

**DZP/12PN/2020**

**Wszyscy Wykonawcy**

Dotyczy: zapytania do postępowania o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego na: „Świadczenie usług w zakresie nadzoru oprogramowania komputerowego AMMS/Infomedica w Szpitalu Specjalistycznym w Zabrze Sp. z o.o.” o sygn. **DZP/12PN/2020**

Szpital Specjalistyczny w Zabrze Sp. z o.o. informuje, że w toku prowadzenia postępowania o udzielenie zamówienia publicznego wpłynęło zapytanie jednego z wykonawców następującej treści:

**Pytania dotyczą Załącznika nr 7 do SIWZ – Projekt Umowy**

**Pyt. 1**

Czy Zamawiający wyraża zgodę na uzupełnienie przedmiotowego paragrafu . **§ 2 ust. 1. lit. e)**

**Umowy** w następującym brzmieniu:

*„e) gotowość przyjmowania i rozpatrywania indywidualnych żądań zmian (tj. modyfikacji płatnych) Oprogramowania Aplikacyjnego objętego niniejszą Umową (proponycji jego udoskonalień, modyfikacji i rozwoju) oraz zmian obejmujących dodanie nowej funkcjonalności Oprogramowania Aplikacyjnego objętego niniejszą Umową, w zakresie wymaganym zmianami powszechnie obowiązujących przepisów prawa lub przepisów prawa wewnętrznie obowiązujących Zamawiającego, wydanych na podstawie delegacji ustawowej, przy czym realizacja powyższych żądań nie będzie wchodziła w zakres niniejszej Umowy; zgłoszenia żądania zmiany należy dokonywać na formularzu, którego wzór stanowi Załącznik nr \_\_ do niniejszej Umowy, z zastrzeżeniem, że zasady realizacji zgłoszonych żądań będą każdorazowo uzgadniane pomiędzy Wykonawcą i Zamawiającym.”*

**Ad. 1**

Nie. Zamawiający nie wyraża zgody.

**Pyt. 2**

Czy Zamawiający wyraża zgodę na uzupełnienie § 4 poprzez dodanie ust. 7), 8) i 9) o następującym brzmieniu:

*„7) W przypadku braku płatności przez Zamawiającego przez okres dłuższy niż 2 pełne miesiące, Wykonawca ma prawo do wypowiedzenia niniejszej Umowy z winy Zamawiającego lub wstrzymania realizacji Umowy do czasu uregulowania przez Zamawiającego wszystkich zaległych należności, z zachowaniem przez Wykonawcę prawa do pełnego wynagrodzenia. Wykonawca zobowiązany jest przed wstrzymaniem wykonania realizacji umowy lub przed wypowiedzeniem umowy wezwać Zamawiającego do dobrowolnego spełnienia świadczenia i zapłaty zaległych płatności wyznaczając mu termin nie krótszy niż 7-dniowy od dnia doręczenia wezwania do spełnienia świadczenia. Ewentualne wstrzymanie wykonywania niniejszej Umowy nastąpi poprzez pisemne powiadomienie Zamawiającego i nie spowoduje dla Wykonawcy żadnych negatywnych konsekwencji prawnych.”*

*8) Zamawiający upoważnia Wykonawcę do wystawiania faktur VAT bez swojego podpisu.*

*9) ..... oświadcza, że posiada status dużego przedsiębiorcy.”*

**Ad. 2**

Nie. Zamawiający nie wyraża zgody.

**Pyt. 3**

Czy Zamawiający wyraża zgodę na uzupełnienie § 9 poprzez dodanie punktów od 5. do 7. o następującym brzmieniu:

*„5. Naliczenie kar umownych, o których mowa w ust. 1. niniejszego paragrafu może nastąpić w terminie do 30 dni od daty zaistnienia przyczyn, stanowiących podstawę ich naliczenia. Po upływie tego terminu prawo do naliczenia kary, w oparciu o przyczyny stanowiące podstawę ich naliczenia, wygasa. Zamawiający nie jest uprawniony do potrącania kar umownych z wynagrodzenia Wykonawcy.*

*6. Strony oświadczają, że wszelka odpowiedzialność Wykonawcy z tytułu rękojmi za wady fizyczne na podstawie art. 55 ustawy o prawie autorskim i prawach pokrewnych jak i na podstawie jakiegokolwiek tytułu prawnego, ulega wyłączeniu.”*

*7. Wykonawca nie ponosi odpowiedzialności za:*

- a) treść i integralność (zawartość) danych, otrzymywanych i przechowywanych przez Zamawiającego;*
- b) jakiegokolwiek szkody wynikłe z nieprawidłowego działania lub zaprzestania funkcjonowania Oprogramowania Aplikacyjnego związane z nieprawidłowym korzystaniem z Oprogramowania Aplikacyjnego;*
- c) korzystanie z Oprogramowania Aplikacyjnego przez osoby nieupoważnione;*
- d) dokonywanie modyfikacji Oprogramowania Aplikacyjnego przez osoby inne niż upoważnione przez Wykonawcę;*
- e) udostępnienie hasła lub jakichkolwiek innych informacji identyfikujących użytkownika względem Wykonawcy, włącznie z treścią wiadomości przekazywanych przez użytkownika lub przez niego odbieranych, osobom upoważnionym na podstawie właściwych przepisów prawa lub regulaminów Wykonawcy oraz umów z podmiotami trzecimi, które biorą udział w świadczeniu usług;*
- f) wadliwe działanie sieci telekomunikacyjnej;*
- g) nieprawidłowe działanie lub brak działania Oprogramowania Aplikacyjnego spowodowane nieprawidłowym działaniem lub brakiem działania oprogramowania osób trzecich;*
- h) nieprawidłowe działanie lub brak działania oprogramowania osób trzecich, komunikującego się z Oprogramowaniem Aplikacyjnym;*
- i) nieautoryzowaną ingerencję Zamawiającego lub osób trzecich w struktury baz danych Oprogramowania Aplikacyjnego;*
- j) wadliwe działanie Oprogramowania Aplikacyjnego wynikające z niewystarczających właściwości i konfiguracji serwerów sieciowych i stacji roboczych;*
- h) siłę wyższą.”*

**Ad. 3**

Zamawiający nie wyraża zgody na dodanie do § 9. Umowy pkt 5-6 opisanych w pytaniu

Zamawiający wyraża zgodę na dodanie do § 9. Umowy pkt 7 opisanego w pytaniu.

Zamawiający informuje o zmianie załącznika nr 7 w przedmiotowym zakresie.

**Pyt. 4**

Czy Zamawiający wyraża zgodę na uzupełnienie przedmiotowego paragrafu 10 o ust. 8 w następującym brzmieniu:

*„8. W związku z wzajemnym udostępnieniem przez Strony danych osobowych osób, którymi Strona posługuje się przy zawarciu i realizacji niniejszej Umowy oraz umowy powierzenia przetwarzania danych osobowych zawartej w celu realizacji niniejszej Umowy, Strony oświadczają, że spełnią*

wobec tych osób w imieniu Strony, która dane te otrzyma do przetwarzania, obowiązek informacyjny, o którym mowa w art. 14 RODO. Przedmiotowy obowiązek będzie wypełniany także względem każdej nowej osoby i reprezentanta, którego dane są lub mają być przekazane drugiej Stronie. Obowiązek jest realizowany w oparciu o wzór klauzuli stanowiących Załącznik nr \_\_ i Załączniku nr \_\_ do Umowy.”

#### **Ad. 4**

Nie zamawiający nie wyraża zgody.

Zamawiający informuje o uzupełnieniu przedmiotowego paragrafu 10 o ust. 8-9 w następującym brzmieniu:

8. Wypełniając obowiązek informacyjny, wynikający z art. 13 i 14 Rozporządzenia Parlamentu Europejskiego i Rady (UE) nr 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 (RODO), w przypadku podania przez Stronę drugiej Stronie, w związku z niniejszą Umową danych osobowych, Zamawiający informuje, że:

a) administratorem ww. danych osobowych będzie Szpital Specjalistyczny w Zabrze spółka z ograniczoną odpowiedzialnością, dalej jako Zamawiający; bądź ..... jako Wykonawca,

b) Strony przetwarzać będzie ww. dane osobowe w następujących celach:

- zawarcie i realizacja lub rozwiązanie Umowy oraz wykonywanie innych czynności związanych z Umową, w tym czynności poprzedzających jej zawarcie;

- realizacja uprawnienia lub obowiązku prawnego wynikającego z przepisów prawa,

c) podanie danych osobowych nie jest obowiązkowe, jednakże niezbędne do realizacji celów określonych w pkt. b) powyżej;

d) w związku z przetwarzaniem danych w celach wskazanych w pkt. b), ww. dane mogą być udostępniane podmiotom upoważnionym na mocy przepisów prawa oraz podmiotom, którym przekazanie danych jest uzasadnione dla wykonania określonej czynności lub realizacji określonej usługi, np. Poczta Polska, kurierzy, podmioty świadczące usługi prawne lub księgowe;

e) ww. dane osobowe nie będą transferowane do państw trzecich oraz organizacji międzynarodowych, nie będą również podlegać zautomatyzowanemu podejmowaniu decyzji, w tym profilowaniu;

f) ww. dane osobowe będą przetwarzane przez okres niezbędny do realizacji wskazanych w pkt. b) celów przetwarzania, tj.:

- w zakresie realizacji zawartej Umowy przez okres do czasu jej realizacji, po tym czasie przez okres oraz w zakresie wymaganym przez przepisy prawa lub dla zabezpieczenia ewentualnych roszczeń,

- w zakresie wypełniania obowiązków prawnych ciążących na Zamawiającym przez okres do czasu wypełnienia tych obowiązków;

g) w związku z przetwarzaniem przez Stronę ww. danych osobowych, osobom, których ww. dane dotyczą przysługuje prawo dostępu do treści ich danych, prawo do ich sprostowania, usunięcia lub ograniczenia przetwarzania, prawo do wniesienia sprzeciwu wobec przetwarzania, a także prawo do przenoszenia danych (w zakresie określonym w art. 15-18 oraz art. 20-21 RODO);

h) w sprawach spornych lub w przypadku uznania, iż przetwarzanie przez Stronę ww. danych osobowych narusza przepisy RODO, przysługuje osobom, o których mowa w pkt. g) prawo do wniesienia skargi do organu nadzorczego;

i) Wyjaśnień w sprawach związanych z danymi osobowymi udziela Inspektor Ochrony Danych Zamawiającego pod nr telefonu 32 3732313.

9. Jeżeli w ramach umowy Strona przekazuje dane osobowe swoich pracowników lub współpracowników, niniejsza informacja ma zastosowanie także do nich i powinna zostać im przez Stronę udostępniona.

Zamawiający informuje o zmianie załącznika nr 7 w przedmiotowym zakresie.

**Odnosnie Załącznika nr 7A do Umowy- Umowa powierzenia przetwarzania danych osobowych na podstawie art. 28 RODO :**

**Pyt. 5**

Wykonawca zwraca się z zapytaniem do Zamawiającego, czy w § 3 Zamawiający nie przewiduje:

- dodania zapisu w którym wyraża zgodę na podwykonawcę wskazanego w ofercie Wykonawcy jako podmiot, który będzie realizował przedmiot zamówienia.

Taka konstrukcja spowoduje, że pewne kwestie formalne zostaną uregulowane już na etapie podpisywania umowy wraz z załącznikami. Nie będzie konieczności powrotu do podpisywania dokumentów, które niekiedy przechodzą długą procedurę w trakcie wykonywania umowy, co powinno ułatwić współpracę stron.

**Ad. 5**

Zamawiający informuje o wprowadzeniu do projektu umowy Załącznika nr 7A do Umowy- Umowa powierzenia przetwarzania danych osobowych na podstawie art. 28 RODO osobnego §5 *Dalsze powierzenie przetwarzania danych w brzmieniu:*

1. *Wykonawca jest uprawniony do korzystania z usług innego podmiotu przetwarzającego w trakcie realizacji przetwarzania Danych Osobowych na podstawie niniejszej umowy, pod warunkiem poinformowania Zamawiającego o każdym planowanym dalszym powierzeniu przetwarzania Danych Osobowych oraz o wszelkich zamierzonych zmianach dotyczących takich innych podmiotów przetwarzających, w szczególności o zastąpieniu dotychczasowego podmiotu przetwarzającego przez innego usługodawcę lub o rezygnacji z usług innego podmiotu przetwarzającego, oraz z zastrzeżeniem ust. 2.*
2. *Zamawiający jest uprawniony do wyrażenia sprzeciwu wobec dalszego powierzenia przetwarzania Danych Osobowych usługodawcy wskazanemu przez Wykonawcę w terminie 14 dni od otrzymania od Zamawiającego informacji o planowanym dalszym powierzeniu ich przetwarzania innemu podmiotowi przetwarzającemu lub o zastąpieniu dotychczasowego podmiotu przetwarzającego przez innego usługodawcę. W przypadku złożenia sprzeciwu przez Zamawiającego dalsze powierzenie przetwarzania Danych Osobowych przez Wykonawcę podmiotowi objętemu sprzeciwem jest niedopuszczalne.*
3. *Wykonawca jest zobowiązany zapewnić, iż inny podmiot przetwarzający, z którego usług zamierza korzystać przy przetwarzaniu Danych Osobowych, daje wystarczające gwarancje wdrożenia odpowiednich środków technicznych i organizacyjnych, by przetwarzanie zapewniało stopień bezpieczeństwa danych odpowiedni do kategorii Danych Osobowych powierzonych mu do przetwarzania oraz zagrożeń związanych z ich przetwarzaniem, jak również chroniło prawa osób, których te dane dotyczą.*
4. *Dalsze powierzenie czynności przetwarzania innemu podmiotowi przetwarzającemu, o którym mowa w § 4 ust. 1, jest możliwe jedynie pod warunkiem nałożenia przez Wykonawcę na ten inny podmiot przetwarzający na mocy umowy tych samych obowiązków ochrony danych jakie spoczywają na Wykonawcy w ramach niniejszej umowy.*
5. *W przypadku, gdy powierzenie przetwarzania Danych Osobowych innemu podmiotowi przetwarzającemu przez Wykonawcę wiąże się z transferem tych danych do państwa trzeciego, które nie zapewnia odpowiedniego poziomu ochrony danych osobowych na swoim terytorium i jednocześnie brak jest innych podstaw umożliwiających transfer Danych Osobowych do tego państwa trzeciego, Zamawiający podpisze z podmiotem przetwarzającym zlokalizowanym w takim państwie trzecim umowę zawierającą:*
  - a. *„Standardowe Klauzule Umowne” przyjęte na mocy Decyzji Komisji 2010/87/EU z dnia 5 lutego 2010 r. w sprawie przekazywania danych osobowych z krajów Unii Europejskiej do procesorów z państw trzecich, bądź*

- b. „Standardowe Klauzule Ochrony Danych” przyjęte zgodnie z art. 46 ust. 2 lit c i d Rozporządzenia (UE) 2016/679,  
lub upoważni na piśmie Wykonawcę do podpisania wyżej wskazanej umowy w jego imieniu. Zawarcie takiej umowy z podmiotem przetwarzającym zlokalizowanym w państwie trzecim uprawnia Wykonawcę do korzystania z usług tego podmiotu przetwarzającego przy przetwarzaniu Danych Osobowych.
6. Umowa, wskazana w ust. 4 i ust. 5 powyżej zawierana jest w formie pisemnej.
  7. Wykonawca ponosi wobec Zamawiającego pełną odpowiedzialność za niewywiązanie się innego podmiotu przetwarzającego, któremu powierzył przetwarzanie Danych Osobowych, ze spoczywających na nim obowiązków ochrony danych. W takim przypadku Zamawiający ma prawo żądać zaprzestania korzystania przez Wykonawcę z usług tego podmiotu w procesie przetwarzania Danych Osobowych.
- Zamawiający informuje o zmianie załącznika nr 7A w przedmiotowym zakresie. Numeracja pozostałych § ulegnie przesunięciu.