Tychy, 18-05-2022

Oznaczenie sprawy: 12/22/ZP/TPbN

WSZYSCY UCZESTNICY POSTĘPOWANIA

Dotyczy- postępowania prowadzonego w trybie podstawowym bez negocjacji, pn.:

1) Świadczenie usługi nadzoru autorskiego nad systemem informatycznym INFOMEDICA/AMMS firmy ASSECO S.A. eksploatowanym przez Megrez Sp. z o.o. w Tychach.

2) Zakup licencji dodatkowych do modułu kadry i środki trwałe INFOMEDICA/AMMS.

3) Świadczenie usługi serwisowej w zapewnieniu prawidłowego oprogramowania aplikacyjnego objętego nadzorem autorskim INFOMEDICA/AMMS.

Odpowiedź na zadane pytania
Modyfikacja treści SWZ

Zamawiający na podstawie art. 284 ust. 1 oraz art. 286 ust. 1 ustawy Prawo zamówień publicznych informuje, że w niniejszym postępowaniu udziela odpowiedzi na zadane pytania:

1. Pytanie:

§ 7 ust. 7

„Naliczenie kar umownych nie pozbawia Zamawiającego prawa do dochodzenia odszkodowania uzupełniającego na zasadach ogólnych, z zastrzeżeniem, że całkowita odpowiedzialność odszkodowawcza Wykonawcy ograniczona jest do wysokości 100% wartości z umowy netto."

Zamiast

„Strony zgodnie dopuszczają możliwość sumowania kar umownych określonych § 7 niniejszej umowy powstałych w wyniku jednego zdarzenia."

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 ograniczona odpowiedzialnością, wpływają na ceny oferowanych usług. Jeżeli w umowie znajduje się ograniczenie do wysokości kontraktu, Wykonawca ma możliwość zaoferowania swoich produktów po niższej cenie.

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 dokonuje modyfikacji treści SWZ we wzorze umowy w § 7 ust. 7 w następujący sposób: ,,Naliczenie kar umownych nie pozbawia Zamawiającego prawa do dochodzenia odszkodowania przenoszącego wysokość zastrzeżonych kar umownych, z zastrzeżeniem, że całkowita odpowiedzialność odszkodowawcza Wykonawcy ograniczona jest do wysokości straty poniesionej przez Zamawiającego tj. nie obejmuje utraconych korzyści"

2. <u>Pytanie:</u>
§7 ust. 2 umowy
Wykonawca zwraca się do Zamawiającego o wykreślenie postanowienia w §7 ust. 2, gdyż prawnie niewłaściwa jest konstrukcja kary umownej za odstąpienie (skoro umowę uważa się za niebyłą), Jednakże w sytuacji gdy Zamawiający decyduje się pozostawić tą karę, wnosimy na zasadzie równości stron o analogiczną karę wobec za Zamawiającego.
Odpowiedź:
Zamawiający nie dokona zmiany.

3. <u>Pytanie:</u>
§ 4 umowy
Wykonawca zwraca się z wnioskiem o dodanie w § 4 tj. Płatności postanowienia w brzmieniu:
„W przypadku braku płatności przez Zamawiającego przez okres dłuższy niż 2 miesiące, Wykonawca ma prawo do wypowiedzenia niniejszej Umowy z winy Zamawiającego lub wstrzymania części zobowiązań wynikających z Umowy, do czasu uregulowania przez Zamawiającego wszystkich zaległych należności, z zachowaniem przez Wykonawcę prawa do pełnego wynagrodzenia. Ewentualne wstrzymanie wykonywania niniejszej Umowy nastąpi poprzez pisemne powiadomienie Zamawiającego i nie spowoduje dla Wykonawcy żadnych negatywnych konsekwencji prawnych."
Wykonawca wskazuje, iż obecne zapisy zamieszone we wzorze umowy w żaden sposób nie regulują sytuacji, w której Wykonawca nie otrzymywałby płatności z tytułu wykonanych zobowiązań.
Odpowiedź:
Zamawiający wyraża zgodę.

4. <u>Pytanie:</u>
§ 4 umowy
Wykonawca zwraca się z wnioskiem o dodanie w §4 tj. Płatności postanowienia w brzmieniu:
„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 oraz zmianą kalkulacji cenowej stanowiącej

Załącznik nr 1 do Umowy w zakresie stawki VAT i nie stanowi zmiany niniejszej Umowy, oraz nie wymaga aneksu do niniejszej Umowy."
Wykonawca wskazuje, iż obecne zapisy umowy nie regulują sytuacji, w której stawka podatku VAT mogłaby ulec zmianie, wypływając tym samym na kwotę brutto oferty. Jednocześnie nie można wykluczyć, iż taka zmiana może mieć miejsce.

Odpowiedź:

Zamawiający dokonuje modyfikacji treści SWZ we wzorze umowy w §4 Płatności dodając kolejny ust.:
„Zmiana w drodze ustawy lub rozporządzenia 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 oraz zmianą kalkulacji cenowej stanowiącej Załącznik nr 1 do Umowy w zakresie stawki VAT i nie stanowi zmiany niniejszej Umowy, oraz nie wymaga aneksu do niniejszej Umowy."

5. <u>Pytanie:</u>

Odnośnie Załącznika nr 4 do SIWZ – Wzór Umowy 4.4
Odnośnie § 7 ust. 4 Umowy powierzenia przetwarzania danych osobowych, Wykonawca zwraca się do Zamawiającego o wykreślenie postanowienia w §7 ust. 4, wskazując, iż odpowiedzialność Podmiotu Przetwarzającego wynika wprost z RODO.

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody.

6. <u>Pytanie:</u>

Wykonawca zwraca się z pytaniem czy Zamawiający dopuszcza zamianę poprzez dodanie do Umowy Powierzenia przetwarzania danych osobowych postanowień o następującym brzmieniu:
„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. 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).
Uzasadnieniem dla uwzględnienia powyższych zmian jest fakt, iż Wykonawca korzysta z narzędzi Microsoft Office 365, w tym w szczególności poczty elektronicznej, w swoje codziennej działalności, w tym także w ramach świadczenia usług nadzoru.

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody.

7. <u>Pytanie:</u>

Załącznika nr 6 do SIWZ – Opis Przedmiotu Zamówienia

Wykonawca wnosi o wyjaśnienie treści punktu 3 lit. c) OPZ, wskazującego, iż „licencje obowiązują na okres 12 miesięcy”. Czy celem zamawiającego jest wejście w posiadanie licencji bezterminowych wraz z 12 miesięcznym nadzorem autorskim (będącą korzystniejszą dla Zamawiającego długoterminowo), tudzież licencja czasowa ograniczona na okres użytkowania 12 miesięcy od daty udzielenia licencji?
Zaproponowane powyżej rozwiązanie w postaci licencji bezterminowej wraz z 12 miesięcznym nadzorem autorskim pozwoli na sformułowanie oferty korzystniejszej cenowo dla Zamawiającego. Jednocześnie w ramach zaproponowanego rozwiązania licencje pozostaną własnością Zamawiającego zarówno w czasie trwania umowy, jak również po jej wygaśnięciu.
Odpowiedź:
Zamawiający wyraża zgodę na zmianę zapisów.

8. <u>Pytanie:</u>
Załącznika nr 4 do SIWZ – Wzór umowy 4.2
Wykonawca zwraca uwagę, że Zamawiający sformułował postanowienia OPZ i warunki umowy licencyjnej w sposób niekompletny. SWZ, OPZ ani umowa nie wskazują podstawowych warunków umowy licencyjnej m.in. pól eksploatacji, na jakich można korzystać z utworów, na które ma zostać udzielona licencja, nie wskazano także zakresu udzielonej licencji np. uzależnionej od liczny jednoczesnych użytkowników licencji oraz miejsca korzystania z oprogramowania, na jakie zostanie udzielona licencji. Tym samym nie są znane warunki licencji, pożądane przez Zamawiającego, co uniemożliwia o ile nie utrudnia całkowicie, możliwości przygotowania oferty. Wobec powyższego, Wykonawca wnosi o uzupełnienie OPZ oraz projektu umowy o wymagane prawem autorskim postanowienia dotyczące licencji, wskazane m.in. w art. 41 ust. 2 ustawy o prawach autorskich i prawach pokrewnych. W przypadku nieuzupełnienia projektu umowy zgodnie ze zdaniem poprzednim, w celu uniknięcia wątpliwości, Wykonawca wnosi o uzupełnienie § 1 ust. 5 projektu umowy w następujący sposób:
„5. Przedmiotem umowy jest dostawa licencji oprogramowania wskazanego poniżej, na warunkach licencji udzielanej przez producenta tego oprogramowania. W przypadku rozbieżności pomiędzy treścią niniejszej Umowy, a umową licencyjną producenta, pierwszeństwo mają warunki umowy licencyjnej producenta. W zakres oprogramowania wskazanego w zdaniu poprzednim wchodzi:
a) Zakup dodatkowych licencji do posiadanego oprogramowania Aplikacyjnego Infomedica/AMMS do modułu Kadry (3 szt).
• moduł jest elementem sytemu kadrowo-płacowego pakietu InfoMedica/AMMS,
• pozwala na elektroniczne prowadzenie akt osobowych pracowników jednostki,
• gromadzi informacje o bieżącym zatrudnieniu i historii zatrudnienia pracowników,
• gromadzi i przetwarza dane o absencji pracowników.
b)Zakup dodatkowych licencji do posiadanego oprogramowania Aplikacyjnego Infomedica/AMMS Środki Trwałe (1 szt).
• moduł jest elementem pakietu Infomedica/AMMS
• pozwala na ewidencję majątku trwałego jednostki,
• pozwala na prowadzenie dokumentacji księgowej dla składników majątku w oparciu o dokumentację pierwotną.
• moduł pozwala naliczać umorzenia i amortyzację dla aktywnych składników majątku trwałego,
• rozwiązanie pozwala na rozliczenie amortyzacji do celów biznesowych i podatkowych zgodnie z obowiązującymi przepisami prawa.

• program współpracuje z modułem finansowo-księgowym pakietu Infomedica/AMMS.”

Odpowiedź:

Zamawiający wyraża zgodę na wpis uzupełniający do §1 ust. 5 projektu umowy.

9. <u>Pytanie:</u>

§ 6 ust. 7 umowy

Wykonawca zwraca się z wnioskiem o zmianę §6 ust. 7 projektu umowy, poprzez przyznanie tożsamych praw Wykonawcy, związanych z ochroną informacji poufnych. Wobec powyższego Wykonawca proponuje zmianę projektu umowy w następujący sposób:

„Każda ze Stron odpowiada za szkodę wyrządzoną drugiej Stronie przez ujawnienie, przekazanie, wykorzystanie, zbycie lub oferowanie do zbycia informacji otrzymanych od tej Strony, wbrew postanowieniom umowy. Zobowiązanie to wiąże Strony również po wykonaniu przedmiotu umowy lub jej rozwiązaniu, bez względu na przyczynę i podlega wygaśnięciu według zasad określonych w przepisach dotyczących zabezpieczenia informacji niejawnych i innych tajemnic prawnie chronionych.„

Odpowiedź:

Zamawiający wprowadzi proponowaną zmianę.

10. <u>Pytanie:</u>

Wykonawca wnosi o uzupełnienie umowy o postanowienia dotyczące ochrony danych osobowych. Tym samym dotychczasowy paragraf 9 – postanowienia końcowe, zostałby oznaczony jako paragraf 10, a paragraf 9 przyjąłby nową, następującą treść:

„1. W przypadku, gdyby okazało się, iż do realizacji Umowy konieczne jest przetwarzanie przez Stronę danych osobowych, co do których druga Strona pełni rolę administratora danych lub podmiotu przetwarzającego przedmiotowe dane osobowe na zlecenie osób trzecich, Strony zawrą umowę o powierzenie przetwarzania danych osobowych, określającą zakres i cel przetwarzania danych osobowych, a także podejmą inne stosowne kroki wymagane przepisami prawa.

2. Zamawiający oświadcza, że otrzymał od Wykonawcy informacje, które Wykonawca jest zobowiązany podać osobom fizycznym reprezentującym Zamawiającego oraz osobom wskazanym w Umowie jako Koordynatorzy, zgodnie z art. 13 i art. 14 RODO (dalej jako „Klauzula informacyjna”). Klauzula informacyjna aktualna na dzień zawarcia Umowy stanowi Załącznik na 2 do niniejszej Umowy."

Jednocześnie Wykonawca wnosi o uzupełnienie projektu umowy o Załącznik nr 2 o następującej treści:

„„Załącznik n 2 do umowy licencyjnej

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 _____ 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 _____

Okres, przez który dane będą przetwarzane:

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

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 ciążących 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 wyraża zgodę na zmianę zapisów.

Ponadto, zamawiający dokonuje modyfikacji załącznika nr 5 do SWZ Wykaz osób (w załączeniu wykaz osób zmodyfikowany)

Niniejsza modyfikacja i odpowiedzi na pytania dotyczące treści SWZ są jej integralną częścią. Pozostałe zapisy pozostają bez zmian. Wykonawcy są zobowiązani uwzględnić powyższą zmianę podczas sporządzania i składania ofert, w tym załączników, druków i wymaganych dokumentów.

PROKURENT
KIEROWNIK DZIAŁU ZAMÓWIEŃ PUBLICZNYCH
RÓWNOCZEŚNIE PEŁNIĄCA OBOWIĄZKI KIEROWNIKA
DZIAŁU ORGANIZACYJNO-PRAWNEGO
Karolina Filipowska

Sporządziła:
Beata Zacharyasz
Specjalista ds. Zamówień Publicznych