

Poznań, dnia 17.02.2020 r.

SR/XV-270-8(3)-EFK/20

**Dotyczy:** postępowania o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego na świadczenie usług konsultacyjnych, serwisowych i usług związanych z aktualizacją oprogramowania aplikacyjnego i programów towarzyszących systemu informatycznego „Impuls” oraz systemu informatycznego „Eskulap”  
SR/XV-270-8-EFK/20

## ODPOWIEDZI NA ZAPYTANIA nr 2

Zgodnie z art. 38 ust. 2 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 roku – Prawo zamówień publicznych (Dz. U. 2019 poz. 1843) Zamawiający informuje, iż do przedmiotowego postępowania wpłynął wniosek o wyjaśnienie treści Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia. Tym samym Zamawiający udziela następujących odpowiedzi na zadanie zapytania:

### ZESTAW PYTAŃ 1:

W związku z odpowiedziami na pytania udzielone przez Zamawiającego uprzejmie prosimy o rozważenie korekty w odniesieniu do pytań wskazanych poniżej:

### ZESTAW PYTAŃ 1:

**Pytanie 1. Załącznik nr 6 do SIWZ, Wzór umowy §2 ust. 14 „Awaria (błąd krytyczny) – sytuacja, w której nie jest możliwa eksploatacja Aplikacji z powodu uszkodzenia lub utraty kodu programu, struktur danych lub zawartości bazy danych lub zapisanie nieprawidłowych danych w dokumentacji medycznej.”**

W związku z wolą zapewnienia jak najwyższych i ujednoliconych standardów obsługi klientów, Producent na podstawie dotychczasowych doświadczeń w świadczeniu usług serwisowych wprowadził nową definicję awarii. Stanowi ona odpowiedź na oczekiwania klientów wynikające z szerszego wykorzystania systemu w obszarze elektronicznej dokumentacji medycznej. Mając na uwadze powyższe prosimy o zmianę definicji zgodnie z aktualnym brzmieniem: „Awaria – krytyczny Błąd Aplikacji powodujący, że nie jest możliwa eksploatacja jej istotnego obszaru z powodu uszkodzenia lub utraty: kodu programu, struktur danych, zawartości bazy danych, integralności danych oraz inne Błędy, jeżeli podejmowane w konsekwencji ich wystąpienia decyzje medyczne mogą mieć negatywny wpływ na stan zdrowia pacjenta.” Przypominamy, że każda dodatkowa zmiana w celu dostosowania indywidualnych warunków świadczenia usług serwisowych będzie miała wpływ na koszty jakie Wykonawca będzie musiał wziąć pod uwagę przy składaniu oferty.

**Odpowiedź:** Zamawiający podaje nowe brzmienie definicji: „Awaria – krytyczny Błąd Aplikacji powodujący, że nie jest możliwa eksploatacja jej istotnego obszaru z powodu uszkodzenia lub utraty: kodu programu, struktur danych, zawartości bazy danych, integralności danych oraz inne Błędy.”

**Zaproponowana przez Zamawiającego definicja Awarii poprzez użycie frazy „oraz inne Błędy” powoduje de facto, że każdy Błąd może być przez Zamawiającego traktowany jako Awaria. Prosimy o usunięcie przytoczonej frazy, w przeciwnym wypadku dokument poprzez swoją niejednoznaczność może uniemożliwić złożenie przez Wykonawców ofert.**

**Odpowiedź:** Zamawiający podaje nowe brzmienie definicji: „Awaria – krytyczny Błąd Aplikacji powodujący, że nie jest możliwa eksploatacja jej istotnego obszaru z powodu uszkodzenia lub utraty: kodu programu, struktur danych, zawartości bazy danych, integralności danych.”



**Pytanie 9. Załącznik nr 6 do SIWZ, Wzór umowy §13 ust. 5 „Strony zastrzegają sobie prawo dochodzenia odszkodowania uzupełniającego przewyższającego wysokość zastrzeżonych kar umownych.”**

Pytający zwraca uwagę, iż ukształtowanie odpowiedzialności w sposób nieograniczony jest elementem mogącą mieć bardzo istotny wpływ na ceny ofert przedłożonych przez Wykonawców w postępowaniu. Doświadczenia wynikające z dotychczasowej praktyki na rynku IT w ochronie zdrowia dowodzą, że jakość legislacji w Rzeczypospolitej nie pozwala na świadome przyjęcie przez Wykonawców zobowiązania za terminową aktualizację oprogramowania klasy HIS przy nieograniczonej odpowiedzialności. Terminy w jakich publikowane są akty prawne i rozporządzenia NFZ implikujące wykonanie niezbędnych zmian w aplikacjach często poprzedzają ich wymagalność o kilka dni, nie mówiąc już o zapewnieniu przez właściwe instytucje odpowiednich środowisk testowych. Zjawisko to ma charakter patologiczny i powoduje, że mimo dołożenia przez producentów wszelkich starań i tak mają oni jedynie iluzoryczne możliwości terminowego wykonania swoich zobowiązań związanych z aktualizacją systemów. Potwierdza to niezliczona ilość przykładów: DILO, AP KOLCE czy opublikowane na koniec roku 2019 kilkadziesiąt zarządzeń obowiązujących bez vacatio legis, do części których do niedawna nie były dostosowane nawet systemy NFZ. Te okoliczności wytworzyły szczególną sytuację na rynku polskim, ponieważ nie występuje na nim ani jedna firma zagraniczna oferująca swój HIS. Nie istnieją także sensowne oferty pozwalające wykonawcom ubezpieczyć się od takiej odpowiedzialności, ponieważ ubezpieczyciele nie są w stanie zrozumieć istoty problemu. W tych okolicznościach Wykonawcy są zmuszeni do odpowiednio wysokiej wyceny takiego ryzyka co bez wymiernej korzyści dla podmiotów leczniczych zawyża koszty obsługi serwisowej eksploatowanych systemów.

Ponadto 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:

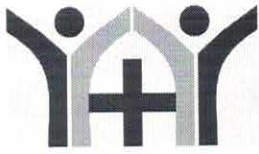
- „Standardem w umowach dotyczących systemów informatycznych jest ograniczenie odpowiedzialności kontraktowej stron do określonej wysokości, określanej kwotowo lub do wartości umowy”.

- „(...) 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) :

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

**W związku z pozostawieniem w Umowie postanowień umożliwiających dochodzenie szkód w nieograniczonym zakresie prosimy o potwierdzenie, że w odniesieniu do Wykonawcy będącego jednocześnie Producentem mają zastosowanie przytoczone klauzule stanowiące wyciąg z umów licencyjnych, w oparciu o które Zamawiający eksploatuje Oprogramowanie Aplikacyjne.**



**“RIGHTSOFT Sp. z o.o.:**

1. Nie ponosi odpowiedzialności za BŁĘDY, szkody i inne konsekwencje wynikające z niewłaściwej eksploatacji PROGRAMU, z zainstalowania PROGRAMU na sprzęcie nie spełniającym minimalnych wymagań oraz za niepoprawną pracę sprzętu komputerowego, na którym zainstalowano PROGRAM ani też za skutki i szkody wynikające ze zdarzeń losowych lub awarii, jakie mogą wystąpić w czasie eksploatacji PROGRAMU.
2. Nie ponosi odpowiedzialności za jakiegokolwiek szkody wynikłe w skutek używania PROGRAMU lub braku możliwości jego użytkowania, jak również za potencjalne utracone przez LICENCJOBORCE korzyści w wyniku przytoczonych okoliczności.”

**Odpowiedź:** Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę SIWZ, Zamawiający oświadcza, iż podtrzymuje zapisy wzoru umowy w tym zakresie.

Zamawiający nadmienia, że powyższe nie stoi w kolizji z zapisami umów licencyjnych przytoczonych w zapytaniu, albowiem każda tego rodzaju okoliczność może stanowić potencjalny zarzut oraz przyczynek do powołania się na okoliczność, która ekskulpuje Państwa odpowiedzialność z powodu zaistnienia okoliczności wskazanej w niniejszych zapisach. Tym samym Zamawiający nie podziela Państwa zapatrywania, że odpowiedzialność Państwa jest nieograniczona, a właściwym byłoby ustalenie jej granicy na wysokości wynagrodzenia umownego.

Zasada równości stron nie może oznaczać, że całe ryzyko związane wyłącznie z zależnym od Państwa działaniem będzie ponosił Zamawiający. Prosimy zwrócić bowiem uwagę, że możliwość wyrządzenia mu szkody jest pochodnym nienależytego wykonania umowy. To nienależyte wykonanie umowy zachodzi wtedy, jeżeli wina występuje po Państwa stronie. Okoliczności niezawinione i niezależne nie będą przynosić Państwu negatywnych skutków prawnych, albowiem wtedy pomiędzy tymi okolicznościami a Państwa działaniem nie zachodziłby adekwatny związek przyczynowo – skutkowy, który zawsze musi zostać wykazany, jeżeli zachodzi odpowiedzialność odszkodowawcza. Dlatego też Zamawiający usiłuje niniejszym oświadczeniem wytłumaczyć Państwu, że odpowiedzialność Państwa nie jest nieograniczona, a tylko i wyłącznie ograniczona do tego, co wynika z Państwa wadliwego działania, a czego Zamawiający nie może jako jednostka sektora finansów publicznych „wziąć na siebie”.

Demagogiczny argument wpływu odpowiedzialności na cenę byłby zatem tylko i wyłącznie uzasadnieniem dla chęci uzyskania bezpodstawnego wzbogacenia się, gdyż nieukształtowana zasada odpowiedzialności na zasadzie zawinienia absolutnie tej zwyczajki by nie usprawiedliwiła.

**UWAGA:** Zamawiający przesługuje **termin składania i otwarcia ofert na dzień 20.02.2020 r. odpowiednio na godz. 08:45 i 09:00.**

Zamawiający Szpital Miejski im. Franciszka Raszei w Poznaniu w załączeniu przesyła treść zmiany ogłoszenia o zamówieniu, która w dniu dzisiejszym została opublikowana w Biuletynie Zamówień Publicznych, zamieszczona stronie internetowej Zamawiającego [www.raszeja.poznan.pl](http://www.raszeja.poznan.pl) oraz na tablicy ogłoszeń znajdującej się w siedzibie Zamawiającego.

**Niniejszy dokument stanowi integralną część SIWZ i jest wiążący dla wszystkich Wykonawców ubiegających się o udzielenie niniejszego zamówienia publicznego.**

Z poważaniem

DYREKTOR  
Szpitala Miejskiego  
im. Franciszka Raszei  
lek. med. Elżbieta Wrzesnińska-Żak

Wyk. w 1 egz.  
1/ strona internetowa  
1/ a/a

Telefony: centrala 61-848-10-11; sekretariat 61-841-74-70; fax. 61-848-49-90

NIP 781-16-19-837 REGON 000313325

KONTO: PKO BP I O/Poznań nr 20 1020 4027 0000 1902 0049 2777

