



Chorzów, dnia 22.02.2019 r.

SP ZOZ ZSM/ZP/10.1/2019

SZANOWNI WYKONAWCY

Dotyczy: „Usługa nadzoru autorskiego nad oprogramowaniem „InfoMedica/AMMS” dla Zespołu Szpitali Miejskich w Chorzowie.” Numer postępowania: **SP ZOZ ZSM ZP/10/2019.**

Informujemy, że w trakcie przetargu na zadanie pt. „Usługa nadzoru autorskiego nad oprogramowaniem „InfoMedica/AMMS” dla Zespołu Szpitali Miejskich w Chorzowie.” Numer postępowania: **SP ZOZ ZSM ZP/10/2019** do Zamawiającego wpłynęły następujące pytania:

Pytanie 1: Zapytanie Wykonawcy dotyczące treści Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia:

Urząd Zamówień Publicznych przekazał dokumenty przygotowane na zlecenie Władzy Wdrażającej Programy Europejskie w ramach projektu POIG.070100-00-001/08 pn. "Projekt Systemowy dla wspierania działań w zakresie budowy elektronicznej administracji", współfinansowanego ze środków Unii Europejskiej w ramach Europejskiego Funduszu Rozwoju Regionalnego oraz budżetu państwa, tj. m.in. "Analizę dobrych praktyk w zakresie realizacji umów IT, ze szczególnym uwzględnieniem specyfiki projektów informatycznych 7 Osi POIG". Przedmiotowe dokumenty zostały opracowane w oparciu o praktykę i doświadczenie zarówno wykonawców, jak i zamawiających, w tym przy udziale przedstawicieli Ministerstwa Finansów, Ministerstwa Administracji i Cyfryzacji, Zakładu Ubezpieczeń Społecznych, Centrum Systemów Informacyjnych Ochrony Zdrowia, Polskiej Izby Informatyki i Telekomunikacji, Fundacji Wolnego i Otwartego Oprogramowania, a także Urzędu Zamówień Publicznych. Podstawowym założeniem prac towarzyszących powstawaniu wyżej wymienionych dokumentów, było zrównoważenie ryzyk występujących po stronie wykonawcy i zamawiającego, w związku z przygotowywanym, a następnie realizowanym zamówieniem publicznym. W ocenie Urzędu Zamówień Publicznych, opracowane materiały w sposób satysfakcjonujący spełniają ten warunek, proponując niejednokrotnie rozwiązania kompromisowe, tj. korzystne zarówno dla zamawiającego, jak i dla wykonawcy. Z tych względów, Urząd Zamówień Publicznych rekomenduje wykorzystanie przekazanych dokumentów wszystkim zamawiającym, niezależnie od pochodzenia źródła finansowania danego zamówienia publicznego, w tym – współfinansowania zamówienia ze środków europejskich. W dokumencie czytamy przykładowo, iż:

- „Standardem w umowach dotyczących systemów informatycznych jest ograniczenie odpowiedzialności kontraktowej stron do określonej wysokości, określanej kwotowo lub do wartości umowy”.

Czy wobec powyższego, a także mając na uwadze przedmiot Umowy odnoszący się do Oprogramowania użytkowanego przez Zamawiającego w jego infrastrukturze informatycznej, będącej konglomeratem sprzętu i oprogramowania osób trzecich, Zamawiający dopuszcza możliwość ograniczenia odpowiedzialności Wykonawcy poprzez uzupełnienie Umowy o zapis:

1. Wykonawca nie ponosi odpowiedzialności za:

- 1) treść i integralność (zawartość) danych, otrzymywanych i przechowywanych przez Zamawiającego;
- 2) jakiegokolwiek szkody wynikłe z nieprawidłowego działania lub zaprzestania funkcjonowania Oprogramowania związane z nieprawidłowym korzystaniem z Oprogramowania;
- 3) korzystanie z Oprogramowania przez osoby nieupoważnione;
- 4) dokonywanie modyfikacji Oprogramowania przez osoby inne niż upoważnione przez Wykonawcę;
- 5) udostępnienie hasła lub jakichkolwiek innych informacji identyfikujących użytkownika względem Wykonawcy, włącznie z treścią wiadomości przekazywanych przez użytkownika lub przez niego odbieranych, osobom upoważnionym na podstawie właściwych przepisów prawa lub regulaminów Wykonawcy oraz umów z podmiotami trzecimi, które biorą udział w świadczeniu usług;
- 6) wadliwe działanie sieci telekomunikacyjnej;
- 7) nieprawidłowe działanie lub brak działania Oprogramowania spowodowane nieprawidłowym działaniem lub brakiem działania oprogramowania osób trzecich;
- 8) nieprawidłowe działanie lub brak działania oprogramowania osób trzecich, komunikującego się z Oprogramowaniem;
- 9) nieautoryzowaną ingerencję Zamawiającego lub osób trzecich w struktury baz danych Oprogramowania;
- 10) wadliwe działanie Oprogramowania wynikające z niewystarczających właściwości i konfiguracji serwerów sieciowych i stacji roboczych;
- 11) siłę wyższą.



2. Odpowiedzialność Wykonawcy wynikająca z nienależytego wykonania przedmiotu Umowy, w tym z tytułu kar umownych, ogranicza się do równowartości 100% wynagrodzenia netto należnego Wykonawcy na podstawie niniejszej Umowy. Odpowiedzialność Wykonawcy z tytułu kar umownych naliczonych na podstawie postanowień niniejszej Umowy ogranicza się do równowartości 30% wynagrodzenia netto należnego Wykonawcy na podstawie niniejszej Umowy.

Odp.: Zamawiający w § 1 dodaje ust. 4, który przyjmuje następujące brzmienie:

„4. Wykonawca nie ponosi odpowiedzialności za:

- 1) treść i integralność (zawartość) danych, otrzymywanych i przechowywanych przez Zamawiającego;*
- 2) jakiegokolwiek szkody wynikłe z nieprawidłowego działania lub zaprzestania funkcjonowania Oprogramowania związane z nieprawidłowym korzystaniem z Oprogramowania;*
- 3) korzystanie z Oprogramowania przez osoby nieupoważnione;*
- 4) dokonywanie modyfikacji Oprogramowania przez osoby inne niż upoważnione przez Wykonawcę;*
- 5) udostępnienie hasła lub jakichkolwiek innych informacji identyfikujących użytkownika względem Wykonawcy, włącznie z treścią wiadomości przekazywanych przez użytkownika lub przez niego odbieranych, osobom upoważnionym na podstawie właściwych przepisów prawa lub regulaminów Wykonawcy oraz umów z podmiotami trzecimi, które biorą udział w świadczeniu usług;*
- 6) wadliwe działanie sieci telekomunikacyjnej;*
- 7) nieprawidłowe działanie lub brak działania Oprogramowania spowodowane nieprawidłowym działaniem lub brakiem działania oprogramowania osób trzecich;*
- 8) nieprawidłowe działanie lub brak działania oprogramowania osób trzecich, komunikującego się z Oprogramowaniem;*
- 9) nieautoryzowaną ingerencję Zamawiającego lub osób trzecich w struktury baz danych Oprogramowania;*
- 10) wadliwe działanie Oprogramowania wynikające z niewystarczających właściwości i konfiguracji serwerów sieciowych i stacji roboczych;*
- 11) siłę wyższą.”*

Pytanie 2: Zapytanie Wykonawcy dotyczące treści Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia:

Czy z uwagi na fakt, iż Ustawa o ochronie danych osobowych z dnia 29 sierpnia 1997 r. (Dz. U. 2016 r. poz. 922) straciła- na podstawie art. 175 Ustawy o ochronie danych osobowych z dnia 10 maja 2018 r. (Dz.U. z 2018 r. poz. 1000) -moc obowiązującą z wyjątkiem art. 1, art. 2, art. 3 ust. 1, art. 4-7, art. 14-22, art. 23-28, art. 31 oraz rozdziałów 4, 5 i 7, które zachowały moc w odniesieniu do przetwarzania danych osobowych w celu rozpoznawania, zapobiegania, wykrywania i zwalczania czynów zabronionych, prowadzenia postępowań w sprawach dotyczących tych czynów oraz wykonywania orzeczeń w nich wydanych, kar porządkowych i środków przymusu w zakresie określonym w przepisach stanowiących podstawę działania służb i organów uprawnionych do realizacji zadań w tym zakresie, w terminie do dnia wejścia w życie przepisów wdrażających dyrektywę Parlamentu Europejskiego i Rady (UE) 2016/680 z dnia 27 kwietnia 2016 r. w sprawie ochrony osób fizycznych w związku z przetwarzaniem danych osobowych przez właściwe organy do celów zapobiegania przestępczości, prowadzenia postępowań przygotowawczych, wykrywania i ścigania czynów zabronionych i wykonywania kar, w sprawie swobodnego przepływu takich danych oraz uchyłającą decyzję ramową Rady 2008/977/WSiSW (Dz.Urz. UE L 119 z 04.05.2016, str. 89), Zamawiający rozważy wykreślenie § 6 Umowy i zaproponuje postanowienia adekwatne do obecnie obowiązującego stanu prawnego?

Odp.: Zamawiający zgodnie z wnioskiem wykreśla § 6 Umowy i załącza projekt umowy powierzenia przetwarzania danych osobowych. Sam zakres powierzonych danych wymagać będzie uzupełnienia dopiero po wyłonieniu wykonawcy oraz uzyskaniu od niego informacji jaki katalog danych osobowych przechowywanych będzie przez Wykonawcę.

Pytanie 3: Zapytanie Wykonawcy dotyczące treści Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia:

Czy z uwagi na błędne odwołanie w § 7 ust. 3 do pkt. 1 i 2 (nie dotyczących kwestii danych osobowych), Zamawiający wyraża zgodę na korektę tego ustępu poprzez odwołanie się do § 6?

Odp.:

Zamawiający modyfikuje § 7 ust. 3 Umowy, który przyjmuje następujące brzmienie:

„3. Zamawiający wyraża zgodę na powierzenie realizacji niniejszej Umowy osobom trzecim w tym na powierzenie tym osobom przetwarzania danych osobowych, przy odpowiednim zastosowaniu zasad określonych w § 6 ust. 1 i 2 umowy, w zakresie w jakim niezbędne będzie udostępnienie i przetwarzanie takich danych dla wykonywania obowiązków wynikających z umowy podwykonawczej zawartej przez Wykonawcę z podwykonawcą. Jednocześnie Wykonawca oświadcza, że za działania lub zaniechania osób trzecich, którym powierzono wykonanie umowy odpowiada jak za własne działania lub zaniechania.”



Pytanie 4: Zapytanie Wykonawcy dotyczące treści Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia:

Czy z uwagi na brak - niezbędnych z punktu widzenia przedmiotu zamówienia- obowiązków Zamawiającego, Zamawiający wyraża zgodę na dodanie do Umowy następujących postanowień:

„1. Zamawiający jest zobowiązany do:

- 1) wyznaczenia osób odpowiedzialnych za realizację całości niniejszej Umowy, oraz powiadomienia Wykonawcy o każdej zmianie tych osób (w formie pisemnej lub elektronicznej);
 - 2) wykonywania niezwłocznie czynności zaleconych przez Wykonawcę, w szczególności czynności związanych z bezpieczeństwem pracy systemu informatycznego Zamawiającego i bezpieczeństwem danych gromadzonych w systemie informatycznym Zamawiającego.
 - 3) powstrzymania się od samodzielnego lub przy udziale osób trzecich dokonywania nieautoryzowanych zmian w konfiguracji Oprogramowania (zgodnie z art. 74 ust. 4 pkt 2 ustawy o prawie autorskim i prawach pokrewnych) lub sprzętu komputerowego, na którym wykorzystywane jest Oprogramowanie objęte niniejszą Umową, w tym Zamawiający zobowiązuje się także do powstrzymania się od samodzielnego dokonywania nieautoryzowanych przez Wykonawcę modyfikacji zawartości baz danych Oprogramowania; w przypadku zaistnienia takiej potrzeby Wykonawca dopuszcza zmiany konfiguracji Oprogramowania lub sprzętu komputerowego, ale muszą one zostać wcześniej zgłoszone Wykonawcy, a wszelkiego rodzaju zmiany muszą być wykonywane za uprzednią wyraźną zgodą Wykonawcy
 - 4) dostarczenia, na wniosek Wykonawcy, wskazanych fragmentów lub całości baz danych Oprogramowania, w przypadku uzasadnionej potrzeby ich użycia do prawidłowej realizacji przedmiotu niniejszej Umowy poza siedzibą Zamawiającego
 - 5) delegowania i upoważnienia pracowników do współpracy z Wykonawcą, w zakresie potrzebnym do świadczenia usług określonych niniejszą Umową;
 - 6) zapewnienia, aby Oprogramowanie, zainstalowane u Zamawiającego, wymienione w Załączniku nr 1, było używane wyłącznie przez użytkowników upoważnionych przez Zamawiającego do korzystania z ww. oprogramowania, zgodnie z dokumentacją i instrukcjami Wykonawcy;
 - 7) dokonywania prawidłowo zakwalifikowanych zgłoszeń, w tym zakwalifikowanych zgodnie z przyjętymi w Umowie definicjami zgłoszeń ewentualnych błędów, zgodnie z procedurą przewidzianą niniejszą Umową;
 - 8) dostarczania Wykonawcy rzetelnych i wyczerpujących informacji o stanie Oprogramowania, o zamiarach wprowadzenia zmian w działalności Zamawiającego oraz materiałów potrzebnych do wykonania usług w zakresie niniejszej Umowy, z odpowiednim wyprzedzeniem;
 - 9) zapewnienia Wykonawcy możliwości stałego dostępu do Oprogramowania, w tym pracy w godzinach popołudniowych i wieczornych, a także zapewnienia obecności w tym czasie, upoważnionego przedstawiciela Zamawiającego;
 - 10) udostępnienia Wykonawcy sprzętu komputerowego i Oprogramowania Zamawiającego lub oprogramowania osób trzecich w zakresie potrzebnym do świadczenia usług określonych w § 1 niniejszej Umowy;
 - 11) zapewnienia osobom, wykonującym prace ze strony Wykonawcy, warunków do świadczenia usług określonych w § 1 niniejszej Umowy, z uwzględnieniem obowiązujących u siebie przepisów BHP;
 - 12) zapewnienia zdalnego dostępu do Oprogramowania Aplikacyjnego, objętego usługami określonymi w § 3 niniejszej Umowy, o ile to będzie konieczne do realizacji prac przez Wykonawcę.
2. Jeśli Zamawiający nie wywiąże się z obowiązków wymienionych powyżej, okoliczność ta traktowana będzie jako zwłoka Zamawiającego, a Wykonawca nie ponosi odpowiedzialności za dotrzymanie terminów przewidzianych Umową.

Odp.:

Zamawiający dodaje do projektu Umowy **§ 6 Zobowiązania Zamawiającego**, który przyjmuje następujące brzmienie:

„1. Zamawiający jest zobowiązany do:

- 1) wyznaczenia osób odpowiedzialnych za realizację całości niniejszej Umowy, oraz powiadomienia Wykonawcy o każdej zmianie tych osób (w formie pisemnej lub elektronicznej);
- 2) wykonywania niezwłocznie czynności zaleconych przez Wykonawcę, w szczególności czynności związanych z bezpieczeństwem pracy systemu informatycznego Zamawiającego i bezpieczeństwem danych gromadzonych w systemie informatycznym Zamawiającego.
- 3) powstrzymania się od samodzielnego lub przy udziale osób trzecich dokonywania nieautoryzowanych zmian w konfiguracji Oprogramowania (zgodnie z art. 74 ust. 4 pkt 2 ustawy o prawie autorskim i prawach pokrewnych), w tym Zamawiający zobowiązuje się także do powstrzymania się od samodzielnego dokonywania nieautoryzowanych przez Wykonawcę modyfikacji zawartości baz danych Oprogramowania; w przypadku zaistnienia takiej potrzeby Wykonawca dopuszcza zmiany konfiguracji Oprogramowania, ale muszą one zostać wcześniej zgłoszone Wykonawcy, a wszelkiego rodzaju zmiany muszą być wykonywane za uprzednią wyraźną zgodą Wykonawcy



- 4) dostarczenia, na wniosek Wykonawcy, wskazanych fragmentów lub całości baz danych Oprogramowania, w przypadku uzasadnionej potrzeby ich użycia do prawidłowej realizacji przedmiotu niniejszej Umowy poza siedzibą Zamawiającego
 - 5) delegowania i upoważnienia pracowników do współpracy z Wykonawcą, w zakresie potrzebnym do świadczenia usług określonych niniejszą Umową;
 - 6) zapewnienia, aby Oprogramowanie, zainstalowane u Zamawiającego, wymienione w Załączniku nr 1, było używane wyłącznie przez użytkowników upoważnionych przez Zamawiającego do korzystania z ww. oprogramowania, zgodnie z dokumentacją i instrukcjami Wykonawcy;
 - 7) dokonywania prawidłowo zakwalifikowanych zgłoszeń, w tym zakwalifikowanych zgodnie z przyjętymi w Umowie definicjami zgłoszeń ewentualnych błędów, zgodnie z procedurą przewidzianą niniejszą Umową;
 - 8) dostarczania Wykonawcy rzetelnych i wyczerpujących informacji o stanie Oprogramowania, o zamiarach wprowadzenia zmian w działalności Zamawiającego oraz materiałów potrzebnych do wykonania usług w zakresie niniejszej Umowy, z odpowiednim wyprzedzeniem;
 - 9) zapewnienia Wykonawcy możliwości stałego dostępu do Oprogramowania, w tym pracy w godzinach popołudniowych i wieczornych, a także zapewnienia obecności w tym czasie, upoważnionego przedstawiciela Zamawiającego;
 - 10) zapewnienia osobom, wykonującym prace ze strony Wykonawcy, warunków do świadczenia usług określonych w § 1 niniejszej Umowy, z uwzględnieniem obowiązujących u siebie przepisów BHP;
 - 11) zapewnienia zdalnego dostępu do Oprogramowania Aplikacyjnego, objętego usługami określonymi w § 3 niniejszej Umowy, o ile to będzie konieczne do realizacji prac przez Wykonawcę.
2. Jeśli Zamawiający nie wywiąże się z obowiązków wymienionych powyżej, okoliczność ta traktowana będzie jako zwłoka Zamawiającego, a Wykonawca nie ponosi odpowiedzialności za dotrzymanie terminów przewidzianych Umową.

Pytanie 5: Zapytanie Wykonawcy dotyczące treści Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia:

Jak Zamawiający rozumie obowiązki Wykonawcy określone w Załączniku nr 2- OPZ- w pkt. c- *bieżące utrzymanie Oprogramowania dostarczanego przez Wykonawcę w zakresie nadzoru autorskiego* oraz pkt. d -*usuwanie usterek i błędów wykrytych w czasie działania Oprogramowania w zakresie nadzoru autorskiego*, w szczególności, czy chodzi o *udostępnianie poprawek oprogramowania*, o którym mowa w pkt. b)? Jeśli nie prosimy o precyzyjne wskazanie zakresu i trybu świadczenia tych usług.

Odp.:

Zamawiający potwierdza iż punkt d dotyczy udostępniania poprawek do zgłoszonych usterek i błędów wykrytych podczas działania Oprogramowania, punkt c- *bieżące utrzymanie Oprogramowania dostarczanego przez Wykonawcę w zakresie nadzoru autorskiego* dotyczy nadzoru nad poprawnością działania oprogramowania przy bieżącej eksploatacji oraz nadzoru nad bieżącą konfiguracją Oprogramowania

Zamawiający wprowadza również zmiany do treści SIWZ zgodnie z poniższym:

Pkt. 1.3 SIWZ, przyjmuje brzmienie:

„1.3. Tryb udzielenia zamówienia, procedura:

- a) Postępowanie o udzielenie zamówienia publicznego prowadzone jest w trybie przetargu nieograniczonego zgodnie z przepisami ustawy z dnia 29 stycznia 2004 roku – „Prawo zamówień publicznych” (tj Dz. U. 2018 poz. 1986 z późn. zm., dalej w treści UPZP).
- b) Przepisy powiązane: Rozporządzenie Ministra Rozwoju z dnia 26 lipca 2016 r. w sprawie rodzajów dokumentów, jakich może żądać Zamawiający od Wykonawcy w postępowaniu o udzielenie zamówienia (Dz. U. z 2016r. poz. 1126 z późn. zm.).
- c) Zamawiający przewiduje możliwość udzielenia na podstawie art. 67 ust. 1 pkt 6 ~~ustawy Prawo Zamówień Publicznych (Tekst jednolity Dz. U. 2018 poz. 1986) (dalej w treści~~ UPZP do 50% wartości zamówienia podstawowego w okresie 3 lat od dnia udzielenia zamówienia podstawowego, udzielenie zamówienia polegającego na powtórzeniu podobnych usług, zgodnych z przedmiotem zamówienia podstawowego. W szczególności udzielenie usługi opisanej w OPZ tj. usługi nadzoru autorskiego nad oprogramowaniem „InfoMedica / AMMS”.

Pkt. 7.2. SIWZ, przyjmuje brzmienie:

„7.2. Zamawiający dopuszcza wniesienie wadium w następujących formach:

- pieniądzu,
- poręczeniach bankowych lub poręczeniach spółdzielczej kasy oszczędnościowo - kredytowej, z tym że poręczenie kasy jest zawsze poręczeniem pieniężnym,
- gwarancjach bankowych,



- gwarancjach ubezpieczeniowych,
- poleceniach udzielanych przez podmioty, o których mowa w art. 6b ust. 5 pkt. 2 ustawy z dnia 9 listopada 2000 r. o utworzeniu Polskiej Agencji Rozwoju Przedsiębiorczości (**t.j. Dz. U. z 2019 r. poz. 310**)."

Jednocześnie Zamawiający dokonuje modyfikacji Umowy w **§ 7 ust. 2** zgodnie z poniższym:

„2. Oprogramowanie, którego dotyczy niniejsza umowa jest chronione prawem autorskim wynikającym z przepisów Ustawy z dnia 4 lutego 1994 roku o prawie autorskim i prawach pokrewnych (**t.j. Dz. U. 2018 r. poz. 1191 z późn. zm.**). Zamawiający i Wykonawca zobowiązują się do respektowania tych praw niezależnie od powstałych okoliczności.”

UWAGA

**Zamawiający przesługuje termin składania ofert i wadium:
z 25.02.2019 r. godz. 10⁰⁰ na 27.02.2019 r. godz. 10⁰⁰
oraz przesługuje termin otwarcia ofert
z 25.02.2019 r. godz. 10³⁰ na 27.02.2019 r. godz. 10³⁰**

Z poważaniem,

p.o. ZASTĘPCA DYREKTORA
DS. LECZNICTWA

Henryk Konik
dr n. med. Henryk Konik

Otrzymali:

- 1) <http://zsm.com.pl/>
- 2) a/a