Znak sprawy: ZOZ/ZP/13/10/2022 Pińczów, dnia 31.10.2022 r.

**Do wszystkich zainteresowanych,**

**którzy pobrali SWZ**

**ODPOWIEDŹ NR 1**

**NA WNIOSKI WYKONAWCÓW**

Dotyczy: POSTĘPOWANIA O UDZIELENIE ZAMÓWIENIA PUBLICZNEGO PROWADZONEGO W TRYBIE PODSTAWOWYM BEZ NEGOCJACJI NA „dostawa sprzętu i oprogramowania podnoszącego poziom cyberbezpieczeństwa systemów teleinformatycznych w ramach podniesienia poziomu bezpieczeństwa systemów teleinformatycznych”.

**Zamawiający** – Zespół Opieki Zdrowotnej w Pińczowie, udziela na podstawie art. 284 ust. 2 ustawy PZP odpowiedzi na wnioski Wykonawców złożone w przedmiotowym postępowaniu w dniu 27.10.2022 r.

SWZ, Rozdział XIX

Prosimy o potwierdzenie, że Zamawiający dopuszcza zawarcie umowy w formie elektronicznej, tj. kwalifikowanym podpisem elektronicznym, który to jest równoważny w skutkach z podpisaniem umowy w formie pisemnej (podpisanie własnoręcznym podpisem).

**Odp**.: Zamawiający potwierdza możliwość zawarcia umowy w formie elektronicznej tj. kwalifikowanym podpisem elektronicznym

1. SWZ, Rozdział XIII pkt. 11 ppkt 1), Załącznik nr 1 do SWZ OPZ, Rozdział: DOSTAWA INFRASTRUKTURY SPRZĘTOWEJ ORAZ OPROGRAMOWANIA

Zamawiający wskazuje na dokumenty składane w terminie składania ofert w tym wypełniony załącznik nr 1 (opis przedmiotu zamówienia). Z treści załącznika nr 1 z części „dostawa infrastruktury sprzętowej oraz oprogramowania” wynika także, iż Zamawiający będzie żądał od Wykonawcy w celu zabezpieczenia danych krytycznych przetwarzanych w systemie HIS Zamawiającego potwierdzenia, że Wykonawca posiada uprawnienia lub autoryzację producenta systemu medycznego, z którego obecnie korzysta Zamawiający lub zrealizował przedmiot zamówienia w obszarze dotyczącym ingerencji w dane przetwarzane przez system medyczny Zamawiającego nie naruszając postanowień licencyjnych i gwarancyjnych dla systemu medycznego i gwarantował jego poprawne monitorowanie po zakończeniu prac integracyjnych. W związku z powyższym prosimy o potwierdzenie, iż wypełniony zał. nr 1 opis przedmiotu zamówienia oraz powyższe uprawnienia lub autoryzacja stanowią przedmiotowe środki dowodowe, które należy złożyć wraz z ofertą. Jednocześnie prosimy o potwierdzenie, że Zamawiający posiada system Medicus On-Line, którego producentem i podmiotem posiadającym wyłączne majątkowe prawa autorskie jest CloudiMed Sp. z o.o.

**Odp.:** Zamawiający potwierdza, iż powyższy dokument stanowi przedmiotowe środek dowodowy, który należy złożyć wraz z ofertą. Zamawiający informuje, że wraz wypełnionym załącznikiem nr 1 do SWZ (opis przedmiotu zamówienia) należy złożyć dokument potwierdzający, że Wykonawca posiada uprawnienia lub autoryzację producenta systemu medycznego, z którego obecnie korzysta Zamawiający lub zrealizował przedmiot zamówienia w obszarze dotyczącym ingerencji w dane przetwarzane przez system medyczny Zamawiającego nie naruszając postanowień licencyjnych i gwarancyjnych dla systemu medycznego Medicus On-Line produkcji CloudiMed Sp. z o.o. i gwarantował jego poprawne monitorowanie po zakończeniu prac integracyjnych.

1. Załącznik nr 1 do SWZ, OPZ, pkt 1 Monitorowanie infrastruktury

Prosimy o modyfikacje zapisu na: Wykonawca dostarczy usługę wraz z licencją terminową do 31.12.2022r

Wykonawca zwraca uwagę, że Zarządzenie Nr 68/2022/BBIICD określa warunki przyznawania i rozliczania środków na finansowanie działań w celu podniesienia poziomu bezpieczeństwa systemów teleinformatycznych u świadczeniodawców, w którym to wskazana jest informacja, że dofinansowanie obejmuje wydatki świadczeniodawców ponoszone od dnia 29 kwietnia 2022 r. do dnia 31 grudnia 2022 r oraz dalej finansowaniem są objęte działania podnoszące poziom bezpieczeństwa systemów teleinformatycznych świadczeniodawców i polegające na wykonaniu co najmniej jednej z następujących czynności (….) zakup i wdrożenie systemu (usługi) typu SOC – przez okres do dnia 31 grudnia 2022 r. (za https://prostetorodo.pl/2022/05/25/dofinansowanie-dla-szpitali-na-cyberbezpieczenstwo/)

Mając na uwadze powyższe prosimy o potwierdzenie, że usługa Monitoringu Infrastruktury IT ma być świadczona przez Wykonawcę do 31.12.2022r.

**Odp.:** Zamawiający dokonuje modyfikacji Załącznika nr 1 do SWZ.

1. Załącznik nr 4 do SWZ, Umowa § 1 ust. 3

Zgodnie ze wskazanym zapisem umowy Wykonawca zobowiązany jest do kompleksowej realizacji przedmiotu zamówienia zgodnie z wymaganiami umowy oraz Opisem Przedmiotu Zamówienia do umowy w taki sposób, aby zrealizowany przedmiot umowy był gotowy do użycia bez dodatkowych inwestycji Zamawiającego (tj. bez konieczności dokonywania przez Zamawiającego dodatkowych zakupów lub nabywania dodatkowych usług w zakresie przedmiotu zamówienia). Prosimy o potwierdzenie, że opis przedmiotu zamówienia w SWZ i w Opisem Przedmiotu Zamówienia jest kompletny i złożenie oferty uwzględniającej wszystkie elementy w nich wskazane nie będzie, według wiedzy Zamawiającego, powodowało konieczności dodatkowych nieprzewidzianych w Załączniku 1 inwestycji lub usług. Wykonawca wskazuje, że Zamawiający jest odpowiedzialny za przygotowanie zamówienia, w tym określenie jego potrzeb. Wykonawca obawia się, że powyższe postanowienie umowy mogłoby oznaczać, że Zamawiający będzie, poza opisanym przedmiotem zamówienia objętym ofertą Wykonawcy, oczekiwał dodatkowych, nieprzewidzianych na tym etapie kosztów po stronie Wykonawcy, co byłoby sprzeczne z podstawowymi zasadami udzielania zamówień publicznych

**Odp.** Zamawiający potwierdza, że opis przedmiotu zamówienia w SWZ w Załączniku 1 jest kompletny i złożenie oferty uwzględniającej wszystkie elementy w nich wskazane nie będzie, według wiedzy Zamawiającego, powodowało konieczności dodatkowych nieprzewidzianych w Załączniku 1 inwestycji lub usług.

1. Załącznik nr 4 do SWZ, Umowa § 1 ust. 4

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

**Odp.** Zamawiający potwierdza.

1. Załącznik nr 4 do SWZ, Umowa §2 ust.2

Zamawiający uzależnił wystawienie faktury VAT za zrealizowany przedmiot Umowy od protokołu odbioru bez zastrzeżeń. Czy Zamawiający wykreśli z przedmiotowego postanowienia słowo „bez zastrzeżeń”? W ocenie Wykonawcy jak i zgodnie z orzecznictwem Sądu Najwyższego, nie można uzależniać zapłaty wynagrodzenia od podpisania protokołu bez jakichkolwiek wad/usterek/zastrzeżeń. Przyjęcie odmiennego stanowiska naruszałoby równowagę między Zamawiającym a Wykonawcą, uzależniając odbiór, a tym samym płatność wynagrodzenia od wykluczenia istnienia jakiejkolwiek wady w chwili oddania przedmiotu zamówienia jak i umożliwiając naliczanie kary umownej za niedotrzymanie terminu realizacji umowy warunkowanej przedstawianiem przedmiotu umowy do odbioru w stanie idealnym, co w praktyce jest trudne do realizacji. W konsekwencji przyjmuje się, że strony nie mogą uzależnić wypłaty wynagrodzenia należnego wykonawcy od braku jakichkolwiek usterek (por. wyrok SN z dnia 5 marca 1997 r. o sygn. II CKN 28/97, z dnia 26 lutego 1998 r. o sygn. I CKN 520/97, z dnia 30 października 2002 r. o sygn. V CKN 1287/00, z dnia 7 marca 2013 r. o sygn. II CSK 476/12).

**Odp.** Zamawiający nie wyraża zgody, zapisy Umowy pozostają w tym zakresie bez zmian.

1. Załącznik nr 4 do SWZ, Umowa §2 ust.4 i ust.8

Prosimy o potwierdzenie, że jeżeli bez uzasadnionej przyczyny, Zamawiający nie przystąpi do procedury odbioru lub bez uzasadnionej przyczyny, odmówi podpisania jakiegokolwiek protokołu, Wykonawca ma prawo dokonania odbioru jednostronnego oraz jednostronnego sporządzenia i podpisania protokołu, który stanowić będzie podstawę płatności i stwierdzenia wykonania prac nim objętych. Wskazać należy, że przepisy prawa nakładają na obydwa podmioty kontraktu określone obowiązki. Podstawowym obowiązkiem Wykonawcy jest należycie zrealizować przedmiot umowy, a Zamawiającego odebrać przedmiot i zapłacić wynagrodzenie.

**Odp.** Zamawiający potwierdza, że jeżeli Zamawiający nie przystąpi do procedury odbioru lub bez uzasadnionej przyczyny, odmówi podpisania jakiegokolwiek protokołu, Wykonawca ma prawo dokonania odbioru jednostronnego oraz jednostronnego sporządzenia i podpisania protokołu. Zamawiający wymaga od Wykonawcy pisemnego ponownego wezwania Zamawiającego do takiego odbioru, a na protokole odbioru wymaga adnotacji o odmowie podpisania przez Zamawiającego.

1. Załącznik nr 4 do SWZ, Umowa §3

Prosimy o dodanie kolejnego ustępu o treści: Wykonawca może wystawiać ustrukturyzowane faktury elektroniczne w rozumieniu przepisów ustawy z dnia 9 listopada 2018 r. o elektronicznym fakturowaniu w zamówieniach publicznych, koncesjach na roboty budowlane lub usługi oraz partnerstwie publiczno-prywatnym. W przypadku wystawienia ustrukturyzowanej faktury elektronicznej, o której mowa w niniejszym paragrafie, Wykonawca jest obowiązany do wysłania jej do Zamawiającego za pośrednictwem Platformy Elektronicznego Fakturowania („PEF”). Zamawiający wyraża również zgodę na przesyłanie faktur, duplikatów tych faktur oraz ich korekt a także wszelkich pism i dokumentów związanych z dochodzeniem należności dotyczących niniejszej umowy, w formie elektronicznej na adres e-mail: […..]. Zamawiający zobowiązuje się przyjmować faktury, o których mowa powyżej, w formie papierowej w przypadku, gdy przeszkody techniczne lub formalne uniemożliwiają przesłanie faktur drogą elektroniczną.

**Odp.** Zamawiający potwierdza, że Wykonawca zgodnie z obowiązującymi przepisami może przesyłać faktury za pomocą Platformy Elektronicznego Fakturowania.

1. Załącznik nr 3 do SWZ, Umowa § 5
2. 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 obarczonego odpowiedzialnością Wykonawcy jest sprzeczne z zasadami współżycia społecznego.

**Odp.:** Zamawiający potwierdza

1. Prosimy o potwierdzenie, że Zamawiający zobligowany będzie do wezwania Wykonawcy do złożenia wyjaśnień przed naliczeniem kary umownej co do okoliczności mających być podstawą naliczenia kary umownej.

**Odp.:** Zamawiający potwierdza

1. Prosimy o wprowadzenie zapisu, iż kary umowne nie mogą być naliczane dwukrotnie z tytułu tej samej okoliczności.

**Odp.:** Zamawiający potwierdza, że kary umowne nie mogą być naliczane dwukrotnie z tytułu tej samej okoliczności

1. Prosimy o dodanie przyimka „do” przed liczbą określającą wysokość procentową kary umownej, wprowadzenie przyimka da Zamawiającemu możliwość naliczenia kary umownej adekwatnie do szkody (jej swoiste miarkowanie), zgodnie z funkcją kary umownej i złożonymi przez Wykonawcę wyjaśnieniami.

**Odp.:** Zamawiający nie wyraża zgody, zapisy Umowy pozostają w tym zakresie bez zmian.

1. Prosimy o dodanie ustępu 9 o treści: „Przewidziane w przedmiotowym paragrafie wysokości kar umownych są wysokościami maksymalnymi. W przypadku zaistnienia okoliczności uprawniających Zamawiającego do naliczenia kar umownych, Zamawiający jest uprawniony do miarkowania ich wysokości w zależności od charakteru uchybienia Wykonawcy obowiązkom umownym. Dotyczy to w szczególności sytuacji, gdy przewidziana kara umowna jest zdaniem Stron umowy wygórowana w stosunku do charakteru uchybienia przez Wykonawcę obowiązkom umownym. Ostateczna decyzja w zakresie ewentualnego miarkowania kar umownych jest podejmowana indywidulanie przez Zamawiającego. Naliczenie kar umownych jak i miarkowanie jest uprawnieniem Zamawiającego. Wykonawcy nie przysługuje roszczenie z tego tytułu.”

**Odp.:** Zamawiający nie wyraża zgody, zapisy Umowy pozostają w tym zakresie bez zmian.

1. Ust. 2 pkt a) i b) Kary umowne i odstąpienie od Umowy to zobowiązanie symetryczne, prosimy o dodanie do postanowień umowy zapisów uprawniających Wykonawcę do naliczenia tożsamych kar umownych za odstąpienie przez Wykonawcę od Umowy z przyczyn leżących po Stronie Zamawiającego oraz za odstąpienie przez Zamawiającego od Umowy z przyczyn leżących po Stronie Zamawiającego.

**Odp.:** Zamawiający nie wyraża zgody, zapisy Umowy pozostają w tym zakresie bez zmian.

1. Załącznik nr 3 do SWZ, Umowa § 6 ust. 2

W związku z postanowieniem zawartym w ust. 2 tj. „ Wykonawca zobowiązuje się do bezpłatnego usuwania wad i usterek dostarczonego sprzętu (…)”, prosimy o potwierdzenie, że Zamawiający zaakceptuje udzielenie gwarancji na sprzęt, która jest gwarancją producenta udzielaną przez producenta sprzętu a Zamawiający w takim przypadku nie będzie wymagał aby gwarancji udzielił samodzielnie Wykonawca, z uwagi na to, że gwarancja pokrywająca roszczenia Zamawiającego z tytułu umowy udzielana jest przez producenta, a nałożenie obowiązku udzielenia konkurencyjnej gwarancji na Wykonawcę jest niezasadne.

**Odp.:** Zamawiający potwierdza, że zaakceptuje udzielenie gwarancji na sprzęt przez producenta.

1. Załącznik nr 4 do SWZ Projekt Umowy §6
2. Prosimy o potwierdzenie, że czasy napraw oraz świadczenia usług serwisowych realizowane będą w Dni Robocze w godzinach pracy serwisu.

**Odp.:** Zamawiający potwierdza

1. Prosimy o potwierdzenie, że Wykonawca nie ponosi odpowiedzialności za awarie/usterki/wady i nieprawidłowe działania systemu i urządzeń spowodowanie działaniem osób trzecich, użytkowaniem dostarczanych produktów niezgodnie z ich przeznaczeniem lub niestosowanie się użytkowników systemu do instrukcji obsługi.

**Odp.:** Zamawiający potwierdza

1. Załącznik nr 4 do SWZ §7 ust. 1

Prosimy o potwierdzenie, że odstąpienie od Umowy przez Zamawiającego może nastąpić w przypadkach określonych w ust. 1 po uprzednim wezwaniu Wykonawcy do należytego wykonania Umowy oraz wyznaczenia mu dodatkowego terminu, nie krótszego niż 5 dni, na przystąpienie do należytego wykonania przedmiotu zamówienia.

**Odp.:** Zamawiający potwierdza, że odstąpienie od Umowy może nastąpić w przypadkach określonych w §7 ust. 1 po uprzednim wezwaniu Wykonawcy do należytego wykonania Umowy oraz wyznaczenia mu dodatkowego terminu na usuniecie podstawy kwalifikującej przyczynę odstąpienia.

1. Dokumentacja postępowania, umowa powierzenia przetwarzania danych osobowych, pakiet 1.

W przedmiocie zamówienia wyszczególnione są usługi związane z montażem, instalacją i konfiguracją dostarczanej infrastruktury sprzętowej oraz ingerencją w dane przetwarzane przez system HIS. W związku z powyższym prosimy o dołączenie do postępowania umowy powierzenia przetwarzania danych osobowych bądź potwierdzenie, że Zamawiający zaakceptuje wzór Wykonawcy. Określenie zasad przetwarzania jest niezbędne do realizacji usług opisanych w Opisie Przedmiotu Zamówienia.

**Odp.:** Zamawiający potwierdza, ze zaakceptuje wzór Wykonawcy w zakresie powierzenia przetwarzania danych osobowych.

Dyrektor ZOZ w Pińczowie
Krzysztof Słonina