

Znak sprawy 16/2019

do wszystkich uczestników postępowania

dotyczy: postępowania o zamówienie publiczne w trybie przetargu nieograniczonego poniżej 221 000 EURO zamieszczonego w BZP pod numerem 529556-N-2019 w dnia 2019-03-26 r. na dostawę oprogramowania oraz sprzętu komputerowego (wagi precyzyjne, drukarki etykiet, czytniki kodów) wspierającego produkcję leków w pracowni cytostatyków dla potrzeb Apteki Wojewódzkiego Szpitala Zespolonego w Elblągu.

Wojewódzki Szpital Zespolony w Elblągu informuje, że w przedmiotowym postępowaniu w dniu 01.04.2019 r. od Wykonawcy wpłynęły zapytania o następującej treści:

Pytanie 1. Zał. Nr 2A do SIWZ, pkt 20., „Dopisywanie niestandardowych leków do planów terapii.” Czy Zamawiający uzna wymaganie za spełnione, jeśli osoba zlecająca będzie miała możliwość zdefiniowania produktu na podstawie wprowadzonych w pracowni chemioterapii substancji czynnych i płynów?

Ad. 1. Tak, Zamawiający uzna takie rozwiązanie.

Pytanie 2. Zał. Nr 2A do SIWZ, pkt. 21., „Kaskadowe zatwierdzanie leków cytostatycznych na wybrany dzień, cykl.” Co Zamawiający rozumie przez kaskadowe zatwierdzanie leków cytostatycznych na wybrany dzień, cykl?

Ad. 2. Zamawiający usuwa punkt 21 z Załącznika Nr 2A do SIWZ.

Pytanie 3. Zał. Nr 2A do SIWZ, pkt 48 i 51, Integracja HIS Asseco. Prosimy o potwierdzenie, że chodzi o system AMMS oraz że Zamawiający akceptuje spełnienie świadczenia z wykorzystaniem protokołu HL7 zgodnie z załączoną do pytań specyfikacją integracji (dokument niejawną dla stron trzecich z wyłączeniem Asseco – prosimy o nieupublicznianie!).

Ad. 3. Tak, Zamawiający potwierdza, że obecnie użytkowanym systemem HIS jest AMMS. Zamawiający akceptuje spełnienie świadczenia z wykorzystaniem protokołu HL7 zgodnie z załączoną do pytań specyfikacją integracji.

Pytanie 4. Zał. Nr 2A do SIWZ, pkt 50, Integracja HIS Asseco. Prosimy o potwierdzenie, że Zamawiający nie wymaga tworzenia i podpisywania w dostarczonym oprogramowaniu dokumentów elektronicznych (EDM) ani ich przekazywania do HIS Asseco.

Ad. 4. Tak, Zamawiający potwierdza,

Pytanie 5. Zał. Nr 2A do SIWZ, pkt. 65-68, Integracja z HIS Asseco. W specyfikacji rzeczonych zapisów występują obligujące Wykonawcę do zapewnienia określonych efektów w systemie HIS Asseco. Prosimy o potwierdzenie, że Zamawiający we

własnym zakresie nabywa niezbędne do wykonania integracji w opisanym zakresie licencji oraz usługi po stronie producenta HIS, jak również zapewni współpracę producenta HIS przy wykonaniu prac w określonym terminie tj. zgłosi Wykonawcy gotowość do realizacji usług w zakresie integracji nie później niż na 60 dni od daty zawarcia umowy. Tym samym Wykonawca winien uwzględnić w ofercie jedynie koszty licencji i integracji ponoszone po swojej stronie i nie musi uwzględniać kosztów stron trzecich jak również, że Wykonawca nie będzie przez Zamawiającego obciążany odpowiedzialnością za działania/zaniechania stron trzecich. W przeciwnym wypadku Zamawiający powołanymi zapisami SIWZ obliguje Wykonawcę do współpracy ze stroną trzecią (producentem HIS) i pokrycia kosztów świadczeń rzeczonych. Nie ulega wątpliwości, że takie ukształtowanie przedmiotu zamówienia narusza art. 29 ust. 1 i 2 oraz art. 7 ust. 1 ustawy Prawo zamówień publicznych. Podkreśla to niemal każdy wyrok wydany przez Izbę w podobnych sprawach, żeby powołać tylko następujące: wyrok KIO z dnia 9.01.2018 sygn. akt 2682/17; wyrok KIO z dnia 21.02.2017 sygn. akt 269/17; wyrok KIO z dnia 8.10.2012 sygn. akt 2053/12; wyrok KIO z dnia 15.01.2014 r sygn. akt: KIO 2942/13.

Ad. 5 Tak, Zamawiający we własnym zakresie nabywa niezbędne do wykonania integracji w opisanym zakresie licencji oraz usługi po stronie producenta HIS, jak również zapewni współpracę producenta HIS przy wykonaniu prac w określonym terminie.

Pytanie 6. Zał. Nr 2A do SIWZ, pkt. 55 „System umożliwi współpracę z precyzyjną, elektroniczną wagą laboratoryjną: - za pośrednictwem menu dotykowego wagi i nie wymaga podłączania żadnej klawiatury zewnętrznej.”Z wiedzy pytającego wynika, że dostarczone obecnie na rynek przez wiodącego producenta wagi mają zmieniony interfejs, który nie zawiera wystarczającej ilości przycisków do obsługi czynności domiarowych w aplikacji produkcyjnej. Mając na uwadze powyższe prosimy o akceptację realizacji dostawy z wykorzystaniem zewnętrznej klawiatury medycznej, którą Wykonawca dostarczy w ramach realizacji przedmiotu umowy.

Ad. 6. Zamawiający dopuszcza dostarczenie zewnętrznej klawiatury medycznej. Minimalne wymagania dla urządzenia to: klawiatura bez bloku numerycznego (ze względu na ograniczone miejsce w komorze laminarnej), interfejs USB, stopień ochrony zapewnianej przez obudowę urządzenia nie niższy niż IP66.

Pytanie 7. SIWZ, pkt 5. „Warunki udziału w postępowaniu oraz braku podstaw do wykluczenia.” Zamawiający nie określa w SIWZ żadnych warunków w zakresie doświadczenia Wykonawców. Potencjalnie rodzi to ryzyko pozyskania zamówienia przez Wykonawców nie posiadających styczności z dziedziną farmacji onkologicznej co jest ryzykowane w związku z okolicznością, że przedmiotem zamówienia jest oprogramowanie, które działając wadliwie może doprowadzić do uszczerbku zdrowia lub życia pacjentów. Mając na uwadze powyższe prosimy o rozważenie określenia w przetargu wymogu legitymowania się co najmniej jedną dostawą systemu do zarządzania pracownia leków cytostatycznych o wartości zbliżonej do szacowanej wartości zamówienia.

Ad. 7. Zamawiający podtrzymuje zapisy SIWZ.

Pytanie 8. SIWZ, pkt 6.5. „W celu potwierdzenia, że oferowane dostawy odpowiadają wymaganiom określonym przez Zamawiającego, Wykonawca na wezwanie Zamawiającego złoży...” Prosimy o potwierdzenie, że Zamawiający dopuszcza, aby dokumenty potwierdzające, że oferowane dostawy odpowiadają wymaganiom określonym przez Zamawiającego, złożone były w języku angielskim, bez tłumaczenia na język polski (zgodnie z art. 9 ust. 3 ustawy Pzp).

Ad. 8. Zgodnie z treścią pkt. 6 SIWZ: „.....Dokumenty sporządzone w języku obcym są składane wraz z tłumaczeniem na język polski”. Zamawiający podtrzymuje wymóg.

Pytanie 9. Zał. Nr 6 do SIWZ, Umowa sprzedaży §3 ust. 1 „Strony zobowiązują się do współdziałania w celu wykonania umowy, poprzez podejmowanie bez zbędnej zwłoki czynności, które okażą się niezbędne dla należytego i terminowego wykonania umowy, a w szczególności składania oświadczeń, przekazywania wymaganych dokumentów oraz udzielania informacji.” Prosimy o potwierdzenie, że Zamawiający nie później, niż w terminie 14 dni od daty podpisania Umowy zgłosi Wykonawcy gotowość do rozpoczęcia projektu, jak również przekaze Wykonawcy infrastrukturę oraz dane niezbędne do realizacji przedmiotu Umowy, na które składają się w szczególności:

- a) Wykaz wraz z topologicznym umiejscowieniem sprzętu przewidzianego do instalacji Oprogramowania stanowiącego Przedmiot Umowy,
- b) Wykaz osób realizujących Projekt po stronie Zamawiającego/Wykonawcy wraz z rolami dla nich przewidzianymi,
- c) Dane Kierownika Projektu odpowiedzialnego za zarządzanie Projektem wdrożeniowym po stronie Zamawiającego wraz z koordynacją prac w zakresie integracji,
- d) Dane osoby odpowiedzialnej za wykonanie integracji z AMMS przez stronę trzecią,
- e) Wykaz osób do przeszkolenia wraz z jednostką organizacyjną i zajmowanym stanowiskiem,
- f) Dane niezbędne do realizacji Projektu,
- g) Fizyczny oraz zdalny dostęp do Infrastruktury Zamawiającego na której należy wykonać usługi,
- h) Wszelkie niezbędne hasła do: zdalnego dostępu, systemów operacyjnych, domen itd.

Ad. 9. Tak, Zamawiający potwierdza.

Pytanie 10. Zał. Nr 6 do SWIZ, Umowa sprzedaży. Ze względu na fakt, iż realizacja umowy warunkowana jest również współpracą stron trzecich, prosimy o potwierdzenie, że jeżeli z przyczyn leżących po stronie Zamawiającego lub stron trzecich kontynuacja prac przez Wykonawcę stanie się niemożliwa, bądź uciążliwa, co w konsekwencji może spowodować znaczący wzrost kosztów Projektu lub Zamawiający/strona trzecia nie wywiązuje się terminowo ze zobowiązań finansowych wynikających z Umowy, Wykonawca ma prawo do wstrzymania realizacji Umowy.

Ad. 10. Nie. Zamawiający nie wyraża zgody

Pytanie 11. Zał. Nr 6 do SIWZ, Umowa sprzedaży. Prosimy o potwierdzenie, że wstrzymanie realizacji Umowy z przyczyn niezależnych od Wykonawcy wydłuża terminy przewidziane na wykonanie poszczególnych elementów Projektu.

Ad. 11. Nie. Zamawiający nie wyraża zgody. W takiej sytuacji nie będzie podstaw do naliczania kar umownych.

Pytanie 12. Zał. Nr 6 do SIWZ, Umowa sprzedaży. Prosimy o potwierdzenie, że jeśli wstrzymanie realizacji umowy trwać będzie dłużej niż 30 dni, Wykonawca uprawniony będzie do rozwiązania umowy ze skutkiem natychmiastowym wraz ze wskazaniem przyczyny rozwiązania umowy.

Ad. 12. Nie. Zamawiający nie wyraża zgody.

Pytanie 13. Zał. Nr 6 do SIWZ, Umowa sprzedaży §3 ust. 4 „Wykonawca odpowiada w pełnej wysokości z uwzględnieniem utraconych korzyści za szkody wyrządzone Zamawiającemu w jego majątku.” Prosimy o potwierdzenie, że postanowienie to nie dotyczy szkód wywołanych przez działanie lub wadliwe działanie Oprogramowania.

Ad. 13. Zamawiający uznaje, że to postanowienie dotyczy szkód wywołanych przez działanie lub wadliwe działanie Oprogramowania

Pytanie 14. Zał. Nr 6 do SIWZ, Umowa sprzedaży §12 ust. 1 „Zamawiającemu przysługują kary umowne:...” Ponieważ zaproponowane kary umowne są bardzo wysokie oraz odnoszą się do wartości całego przedmiotu umowy, a nie etapu, którego dane opóźnienie dotyczy, co zasadniczo będzie miało wpływ na koszty jakie Wykonawca będzie musiał wziąć pod uwagę przy składaniu oferty, prosimy o nadanie następującego brzmienia:

- a. w wysokości **1%** całkowitego wynagrodzenia brutto, o którym mowa w §7 ust. 1, za każdy dzień opóźnienia z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy, w stosunku do terminu określonego w §2 ust. 4;
- b. w wysokości **1%** całkowitego wynagrodzenia brutto, o którym mowa w §7 ust. 1, za każdy dzień opóźnienia z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy, w stosunku do któregośkolwiek terminu wskazanego w §10A ust. 3,
- c. w wysokości **0,2%** całkowitego wynagrodzenia brutto, o którym mowa w §7 ust. 1, za każdy dzień opóźnienia z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy, w stosunku do któregośkolwiek terminu wskazanego w §10B ust. 5,
- d. w wysokości **20%** całkowitego wynagrodzenia brutto, o którym mowa w §7 ust. 1 w przypadku rozwiązania umowy z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy.
- e. w wysokości **100 zł** za każdy dzień opóźnienia z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy w stosunku do terminu, o którym mowa w §11 zdanie pierwsze

Ad. 14. Zamawiający nie wyraża zgody

Pytanie 15. Zał. 6 do SIWZ, Umowa sprzedaży §12 ust. 3 „Zamawiający może dochodzić odszkodowania przewyższającego wysokość kar umownych.”Pragniemy zwrócić uwagę na fakt, że Urząd Zamówień Publicznych opublikował dokument pn. "Analizę dobrych praktyk w zakresie realizacji umów IT, ze szczególnym uwzględnieniem specyfiki projektów informatycznych 7 Osi POIG", rekomendując szerokie stosowanie jej w procedurach towarzyszących wydatkowaniu środków publicznych. 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.”

Mając na uwadze powyższe prosimy o zawarcie w umowie następującego limitu odpowiedzialności, którego wprowadzenie zniesie konieczność doliczania w ofertach Wykonawców kosztów ryzyka biznesowego, wynikającego chociażby z czynników niezależnych od Wykonawcy (np. irracjonalne terminy wejścia w życie zmian wynikających z aktów prawnych w tym rozporządzeń NFZ) :

„4. Odpowiedzialność WYKONAWCY za szkody poniesione przez ZAMAWIAJĄCEGO ograniczona jest do rzeczywistych strat i nie obejmuje utraconych korzyści ZAMAWIAJĄCEGO.

5. Całkowita wzajemna odpowiedzialność odszkodowawcza Stron, ograniczona jest do wysokości wynagrodzenia, wypłaconego WYKONAWCY na podstawie Umowy.

Ad. 15. Zamawiający nie wyraża zgody

Pytanie 16. Zał. Nr 6 do SIWZ, Umowa sprzedaży §14 ust. 1 pkt. F) w przypadku opóźnienia terminu realizacji określonego w §2 ust. 4 o 20 dni kalendarzowych,” Prosimy o potwierdzenie, że Zamawiającemu przysługuje prawo odstąpienia od umowy w przypadku opóźnienia terminu realizacji o 20 dni kalendarzowych, jeśli opóźnienie to wynika z przyczyn leżących wyłącznie po stronie Wykonawcy.

Ad. 16. Tak, Zamawiający potwierdza.

Pytanie 17. Zał. Nr 6 do SIWZ, Umowa sprzedaży §14 ust. 1 pkt. g) „nie usunięcia wady w terminie 5 dni roboczych po upływie terminów przewidzianych niniejszą umową.” Ponieważ Zamawiający przewidział kary umowne z tytułu opóźnienia w realizacji usług serwisowych, prosimy o usunięcie zapisu.

Ad. 17. Zamawiający nie wyraża zgody

Pytanie 18. Zał. Nr 2A do SWIZ, pkt. 64 „Warstwa aplikacyjna systemu powinna być zainstalowana na przygotowanym i wskazanym przez Zamawiającego serwerze wirtualnym.” Prosimy o podanie parametrów sprzętowych maszyny wirtualnej oraz informację odnośnie zainstalowanego systemu operacyjnego.

Ad. 18. Zamawiający przygotowuje wirtualny serwer zgodnie z minimalnymi wymaganiami określonymi przez Wykonawcę. Wykonawca dostarcza również odpowiednią licencję na system operacyjny uruchamianej maszyny wirtualnej (jeżeli jest wymagana)

Pytanie 19. Zał. Nr 2A do SWIZ, pkt. 64 „System bazodanowy zostanie dostarczony i zainstalowany przez Wykonawcę na przygotowanym przez Zamawiającego serwerze wirtualnym” Prosimy o informację czy Zamawiający uzna warunek za spełniony w przypadku dostawy terminowej licencji bazy danych na 3 lata?

Ad. 19. Nie, Zamawiający wymaga, aby dostarczona licencja dla systemu bazodanowego nie posiadała ograniczeń w odniesieniu do terminu.

Pytanie 20. Załącznik nr 7 do SWIZ UMOWA POWIERZENIA PRZETWARZANIA DANYCH OSOBOWYCH §1 ust.3: „Przetwarzający zobowiązuje się do przetwarzania powierzonych mu danych zgodnie z niniejszą umową, RODO, innymi powszechnie obowiązującymi przepisami prawa oraz wewnętrznymi regulacjami obowiązującymi w przedsiębiorstwie Administratora”. Ponieważ Zamawiający oczekuje od Wykonawcy przetwarzania danych zgodnie z wewnętrznymi regulacjami obowiązującymi w przedsiębiorstwie Administratora prosimy o udostępnienie tych regulacji.

Ad. 20. Zamawiający udostępnia

- Politykę ochrony danych (zał. Nr 1 do odpowiedzi)
- Instrukcję zarządzania systemami informatycznymi (zał. Nr 2 do odpowiedzi)

Pytanie 21. Załącznik nr 7 do SWIZ, UMOWA POWIERZENIA PRZETWARZANIA DANYCH OSOBOWYCH §3 Obowiązki Przetwarzającego, ust.1 pkt. 1): „W ramach wykonania niniejszej Umowy Przetwarzający zobowiązuje się w szczególności: 1) stosować środki techniczne i organizacyjne zapewniające ochronę powierzonych danych, a w szczególności zabezpieczyć dane przed ich udostępnieniem osobom nieupoważnionym, utratą, uszkodzeniem lub zniszczeniem. W celu wykonania obowiązku, o którym mowa w zdaniu poprzedzającym, Przetwarzający posiada wdrożoną Politykę Ochrony Danych wraz z Instrukcją Zarządzania Systemem Informatycznym, a stosowane środki techniczne i organizacyjne, zapewniają adekwatny stopień bezpieczeństwa odpowiadający ryzyku związanemu z przetwarzaniem danych osobowych, o którym mowa w art. 32 Rozporządzenia,”

Ponieważ dokumenty Polityki Ochrony Danych jak również Instrukcja Zarządzania Systemem Informatycznym nie są dokumentami obligatoryjnymi na gruncie RODO, a istotne dla zapewnienia odpowiedniego poziomu bezpieczeństwa przetwarzania danych mogą być określone w wewnętrznych dokumentach Przetwarzającego, prosimy o wykreślenie ich z zacytowanego fragmentu umowy.

Ad. 21. Zamawiający zmienia zapis §3 ust. 1 pkt. 1 na następujący:

1. W ramach wykonania niniejszej Umowy Przetwarzający zobowiązuje się w szczególności:
1) stosować środki techniczne i organizacyjne zapewniające ochronę powierzonych danych, a w szczególności zabezpieczyć dane przed ich udostępnieniem osobom nieupoważnionym, utratą, uszkodzeniem lub zniszczeniem.

Pytanie 22. Załącznik nr 7 do SWIZ UMOWA POWIERZENIA PRZETWARZANIA DANYCH OSOBOWYCH §4 Prawo kontroli

W trosce o ochronę tajemnicy przedsiębiorstwa, prosimy o dodanie do umowy zapisu, w którym Zamawiający zobowiązuje się nie wyznaczać jako audytora podmiotu lub osoby świadczącej usługi konkurencyjne, pośrednio lub bezpośrednio, względem Przetwarzającego.

Ad. 22. Zamawiający dodaje nowy ust. 4 w paragrafie 4 wzoru umowy o następującym brzmieniu, cyt; „ Administrator zobowiązuje się nie wyznaczać na audytora podmiotu lub osoby świadczącej usługi konkurencyjne, pośrednio lub bezpośrednio, względem Przetwarzającego”.

Pytanie 23. Załącznik nr 7 do SWIZ UMOWA POWIERZENIA PRZETWARZANIA DANYCH OSOBOWYCH §4 Prawo kontroli

Ponieważ Wykonawca jest podmiotem świadczącym usługi dla ponad stu innych podmiotów w kraju i każdy z tych podmiotów uprawniony jest do przeprowadzania kontroli oraz wydawania poleceń pokontrolnych w zakresie poprawy bezpieczeństwa prosimy o dodanie do Umowy zapisu, że Strony, w przypadku stwierdzenia w trakcie kontroli uchybień, wspólnie dobiorą adekwatne środki techniczne i organizacyjne zapewniające odpowiedni poziom bezpieczeństwa przetwarzania powierzonych danych osobowych.

Ad. 23. Zamawiający dodaje nowy ust. 5 w paragrafie 4 wzoru umowy o następującym brzmieniu, cyt.: „Strony, w przypadku stwierdzenia w trakcie kontroli uchybień, wspólnie dobiorą adekwatne środki techniczne i organizacyjne zapewniające odpowiedni poziom bezpieczeństwa przetwarzania powierzonych danych osobowych”.

Pytanie 24. SIWZ, Ponieważ Zamawiający przewiduje jako fakultatywną podstawę wykluczenia przesłankę o której mowa w art. 24 ust. 5 pkt 8 ustawy Pzp, to zgodnie z doktryną zasadne jest żądanie od Wykonawców oprócz zaświadczeń z ZUS i US również oświadczenia Wykonawcy o niezaleganiu z opłacaniem podatków i opłat lokalnych, o których mowa w ustawie z dnia 12 stycznia 1991 r. o podatkach i opłatach lokalnych (Dz. U. z 2016 r., poz. 716). Prosimy o uzupełnienie SIWZ w tym zakresie.

Ad. 24. Zamawiający nie wyraża zgody