



„Dolnośląskie Centrum Zdrowia Psychicznego” sp. z o.o.

Wybrzeże J. Conrada – Korzeniowskiego 18, 50-226 Wrocław

Tel. 71 77 66 200 Fax 71 75 75 970

e-mail: sekretariat@dczp.wroclaw.pl www.dczp.wroclaw.pl

Sąd Rejonowy dla Wrocławia-Fabryczna VI Wydział Gospodarczy

NIP:895-196-51-26 KRS:0000348483 REGON:021184819

Kapitał Zakładowy: 83 151 000,00 zł



**DOLNY
ŚLĄSK**

Wrocław 23.08.2024r.

Wyjaśnienie nr 1 do SWZ

Do wszystkich Oferentów postępowania nr:

27/LAB/DCZP/2024/P

na

„Badania laboratoryjne dla pacjentów Dolnośląskiego Centrum Zdrowia Psychicznego sp. z o.o.”

Pytanie nr 1:

Czy Zamawiający zgodzi się usunąć wymóg uzyskiwania pisemnej zgody Zamawiającego na powierzenie wykonywania umowy podwykonawcy poprzez wprowadzenia zmian w zapisach par. 2 ust. 18-19 umowy?

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający wyraża zgodę. Poniżej zmiana zapisów w §2 umowy, stanowiącej Załącznik nr 5 do SWZ.

Zapis przed zmianą:

18. Wykonawca nie może powierzyć wykonanie zamówienia podwykonawcom, chyba że uzyska pisemną zgodę Zamawiającego.

19. Powierzenie wykonania badań osobom trzecim, o których mowa w ust. 18, może nastąpić za pisemną zgodą Zamawiającego w uzasadnionych przypadkach wynikających z:

- 1) siły wyższej lub zdarzeń losowych tj. m.in.: awarii aparatury lub sprzętu należącego do Wykonawcy,
- 2) konieczności dokonania terminowej naprawy, przeglądu serwisowego,
- 3) innych szczególnych okoliczności wykluczających możliwość wykonywania przez Wykonawcę świadczeń zdrowotnych objętych przedmiotem postępowania.

Zapis po zmianie:

18. Wykonawca może powierzyć wykonanie zamówienia podwykonawcom.

19. Powierzenie wykonania badań osobom trzecim, o których mowa w ust. 18, może nastąpić w uzasadnionych przypadkach wynikających z:

- 4) siły wyższej lub zdarzeń losowych tj. m.in.: awarii aparatury lub sprzętu należącego do Wykonawcy,
- 5) konieczności dokonania terminowej naprawy, przeglądu serwisowego,
- 6) innych szczególnych okoliczności wykluczających możliwość wykonywania przez Wykonawcę świadczeń zdrowotnych objętych przedmiotem postępowania.

Pytanie nr 2:

Czy Zamawiający zgodzi się usunąć par. 17 ust. 1, ewentualnie zmodyfikować zapis tak, aby wartość kary umownej była skorelowana z wartością badania, którego dotyczy? Np. ustalić maksymalną wartość kary umownej na 50% wartości badania. Zapisy dotyczące kar umownych nie wyłączają odpowiedzialności Wykonawcy na zasadach ogólnych.

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający wyraża zgodę na obniżenie kary umownej z 1000 zł na 500 zł. Poniżej zmiana zapisów w §17 umowy, stanowiącej Załącznik nr 5 do SWZ.

Zapis przed zmianą:

§17

Kary umowne

- 1. W przypadku niewykonania lub nienależytego wykonania przez Wykonawcę postanowień Umowy, Wykonawca zapłaci Zamawiającemu każdorazowo (za każde naruszenie) karę umowną w wysokości 1000,00 zł (słownie: jeden tysiąc złotych 00/100).**

Zapis po zmianie:

§17

Kary umowne

- 1. W przypadku niewykonania lub nienależytego wykonania przez Wykonawcę postanowień Umowy, Wykonawca zapłaci Zamawiającemu każdorazowo (za każde naruszenie) karę umowną w wysokości 500,00 zł (słownie: pięćset złotych 00/100).**

Pytanie nr 3:

Proszę o rezygnację z zawarcia umowy powierzenia jako nieadekwatnej do treści umowy, ponieważ Strony są niezależnymi administratorami danych osobowych.

Jeżeli Zamawiający nie rezygnuje z obowiązku zawarcia umowy powierzenia, proszę o odpowiedź na poniższe pytania:
3a/ W związku z zawarciem w dokumentacji konkursowej (umowa główna) mechanizmu powierzenia danych osobowych na podstawie RODO, jak również odrębnej umowy powierzenia danych osobowych między Zamawiającym a Wykonawcą, czy Zamawiający świadomie nie respektuje w tym zakresie przyjętej przez Urząd Ochrony Danych Osobowych wykładni art. 28 ust. 3 lit. a w związku z art. 4 pkt 7 RODO oraz ustawą o działalności leczniczej, ustawą o prawach pacjenta i Rzeczniku Praw Pacjenta, ustawą o diagnostyce laboratoryjnej jak również rozporządzeniem Ministra Zdrowia w sprawie standardów jakości dla medycznych laboratoriów diagnostycznych i mikrobiologicznych?

3b. Jeżeli w związku z odpowiedzią na pytanie 1. Zamawiający świadomie dokonuje odmiennej interpretacji przepisów niż organ administracji publicznej powołany do ich stosowania, czy stoją za tym szczególne przesłanki, których Zamawiający nie wskazał do tej pory w dokumentacji konkursowej?

3c. Czy Zamawiający jest świadomy, że w związku z zaproponowanym obowiązkiem zawarcia umowy powierzenia danych osobowych przejmuje na siebie odpowiedzialność, w tym odpowiedzialność majątkową za naruszenie przepisów RODO określonych w art. 83 tego rozporządzenia, jak również ustawie o ochronie danych osobowych z 10 maja 2018 roku? Przy czym jego odpowiedzialność jako administratora danych osobowych dokonującego powierzenia, nastąpi również w przypadku działania albo zaniechania podmiotu realizującego zamówienie bądź jego podwykonawcy?

3d. Czy Zamawiający jest świadomy, że ukształtowanie relacji między Zamawiającym a Wykonawcą na zasadzie dwóch niezależnych administratorów danych osobowych Pacjentów jest zalecane przez UODO. Jednocześnie zapewnia wyższy poziom bezpieczeństwa prawnego i finansowego Zamawiającego ze względu na fakt, że będzie On odpowiadał na gruncie RODO wyłącznie za własne działania bądź zaniechania jako administrator, a wszelkie działania bądź zaniechania w obszarze bezpieczeństwa danych osobowych Pacjentów, które wystąpią po stronie Wykonawcy będą odrębną (i wyłączną odpowiedzialnością) Wykonawcy.

3e. Czy zamawiający jest świadomy, że sprzeczna z przyjętą przez Urząd Ochrony Danych Osobowych interpretacja przepisów powoduje, że Zamawiający dobrowolnie i wbrew obowiązującym przepisom przyjmuje na siebie odpowiedzialność majątkową za działania bądź zaniechania innych podmiotów działających w obrocie gospodarczym, co może być rozpatrywana w kontekście niegospodarności, jako naruszenie interesów majątkowych Zamawiającego. To z kolei jest czyn sankcjonowany w art. 296 ustawy Kodeks karny, zagrożony kara pozbawienia wolności do 3 miesięcy do 5 lat. Reasumując, osoby zarządzające przedsiębiorstwem Zamawiającego świadomie narażają się na zarzut niegospodarności, przyjmując na Zamawiającego odpowiedzialność finansową wyższą niż wynika to z przyjętej interpretacji przepisów RODO.

Tym samym, proszę o usunięcie z dokumentacji konkursowej załącznika Umowa powierzenia przetwarzania danych i dodanie do projektu umowy następujących zapisów:

Każda ze Stron w zakresie prowadzonej działalności leczniczej w rozumieniu ustawy z 15 kwietnia 2011 r. o działalności leczniczej oraz ustawy z 6 listopada 2008 r. o prawach pacjenta i Rzeczniku Praw Pacjenta jest administratorem danych

osobowych Pacjentów. Strony oświadczają, że:

- a) zbieranie i przetwarzanie danych osobowych wynikające z wykonania Umowy następuje wyłącznie w celu ochrony stanu zdrowia, świadczenia usług medycznych lub leczenia Pacjentów przez Zleceniodawcę, Synevo i podmioty działające na ich rzecz, jako trudniące się zawodowo leczeniem lub świadczeniem innych usług medycznych.
- b) zachowane są pełne gwarancje ochrony danych osobowych, w szczególności wynikające z 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 (dalej RODO) oraz ustawy z 10 maja 2018 r. o ochronie danych osobowych,
- c) w związku z przetwarzaniem danych osobowych Pacjentów wdrożyły odpowiednie środki techniczne i organizacyjne, o których mowa w art. 32 RODO, aby zapewnić odpowiedni stopień bezpieczeństwa odpowiadający ryzyku naruszenia ochrony danych osobowych w przypadku podmiotów przetwarzających szczególne kategorie danych osobowych,
- d) są odpowiedzialne niezależnie za realizację praw podmiotów danych, określonych w art. 12–23 RODO w odniesieniu do danych osobowych, dla których są administratorem, przy czym w przypadku konieczności sprostowania lub usunięcia danych osobowych Pacjenta, które mogą mieć wpływ na prawidłowość udzielenia świadczenia zdrowotnego lub życie lub zdrowie Pacjenta, Strony realizują obowiązek wskazany w art. 19 RODO bez zbędnej zwłoki,
- e) w przypadku, gdy wyniki podjętych czynności diagnostycznych wymagają natychmiastowej interwencji medycznej ze względu na przekroczenie w nich wartości alarmowych/krytycznych stosowanych przez Synevo, Synevo może podjąć jednokrotną próbę kontaktu ze Zleceniodawcą pod numerem alarmowym
- f) w przypadku kanałów kontaktu wykorzystywanych w celu udostępniania wyników badań zarządzanych przez Udzielającego zamówienia, Udzielający zamówienia ponosi pełną odpowiedzialność za ich adekwatne zabezpieczenie przed przypadkami naruszeń ochrony danych osobowych oraz ponosi pełną odpowiedzialność za skutki ewentualnych naruszeń ochrony danych osobowych podczas udostępniania wyników. W szczególności Udzielający zamówienia stosuje adekwatne zabezpieczenia techniczne i organizacyjne oraz udziela dostępu do tych kanałów wyłącznie personelowi uprawnionemu do przetwarzania danych osobowych Pacjentów.
- g) odpowiedzialność za adekwatne zabezpieczenie danych osobowych przed ich udostępnieniem Przyjmującemu zamówienie oraz po przekazaniu wyników przez Przyjmującego zamówienie ponosi Udzielający zamówienia. W szczególności dotyczy to zleceń lekarskich oraz otrzymanych od Przyjmującego zamówienia wyników badań oraz zestawienia wykonanych badań stanowiących załącznik do faktury.

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający odstępuje od konieczności zawarcia umowy powierzenia przetwarzania danych osobowych.

Powyższe wyjaśnienia wiążą Wykonawców z chwilą ich zamieszczenia na stronie prowadzonego postępowania i należy je uwzględnić podczas sporządzania oferty.

Załączniki:

Załącznik nr 5 do SWZ - wzór umowy - do wyjaśnienia nr 1