



**GŁÓWNY INSPEKTORAT FARMACEUTYCZNY**  
Biuro Dyrektora Generalnego

**BAG.261.5.2021.ICI.**

**Wszyscy wykonawcy**

Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonego w trybie podstawowym na podstawie art. 275 pkt 1 ustawy, pn.: „**Rozbudowa Systemu BACKUP-u oraz budowa systemu archiwizacji**”.

Zamawiający informuje, że do przedmiotowego postępowania wpłynęły pytania od Wykonawców.

Treść pytań wraz z udzielonymi odpowiedziami Zamawiający przekazuje poniżej:

1. Pytanie dot. umowy: Zwracamy się z wnioskiem o wyjaśnienie, czy w związku z realizacją umowy Wykonawcy zostaną powierzone do przetwarzania (jako procesorowi, podmiotowi przetwarzającemu) jakiegokolwiek dane osobowe. Jeśli tak, wnosimy o przekazanie Wykonawcy, przed terminem składania ofert, wzoru umowy powierzenia przetwarzania zgodnego z art. 28 ust. 3 RODO lub dodanie odpowiednich postanowień do treści umowy.

**Odpowiedź Zamawiającego:** Zamawiający, w związku z realizacją umowy nie powierzy Wykonawcy danych osobowych do przetwarzania.

2. PYTANIE dot. § 1 UST. 1 W ZW. Z PKT. 4.1. SWZ: W pkt. 4.1. SWZ wskazano, że „Wykonawca będzie zobowiązany do zrealizowania przedmiotu zamówienia w terminie do dnia 29.10.2021 r., natomiast zgodnie ze wzorem formularza ofertowego oraz §2 ust 1 umowy, to oferta będzie determinować ten termin. Wnosimy zatem o potwierdzenie, że nawet jeżeli termin wyznaczony zgodnie z ofertą i §2 ust. 1 Umowy będzie przypadał na późniejszą datę niż 29.10.2021 r., to Wykonawca będzie zobowiązany do wykonania umowy w tym późniejszym, zgodnym z ofertą, terminie.

**Odpowiedź Zamawiającego:** Zamawiający wyjaśnia, że Wykonawca w ofercie zobowiązany jest wskazać termin wdrożenia zaproponowanych rozwiązań, tj. zgodnie z Załącznikiem nr 1 do SWZ Opis przedmiotu zamówienia, zakres wdrożenia obejmuje:

- dostawę do Zamawiającego zamawianych urządzeń,
- dostawę licencji na oprogramowanie spełniające wymagania Zamawiającego,
- implementację urządzenia/urządzeń w serwerowni Zamawiającego,
- rekonfigurację systemów zgodnie z zakładanymi wymaganiami Zamawiającego,
- migrację zasobów (jeżeli jest/okaże się ona wymagana),
- wykonanie dokumentacji powykonawczej dla całego dostarczonego rozwiązania.

3. PYTANIE dot. § 1 UST. 5 UMOWY: §10 Umowy oraz SWZ wskazuje na niektóre wymagania w stosunku do świadczonej gwarancji (np. (np. str. 29, pkt 53; s. 31, pkt 8; s. 31-32, tabela nr 3) Wnosimy zatem o potwierdzenie, że Wykonawca jest zobowiązany do udzielenia gwarancji na dostarczone urządzenia

zgodnej z wymaganiami wskazanymi w SWZ i Umowie, a w pozostałym zakresie na standardowych warunkach producenta.

**Odpowiedź Zamawiającego:** Zamawiający potwierdza, że Wykonawca jest zobowiązany do udzielenia gwarancji na dostarczone urządzenia zgodnej z wymaganiami wskazanymi w SWZ i Umowie, a w pozostałym zakresie na standardowych warunkach producenta.

4. PYTANIE dot. § 1 UST. 10 UMOWY: Wnosimy o potwierdzenie, że poprzez „Serwis” należy rozumieć serwis gwarancyjny.

**Odpowiedź Zamawiającego:** Zamawiający potwierdza, że poprzez „Serwis” należy rozumieć serwis gwarancyjny.

5. PYTANIE dot. § 4 UMOWY: Wnosimy o potwierdzenie, że za datę odbioru i wykonania umowy w terminie (zgodnie z §3 ust. 1 umowy) zostanie uznany dzień rzeczywistego należytego wykonania czynności wskazanych w §3 ust. 2, a nie dzień podpisania protokołu odbioru, który będzie potwierdzał ten fakt. Wykonawca nie ma wpływu na to, w jakim terminie Zamawiający dokona czynności weryfikacyjnych w ramach odbiorów, a przez to odpowiadać za naruszenie terminu wykonania Umowy w zakresie w jakim po upływie terminów wskazanych w §2 ust. 1 dokonano jedynie jego weryfikacji.

**Odpowiedź Zamawiającego:** Zamawiający potwierdza, że w protokole odbioru jako data wykonania zobowiązań wynikających z § 3, zostanie wskazana data ich rzeczywistego należytego wykonania.

6. PYTANIE dot. § 4 UST. 2 UMOWY: Zwracamy się z wnioskiem o nadanie przedmiotowemu postanowieniu następującego brzmienia: „Zastrzeżenia w zakresie realizacji umowy, Zamawiający zgłosi w Protokole, jeżeli stwierdzi, że zamówienie nie odpowiada warunkom uzgodnionym przez Strony, wskazanym w szczególności w załącznikach do umowy.” W przypadku, gdy zamówienie nie odpowiada warunkom wskazanym w umowie, w tym załącznikach do niej, Zamawiający będzie uprawniony do naliczenia kary umownej za zwłokę – o ile dojdzie do naruszenia terminu wskazanego w §2 ust. 1. Możliwość naliczenia ponadto kary umownej w wysokości 5% łącznego wynagrodzenia brutto, nawet jeżeli termin realizacji nie został przekroczony, stanowi dla Wykonawcy dodatkowe ryzyko, które nie jest uzasadnione ochroną interesów Zamawiającego, ponieważ w ww. przypadku nie zawsze musi dochodzić do niewykonania umowy w terminie – Wykonawca może przedstawić świadczenie do odbioru na tyle wcześnie, że zdąży wprowadzić do niego poprawki jeszcze przed upływem terminu wykonania. Niezależnie od powyższego, wnosimy o jednoznaczne potwierdzenie, że kara w wysokości 5% łącznego wynagrodzenia jest naliczana jednokrotnie podczas danego odbioru za sam fakt stwierdzenia niezgodności, niezależnie od tego ile niezgodności zostanie stwierdzonych.

**Odpowiedź Zamawiającego:** Zamawiający informuje, że § 4 ust. 2 Załącznika nr 6 do SWZ – Projektowane postanowienia umowy, otrzymuje następujące brzmienie:

„Zastrzeżenia w zakresie realizacji umowy, Zamawiający zgłosi w Protokole, jeżeli stwierdzi, że zamówienie nie odpowiada warunkom uzgodnionym przez Strony, wskazanym w szczególności w załącznikach do umowy i w przypadku niedoprowadzenia przez Wykonawcę do zgodności zamówienia z warunkami wynikającymi z OPZ w terminie, o którym mowa w § 2 ust. 1 (a określonym w ofercie Wykonawcy) obciąży Wykonawcę karą umowną w wysokości 5% łącznego wynagrodzenia brutto, określonego w § 3 ust. 1 umowy.”

Jednocześnie Zamawiający potwierdza, że kara w wysokości 5% łącznego wynagrodzenia będzie naliczana jednokrotnie podczas danego odbioru za sam fakt stwierdzenia niezgodności, niezależnie od tego ile niezgodności zostanie stwierdzonych.

7. PYTANIE do § 6 UST. 2 UMOWY: Zastrzeżona kara umowna za zwłokę w realizacji zamówienia jest wysoka jak na standardy umów IT. Wnosimy o jej obniżenie o 50%. Dzięki temu potencjalni wykonawcy będą w stanie zaoferować korzystniejsze cenowo dla Zamawiającego oferty.

**Odpowiedź Zamawiającego:** Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisu w umowie.

8. PYTANIE do § 6 UST. 1 W ZW. Z UST. 4 UMOWY: Wnosimy o dodanie do §6 umowy postanowienia zgodnie w następującym brzmieniu: „Wszelka odpowiedzialność odszkodowawcza Wykonawcy związana z niewykonaniem lub nienależytym wykonaniem umowy jest ograniczona do równowartości 100% wynagrodzenia brutto wskazanego w §3 ust 1 umowy.” Zmiana ta pozwoli dokładniej określić ryzyka związane z realizacją Zamówienia. Ograniczyć rezerwę przeznaczoną na zapłatę ewentualnego odszkodowania, a w konsekwencji na przedstawienie korzystniejszych dla Zamawiającego ofert.

**Odpowiedź Zamawiającego:** Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisu w umowie.

9. PYTANIE do § 6 UST, 7 UMOWY: Przedmiotowe postanowienie, choć zgodne z prawem, stanowi niestandardowe rozwiązanie w zakresie umów IT, gdyż np. w razie zwłoki w realizacji umowy pozwala Zamawiającemu na zwleknięcie ze złożeniem oświadczenia o odstąpieniu tylko po to by naliczyć wyższą karę umowną z tego tytułu. Wnosimy zatem o wykreślenie przedmiotowego postanowienia w całości, co pozwoli ograniczyć ryzyka związane z realizacją umowy i w konsekwencji przedstawić oferty korzystniejsze cenowo dla Zamawiającego.

**Odpowiedź Zamawiającego:** Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisu w umowie.

10. PYTANIE DOT. §7 UST. 5 UMOWY: Bazując na argumentacji przedstawionej w pytaniu dot. §6 ust. 1 w zw. z ust. 4 umowy, wnosimy o zmianę brzmienia postanowienia na: „W granicach wskazanych w umowie, z tytułu naruszenia obowiązku zachowania poufności Wykonawca ponosi odpowiedzialność za szkody wyrządzone Zamawiającemu oraz podmiotom trzecim”

**Odpowiedź Zamawiającego:** Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisu w umowie.

11. PYTANIE DOT. §10 ust. 2 UMOWY: Wnosimy o potwierdzenie, że Wykonawca jest zobowiązany jedynie zapewnić, by producent urządzeń i oprogramowania udzielił Zamawiającemu gwarancji na warunkach określonych w umowie i nie jest zobowiązany do udzielenia własnej gwarancji w tym zakresie. W razie udzielenia odpowiedzi twierdzącej na pytanie powyżej, wnosimy o dodanie do umowy postanowienia wyłączającego rękojmię Wykonawcy w stosunku do przedmiotu umowy, gdyż w przeciwnym razie umowa będzie zawierała niespójność.

**Odpowiedź Zamawiającego:** Zamawiający podtrzymuje zapis §10 ust. 2 załącznika nr 6 do SWZ Projektowane postanowienia umowy, tj.: Wykonawca w ramach wynagrodzenia musi zapewnić udzielenie **3 letniej** gwarancji On-Site na dostarczone Urządzenie i standardowe oprogramowanie do Urządzenia, licząc od dnia podpisania Protokołu Odbioru przez obie Strony, w tym przez Zamawiającego bez zastrzeżeń.

Ponadto, Zamawiający nie dopuszcza zmiany umowy w zakresie wyłączającym rękojmię Wykonawcy.

12. PYTANIE DOT. §10 UST. 10 UMOWY: Wnosimy o potwierdzenie, że Zamawiający nie będzie uprawniony do skorzystania z uprawnienia wskazanego w §10 ust. 10, jeżeli Wykonawca co prawda nie dokona skutecznej naprawy w terminie 2 dni roboczych do momentu otrzymania zgłoszenia, ale dostarczy urządzenie zastępcze o nie gorszych parametrach technicznych wraz ze sterownikami umożliwiającymi prawidłowe korzystanie z tego urządzenia w terminie 3 dni roboczych od otrzymania zgłoszenia.

**Odpowiedź Zamawiającego:** Zamawiający informuje, że zgodnie z §10 ust. 4 pkt 5 załącznika nr 6 do SWZ Projektowane postanowienia umowy: jeśli czas usunięcia Awarii będzie przekraczał 3 dni robocze, Wykonawca

niezwłocznie dostarczy Zamawiającemu na czas naprawy przedmiotu umowy urządzenie zastępcze o nie gorszych parametrach technicznych wraz ze sterownikami umożliwiającymi prawidłowe korzystanie z tego urządzenia.

13. PYTANIE DOT. §10 UST. 11 UMOWY: Wnosimy o wykreślenie postanowienia w całości. Możliwość ingerowania w sprzęt przez osoby trzecie, nawet jeśli są nimi osoby wykwalifikowane, stanowi dla gwaranta dodatkowe ryzyko, gdyż oznacza to odpowiedzialność za działania osób trzecich. Ponadto, zwracamy uwagę, że konieczność świadczenia gwarancji w stosunku do osób trzecich w przypadku sprzedaży lub innego przekazania urządzeń na warunkach dotychczasowych jest warunkiem niestandardowym, co znacznie zwiększy koszt realizacji umowy.

**Odpowiedź Zamawiającego:** Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisu w umowie.

14. PYTANIE DOT. §11 UST. 3 PKT 3) UMOWY: Wnosimy o doprecyzowanie okresu, w jakim Zamawiający ma mieć prawo do aktualizacji oprogramowania, w szczególności czy standardowe warunki licencyjne oferowane przez producenta mogą mieć w tym zakresie decydujące znaczenie, czy też Zamawiający wymaga minimalnego okresu, w którym należy zapewnić prawo do aktualizacji. Zwracamy przy tym uwagę, że nie jest możliwe uzyskanie na rynku licencji z nieograniczonym w czasie prawem do aktualizacji oprogramowania.

**Odpowiedź Zamawiającego:** Zamawiający informuje, że zgodnie z §11 ust. 3 pkt 3 załącznika nr 6 do SWZ Projektowane postanowienia umowy: Licencja zostanie udzielona na następujących polach eksploatacji: prawo do aktualizacji oprogramowania w sposób opisany przez producenta oprogramowania. Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisu w umowie.

15. PYTANIE DOT. §1 UST. 3 PKT 4) UMOWY: Przedmiotowe pole eksploatacji daje Zamawiającemu m.in. prawo do trwałego lub czasowego utrwalania lub zwielokrotniania oprogramowania w całości lub w części, jakimikolwiek środkami i w jakiegokolwiek formie, niezależnie od formatu, systemu lub standardu, w tym wprowadzanie go do pamięci komputera. Posłużenie się zwrotem „w tym” sugeruje, że pole to jest obejmuje szerszy zakres czynności niż utrwalenie i zwielokrotnienie oprogramowania w pamięci komputera. Zwracamy uwagę, że producenci w bardzo ograniczonym zakresie dopuszczają możliwość zwielokrotniania oprogramowania poza pamięcią komputera, w tym wykonywanie jego kopii zapasowych. Z tych względów wnosimy o zmianę wymagań w ww. zakresie poprzez wykreślenie pkt. 4 w całości i pozostawienie regulacji tego pola eksploatacji standardowym warunkom producenta.

**Odpowiedź Zamawiającego:** Zamawiający informuje, że z uwagi na specyfikę przedmiotu zamówienia oraz przepisy prawa regulujące obowiązek wykonywania wielokrotnych backup-ów danych oraz archiwizacji - nie wyraża zgody na zmianę zapisu w umowie i tym samym możliwość ograniczenia wykonywanych backup-ów danych oraz archiwizacji na potrzeby Zamawiającego.

16. PYTANIE DOT. §11 UST. 8 UMOWY: Wnosimy o potwierdzenie, że Wykonawca nie jest zobowiązany przenieść na Zamawiającego majątkowych praw autorskich do jakiegokolwiek dokumentacji dostarczanej w ramach Umowy. Uprzedzamy, że byłoby to niemożliwe, ponieważ dokumentacja, która zostanie przekazana Zamawiającemu będzie stanowić standardową dokumentację producentów, a żaden z nich nie wyrazi zgody na przeniesienie praw własności intelektualnej do niej na osoby trzecie. Wykonawca jest w stanie zapewnić jedynie licencję na standardowych warunkach producenta na korzystanie ze wszelkiej dostarczonej Zamawiającemu dokumentacji.

**Odpowiedź Zamawiającego:** Zamawiający potwierdza, że ww. postanowienie nie dotyczy autorskich praw majątkowych. Zgodnie z §11 ust. 8 załącznika nr 6 do SWZ Projektowane postanowienia umowy: Wykonawca

jest zobowiązany przenieść na Zamawiającego prawa własności do przekazanych Zamawiającemu egzemplarzy nośników i dokumentacji Oprogramowania. Prawo własności obejmuje prawo do wykorzystania egzemplarzy nośników i dokumentacji Oprogramowania na potrzeby wewnętrzne Głównego Inspektoratu Farmaceutycznego.

17. PYTANIE DOT. §13 UST. 2 UMOWY: Czy Zamawiający wyrazi zgodę na dodanie do umowy postanowienia w następującym brzmieniu: Wykonawca oświadcza, iż informacje o których mowa w art. 14 rozporządzenia Parlamentu Europejskiego i Rady (UE) 2016/679 z 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 (DZ.Urz.UE.L.nr 119) znajdują się na stronie internetowej - [zostanie podany przed zawarciem umowy]. Zamawiający jest zobowiązany do przekazania ww. informacji każdej z osób wskazanych w Umowie, której dane osobowe Wykonawca będzie przetwarzać jako ich administrator. Powyższa zmiana usprawni proces przekazywania informacji wymaganych przez art. 14 RODO.

**Odpowiedź Zamawiającego:** Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisu w umowie.

Jednocześnie Zamawiający informuje, że termin złożenia ofert nie ulega zmianie.

*W zastępstwie Dyrektora Generalnego*

**Dyrektor**  
Departamentu Prawnego  
Renata Rychter  
/podpisano elektronicznie/