



**Samodzielny Publiczny Zakład Opieki Zdrowotnej**  
**62 - 600 Koło, ul. Księcia Józefa Poniatowskiego 25**



Koło, 22.04.2024 r

SPZOZ.DŚM-ZP.2440.02.2024

### **Do wszystkich zainteresowanych**

Dotyczy: postępowanie prowadzone w trybie zapytania ofertowego:

**„Usługi opieki serwisowej dla posiadanego Oprogramowania Aplikacyjnego oraz dostęp do nowych wersji oprogramowania Eskulap”, Znak sprawy: SPZOZ.DŚM-ZP.2440.02.2024**

#### **Pytanie nr 1**

Zapytanie ofertowe, SWZ, Rozdział II, pkt. 2

Zamawiający wymaga aby Wykonawca zapewnił bieżącą eksploatację systemu ESKULAP (FORMS, NT, NG) znajdującego się w posiadaniu Zamawiającego.

Prosimy o potwierdzenie, że Zamawiający wymaga zapewnienia prawidłowej eksploatacji aktualnie wspieranej przez producenta wersji systemu Eskulap. Zgodnie z informacjami przekazywanymi przez producenta systemu Eskulap spółkę Nexus Polska Sp. z o.o. wersja FORMS systemu traci wsparcie producenta i Wykonawca nie może zobowiązać się do zapewnienia wsparcia tej wersji w całym okresie obowiązywania zamówienia. Prosimy również o potwierdzenie, że wsparcie wersji NT i NG dotyczy wyłącznie zakresu licencji, które posiada Zamawiający na dzień składania ofert.

Odp. Zamawiający wymaga zapewnienia prawidłowej eksploatacji aktualnie wspieranej przez producenta wersji systemu Eskulap. Wsparcie wersji NT i NG dotyczy zakresu posiadanych licencji, które Zamawiający posiada i będzie posiadał w czasie trwania umowy.

**Pytanie nr 2** Załącznik nr 2 do Zapytania ofertowego, Rozdział III, Zasady świadczenia usług – tabela skrócona lp. 6 oraz Usługi serwisowe pkt 8)

Zamawiający określa, że świadczenie usług serwisowych w ramach pakietu godzin zaoferowanego przez Wykonawcę tj. 120 godzin w okresie 12 miesięcy obowiązywania umowy, świadczone będzie do momentu wykorzystania limitu godzinowego, prosimy o potwierdzenie, że w przypadku zaistnienia takiej sytuacji umowa w zakresie świadczenia usługi serwisowej do oprogramowania objętego niniejszym postępowaniem: a) wygasa, bądź b) będzie świadczona i fakturowana wg aktualnych stawek Wykonawcy.

Odp. W przypadku wykorzystania limitu godzin objętego postępowaniem umowa w tym zakresie wygasa.

**Pytanie nr 3** Załącznik nr 3 do zapytania ofertowego § 4 ust. 6

Prosimy Zamawiającego o skrócenie terminu płatności z 60 dni do 30 dni od daty dostarczenia do Zamawiającego wystawionej zgodnie z postanowieniami umownymi i przepisami prawa faktury VAT. Powszechną praktyką w świadczeniu usług jest stosowanie 30-dniowego terminu płatności.

Odp. Podtrzymujemy zapisy SWZ – Zapytania ofertowego

**Pytanie nr 4** Załącznik nr 3 do zapytania ofertowego § 4 ust. 13

W celu zapewnienia równowagi stron umowy - zgodnie z przyjętymi przepisami prawa powszechnie obowiązującego dla umów zawartych na okres dłuższy niż 6 miesięcy prosimy o dopisanie poniższego zapisu:

Wykonawca przewiduje możliwość zmiany wysokości wynagrodzenia za dostęp do nowych wersji Oprogramowania Aplikacyjnego oraz Wynagrodzenia za opiekę serwisową oraz stawki za opiekę serwisową po kolejnych 6 miesiącach świadczenia usługi. Waloryzacja wynagrodzenia będzie oparta o kwartalny wskaźnik cen towarów i usług konsumpcyjnych ogłaszany przez Prezesa GUS za poprzedni kwartał świadczenia usługi. Wzrost wskaźnika nie większy niż 2% kwartalnie nie będzie stanowił podstawy zmiany wartości wynagrodzenia.

Odp. Podtrzymujemy zapisy umowy w tym zakresie.

Mając na uwadze okres trwania umowy oraz fakt, że do umowy nie stosujemy ustawy Prawo zamówień publicznych, w ocenie Zamawiającego zapisy nie naruszają równowagi stron umowy w § 4

**Pytanie nr 5** Załącznik nr 3 do zapytania ofertowego, § 6 ust. 1

Zgodnie z postanowieniem umowy, Zamawiający oczekuje udzielenia licencji na Oprogramowanie Aplikacyjne i nie musi być jego producentem. Jednocześnie w zdaniu drugim tego postanowienia umowy Zamawiający wskazuje, że Wykonawca ma dysponować prawami do zmian Oprogramowania w zakresie umożliwiającym przeniesienie na Zamawiającego praw autorskich. Prosimy o zmianę tego zapisu, który nie tylko jest sprzeczny z pozostałymi zapisami umowy, ale też ogranicza możliwość udziału w postępowaniu innym podmiotom niż producenci Oprogramowania Aplikacyjnego. Wykonawca posiadający prawo do oferowania Oprogramowania Aplikacyjnego nie będący Producentem, nie będzie posiadał majątkowych praw autorskich do tego Oprogramowania, prosimy o modyfikację zapisu przez wykreślenie zapisu: „i będzie dysponował tymi prawami w zakresie umożliwiającym przeniesienie na Zamawiającego praw autorskich w zakresie opisanym w niniejszym paragrafie.”

Odp. Modyfikujemy wykreślamy zapis § 6 ust. 1, który otrzymuje brzmienie:

„Wykonawca oświadcza, że posiada, prawo do oferowania na rynku polskim Oprogramowania Aplikacyjnego oraz świadczenia usług objętych Umową. Zobowiązania w stosunku do właściciela majątkowych praw autorskich do Oprogramowania Aplikacyjnego precyzuje odrębne porozumienie zawarte pomiędzy Wykonawcą a Producentem. Wykonawca oświadcza, że wszelkie zmiany Oprogramowania (Upgrade i Update) nie będą obciążone prawami osób trzecich”

**Pytanie nr 6** Załącznik nr 3 do zapytania ofertowego, § 6 ust. 4, 5 i 6

Prosimy o zmianę brzmienia postanowienia na następujące:

„Zawarcie Umowy pociąga za sobą skutki w postaci zapewnienia udzielenia Zamawiającemu licencji producenta na korzystanie z Uaktualnień Oprogramowania Aplikacyjnego, o których mowa w ust. 5 i 6 poniżej w zakresie, w jakim Zamawiający posiada ważne i nabyte w legalnym obrocie prawnym licencje. Jeżeli zakresem usług jest objęte Oprogramowanie, którego nie dostarczył Wykonawca, Zamawiający gwarantuje, że wykonanie Umowy nie narusza praw osób trzecich i zobowiązuje się do zwolnienia Wykonawcy od odpowiedzialności wobec osób trzecich na zasadach art. 392 Kodeksu cywilnego.”

Zobowiązanie do udzielenie sublicencji na rzecz Zamawiającego ogranicza możliwość udziału w postępowaniu tylko do tych wykonawców, którzy przyjęli taki sposób dystrybucji Oprogramowania i wyłącza możliwość oferowania Oprogramowania wraz z licencją bezpośrednio udzielaną przez Producenta. Wnosimy również o odpowiednią zmianę „udzielonej sublicencji” na „zapewnionej licencji” w ust. 5 i 6 tego paragrafu.

Odp. Zamawiający modyfikuje zapisy § 6 ust. 4, 5 i 6, które otrzymuje brzmienie:

„4. Zawarcie Umowy pociąga za sobą skutki w postaci zapewnienia udzielenia Zamawiającemu licencji producenta na korzystanie z Uaktualnień Oprogramowania Aplikacyjnego, o których mowa w ust. 5 i 6 poniżej w zakresie, w jakim Zamawiający posiada ważne i nabyte w legalnym obrocie prawnym licencje. Jeżeli zakresem usług jest objęte Oprogramowanie, którego nie dostarczył Wykonawca, Zamawiający gwarantuje, że wykonanie Umowy nie narusza praw osób trzecich i zobowiązuje się do zwolnienia Wykonawcy od odpowiedzialności wobec osób trzecich na zasadach art. 392 Kodeksu cywilnego.

5. W ramach zapewnionej licencji Wykonawca ma prawo do otrzymywania Uaktualnień Aplikacji, wynikających ze zmian legislacyjnych.
6. W ramach zapewnionej licencji Wykonawca ma prawo do otrzymywania Uaktualnień Aplikacji, wynikających ze zmian ewaluacyjnych Oprogramowania Aplikacyjnego, jeżeli Producent uzna za zasadne wprowadzenie tych Uaktualnień do zakresu funkcjonalnego Aplikacji lub Zamawiający nabędzie prawo tych Uaktualnień drogą zamówień indywidualnych”

**Pytanie nr 7** Załącznik nr 3 do zapytania ofertowego, § 6 ust. 7

W nawiązaniu do powyższych wniosków o zmianę, prosimy również o zmianę §6 ust. 7 i nadanie mu brzmienia:

„Wszelkie prawa własności intelektualnej (włącznie z prawem do wyrażania zgody na opracowanie) do utworów powstałych w wyniku usług realizowanych przez Wykonawcę na podstawie Umowy, w tym dotyczące wszelkich Modyfikacji do Oprogramowania Aplikacyjnego, podlegających ochronie prawno-autorskiej (oraz do związanej z nimi Dokumentacji), które zostały wykonane w ramach Umowy pozostają własnością Wykonawcy lub Producenta Oprogramowania, a Zamawiający ma prawo do korzystania z nich na zasadzie niewyłącznej licencji, o której mowa w ust. 4.”

Odp. Zamawiający modyfikuje zapisy projektu umowy w § 6 ust. 7, który otrzymuje brzmienie:

7. Wszelkie prawa własności intelektualnej (włącznie z prawem do wyrażania zgody na opracowanie) do utworów powstałych w wyniku usług realizowanych przez Wykonawcę na podstawie Umowy, w tym dotyczące wszelkich Modyfikacji do Oprogramowania Aplikacyjnego, podlegających ochronie prawno-autorskiej (oraz do związanej z nimi Dokumentacji), które zostały wykonane w ramach Umowy pozostają własnością Wykonawcy lub Producenta Oprogramowania, a Zamawiający ma prawo do korzystania z nich na zasadzie niewyłącznej licencji, o której mowa w ust. 4.

**Pytanie nr 8** Załącznik nr 3 do zapytania ofertowego, § 10

1. Zamawiający specyfikuje: *za każdy przypadek braku zapłaty lub nieterminowej zapłaty wynagrodzenia należnego podwykonawcom z tytułu zmiany wysokości wynagrodzenia, o której mowa w § 13 ust. 1 lit. b, do wysokości 0,2% kwoty netto określonej w § 4 ust. 2 umowy.* Prosimy o wykreślenie zapisu jak również zapisu § 13 ust. 2 tiert 2 - Zapisy te mają zastosowanie w postępowaniach przetargowych na roboty budowlane.

Odp. Zamawiający skreśla zapis § 13 ust. 2 tiert 2.

2. Ust. 3 i 5. Prosimy Zamawiającego o zmianę podstawy naliczania kar umownych i naliczania ich od wysokości netto wynagrodzenia należnego wykonawcy. Pragniemy zwrócić uwagę na nierówność wykonawców, która może powstać w sytuacji obliczania kary dla wykonawcy zagranicznego lub zwolnionego z podatku VAT, w stosunku do wykonawców rozliczających się według pozostałych stawek VAT, co już w przypadku kalkulowania kosztów kontraktu i ceny oferty może postawić niektórych wykonawców w korzystniejszej sytuacji.

Odp. Zamawiający modyfikuje zapisy § 10 ust. 3 i 5, które otrzymują brzmienie:

3. W przypadku odstąpienia od umowy z winy Wykonawcy lub Zamawiającego druga strona może dochodzić od strony winnej kary umownej w wysokości do 10% wartości netto umowy.
4. ...
5. Łączna maksymalna wysokość wszystkich kar umownych nie może przekraczać 20% wartości umownej netto.

6. 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.

Odp. Zamawiający wprowadza w §10 ust. 7 o poniższym brzmieniu:

7. W każdym przypadku naliczenia kary umownej Zamawiający jest zobowiązany do wezwania Wykonawcy do wyjaśnień w zakresie okoliczności będących podstawą naliczenia kary, w tym w szczególności w zakresie zwłoki Wykonawcy, cele ustalenia zakresu odpowiedzialności Wykonawcy.

/DYREKTOR  
Samodzielnego Publicznego Zakładu  
Opieki Zdrowotnej w Kole  
Grzegorz Gibaszek/