



Kielce. 04 07 0023

Znak: EZ/115/2023/UG

## DO WSZYSTKICH ZAINTERESOWANYCH

*dot. postępowania o udzielenia zamówienia publicznego prowadzonego w trybie podstawowym na podstawie art. 275 pkt 1 ustawy z dnia 11 września 2019r. Prawo zamówień publicznych ( tj. Dz. U. z 2022, poz. 1710 ze zm.) Przedmiotem zamówienia jest „Usługa nadzoru autorskiego i świadczenie opieki serwisowej dla Zintegrowanego Systemu Informatycznego Amms/Infomedica dla potrzeb Wojewódzkiego Szpitala Zespolonego w Kielcach”.*  
*znak sprawy EZ/115/2023/UG „.*

Wojewódzki Szpital Zespolony w Kielcach ul. Grunwaldzka 45 działając na podstawie art.135 ust. 2 w powiązaniu z art. 137 ustawy Prawo Zamówień Publicznych (tekst jednolity: Dz.U. z 2022 r. poz. 1710 ze zm.) udziela odpowiedzi na zadane pytania:

### **Pytanie nr 1)**

Wykonawca zwraca się zapytaniem czy Zamawiający wprowadzi do wzoru umowy (w komparycji umowy przy oznaczeniu Wykonawcy) miejsca na nr BDO Wykonawcy. Zgodnie z art. 63 Ustawy o odpadach „Podmiot, o którym mowa w art. 57 ust. 1, jest obowiązany umieszczać numer rejestrowy na dokumentach sporządzanych w związku z prowadzoną działalnością.”

**Odpowiedź:** Zamawiający uważa, iż nie ma konieczności wprowadzania numeru BDO do komparycji wzoru umowy.

### **Pytanie nr 2)**

Z uwagi na wymogi wskazane w art. 4 i 5 ustawy o przeciwdziałaniu nadmiernym opóźnieniom w transakcjach handlowych z dnia 8 marca 2013 r. dotyczące konieczności złożenia oświadczenia o statusie dużego przedsiębiorcy, Wykonawca wnosi o uzupełnienie § 6 projektu umowy o ustęp o następującej treści:

„Wykonawca oświadcza, iż posiada/nie posiada statusu dużego przedsiębiorcy [wybrać właściwe].”

**Odpowiedź:** Zamawiający uważa, iż nie ma konieczności wprowadzania w/w informacji do wzoru umowy.

### **Pytanie nr 3)**

Wykonawca zwraca się z wnioskiem o skorygowanie odniesienia zawartego w § 1 ust. 1 lit b).



**Odpowiedź:** Zgodnie z SWZ. Załącznik nr 6 do umowy stanowi załącznik nr 2a do SWZ - Zestawienie parametrów technicznych dla modułu Stacji Dializ.

**Pytanie nr 4)**

Wykonawca zwraca się z wnioskiem o uzupełnienie §1 o ust. o poniższej treści: „Wykonawca udzieli Zamawiającemu licencję niewyłączną i bezterminową (na czas nieoznaczony) na korzystanie z modułu systemu InfoMedica/AMMS - Stacja Dializ wyłącznie na terytorium Rzeczypospolitej Polskiej, na standardowych warunkach licencyjnych Wykonawcy. Nabycie licencji, o której mowa powyżej nastąpi z chwilą podpisania protokołu dostawy i wdrożenia ww. oprogramowania”.

**Odpowiedź:** Zamawiający modyfikuje treść §1 ust. 1

Było:

**§ 1**

**Przedmiot umowy i termin realizacji**

1. Przedmiotem umowy jest:

- a) objęcie nadzorem autorskim i opieką serwisową, w zakresie wskazanym w § 2 umowy, modułów oprogramowania aplikacyjnego InfoMedica/AMMS (dalej „Oprogramowanie Aplikacyjne”) wskazanych w § 1 ust.2 umowy
- b) dostawa i wdrożenie modułu systemu InfoMedica/AMMS - Stacja Dializ zgodnie z załącznikiem nr 6 do umowy (dostawa licencji wraz z gwarancją dla modułu Stacja Dializ instalacja, konfiguracja, szkolenie personelu medycznego).

Jest:

**§ 1**

**Przedmiot umowy i termin realizacji**

1. Przedmiotem umowy jest:

- a) objęcie nadzorem autorskim i opieką serwisową, w zakresie wskazanym w § 2 umowy, modułów oprogramowania aplikacyjnego InfoMedica/AMMS (dalej „Oprogramowanie Aplikacyjne”) wskazanych w § 1 ust.2 umowy
- b) dostawa i wdrożenie modułu systemu InfoMedica/AMMS - Stacja Dializ zgodnie z załącznikiem nr 6 do umowy (dostawa licencji wraz z gwarancją dla modułu Stacja Dializ instalacja, konfiguracja, szkolenie personelu medycznego). Wykonawca udzieli Zamawiającemu licencję niewyłączną i bezterminową (na czas nieoznaczony) na korzystanie z modułu systemu InfoMedica/AMMS - Stacja Dializ wyłącznie na terytorium Rzeczypospolitej Polskiej, na standardowych warunkach licencyjnych Producenta Oprogramowania.

**Pytanie nr 5)**

Wykonawca zwraca uwagę, że Zamawiający nie doprecyzował warunków gwarancji udzielanych przez Wykonawcę dla modułu Stacja Dializ. Prosimy o wskazanie okresu



gwarancji oraz potwierdzenie, że gwarancja będzie udzielana na standardowych warunkach producenta ww. oprogramowania.

**Odpowiedź:** Zamawiający modyfikuje Załącznika nr 3 do SWZ - projektowe postanowienia umowy dodając § 15 Rękojnia za wady, gwarancja jakości

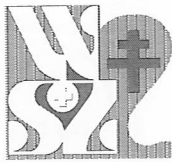
## § 15

### Rękojnia za wady, gwarancja jakości

1. Na dostarczony moduł „Stacja Dializ” Wykonawca udziela Zamawiającemu gwarancji na standardowych warunkach producenta na okres trwania umowy, będącej przedmiotem postępowania, licząc od dnia zakończenia wdrożenia modułu do końca trwania umowy.
2. Wykonawca zobowiązany jest do utrzymywania w pełnej sprawności Oprogramowanie Aplikacyjne jak również dostosowanie tego oprogramowania do zmian czynników wewnętrznych organizacji Zamawiającego oraz zewnętrznych, będących efektem nowelizacji uwarunkowań prawnych. Wykonawca gwarantuje
  - a) prowadzenia rejestru zgłaszania przez użytkowników błędów w/w oprogramowania aplikacyjnego,
  - b) wprowadzanie do w/w oprogramowania nowych funkcji oraz usprawnień, stanowiących wynik inwencji twórczej producenta,
  - c) wprowadzanie do w/w oprogramowania zmian stanowiących konsekwencję wejścia w życie nowych aktów prawnych, zmieniających obowiązujący stan prawny, opublikowanych w postaci ustaw, rozporządzeń, itp.
  - d) wprowadzanie do w/w oprogramowania zmian wymaganych przez wyszczególnione poniżej organizacje, w stosunku do których Zamawiający ma obowiązek prowadzenia sprawozdawczości, w szczególności: Ministerstwo Zdrowia, NFZ, Centrum Zdrowia Publicznego, Ministerstwo Finansów,
  - e) wprowadzania w trybie pilnym do w/w oprogramowania zmian i poprawek usuwających stwierdzone błędy i luki we wbudowanych mechanizmach i funkcjach zabezpieczeń,
3. Oprogramowanie Aplikacyjne objęte jest gwarancyjnym nadzorem autorskim oraz opieką serwisową Wykonawcy świadczonym na zasadach określonych szczegółowo w § 2 umowy.
4. Okres gwarancji każdorazowo zostaje przedłużony o czas trwania naprawy, liczony od dnia zgłoszenia do momentu zakończenia naprawy.
5. W razie kolizji postanowień niniejszej umowy z postanowieniami dokumentów gwarancyjnych, zastosowanie będą miały postanowienia niniejszego §.
6. Niezależnie od gwarancji Zamawiającemu przysługują uprawnienia z tytułu rękojmi określone w ustawie Kodeks Cywilny.

#### Pytanie nr 6)

Wykonawca zwraca się wnioskiem o uzupełnienie wzoru umowy w par. 2 ust. 2 o zdanie o treści: „ Usługi opieki serwisowej, o których mowa w niniejszym ust. objęte ceną ryczałtową



wskazaną w par. 5 ust. 1 lit. a) świadczone będą przez Wykonawcę w zakresie nieprzekraczającym 48 wizyt lub zamiennie 288h prac zdalnych w okresie trwania Umowy” Ponadto Wykonawca wskazuje na rozbieżność pomiędzy projektowanymi postanowieniami Umowy (wykonywanie przeciętnie 4 wizyt (po 6 godzin każda) w miesiącu) a Formularzem asortymentowo-cenowym (Serwis oprogramowania aplikacyjnego (6rbd miesięcznie)).

**Odpowiedź:** Zamawiający wyjaśnia, iż w okresie trwania umowy tj. w czasie 24 m-cy, usługi opieki serwisowej, objęte ceną ryczałtową wskazaną w par. 5 ust. 1 lit. a) świadczone będą przez Wykonawcę w nieprzekraczającym wymiarze 96 wizyt lub zamiennie 576 godzin prac zdalnie, ponadto rozbieżności które Państwo wykazują wynikały z błędnie zamieszczonego formularza nr 2 do SWZ, który został natychmiastowo skorygowany i dołączony do postępowania i otrzymał brzmienie „AKTUALNY zał. nr 2 do SWZ.” Jednocześnie Zamawiający modyfikuje treść załącznika nr 3 do SWZ par. 2 ust. 2 lit a

Było:

2) sposób świadczenia opieki serwisowej:

- a) wykonywanie przeciętnie 4 wizyt (po 6 godzin każda) w miesiącu w dni robocze w siedzibie Zamawiającego z możliwością zamiany przez Zamawiającego na prace zdalne,

Jest:

2) sposób świadczenia opieki serwisowej:

- a) wykonywanie przeciętnie 4 wizyt (po 6 godzin każda) w miesiącu w dni robocze w siedzibie Zamawiającego z możliwością zamiany przez Zamawiającego na prace zdalne, tj. 96wizyt lub zamiennie 576 godzin prac zdalnych w czasie trwania umowy.

**Pytanie nr 7)**

Wykonawca zwraca się wnioskiem o modyfikację projektowanych postanowień umowy w par. 2 ust. 2 pkt. 4) w poniższy sposób: „4) W przypadku wykorzystania przez Zamawiającego limitu godzin usług serwisowych objętych ceną ryczałtową Wykonawca zobowiązany jest do świadczenia odpłatnie wg stawek wskazanych w § 5 ust. 1 lit. c usług serwisowych na zasadach tożsamyh jak wskazane powyżej do limitu łącznego 250 godzin w całym okresie trwania umowy”.

Ponadto Wykonawca wskazuje na rozbieżność pomiędzy projektowanymi postanowieniami Umowy (limit 250h) a Formularzem asortymentowo-cenowym (limit 120h).

**Odpowiedź:** Zamawiający modyfikuje treść załącznika nr 3 do SWZ par. 2 ust. 2 pkt 4 i otrzymuje brzmienie, jednocześnie powstałe rozbieżności wynikają jak powyżej.

Było:

- 4) w przypadku wykorzystania przez Zamawiającego limitu godzin usług serwisowych objętych ceną ryczałtową Wykonawca zobowiązany jest do świadczenia odpłatnie wg stawek



wskazanych w § 5 ust. 1 lit. c usług serwisowych na zasadach tożsamyh jak wskazane powyżej.

Jest:

4) w przypadku wykorzystania przez Zamawiającego limitu godzin usług serwisowych objętych ceną ryczałtową Wykonawca zobowiązany jest do świadczenia odpłatnie wg stawek wskazanych w § 5 ust. 1 lit. c usług serwisowych na zasadach tożsamyh jak wskazane powyżej do limitu łącznego 250 godzin w całym okresie trwania umowy.

#### **Pytanie nr 8)**

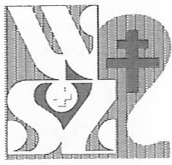
Wykonawca zwraca się z prośbą o wprowadzenie w § 6 wzoru umowy poniższego postanowienia: „Zmiana stawki podatku od towarów i usług (VAT) w trakcie obowiązywania niniejszej Umowy, w odniesieniu do usług przewidzianych niniejszą Umową, skutkuje, z dniem wejścia w życie nowej stawki VAT, zmianą wynagrodzenia brutto należnego Wykonawcy i nie stanowi zmiany niniejszej Umowy, oraz nie wymaga aneksu do niniejszej Umowy”. Jednocześnie zwracamy się z wnioskiem o usunięcie §14 ust. 3 pkt. b)

Zgodnie z brzmieniem §14 ust. 3 pkt. b) zmiana wynagrodzenia brutto w razie zmiany stawki podatku VAT wymaga zmiany umowy. Wykonawca informuje, że w chwili ustawowej zmiany stawki podatku VAT nie ma możliwości wystawić faktury za wykonanie przedmiotu zamówienia inaczej, niż zgodnie z obowiązującym prawem podatkowym. Dostosowywania stosowanych w umowie stawek podatku VAT do wynikających z aktualnie obowiązujących przepisów prawa nie można uzależniać od woli stron, w związku z powyższym aneksowanie zmiany podatku VAT nie jest konieczne.

**Odpowiedź:** Zamawiający nie wyraża zgody.

#### **Pytanie nr 9)**

Wykonawca wskazuje, iż Zamawiający nie wprowadził regulacji dotyczących limitów całkowitej odpowiedzialności Wykonawcy. Powyższe działanie uniemożliwia precyzyjne określenie granic ryzyk projektowych. Wykonawca zwraca się pytaniem czy Zamawiający w § 8 ust. 4– przewiduje następującą modyfikację: „Jeżeli kary umowne przewidziane w niniejszym paragrafie nie pokryją szkody faktycznie poniesionej, Zamawiający zastrzega sobie prawo dochodzenia odszkodowania uzupełniającego, z zastrzeżeniem, że całkowita odpowiedzialność odszkodowawcza Wykonawcy wynikająca z nienależytego wykonania przedmiotu Umowy ogranicza się do rzeczywistej straty Zamawiającego, bez utraconych korzyści, z jednoczesnym ograniczeniem do równowartości 100% wynagrodzenia netto, o którym mowa w §5 ust. 6 Umowy”. 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. Dotychczasowe brzemienie uprzywilejowuje Zamawiającego w możliwości dochodzenia



odszkodowania przewyższającego kary umowne, co nie w żaden sposób nie jest uzasadnione. Istotnym jest dodanie, że Urząd Zamówień Publicznych opublikował dokument pn. "Analizę dobrych praktyk w zakresie realizacji umów IT, ze szczególnym uwzględnieniem specyfiki projektów informatycznych 7 Osi POIG". Co ważne Urząd Zamówień Publicznych rekomenduje wykorzystanie przekazanych dokumentów wszystkim Zamawiającym, niezależnie od pochodzenia źródła finansowania danego zamówienia publicznego, w tym – współfinansowania zamówienia ze środków europejskich. 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.”

**Odpowiedź:**

Zamawiający modyfikuje treść załącznika nr 3 do SWZ par. 8 ust. 4 otrzymuje brzmienie:

Było:

4. Jeżeli kara umowna nie pokryje poniesionej szkody, Zamawiający może dochodzić odszkodowania uzupełniającego na zasadach ogólnych z zastrzeżeniem zapisów niniejszej umowy

Jest:

4. „Jeżeli kary umowne przewidziane w niniejszym paragrafie nie pokryją szkody, Zamawiający zastrzega sobie prawo dochodzenia odszkodowania uzupełniającego, z zastrzeżeniem, że całkowita odpowiedzialność odszkodowawcza Wykonawcy wynikająca z nienależytego wykonania przedmiotu Umowy ogranicza się do równowartości 100% wynagrodzenia brutto, o którym mowa w § 5 ust. 6 Umowy. Ograniczenie odpowiedzialności o której mowa w zdaniu 1 nie dotyczy przypadków, gdy szkoda wynika z rażącego niedbalstwa lub winy umyślnej.”

**Pytanie nr 10)**

Wykonawca z uwagi na chęć wyeliminowania niepewności prawnej wnosi o dodanie w § 8 projektu umowy ustępu o treści: „Zamawiający ma prawo naliczyć karę umowną w terminie 30 dni od zaistnienia podstawy do naliczenia kary, po upływie tego terminu uprawnienie do naliczania kar wygasa.”

**Odpowiedź:** Zamawiający nie wyraża zgody.

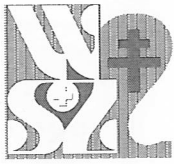
**Pytanie nr 11)**

Czy Zamawiający przewiduje uregulowanie zasad przetwarzania danych osobowych? Ze wskazaniem podwykonawców uprawnionych do przetwarzania danych w toku wykonania przedmiotu umowy.? Wykonawca wskazuje, iż Zamawiający w par. 15 ust. 3 projektowanych



postanowień umowy odnosi się do Umowy powierzenia przetwarzania danych osobowych, Wykonawca wskazuje, iż w związku z realizacją Umowy dojdzie do przetwarzania danych osobowych. Wnosimy o uzupełnienie projektu umowy w par. 15 ust. 3 w przedmiotowym zakresie o wskazane postanowienia:

1. Zamawiający oświadcza, że jest administratorem w rozumieniu art. 4 ust. 7 RODO tj. Rozporządzenia Parlamentu Europejskiego i Rady (UE) 2016/679 z 27.04.2016 r. w sprawie ochrony osób fizycznych w związku z przetwarzaniem danych osobowych i w sprawie swobodnego przepływu takich danych oraz uchylenia dyrektywy 95/46/WE (ogólne rozporządzenie o ochronie danych) (Dz.Urz. UE L 119, s. 1) lub jest uprawniony, na mocy art. 28 ust. 2 RODO do dalszego powierzenia Wykonawcy przetwarzania danych osobowych.
2. Wykonawca oświadcza, że posiada zasoby infrastrukturalne, doświadczenie, wiedzę oraz wykwalifikowany personel, w zakresie umożliwiającym należyte wykonanie Umowy, w zgodzie z obowiązującymi przepisami prawa. W szczególności Wykonawca oświadcza, że znane mu są zasady przetwarzania i zabezpieczenia danych osobowych wynikające z RODO.
3. Na warunkach określonych w niniejszym paragrafie Zamawiający powierza Wykonawcy przetwarzanie (w rozumieniu, jakie nadaje przetwarzaniu art. 4 pkt 2 RODO) danych osobowych, których przetwarzanie jest niezbędne do należytego zrealizowania Umowy.
4. Pod pojęciami „dane osobowe” lub „dane” użytymi w niniejszej Umowie, Strony rozumieją dane osobowe zdefiniowane w art. 4 pkt 1 RODO, których rodzaj i zakres zostały wskazane w niniejszej Umowie.
5. Dostęp do danych osobowych przydzielany jest w oparciu o zasadę minimalnych koniecznych uprawnień tj. tylko uprawnień niezbędnych do wykonania czynności określonych w Umowie.
6. Przetwarzanie będzie wykonywane w okresie realizacji przedmiotu niniejszej Umowy, z uwzględnieniem pozostałych postanowień niniejszego paragrafu dotyczących obowiązków i uprawnień Stron.
7. Charakter i cel przetwarzania wynikają z przedmiotu Umowy w szczególności celem przetwarzania jest świadczenie usług nadzoru autorskiego o którym mowa w Umowie.
8. Wykonawca przetwarza dane wyłącznie zgodnie z udokumentowanymi poleceniami lub instrukcjami Zamawiającego, przy czym Strony uzgadniają, że za udokumentowane polecenia uznaje się zadania i czynności zlecane do wykonania Wykonawcy na potrzeby realizacji Umowy.
9. Przetwarzanie obejmować będzie rodzaje danych osobowych wskazane poniżej:
  - 1) Dane identyfikacyjne,
  - 2) Dane adresowe,
  - 3) Dane dot. stanu zdrowia,
  - 4) Dane genetyczne,
  - 5) Dane kontaktowe,
  - 6) Numery identyfikacyjne,
10. Przetwarzanie danych będzie dotyczyć następujących kategorii osób:
  - 1) Pracownicy personel medyczny świadczący usługi dla Zamawiającego,



- 2) Pacjenci Zamawiającego i osoby, z którymi wchodzi oni w interakcje społeczne,
- 3) Kontrahenci Zamawiającego

11. Wykonawca może powierzyć konkretne operacje przetwarzania Danych („podpowierzenie”) w drodze pisemnej umowy dalszego przetwarzania („Umowa podpowierzenia”) w imieniu Zamawiającego innemu przetwarzającemu („Podwykonawca”), który zapewnia wystarczające gwarancje wdrożenia odpowiednich środków technicznych i organizacyjnych, by przetwarzanie spełniało wymogi RODO i chroniło prawa osób, których Dane dotyczą, pod warunkiem uprzedniej akceptacji Podwykonawcy przez Zamawiającego lub braku sprzeciwu Zamawiającego, który to sprzeciw Zamawiający może wyrazić w terminie 7 dni od dnia otrzymania stosownej informacji do Wykonawcy. Strony przyjmują, iż wskazani w niniejszym punkcie Podwykonawcy są podmiotami, którym Wykonawca może powierzyć dalsze przetwarzanie Danych osobowych i uzyskanie dodatkowej zgody Zamawiającego, o której mowa powyżej nie jest wymagane. Strony zgodnie postanawiają, że osoby fizyczne współpracujące z Wykonawcą na podstawie umów cywilno-prawnych są traktowane jak personel Wykonawcy i nie stanowią Dalszych Przetwarzających w rozumieniu Umowy. Tę samą definicję personelu stosuje się do personelu zaakceptowanych Podwykonawców.

Lista Podwykonawców zaakceptowanych przez Zamawiającego:

1) .....

12. Wykonawca realizując zadania wynikające z niniejszej Umowy w miarę możliwości udzieli pomocy Zamawiającemu w zakresie:

- 1) realizacji obowiązku odpowiadania na zapytania osoby, której dane dotyczą, w zakresie wykonywania jej praw określonych w rozdziale III RODO,
- 2) zapewnienia realizacji obowiązków wynikających z art. 32–36 RODO.

13. Wykonawca bezzwłocznie - nie później jednak niż w ciągu 48 godzin od jego wystąpienia - zgłosi na adres e-mail: ..... lub ..... Zamawiającemu każde naruszenie danych osobowych powierzonych niniejszą Umową którego będzie uczestnikiem.

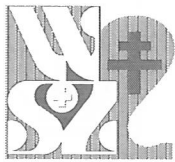
14. Wykonawca po zakończeniu przetwarzania danych osobowych niezwłocznie zwróci powierzone mu dane lub dokona ich zniszczenia – adekwatnie do ustaleń z Zamawiającym. Czynności zwrotu, zniszczenia każdorazowo winny zostać potwierdzone odpowiednio przez Strony.

15. Wykonawca udostępni Zamawiającemu informacje niezbędne do wykazania spełnienia obowiązków określonych w artykule 28 RODO oraz umożliwi Zamawiającemu przeprowadzenie audytów w odniesieniu do danych przetwarzanych przez Wykonawcę w związku z realizacją przedmiotu Umowy.

16. Zamawiający upoważnia Wykonawcę do pozyskania zanonimizowanych informacji w zakresie:

- 1) sposobu użytkowania systemu przez użytkowników,
- 2) danych medycznych opisujących proces leczenia pacjentów,
- 3) danych statystycznych w tym danych związanych z obsługą procesu leczenia





17. Anonimizacja w rozumieniu ust. 15 to proces polegający na usuwaniu przez moduł oprogramowania aplikacyjnego Wykonawcy informacji umożliwiających zidentyfikowanie konkretnej osoby. Wykonawca ponosi odpowiedzialność za właściwe przeprowadzenie procesu oraz gwarantuje, że informacje będą zanonimizowane przed ich wysłaniem.

18. Zamawiający wyraża zgodę na przeprowadzenie procesu anonimizacji i wysłanie anonimizowanych informacji do Wykonawcy. administratorowi w rozumieniu art 4 ust. 7 lub jako podmiotowi uprawnionemu, na mocy art. 28 ust. 2 RODO przysługuje prawo kontroli, polegające na możliwości sprawdzenia czy przesyłane do Wykonawcy dane nie noszą znamion informacji osobowych (umożliwiających zidentyfikowanie konkretnej osoby).

19. Obowiązkiem Wykonawcy jest zapewnienie aby informacje o których mowa w ust. 15 powyżej nie zostały przekazane podmiotom trzecim w postaci umożliwiającej identyfikację źródła ich pochodzenia.

20. Wykonawca oświadcza, że pozyskane anonimizowane informacje będą wykorzystywane wyłącznie w celu doskonalenia niezawodności i funkcjonalności rozwiązań Wykonawcy.

21. Wykonawca oświadcza, że przed rozpoczęciem pozyskiwania zanonimizowanych informacji poinformuje Zamawiającego o planowanej dacie rozpoczęcia pozyskiwania informacji.

22. Zamawiający wyraża zgodę na incydentalne przetwarzanie Danych osobowych 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. Tym samym o ile dotyczy Zamawiający uzyska wszelkie wymagane zgody osób trzecich zgodnie z obowiązującymi przepisami dotyczącymi prywatności i ochrony Danych.

23. Dane 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).

**Odpowiedź:** Zamawiający zawrze z Wykonawcą, z którym zostanie zawarta umowa podstawowa, stosowną umowę o przetwarzanie danych osobowych z uwzględnieniem uzgodnień pomiędzy stronami w zakresie końcowego brzmienia.

#### **Pytanie nr 12)**

Jeżeli Zamawiający w opisie przedmiotu zamówienia na usługi lub roboty określi wymaganie zatrudnienia na podstawie umowy o pracę osób, które będą wykonywały po stronie Wykonawcy czynności wskazane przez Zamawiającego, wówczas Zamawiający jest obowiązany w świetle art. 95 ust. 1) ustawy Pzp do wskazania w specyfikacji istotnych warunków zamówienia w szczególności:

1) sposobu dokumentowania zatrudnienia osób, o których mowa w art. 95 ust. 1 ustawy Pzp;



2) rodzaju czynności niezbędnych do realizacji zamówienia, których dotyczą wymagania zatrudnienia na podstawie umowy o pracę przez Wykonawcę lub Podwykonawcę osób wykonujących czynności w trakcie realizacji zamówienia.

Zamawiający powinien dokonać oceny, czy przy realizacji konkretnego zamówienia publicznego na usługi lub roboty budowlane wykonanie określonych czynności będzie zawierało cechy stosunku pracy.

Istotnym jest dodanie, iż Opinia dotycząca art. 95 ust. 1 ustawy Pzp uwzględniająca wspólne stanowisko Prezesa Urzędu Zamówień Publicznych oraz Generalnego Inspektora Danych Osobowych z dnia 28 kwietnia 2017 r. zgodnie z którą :

„(...) Pomocniczo należy wskazać na istotne ustalenia sądów pracy określające charakter umowy o pracę:

- o tym, czy strony istotnie nawiązały umowę o pracę nie decyduje formalne zawarcie (podpisanie) umowy nazwanej umową o pracę oraz przedłożenie innych związanych z tym dokumentów, lecz faktyczne i rzeczywiste realizowanie na jej podstawie elementów charakterystycznych dla stosunku pracy (wyrok Sądu Apelacyjnego we Wrocławiu z dnia 2 sierpnia 2016 r., sygn. III AUa 235/16 i wcześniejsze),
- stosunek pracy istnieje nawet wtedy, gdy strony w dobrej wierze zawierają umowę cywilnoprawną, lecz jej treść lub sposób realizacji odpowiada cechom stosunku pracy (wyrok Sądu Najwyższego z 3 czerwca 2008 r., sygn. I PK 311/07),
- umowa o pracę jest umową starannego działania; świadcząc umowę o pracę pracownik jest podporządkowany pracodawcy, co do czasu, miejsca i sposobu jej wykonywania (wyrok Sądu Apelacyjnego w Gdańsku z dnia 26 lipca 2016 r. sygn. III AUa 490/16 i wcześniejsze),
- kwalifikując konkretną umowę [umowa o dzieło] należy badać w pierwszej kolejności czy świadczenie będące przedmiotem zobowiązania ma cechy dzieła - polega na osiągnięciu w przyszłości z góry określonego, samoistnego, obiektywnie osiągalnego i subiektywnie pewnego rezultatu ludzkiej pracy czy twórczości, mającego postać materialną lub też niematerialną, ale ucieleśnioną. (...) z takim założeniem co do zasady nie koresponduje wykonywanie czynności powtarzalnych [charakteryzujące umowę o pracę] (wyrok Sądu Apelacyjnego w Łodzi z dnia 13 listopada 2015 r. sygn. III AUa 770/15).

Podnieść należy, że jest to katalog przykładowy i otwarty, a jego konkretyzacja następuje w odniesieniu do stanu faktycznego zamówienia. Do rozważenia pozostają kwestie związane ze świadczeniem niektórych usług informatycznych (np.: świadczonych przez programistów, integratorów systemów etc.), w szczególności, gdy są to osoby o wysokim poziomie kompetencji, posiadające rzadkie specjalizacje i niezbędne certyfikaty potwierdzające fachowość (i których zaangażowanie do realizacji przedmiotu zamówienia jest wymagane już na etapie składania ofert, czy wniosków o dopuszczenie do udziału w postępowaniu w celu potwierdzenia spełniania warunków udziału w postępowaniu). Wydaje się, że czynności wykonywane przez te osoby nie polegają na świadczeniu pracy. Z kolei inne czynności informatyczne (np. polegające na usłudze help-desku) mogą już mieć charakter czynności polegających na wykonywaniu pracy w rozumieniu Kodeksu pracy. ”



W związku z powyższym Wykonawca zwraca się do Zamawiającego o sprecyzowanie w § 2 ust. 6, które czynności będą polegać na świadczeniu pracy, odwołanie się jak dotychczas do wszystkich osób uprawnionych do zdalnego dostępu do baz danych jest niezgodne z wytycznymi Prezesa w przedmiotowej kwestii. Nie każda z usług ma charakter czynności polegającej na wykonywaniu pracy w rozumieniu Kodeksu pracy, w szczególności w specyficznej branży, jaką jest branża IT. Wykonawca wskazuje, iż Zamawiający wymaga złożenia oświadczeń potwierdzających zatrudnienie na podstawie umowy o pracę, bez dokładnego sprecyzowania usług, ilość osób. Wnosimy o wyjaśnienie i sprecyzowanie postanowienia.

**Odpowiedź:** Zamawiający podtrzymuje brzmienie pkt 3 SWZ oraz § 2 projektowanych postanowień umowy. Zakres czynności wykonywanych przez osoby uprawnione do zdalnego dostępu do baz danych określa umowa wobec powyższego odwołanie do w/w osób i wykazanie konieczności świadczenia usługi w oparciu o umowę o pracę zawartej z wykonawcą lub jego podwykonawcą w ocenie Zamawiającego zostało poprawnie określone w odniesieniu do delegacji z art. 95 uzp.

### Pytanie nr 13)

Z uwagi na przetwarzanie danych osobowych osób, którymi Zamawiający posługuje się przy wykonaniu umowy prosimy o dodanie do § 15 ust. o treści:

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

W związku z powyższym Wykonawca zwraca się z wnioskiem o dołączenie do umowy załącznika tj. Klauzuli informacyjnej dla osób wskazanych do kontaktu w celu realizacji Umowy. Proponowana treść:

„ Klauzula Informacyjna

Klauzula informacyjna dla osób wskazanych do kontaktu w celu realizacji Umowy

Administrator danych:

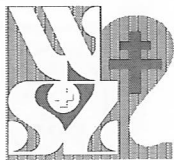
Administratorem Pani/Pana danych jest ..... (administrator).

Dane kontaktowe:

Z administratorem można się skontaktować poprzez e-mail: ..... lub pisemnie na adres siedziby administratora./

Z inspektorem ochrony danych można się kontaktować we wszystkich sprawach dotyczących przetwarzania danych osobowych oraz korzystania z praw związanych z przetwarzaniem danych.

Cele oraz podstawa prawna przetwarzania danych, prawnie uzasadnione interesy administratora:



Pani/Pana dane osobowe będą przetwarzane w celu wykonania umowy zawartej pomiędzy administratorem a Zamawiającym a także – w zakresie prawnie usprawiedliwionego interesu administratora – w celu ustalenia, dochodzenia lub obrony przed roszczeniami z umowy, na podstawie odpowiednio art. 6 ust. 1 lit. c oraz art. 6 ust. 1 lit. f Rozporządzenia Parlamentu Europejskiego i Rady (UE) 2016/679 z dnia 27 kwietnia 2016 roku w sprawie ochrony osób fizycznych w związku z przetwarzaniem danych osobowych i w sprawie swobodnego przepływu takich danych oraz uchylenia dyrektywy 95/46/WE (RODO). Podstawą prawną przetwarzania danych jest niezbędność przetwarzania do realizacji prawnie uzasadnionego interesu administratora. Uzasadnionym interesem administratora jest możliwość wykonywania umów z kontrahentami oraz możliwość kontaktowania się w związku z wykonywaniem umowy.

Źródła i zakres danych pozyskiwanych od podmiotów trzecich:

Administrator pozyskał Pani/Pana dane osobowe: imię, nazwisko, stanowisko, nazwa i adres firmy, nr telefonu, adres e-mail od Zamawiającego

Okres, przez który dane będą przetwarzane:

Pani/Pana dane osobowe będą przechowywane do momentu przedawnienia roszczeń z tytułu umowy zawartej pomiędzy administratorem a Zamawiającym

Odbiorcy danych:

Pani/Pana dane mogą:

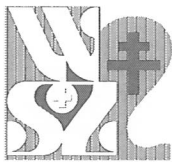
- organom państwowym lub innym podmiotom uprawnionym na podstawie przepisów prawa,
- osobom upoważnionym przez administratora,
- podmiotom przetwarzającym dane osobowe na zlecenie administratora celem wykonania ciężących na administratorze obowiązków, m.in.:
  - o podwykonawcom,
  - o podmiotom prowadzącym działalność pocztową lub kurierską,
- podmiotom wspierającym administratora w prowadzonej działalności na jego zlecenie, w szczególności dostawcom zewnętrznych systemów wspierającym działalność administratora,
  - przy czym takie podmioty przetwarzają dane na podstawie umowy z administratorem i wyłącznie zgodnie z poleceniami administratora.

Przekazywanie danych osobowych poza EOG:

Dane 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 administratora 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).

Prawa osoby, której dane dotyczą:

Przysługuje Pani/Panu prawo dostępu do Pani/Pana danych oraz prawo żądania ich sprostowania, ich usunięcia lub ograniczenia ich przetwarzania. W zakresie, w jakim



podstawą przetwarzania Pani/Pana danych osobowych jest przesłanka prawnie uzasadnionego interesu administratora, przysługuje Pani/Panu prawo wniesienia sprzeciwu wobec przetwarzania Pani/Pana danych osobowych. W celu skorzystania z powyższych praw należy skontaktować się z administratorem danych lub z inspektorem ochrony danych. Przysługuje Pani/Panu również prawo wniesienia skargi do organu nadzorczego zajmującego się ochroną danych osobowych.

#### Profilowanie

Informujemy, że nie podejmujemy decyzji w sposób zautomatyzowany i Pani/Pana dane nie są profilowane. ”

**Odpowiedź:** Zamawiający zawrze z Wykonawcą z którym zostanie zawarta umowa podstawowa, stosowną umowę o przetwarzanie danych osobowych z uwzględnieniem uzgodnień pomiędzy stronami w zakresie końcowego brzmienia.

#### Pytanie nr 14)

Prosimy o modyfikację §8 (kary umowne), poprzez modyfikację: - iż Zamawiający będzie naliczał kary umowne od „wartości wynagrodzenia 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. Zamawiający planuje naliczać kary od wartości umowy brutto, czyli również od pobranego do przekazania Skarbowi Państwa podatku VAT. Tymczasem, jeśli kara ma być proporcjonalna do wynagrodzenia Wykonawcy to powinna się odnosić do wartości netto, ponieważ podatek VAT nie jest wynagrodzeniem Wykonawcy, tylko podatkiem pobranym do odprowadzenia do urzędu skarbowego. Wykonawca nie zarabia na VATcie. VAT nie należy do Wykonawcy tylko do budżetu państwa. Wynagrodzeniem Wykonawcy jest kwota netto.

Ponadto Wykonawca zwraca się z wnioskiem o wprowadzenie w §5 ust. 1 i ust. 6 podziału na wynagrodzenie brutto i netto.

**Odpowiedź:** Zamawiający nie wyraża zgody.

#### Pytanie nr 15)

Wykonawca wskazuje, że zgodnie z art. 484 § 2 KC: „Jeżeli zobowiązanie zostało w znacznej części wykonane, dłużnik może żądać zmniejszenia kary umownej; to samo dotyczy wypadku, gdy kara umowna jest rażąco wygórowana.”

Dokonując analizy wskazanego wzoru umowy, Wykonawca dochodzi do wniosku, że kary umowne są rażąco wygórowane. Mając na uwadze stanowisko judykatury, na karę powinna wpływać wartość wynagrodzenia i potencjalna szkoda. W wyroku z 11 października 2016 r. Sąd Apelacyjny w Warszawie (sygn. akt I ACa 1673/15) stwierdził, iż przy ocenie, czy „zastrzeżona kara umowna jest rażąco wygórowana nie wyklucza się uwzględnienia relacji między wysokością zastrzeżonej kary umownej a wysokością wynagrodzenia należnego stronie zobowiązanej do zapłaty kary umownej. Za zasadnicze jednak kryterium tej oceny uznaje się stosunek wysokości zastrzeżonej kary umownej do wysokości szkody doznanej przez wierzyciela.”



Mając na uwadze wynagrodzenie oraz potencjalną szkodę i standardy obowiązujące na rynku IT wnosimy o zmianę wysokości kar w par. 8 ust. 1 pkt 2 według poniższego zestawienia:

„2. Wykonawca zapłaci kary umowne Zamawiającemu:

- za odstąpienie od umowy przez którąkolwiek ze Stron z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy - w wysokości 10% wynagrodzenia brutto, o którym mowa w § 5 ust. 6,
- za zwłokę realizacji postanowień umownych w stosunku do terminów określonych w umowie umowy lub ustalonych z Zamawiającym w wysokości 1000,00 zł za dzień zwłoki,
- za zwłokę w przedłożeniu dokumentów potwierdzających zatrudnienie na umowę o pracę osób o których mowa w § 2 ust 6 na wezwanie Zamawiającego w wysokości 300,00 zł za każdy dzień zwłoki.”

na:

2. Wykonawca zapłaci kary umowne Zamawiającemu:

- za odstąpienie od umowy przez którąkolwiek ze Stron z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy - w wysokości 10% wynagrodzenia netto, o którym mowa w § 5 ust. 6,
- za zwłokę realizacji postanowień umownych w stosunku do terminów określonych w umowie umowy lub ustalonych z Zamawiającym w wysokości 500,00 zł za dzień zwłoki,
- za zwłokę w przedłożeniu dokumentów potwierdzających zatrudnienie na umowę o pracę osób o których mowa w § 2 ust 6 na wezwanie Zamawiającego w wysokości 150,00 zł za każdy dzień zwłoki.

**Odpowiedź:** Zamawiający nie wyraża zgody.

#### **Pytanie nr 16)**

Czy Zamawiający dopuszcza możliwość modyfikacji zapisów §8 ust. 2 w poniższy sposób:

„ Łączna maksymalna wysokość kar umownych nie może przekroczyć 20% wynagrodzenia netto, o którym mowa w § 5 ust. 6”.

**Odpowiedź:** Zamawiający nie wyraża zgody.

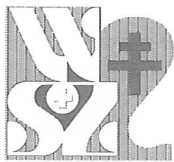
#### **Pytanie nr 17)**

Czy Zamawiający dopuszcza możliwość modyfikacji zapisów §8 ust. 3 poprzez wykreślenie tego ustępu:

„Zamawiający zastrzega sobie prawo potrącenia kar umownych z wynagrodzenia należnego Wykonawcy. O potrąceniu Zamawiający zawiadomi Wykonawcę w formie pisemnej wraz z podaniem uzasadnienia.”

Wykonawca wskazuje, że powszechnie obowiązujące przepisy prawa jasno wskazują przesłanki dochodzenia roszczeń i powyższy zapis jest zbyt precyzyjny. Wykonawca chce mieć możliwość „przedyskutowania” potencjalnie naliczonych kar umownych. Wyrażne postanowienie, że Zamawiający nie może potrącać kar z wynagrodzenia, daje mu taką możliwość.

**Odpowiedź:** Zamawiający nie wyraża zgody.



### Pytanie nr 18)

Mając na uwadze nierówne ukształtowanie praw i obowiązków stron odnośnie możliwości odstąpienia, Wykonawca sugeruje zmianę §10 ust. 2 pkt 1 ppkt c na treść:

„Wykonawca jest w zwłoce rozpoczęciu realizacji usługi ponad 14 dni od upływu wyznaczonych terminów i pomimo wyznaczenia dodatkowego terminu nie realizuje usługi zgodnie z umową.”

**Odpowiedź:** Zamawiający nie wyraża zgody.

### Pytanie nr 19)

Wykonawca wnosi także o wykreślenie niejasnego interpretacyjnie §10 ust. 2 pkt.1 lit e:

„Wykonawca trzykrotnie został ukarany za naruszenie tożsamyh obowiązków określonych w umowie w okresie trzech miesięcy świadczenia usługi”

W przypadku braku wykreślenie powyższego, wnosimy o dokonanie wykładni przez Zamawiającego.

**Odpowiedź:** Zamawiający nie wyraża zgody.

### Pytanie nr 20)

Wykonawca zwraca się z wnioskiem o modyfikację postanowień §7 „Klauzula waloryzacyjna” w poniższy sposób:

„ 1. Wykonawcy przysługuje możliwość zmiany wynagrodzenia, w przypadku wzrostu wskaźnika cen towarów i usług konsumpcyjnych publikowanego przez GUS, na następujących zasadach:

- a. zmiana wynagrodzenia nastąpi w oparciu o Miesięczny wskaźnik cen towarów i usług konsumpcyjnych publikowany przez Prezesa Głównego Urzędu Statystycznego /źródło GUS [www.stat.gov.pl/](http://www.stat.gov.pl/). Zmiana wynagrodzenia nastąpi w oparciu o wartość wzrostu tego wskaźnika w minionych miesiącach obowiązywania niniejszej Umowy począwszy od pierwszego miesiąca trwania umowy lub pierwszego miesiąca po ostatniej waloryzacji.
- b. pierwsza zmiana wynagrodzenia może nastąpić nie wcześniej niż po upływie 6 miesięcy od dnia zawarcia niniejszej Umowy;
- c. zmiana wynagrodzenia nie może następować częściej, niż co 6 miesięcy;
- d. w sytuacji wystąpienia okoliczności uprawniających do zmiany wynagrodzenia, Wykonawca winien złożyć Zamawiającemu do rozpatrzenia pisemny wniosek o zmianę Umowy w zakresie płatności dotyczących okresu, za który waloryzacja ma nastąpić:
  - i. wniosek powinien zawierać wskazanie odpowiedniego wskaźnika GUS, będącego podstawą takiego żądania wraz z potwierdzeniem, że nastąpiła jego zmiana uzasadniająca żądanie, co stanowić będzie potwierdzenie wpływu zmiany ceny materiałów lub kosztów na koszt wykonania zamówienia;
  - ii. ponadto wraz z wnioskiem należy podać dokładne wyliczenie kwoty wynagrodzenia po zmianie Umowy;
  - iii. wniosek powinien zostać rozpatrzony przez Zamawiającego w terminie 3 dni roboczych od dnia otrzymania. Zamawiający uprawniony jest do zgłoszenia ewentualnych błędów rachunkowych we wniosku, które powinny być niezwłocznie usunięte przez



Wykonawcę. W przypadku uzgodnienia nowej wysokości wynagrodzenia Strony zawrą stosowny pisemny aneks do Umowy, którego projekt stanowić będzie załącznik do wniosku.  
iv. Maksymalna wysokość zmiany wynagrodzenia w toku realizacji umowy nie może przekroczyć 40% całkowitej wartości Umowy.

3. Dokonanie waloryzacji wynagrodzenia w oparciu o postanowienia ust. 1 powyżej następuje od daty zawarcia aneksu do Umowy począwszy od następnego pełnego miesiąca kalendarzowego”.

Proponowane przez Zamawiającego postanowienia umowne przewidują zbyt restrykcyjne warunki umożliwiające dokonanie waloryzacji wynagrodzenia. Przesłanki waloryzacji umownej stanowią prawne narzędzie dostosowania stosunku prawnego w celu przywrócenia stanu równowagi ekonomicznej między stronami umowy o zamówienie publiczne, zachwianego przez określone zdarzenia mogące zaistnieć w trakcie jego wykonywania.

W związku z powyższym Wykonawca proponuje modyfikację klauzuli waloryzacyjnej w powyższy sposób.

**Odpowiedź:** Zamawiający nie wyraża zgody.

**Powyższe odpowiedzi są wiążące i należy je uwzględnić w treści składanej oferty.**

Jednocześnie Zamawiający Wojewódzki Szpital Zespolony w Kielcach ul. Grunwaldzka 45 w celu wypełnienia dyspozycji art. 284 ust. 2 ustawy Prawo Zamówień Publicznych (tekst jednolity: Dz.U. z 2022r poz. 1710 ze zm.) przedłuża termin składania i otwarcia ofert:

**Nowe terminy otwarcia i składania ofert:**

Termin składania ofert: 10.07.2023 r. do godz. 09.00

Termin otwarcia ofert: 10.07.2023 r. godz. 09.30

W związku ze zmianą terminu składania i otwarcia ofert Zamawiający zmienia treść **pkt 25 SWZ – Termin związania ofertą** nadając mu nowe brzmienie:

„Termin związania ofertą wynosi 30 dni tj. Wykonawca jest związany ofertą do dnia **08.08.2023r.** Bieg terminu związania ofertą rozpoczyna się wraz z upływem terminu składania ofert”.

Dział Zamówień Publicznych  
mgr Urszula Gierada  
SPECJALISTA

KIELCE  
Działu Zamówień Publicznych  
mgr Sebastian Szaniawski

DYREKTOR  
Wojewódzkiego Szpitala Zespolonego  
w Kielcach  
Bartosz Stemplewski

Dział Zamówień Publicznych  
tel: 41/30-33-517 fax: 41/366-00-14  
[urszula.gierada@wszkielce.pl](mailto:urszula.gierada@wszkielce.pl)