

SPZOZ-ZP/5D/2024

Kępno, dnia 22.05.2024r.

Otrzymują:  
[https://platformazakupowa.pl/pn/szpital\\_kepno](https://platformazakupowa.pl/pn/szpital_kepno)

**Dotyczy:**

**postępowania przetargowego pn. „Dostawa abonamentu z dostępem do nowych wersji systemu ESKULAP, SIMPLE ERP oraz aplikacji KOSZTY wraz z dostępem z uprawnieniami do nowych wersji oprogramowania i pakietem 240 godzin wdrożeniowo-serwisowych dla Samodzielnego Zakładu Opieki Zdrowotnej w Kępnie” – oznaczenie sprawy: SPZOZ-ZP/5D/2024.**

Działając na podstawie art.284 ustawy z dnia 11 września 2019 r. – Prawo zamówień publicznych (Dz.U. z 2023r. ,1605 ze zm.) Zamawiający – Samodzielny publiczny Zakład Opieki Zdrowotnej w Kępnie udziela odpowiedzi na pytania zadane do treści Specyfikacji Warunków Zamówienia niniejszego postępowania:

**PYTANIE NR 1**

*Dokumentacja postępowania*

1. Prosimy o potwierdzenie, że pod użytymi w dokumentacji postępowania, sformułowaniami: godziny wdrożeniowo-serwisowych, godziny serwisowo-eksploatacyjnym Zamawiający rozumie świadczenie opieki serwisowej w wymiarze 240 godzin w zakresie wskazanym w Rozdziale III pkt 3 SWZ.

**Odpowiedź: Tak, Zamawiający potwierdza.**

**2. SWZ, Rozdział III, ust. 3 pkt c)**

Prosimy o poprawę omyłki pisarskiej. Prawidłowym odniesieniem jest §2 ust. 11 umowy stanowiącej załącznik nr 4 do SWZ.

**Odpowiedź: Omyłka pisarska została poprawiona. Zmodyfikowana SWZ zostanie zamieszczona na stronie postępowania.**

**3. SWZ, Rozdział III, ust. 3 pkt a), Załącznik nr 4 do SWZ, §2 ust. 12 pkt a**

Prosimy o potwierdzenie, że prace Wykonawcy dotyczące pomocy w administrowaniu bazą danych będą wykonywane jedynie w przypadku posiadania przez Zamawiającego minimalnych wersji baz danych wymaganych przez Producenta systemu Eskulap i Simple.ERP oraz aplikacji Koszty.

**Odpowiedź: Tak, Zamawiający potwierdza.**

**4. SWZ, Rozdział III, ust. 3 pkt d), Załącznik nr 4 do SWZ, §2 ust. 12 pkt d**

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

**Odpowiedź: Tak, Zamawiający potwierdza.**

**5. SWZ rozdział III, ust. 3 lit. d)**

Pytanie: Prosimy o wyjaśnienie jaki dialog techniczny Zamawiający ma na myśli, kiedy on się odbędzie i jaki będzie miał wpływ na realizację usług o charakterze serwisowo-eksploatacyjnym.

**Odpowiedź: Zamawiający miał na myśli uzgodnienia dotyczące realizacji usług o charakterze serwisowo-**

eksploatacyjnym w uzgodnionym obustronnie terminie.

**6. SWZ, Rozdział III, ust. 3 pkt h)**

Prosimy o usunięcie wymogu świadczenie przez Wykonawcę świadczenia usługi zdalnego monitoringu systemu świadczonego w sposób ciągły. Usługi zdalnego monitoringu systemu świadczone są przez wykwalifikowane w tej specjalizacji firmy, które wykorzystują do tego rodzaju usług wysokospecjalistyczne oprogramowania, które jest niezbędne dla prawidłowego realizacji usługi.

**Odpowiedź: Zamawiający wyraża zgodę na usunięcie zapisu dotyczącego wymogu świadczenie przez Wykonawcę świadczenia usługi zdalnego monitoringu systemu świadczonego w sposób ciągły.**

**7. SWZ, Rozdział III, ust. 5, Załącznik nr 4 do SWZ, §6 ust. 2**

Prosimy o potwierdzenie, że Zamawiający wymaga alby każde połączenie realizowane w ramach usług serwisowych do systemu Eskulap było możliwe do zidentyfikowania i analizy w logach systemu.

**Odpowiedź: Tak, Zamawiający potwierdza.**

**8. SWZ, Rozdział III, ust. 6**

Prosimy o dostosowanie zapisów do aktualnych przepisów prawa dotyczących ochrony danych osobowych.

Obowiązujące przepisy: Ustawa z dnia 10 maja 2018 r. o ochronie danych osobowych oraz Rozporządzenie Parlamentu Europejskiego i Rady (UE) 2016/679 z dnia 27 kwietnia 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).

**Odpowiedź: Zamawiający zmienił podstawę prawną na aktualnie obowiązującą. Zmodyfikowana SWZ zostanie zamieszczona na stronie postępowania.**

**9. SWZ, Rozdział III, ust. 8**

Prosimy o wykreślenie zapisu dotyczącego załącznika nr 1a do SWZ. Dokumentacja postępowania nie zawiera wyżej wskazanego załącznika.

**Odpowiedź: Zamawiający wykreślił zapis dotyczącego załącznika nr 1a do SWZ.**

**10. SWZ, Rozdział III, ust. 14 (1), załącznik nr 1 do SWZ, ust. 6, załącznik nr 4 do SWZ, §9**

Prosimy o potwierdzenie, że Zamawiający nie będzie uznawał za podwykonawcę współpracowników Wykonawcy, osób fizycznych prowadzących działalność gospodarczą, z którymi Wykonawca jest powiązany stałymi umowami o współpracy lub innymi umowami cywilnoprawnymi o stałym charakterze. Wykonawca korzysta z zasobów własnych w ramach, których część personelu jest zatrudniona na umowach B2B lub innych cywilnoprawnych.

**Odpowiedź: Tak, Zamawiający potwierdza.**

**11. SWZ, Rozdział VI, WYKAZ OŚWIADCZEŃ i DOKUMENTÓW SKŁADANYCH przez Wykonawcę wraz Z OFERTĄ ust. 3 i 7**

Prosimy o potwierdzenie, że Zamawiający wskazując załącznik nr 2 do SWZ stanowiący Szczegółowy Opis Przedmiotu Zamówienia ma na myśli Załącznik nr 2 - ARKUSZ CENOWY.

**Odpowiedź: Tak, Zamawiający potwierdza.**

**12. SWZ, Rozdział VIII, ust. 6**

Prosimy o dostosowanie terminu udzielenia wyjaśnień na zgodny z aktualnie obowiązującą Ustawą PZP tj. W odniesieniu do zamówień poniżej progów unijnych zamawiający jest zobowiązany do udzielenia wyjaśnień niezwłocznie, nie później niż na 2 dni przed upływem terminu składania ofert, jeżeli wnioski o wyjaśnienie treści SWZ lub opisu potrzeb i wymagań wpłynęły do zamawiającego nie później niż na 4 dni przed upływem

terminu składania ofert. Jeżeli zamawiający nie udzieli wyjaśnień w terminie, przedłuża termin składania odpowiednio ofert albo ofert podlegających negocjacom o czas niezbędny do zapoznania się wszystkich zainteresowanych wykonawców z wyjaśnieniami.

**Odpowiedź: Zamawiający zmienił termin udzielenia wyjaśnień na zgodny z aktualnie obowiązującą Ustawą PZP.**

**13. SWZ, Rozdział XVII, ust. 6, załącznik nr 1 do SWZ, ust. 5, Załącznik nr 4 do SWZ, §14 ust. 8**

Zwracamy się z prośbą o dopuszczenie możliwości zawarcia umowy w przedmiotowym postępowaniu za pomocą środków elektronicznych tj. kwalifikowanym podpisem elektronicznym, które to jest równoważne w skutkach z podpisaniem umowy w formie pisemnej (podpisanie własnoręcznym podpisem).

**Odpowiedź: Zamawiający wyraża zgodę na możliwość zawarcia umowy w przedmiotowym postępowaniu za pomocą środków elektronicznych tj. kwalifikowanym podpisem elektronicznym.**

**14. SWZ, Rozdział XVII, ust. 9 pkt c)**

Prosimy o dostosowanie nazwy postępowania do przedmiotu aktualnie prowadzonej procedury.

**Odpowiedź: Zamawiający zmienił nazwę postępowania w Rozdziale XVII, ust. 9 pkt c)**

**15. SWZ, Rozdział XVII, ust. 9 pkt d)**

Prosimy o usunięcie zapisów- Zamawiający w przedmiotowym postępowaniu nie stawia wymogów związanych z zatrudnieniem na podstawie umowy o pracę.

**Odpowiedź: Zamawiający usunął zapis w Rozdziale XVII, ust. 9 pkt d)**

**16. Załącznik nr 4 do SWZ, §2 ust. 1 pkt a**

Prosimy o potwierdzenie, że Zamawiający uzna za spełnione wymaganie dotyczące dostarczania nowych wersji oprogramowania poprzez przekazanie przez Wykonawcę informacji o dostępnych aktualizacjach jeśli zostaną one udostępnione za pomocą FTP z indywidualnie przydzielonym kontem użytkownika.

Prosimy o potwierdzenie, że w przypadku zlecenia wykonania czynności przeprowadzania aktualizacji systemów przez Wykonawcę będą realizowane w ramach określonego w ust. 2 pakietu godzin serwisowych.

**Odpowiedź: Tak, Zamawiający potwierdza.**

**17. Załącznik nr 4 do SWZ, §2 ust. 1 pkt b**

Prosimy o potwierdzenie, że poprzez sformułowanie: *przeniesienie uprawnień do korzystania z nowych wersji produktów*, Zamawiający ma na myśli uprawnienie do korzystania z aktualizacji systemów objętych przedmiotem zamówienia w zakresie, w jakim Zamawiający posiada ważne licencje.

**Odpowiedź: Tak, Zamawiający potwierdza.**

**18. Załącznik nr 4 do SWZ, §2 ust. 2**

Zamawiający określa przedmiot umowy w zakresie usług serwisowych jako pakiet roboczogodzin.

Zapisy dokumentacji postępowania nie precyzują ilości dojazdów do siedziby Zamawiającego zatem Wykonawca kalkulując stawkę godziny serwisowej musi doliczyć maksymalną możliwą ilość dojazdów do siedziby Zamawiającego. Prosimy o dopuszczenie rozwiązania, w którym to koszty dojazdu do siedziby Zamawiającego będą liczone jako równowartość 2 godzin usług serwisowych co w konsekwencji pomniejsza pakiet godzin wskazany przez Zamawiającego.

**Odpowiedź: Zamawiający dopuszcza rozwiązania, w którym to koszty dojazdu do siedziby Zamawiającego będą liczone jako równowartość 2 godzin usług serwisowych co w konsekwencji pomniejsza pakiet godzin wskazany przez Zamawiającego.**

**19. Załącznik nr 4 do SWZ, §2 ust. 3**

Prosimy o potwierdzenie, że Zamawiający zaakceptuje udostępnienie 2 narzędzi rejestracji zgłoszeń Help Desk:

jeden dla systemu Eskulap oraz jeden dla systemu Simple.ERP i Aplikacji Koszty (zmiana ta podyktowana jest wykorzystywaniem już przez Wykonawcę elektronicznym narzędziem zgłoszeń HelpDesk).

**Odpowiedź: Tak, Zamawiający potwierdza.**

**20. Załącznik nr 4 do SWZ, §2 ust. 4 oraz ust. 5**

Prosimy o wykreślenie zapisu, który jest niezgodny z dalszymi zapisami Umowy (§2 ust.6 i §3 ust. 2-5) i wydaje się być nadmiarowy. Wykonawca zwraca uwagę, że Zamawiający na bieżąco, w narzędziu HelpDesk ma możliwość obserwacji statusu zgłoszeń danej czynności w ramach godzin serwisowych, który zawiera: wskazaniem daty czynności, rodzaju czynności, czasu poświęconego na wykonanie czynności.

**Odpowiedź: Zamawiający wykreślił zapis zawarty w §2 ust. 4 oraz ust. 5.**

**21. Załącznik nr 4 do SWZ, §2 ust. 2 oraz ust. 8**

1. Prosimy o potwierdzenie, że terminy realizacji usług zdalnych będą obowiązywały wówczas, kiedy Zamawiający udostępni bezpieczne połączenie zdalne. W przypadku braku takiego dostępu terminy realizacji usług mogą się przedłużać i tym samym mogą być niedochowane co nie będzie miało odzwierciedlenia w konsekwencjach dochowania terminów realizacji określonych dla Wykonawcy.

2. Prosimy o potwierdzenie, że Zamawiający zapewni również poniższe rodzaj połączeń zdalnych:

1. Udostępnienie terminala - zapewni bezpieczny sposób komunikacji z siecią poprzez udostępnienie bezpiecznego terminala;
2. Udostępnienie portu do bazy danych – zapewni bezpieczny sposób komunikacji z siecią poprzez udostępnienie IP i portu pozwalającego na komunikację z bazą danych.
3. Udostępnienie dostępu poprzez aplikację Team Viewer.

**Odpowiedź: Tak, Zamawiający potwierdza.**

**22. Załącznik na 4 do SWZ, §2 ust. 11**

Prosimy o wyjaśnienie, czy do usług świadczonych ponad przewidziany w umowie pakiet serwisowy, będą miały zastosowanie postanowienia umowy?

Zwracamy jednocześnie uwagę, że w Załączniku nr 1 – Formularzu ofertowym nie ma miejsca na wprowadzenie informacji o stawce za godziny serwisowe wykonane ponad limit godziny. Prosimy o odpowiednią modyfikację Formularza ofertowego poprzez wprowadzenie dodatkowego zapisu.

**Odpowiedź: Tak, Zamawiający dodał zapis w Formularzu Oferty załącznik nr 1, zmodyfikowany załącznik zostanie zamieszczony na stronie postępowania.**

**23. Załącznik na 4 do SWZ, §2 ust. 12 pkt h)**

Zamawiający specyfikuje: wszelkie inne czynności konieczne do prawidłowego i pełnego korzystania z funkcjonalności programów. Powyższe postanowienie jest bardzo ogólne, prosimy o przedstawienie zamkniętego katalogu „wszelkich innych czynności”. Prosimy również o potwierdzenie, że powyższe czynności będą stanowiły postanowienie wspólne Stron.

**Odpowiedź: Zamawiający potwierdza, że powyższe czynności będą stanowiły postanowienie wspólne Stron.**

**24. Załącznik na 4 do SWZ, §2 ust. 13**

Prosimy o wyjaśnienie jaką ilość godzin szkoleniowych Zamawiający zakłada. Zwracamy uwagę, że brak jest takiej informacji w dokumentacji postępowania, tymczasem w § 2 ust. 12 f Zamawiający wskazuje na „dodatkowe szkolenia” w ramach dostępnej puli godzin opieki serwisowej. Jaka jest zatem pula godzin podstawowych szkolenia?

**Odpowiedź: Zamawiający nie jest w stanie określić puli godzin szkoleń, zgodnie z bieżącymi potrzebami Zamawiającego.**

**25. Załącznik na 4 do SWZ, §3 ust. 1 oraz ust. 3, § 2 ust. 4-5**

Prosimy o ujednoczenie zapisów dotyczących protokołu z wykonanych czynności wraz ze wskazaniem liczby godzin. Prosimy o potwierdzenie, że Zamawiający akceptuje również, zgodnie z zapisem § 2 ust. 6 umowy aby: Protokoły rozliczeniowo-godzinowe były generowane po każdym zakończonym miesiącu realizacji przedmiotu zamówienia, z systemu HelpDesk ze zgłoszeń o statusie „zamknięte” i nie wymagają wówczas podpisu ze strony Zamawiającego i Wykonawcy.

**Odpowiedź: Zamawiający akceptuje, zgodnie z zapisem § 2 ust. 6 umowy aby: Protokoły rozliczeniowo-godzinowe były generowane po każdym zakończonym miesiącu realizacji przedmiotu zamówienia, z systemu HelpDesk ze zgłoszeń o statusie „zamknięte” i nie wymagają wówczas podpisu ze strony Zamawiającego i Wykonawcy.**

**26. Załącznik na 4 do SWZ, §4 ust. 1 b**

Prosimy o potwierdzenie, że pomoc telefoniczna będzie każdorazowa ewidencjonowana w narzędziu HelpDesk.

**Odpowiedź: Zamawiający potwierdza, że pomoc telefoniczna będzie każdorazowa ewidencjonowana w narzędziu HelpDesk.**

**27. Załącznik na 4 do SWZ, §4 ust. 1 c, d, e**

Prosimy o potwierdzenie, że podane czasy liczone są w godzinach roboczych w dniach roboczych tj. od poniedziałku do piątku z wyłączeniem dni ustawowo wolnych od pracy.

**Odpowiedź: Zamawiający potwierdza, że podane czasy liczone są w godzinach roboczych w dniach roboczych tj. od poniedziałku do piątku z wyłączeniem dni ustawowo wolnych od pracy.**

**28. Załącznik nr 4 do SWZ, §4 ust. 4 pkt c**

Zamawiający specyfikuje: c) gotowości do realizacji zmian w oprogramowaniu zaproponowanym przez Zamawiającego. Prosimy o potwierdzenie, że będą to ustalenia wspólne Zamawiającego i Wykonawcy oraz, że w przypadku gdy dana funkcjonalność nie będzie wpisywała się w kanon innych parametrów systemu Wykonawca nie będzie zobowiązany do jej implementacji.

**Odpowiedź: Tak, Zamawiający potwierdza.**

**29. Załącznik na 4 do SWZ, § 6 ust. 3**

Prosimy o potwierdzenie, że wypełnienie obowiązku spełnienia wymaganych warunków leży po stronie Zamawiającego.

**Odpowiedź: Tak, Zamawiający potwierdza.**

**30. Załącznik na 4 do SWZ, § 8 ust. 1**

1. Prosimy o potwierdzenie, że Wykonawca zobowiązany będzie do wystawienia Zamawiającemu faktury dotyczącej abonamentu wraz z dostępem do nową wersji systemu Eskulap/Simple.ERP/Koszty po każdym zakończonym miesiącu kalendarzowym wykonywania usługi, natomiast wystawienie faktury za godziny serwisowe (serwisowo-wdrożeniowe) nastąpi na podstawie protokołami odbioru, o którym mowa w ust. 2. **Odpowiedź: Tak, Zamawiający potwierdza.**
2. Wnosimy o modyfikację przedmiotowych postanowień w ten sposób, że termin płatności faktury będzie liczony od daty jej wystawienia. Wskazujemy, że obowiązek podatkowy związany z wystawieniem przez wykonawcę faktury VAT powstaje z chwilą jej wystawienia, a nie doręczenia adresatowi w związku z czym, datą faktury zawsze jest data jej wystawienia a nie odbioru. Wykonawca nie ma jakiegokolwiek wpływu na to, w jakim terminie faktura zostanie odebrana przez Zamawiającego. **Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody, ustawa o przeciwdziałaniu nadmiernym opóźnieniom w transakcjach handlowych mówi o terminie płatności liczonym od**



**dnia doręczenia dłużnikowi faktury lub rachunku.**

3. Wykonawca zwraca uwagę na fakt, że przepisy prawa nie przewidują instytucji „prawidłowej” faktury VAT. Ustawa o podatku od towarów i usług w art. 106e wymienia niezbędne elementy, która musi zawierać faktura. W przypadku błędów lub braków w fakturze podatnik zobowiązany jest zgodnie z art. 106j wystawić fakturę korygującą bądź notę korygującą - zgodnie z art. 106k. Zapis o "poprawnie" wystawionej FV nie jest zapisem powszechnie stosowanym w obszarach rozliczeń pomiędzy stronami umowy. Wobec powyższego Wykonawca zwraca się z prośbą o usunięcie wyrazu „prawidłowej” z zapisu ust. 1. **Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody. Prawdłowo wystawiona faktura to faktura zawierająca elementy wskazane w przywołanym przez Państwa przepisie ustawy o VAT oraz zgodnie z wymogami umowy, na które wymogi strony przystały w ramach swobody kontraktowania – np. w tym wypadku na podstawie protokołów odbioru, które z kolei nie są objęte dyspozycją art. 106e.**
4. Prosimy Zamawiającego o skrócenie terminu płatności z 60 dni do 30 dni - zgodnie z postanowieniami umownymi i przepisami prawa faktury VAT. Powszechną praktyką w świadczeniu usług jest stosowanie 30-dniowego terminu płatności. Prosimy o potwierdzenie, że Zamawiający nie wymaga dostarczania wraz z fakturą protokołów. Wykonawca zwraca uwagę, że przy wysyłaniu faktur poprzez PEF nie ma możliwości przesyłania załączników, tym samym niemożliwe będzie dołączenie przez Wykonawcę protokołu. **Odpowiedź: Zmawiający nie wyraża zgody na zmianę terminu płatności. W terminach płatności istnieją ograniczenia, które wynikają z przepisów prawa, zwłaszcza z ustawy o przeciwdziałaniu nadmiernym opóźnieniom w transakcjach handlowych. Zgodnie z tą ustawą:**
- Jeśli wierzycielem dużego podmiotu jest mały lub średni przedsiębiorca, maksymalny termin płatności wynosi 60 dni.
  - W przypadku podmiotów publicznych termin płatności wynosi 30 dni. Istnieje wyjątek dla podmiotów leczniczych, dla których utrzymano 60-dniowy termin płatności.
  - W innych przypadkach płatność może być odroczone powyżej 60 dni, ale tylko pod warunkiem, że taka praktyka nie będzie nieuczciwa wobec wierzyciela.

### 31. Załącznik na 4 do SWZ, § 10

Prosimy o potwierdzeniem, że czynność odstąpienia od umowy winna nastąpić po uprzednim pisemnym wezwaniu Wykonawcy do należytego wykonania przedmiotu Umowy, z zastrzeżeniem, że wezwanie nie będzie miało terminu krótszego niż 5 dni roboczych. **Odpowiedź: Tak, Zamawiający potwierdza, że czynność odstąpienia od umowy winna nastąpić po uprzednim pisemnym wezwaniu Wykonawcy do należytego wykonania przedmiotu Umowy . Jeżeli chodzi o dodatkowy termin 5 dniowy to jest on niezasadny z uwagi na ewentualne przyczyny odstąpienia wskazane w umowie (trzykrotna reklamacja itp.)**

Jednocześnie prosimy o doszczegółowienie postanowienia § 10 ust. 2 lit. c) postanowienia i doprecyzowanie, że chodzi o trzykrotną reklamację tego samego wadliwego działania przedmiotu umowy. **Odpowiedź: Zamawiający doprecyzował zapis.**

Prosimy także o wyjaśnienie, co Zamawiający rozumie przez „uszkodzenie” danych osobowych, o którym mowa w § 10 ust. 2 lit d. **Odpowiedź: Zamawiający miał na myśli: nieuprawnioną zmianę lub usunięcie danych w**

tabelach bazy danych zawierających dane osobowe przechowywane na nośnikach Zamawiającego. Zapis został zmodyfikowany.

### 32. Załącznik na 4 do SWZ, § 11

- Ust. 1 pkt c) i d) wnosimy o obniżenie wysokości kary umownej w przypadku każdego dnia zwłoki związanej z zapewnieniem serwisu do wysokości 0,1% wartości netto umowy, za każdy dzień naruszenia oraz za niedostarczenie nowych wersji programów do wysokości 0,2% wartości netto umowy, za każdy dzień zwłoki.

Wykonawca wskazuje, że przedmiotowa kara jest rażąco wysoka i będzie się ona przedkładać się na ryzyka jakie wykonawca powinien uwzględnić w proponowanej cenie ofertowej. Zapis zaproponowany przez Zamawiającego bez wątpienia nie ma waloru odszkodowawczego, a jedynie prowadzi do sięgnięcia zysku kosztem Wykonawcy. Ustalając wysokość kary umownej, Zamawiający powinien mieć na uwadze że wysokość kary umownej nie powinna prowadzić do nieuzasadnionego wzbogacenia czy naruszenia zasady proporcjonalności, określonej w art. 16 pkt 3 Pzp. Kara umowna, jako surogat odszkodowania, powinna zmierzać do naprawienia szkody wyrządzonej zamawiającemu z tytułu niewykonania lub nienależytego wykonania świadczenia niepieniężnego, natomiast nie powinna stanowić dla niego źródła dodatkowego zysku. **Odpowiedź: Zamawiający wyraża zgodę. Zapis został zmodyfikowany.**

- Ust. 1 pkt e) prosimy o wykreślenie zapisu. **Odpowiedź: Zapis został wykreślony.**
- Kary umowne i odstąpienie od Umowy to zobowiązanie symetryczne, prosimy o dodanie do postanowień umowy zapisów uprawniających Wykonawcę do naliczenia tożsamyh kar umownych za odstąpienie przez Wykonawcę od Umowy z przyczyn leżących po Stronie Zamawiającego.

**Odpowiedź: Nowością w systemie zamówień publicznych wprowadzoną wraz z wejściem w życie ustawy z 11.09.2019 r. Prawo zamówień publicznych jest ustanowienie katalogu klauzul abuzywnych - czyli katalogu niedozwolonych postanowień umownych kształtujących obowiązki wykonawcy w sposób rażąco nieproporcjonalny do rodzaju zamówienia oraz ryzyk związanych z jego realizacją. Katalog klauzul abuzywnych, w którym pierwsze trzy klauzule wprost dotyczą kar umownych, zawarty został w art. 433 PZP, w którym wskazano, że postanowienia umowy nie mogą przewidywać:**

- odpowiedzialności wykonawcy za opóźnienie, chyba że jest to uzasadnione okolicznościami lub zakresem zamówienia;
- naliczania kar umownych za zachowanie wykonawcy niezwiązane bezpośrednio lub pośrednio z przedmiotem umowy lub jej prawidłowym wykonaniem;
- odpowiedzialności wykonawcy za okoliczności, za które wyłączną odpowiedzialność ponosi zamawiający;

Kolejnym zagadnieniem w kontekście kar umownych jest ich limitacja, ustawodawca postanowił nakazać zamawiającym wskazanie łącznej maksymalnej wysokości kar umownych, których mogą dochodzić strony.

Żadne przepisy prawa z kolei nie przewidują aby kary umowne miały być symetryczne dla każdej ze stron.

- Z uwagi na fakt, że kary umowne naliczane są z tytułu zwłoki wykonawcy, a zgodnie z art. 471 kodeksu cywilnego niezbędną przesłanką dochodzenia kary umownej jest tylko takie niewykonanie lub

nienależyte wykonanie zobowiązania, za które dłużnik ponosi odpowiedzialność (art. 471 KC), Wykonawca może więc dowodzić, że niewykonanie lub nienależyte wykonanie zobowiązania jest następstwem okoliczności, za które nie ponosi odpowiedzialności. Prosimy zatem o wprowadzenie do Umowy zapisów dotyczących obowiązku wezwania Wykonawcy do wyjaśnień przed naliczeniem kary umownej co do okoliczności mających być podstawą naliczenia kary umownej. Proponujemy zapis: Zamawiający przed naliczeniem kary umownej i wystawieniem z tego tytułu dokumentu księgowego, zobowiązany jest do wezwania Wykonawcy do złożenia wyjaśnień w zakresie okoliczności będących podstawą naliczenia kary, w tym w szczególności w zakresie zwłoki Wykonawcy, cele ustalenia zakresu odpowiedzialności Wykonawcy. **Odpowiedź: W przypadku naliczenia kary umownej Wykonawca niezależnie od zapisu może składać wyjaśnienia dotyczące zaistniałych okoliczności i nie potrzebuje na to zgody drugiej strony .**

- Zamawiający przewiduje w umowie szereg przypadków w jakich naliczona może zostać kara umowna. Analiza tych postanowień wskazuje, że jedno zdarzenie może być jednocześnie podstawą do naliczenia kilku kar umownych, co z zasady jest sprzeczne z istotą kar umownych podkreślając nierówność stron umowy jak również dysproporcję między karą a ochroną interesu Zamawiającego, a także prowadziłoby do nieuzasadnionego wzbogacenia Zamawiającego. Dlatego prosimy o wprowadzenie do umowy zapisu, który eliminowałby możliwość naliczania kilku kar z różnych tytułów, gdy dotyczą one jednego zdarzenia. Dopuszczamy przy tym wybór Zamawiającego kary najwyższej z możliwych w takim przypadku. Wskazujemy również, że zgodnie z rekomendacjami Prezesa Urzędu Zamówień Publicznych dotyczącymi zamówień na systemy informatyczne, Tom II, Rekomendacja szczegółowa nr 5.4. Zamawiający powinni unikać kumulowania równych kar naliczanych za to samo zdarzenie. Proponujemy zatem zapis: W przypadku, gdy Zamawiający zgodnie z umową, w odniesieniu do jednego zdarzenia miałby możliwość naliczenia kary umownej z więcej niż jednego tytułu, Zamawiający uprawniony jest do jednokrotnego naliczenia kary, z dowolnie wybranego tytułu. **Odpowiedź: Zamawiający wprowadzi proponowany zapis.**
- Prosimy o dodanie do umowy następującego zapisu: „Całkowita wysokość odpowiedzialności odszkodowawczej Wykonawcy nie przekroczy łącznej wartości brutto zamówienia.” **Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody.**

### **33. Załącznik na 4 do SWZ, § 13 ust. 8 pkt 5**

Prosimy o poprawę oczywistej omyłki pisarskiej. Termin realizacji umowy został wskazany w § 5 ust. 1.

**Odpowiedź: Oczwista omyłka pisarska została poprawiona**

### **34. Załącznik na 4 do SWZ, § 13 ust. 11 pkt g**

Prosimy o poprawę oczywistej omyłki pisarskiej, wniosek został wskazany w ust. 11 pkt e).

**Odpowiedź: Oczwista omyłka pisarska została poprawiona**

### **35. Załącznik na 4 do SWZ, § 13 ust. 11 pkt h**

1. Prosimy o poprawę omyłki pisarskiej. Zmiany wskaźnika GUS zostały wskazane w ust. 11 pkt b).
2. Prosimy o poprawę omyłki pisarskiej. Wynagrodzenie brutto zostało wskazane w § 7 ust. 3.

**Odpowiedź: Oczwiste omyłki pisarskie zostały poprawione.**

### **36. Załącznik na 4 do SWZ, § 14 ust. 7**

Zachowanie poufności to zobowiązanie symetryczne. Prosimy o dodanie do umowy zapisów obligujących Zamawiającego do zachowania poufności. Prosimy również o wskazanie granicznego terminu zachowania



poufności, pozostawienie zapisu obligującego Wykonawcę do zachowania w tajemnicy bez ograniczeń w czasie jest zapisem nadmiarowym. Wykonawca proponuje wprowadzenie do zapisów umowy, że zachowanie poufności wygasa po upływie 10 lat od dnia zakończenia realizacji przedmiotu zamówienia, okres ten jest powszechnie praktykowany. Pozostawianie zapisów w obecnym kształcie narusza równowagę Stron.

**Odpowiedź: Umowy zawarte z jednostkami sektora finansów publicznych nie mogą być objęte tajemnicą przez SPZOZ, gdyż takie informacje objęte są zasadą jawności i dostępne w trybie dostępu do informacji publicznej, zaś SPZOZ jest jedynym z podmiotów zobowiązanych do udzielania informacji publicznej na konkretne zapytania jeżeli spełniają one wymogi ustawy. Jednak w ocenie SPZOZ jawność realizacji umowy w sprawie zamówienia publicznego nie oznacza, że wykonawca ma uprawnienia do swobodnego udostępniania tych informacji. Zamawiający wyraża zgodę na to, że zachowanie poufności wygasa po upływie 10 lat od dnia zakończenia realizacji przedmiotu zamówienia.**

**37. Załącznik nr 4a do SWZ, § 2 ust. 4**

Prosimy o potwierdzenie, że czynności i cele wynikające z Umowy Głównej zostaną uzupełnione przed podpisaniem umowy w porozumieniu z Wykonawcą.

**Odpowiedź: Tak, Zamawiający potwierdza.**

**38. Załącznik nr 4a do SWZ, § 3 ust. 9**

Prosimy o potwierdzenie, że Administrator interpretując zapis miał na myśli imienne upoważnienia nadane personelowi Wykonawcy oraz oświadczenie o zachowaniu poufności podpisane przez personel Wykonawcy dostępne do wglądu w siedzibie Wykonawcy.

**Odpowiedź: Tak. Zamawiający potwierdza.**

**Jednocześnie Zamawiający informuje, iż zmodyfikowany wzór umowy – załącznik nr 4, zmodyfikowana SWZ oraz Formularz oferty - załącznik nr 1, zostaną zamieszczone na stronie postępowania.**

**Zamawiający informuje również, iż do wzoru umowy wprowadzony został dodatkowy paragraf nr 4, zmieniła się z w związku z tym numeracja paragrafów.**

**Podpisano: Dyrektor SPZOZ w Kępnie  
/-/ Beata Andrzejewska**