

Warszawa, dnia 28 sierpnia 2019 r.

Strona WWW

WYJAŚNIENIA NR 2 | ZMIANA SIWZ NR 2

dot. postępowania na dostawę sprzętu i oprogramowania wraz ze wsparciem technicznym (8 części)
- COI-ZAK.262.20.2019

Centralny Ośrodek Informatyki, działając jako Zamawiający, w postępowaniu na dostawę sprzętu i oprogramowania wraz ze wsparciem technicznym (8 części) - COI-ZAK.262.20.2019, na podstawie art. 38 ust. 1a oraz ust. 4 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. - Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U. z 2018 r., poz. 1986 ze zm.), zwanej dalej ustawą Pzp, wyjaśnia oraz zmienia treść specyfikacji istotnych warunków zamówienia w następujący sposób:

I. Dotyczy Istotnych Postanowień Umowy na cz. I, IV,V:

1. Zamawiający usuwa definicję nr 2 z katalogu definicji zawartego w §1 Istotnych Postanowień Umowy;
2. Zamawiający zmienia definicję nr 5 z katalogu definicji zawartego w §1 Istotnych Postanowień Umowy, która otrzymuje brzmienie:
Wszelka dokumentacja dotycząca Oprogramowania dostarczona i/lub wykonana w ramach Umowy, w szczególności lecz nie wyłącznie gwarancja producenta, standardowa dokumentacja dla użytkowników w języku polskim lub angielskim, certyfikaty wymagane przez przepisy prawa oraz wskazane w OPZ, dokumentacja niezbędna do korzystania ze Oprogramowania, w tym techniczna oraz użytkowa - spełniająca szczegółowe wymagania wskazane w OPZ.
3. Zamawiający usuwa definicję nr 17 z katalogu definicji zawartego w §1 Istotnych Postanowień Umowy;
4. Zamawiający zmienia §2 ust. 1 Istotnych Postanowień Umowy, który otrzymuje następujące brzmienie:

„Przedmiotem Umowy jest:

- 1) dostawa Oprogramowania przez Wykonawcę;
- 2) zapewnienie przez Wykonawcę Wsparcia Technicznego świadczonego przez producenta Oprogramowania;
- 3) wykonanie przez Wykonawcę innych zadań określonych Umową.”

5. Zamawiający zmienia §3 ust. 1 Istotnych Postanowień Umowy, który otrzymuje następujące brzmienie:

„Umowa zawierana jest na okres od dnia jej podpisania przez Strony do dnia zakończenia okresu wskazanego w pkt. 2) poniżej, przy czym Wykonawca:

- 1) dostarczy Oprogramowanie wraz z Dokumentacją, danymi dostępowymi oraz nośnikami, o których mowa w §6 ust. 5 Umowy terminie³ ___ Dni Roboczych od dnia zawarcia Umowy;
- 2) zapewni świadczenie Wsparcia Technicznego przez producenta Oprogramowania przez okres 24 miesięcy od dnia dostarczenia przedmiotu Umowy określonego w §3 ust. 1 pkt. 1) Umowy.”

6. Zamawiający zmienia §5 ust. 1 Istotnych Postanowień Umowy, który otrzymuje następujące brzmienie:

„Wykonawca zobowiązany jest do zapewnienia Wsparcia Technicznego Oprogramowania przez okres 24 miesięcy od dnia dostarczenia przedmiotu Umowy określonego w §3 ust. 1 pkt. 1) Umowy”.
7. Zamawiający zmienia §5 ust. 2 Istotnych Postanowień Umowy, który otrzymuje następujące brzmienie:

„W razie konieczności Aktualizacji, Zamawiający będzie dokonywał zgłoszeń za pośrednictwem e-platformy zgłoszeniowej na adres: [_____]; Za chwilę dokonania zgłoszenia Strony uznają datę i godzinę jego zgłoszenia przez Zamawiającego”.
8. Zamawiający zmienia §5 ust. 4 Istotnych Postanowień Umowy, który otrzymuje następujące brzmienie:

„Wykonawca zobowiązuje się do zapewnienia świadczenia Wsparcia Technicznego przez producenta Oprogramowania na standardowych warunkach publikowanych przez producenta”.
9. Zamawiający zmienia §5 ust. 5 Istotnych Postanowień Umowy, który otrzymuje następujące brzmienie:

„Wykonawca w ramach Wsparcia Technicznego zapewnia w szczególności lecz nie wyłącznie dostęp do Aktualizacji wolnych od mechanizmów blokujących funkcje Oprogramowania, wirusów, koni trojańskich robaków i innych szkodliwych programów, wszelkich serwisów elektronicznych udostępnianych przez producenta Oprogramowania, w tym do repozytoriów Oprogramowania, for dyskusyjnych i bazy wiedzy zawierających wykazy znanych symptomów nieprawidłowego działania oraz sposobów naprawy”.
10. Zamawiający usuwa §5 ust. 6 Istotnych Postanowień Umowy.
11. Zamawiający zmienia §6 ust. 3 Istotnych Postanowień Umowy, który otrzymuje następujące brzmienie:

„W przypadku nieuwzględnienia uwag lub zastrzeżeń przez Wykonawcę w wyznaczonym terminie lub uwzględnienia ich niezgodnie z tym, co zgłosił Zamawiający, Zamawiający ma prawo do odstąpienia od Umowy w całości lub w części z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy, bez wyznaczania Wykonawcy dodatkowego terminu w tym zakresie oraz ma prawo żądania kary umownej, o której mowa w §13 ust. 5 pkt 3) Umowy”.
12. Zamawiający zmienia §8 Istotnych Postanowień Umowy, który otrzymuje następujące brzmienie:

„Wykonawca oświadcza i gwarantuje, że w przypadku dostawy nośników Oprogramowania okres gwarancji nie będzie krótszy niż 12 miesięcy od dnia dostarczenia. Przez ten okres nośniki Oprogramowania będą wolne od jakichkolwiek wad oraz nieprawidłowości. W przypadku wystąpienia wad lub nieprawidłowości, Wykonawca dostarczy nowy nośnik Oprogramowania w ciągu 7 dni od zgłoszenia”.
13. Zamawiający usuwa §13 ust. 5 pkt 3) Istotnych Postanowień Umowy.

II. Dotyczy Istotnych Postanowień Umowy na cz. II

1. Zamawiający zmienia §2 ust. 1 Istotnych Postanowień Umowy, który otrzymuje następujące brzmienie:
„Przedmiotem Umowy jest:
1) dostawa Oprogramowania przez Wykonawcę;
2) zapewnienie przez Wykonawcę Wsparcia Technicznego świadczonego przez producenta Oprogramowania w zakresie Oprogramowania nabywanego w ramach Umowy;
3) zapewnienie Wsparcia Technicznego świadczonego przez producenta oprogramowania w zakresie posiadanego przez Zamawiającego oprogramowania wskazanego w OPZ w części obejmującej Część II zamówienia;
4) wykonanie przez Wykonawcę innych zadań określonych Umową.”
2. W pozostałym zakresie, Zamawiający wprowadza do Istotnych Postanowień Umowy zmiany tożsame jak wprowadzone niniejszym pismem w zakresie Istotnych Postanowień Umowy dotyczących cz. I, IV,V zamówienia.

III. Dotyczy Istotnych Postanowień Umowy na cz. III

1. Zamawiający usuwa definicję nr 18 z katalogu definicji zawartego w §1 Istotnych Postanowień Umowy. Zamawiający utrzymuje definicję nr 17 z katalogu definicji zawartego w §1 Istotnych Postanowień Umowy.
2. W pozostałym zakresie, Zamawiający wprowadza do Istotnych Postanowień Umowy zmiany tożsame jak wprowadzone niniejszym pismem w zakresie Istotnych Postanowień Umowy dotyczących cz. I, IV,V zamówienia.

IV. Pytanie do SIWZ:

Nawiązując do przedmiotowego postępowania prosimy o sprostowanie tekstu SIWZ – Rozdział II – OPZ. W punkcie 5 występuje zapis: „Zamawiający zastrzega, że niniejszy przedmiot zamówienia jest przeznaczony do dalszej odsprzedaży. Wszelkie dokumenty licencyjne, rejestracyjne, subskrypcyjne itp. muszą być wystawione na docelowego użytkownika jakim będzie Ministerstwo Cyfryzacji, ul. Królewska 27, 00-060 Warszawa.”

Zapis taki sugeruje, że licencja będzie przedmiotem obrotu, co jest sprzeczne z warunkami licencji udzielanych przez producenta oprogramowania Atlassian wymienionego w części I zamówienia. Przedmiotowa umowa licencyjna zawiera następujący zapis (w języku angielskim, na czerwono zaznaczono istotne elementy):

„3. Use of the Software

3.1. Your License Rights. Subject to the terms and conditions of this Agreement, Atlassian grants you a non-exclusive, non-sublicensable and non-transferable license to install and use the Software during the applicable License Term for your own business purposes, in accordance with this Agreement, your applicable Scope of Use, the Documentation and all Laws.”

Zapis taki sprawia, że licencja nie może być przedmiotem obrotu gospodarczego po jej dostawie, a słowo „odsprzedaż” jednoznacznie potwierdza fakt chęci wykonywania takiego obrotu.

Warunki licencyjne producenta pozwalają na używanie oprogramowania w ramach powiązanych podmiotów, a więc taka sytuacja zapewne następuje w przypadku COI, które jest ośrodkiem powołanym przez Ministra.

Producent dopuszcza taką sytuację poprzez definicję użytkownika oprogramowania:

“Authorized Users” means the specific individuals whom you designate to use the applicable Software and for whom you have paid the required fees. Authorized Users may be your or your Affiliates’ employees, representatives, consultants, contractors, agents or other third parties who are acting for your or your Affiliates’ benefit or on your or your Affiliates’ behalf. Authorized Users also include any Secondary Users that you permit to use the Software, subject to Section 2.3 (Secondary Users).”

Dodatkowo żaden podmiot (w tym dystrybutor) nie jest w stanie w sposób wiążący i zgodny z prawem dokonać modyfikacji umowy licencyjnej, gdyż ona to jednoznacznie wyklucza:

(d) Resellers are not authorized to modify this Agreement or make any promises or commitments on Atlassian’s behalf, and Atlassian is not bound by any obligations to you other than as set forth in this Agreement.

W związku z powyższym wnioskujemy o wykreślenie lub zmianę zapisu na zgodny z prawem, np. taki: Zamawiający zastrzega, że niniejszy przedmiot zamówienia jest przeznaczony do wykorzystania w działalności Ministerstwa Cyfryzacji i powiązanych z nim podmiotów, w tym Centralnego Ośrodka Informatyki. Wszelkie dokumenty licencyjne, rejestracyjne, subskrypcyjne itp. muszą być wystawione na użytkownika jakim będzie Ministerstwo Cyfryzacji, ul. Królewska 27, 00-060 Warszawa.

Odpowiedź:

Zamawiający wyjaśnia, że licencja nie będzie przedmiotem obrotu zakazanego na podstawie warunków licencjonowania oprogramowania Atlassian. Wyrażenie „odsprzedaż” dotyczy wewnętrznego transferu księgowego następującego między organem założycielskim (Minister Cyfryzacji) a Zamawiającym. Transfer ten nie polega na przeniesieniu praw wynikających z licencji. Zamawiający nie będzie dokonywał transferu licencji na rzecz Ministra Cyfryzacji. Zamawiający potwierdza, że licencje będą wykorzystywane w zakresie działalności Ministerstwa Cyfryzacji i powiązanych z nim podmiotów, w tym Zamawiającego. Zamawiający utrzymuje zapisy SIWZ.

V. Pytanie do SIWZ:

W związku z prowadzonym postępowaniem, wykonawca zwraca się z prośbą o udzielenie odpowiedzi na poniższe pytania dotyczące Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia (SIWZ):

Zamawiający w OPZ określa warunki dotyczące Świadectwa Bezpieczeństwa :

1) zapewnienie, że czynności związane z dostarczeniem, serwisem gwarancyjnym oraz wsparciem technicznym, które wiążą się z koniecznością wykonywania prac w Lokalizacjach - będą realizowane przez Wykonawcę lub jego podwykonawcę posiadającego Świadectwo Bezpieczeństwa Przemysłowego trzeciego stopnia do klauzuli co najmniej „Tajne”;

12) pracownicy realizujący czynności związane z dostarczeniem, serwisem gwarancyjnym oraz wsparciem technicznym w Lokalizacji A oraz B, muszą posiadać upoważnienie do przetwarzania informacji niejawnych do klauzuli „Zastrzeżone”, zaś w Lokalizacjach C i D muszą posiadać poświadczenie bezpieczeństwa do klauzuli co najmniej „Tajne”.

W związku z powyższym (dopuszczeniem podwykonawcy który posiada Świadectwo Bezpieczeństwa Przemysłowego trzeciego stopnia do klauzuli co najmniej „Tajne”), prosimy o zmianę zapisów umowy oraz formularza oferty :

Jest :

§4

OBOWIĄZKI STRON

1. Wykonawca oświadcza i gwarantuje, że:

1) zapoznał się z wymaganiami Zamawiającego określonymi w Umowie i potwierdza techniczną możliwość i organizacyjną gotowość do wykonania przedmiotu Umowy;

2) posiada ważne świadectwo bezpieczeństwa przemysłowego trzeciego stopnia do klauzuli „tajne” i będzie nim dysponował przez cały okres obowiązywania Umowy. Wykonawca zobowiązany jest do okazania wskazanego w zdaniu poprzednim dokumentu na każde żądanie Zamawiającego lub innego uprawnionego podmiotu;

Instrukcja Bezpieczeństwa Przemysłowego (zał. 7 do umowy):

3. Wykonawca oświadcza, że posiada świadectwo bezpieczeństwa przemysłowego trzeciego stopnia, potwierdzające zdolność do zapewnienia ochrony informacji niejawnych oznaczonych klauzulą „tajne” o numerze potwierdzającą zdolność do ochrony informacji niejawnych z wyłączeniem możliwości przetwarzania w obiektach użytkowanych przez Wykonawcę.

Formularz oferty:

4.1. posiadam(y) Świadectwo Bezpieczeństwa Przemysłowego trzeciego stopnia do klauzuli „Tajne”.

Na:

§4

OBOWIĄZKI STRON

1. Wykonawca oświadcza i gwarantuje, że: 1) zapoznał się z wymaganiami Zamawiającego określonymi w Umowie i potwierdza techniczną możliwość i organizacyjną gotowość do wykonania przedmiotu Umowy; 2) Wykonawca lub jego podwykonawca posiada ważne świadectwo bezpieczeństwa przemysłowego trzeciego stopnia do klauzuli „tajne” i będzie nim dysponował przez cały okres obowiązywania Umowy. Wykonawca zobowiązany jest do okazania wskazanego w zdaniu poprzednim dokumentu na każde żądanie Zamawiającego lub innego uprawnionego podmiotu;

Instrukcja Bezpieczeństwa Przemysłowego (zał. 7 do umowy):

3. Wykonawca lub jego podwykonawca, posiada świadectwo bezpieczeństwa przemysłowego trzeciego stopnia, potwierdzające zdolność do zapewnienia ochrony informacji niejawnych oznaczonych klauzulą „tajne” o numerze potwierdzającą zdolność do ochrony informacji niejawnych z wyłączeniem możliwości przetwarzania w obiektach użytkowanych przez Wykonawcę.

Formularz oferty:

4.2. Wykonawca lub jego podwykonawca posiada Świadectwo Bezpieczeństwa Przemysłowego trzeciego stopnia do klauzuli „Tajne”.

Odpowiedź:

Zamawiający wyjaśnia, że wykonawca w zakresie części VI, VII, VIII zamówienia zobowiązany jest do posiadania Świadectwa Bezpieczeństwa Przemysłowego zgodnie ze szczegółowymi wymogami zawartymi w SIWZ. W odpowiedzi na pytanie nr 1 do SIWZ, Zamawiający wyjaśnił, że podwykonawca wykonujący czynności wymagające ochrony informacji niejawnych powinien posiadać Świadectwo

Bezpieczeństwa Przemysłowego, zgodnie z zapisami w części nr VI, VII, VIII SIWZ. W rezultacie czynności związane z dostarczeniem, serwisem gwarancyjnym oraz wsparciem technicznym, które wiążą się z koniecznością wykonywania prac w Lokalizacjach (dotyczy cz. VI, VII, VIII zamówienia) muszą być realizowane przez podwykonawcę posiadającego Świadectwo Bezpieczeństwa Przemysłowego trzeciego stopnia do klauzuli co najmniej „Tajne” – o ile wykonawca korzystał będzie z podwykonawców w zakresie realizacji tych czynności. Zamawiający wykluczył możliwość powołania się przez wykonawcę na posiadanie Świadectwa Bezpieczeństwa Przemysłowego przez podwykonawcę w celu wykazania spełnienia wymogu posiadania Świadectwa Bezpieczeństwa Przemysłowego potwierdzającego zdolność do ochrony informacji niejawnych. Zapisy SIWZ pozostają w zgodzie z linią orzecniczą KIO zgodnie, z którą „Ustawa o ochronie informacji niejawnych odnosi się do posiadania poświadczenia bezpieczeństwa przemysłowego przez podwykonawców (art. 54 ust. 6), ale nie zamiast wykonawców, lecz dodatkowo, jeśli oni także będą mieli dostęp do informacji niejawnych” (zob. KIO 1989/11). Zamawiający utrzymuje zapisy SIWZ.

Zamawiający informuje, że przedłuża termin składania ofert.

W związku z powyższym zmianie ulegają zapis w rozdziale I SIWZ:

- 1) ust. 18.1. otrzymuje brzmienie:

Ofertę należy złożyć za pośrednictwem formularza do złożenia, zmiany, wycofania oferty lub wniosku dostępnego na ePUAP i udostępnionego również na miniPortalu w nieprzekraczalnym terminie:

do dnia	04/09/2019 r.	do godz.	11:00
---------	----------------------	----------	--------------

- 2) ust. 18.3. otrzymuje brzmienie:

Otwarcie ofert nastąpi w siedzibie **Centralnego Ośrodka Informatyki, Aleje Jerozolimskie 132-136, 02-305 Warszawa, sala konferencyjna.**

W dniu	04/09/2019 r.	o godz.	13:00
--------	----------------------	---------	--------------

Niniejsze zmiany stanowią integralną część SIWZ.

Dyrektor
Centralnego Ośrodka Informatyki
Marcin Walentyński

Radca Prawny
Michał Antosiuk

Dyrektor
Pionu Operacji

Radca Prawny

Główny Specjalista
z ds. Zamówień Publicznych

6