługi wdrożeniowej, serwisowej gwarancyjnej. **Odpowiedź: TAK**

ZMIANY UMOWY

1. Zakazuje się istotnych zmian postanowień zawartej Umowy w stosunku do treści oferty, na podstawie której dokonano wyboru Wykonawcy z wyjątkiem następujących sytuacji:
 - 1) Zmiana Umowy w zakresie funkcjonalności Systemu, w zakresie warunków licencjonowania, w zakresie parametrów niezbędnego oprogramowania jest możliwa wyłącznie w uzasadnionych przypadkach, w szczególności jeśli nie powoduje ona pogorszenia jakości oferowanego rozwiązania i zwiększenia ceny; **Odpowiedź: TAK**
 - 2) Zmiana warunków i sposobu odbioru przedmiotu umowy jest możliwa wyłącznie w uzasadnionych przypadkach i nie może powodować zmiany terminu realizacji umowy; **Odpowiedź: TAK**
 - 3) Zmiana sposobu wykonania części Umowy uzasadniona przyczynami technicznymi, w szczególności, gdy wystąpi konieczność wykonania prac zamiennych niezbędnych do wykonania Przedmiotu Umowy ze względu na zasady wiedzy technicznej; **Odpowiedź: TAK**

- 4) Zmiany postanowień Umowy z uwagi na zmiany w strukturze i organizacji Zamawiającego lub w procesach biznesowych w trakcie realizacji Umowy, jeżeli zmiany takie istotnie wpływają na zakres i termin prac Wykonawcy, w tym przesunięcia terminów; **Odpowiedź: TAK**
 - 5) Okonczoność zmiany terminu spowodowane jest wystąpieniem opóźnienia w dokonaniu przez Wykonawcę określonych czynności lub ich zaniechanie na skutek działań lub zaniechań właściwych organów państwa, administracji państwowej albo samorządowej, które nie są następstwem okoliczności, za które Wykonawca ponosi odpowiedzialność; wydłużenie terminu nastąpi adekwatnie do wpływu działania lub zaniechania danego organu; **Odpowiedź: TAK**
 - 6) W przypadku wyniknięcia rozbieżności lub niejasności w rozumieniu pojęć użytych w Umowie, których nie można usunąć w inny sposób, a zmiana będzie umożliwiać usunięcie rozbieżności i doprecyzowanie umowy w celu jednoznacznej interpretacji jej zapisów przez Strony, możliwa jest zmiana postanowień umowy; **Odpowiedź: TAK**
 - 7) Dopuszcza się zmiany Umowy dotyczące poprawienia błędów i oczywistych omyłek słownych, literowych i liczbowych, zmiany układu graficznego umowy lub numeracji jednostek redakcyjnych, nie powodujące zmiany celu i istoty umowy; **Odpowiedź: TAK**
 - 8) Jeżeli w trakcie realizacji Umowy zaistnieje konieczność dokonania uszczegółowienia, wykładni lub doprecyzowania poszczególnych zapisów Umowy, nie powodujących zmiany celu i istoty umowy, dopuszcza się zmiany umowy w tym zakresie; **Odpowiedź: TAK**
 - 9) W przypadku wystąpienia siły wyższej możliwa jest zmiana postanowień Umowy, stosownie do skutków siły wyższej i podjętych działań łagodzących; **Odpowiedź: TAK**
 - 10) W przypadku wystąpienia zmian powszechnie obowiązujących przepisów prawa w zakresie mającym wpływ na realizację Umowy; **Odpowiedź: TAK**
 - 11) Strony zobowiązują się dokonać zmiany wysokości wynagrodzenia należnego Wykonawcy każdorazowo w przypadku wystąpienia jednej z następujących okoliczności:
zmiany stawki podatku od towarów i usług, **Odpowiedź: TAK**
Zmiana wysokości wynagrodzenia należnego Wykonawcy w przypadku zmiany stawki podatku od towarów i usług, będzie odnosić się wyłącznie do części przedmiotu umowy zrealizowanej, zgodnie z terminami ustalonymi Umową, po dniu wejścia w życie przepisów zmieniających stawkę podatku od towarów i usług oraz wyłącznie do części przedmiotu Umowy, do której zastosowanie znajdzie zmiana stawki podatku od towarów i usług. **Odpowiedź:**
2. Wszelkie oświadczenia Stron uważać się będzie za skuteczne, jeśli zostaną skierowane: w formie pisemnej na poniższe adresy lub mailem pod warunkiem uzyskania potwierdzenia od drugiej Strony:

Zamawiający:

Wykonawca:

Odpowiedź: TAK

Z poważaniem,

DYREKTOR
Samodzielnego Publicznego
Zakładu Opieki Zdrowotnej
w Kępnie

mgr Beata Andrzejewska