



ZSM/ZP/2.2/2021

Zamawiający:
SP ZOZ ZESPÓŁ SZPITALI MIEJSKICH
Ul. STRZELCÓW BYTOMSKICH 11,
41-500 Chorzów

INFORMACJA

Dotyczy: „Świadczenie usługi nadzoru autorskiego nad oprogramowaniem InfoMedica/AMMS.” Numer postępowania: ZSM/ZP/2/2021

Zamawiający informuje, że w terminie określonym zgodnie z art. 284 ust. 2 ustawy z 11 września 2019 r. – Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz.U. 2019 poz. 2019 z późn. zm.) – dalej: UPZP, Wykonawcy zwrócili się do Zamawiającego z wnioskiem o wyjaśnienie treści SWZ.

W związku z powyższym, Zamawiający udziela następujących wyjaśnień:

I. Wyjaśnienia treści SWZ

Pytanie 1:

„Czy z uwagi na błędne odwołanie w § 4 ust. 3 do pkt. 1 i 2 (nie dotyczących kwestii danych osobowych), Zamawiający dokona korekty tego ustępu?”

Odpowiedź: Zamawiający usuwa dotychczasowy ust. 3 z § 4 Projektowanych postanowień umowy i zastępuje go nowym zgodnie z odpowiedzią nr 7 oraz zgodnie ze zmianami do treści SWZ pod odpowiedziami.

Pytanie 2:

„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;





Zespół Szpitali Miejskich w Chorzowie

- 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."

Odpowiedź: Zamawiający wyraża zgodę. Zamawiający dodaje do Projektowanych postanowień umowy §1 ust. 4 zgodnie ze zmianami do treści SWZ pod odpowiedziami.

Pytanie 3:

„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."

Odpowiedź: 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.

Pytanie 4:

„Wykonawca zwraca się z zapytaniem czy Zamawiający w §7 będzie naliczał kary umowne od „wartości netto”. Zważywszy, że odszkodowanie wypłaca się zawsze od kwoty netto (podatek VAT nie jest składnikiem wynagrodzenia wykonawcy) właściwą praktyką jest formułowanie zapisów dotyczących kar w oparciu o wynagrodzenie netto."

Odpowiedź: Zamawiający podtrzymuje warunki zawarte w Projektowanych postanowieniach umowy.

Pytanie 5:

„Wykonawca zwraca się z prośbą o modyfikację §7 ust. 4 i wprowadzenie postanowienia w brzmieniu:
„Całkowita odpowiedzialność odszkodowawcza Wykonawcy ograniczona jest do wysokości 100%



•• SP ZOZ Zespół Szpitali Miejskich
w Chorzowie
ul. Strzelców Bytomskich 11
41-500 Chorzów

•• Dział Zamówień Publicznych
tel.: (32) 34 99 268
tel.: (32) 34 99 298
fax: (32) 34 99 299

•• zp@zsm.com.pl
www.zsm.com.pl

•• NIP: 6271923530
REGON: 271503410
KRS: 0000011939



Zespół Szpitali Miejskich w Chorzowie

wartości z umowy netto.”

Wykonawca wskazuje, że przy uwzględnieniu warunków rynkowych, tak określony limit skutkuje możliwością skalkulowania oferty, korzystniejszej cenowo dla Zamawiającego. Zgodnie z zasadami funkcjonującymi u Wykonawcy, kwestie związane z nieograniczoną lub ograniczoną odpowiedzialnością, wpływają na ceny oferowanych usług. Jeżeli w umowie znajduje się ograniczenie do wysokości kontraktu, Wykonawca ma możliwość zaoferowania swoich produktów po niższej cenie.

Wykonawca argumentuje dodanie powyższego ustępu, faktem, że brak takiego ograniczenia musiałby skutkować przeszacowaniem umowy, która zasadniczo odbiegać będzie od obowiązujących realiów rynkowych. Zasady dobro-rynkowego partnerstwa, wskazują aby umowa, także w trybie Prawa Zamówień Publicznych czyniła zadość funkcjonującym zasadom rynku. Wykonawca wskazuje, iż Zamawiający nie wprowadził regulacji dotyczącej całkowitej odpowiedzialności Wykonawcy. Powyższe działanie uniemożliwia precyzyjne określenie granic ryzyk projektowych. Wykonawca wskazuje w tym miejscu na dokument pn. Analiza dobrych praktyk w zakresie realizacji umów IT, ze szczególnym uwzględnieniem specyfiki projektów informatycznych (...) - dokument opublikowany na stronie Urzędu Zamówień publicznych w sekcji Repozytorium Wiedzy/Dobre praktyki/Dobre praktyki w branży IT (Rozdział IV Odpowiedzialność za niewykonanie lub nienależyte wykonanie umowy IT / 2. Granica odpowiedzialności umownej / 6. Kary umowne oraz nową ustawę Prawo zamówień publicznych, która obowiązuje od 1 stycznia 2021 roku.”

Odpowiedź: Zamawiający podtrzymuje warunki zawarte w Projektowanych postanowieniach umowy.

Pytanie 6:

„Sugerujemy w § 7 wprowadzenie dodatkowego postanowienia o treści:

„Strony oświadczają, że wszelka odpowiedzialność Wykonawcy z tytułu rękojmi za wady fizyczne na podstawie art. 55 ustawy o prawie autorskim i prawach pokrewnych jak i na podstawie jakiegokolwiek tytułu prawnego, ulega wyłączeniu.”

Wykonawca argumentuje propozycję wprowadzenia takiego zapisu tym, iż ciężko jest sprecyzować o jakiej rękojmi możemy mówić w tym projekcie. Czy to będzie rękojmia z KC czy z prawa autorskiego? Co więcej zakres uprawnień z cywilistycznej rękojmi jest niedostosowany do rynku IT. Czym np. jest wada fizyczna w odniesieniu do oprogramowania.”

Odpowiedź: Zamawiający podtrzymuje warunki zawarte w Projektowanych postanowieniach umowy.

Pytanie 7:

„Czy zamawiający dopuści wprowadzenie do Umowy w par. 4 dodatkowych zapisów: 1. „Zamawiający wyraża zgodę na incydentalne przetwarzanie danych w tym informacji poufnych przez Microsoft i przedstawicieli Microsoft w związku z realizacją Umowy Microsoft Products and Services Agreement jaką zawarł Wykonawca w ramach usług O365, z których na co dzień korzysta Wykonawca.

2. Dane poufne w tym osobowe będą przechowywane na serwerach zlokalizowanych w Unii Europejskiej i mogą być przekazane - na podstawie standardowych klauzul ochrony danych - do państwa trzeciego w związku z korzystaniem przez Wykonawcę z rozwiązań chmurowych dostarczanych przez firmę Microsoft. Stosowane przez Microsoft standardowe klauzule umowne zgodne z wzorcami zatwierdzonymi przez Komisję Europejską, dostępne są pod adresem: <https://www.microsoft.com/en-us/licensing/product-licensing/products.aspx> w części Online Services Terms (OST).”

Wykonawca wskazuje, iż na co dzień korzysta z narzędzi Microsoft O365 w tym z poczty elektronicznej.

Odpowiedź: Zamawiający wprowadza do projektowanych postanowień umowy ust. 3 o nowym brzmieniu, zgodnie ze zmianami do treści SWZ pod odpowiedziami. Jednocześnie Zamawiający nie przewiduje umieszczenia w umowie powierzenia danych osobowych szczególnych zapisów regulujących



•• SP ZOZ Zespół Szpitali Miejskich
w Chorzowie
ul. Strzelców Bytomskich 11
41-500 Chorzów

•• Dział Zamówień Publicznych
tel.: (32) 34 99 268
tel.: (32) 34 99 298
fax: (32) 34 99 299

•• zp@zsm.com.pl
www.zsm.com.pl

•• NIP: 6271923530
REGON: 271503410
KRS: 0000011939



zasady przetwarzania danych osobowych przez konkretnych procesorów Wykonawcy (np. Microsoft).

II. Zmiana treści SWZ

1. Mając na uwadze treść udzielonych wyjaśnień, oraz potrzebę usunięcia rozbieżności pomiędzy ich treścią a treścią dokumentu zamówienia, Zamawiający, działając na podstawie art. 286 ust. 1 UPZP, wprowadza poniższe zmiany do załącznika nr 4 do SWZ - Projektowanych postanowień umowy:

a) **§ 1 ust. 4 projektowanych postanowień umowy** przyjmuje poniższe brzmienie:

„4.

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.





Zespół Szpitali Miejskich w Chorzowie

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.”

b) § 4 projektowanych postanowień umowy przyjmuje poniższe brzmienie:

§ 4

PRAWA AUTORSKIE

1. „Wykonawca oświadcza, że posiada autorskie prawa majątkowe do Oprogramowania, którego dotyczy niniejsza umowa oraz posiada prawo do czerpania wynagrodzenia za korzystanie z niego przez osoby trzecie.
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. 2019 poz. 1231 z późn. zm.). Zamawiający i Wykonawca zobowiązują się do respektowania tych praw niezależnie od powstałych okoliczności.
3. Zamawiający dopuszcza przekazanie przez procesorów Wykonawcy wymienionych przez niego w załączniku nr 2 do umowy powierzenia przetwarzania danych osobowych, danych osobowych do państw trzecich w celu realizacji umowy o ile Wykonawca udokumentuje, że przekazanie to będzie odbywało się na warunkach określonych w art. 45 ust. 1 lub art. 46 ust. 2 RODO, poprzez oświadczenie własne.”

III. Zmiana Terminów

1. Zamawiający na podstawie art. 284 ust. 3 przedłuża termin składania ofert oraz wadium:
z 22.02.2021 r. godz. 10⁰⁰ na 24.02.2021 r. godz. 10⁰⁰
oraz przesuwając termin otwarcia ofert
z 22.02.2021 r. godz. 10¹⁵ na 24.02.2021 r. godz. 10¹⁵
2. Zamawiający zmienia terminy o których mowa w pkt. 10.1 oraz 11.1 SWZ zgodnie z powyższym.
3. Zamawiający zmienia termin o którym mowa w pkt. 8.1 SWZ na 25.03.2021 r.

Z-CA DYREKTORA
d/s administracyjnych
Arkażysz Jakubczyk
Arkażysz Jakubczyk

.....
Kierownik zamawiającego lub osoba upoważniona do
podejmowania czynności w jego imieniu



•• SP ZOZ Zespół Szpitali Miejskich
w Chorzowie
ul. Strzelców Bytomskich 11
41-500 Chorzów

•• Dział Zamówień Publicznych
tel.: (32) 34 99 268
tel.: (32) 34 99 298
fax: (32) 34 99 299

•• zp@zsm.com.pl
www.zsm.com.pl

•• NIP: 6271923530
REGON: 271503410
KRS: 0000011939

Rybczak