



SZPITAL ŚW. ŁUKASZA
w Bolesławcu

Zespół Opieki Zdrowotnej w Bolesławcu
ul. Jeleniogórska 4
59-700 Bolesławiec

NIP: 6121542507
KRS: 0000024307
REGON: 000310338

T.: 75 738 00 00
E.: sekretariat@szpitalboleslawiec.pl

Forma prawna:
Samodzielny Publiczny
Zakład Opieki Zdrowotnej

Nr w rej. ZOZ:
00000001137

Bolesławiec, dnia 29 września 2022 r.

Wszyscy uczestnicy postępowania

Dotyczy: zapytań do treści specyfikacji w postępowaniu prowadzonym w trybie podstawowym bez negocjacji na podstawie art. 275 ust. 1 ustawy Pzp dla zadania „Sukcesywne dostawy odczynników oraz materiałów kontrolnych i eksploatacyjnych wraz z dzierżawą sprzętu do hematologii: analizatorów, wirówek i barwiarki dla Centralnego Laboratorium Zespołu Opieki Zdrowotnej w Bolesławcu” (sprawa 38/PN/2022).

Zamawiający zawiadamia, że w przedmiotowym postępowaniu wpłynęły pytania do treści specyfikacji warunków zamówienia. Działając zgodnie z art. 284 ust. 1 i 2 ustawy Prawo zamówień publicznych (tekst jednolity Dz.U. 2022 poz. 25 ze zm.), Zamawiający przekazuje poniżej treść wniesionych pytań oraz odpowiedzi w tym zakresie.

Pytanie 1:

Pytania do Zamawiającego:

1. SWZ, Warunki udziału. Mając na uwadze, że systemy klasy SIEM nie są specjalizowanymi systemami stosunkowo rzadko realizowanymi na rynku informatycznym postawione przez Zamawiającego warunki ograniczają dostęp do zamówienia wielu podmiotom. Czy Zamawiający wyrazi zgodę aby wykonawca wykazał się min. 1 takim wdrożeniem na kwotę co najmniej 600 000,00 zł?
2. Formularz ofertowy. Termin realizacji. Ponieważ przedmiotem zamówienia jest dostawa systemu podnoszącego poziom cyberbezpieczeństwa prosimy o wykreślenie frazy „na roboty budowlane”.
3. W Załączniku Nr 2 -OPZ Zamawiający kilkakrotnie wymaga komunikacji dostarczanego oprogramowania z systemami HIS/ERP (W 23, 46, 56) co nie będzie możliwe bez uzyskania wsparcia ich producentów lub serwisantów. Z innych postępowań Pytający powziął informację, że firmą serwisującą te systemy jest Nexus Polska Sp. z o o. Prosimy o potwierdzenie, że jest to właściwy podmiot go którego należy się zwrócić o ustalenie warunków współpracy? Prosimy także o wskazanie osoby kontaktowej

Odpowiedź Zamawiającego:

1. Zamawiający wyraża zgodę na zmianę wymagań w zakresie zdolności technicznych lub zawodowych, wymaga tym samym wykazu co najmniej 1 dostawy odpowiadających swoją specyfiką przedmiotowi zamówienia wykonanych nie wcześniej niż w okresie ostatnich 3 lat, a jeżeli okres prowadzenia działalności jest krótszy – w tym okresie, wraz z podaniem ich rodzaju, ilości, daty i miejsca wykonania oraz podmiotów, na rzecz których dostawy te zostały wykonane, oraz załączeniem dowodów określających, czy te dostawy zostały wykonane należycie, przy czym dowodami, o których mowa, są referencje bądź inne dokumenty sporządzone przez podmiot, na rzecz którego dostawy zostały wykonane, a jeżeli wykonawca z przyczyn niezależnych od niego nie jest w stanie uzyskać tych dokumentów – inne odpowiednie dokumenty- Wykonawca zobowiązany jest do wykazania minimum dwóch dostaw licencji wraz z wdrożeniem system klasy SIEM o wartości minimum 300 000,00 zł brutto dla każdej dostawy według Załącznika nr 4 do SWZ
2. Zamawiający dokonał korekty zapisu w przywołanym załączniku.
3. Firma posiadająca aktualną umowę serwisowa to: Nexus Polska Sp. z o.o. biuro@nexuspolska.pl

Pytanie 2:

1. W PKT 15 (str. 24) SWZ Zamawiający informuje, że załącznikiem nr 5 jest projekt umowy o wykonanie usług dostawy, podczas gdy opublikowane na stronie Zamawiającego dokumenty nie zawierają tego załącznika. W związku z tym prosimy o udzielenie odpowiedzi na pytania:
 - a) czy i kiedy załącznik ten zostanie opublikowany na stronie postępowania?
 - b) czy w kontekście w/w okoliczności Zamawiający przewiduje przedłużenie terminu składania ofert o czas zwłoki w publikacji umowy?
2. W art. 99 ust. 3 i 4 Ustawodawca nałożył na zamawiającego zakaz utrudniania uczciwej konkurencji, w szczególności poprzez *wskazanie /.../ źródła lub szczególnego procesu, który charakteryzuje produkty lub usługi 7dostarczane przez konkretnego wykonawcę, jeżeli mogłoby to doprowadzić do uprzywilejowania lub wyeliminowania niektórych wykonawców lub produktów (ust. 3), oraz w przypadku okoliczności wskazanych w ust. 3, nałożył w ust. 4 omawianego przepisu obowiązek stosowania wyrazów „lub równoważny” jeśli przedmiotu zamówienia nie można opisać w sposób wystarczająco precyzyjny. Ponadto z ust. 5 wynika obowiązek zamawiającego wskazanie w opisie przedmiotu zamówienia kryteriów w celu oceny równoważności.*

W punkcie 105 OPZ Zamawiający wymaga aby „System SIEM oraz wszystkie moduły towarzyszące umożliwiały równoczesną pracę co najmniej 10 operatorów oraz obejmowały monitoringiem min. 200 zasobów IT. I dalej „Przez zasób IT rozumie się serwery fizyczne lub serwery wirtualne oraz komputery użytkowników. Ilość danych przekazywanych do systemu, tj. EPS (Events Per Second) oraz ilość kolektorów agregujących i parsujących nie może powodować zmian w zakresie licencjonowania. Wykonawca udzieli Zamawiającemu wieczystej, nieograniczonej czasowo licencji na zakupiony System.”

Formułując we wskazany wyżej sposób wymagania wydajności systemu - w opinii wykonawcy - Zamawiający preferuje i uprzywilejowuje w przedmiotowym postępowaniu tych wykonawców, których licencja oparta jest na podstawie ilości zasobów informatycznych Zamawiającego, i w sposób istotny ogranicza prawo, innych wykonawców do udziału w postępowaniu. Dotyczy to dość dużej grupy dostawców rozwiązań SIEM / SOAR, których licencje opierają się nie na ilości zasobów infrastruktury, ale ilości EPS bądź ilości GB przetwarzanych w systemie zamawiającego.

Oczywiste jest nawet dla laika, że w przypadku systemu dedykowanego dla 200 zasobów IT ilość generowanych EPS-ów też jest ograniczona, chociaż nie jest liczbowo określona przez dostawcę. W przypadku systemów licencjonowanych na podstawie ilości EPS-ów sytuacja jest odwrotna, tutaj ilość EPS (bądź GB/dzień) jest zdefiniowana w licencji, natomiast użytkownik ma nieograniczone możliwości w przyłączaniu do systemu kolejnych komputerów bądź serwerów.

Z treści omawianego punktu nr 105 wynika, że dostawca powinien udzielić licencji w odniesieniu do ilości zainstalowanego przez Zamawiającego sprzętu, i tym samym postanowienie to wyklucza innych dostawców, których licencje oparte są na ilości EPS-ów, bądź GB/ dzień.

Na marginesie dodajemy uwagę, że sformułowanie wymagań punkt 105 nie tylko narusza normy określone w art. 99 ust 4-6, ale także normę art. 132 PZP, który definiuje przetarg nieograniczony jako ten, w którym *oferty mogą składać wszyscy zainteresowani wykonawcy*.

W związku z powyższym wykonawca wnosi o:

- Uzupełnienie w pkt 105 OPZ danych w zakresie minimalnej ilości EPS-ów (bądź GB, co jest sprawą łatwiejszą i nie wymagającą specjalistycznej wiedzy z zakresu SIEM SOAR), którą system SIEM SOAR powinien przetwarzać,
- Wprowadzenie do SWZ dodatkowego postanowienia o możliwości zaoferowania przez wykonawców rozwiązania równoważnego opartego na ilości EPS-ów bądź GB/dzień i licencji opartych na tych danych

Powyższy wniosek uzasadniamy również tym, że obecnie w Polsce na rynku IT występuje wyłącznie jeden dostawca SIEM SOAR, którego produkty oparte są na licencjonowaniu systemu w zależności od ilości posiadanych przez zamawiającego zasobów infrastruktury, podczas gdy zdecydowana większość dostawców tych systemów dostarcza swoje systemy na podstawie licencji opartej na ilości EPS bądź GB.

Odpowiedź Zamawiającego:

1. Zamawiający umieścił na stronie danego postępowania projekt umowy.
2. Zamawiający nie może się zgodzić z opinią, że „sformułowanie wymagań punkt 105 narusza normy określone w art. 99 ust 4-6, ale także normę art. 132 PZP, który definiuje przetarg nieograniczony jako ten, w którym „oferty mogą składać wszyscy zainteresowani wykonawcy”, ponieważ wymagany sposób licencjonowania bazujący na liczbie źródeł logów jest powszechnie stosowanym modelem licencjonowania. Zamawiający analizując powszechnie stosowane modele licencjonowania zdecydował się na model najbardziej dla niego optymalny, który w żaden sposób

nie narusza zasad uczciwej konkurencji. Zasugerowane przez Państwa modele licencjonowania są bardzo trudne do oszacowania, gdyż Zamawiający nie posiada informacji i nie jest w stanie oszacować, ile potrzebuje w tym celu EPS'ów lub ile gigabajtów jest potrzebne do przechowywania logów po podłączeniu i skonfigurowaniu wszystkich niezbędnych źródeł logów. Dodatkowe sugerowane przez Państwa modele licencyjne są bardzo ryzykowne, gdyż w przypadku zwiększenia poziomu logowania na aktualnych zasobach np. w wyniku rozszerzenia logowania poprzez doinstalowanie dodatku Microsoft Sysmon, Zamawiający będzie zmuszony dokupić kolejne licencje i trudno jest przewidzieć, ile to będzie licencji i ile będą one kosztowały.

Pytanie 3:

Pytanie 1. Załącznik nr 5 do SWZ Projekt Umowy, §7 ust. 1 b)

- 1) Ponieważ opóźnienie może być spowodowane przyczynami niezależnymi od Wykonawcy, prosimy o zmianę na zwłokę.
- 2) Dodatkowo, Wykonawca prosi o wyjaśnienie co Zamawiający ma na myśli pod pojęciem „Reklamacja”? Czy jest to zgłoszenie serwisowe?
- 3) Mając na uwadze elementy składowe Zamówienia oraz fakt, iż kara umowna naliczana jest od wartości całej umowy, co Wykonawca będzie musiał uwzględnić w kosztach złożonej oferty, prosimy o rozważenie zmiany wysokości kary umownej odpowiednio na 1% oraz 2%.

Pytanie 2. Załącznik nr 5 do SWZ Projekt Umowy, §7 ust. 5 oraz ust. 7

Mając na uwadze powyższe obowiązujące przepisy oraz zniechęcając konieczność doliczania w ofertach Wykonawców kosztów ryzyka biznesowego, wynikającego chociażby z czynników niezależnych od Wykonawcy prosimy o zawarcie w umowie następującego limitu odpowiedzialności, którego wprowadzenie pozwoli na właściwe skalkulowanie kosztów oferty: Całkowita wzajemna odpowiedzialność odszkodowawcza Stron, ograniczona jest do wysokości wartości Umowy.

Pytanie 3. Załącznik nr 5 do SWZ Projekt Umowy, §7, ust. 4. „Zamawiający może dokonać potrącenia kary umownej bez zgody Wykonawcy, z należnego mu wynagrodzenia.”

Zwracamy uwagę, że Wykonawca nie może in blanco decydować się na obciążeniu go karą umowną, gdyż w każdym przypadku musi mieć możliwość ustosunkowania się do podstaw jej nałożenia, które mogą być niezasadne. W tym, np. może nie mieć miejsce zwłoka, a opóźnienie niezawinione przez Wykonawcę, a np. przez Zamawiającego, a w tym przypadku Zamawiający potrącając niesłusznie nałożoną na Wykonawcę karę umowną z należnego Wykonawcy wynagrodzenia osiąga bezpodstawną korzyść majątkową kosztem Wykonawcy. Prosimy zatem o wykreślenie frazy „bez zgody Wykonawcy” i o dodanie do umowy postanowienia, po uprzednim pisemnym wezwaniu Wykonawcy do złożenia wyjaśnień w terminie nie krótszym niż 7 dni od dnia wezwania.

Pytanie 4. Załącznik nr 5 do SWZ Projekt Umowy, §9 Zmiany umowy ust. 2 lit. c)

Wykonawca prosi o doprecyzowanie, jaką przesłankę zmiany Umowy Zamawiający zamierzał zawrzeć w §9 ust. 2 lit. C).

Pytanie 5. Załącznik nr 5 do SWZ Projekt Umowy, §9 Zmiany umowy ust. 8

Zamawiający zastrzega sobie prawo do zmiany produktu opisanego w załączniku nr 1 do umowy na jego odpowiednik – w przypadku pojawienia się na rynku odpowiednika produktu o cenie niższej niż cena produktu ujęta w załączniku nr 1 do niniejszej umowy.

Wykonawca prosi o usunięcie cytowanego zapisu, ponieważ jest on niejasny i nieprecyzyjny a przedmiot zamówienia powinien być opisany niezwykle precyzyjnie, celem właściwego skalkulowania oferty i zapewnienia porównywalności ofert. Jak Zamawiający zamierza dokonać wyceny produktu? W jakim terminie Zamawiający może dokonać zmiany? Czy zmiana produktu będzie wiązała się z dodatkowym wynagrodzeniem dla Wykonawcy wynikającym z konieczności zakupu nowego oprogramowania, ponownego wdrożenia i przeszkolenia pracowników?

Pytanie 6. Załącznik nr 5 do SWZ Projekt Umowy, §7 Kary umowne ust. 6 pkt. 5.1 Zamawiający może, rozwiązać umowę w przypadku wystąpienia co najmniej jednej z niżej wymienionych okoliczności:

5.1 dwukrotnego braku lub opóźnienia w dostarczeniu towaru przez Wykonawcę od ustalonego w § 3 ust.5 terminu dostawy

Wykonawca zwraca uwagę, że w §3 ust. 5 nie znajdują się żadne odnośniki do terminu dostawy. Ponadto, zasady odstąpienia od Umowy i jej rozwiązania Zamawiający precyzyjnie określił w §10, prosimy zatem o usunięcie §7 ust. 6.

Pytanie 7. Załącznik nr 5 do SWZ Projekt Umowy, §11 Przetwarzanie danych osobowych

Wykonawca zwraca uwagę, iż paragraf ten nie zawiera niezbędnych zapisów wymaganych przepisami prawa, m.in. Art. 28 RODO. Czy Zamawiający zamierza zawrzeć umowę powierzenia przetwarzania danych osobowych?

Odpowiedź Zamawiającego:

Pytanie 1. Załącznik nr 5 do SWZ Projekt Umowy, §7 ust. 1 b)

- 1) Zamawiający zmienił zapis w umowie
- 2) Tak, zamawiający pod pojęciem reklamacja ma na myśli zgłoszenie serwisowe
- 3) Zamawiający nie wyraża zgody na wniesienie zmian w wielkości procentowej kar umownych

Pytanie 2. Załącznik nr 5 do SWZ Projekt Umowy, §7 ust. 5 oraz ust. 7

Zamawiający nie wyraża zgody na wniesienie zmian w zapisach umownych.

Pytanie 3. Załącznik nr 5 do SWZ Projekt Umowy, §7, ust. 4. „Zamawiający może dokonać potrącenia kary umownej bez zgody Wykonawcy, z należnego mu wynagrodzenia.”

Zamawiający uwzględnił w części propozycję zmian zapisów umownych, poprzez dodanie „po uprzednim pisemnym wezwaniu Wykonawcy do złożenia wyjaśnień w terminie nie krótszym niż 7 dni od dnia wezwania”

Pytanie 4. Załącznik nr 5 do SWZ Projekt Umowy, §9 Zmiany umowy ust. 2 lit. c)

zamierzał zawrzeć w §9 ust. 2 lit. C) zapis o zmianach miejsca realizacji umowy czy umówionych terminów

Pytanie 5. Załącznik nr 5 do SWZ Projekt Umowy, §9 Zmiany umowy ust. 8

Zamawiający wyraża zgodę na usunięcie zapisu z projektu umowy

Pytanie 6. Załącznik nr 5 do SWZ Projekt Umowy, §7 Kary umowne ust. 6 pkt. 5.1 Zamawiający może, rozwiązać umowę w przypadku wystąpienia co najmniej jednej z niżej wymienionych okoliczności:

5.1 dwukrotnego braku lub opóźnienia w dostarczeniu towaru przez Wykonawcę od ustalonego w § 3 ust.5 terminu dostawy

Zamawiający dokonał korekty zapisu w projekcie umowy

Pytanie 7. Załącznik nr 5 do SWZ Projekt Umowy, §11 Przetwarzanie danych osobowych

Tak, Zamawiający zamierza zawrzeć umowę powierzenia przetwarzania danych osobowych