

Kraków, 3 kwietnia 2023 r.

Prezes Krajowej Izby Odwoławczej
ul. Postępu 17a
02-676 Warszawa

Zamawiający: **Szpital św. Anny w Miechowie**
ul. Szpitalna 3, 32-200 Miechów
KRS: 0000078297 NIP: 6591328869
<http://www.szpital.miechow.pl>
e-mail: przetargi@szpital.miechow.pl | tel.: +48 413820308

Odwołujący: **Comarch S.A.**
Al. Jana Pawła II 39a, 31-864 Kraków
KRS: 0000057567, NIP: 6770065406
e-mail: info@comarch.pl; bozena.wichary@comarch.pl
tel.: +48 12 646 10 00
reprezentowany przez Bożenę Ptasznik-Wichary
na podstawie pełnomocnictwa dołączonego do odwołania

Zamówienie pn. Dostawa systemów informatycznych wraz z wdrożeniem
Znak sprawy: 4/PN/2023
Główny kod CPV: 48180000 Pakiety oprogramowania medycznego

Ogłoszenie o zamówieniu zostało zamieszczone w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej pod nr 2023/S 060-174642 w dniu 24.03.2023 r. oraz na stronie internetowej Zamawiającego.

ODWOŁANIE

Na podstawie art. 505 ust. 1, art. 513 pkt. 1, art. 514 ust. 1 oraz art. 515 ust. 2 pkt 1 ustawy z dnia 11 września 2019 roku Prawo zamówień publicznych (zwaną dalej „PZP”), Odwołujący wnosi odwołanie wobec treści dokumentów zamówienia – specyfikacji warunków zamówienia (opublikowanych w dniu 23.03.2023 r.), sformułowanej niezgodnie z PZP, zarzucając Zamawiającemu:

- 1) wadliwe opisanie wymagań w zakresie przedmiotowego środka dowodowego, a to próbki oferowanego oprogramowania, poprzez:
 - a. wprowadzenie w treści załącznika nr 2 do SWZ – Opis przedmiotu zamówienia wymagań dla scenariuszy przedmiotowego środka dowodowego w postaci próbki (dalej także jako: „Próbka”), dwóch równoległych, ale rozbieżnych pod kątem zakresów, scenariuszów Próbki,
 - b. określenie Próbki w sposób dyskryminujący wykonawców, którzy spełnią wymagania funkcjonalne systemu w oparciu o inne działanie systemu niż wymagane przez Zamawiającego,

- c. zaniechanie wprowadzenia do dokumentacji SWZ regulaminu badania Próbkki, czym naruszono art. 106 PZP w zw. z art. 99 ust. 1 i 4 PZP w zw. z art. 16 PZP.
- 2) zaniechanie opisanie w dokumentach postępowania, w jakich wypadkach i jakie inne potrzebne materiały lub dokumenty, niebędące w posiadaniu Zamawiającego, Wykonawca ma pozyskać własnymi siłami i na własny koszt (§ 5 ust. 2 wzoru umowy załącznik nr 4 do SWZ), czym naruszono art. 99 ust. 1 PZP w zw. z art. 16 PZP.
 - 3) przeniesienie wszelkich ryzyk na Wykonawcę, w tym ryzyk wynikających z okoliczności będących całkowicie poza kontrolą Wykonawcy oraz wynikających z okoliczności leżących po stronie Zamawiającego, w tym ryzyk wynikających z niejednoznacznego i niewyczerpującego opisu przedmiotu zamówienia, a także niejednoznaczne opisanie w dokumentach postępowania, przez jaki okres Zamawiający nie będzie zobowiązany do nabywania żadnych usług ani uprawnień innych niż wyraźnie zdefiniowane Umową (§ 5 ust. 15 wzoru umowy załącznik nr 4 do SWZ), czym naruszono art. 99 ust. 1 PZP w zw. z art. 16 PZP w zw. z art. 433 pkt 3 PZP.
 - 4) niejednoznaczne opisanie w dokumentach postępowania (§ 9 ust. 2 wzoru umowy załącznik nr 4 do SWZ), przez jaki okres Wykonawca będzie dostosowywać system do zmian przepisów prawa, czym naruszono art. 99 ust. 1 PZP w zw. z art. 16 PZP.
 - 5) niezgodne z przepisami prawa w zakresie dokumentacji medycznej ukształtowanie treści przyszłego stosunku zobowiązaniowego w § 9 ust. 11 wzoru umowy załącznik nr 4 do SWZ, zgodnie z którym gwarancją jakości są także objęte dane przetwarzane przez dostarczone rozwiązania informatyczne w zakresie poprawności i integralności danych, czym naruszono art. 99 ust. 1 PZP w zw. z art. 16 PZP w zw. z art. 24 i n. ustawy o prawach pacjenta i Rzeczniku Praw Pacjenta i innymi przepisami powołanymi w uzasadnieniu zarzutu.
 - 6) zaniechanie opublikowania w ramach dokumentów zamówienia umowy powierzenia przetwarzania danych osobowych, którą wykonawca, którego oferta zostanie wybrana jako najkorzystniejsza, będzie musiał zawrzeć z Zamawiającym, aby zrealizować umowę o udzielenie zamówienia publicznego, a zatem opisanie przedmiotu zamówienia w sposób niejednoznaczny (brak możliwości identyfikacji, na jakiej zasadzie zostanie uregulowany dostęp do danych osobowych wykonawcy), niewyczerpujący (brak wymaganych przepisami prawa postanowień umowy powierzenia przetwarzania danych osobowych), bez uwzględnienia wymagań i okoliczności mogących mieć wpływ na sporządzenie oferty (brak szczegółowych wymagań Zamawiającego w tym zakresie), czym naruszono art. 99 ust. 1 PZP w zw. z art. 16 pkt 2 PZP w zw. z ustawą z dnia 10 maja 2018 r. o ochronie danych osobowych oraz Rozporządzeniem Parlamentu Europejskiego i Rady (UE) 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 (ogólne rozporządzenie o ochronie danych – dalej RODO) – w szczególności art. 28 RODO, określający essentialia negotii umowy powierzenia przetwarzania danych osobowych.

Odwołujący wnosi o uwzględnienie odwołania oraz:

- 1) nakazanie Zamawiającemu zmiany dokumentów postępowania zgodnie ze szczegółowymi wnioskami, opisanymi pod uzasadnieniem zarzutów odwołania,
- 2) dopuszczenie i przeprowadzenie dowodów przedłożonych w toku postępowania odwoławczego przed Izłą, na okoliczności wskazane w dacie ich powołania,
- 3) zasądzenie od Zamawiającego na rzecz Odwołującego kosztów postępowania odwoławczego, na podstawie w tym kosztów wynagrodzenia pełnomocników, według norm przepisanych i zgodnie z fakturą przedstawioną przez Odwołującego na rozprawie.

W przypadku uwzględnienia przez Zamawiającego zarzutów przedstawionych w odwołaniu (art. 522 ust. 1 i 3 PZP), Odwołujący żąda od Zamawiającego dokonania czynności zgodnie ze wskazanym powyżej żądaniem odwołania.

Ponadto Odwołujący wnosi o zwrot kosztów postępowania, w tym zwrot kosztów wynagrodzenia pełnomocnika zastępującego Odwołującego w postępowaniu odwoławczym.

Termin wniesienia odwołania

Ogłoszenie o zamówieniu zostało opublikowane w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej w dniu 24.03.2023 roku, w tym samym dniu Specyfikacja Warunków Zamówienia została zamieszczona przez Zamawiającego na stronie internetowej. Mając na uwadze, iż wartość zamówienia w postępowaniu przekracza progi unijne, niniejsze odwołanie jest wniesione z zachowaniem 10-dniowego terminu.

Interes Odwołującego oraz możliwość poniesienia przez Odwołującego szkody

Odwołujący ma interes w uzyskaniu zamówienia, ponieważ jest podmiotem zdolnym do jego wykonania, posiadającym w tym zakresie odpowiednie kompetencje i doświadczenie. Poprzez sformułowanie przez Zamawiającego postanowień SWZ i ogłoszenia w sposób naruszający przepisy ustawy Odwołujący może być pozbawiony możliwości złożenia oferty i uzyskania zamówienia, tym samym w wyniku naruszenia przez Zamawiającego przepisów ustawy Odwołujący może ponieść szkodę polegającą na braku uzyskania przedmiotowego zamówienia.

Ponadto Odwołujący wskazuje, że ma interes we wniesieniu odwołania, gdyż w wyniku uregulowania zapisów SWZ i ogłoszenia w sposób naruszający przepisy ustawy został pozbawiony uczestnictwa w postępowaniu na uczciwych i zgodnych z prawem warunkach, w tym możliwości złożenia ważnej i konkurencyjnej oferty przez wykonawców gwarantujących prawidłowe wykonanie zamówienia ze względu na posiadanie odpowiedniego doświadczenia.

Odwołujący ma interes w uzyskaniu zamówienia, a w wyniku działań Zamawiającego Odwołujący został narażony na szkodę. Gdyby nie naruszające przepisy zaskarżone elementy SWZ, Odwołujący mógłby z powodzeniem ubiegać się o przedmiotowe zamówienie, co w razie jego uzyskania wiązałoby się z określonymi korzyściami finansowymi. Na tym etapie postępowania krąg podmiotów mogących skutecznie bronić swoich interesów w uzyskaniu

zamówienia obejmuje każdego potencjalnego wykonawcę, mogącego samodzielnie zrealizować zamówienie.

Doręczenie kopii odwołania Zamawiającemu

Odwołujący przekazał kopię odwołania Zamawiającemu przed upływem terminu do wniesienia odwołania (dowód w załączeniu).

Wpis od odwołania

Wpis od odwołania w kwocie 15 000,00 zł został uiszczony przelewem na rachunek bankowy Urzędu Zamówień Publicznych – zgodnie z Rozporządzeniem z dnia 30 grudnia 2020 r. w sprawie szczegółowych rodzajów kosztów postępowania odwoławczego, ich rozliczania oraz wysokości i sposobu pobierania wpisu od odwołania (dowód w załączeniu).

UZASADNIENIE

Zamawiający prowadzi postępowanie o udzielenie zamówienia publicznego, którego przedmiotem zgodnie z ogłoszeniem jest *dostawa systemu informatycznego wraz z wdrożeniem w ramach projektu pn. „Małopolski System Informacji Medycznej (MSIM)”, spełniających parametry jakościowe określone w Załączniku nr 2 SWZ, na warunkach określonych w projektowanych postanowieniach umowy stanowiących Załącznik nr 4 do SWZ.* Rodzaj zamówienia zgodnie z ogłoszeniem: dostawy.

Zarzut nr 1 PRÓBKA

Zamawiający w treści załącznika nr 2 do SWZ – Opis przedmiotu zamówienia w rozdziale VIII specyfikuje wymagania dotyczące próbki:

Zamawiający, w celu możliwości weryfikacji funkcjonalności oferowanego oprogramowania pod kątem spełnienia minimalnych wymagań będzie wymagał próbki. Próbka musi być złożona z:

(...)

3) oprogramowania posiadające funkcjonalność określoną dla próbki (P), umożliwiającą przeprowadzenie przykładowych procesów, w tym procesów realizacji e-usług wyszczególnionych w rozdziale XII. Badanie próbki;

Zamawiający w/w wskazuje, że zakres oprogramowania badanego na próbce powinien być zgodny z tabelą przedstawioną w rozdziale XII. Badanie próbki.

Jednocześnie w rozdziałach X. MINIALNE WYMAGANIA i XI. WARUNKI RÓWNOWAŻNOŚCI Zamawiający prezentuje tabelę z funkcjonalnościami, które powinien zawierać oferowany system. Wśród nagłówków kolumn omawianej tabeli należy wyróżnić pole oznaczone symbolem: **P₁**

L.P.	WYMAGANE MINIMALNE PARAMETRY JAKOŚCIOWE	PARAMETRY WYMAGANE / POŻĄDANY	PUNKTACJA	P ₁	PARAMETR OFEROWANY – WYKONAWCA WINIEN OPISAĆ/PODAĆ OFEROWANE PARAMETRY
------	---	-------------------------------	-----------	----------------	--

Nagłówek tabeli z rozdziału X. MINIMALNE WYMAGANIA

U dołu tabeli Zamawiający wyjaśnia znaczenie symbolu P₁:

¹ Parametry oznaczone indeksem P będą wymagane i oceniane na etapie badania próbki oprogramowania – patrz postanowienie SWZ Rozdział VIII ust. 2 pkt 1 lit. a.

W związku z powyższym Zamawiający specyfikuje dwa miejsca, w których przedstawione zostały zakresy funkcjonalne dla próbki oferowanego systemu. Na podstawie wykonanej analizy porównawczej należy stwierdzić, że zakresy te nie tylko są rozbieżne pod kątem liczby wymaganych wymagań, ale również pod kątem funkcjonalności.

Podkreślić również należy, że wspomniane przez Zamawiającego postanowienie **SWZ Rozdział VIII ust. 2 pkt 1 lit. a** nie istnieje w dokumentacji przetargowej i stanowi prawdopodobnie omyłkę pisarską.

W zakresie rozdziału XII. Badanie próbki Zamawiający wskazuje następujące funkcjonalności:

L.P.	WYMAGANE MINIMALNE PARAMETRY JAKOŚCIOWE	SPEŁNIENIE WYMOGÓW TAK/NIE
ZAKRES BADANIA		
I.	<i>Elektroniczna Dokumentacja Medyczna (EDM)</i>	
1)	Wersjonowanie przechowywanych dokumentów z dostępem do pełnej historii poprzednich wersji. <i>W celu prezentacji wymogu należy:</i> <ul style="list-style-type: none"> – wygenerować dla dowolnego pacjenta Kartę leczenia szpitalnego – podpisać tę kartę dowolnym podpisem cyfrowym – zmodyfikować jedną z pozycji karty – wygenerować drugą wersję dokumentu, również podpisać ten dokument – zaprezentować podgląd pierwszej i drugiej wersji dokumentu 	
2)	Możliwość rejestracji dokumentów elektronicznych utworzonych poza systemem HIS, manualna rejestracja dokumentów zewnętrznych. <i>W celu prezentacji wymogu należy:</i> <ul style="list-style-type: none"> – dodać do dokumentacji pacjenta dokument zapisany na dysku. – następnie wyświetlić podgląd dokumentu z poziomu HIS 	
3)	Podpisywanie grupy dokumentów z jednokrotnym zapytaniem o PIN <i>W celu prezentacji wymogu należy:</i>	

	<ul style="list-style-type: none"> - zaprezentować listę co najmniej 5 dokumentów do podpisu - następnie podpisać zaprezentowane dokumenty zgodnie z wymaganiami 	
II.	Modernizacja systemu HIS	
4)	<p>Możliwość prowadzenia Księgi Bloku Operacyjnego w zakresie:</p> <ul style="list-style-type: none"> - definiowania księgi dla bloku operacyjnego, dla sali operacyjnej oraz dla grupy zabiegów, - przeglądu ksiąg bloku operacyjnego wg. różnych kryteriów, w tym: <ul style="list-style-type: none"> - danych pacjenta (nazwisko, imię, PESEL), - trybu zabiegu, - rodzaju zabiegu, - dat wykonania zabiegu, - bloku i sali operacyjnej, - jednostki zlecającej, - księgi zabiegów, - roku księgi, - numerów księgi, - składu zespołu operacyjnego (operatora, pielęgniarski operacyjnej, anestezjologa, pielęgniarki anestezjologiczna), <p>wydruku księgi bloku operacyjnego.</p> <p><i>Prezentacja funkcjonalności zgodnie z wymaganiami.</i></p>	
5)	<p>Współpraca z systemem RCH oraz Laboratorium w zakresie podań antybiotyków i zleceń badań do pracowni mikrobiologicznej:</p> <ul style="list-style-type: none"> - monitorowanie o konieczność założenia Indywidualnej Karty Zakażeń Szpitalnych w przypadku podania antybiotyku powyżej 3 dni, - monitorowanie o konieczność założenia Indywidualnej Karty Zakażeń Szpitalnych w przypadku wystąpienia patogenu w badaniu mikrobiologicznym. <p><i>Prezentacja funkcjonalności zgodnie z wymaganiami</i></p>	
6)	<p>W zakresie integracji modułu Oddział z innymi modułami systemu:</p> <ul style="list-style-type: none"> - ewidencja zużytych leków i materiałów oraz aktualizacji stanów magazynowych (Apteczka oddziałowa); - wzajemne udostępniania danych zlecenia i danych o jego wykonaniu (Przychodnia, Pracownia Diagnostyczna/RIS); - tworzenie zamówień na krew i preparaty krwiopochodne; - tworzenie zamówień na krew na "ratunek życia"; - odnotowanie podań krwi i preparatów krwiopochodnych z wpisem do księgi transfuzyjnej, odnotowanie powikłań po przetoczeniu; <p><i>Prezentacja funkcjonalności zgodnie z wymaganiami</i></p>	
III.	Portal Pacjenta	
7)	<p>Udostępnianie pacjentom dokumentację medyczną przetwarzanej w szpitalu.</p> <p><i>W celu prezentacji wymogu należy:</i></p> <ul style="list-style-type: none"> - zaprezentować dokumenty EDM dla danego pacjenta - następnie zaprezentować dostępność tych dokumentów po stronie Portalu. 	
8)	<p>Możliwość dokonywania rezerwacji wizyt przez pacjenta metodą zdalną, za pośrednictwem Internetu.</p> <p><i>W celu prezentacji wymogu należy:</i></p> <ul style="list-style-type: none"> - z poziomu Portalu Pacjenta należy zaprezentować możliwość rezerwacji wizyty do wybranej poradni. - następnie przedstawić tę rezerwację w terminarzu poradni z 	

	<i>poziomu systemu HIS</i>	
9)	<p>Możliwość wystawiania recept dla osób przewlekle chorych</p> <p><i>W celu prezentacji wymogu należy:</i></p> <ul style="list-style-type: none"> - z poziomu Portalu Pacjenta zamówić receptę na dwa dowolne leki - z poziomu systemu HIS wystawić tę receptę - następnie zaprezentować wystawioną receptę po stronie Portalu 	
ZAKRES BADANIA DLA ROZWIĄZANIA RÓWNOWAŻNEGO		
IV.	<i>Wymagania ogólne</i>	
10)	<p>System jest zintegrowany pod względem przepływu informacji - informacja raz wprowadzona do systemu w jakimkolwiek z modułów jest wielokrotnie wykorzystywana we wszystkich innych modułach.</p> <p><i>W celu prezentacji wymogu należy:</i></p> <ul style="list-style-type: none"> - dokonać zmiany danych w Karcie pacjenta z poziomu Oddziału, a następnie pokazać tą samą zmianę z poziomu Rozliczeń i pracowni diagnostycznej. - przyjąć pacjenta do Izby Przyjęć, a następnie przyjąć pacjenta do Szpitala. W kroku tym należy pokazać, iż system przy przyjęciu do Szpitala wykorzystuje dane z przyjęcia do Izby Przyjęć. 	
V.	<i>Oddział</i>	
11)	<p>Przegląd danych archiwalnych pacjenta:</p> <ul style="list-style-type: none"> - w zakresie danych osobowych, - w zakresie danych z poszczególnych pobytów szpitalnych <p><i>W celu spełnienia wymogu należy w systemie wybrać danego pacjenta, zmienić mu nazwisko oraz numer PESEL, a następnie pokazać zapisy w danych archiwalnych.</i></p>	
12)	<p>Możliwość ustawienia blokady modyfikacji oraz blokady przeglądania historii choroby dla archiwalnych pobytów. Blokadę muszą działać per cały system, a nie per każdy pacjent.</p> <p><i>W celu spełnienia wymogu należy zaprezentować możliwość konfiguracji blokady przeglądania oraz blokady modyfikacji historii choroby.</i></p> <p><i>Następnie należy zaprezentować sposób działania:</i></p> <ul style="list-style-type: none"> - poprzez zmianę parametrów umożliwić wgląd oraz modyfikację historii choroby i pokazać te możliwości na historii choroby danego pacjenta - poprzez zmianę parametrów zablokować wgląd oraz modyfikację historii choroby i pokazać te brak możliwości na historii choroby tego samego pacjenta. 	
13)	<p>Możliwość prowadzenia bilansu płynów ze zgromadzonych informacji o płynach podanych i płynach wydalonych.</p> <p>Formularz bilansu płynów pozwala na automatyczne obliczanie bilansu zmianowego i dobowego na podstawie wprowadzonych wartości liczbowych.</p> <p><i>W celu spełnienia wymogu należy wskazać jednostkę z przygotowaną konfiguracją oraz listą pacjentów. Następnie dla wskazanego przez Zamawiającego pacjenta należy wprowadzić bilans płynów z podziałem na płyny podane i płyny wydalone. Następnie zaprezentować jak system wyliczy bilansu zmianowy i dobowy na podstawie wprowadzonych wartości.</i></p>	
14)	<p>Automatyczne wyznaczenie grup JGP dla wszystkich hospitalizacji, przy czym listę można zawęzić do hospitalizacji na danym oddziale.</p> <p><i>W celu spełnienia wymogu należy wykonać automatyczne wyznaczenie</i></p>	

	<i>grup JGP dla jednego oddziału, a następnie wykonać tą operację dla wszystkich hospitalizacji.</i>	
15)	Rozliczanie świadczeń w zakresie danych ewidencjonowanych w modułach dziedzinowych, bez konieczności importu danych do modułu rozliczeniowego. <i>W celu prezentacji wymogu należy przedstawić skonfigurowane umowy minimum w zakresach pobytów szpitalnych, wizyt specjalistycznych, świadczeń diagnostycznych, SOR, programów lekowych. Dla tych umów należy zaprezentować stan realizacji kontraktu, następnie do każdej z nich należy dopisać w module dziedzinowym świadczenie i ponownie zaprezentować zmieniony stan realizacji kontraktu (w zakresie wykonania).</i>	
VI.	Zlecenia	
16)	Podgląd wyników pacjenta z pracowni diagnostycznych: – z obecnego pobytu na oddziale, – z konkretnej pracowni, – wszystkich wyników pacjenta. <i>W celu spełnienia wymogu należy zaprezentować podgląd wyników pacjenta wskazanego przez Zamawiającego i drugiego, zaproponowanego przez Oferenta.</i>	
17)	Podgląd zleceń lekowych i diagnostycznych w jednym miejscu. <i>W celu spełnienia wymogu należy zaprezentować sposób zlecenia leków i zleceń diagnostycznych dla danego pobytu pacjenta w jednym miejscu w systemie.</i>	
18)	Grupowe operacje na zleceniach np. automatyczne przedłużanie wybranych zleceń. <i>W celu spełnienia wymogu należy zlecić podanie min. Trzech leków, a następnie za pomocą operacji grupowej należy przedłużyć dwa dowolnie wybrane leki o 3 dni.</i>	
VII.	Statystyka	
19)	Podgląd informacji, jacy pacjenci (co najmniej imię i nazwisko) przebywają aktualnie na oddziale i w całym szpitalu. <i>W celu spełnienia wymogu należy zaprezentować na ekran raport dotyczący wykazu pobytów na oddziałach, gdzie istnieje możliwość wystawiania konkretnego oddziału lub wszystkich.</i>	
VIII.	Rehabilitacja	
20)	Możliwość anulowania serii zabiegów w przypadku nieobecności pacjenta. <i>W celu spełnienia wymogu należy wykonać anulowanie serii zaplanowanych zabiegów dla danego pacjenta.</i>	

Jeśli chodzi o zakres wymagań oznaczonych indeksem P, które będą wymagane i oceniane na etapie badania próbki oprogramowania, w rozdziałach X. MINIMALNE WYMAGANIA i XI. WARUNKI RÓWNOWAŻNOŚCI wyróżnione zostały:

Repozytorium EDM							
6.	Możliwość	rejestracji	dokumentów	elektronicznych	WYMAGANY	NIE	P

	utworzonych poza systemem HIS, manualna rejestracja dokumentów zewnętrznych.		DOTYCZY	
8.	Dostęp do całości dokumentacji przechowywanej w EDM z poziomu wbudowanych w systemy medyczne mechanizmów oraz z poziomu dedykowanego interfejsu.	WYMAGANY	NIE DOTYCZY	P
18.	Wersjonowanie przechowywanych dokumentów z dostępem do pełnej historii poprzednich wersji.	WYMAGANY	NIE DOTYCZY	P
19.	Repozytorium EDM musi umożliwiać: <ul style="list-style-type: none"> – rejestrację dokumentu – pobieranie dokumentów w formacie XML – pobieranie dokumentów w formacie PDF – wyszukiwanie materializacji dokumentów 	WYMAGANY	NIE DOTYCZY	P
Podpis cyfrowy				
3.	Podpisywanie grupy dokumentów z jednokrotnym zapytaniem o PIN.	WYMAGANY	NIE DOTYCZY	P
Blok operacyjny				
13.	Możliwość obsługi listy zabiegów bloku operacyjnego, obejmującej: <ul style="list-style-type: none"> – dostęp do aktualnych i archiwalnych danych pacjentów, – modyfikacja danych pacjentów, 	WYMAGANY	NIE DOTYCZY	P
26.	Możliwość prowadzenia Księgi Bloku Operacyjnego w zakresie: <ul style="list-style-type: none"> – definiowania księgi dla bloku operacyjnego, dla sali operacyjnej oraz dla grupy zabiegów, – przeglądu ksiąg bloku operacyjnego wg różnych kryteriów, w tym: <ul style="list-style-type: none"> – danych pacjenta (nazwisko, imię, PESEL), – trybu zabiegu, – rodzaju zabiegu, – dat wykonania zabiegu, – bloku i sali operacyjnej, – jednostki zlecającej, – księgi zabiegów, – roku księgi, – numerów księgi, – składu zespołu operacyjnego (operatora, pielęgniarski operacyjnej, anestezjologa, pielęgniarki anestezjologiczna), – wydruku księgi bloku operacyjnego. 	WYMAGANY	NIE DOTYCZY	P
Zakażenia szpitalne				
22.	Współpraca z systemem RCH oraz Laboratorium w zakresie podań antybiotyków i zleceń badań do pracowni mikrobiologicznej: <ul style="list-style-type: none"> – monitorowanie o konieczność założenia Indywidualnej Karty Zakażeń Szpitalnych w przypadku podania antybiotyku powyżej 3 dni, – monitorowanie o konieczność założenia Indywidualnej Karty Zakażeń Szpitalnych w przypadku wystąpienia patogenu w badaniu mikrobiologicznym. 	WYMAGANY	NIE DOTYCZY	P
E-Rejestracja				
1.	Możliwość dokonywania rezerwacji wizyt przez pacjenta	WYMAGANY	NIE	P

	metodą zdalną, za pośrednictwem Internetu.		DOTYCZY	
E-Dokumentacja				
1.	Udostępnianie pacjentom dokumentację medyczną przetwarzanej w szpitalu.	WYMAGANY	NIE DOTYCZY	P
E-Recepta				
1.	Możliwość wystawiania recept dla osób przewlekle chorych	WYMAGANY	NIE DOTYCZY	P
Interfejs użytkownika				
3.	Pulpit użytkownika musi zawierać, co najmniej bezpośredni dostęp do: <ul style="list-style-type: none"> – dokumentacji medycznej pacjentów oddziału, „moich”, umówionych na wizytę, z odbytych wizyt i konsultacji; – pacjentów: oddziału, „moich” pacjentów czyli tych dla których zalogowany lekarz jest lekarzem prowadzącym, zaplanowanych na wizytę i konsultacje, umówionych na dzisiaj; – wyników badań z podziałem na laboratoryjne, diagnostyczne i inne z możliwością wyświetlenia tylko najnowszych wyników (np. z ostatnich 24godzin); – zaplanowane na dzisiaj: wizyty, konsultacje. 	WYMAGANY	NIE DOTYCZY	P
Oddział				
Obsługa rejestru pacjentów				
15.	Możliwość ustawienia blokady modyfikacji oraz blokady przeglądania historii choroby dla archiwalnych pobytów. Blokada muszą działać per cały system, a nie per każdy pacjent	WYMAGANY	NIE DOTYCZY	P
16.	Możliwość prowadzenia bilansu płynów ze zgromadzonych informacji o płynach podanych i płynach wydalonych. Formularz bilansu płynów pozwala na automatyczne obliczanie bilansu zmianowego i dobowego na podstawie wprowadzonych wartości liczbowych.	WYMAGANY	NIE DOTYCZY	P
Oddział				
Pobyt pacjenta na oddziale				
20.	Automatyczne wyznaczenie grup JGP dla wszystkich hospitalizacji, przy czym listę można zawęzić do hospitalizacji na danym oddziale.	WYMAGANY	NIE DOTYCZY	P
Oddział				
Zakończenie pobytów				
6.	Możliwość przeglądania danych archiwalnych pacjenta w zakresie: <ul style="list-style-type: none"> – danych osobowych, – danych z poszczególnych pobytów szpitalnych, 	WYMAGANY	NIE DOTYCZY	P
Zlecenia				
Zlecenie leków				
22.	Grupowe operacje na zleceniach np. automatyczne przedłużanie wybranych zleceń.	WYMAGANY	NIE DOTYCZY	P
Zlecenia				
Zlecenie badań				
17.	Możliwość podglądu wyników pacjenta z pracowni diagnostycznych:	WYMAGANY	NIE DOTYCZY	P

	<ul style="list-style-type: none"> – z obecnego pobytu na oddziale, – z konkretnej pracowni, – wszystkich wyników pacjenta. 			
18.	Podgląd zleceń lekowych i diagnostycznych w jednym miejscu.	WYMAGANY	NIE DOTYCZY	P
Statystyka Obsługa rejestru pacjentów				
11.	Podgląd informacji, jacy pacjenci (co najmniej imię i nazwisko) przebywają aktualnie na oddziale i w całym szpitalu.	WYMAGANY	NIE DOTYCZY	P
Rehabilitacja Realizacja zabiegów				
2.	Możliwość anulowania serii zabiegów w przypadku nieobecności pacjenta.	WYMAGANY	NIE DOTYCZY	P
Rejestracja do poradni Wymagania ogólne				
7.	Planowanie i rezerwacja wizyty pacjenta.	WYMAGANY	NIE DOTYCZY	P
Integracja Wymagania ogólne				
3.	<p>W zakresie integracji modułu Oddział z innymi modułami systemu:</p> <ul style="list-style-type: none"> – ewidencja zużytych leków i materiałów oraz aktualizacji stanów magazynowych (Apteczka oddziałowa); – wzajemne udostępniania danych zlecenia i danych o jego wykonaniu (Przychodnia, Pracownia Diagnostyczna/RIS); – tworzenie zamówień na krew i preparaty krwiopochodne; – tworzenie zamówień na krew na "ratunek życia"; – odnotowanie podań krwi i preparatów krwiopochodnych z wpisem do księgi transfuzyjnej, odnotowanie powikłań po przetoczeniu; – możliwość rozliczania świadczeń w zakresie danych ewidencjonowanych w modułach dziedzicznych, bez konieczności importu danych do modułu rozliczeniowego. 	WYMAGANY	NIE DOTYCZY	P

Wymienione powyżej funkcjonalności powinny być odpowiadające sobie i stanowić jeden, spójny zbiór wymagań badanych na etapie oceny Próbkę systemu.

Po wykonaniu przez Wykonawcę analizy porównawczej przedstawionych tabel oczywisty jest wniosek, że funkcjonalności te nie tylko różnią się pod względem liczby wymagań, ale również pod kątem zakresów.

Wśród funkcjonalności prezentowanych w Rozdziale XII. Badanie próbki, a nieuwzględnionych w kolumnie **P₁** znalazły się 2 wymagania:

ZAKRES BADANIA DLA ROZWIĄZANIA RÓWNOWAŻNEGO	
	<i>Wymagania ogólne</i>
10)	System jest zintegrowany pod względem przepływu informacji - informacja raz wprowadzona do systemu w jakimkolwiek z modułów jest wielokrotnie wykorzystywana we wszystkich innych modułach. W celu prezentacji wymogu należy: – dokonać zmiany danych w Karcie pacjenta z poziomu Oddziału, a następnie pokazać tą samą zmianę z poziomu Rozliczeń i pracowni diagnostycznej. – przyjąć pacjenta do Izby Przyjęć, a następnie przyjąć pacjenta do Szpitala. W kroku tym należy pokazać, iż system przy przyjęciu do Szpitala wykorzystuje dane z przyjęcia do Izby Przyjęć.
15)	Rozliczanie świadczeń w zakresie danych ewidencjonowanych w modułach dziedzinowych, bez konieczności importu danych do modułu rozliczeniowego. W celu prezentacji wymogu należy przedstawić skonfigurowane umowy minimum w zakresach pobytów szpitalnych, wizyt specjalistycznych, świadczeń diagnostycznych, SOR, programów lekowych. Dla tych umów należy zaprezentować stan realizacji kontraktu, następnie do każdej z nich należy dopisać w module dziedzinowym świadczenie i ponownie zaprezentować zmieniony stan realizacji kontraktu (w zakresie wykonania).

W tym momencie podkreślić również należy, że wymagania przywołane powyżej (XII. Badanie próbki pkt. 10 oraz 15) w ogóle nie znajdują się w treści samego OPZ, czyli zbioru wymagań z rozdziałów X. oraz XI. Tym samym w ogóle nie mogą być przedmiotem badania próbki, gdyż nie są związane z przedmiotem zamówienia i żądanie takich wymagań przez Zamawiającego jest nadmiarowe i nieproporcjonalne.

W/W okoliczności przesądzają o tym, że Wykonawca nie ma więc wiedzy, jaki zakres realnie będzie wymagany do wdrożenia, a jaki do ujęcia w ramach próbki systemu. Wprowadzenie tego typu rozbieżności powoduje, że nieznanym jest ostateczny zakres wymagań stawianych Wykonawcy.

Wśród funkcjonalności uwzględnionych w kolumnie **P₁**, a niewymienionych w rozdziale XII. Badanie próbki znalazło się 5 wymagań:

Repozytorium EDM				
8.	Dostęp do całości dokumentacji przechowywanej w EDM z poziomu wbudowanych w systemy medyczne mechanizmów oraz z poziomu dedykowanego interfejsu.	WYMAGANY	NIE DOTYCZY	P
19.	Repozytorium EDM musi umożliwiać: – rejestrację dokumentu – pobieranie dokumentów w formacie XML – pobieranie dokumentów w formacie PDF – wyszukiwanie materializacji dokumentów	WYMAGANY	NIE DOTYCZY	P
Blok operacyjny				
13.	Możliwość obsługi listy zabiegów bloku operacyjnego, obejmującej: – dostęp do aktualnych i archiwalnych danych pacjentów,	WYMAGANY	NIE DOTYCZY	P

	– modyfikacja danych pacjentów,			
Interfejs użytkownika				
3.	<p>Pulpit użytkownika musi zawierać, co najmniej bezpośredni dostęp do:</p> <ul style="list-style-type: none"> – dokumentacji medycznej pacjentów oddziału, „moich”, umówionych na wizytę, z odbytych wizyt i konsultacji; – pacjentów: oddziału, „moich” pacjentów czyli tych dla których zalogowany lekarz jest lekarzem prowadzącym, zaplanowanych na wizytę i konsultacje, umówionych na dzisiaj; – wyników badań z podziałem na laboratoryjne, diagnostyczne i inne z możliwością wyświetlenia tylko najnowszych wyników (np. z ostatnich 24godzin); – zaplanowane na dzisiaj: wizyty, konsultacje. 	WYMAGANY	NIE DOTYCZY	P
Rejestracja do poradni				
Wymagania ogólne				
7.	Planowanie i rezerwacja wizyty pacjenta.	WYMAGANY	NIE DOTYCZY	P

W związku z powyższym istnieje 7 różnic pomiędzy 2 scenariuszami Próbkę, które to niezgodności muszą zostać przez Zamawiającego usunięte, aby Wykonawca mógł ją przygotować.

Poprzez brak wprowadzenia do treści SWZ szczegółowych informacji dotyczących funkcjonalności zawartych w dostarczanej Zamawiającemu próbce systemu, Wykonawca nie jest w stanie jednoznacznie stwierdzić, co konkretnie powinna zawierać Próbkę i w jaki sposób powinna zostać przygotowana.

Ponadto wskazać należy, iż postępowanie o udzielenie zamówienia publicznego powinno być prowadzone z zachowaniem zasad przejrzystości – Wykonawca powinien mieć pełną możliwość weryfikacji przed złożeniem oferty, czy określone funkcjonalności zostaną uznane przez Zamawiającego za istniejące i zgodne z dokumentami postępowania, czy też nie, w trakcie badania. W związku z tym Wykonawca nie jest jednoznacznie i wyczerpująco poinformowany, jak należy skonfigurować Próbkę, aby została ona uznana za spełniającą wymogi SWZ.

Dodatkowo podnieść należy, że Zamawiający w dokumentacji SWZ – Załącznik nr 2 – Rozdział VIII. Wymagania dotyczące próbki – wprowadza zapis:

W przypadku wątpliwości Zamawiający zastrzega możliwość **wwezwania wykonawcy do złożenia wyjaśnień**, aby udowodnić Zamawiającemu, że badana próbka oprogramowania posiada cechy i funkcjonalności określone w scenariuszach opisanych rozdziale XII. Badanie próbki. Wykonawca zobowiązany jest do udzielenia Zamawiającemu wszelkich wyjaśnień umożliwiających zbadanie, czy oferowane oprogramowanie posiada wymagane cechy i funkcjonalności. Prezentacja systemu odbędzie się przy wykorzystaniu złożonych dysków przenośnych, wykonawca zapewni sprzęt, który po podłączeniu dysków umożliwi przeprowadzenie prezentacji działającego systemu.

W przypadku wezwania wykonawcy do wyjaśnień, badanie próbki wg tych samych scenariuszy, **odbędzie się w siedzibie Zamawiającego** z wykorzystaniem wirtualnej maszyny z zainstalowanym systemem operacyjnym i oprogramowaniem wraz z przykładowymi danymi znajdującymi się na dysku przenośnym, dostarczonym przez wykonawcę i podłączonym do komputera. W trakcie badania próbki, Zamawiający zastrzega sobie prawo zmiany wartości parametrów bądź danych wprowadzanych do oprogramowania na wartości podane przez Zamawiającego, w celu sprawdzenia, czy wymagane cechy i funkcjonalności nie są symulowane.

Rzeczony zapis określa jedynie możliwość wezwania Wykonawcy do złożenia wyjaśnień (które to uprawnienie wynika z przepisów PZP i nie wymaga wprowadzenia do dokumentów postępowania). Składanie wyjaśnień jest jednak czymś innym niż tzw. prezentacja Próbk, umożliwiającą zbadanie, czy będący przedmiotem Próbki fragment systemu spełnia wymagania Zamawiającego. Zamawiający nie wprowadza żadnego regulaminu określającego zasady takiego spotkania/prezentacji próbki systemu. W związku z tym brak w SWZ określenia kryteriów badania i oceny oferty, czy prezentowana Zamawiającemu funkcjonalność spełnia wymagania Zamawiającego (zaniechanie określenia regulaminu prezentacji funkcjonalności na etapie SWZ), co uniemożliwia wykonawcom zweryfikowanie przed terminem składania ofert, czy ich oferta może być uznana za niezgodną z SWZ, co również narusza zasadę uczciwej konkurencji i równego traktowania wykonawców. Wszyscy wykonawcy powinni podlegać pod jednakowe zasady badania oceny oferty, w tym zwłaszcza Próbki, w takich samych warunkach i na tych samych zasadach.

Wskutek tak sformułowanych postanowień SWZ dla Wykonawców niezrozumiałe są zasady, jakimi będzie kierował się Zamawiający podczas dokonywania badania i oceny istnienia określonych funkcjonalności w systemie, co w szczególności uniemożliwia Odwołującemu oraz pozostałym wykonawcom zweryfikowanie przed terminem składania ofert, czy ich oferta może być uznana za niezgodną z SWZ, co również narusza zasadę uczciwej konkurencji i równego traktowania wykonawców.

W ocenie Odwołującego, niedopuszczenie prezentacji Próbki i brak wskazania przez Zamawiającego w sposób jednoznaczny zasad, jakimi mają się kierować wykonawcy w trakcie prezentacji, uniemożliwia wykonawcom właściwe przygotowanie się do przedmiotowej prezentacji, jak również podjęcie decyzji związanych z przygotowaniem oferty, w tym w szczególności wobec braku uregulowania takich kwestii jak:

- zakresu godzinowego prezentacji,
- czasu przeznaczanego na prezentację rozwiązań,
- liczby uczestników po stronie Zamawiającego jak i Wykonawcy,
- udostępnienia (lub nie) sprzętu i prądu/Internetu do prezentacji (np. rzutnik, ekran, itp.)
- dopuszczalnej liczby prób wykonania prezentacji wybranej funkcjonalności (np. Zamawiający dopuszcza możliwość 3-krotnego wykonania próby prezentacji wybranej funkcjonalności – po 3 nieudanych próbach prezentacji funkcjonalność zostanie uznana za niespełniającą wymagań OPZ)
- braku/lub nie możliwości edycji kodu źródłowego oferowanego oprogramowania,
- możliwości rekonfiguracji wyłącznie w sytuacji kiedy ekran komputera jest powielany na rzutnik,
- zasad weryfikacji, które mogą skutkować odrzuceniem oferty.

Odwołujący wskazuje, iż postępowanie o udzielenie zamówienia publicznego powinno być prowadzone z zachowaniem zasad przejrzystości – wykonawcy powinni mieć pełną możliwość weryfikacji przed złożeniem oferty, czy określone funkcjonalności i na jakich zasadach zostaną uznane przez Zamawiającego za istniejące, czy też nie w trakcie badania.

Zasady oceny ofert powinny być klarowne i przejrzyste dla wszystkich uczestników postępowania. Wykonawca nie może pozostawać w niepewności, czy złożone przez niego w ofercie oświadczenie o posiadaniu przez system danej funkcjonalności zostanie przez Zamawiającego uznane za prawdziwe podczas prezentacji, czy też nie – bowiem nie wie jak będzie wyglądała sama ocena próbki.

Zamawiający musi w SWZ określić zasady, na jakich będzie oceniał istnienie funkcjonalności w systemie – w przeciwnym przypadku tylko od woli Zamawiającego będzie zależało, czy dana funkcjonalność zostanie wykazana czy nie. Wskutek braku jakichkolwiek kryteriów oceny funkcjonalności, wykonawcy pozbawieni będą bowiem możliwości zweryfikowania i zakwestionowania decyzji Zamawiającego.

Odwołujący nadmienia, iż przekazywanie wykonawcom regulaminu prezentacji, jak i jednego określonego, spójnego scenariusza prezentacji, nie jest niczym nadzwyczajnym na rynku zamówień publicznych i jest ustalonym standardem przeprowadzania tego typu postępowań. Udostępnienie regulaminu dopiero na etapie wezwania do przeprowadzenia prezentacji próbki (tj. w rzeczywistości na kilka dni przed prezentacją – w sytuacji gdy Zamawiający nie specyfikuje czasu, na który przed prezentacją wezwie Wykonawcę do prezentacji), prowadzi od braku zachowania zasady przejrzystości i równego traktowania wykonawców. Co więcej Zamawiający może przedstawić każdemu oferentowi inny regulamin i kierować się innymi zasadami badania i oceny Próbki – czego żaden z nich nie zweryfikuje, bo nie był on wcześniej dostępny ogólnie dla wszystkich potencjalnych Wykonawców.

Wniosek Odwołania:

Wykonawca wnosi o nakazanie Zamawiającemu dokonania modyfikacji SWZ poprzez:

- 1) wskazanie w rozdziałach X, XI i XII jednoznacznego, równoważnego i spójnego zakresu funkcjonalności systemu HIS będących przedmiotem weryfikacji w ramach próbki,
- 2) usunięcie z rozdziału XII pkt. 10 i 15 jako nadmiarowych i niewynikających z treści rozdziału X,
- 3) dodanie do dokumentacji SWZ jednego dla wszystkich wykonawców regulaminu przeprowadzenia badania próbki po wezwaniu przez Zamawiającego zawierającego co najmniej informacje na temat:
 - zakresu godzinowego prezentacji,
 - czasu przeznaczanego na prezentację rozwiązań,
 - liczby uczestników po stronie Zamawiającego jak i Wykonawcy,
 - udostępnienia (lub nie) sprzętu i prądu/Internetu do prezentacji (np. rzutnik, ekran, itp.)

- dopuszczalnej liczby prób wykonania prezentacji wybranej funkcjonalności (np. Zamawiający dopuszcza możliwość 3-krotnego wykonania próby prezentacji wybranej funkcjonalności – po 3 nieudanych próbach prezentacji funkcjonalność zostanie uznana za niespełniającą wymagań OPZ)
 - braku/lub nie możliwości edycji kodu źródłowego oferowanego oprogramowania,
 - możliwości rekonfiguracji wyłącznie w sytuacji, kiedy ekran komputera jest powielany na rzutnik,
 - zasad weryfikacji, które mogą skutkować odrzuceniem oferty.
- 4) zamianę opisu kolumny P₁ poprzez poprawne odwołanie do istniejącego w dokumentacji postępowania punktu lub usunięcie odwołania.

Zarzut nr 2 – § 5 ust. 2 wzoru umowy

Odwołujący zarzuca Zamawiającemu zaniechanie opisanie w dokumentach postępowania, w jakich wypadkach i jakie inne potrzebne materiały lub dokumenty, niebędące w posiadaniu Zamawiającego, Wykonawca ma pozyskać własnymi siłami i na własny koszt (§ 5 ust. 2 wzoru umowy załącznik nr 4 do SWZ), czym naruszono art. 99 ust. 1 PZP w zw. z art. 16 PZP.

Zgodnie z § 5 ust. 2 wzoru umowy:

2. Materiały niezbędne do wykonania przedmiotu umowy Wykonawca otrzyma od Zamawiającego do wykorzystania wyłącznie na czas realizacji umowy. W przypadku potrzeby pozyskania innych materiałów lub dokumentów, nie będących w posiadaniu Zamawiającego, Wykonawca zrobi to własnymi siłami i na własny koszt.

Wykonawca wskazuje, iż Zamawiający w dokumentach postępowania nie opisuje, jakie inne materiały i dokumenty Wykonawca ma pozyskać na własny koszt i nie opisuje, jakie materiały niezbędne do wykonania przedmiotu umowy Wykonawca otrzyma od Zamawiającego. Wykonawca nie jest w stanie zidentyfikować – co otrzyma od Zamawiającego (Wykonawca zakłada przy tym, że nieodpłatnie – choć to też wprost z dokumentów postępowania nie wynika), a co ewentualnie będzie musiał zapewnić sam. Wykonawca stoi na stanowisku, że nawet jeśli Zamawiający jakiś materiałów lub dokumentów nie posiada, a są konieczne do realizacji zamówienia, to w opisie przedmiotu zamówienia powinno być jasno wskazane, jakie to materiały lub dokumenty. Tymczasem Zamawiający nie podejmuje nawet próby jednoznacznego i dokładnego opisanie przedmiotu zamówienia w tym zakresie. Wykonawca nie wie, jak skalkulować koszty pozyskania takich innych materiałów lub dokumentów, jeśli nie zostanie przez Zamawiającego wyjaśnione, jakie materiały lub dokumenty ma pozyskać.

Dodatkowo Zamawiający posługuje się określeniem: na czas realizacji umowy, które nie jest precyzyjne, biorąc pod uwagę, iż licencje udzielane w ramach przedmiotu zamówienia, są licencjami na czas nieokreślony¹. Wykonawca co do zasady realizuje inne świadczenia (poza

¹ Zgodnie z OPZ: (EDM) Rozwiązanie musi być dostarczone wraz z licencją na użytkowanie nieograniczoną czasowo. (HIS) Wszystkie rozwiązania w ramach modernizacji muszą być dostarczone wraz z licencją na użytkowanie nieograniczoną czasowo.

licencją) przez czas określony – wynikający z terminu realizacji zamówienia i oferowanego okresu gwarancji / rękojmi.

Opis przedmiotu zamówienia jest w tym zakresie jest niezgodny z art. 99 PZP – gdyż jest niejednoznaczny, niewyczerpujący i nie uwzględnia wymagań i okoliczności mogących mieć wpływ na sporządzenie oferty. Nie jest też tak, że Zamawiający jest bezradny w tworzeniu opisu przedmiotu zamówienia, gdyż normalną praktyką jest udział wysokiej klasy specjalistów w tworzeniu dokumentacji postępowania. Jednocześnie Wykonawca wskazuje, iż doświadczenie i praktyka jest taka, że tego typu zapisy nagminnie są wykorzystywane przez zamawiających na etapie realizacji umowy do prób wyegzekwowania świadczeń, których opisu próżno szukać w dokumentacji postępowania – czy to do żądania zakupu sprzętu (jeśli sprzęt, którym dysponuje Zamawiający jest niewystarczający do spełnienia przez oprogramowanie wymagań ujętych w OPZ, czy też dodatkowych licencji sprzętowych / dostępowych / innych.

Wniosek Odwołania:

Wykonawca wnosi o nakazanie Zamawiającemu dokonania modyfikacji SWZ poprzez:

- 1) wykreślenie zapisu § 5 ust. 2 wzoru umowy,

lub ewentualnie

- 2) uzupełnienie OPZ o wykaz materiałów i dokumentów, jakie Zamawiający przekaże Wykonawcy na potrzeby realizacji umowy oraz uzupełnienie OPZ o wykaz materiałów i dokumentów, jakie Wykonawca ma pozyskać własnymi siłami i na własny koszt oraz ujednoznacznienie, co Zamawiający rozumie pod określeniem „na czas realizacji umowy” (do czasu zakończenia okresu gwarancji).

Zarzut nr 3 – § 5 ust. 15 wzoru umowy

Odwołujący zarzuca Zamawiającemu przeniesienie wszelkich ryzyk na Wykonawcę, w tym ryzyk wynikających z okoliczności będących całkowicie poza kontrolą Wykonawcy oraz wynikających z okoliczności leżących po stronie Zamawiającego, w tym ryzyk wynikających z niejednoznacznego i niewyczerpującego opisu przedmiotu zamówienia, a także niejednoznaczne opisanie w dokumentach postępowania, przez jaki okres Zamawiający nie będzie zobowiązany do nabywania żadnych usług ani uprawnień innych niż wyraźnie zdefiniowane Umową (§ 5 ust. 15 wzoru umowy załącznik nr 4 do SWZ), czym naruszono art. 99 ust. 1 PZP w zw. z art. 16 PZP w zw. z art. 433 pkt 3 PZP.

Zgodnie z § 5 ust. 15 wzoru umowy:

15. Wykonawca oświadcza, że podczas realizacji Umowy, a także podczas korzystania z przedmiotu umowy w zakresie i na zasadach opisanych Umową, Zamawiający nie będzie zobowiązany do nabywania żadnych usług ani uprawnień innych niż wyraźnie zdefiniowane

Umową. W szczególności zobowiązanie Wykonawcy oznacza, że nie jest konieczne nabycie przez Zamawiającego żadnych dodatkowych licencji ani uprawnień poza opisanymi Umową i objętymi wynagrodzeniem, a korzystanie z przedmiotu umowy nie spowoduje konieczności nabycia takich licencji lub uprawnień. Wszelkie ryzyka związane z szacowaniem ilości potrzebnych licencji, poza zdefiniowanymi przez Zamawiającego, lub innych uprawnień koniecznych do korzystania z przedmiotu umowy zgodnie z Umową obciążają Wykonawcę.

Zamawiający posługuje się określeniem: na czas realizacji umowy, które nie jest precyzyjne, biorąc pod uwagę, iż licencje udzielane w ramach przedmiotu zamówienia, są licencjami na czas nieokreślony. Wykonawca co do zasady realizuje inne świadczenia (poza licencją) przez czas określony – wynikający z terminu realizacji zamówienia i oferowanego okresu gwarancji / rękojmi. Jeszcze więcej zamieszania powoduje określenie: *a także podczas korzystania z przedmiotu umowy* – ponownie dlatego, iż licencje udzielane w ramach przedmiotu zamówienia są licencjami na czas nieokreślony (i w tym nieokreślonym czasie Zamawiający może korzystać z przedmiotu umowy). Co więcej – udział Zamawiającego w projekcie MSIM (którego celem jest stworzenie regionalnej platformy wymiany elektronicznej dokumentacji medycznej) – przemawia za tym, że Zamawiający w praktyce będzie bezterminowo korzystać zarówno z systemu HIS, jak i z modułu EDM oraz oprogramowania integracyjnego pomiędzy modułem EDM a Platformą regionalną MSIM. Logicznym jest, że Wykonawca nie ma wpływu na decyzje Województwa Małopolskiego co do Platformy regionalnej MSIM, a zatem zapis stanowi niedozwolone przeniesienie odpowiedzialności (kosztów zakupu np. licencji lub uprawnień) z podmiotów trzecich lub Zamawiającego na Wykonawcę. Co więcej, wszelkie zmiany po stronie Platformy regionalnej MSIM, na które Wykonawca wpływu nie ma, mogą generować dodatkowe koszty – niemniej pozostawać one powinny po stronie Zamawiającego, jako partnera Projektu MSIM, a nie po stronie Wykonawcy, który tylko (albo aż) ma realizować świadczenia opisane w dokumentach postępowania.

Odwołujący wskazuje również, iż długo zastanawiał się, jak rozumieć dalsze zdanie: *Wszelkie ryzyka związane z szacowaniem ilości potrzebnych licencji, poza zdefiniowanymi przez Zamawiającego, lub innych uprawnień koniecznych do korzystania z przedmiotu umowy zgodnie z Umową obciążają Wykonawcę.* Wydaje się, że Zamawiający wskazuje tu, iż jeśli Zamawiający zdefiniował w dokumentacji postępowania ilość potrzebnych licencji – to on ponosi ryzyka i odpowiedzialność w tym zakresie. Natomiast, a contrario wynika z niego, że jeśli Zamawiający nie zdefiniował w dokumentacji postępowania ilości potrzebnych licencji – to ryzyka i odpowiedzialność ponosi Wykonawca. Zapis sam w sobie jest absurdalny, bo wprost z niego wynika, iż Wykonawca ponosi koszt ryzyka za ten obszar realizacji umowy, który nie jest opisany w OPZ przez Zamawiającego, co jest jawnie i rażąco sprzeczne z podstawowymi zasadami PZP w zakresie zarówno opisu przedmiotu zamówienia, jak i odpowiedzialności Wykonawcy za wykonanie przedmiotu zamówienia.

Wykonawca wskazuje, że zgodnie z art. 99 PZP Przedmiot zamówienia opisuje się w sposób jednoznaczny i wyczerpujący, za pomocą dostatecznie dokładnych i zrozumiałych określeń, uwzględniając wymagania i okoliczności mogące mieć wpływ na sporządzenie oferty. Jest to

obowiązek Zamawiającego i Zamawiający nie ma prawa przenoszenia na Wykonawcę ryzyk związanych z niezgodnym z art. 99 PZP (wybrakowanym) opisem przedmiotu zamówienia. To Zamawiający jest gospodarzem postępowania, który w dokumentacji przetargowej ma obowiązek zapewnić Wykonawcy komplet informacji niezbędnych do sporządzenia i skalkulowania oferty. Rzeczony zapis jest sprzeczny z art. 433 PZP, gdyż przewiduje odpowiedzialność wykonawcy za okoliczności, za którą wyłączną odpowiedzialność ponosi Zamawiający (wyczerpujący i jednoznaczny OPZ).

Wniosek Odwołania:

Wykonawca wnosi o nakazanie Zamawiającemu dokonania modyfikacji SWZ poprzez:

- 1) wykreślenie zapisu § 5 ust. 5 wzoru umowy,

lub ewentualnie

- 2) jednoznaczne wskazanie, iż Wykonawca ponosi ryzyko prawidłowego skalkulowania kosztu świadczeń opisanych przez Zamawiającego w OPZ oraz nie ponosi kosztów i ryzyk związanych z okolicznościami, za które nie odpowiada (za które odpowiada Zamawiający lub podmiot trzeci) i które nie są opisane w OPZ oraz ujednoznaczenie, co Zamawiający rozumie pod określeniem „na czas realizacji umowy” (do czasu zakończenia okresu gwarancji).

Zarzut nr 4 – § 9 ust. 2 wzoru umowy

Odwołujący zarzuca Zamawiającemu niejednoznaczne opisanie w dokumentach postępowania (§ 9 ust. 2 wzoru umowy załącznik nr 4 do SWZ), przez jaki okres Wykonawca będzie dostosowywać system do zmian przepisów prawa, czym naruszono art. 99 ust. 1 PZP w zw. z art. 16 PZP.

Zgodnie z § 9 ust. 2 wzoru umowy:

2. W ramach umowy, w okresie jej trwania, Wykonawca będzie dostosowywać system do zmian przepisów prawa w terminie nie przekraczającym 90 dni od daty opublikowania zmiany w Dzienniku Ustaw.

Zamawiający posługuje się określeniem: *w ramach umowy, w okresie jej trwania*, które nie jest precyzyjne, biorąc pod uwagę, iż licencje udzielane w ramach przedmiotu zamówienia, są licencjami na czas nieokreślony (zgodnie z zapisami OPZ powołanymi powyżej). Wykonawca co do zasady realizuje inne świadczenia (poza licencją) przez czas określony – wynikający z terminu realizacji zamówienia i oferowanego okresu gwarancji / rękojmi. Brak precyzyjnego określenia w tym zakresie prowadzi do niemożności zidentyfikowania okresu świadczenia, a w konsekwencji jego kosztów, które biorąc pod uwagę liczbę przepisów prawa i częstotliwość

ich zmiany oraz nieprzewidywalność w zakresie działalności leczniczej, na czas nieokreślony byłyby ogromne, ale przecież na moment składania oferty w ogóle niepoliczalne.

Wniosek Odwołania:

Wykonawca wnosi o nakazanie Zamawiającemu dokonania modyfikacji SWZ poprzez:

- 1) ujednoznacznienie, co Zamawiający rozumie pod określeniem „w ramach umowy, w okresie jej trwania” (do czasu zakończenia okresu gwarancji).

Zarzut nr 5 – § 9 ust. 11 wzoru umowy

Odwołujący zarzuca Zamawiającemu niezgodne z przepisami prawa w zakresie dokumentacji medycznej ukształtowanie treści przyszłego stosunku zobowiązaniowego w § 9 ust. 11 wzoru umowy załącznik nr 4 do SWZ, zgodnie z którym gwarancją jakości są także objęte dane przetwarzane przez dostarczone rozwiązania informatyczne w zakresie poprawności i integralności danych, czym naruszono art. 99 ust. 1 PZP w zw. z art. 16 PZP w zw. z art. 24 i n. ustawy o prawach pacjenta i Rzeczniku Praw Pacjenta i innymi przepisami.

Zgodnie z § 9 ust. 11 wzoru umowy:

11. Gwarancją jakości są także objęte dane przetwarzane przez dostarczone rozwiązania informatyczne w zakresie poprawności i integralności danych.

Wykonawca w pierwszej kolejności wskazuje na fakt, iż zgodnie z art. 24 ustawy o prawach pacjenta i Rzeczniku Praw Pacjenta W celu realizacji prawa, o którym mowa w art. 23 ust. 1 tej ustawy (prawo do dostępu do dokumentacji medycznej), podmiot udzielający świadczeń zdrowotnych jest obowiązany prowadzić, przechowywać i udostępniać dokumentację medyczną w sposób określony w niniejszym rozdziale oraz w ustawie z dnia 28 kwietnia 2011 r. o systemie informacji w ochronie zdrowia, a także zapewnić ochronę danych zawartych w tej dokumentacji. **Wykonawca nie ma, nie miał i nie będzie miał ŻADNEGO wpływu na to, co personel Zamawiającego wprowadzi w dokumentację medyczną – jakie to będą dane: czy będą to dane poprawne i charakteryzujące się integralnością?**

Wykonawca ma dostęp do tych danych takimi, jakimi wprowadził je Zamawiający.

Wykonawca przytacza w tym miejscu § 4 rozporządzenia Ministra Zdrowia z dnia 6 kwietnia 2020 r. w sprawie rodzajów, zakresu i wzorów dokumentacji medycznej oraz sposobu jej przetwarzania, który reguluje dokonywanie wpisów w dokumentacji medycznej:

§ 4. [Dokonywanie wpisów w dokumentacji medycznej]

1. Wpisu w dokumentacji dokonuje się niezwłocznie po udzieleniu świadczenia zdrowotnego, z zapewnieniem niezaprzeczalności i integralności danych, a w dokumentacji w postaci papierowej w sposób czytelny i w porządku chronologicznym.

2. Wpisy i zmiany wpisów opatruje się oznaczeniem osoby ich dokonującej zgodnie z § 10 pkt 3.

3. Dokumentację podpisuje się kwalifikowanym podpisem elektronicznym, podpisem zaufanym, podpisem osobistym albo z wykorzystaniem sposobu potwierdzania pochodzenia oraz integralności danych dostępnego w systemie teleinformatycznym udostępnionym bezpłatnie przez Zakład Ubezpieczeń Społecznych.

4. Dokumentację wewnętrzną można podpisać również przy wykorzystaniu wewnętrznych mechanizmów systemu teleinformatycznego.

5. Dokumentację w postaci papierowej opatruje się własnoręcznym podpisem.

6. Wpis w dokumentacji w postaci papierowej nie może być z niej usunięty, a jeżeli został dokonany błędnie, skreśla się go i zamieszcza adnotację o przyczynie błędu oraz datę i oznaczenie osoby dokonującej adnotacji, zgodnie z § 10 pkt 3.

Wykonawca nie ma wpływu na to, jakie dane osobowe zwykle (imię / nazwisko / daty urodzenia / adresy / numery telefonów itd.) są wprowadzone do systemu (do dostarczonego przez Wykonawcę rozwiązania informatycznego), a także jakie dane osobowe szczególnej kategorii – jaki opis stanu zdrowia i inne dane medyczne są wprowadzone do systemu, bo Wykonawca nie jest podmiotem leczniczym. Wykonawca nie może Zamawiającemu gwarantować poprawności i integralności danych przetwarzanych w ramach systemu, jeśli nie są to dane Wykonawcy – są to dane w zakresie dokumentacji medycznej.

Wykonawca nie wprowadza i nie może wprowadzać do danych zmian (np. danych osobowych do systemów zamawiającego) – bo nie prowadzi dokumentacji medycznej, a zatem nie może odpowiadać za poprawność i integralność tych danych. Jakakolwiek ingerencja Wykonawcy w treść dokumentacji medycznej byłaby działaniem bezprawnym i rażącym naruszeniem przepisów w zakresie prowadzenia dokumentacji medycznej przez Zamawiającego, zagrożona odpowiedzialnością karną (art. 270 Kodeksu karnego), zarówno zarządu Wykonawcy oraz osób modyfikujących dokumentację medyczną, jak i Dyrekcji Zamawiającego, która zleca takie działania. Zapis wprowadza odpowiedzialność za działania po stronie Zamawiającego (to pracownicy Zamawiającego prowadzą dokumentację medyczną), a zatem jest nieważny na gruncie art. 433 PZP.

Wniosek Odwołania:

Wykonawca wnosi o nakazanie Zamawiającemu dokonania modyfikacji SWZ poprzez:

- 1) wykreślenie zapisu.

Zarzut nr 6 – brak umowy powierzenia przetwarzania danych osobowych

Odwołujący zarzuca Zamawiającemu zaniechanie opublikowania w ramach dokumentów zamówienia umowy powierzenia przetwarzania danych osobowych, którą wykonawca, którego oferta zostanie wybrana jako najkorzystniejsza, będzie musiał zawrzeć z Zamawiającym, aby zrealizować umowę o udzielenie zamówienia publicznego, a zatem opisanie przedmiotu zamówienia w sposób niejednoznaczny (brak możliwości identyfikacji, na jakiej zasadzie zostanie uregulowany dostęp do danych osobowych wykonawcy), niewyczerpujący (brak wymaganych przepisami prawa postanowień umowy powierzenia przetwarzania danych osobowych), bez uwzględnienia wymagań i okoliczności mogących mieć wpływ na sporządzenie oferty (brak szczegółowych wymagań Zamawiającego w tym zakresie), czym naruszono art. 99 ust. 1 PZP w zw. z art. 16 pkt 2 PZP w zw. z ustawą z dnia 10 maja 2018 r. o ochronie danych osobowych oraz Rozporządzeniem Parlamentu Europejskiego i Rady (UE) 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 (ogólne rozporządzenie o ochronie danych – dalej RODO) – w szczególności art. 28 RODO, określający essentialia negotii umowy powierzenia przetwarzania danych osobowych.

Ilekcio mowa o RODO należy przez to rozumieć Rozporządzenie Parlamentu Europejskiego i Rady (UE) 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 (ogólne rozporządzenie o ochronie danych).

W tym miejscu Odwołujący wskazuje, iż integralną częścią umowy, w ramach której realizowany jest przedmiot zamówienia polegający na dostawie licencji i wdrożeniu (rozbudowie) systemu informatycznego, uzupełnione o świadczenia gwarancji i rękojmi, winna być zgodnie z art. 28 ust. 1 i następane RODO umowa powierzenia przetwarzania danych osobowych dotycząca danych osobowych pacjentów i innych osób, których dane są przetwarzane w ramach elektronicznej dokumentacji medycznej.

Jest to kluczowe, gdyż nie można zrealizować zamówienia publicznego opisanego w SWZ nie regulując powierzenia przetwarzania danych osobowych zgodnie z RODO. Dane pacjentów i innych osób w elektronicznej dokumentacji medycznej to dane szczególnie wrażliwe w rozumieniu art. 9 ust. 1 RODO i Wykonawca nie ma możliwości przetwarzania tych danych, w tym wejścia w posiadanie takich danych (czy też uzyskania do takich danych dostępu), nie zawierając umowy powierzenia przetwarzania danych osobowych w formie pisemnej lub elektronicznej (art. 28 ust. 9 RODO).

Zdaniem Odwołującego konieczne jest przyjęcie i ustalenie w SWZ zgodnej ze stanem faktycznym i prawnym, konstrukcji prawnej, która umożliwi Wykonawcy zgodnie z RODO przetwarzanie w/w danych osobowych w toku realizacji umowy. Odwołujący wskazuje również, iż skoro Zamawiający przewiduje możliwość wymiany systemu – to zakres kategorii i rodzaju

danych osobowych powinien być tożsamy z zakresem kategorii i rodzaju danych osobowych co do całości systemu (a nie ograniczony do wskazanych w SIWZ modułów).

Odwołujący wskazuje również, iż przy tak skomplikowanych projektach, które dotyczą danych szczególnych kategorii, prokrastynacja Zamawiającego w zakresie tak istotnej materii, jaką jest prawidłowe uregulowanie umownych podstaw przetwarzania danych osobowych przez Wykonawcę, nie powinna mieć miejsca – przyjęta konstrukcja i wzory umów regulujących przetwarzanie danych osobowych winny być integralną częścią dokumentacji przetargowej – tak, aby mogły jeszcze w toku postępowania przetargowego podlegać weryfikacji czy to poprzez złożenie środków odwoławczych, czy to w ramach procedury odpowiedzi / wyjaśnień treści SIWZ. Jest to również niezbędne, gdyż postanowienia takich umów są bardzo zróżnicowane (każdy administrator reguluje kwestie dotyczące przetwarzania danych osobowych w sobie właściwy sposób, co sprowadza się do nakładania na podmiot przetwarzający przeróżnych obowiązków – to administrator określa sposoby i cele przetwarzania danych osobowych), a Wykonawca winien mieć wiedzieć, jak będzie przebiegała realizacja umowy i posiadać informacje niezbędne do prawidłowego skalkulowania oferty.

Odwołujący wskazuje również, iż w/w obowiązki dotyczące analizowania, jak są przetwarzane dane osobowe, wynikają wprost z treści RODO i należą do zadań inspektora ochrony danych Zamawiającego. Zgodnie z art. 38 RODO administrator zapewnia, by inspektor ochrony danych był właściwie i niezwłocznie włączany we wszystkie sprawy dotyczące ochrony danych osobowych.

Artykuł 39 RODO

Zadania inspektora ochrony danych

1. Inspektor ochrony danych ma następujące zadania:

- a) informowanie administratora, podmiotu przetwarzającego oraz pracowników, którzy przetwarzają dane osobowe, o obowiązkach spoczywających na nich na mocy niniejszego rozporządzenia oraz innych przepisów Unii lub państw członkowskich o ochronie danych i doradzanie im w tej sprawie;
- b) monitorowanie przestrzegania niniejszego rozporządzenia, innych przepisów Unii lub państw członkowskich o ochronie danych oraz polityk administratora lub podmiotu przetwarzającego w dziedzinie ochrony danych osobowych, w tym podział obowiązków, działania zwiększające świadomość, szkolenia personelu Uczestniczącego w operacjach przetwarzania oraz powiązane z tym audyty;
- c) udzielanie na żądanie zaleceń co do oceny skutków dla ochrony danych oraz monitorowanie jej wykonania zgodnie z art. 35;
- d) współpraca z organem nadzorczym;
- e) pełnienie funkcji punktu kontaktowego dla organu nadzorczego w kwestiach związanych z przetwarzaniem, w tym z uprzednimi konsultacjami, o których mowa w art. 36, oraz w stosownych przypadkach prowadzenie konsultacji we wszelkich innych sprawach.

2. Inspektor ochrony danych wypełnia swoje zadania z należytym uwzględnieniem ryzyka związanego z operacjami przetwarzania, mając na uwadze charakter, zakres, kontekst i cele przetwarzania.

Nie sposób również pominąć i tej okoliczności, iż art. 28 ust. 3 RODO określa essentialia negotii umowy powierzenia przetwarzania danych osobowych i wprost wskazuje na rodzaj danych osobowych oraz kategorie osób, których dane dotyczą, tak więc jakiegokolwiek braki w tym zakresie przesądzą o wadliwym opisanu przedmiotu zamówienia.

Rozporządzenie Parlamentu Europejskiego i Rady (UE) 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 (ogólne rozporządzenie o ochronie danych) określa minimalny standard powierzenia przetwarzania danych osobowych. Odwołujący wskazuje, iż wzór takiej umowy i postanowienia zgodne z właściwymi przepisami powszechnie obowiązującymi są immanentną częścią prawidłowego opisu przedmiotu zamówienia i dokumentacji przetargowej, zwłaszcza w przypadku zamówień, których przedmiot jest związany z przetwarzaniem danych szczególnych kategorii (dokumentacja medyczna), zwłaszcza jeśli wykonanie obowiązków jako podmiotu przetwarzającego dane osobowe będzie się odbywać bez dodatkowego wynagrodzenia poza wynagrodzeniem wynikającym z umowy o udzielenie zamówienia. Zaniechanie przez Zamawiającego określenia postanowień umowy powierzenia przetwarzania danych osobowych uniemożliwia oszacowanie ryzyka związanego z treścią umowy i kosztów oferty, a ponadto uniemożliwia zadawanie pytań do tej umowy i złożenie odwołania od treści tej umowy, a także grozi brakiem porównywalności złożonych ofert.

Wniosek Odwołania:

Wykonawca wnosi o nakazanie Zamawiającemu dokonania modyfikacji SWZ poprzez:

- 1) wprowadzenie zapisu, iż przetwarzanie danych osobowych w celu realizacji umowy odbywać się będzie na podstawie odrębnych umów powierzenia przetwarzania danych osobowych, zawartych przez Zamawiającego i Wykonawcę, zgodnie ze wzorem umowy powierzenia przetwarzania danych osobowych obowiązującym u Wykonawcy oraz uzupełnienie OPZ o kompletne wskazanie kategorii podmiotów i rodzajów danych osobowych, dla których Zamawiający jest administratorem i które będą przetwarzane w toku realizacji umowy
- 2) ewentualnie wprowadzenie do treści dokumentów postępowania zgodnych z powszechnie obowiązującymi przepisami prawa postanowień wzoru umowy powierzenia przetwarzania danych osobowych, na podstawie której będzie odbywać się przetwarzanie danych osobowych w celu realizacji umowy.

Odwołujący zastrzega sobie prawo powołania dowodów na dalszym etapie postępowania.

Załączniki:

- 1) pełnomocnictwo wraz z dowodem uiszczenia opłaty skarbowej;
- 2) dowód uiszczenia wpisu od odwołania;
- 3) KRS Odwołującego;
- 4) dowód przekazania kopii odwołania Zamawiającemu.