

Akademia Tarnowska
ul. Mickiewicza 8
33-100 Tarnów

Tarnów, 20.07.2023 r.

Do wszystkich Wykonawców
ubiegających się o zamówienie

WYJAŚNIENIA I ZMIANA TREŚCI SWZ

Dotyczy postępowania o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonego na podstawie art. 132 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (Dz.U. poz. 2022 poz. 1710 ze zm.), zw. dalej ustawą Pzp, w trybie przetargu nieograniczonego **pn. „Dostawa systemu do nauki języków obcych wraz z usługą wdrożenia dla Akademii Tarnowskiej” prowadzonego przez Akademię Tarnowską.**

Nr referencyjny: K-dzpz/382-10/2023.

Zamawiający Akademia Tarnowska, działając w oparciu o art. 135 ust. 6 Pzp oraz art. 137 ust. 1 Pzp przekazuje treść pytań, udzielone odpowiedzi oraz zmianę treści SWZ, poprzez wprowadzenie zmian do załącznika nr 2 – projektowane postanowienia umowy:

Pytanie nr 1:

Dotyczy §1 ust. 5 i 6 PPU.

Wnoszę o jasne i precyzyjne określenie przedmiotu zamówienia, co w niniejszym przypadku oznacza wskazanie wszystkich licencji, z dokładnym określeniem zakresu i liczby licencji, sposobu licencjonowania, o których stanowią przedmiotowe postanowienia albo ich usunięcie.

Wskazuję, że w §1 ust. 2 pkt b Zamawiający wymaga udzielenia licencji na korzystanie z Systemu. Jednocześnie w przedmiotowym postanowieniu wskazuje nowe nieokreślone jednoznacznie zobowiązanie wykonawcy, co powoduje, że nie jest on w stanie właściwie określić zakresu swojego zobowiązania, a więc wycenić realizację przedmiotowego zamówienia,

Takie działanie stanowi naruszenie art. 99 ust, 1 ustawy Prawo zamówień publicznych (dalej: „Pzp), który stanowi, że 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. Oznacza to, że na zamawiającym spoczywa obowiązek jasnego i precyzyjnego określenia przedmiotu zamówienia, a co za tym idzie – wykorzystania do jego opisanego wystarczająco precyzyjnych, szczegółowych i zrozumiałych dla wykonawców z danej branży określeń. Wykonawcy składający ofertę musi być pewny co do rzeczywistego zakresu zamówienia, jego warunków oraz okoliczności wpływających na jego realizację. Na podstawie opisu przedmiotu zamówienia dokonuje bowiem obliczenia ceny za wykonanie zamówienia.

Przedmiotowe postanowienia tego standardu nie spełniają.

Odpowiedź na pytanie nr 1:

Zamawiający wskazuje w §1 ust. 5 i 6, iż Wykonawca powinien dostarczyć wszystkie niezbędne licencje do uruchomienia systemu oraz że licencjonowanie systemów będzie zgodne ze środowiskiem sprzętowym i programowym Zamawiającego. Platforma językowa będzie instalowana na środowisku wirtualizacyjnym VMware, obejmującym cztery serwery (klaster HA). Trzy serwery – każdy wyposażony w dwa procesory 8 rdzeniowe (core), czwarty serwer wyposażony w dwa procesory 20 rdzeniowe (core).

Wykonawca powinien dostarczyć licencję na platformę językową (zgodnie z zapisami OPZ, SWZ oraz PPU) oraz licencje na oprogramowanie bazodanowe, a także system operacyjny - o ile jest to konieczne. Istnieją różne formy licencjonowania np. na „wystąpienie”, per socket, per core. Przykładem różnego sposobu licencjonowania w zależności od środowiska uruchomieniowego jest oprogramowanie bazodanowe Oracle, inaczej licencjonowane jest jeżeli baza danych instalowana jest na fizycznym serwerze, inaczej jeżeli baza danych zainstalowana jest na wirtualnej maszynie, a jeszcze inaczej jeżeli wirtualna maszyna, na której będzie zainstalowana baza znajduje się w klastrze HA. Na Wykonawcy spoczywa obowiązek odpowiedniego zalicencjonowania środowiska pod platformę językową, mając na uwadze środowisko uruchomieniowe Zamawiającego.

Zamawiający wymaga dostarczenia bezterminowej (bez ograniczeń czasowych) Nielimitowanej liczby licencji na użytkownika oraz bezterminowej (bez ograniczeń czasowych) licencji na korzystanie z platformy językowej. Szczegóły dotyczące licencjonowania znajdują się w §8 PPU.

Pytanie nr 2:

Dotyczy § 3 ust. 2. PPU

Zamawiający zastrzegł, iż „W trakcie odbiorów etapu 2 i 3, Wykonawca zobowiązany jest do przeprowadzenia pozytywnej próby uruchomienia Systemu, weryfikując wymagania jakościowe, wskazane w opisie przedmiotu zamówienia”. Następnie w § 3 ust. 4. PPU Zamawiający doprecyzował, że „uzna za pozytywną próbę uruchomienia Systemu w sytuacji gdy oprogramowanie będzie zainstalowane, skonfigurowane oraz będzie zgodne z opisem przedmiotu zamówienia, a także będzie pracowało w sposób stabilny i płynny”.

Proponowane postanowienie jest niejednoznaczne co może skutkować rozbieżnością stanowisk podczas odbioru przedmiotu zamówienia, a więc stanowi niewymierne ryzyko dla wykonawcy. Podkreślam, że zgodnie z art. 99 ust. 1 Pzp przedmiot zamówienia, a zatem również przedmiot umowy podlegający odbiorowi musi być precyzyjnie opisany tak by żadna ze stron nie miała wątpliwości jakie właściwości/wymagania powinien spełniać dostarczany system.

Prosimy zatem o jednoznaczne i wyczerpujące wyjaśnienie co Zamawiający rozumie pod pojęciem „oprogramowanie zgodne z opisem przedmiotu zamówienia”, a także o opisanie jakimi metodami będzie weryfikowana owa zgodność, w szczególności wnoszę o:

- 1) jednoznaczne wyjaśnienie pojęcia „wymagania jakościowe”
- 2) wykreślenie z treści „a także będzie pracowało w sposób stabilny i płynny”, ewentualnie precyzyjne i jednoznaczne wyjaśnienie tego wymagania,

Wnoszę o odpowiednią zmianę treści przedmiotowego postanowienia

Odpowiedź na pytanie nr 2:

Zwrot „Oprogramowanie zgodne z opisem przedmiotu zamówienia” – oznacza że będzie spełniało wymagania oraz posiadało wszystkie cechy i funkcje opisane w pkt 1 i 1.1 Opisu przedmiotu zamówienia jak również wszystkie szczegółowe wymagania funkcjonalne zawarte w pkt 1.2 OPZ.

Stabilny i płynny oznacza, że w czasie pracy użytkownika na systemie podczas wprowadzania, przetwarzania danych czy też przełączania pomiędzy kolejnymi oknami przeglądarki internetowej, system będzie działał płynnie, bez „zawieszania się”, bez opóźnień czy też pojawiających się błędów związanych z nadmiernym przeciążeniem systemu. Przez pojęcie wymagania jakościowe Zamawiający rozumie wszystkie wymagania, które zostały opisane w

OPZ np. Wymagania dotyczące udostępnionych materiałów dydaktycznych podstawowych i dodatkowych - Biblioteka zawierać musi min. 120 lekcji video lub audio od dostawców tj. CNN, BBC, VOA, Euronews lub podobnych na poziomie A1-C1 nagranych z udziałem native speakerów.

Pytanie nr 3:

dotyczy § 3 ust. 4. PPU

Zamawiający wskazał, że „uzna za pozytywną próbę uruchomienia Systemu w sytuacji gdy oprogramowanie będzie zainstalowane, skonfigurowane oraz będzie zgodne z opisem przedmiotu zamówienia, a także będzie pracowało w sposób stabilny i płynny”.

Prosimy o potwierdzenie, że pojęcie „oprogramowanie” jest równoznaczne z Systemem Informatycznym stanowiący przedmiot zamówienia, tj. platforma językową, a jeżeli to pojęcie ma mieć inne znaczenie wnoszę o jednoznaczne wyjaśnienie treści tego pojęcia.

Odpowiedź na pytanie nr 3:

Pojęcie oprogramowanie jest równoznaczne z Systemem Informatycznym stanowiącym przedmiot zamówienia, tj. platformę językową.

Pytanie nr 4:

Dotyczy § 5 PPU

Zgodnie z treścią postanowienia Wykonawca zobowiązany jest oświadczyć, że „dostarczony System jest wolny od mechanizmów blokujących jego funkcje i jest wolny od wirusów, koni trojańskich, robaków i innych szkodliwych programów”.

Wnoszę o jednoznaczne i wyczerpujące wyjaśnienie co Zamawiający rozumie pod pojęciem „innych szkodliwych programów” tak wykonawcy byli w stanie jednoznacznie ocenić czy spełniają powyższy warunek. Zwracam przy tym uwagę, że kwestia szkodliwości programów jest ocenna/względna i w dużej mierze zależy od oczekiwań Zamawiającego.

Jednoznacznie wnoszę o wykreślenie sformułowania „mechanizmów blokujących jego funkcje”, albowiem mechanizmy umożliwiające blokowanie poszczególnych funkcji, są immanentną cechą systemów informatycznych, pozwalającą administratorom systemów, lub innym użytkownikom posiadającym odpowiednie uprawnienia, na zarządzanie systemami i dostosowanie ich do aktualnych potrzeb i okoliczności. Warto przy tym wskazać, że zapis ten stoi w sprzeczności z niektórymi wymaganiami funkcjonalnymi opisanymi w OPZ, na przykład z wymaganiami nr 95, zgodnie z którym System musi „pozwalać włączyć lub wyłączyć wybrane narzędzia, a także ograniczyć dostęp do poszczególnych treści użytkownikom w określonych przedziałach czasu”.

Odpowiedź na pytanie nr 4:

Zamawiający pod pojęciem inne szkodliwe oprogramowanie uznaje takie programy jak: spyware, ransomware, oprogramowanie reklamowe oraz oprogramowanie wymagające od użytkownika podania szerszego zakresu danych, czy też ingerujące w sprzęt i oprogramowanie zainstalowane na komputerze użytkownika w zakresie szerszym niż konieczne do prawidłowego działania platformy językowej.

Zamawiający w § 5 pkt 1 PPU, wykreśla sformułowanie „jest wolny od mechanizmów blokujących jego funkcje i”.

Pytanie nr 5:

Dotyczy § 14 ust.1 PPU..

Możliwość stosowania tzw. klauzul społecznych została wprowadzona w celu ochrony osób wykonujących najprostsze czynności lub usługi np. usługi utrzymania czynności lub usługi ochroniarskie.

W przypadku dostaw i usług informatycznych nie powinna mieć zastosowania, gdyż nie spełnia swojego celu, a jedynie utrudnia wykonanie zamówienia.

Osoby wykonujący usługi informatyczne, czyli w przypadku przedmiotowego postępowania także osoby które będą instalować, montować, uruchamiać, testować przedmiot umowy, a także, to często te same osoby lub z kompetencjami które się częściowo pokrywają. Wszystkie te osoby są specjalistami, których wynagrodzenie często znacznie, a nawet kilkukrotnie przewyższa przeciętne miesięczne wynagrodzenie w Polsce, w większości zatrudnionych na podstawie umów cywilnoprawnych. Rzeczeni specjaliści, w większości przypadków, nie wyrażają woli zatrudnienia ich na podstawie umowy pracę, gdyż ze względów finansowych i podatkowych jest to dla nich niekorzystne. Wykonawca zaś nie możliwości przymuszenie kogokolwiek do zatrudnienia w określonej formie prawnej, zwłaszcza że rynek informatyczny to tzw. „rynek pracownika”.

Mam wrażenie, że Zamawiający umieszczając przedmiotową klauzulę w umowie, nie ma wiedzy co zasad wykonywania usług informatycznych – te same osoby wykonują często czynności związane z pisaniem lub przystosowywaniem oprogramowania, jego wdrożeniem czy instalacją, wreszcie z testowaniem i wykonywaniem usług szkoleniowych dotyczących danego oprogramowania.

Zrozumiała w pewnych sytuacjach klauzula społeczna nie powinna mieć zastosowania do usług informatycznych, bowiem nie służy ochronie pracownika, a jedynie stanowi utrudnienie w wykonywaniu przedmiotowych usług. Mając na uwadze powyższe oraz zobowiązania umowne dotyczące odbioru dostaw (§3) i gwarancji (§7), stanowiące dla Zamawiającego dodatkowe zabezpieczenie w zakresie zapewnienia odpowiedniej jakości i prawidłowego działania Systemu stanowiącego przedmiot zamówienia, wnoszę o odstąpienie od tego wymogu (§14 ust. 1) i dopuszczenie również innych form zatrudnienia (umów cywilno-prawnych).

Odpowiedź na pytanie nr 5:

Zgodnie z art. 95 ust. 1 Pzp, Zamawiający określa w ogłoszeniu o zamówieniu lub w dokumentach zamówienia na usługi bądź roboty budowlane wymagania związane z realizacją zamówienia w zakresie zatrudnienia przez wykonawcę lub podwykonawcę na podstawie stosunku pracy osób wykonujących wskazane przez zamawiającego czynności w zakresie realizacji zamówienia, jeżeli wykonanie tych czynności polega na wykonywaniu pracy w sposób określony w art. 22 § 1 ustawy z dnia 26 czerwca 1974 r. – Kodeks pracy (Dz. U. z 2022 r., poz. 1510). Przepis ten ma charakter bezwzględnie obowiązujący i nakazuje konkretne zachowanie zamawiającego, polegające na obowiązku określenia wymagań związanych z realizacją zamówienia w zakresie zatrudnienia na podstawie stosunku pracy danej grupy osób. Ustawodawca nie wprowadza wyłączenia dla usług wykonywanych przez wysokiej klasy specjalistów, otrzymu-

jących wynagrodzenie powyżej średniej. Zdaniem zamawiającego, montaż, uruchomienie i testowania oraz przeprowadzenie warsztatu to czynności, które powinny zostać zrealizowane przez pracowników zatrudnionych na umowę o pracę, ponieważ wskazane czynności będą wykonywane w określonym czasie i miejscu, pod pełnym nadzorem pracodawcy. Osoby wykonujące te czynności nie będą miały w zasadzie żadnej swobody przy ich wykonywaniu, wymaganej dla stwierdzenia o realizacji umowy zlecenia.

Pytanie nr 6:

Dotyczy § 9 PPU

Wnoszę o modyfikację treści § 9, tak by obowiązek do zachowania w tajemnicy wszelkich informacji prawnie chronionych spoczywał zarówno na wykonawcy jak i Zamawiającym.

W związku z powyższym proszę o nadanie § 9 brzmienia:

§ 9. [Informacje prawnie chronione]

1. Umowa jest jawna i podlega udostępnieniu na zasadach określonych w przepisach ustawy z dnia 6 września 2001 r. o dostępie do informacji publicznej.
2. Strony zobowiązują się w okresie obowiązywania Umowy oraz po jej wygaśnięciu lub rozwiązaniu, do zachowania w tajemnicy wszelkich informacji dotyczących Stron, obejmujących:
 - 1) dane osobowe - chronione na podstawie rozporządzenia 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) oraz ustawy z dnia 10 maja 2018 r. o ochronie danych osobowych;
 - 2) informacje stanowiące tajemnicę przedsiębiorstwa - chronione na podstawie ustawy z dnia 16 kwietnia 1993 r. o zwalczaniu nieuczciwej konkurencji;
 - 3) informacje, które mogą mieć wpływ na funkcjonowanie lub stan bezpieczeństwa Zamawiającego.
3. Informacje, o których mowa w ust. 2 zwane są dalej „informacjami prawnie chronionymi”.
4. Strony oświadczają, że posiadają wdrożoną i udokumentowaną politykę bezpieczeństwa informacji na dowód czego może przedstawić do wglądu Zamawiającego, na jego żądanie, stosowną dokumentację.
5. Informacje prawnie chronione mogą być udostępnione jedynie na podstawie stosownych przepisów prawa tylko w zakresie niezbędnym dla należytego wykonania Umowy.
6. Obowiązek zachowania poufności nie dotyczy informacji ujawnionych publicznie, czy powszechnie znanych i trwa także po wykonaniu Umowy.
7. Strony zobowiązane są do realizacji postanowień Umowy z zachowaniem należytej staranności, jak również zabezpieczenia i zachowania w tajemnicy - zarówno w trakcie trwania umowy, jak i po jej ustaniu - wszelkich informacji i danych osobowych, nie będących jawnymi, do których uzyska dostęp w związku z realizacją Umowy.
8. Strony zobowiązują się:

- 1) uzgadniać i stosować bezpieczny sposób przekazywania informacji poufnych,
 - 2) chronić informacje poufne przed ujawnieniem osobom nieuprawnionym,
 - 3) utrzymać informacje poufne w tajemnicy i chronić je co najmniej ze starannością, z jaką wymaga ochrony tajemnica przedsiębiorstwa oraz przestrzegać zasad poufnego dostępu i przekazywania informacji,
 - 4) wykorzystywać informacje poufne tylko w celach niezbędnych do realizacji Umowy,
 - 5) nie kopiować i nie powielać w inny sposób informacji poufnych, z wyjątkiem celów określonych w ust. 5,
 - 6) ujawniać informacje poufne wyłącznie osobom zaangażowanym w realizację Umowy i tylko w takim zakresie, w jakim potrzebne jest to do jej wykonania, po nawiązaniu z nimi stosunku pracy lub umowy cywilnoprawnej, przeszkoleniu z zakresu organizacji ochrony tajemnicy, które złożyły zobowiązanie do nieujawniania informacji poufnych osobom niepowołanym,
 - 7) bezzwłocznie powiadomić drugą Stronę o zaistnieniu takich okoliczności, jak w szczególności prowadzenie postępowania sądowego lub administracyjnego, z których wynika obowiązek prawny ujawnienia informacji poufnych,
 - 8) bezzwłocznie poinformować drugą Stronę o fakcie utraty, ujawnienia lub powielenia informacji poufnej, zarówno w sposób autoryzowany, jak i bez autoryzacji lub niedotrzymania poufności.
9. Ujawnianie informacji prawnie chronionych przez jedną ze Stron Umowy, niezależnie od sposobu ich ujawnienia, w celu innym niż należyte wykonanie umowy, jest co do zasady niedopuszczalne chyba, że uprzednio druga Strona wyrazi na to zgodę w formie pisemnej pod rygorem nieważności.
10. W przypadku korzystania przez Wykonawcę z usług podmiotów trzecich, w ramach realizacji których wystąpi konieczność przekazania im informacji, o których mowa w niniejszym paragrafie, nakłada on na takie podmioty identyczne zobowiązania jakie ciążyą na nim w związku z zapisami niniejszego paragrafu.
11. Strona ma obowiązek zapewnić ochronę informacji prawnie chronionych według najwyższych przewidzianych prawem standardów, w tym zapewnić ochronę systemów i sieci teleinformatycznych, w których są przetwarzane, przechowywane lub przekazywane informacje prawnie chronione drugiej Strony, a także kontrolować ochronę tych informacji.

Odpowiedź na pytanie nr 6:

Zamawiający dokona zmiany § 9 PPU w taki sposób, aby obowiązek zachowania poufności dotyczył obu stron. Wskazany zapis otrzyma brzmienie:

§ 9. [Informacje prawnie chronione]

1. Umowa jest jawna i podlega udostępnieniu na zasadach określonych w przepisach ustawy z dnia 6 września 2001 r. o dostępie do informacji publicznej.

2. Strony zobowiązują się w okresie obowiązywania Umowy oraz po jej wygaśnięciu lub rozwiązaniu, do zachowania w tajemnicy wszelkich informacji dotyczących drugiej strony, obejmujących:
 - 1) dane osobowe - chronione na podstawie rozporządzenia 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) oraz ustawy z dnia 10 maja 2018 r. o ochronie danych osobowych;
 - 2) informacje stanowiące tajemnicę przedsiębiorstwa - chronione na podstawie ustawy z dnia 16 kwietnia 1993 r. o zwalczaniu nieuczciwej konkurencji;
 - 3) informacje, które mogą mieć wpływ na funkcjonowanie lub stan bezpieczeństwa Zamawiającego.
3. Informacje, o których mowa w ust. 2 zwane są dalej „informacjami prawnie chronionymi”.
4. Strony oświadczają, że posiadają wdrożoną i udokumentowaną politykę bezpieczeństwa informacji.
5. Informacje prawnie chronione mogą być udostępnione jedynie na podstawie stosownych przepisów prawa tylko w zakresie niezbędnym dla należytego wykonania Umowy.
6. Obowiązek zachowania poufności nie dotyczy informacji ujawnionych publicznie, czy powszechnie znanych i trwa także po wykonaniu Umowy.
7. Strony zobowiązane są do realizacji postanowień Umowy z zachowaniem należytej staranności, jak również zabezpieczenia i zachowania w tajemnicy - zarówno w trakcie trwania umowy, jak i po jej ustaniu - wszelkich informacji i danych osobowych, nie będących jawnymi, do których uzyskują dostęp w związku z realizacją Umowy.
8. Strony zobowiązują się:
 - 1) uzgadniać z między sobą i stosować bezpieczny sposób przekazywania informacji poufnych,
 - 2) chronić informacje poufne przed ujawnieniem osobom nieuprawnionym,
 - 3) utrzymać informacje poufne w tajemnicy i chronić je co najmniej ze starannością, z jaką wymaga ochrony tajemnica przedsiębiorstwa oraz przestrzegać zasad poufnego dostępu i przekazywania informacji,
 - 4) wykorzystywać informacje poufne tylko w celach niezbędnych do realizacji Umowy,
 - 5) nie kopiować i nie powielać w inny sposób informacji poufnych, z wyjątkiem celów określonych w ust. 5,
 - 6) ujawniać informacje poufne wyłącznie osobom zaangażowanym w realizację Umowy i tylko w takim zakresie, w jakim potrzebne jest to do jej wykonania, po nawiązaniu z nimi stosunku pracy lub umowy cywilnoprawnej, przeszkoleniu z zakresu organizacji ochrony tajemnicy, które złożyły zobowiązanie do nieujawniania informacji poufnych osobom niepowołanym,
 - 7) bezzwłocznie powiadomić się nawzajem o zaistnieniu takich okoliczności, jak w szczególności prowadzenie postępowania sądowego lub administracyjnego, z których wynika obowiązek prawny ujawnienia informacji poufnych,
 - 8) bezzwłocznie poinformować drugą stronę o fakcie utraty, ujawnienia lub powielenia informacji poufnej, zarówno w sposób autoryzowany, jak i bez autoryzacji lub niedotrzymaniu poufności.

9. Ujawnianie informacji prawnie chronionych, niezależnie od sposobu ich ujawnienia, w celu innym niż należyte wykonanie umowy, jest co do zasady niedopuszczalne chyba, że Strona uprzednio wyrazi na to zgodę w formie pisemnej pod rygorem nieważności.
10. W przypadku korzystania przez Wykonawcę z usług podmiotów trzecich, w ramach realizacji których wystąpi konieczność przekazania im informacji, o których mowa w niniejszym paragrafie, nakłada on na takie podmioty identyczne zobowiązania jakie ciążyą na nim w związku z zapisami niniejszego paragrafu.
11. Strony mają obowiązek zapewnić ochronę informacji prawnie chronionych według najwyższych przewidzianych prawem standardów, w tym zapewnić ochronę systemów i sieci teleinformatycznych, w których są przetwarzane, przechowywane lub przekazywane informacje prawnie chronione drugiej Strony, a także kontrolować ochronę tych informacji.
12. W przypadku, gdy Strona została zobowiązana do ujawnienia informacji prawnie chronionych w całości lub w części uprawnionemu organowi, w granicach obowiązującego prawa, Strona ta zobowiązana jest jedynie uprzedzić drugą Stronę o nałożonym na nią obowiązku.
13. W razie powzięcia przez Stronę wiedzy o nieuprawnionym ujawnieniu informacji prawnie chronionych zobowiązana jest ona niezwłocznie powiadomić o tym fakcie drugą Stronę w celu umożliwienia jej podjęcia stosowanych środków zapobiegawczych.
14. W przypadku naruszenia przepisów, o których mowa w ust. 2, z przyczyn leżących po stronie danej Strony, w następstwie którego druga Strona zostanie zobowiązana do zapłaty odszkodowania, innej należności lub ukarany grzywną, Strona powodująca naruszenia zobowiązuje się zapłacić na rzecz drugiej Strony ww. koszty związane z zapłatą ww. odszkodowań, innych należności lub grzywien a także koszty ewentualnego postępowania toczącego się w związku z naruszeniem ww. przepisów.
15. Odpowiedzialność, o której mowa w ust. 14, nie podlega ograniczeniom, o których mowa w § 12 ust. 7.

Pytanie nr 7:

Dotyczy §13 PPU.

Wnoszę o zmianę przedmiotowego postanowienia i dodanie lub modyfikację następujących klauzul do umowy, a więc zmianę treści ust. 3 w sposób następujący:

"3. Zamawiający dopuszcza także możliwość zmiany Umowy w następującym zakresie:

- 1) terminu realizacji Umowy, w tym poszczególnych etapów, gdy zaistnieje przerwa w realizacji zamówienia z przyczyn niezależnych od Wykonawcy,
- 2) wysokości wynagrodzenia, zakresu i sposobu realizacji poszczególnych etapów, Terminu, w tym terminu realizacji poszczególnych etapów w wypadku zajścia okoliczności, które nie były znane w chwili zawarcia Umowy,
- 3) przedmiotu i zakresu wykonania Umowy gdy niezbędna jest zmiana sposobu wykonania Umowy lub zmiana taka jest korzystna dla Zamawiającego lub konieczna w celu prawidłowego wykonania Umowy i nie spowoduje dodatkowych obciążeń finansowych Zamawiającego

Odpowiedź na pytanie nr 7:

Zamawiający nie dokona zmiany umowy zgodnie z wnioskiem, ponieważ sens proponowanego zapisu jest zbieżny z PPU.

Pytanie nr 8:

Dotyczy PPU.

Art. 439 Pzp, wprowadza obowiązek określania w umowie, której przedmiotem są roboty budowlane, dostawy lub usługi, zawartej na okres dłuższy niż 6 miesięcy, postanowień dotyczących zasad wprowadzenia zmian wysokości wynagrodzenia należnego wykonawcy w przypadku zmiany cen materiałów lub kosztów związanych z realizacją zamówienia.

Zważywszy, że przedmiotowa umowa zawarta jest na czas powyżej 6 miesięcy, bowiem wprowadza obowiązek świadczenia gwarancji przez okres co najmniej 24 miesięcy, niezbędne jest wprowadzenie do umowy odpowiedniej klauzuli.

Zaproponowana przez Zamawiającego umowa takiego postanowienia nie zawiera. Z tego względu wnoszę o dodanie klauzuli o następującej treści:

„§ ...”

1. Zgodnie z art. 439 Ustawy Pzp Strony ustalają następujące zasady waloryzacji wynagrodzenia Wykonawcy z tytułu świadczenia gwarancji:

1) warunki zmiany wynagrodzenia:

- a) w przypadku pierwszej waloryzacji wartość Współczynnika Waloryzacji ulegnie zmianie **o co najmniej 1 (jeden) punkt procentowy** w stosunku do wartości obliczonej dla roku poprzedzającego,
- b) w przypadku każdej kolejnej waloryzacji wartość Współczynnika Waloryzacji ulegnie zmianie **o co najmniej 1 (jeden) punkt procentowy** w stosunku do wartości obliczonej dla roku poprzedzającego,
- c) waloryzacja zostanie dokonana w oparciu o wartość Współczynnika Waloryzacji, obliczonego w sposób następujący: $W_w = (50\% \times p/100) + (50\% \times i/100)$, gdzie:

W_w – Współczynnik Waloryzacji

p - wskaźnik zmiany przeciętnego wynagrodzenia w roku kalendarzowym poprzedzającym waloryzację, w stosunku do roku go poprzedzającego, opublikowany Biuletynie Statystycznym GUS w sekcji PKD „Informacja i komunikacja”,

i - „Średnioroczny wskaźnik cen towarów i usług konsumpcyjnych ogółem w roku kalendarzowym poprzedzającym waloryzację, w stosunku do roku go poprzedzającego,” ogłaszany przez Prezesa Głównego Urzędu Statystycznego

- d) określając wpływ zmiany ceny materiałów lub kosztów na koszt wykonania zamówienia, Strony wskazują, że z zastrzeżeniem pkt 2, wynagrodzenie będzie waloryzowane corocznie wg wzoru:

– dla pierwszej waloryzacji, po pierwszym roku obowiązywania Umowy:

$W = W_z \cdot W_{w1}$, gdzie:

W – wynagrodzenie po waloryzacji

W_z – wynagrodzenie należne Wykonawcy, o którym mowa w § 6 ust. 1

W_{w1} – Współczynnik Waloryzacji obliczony o wskaźniki „ p ” oraz „ i ” opublikowane za pierwszy rok obowiązywania Umowy



– dla drugiej waloryzacji, po drugim roku obowiązywania Umowy:

$W = W_z * W_{w1} * W_{w2}$, gdzie:

W – wynagrodzenie po waloryzacji

W_z – wynagrodzenie należne Wykonawcy, o którym mowa w § 6 ust. 1

W_{w1} – Współczynnik Waloryzacji obliczony o wskaźniki „p” oraz „i” opublikowane w danym roku (za rok poprzedni)

W_{w2} – Współczynnik Waloryzacji obliczony o wskaźniki „p” oraz „i” opublikowane za drugi rok obowiązywania Umowy.

– dla trzeciej waloryzacji, po trzecim roku obowiązywania Umowy:

$W = W_z * W_{w1} * W_{w2} * W_{w3}$, gdzie:

W – wynagrodzenie po waloryzacji

W_z – wynagrodzenie należne Wykonawcy, o którym mowa w §6 ust. 1.

W_{w1} – Współczynnik Waloryzacji obliczony o wskaźniki „p” oraz „i” opublikowane w danym roku (za rok poprzedni)

W_{w2} – Współczynnik Waloryzacji obliczony o wskaźniki „p” oraz „i” opublikowane w danym roku . (za rok poprzedni)

W_{w3} – Współczynnik Waloryzacji obliczony o wskaźniki „p” oraz „i” opublikowane za trzeci rok obowiązywania Umowy.

dla czwartej waloryzacji, po czwartym roku obowiązywania Umowy:

$W = W_z * W_{w1} * W_{w2} * W_{w3} * W_{w4}$ gdzie:

W – wynagrodzenie po waloryzacji

W_z – wynagrodzenie należne Wykonawcy, o którym mowa w §6 ust. 1.

W_{w1} – Współczynnik Waloryzacji obliczony o wskaźniki „p” oraz „i” opublikowane w danym roku (za rok poprzedni)

W_{w2} – Współczynnik Waloryzacji obliczony o wskaźniki „p” oraz „i” opublikowane w danym roku . (za rok poprzedni)

W_{w3} – Współczynnik Waloryzacji obliczony o wskaźniki „p” oraz „i” opublikowane za czwarty rok obowiązywania Umowy.

- e) podstawą dla każdej zmiany wynagrodzenia dokonywanej zgodnie z niniejszym ustępem będzie zawarty przez Strony aneks do Umowy, określający zmienione wynagrodzenie na najbliższy rok obowiązywania Umowy oraz wpływ takiej zmiany na całkowite maksymalne wynagrodzenie za realizację przedmiotu Umowy, o którym mowa w § 6 ust. 1, a także odpowiednio na kwotę maksymalnego wynagrodzenia z tytułu realizacji Przedmiotu Umowy, o którym mowa w § 4 ust. 2 pkt 1). O ile spełnione zostaną warunki, o których mowa odpowiednio w lit. a) lub b) powyżej, a data publikacji wskaźników, o których mowa w lit. c) powyżej, będzie to umożliwiać, Strona występująca o dokonanie zmiany wynagrodzenia zwróci się do drugiej Strony z wnioskiem o zawarcie aneksu do Umowy dotyczącego waloryzacji wynagrodzenia co najmniej na 1 (jeden) miesiąc przed

- upływem rocznicy rozpoczęcia obowiązywania Umowy. Strony postanawiają, że aneks, o którym mowa powyżej, będzie wchodził w życie z początkiem roku następującego po rocznicy rozpoczęcia obowiązywania Umowy (bez względu na to, czy zawarty zostanie w terminie późniejszym), z tym, że w przypadku złożenia wniosku o zawarcie aneksu przez Stronę po upływie rocznicy rozpoczęcia obowiązywania Umowy aneks, o którym mowa powyżej, będzie wchodził w życie z początkiem roku obowiązywania Umowy następującego po złożeniu wniosku przez Stronę,
- f) pierwsza waloryzacja może nastąpić nie wcześniej niż po upływie 12 miesięcy od dnia rozpoczęcia obowiązywania Umowy, a kolejne waloryzacje corocznie, nie wcześniej niż po każdej kolejnej rocznicy rozpoczęcia obowiązywania Umowy
- 2) maksymalna wartość zmiany wynagrodzenia w efekcie zastosowania waloryzacji, o której mowa w pkt 1) wynosi **100% wynagrodzenia określonego w §6 ust. 1 Umowy.**
 - 3) Wykonawca, którego wynagrodzenie zostało zmienione zgodnie z niniejszym ustępem, zobowiązany jest do zmiany wynagrodzenia przysługującego podwykonawcy, z którym zawarł umowę, w zakresie odpowiadającym zmianom cen materiałów lub kosztów dotyczących zobowiązania podwykonawcy, jeżeli łącznie spełnione są następujące warunki:
 - a) przedmiotem umowy jest usługa gwarancji;
 - b) okres obowiązywania umowy przekracza 12 miesięcy.
10. Strony postanawiają, że w przypadku zaprzestania publikacji dokumentów będących podstawą wyliczenia wskaźników określonych w ust. 1 pkt 1) lit. c) lub zmiany terminu ich publikacji w taki sposób, że wystąpienie z wnioskiem przez Wykonawcę co najmniej na 1 (jeden) miesiąc przed upływem rocznicy rozpoczęcia obowiązywania Umowy nie będzie możliwe, Strony wspólnie ustalą inny analogiczny wskaźnik oraz podstawę jego wyliczenia lub termin na wystąpienie przez Wykonawcę z wnioskiem o zawarcie aneksu do Umowy.”

Odpowiedź na pytanie nr 8:

Do czasu realizacji umowy, czyli okresu na jaki została zawarta, nie wlicza się okresu gwarancji. Gwarancja jest związana z umową, jednak nie stanowi jej kontynuacji. Stąd do PPU nie ma zastosowania art. 439 ust. 1 Pzp.

Pytanie nr 9:

§ 10 ust. 4

W postanowieniu umownym określono, iż dotyczy on celu, zakresu i miejsca przetwarzania powierzonych danych, podczas gdy wskazano jedynie częściowo zakres powierzenia, określając jedynie kategorię osób, których dane będą powierzone, bez wskazania jakie dane tych osób będą podlegały powierzeniu (np. imię, nazwisko e-mail).

W związku z tym, iż przepis art. 28 ust. 3 wskazuje, iż obowiązkowym elementem powierzenia winno być wskazanie m.in. co najmniej rodzaju powierzonych danych, a dodatkowo także charakter przetwarzania, czy Zamawiający w **§ 10 ust. 4** doprecyzuje zakres powierzenia i określi jego charakter np. poprzez wskazanie operacji przetwarzania jakie dopuszczalne będą w ramach dokonanego powierzenia?

Odpowiedź na pytanie nr 9:

Zamawiający dokona zmiany § 10 ust. 4 lit. a w następujący sposób: „a) użytkowników Systemu, na rzecz których są świadczone usługi informatyczne w zakresie danych użytkownika (imię nazwisko, login, e-mail), jego uprawnień oraz historii wykonywanych działań,”. W

pozostałym zakresie zapis nie ulegnie zmianie w zakresie oczekiwanym, tj. poprzez wskazanie operacji przetwarzania jakie dopuszczalne będą w ramach dokonanego powierzenia, gdyż podanie takiej informacji nie jest możliwe.

Pytanie nr 10:

§ 10 ust. 6

Czy z uwagi na to, iż określenie miejsca przetwarzania stanowił obowiązek wymagany według przepisów obowiązujących do 2018 roku, a obecnie, z uwagi na neutralność technologiczną RODO oraz z uwagi na stosowanie podejścia opartego na ryzyku, wskazanie miejsca przetwarzania nie stanowi już obowiązku prawnego, Zamawiający usunie **§ 10 ust. 6** z projektowanych postanowień umownych?

Odpowiedź na pytanie nr 10:

Zamawiający nie usunie ust. 6 w § 10 PPU, ponieważ wniosek o wskazanie miejsca przetwarzania danych jest wyłącznie jego uprawnieniem, które nie musi być wykonywane.

Pytanie nr 11:

§ 10 ust. 7

Czy w związku z nieprecyzyjnym brzmieniem postanowienia ust. § 10 ust. 7, Zamawiający może precyzyjnie określić, jakie prawne, organizacyjne i techniczne interesy stron mają być zabezpieczone w związku z powierzeniem do przetwarzania danych osobowych niezbędnych do realizacji umowy głównej?

Odpowiedź na pytanie nr 11:

Wskazany w pytaniu zapis nie zostanie zmieniony. Z treści zapisu wynika, że interes strony ma być zabezpieczony od strony prawnej, organizacyjnej i technicznej. Zapis nie mówi o interesach prawnych, organizacyjnych i technicznych.

Pytanie nr 12:

§ 10 ust. 9

Czy Zamawiający wskaże, które z obowiązujących przepisów prawa określają obecnie wymagania dla systemów informatycznych, które to przepisy mają znaleźć zastosowanie w przypadku realizacji Umowy? Wykonawca zwraca przy tym uwagę, iż zasada neutralności technologicznej RODO stoi w sprzeczności ze sztywnym określaniem takich wymogów przez przepisy prawa.

Odpowiedź na pytanie nr 12:

Zamawiający nie wskaże, które z obowiązujących przepisów prawa określają obecnie wymagania dla systemów informatycznych. Wiedzę na temat aktualnych regulacji dotyczących systemów informatycznych powinien posiadać wykonawca działający profesjonalnie w branży informatycznej.

Pytanie nr 13:

§ 10 ust. 10

Czy w celu uniknięcia wątpliwości Zamawiający wskaże, w jakiej formie będą wydawane przez niego polecenia wydawane Wykonawcy w zakresie przetwarzania powierzonych danych osobowych, biorąc zwłaszcza pod uwagę obowiązek ich dokumentowania, o czym mówi § 10 ust. 10?

Odpowiedź na pytanie nr 13:

Treść zapisu wskazuje, że polecenia będą wydawane w formie dokumentowej. Doprecyzowanie zapisu nie jest konieczne.

Pytanie nr 14:

§ 10 ust. 13 w zw. z § 10 ust. 23

Czy w związku z brzmieniem § 10 ust. 23, w którym Zamawiający wyraźnie wskazał termin i sposób postępowania z danymi po zakończeniu umowy, Zamawiający zmieni treść § 10 ust. 13 lub usunie ten zapis z projektowanych postanowień umownych?

Odpowiedź na pytanie nr 14:

Zdaniem Zamawiającego, nie ma sprzeczności pomiędzy § 10 ust. 13 i § 10 ust. 23, stąd Zamawiający nie dokona zmiany lub usunięcia § 10 ust. 13.

Pytanie nr 15:

§ 10 ust. 16 – czy w związku z tym, że Wykonawca realizując zamówienie będzie korzystał z usług wspierających realizację tego zamówienia w zakresie szeroko rozumianego wsparcia IT, Zamawiający zgodzi się na zmianę § 10 ust. 16, poprzez nadanie mu nowej treści w brzmieniu :

§10 ust. 16

1. *Wykonawca może powierzyć konkretne operacje przetwarzania danych osobowych w drodze pisemnej umowy innym podmiotom przetwarzającym, pod warunkiem wyrażenia uprzedniej zgody przez Administratora. Zleceniobiorca składa wnioski o udzielenie szczegółowej zgody co najmniej 3 dni przed rozpoczęciem korzystania z usług danego dalszego podmiotu przetwarzającego wraz z informacjami niezbędnymi do tego, by Administrator mógł podjąć decyzję w sprawie zgody.*
2. *Administrator wyraża zgodę na dalsze powierzenie danych osobowych do **Asseco Cloud Sp. z o.o.** z siedzibą w Szczecinie, ul. Królowej Korony Polskiej 21, 70-486 Szczecin, NIP: 5170415949, REGON: 388821182, XIII Wydział Gospodarczy Krajowego Rejestru Sądowego Sądu Rejonowego Szczecin-Centrum w Szczecinie, KRS: 0000898626, kapitał zakładowy w wysokości 8 649 000,00 PLN opłacony w całości. Podmiot ten świadczy dla Wykonawcy usługi niezbędne do prawidłowej realizacji Umowy głównej, w tym w szczególności usługi :*
 - a. *Udostępnienia i administrowania infrastrukturą sieciową oraz serwerów*
 - b. *Backupu*
 - c. *Udostępnienia przestrzeni na dane (storage).*
 - d. *Administracji i wsparcia IT dla stacji roboczych i oprogramowania wewnętrznego.*
 - e. *Cyberbezpieczeństwa*

Odpowiedź na pytanie nr 15:

Umowa nie zostanie zmieniona we wnioskowanym zakresie, ponieważ PPU nie mogą zawierać wskazania na konkretny podmiot. Dalsze powierzenie przetwarzania danych będzie regulowane pomiędzy stronami po zawarciu umowy.

Pytanie nr 16:

§ 10 ust. 18 – Zamawiający nie może wypowiedzieć umowy której nie jest stroną, zatem zapis dający Zamawiającemu takie uprawnienie byłby niezgodny z prawem. Także przekazanie kopii

umowy łączącej Wykonawcę w podmiotem dalej przetwarzającym godziłoby w ochronę tajemnicy przedsiębiorstwa Wykonawcy i w żaden sposób nie wpływałoby na ochronę osób fizycznych, których dane będą powierzone do przetwarzania. Dodać należy, iż zgodnie z § 10 ust. 19 Wykonawca będzie ponosił pełną odpowiedzialność za działania podmiotu, którego zaangażuje podczas realizacji przetwarzania powierzonych danych.

Czy w związku z tym Zamawiający zgodzi się na zmianę § 10 ust. 18 poprzez nadanie mu nowej treści w brzmieniu :

„§ 10

18 Wykonawca zobowiąże dalsze podmioty przetwarzające do przestrzegania przy przetwarzaniu powierzonych danych obowiązków dotyczących ochrony danych na poziomie, co najmniej określonym w niniejszej Umowie”.

Odpowiedź na pytanie nr 16:

Tak, ust. 18 w § 10 otrzyma brzmienie: „Wykonawca zobowiąże dalsze podmioty przetwarzające do przestrzegania przy przetwarzaniu powierzonych danych obowiązków dotyczących ochrony danych na poziomie, co najmniej określonym w niniejszej Umowie”.

Pytanie nr 17:

§ 10 ust. 27

Należy zauważyć, że § 12 ust. 7 odnosi się do całości odpowiedzialności Wykonawcy w ramach realizowanego zamówienia, którego powierzenie do przetwarzania musi być nieodłączną częścią. Skoro więc Zamawiający decyduje się na takie ograniczenie projektując postanowienia umowne, co przemawia za tym, aby wyłączyć je w stosunku do odpowiedzialności dotyczącej powierzenia do przetwarzania danych osobowych. Wykonawca traktuje to wyłączenie jako naruszające w sposób rażący interesy Wykonawcy.

Czy zatem w związku z tym, że postanowienie wyłączające ograniczenie dotyczące odpowiedzialności w zakresie nakładania kar umownych przewidziane w § 12 ust. 7 Umowy, w rażący sposób narusza interesy Wykonawcy, Zamawiający zgodzi się na usunięcie z projektowanych postanowień umownych § 10 ust. 27?

Odpowiedź na pytanie nr 17:

Projektowany zapis § 10 ust. 27 nie narusza interesów Zamawiającego. Jest on natomiast gwarancją przestrzegania przez Wykonawcę zasad przetwarzania danych osobowych. Konsekwencje finansowe związane z naruszeniem zasad przetwarzania danych osobowych mogą znacznie przekroczyć wartość umowy. Stąd wskazane wyłączenie jest istotne dla Zamawiającego.

Pytanie nr 18:

§ 10 ust. 28

Zasady powierzenia przetwarzania danych osobowych przez Wykonawcę na rzecz Zamawiającego określać będzie odrębna umowy, której projekt przedstawi Wykonawca, działający jako administrator danych.

Czy wobec tego, że w paragrafie 10 projektowanych postanowień umownych określono już zasady powierzenia do przetwarzania danych osobowych niezbędnych do realizacji Umowy głównej, Zamawiający określi, o jaki projekt umowy chodzi zwłaszcza w kontekście

stwierdzenia, iż Wykonawca będzie działał jako administrator danych osobowych? Jakie dane miałby Wykonawca powierzać i komu jako administrator danych osobowych?

Odpowiedź na pytanie nr 18:

Zastrzeżenie z § 10 ust. 28 dotyczy sytuacji, w których to Wykonawca powierzałby przetwarzanie danych osobowy na rzecz Zamawiającego. Gdyby taka sytuacja miała nastąpić konieczne jest zawarcie odrębnej umowy w zakresie powierzenia przetwarzania danych osobowych. Wskazany zapis jest tylko sygnalizacją sytuacji, która może ale nie musi zaistnieć.

W związku z powyższymi odpowiedziami, Zamawiający na podstawie art. 137 ust. 1 ustawy Prawo zamówień publicznych zmienia treść Specyfikacji Warunków Zamówienia, poprzez wprowadzenie zmian do załącznika nr 2 - projektowane postanowienia umowy. Zamawiający zamieszcza zmieniony załącznik w pliku pod nazwą: 2_PPU_zmiany 20.07.23

Zgodnie z art. 137 ust 2 ustawy Prawo zamówień publicznych dokonaną zmianę treści SWZ, Zamawiający udostępnia na stronie internetowej prowadzonego postępowania.

Rektor Akademii Tarnowskiej
dr hab. Małgorzata Kołpa

Otrzymują:

1x strona internetowa prowadzonego postępowania.

1x aa.