

ZP.271.5.2023

Orneta, 12.05.2023 r.

Zamawiający:
Gmina Orneta
Plac Wolności 26
11-130 Orneta

Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego na: Realizacja projektu pn. „Rozwój systemów informatycznych w Gminie Orneta w celu zwiększenia dostępności i jakości e-usług publicznych - etap 2” Uczestnicy postępowania o udzielenie zamówienia publicznego

WYJAŚNIENIA TREŚCI SWZ NR 1

W odpowiedzi na skierowane do Zamawiającego zapytania dotyczące treści Specyfikacji Warunków Zamówienia, Zamawiający: Gmina Orneta, 11-130 Orneta, Plac Wolności 26, działając na podstawie art. 284 ust. 2 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U. z 2022 r., poz. 1710 ze zm. – zwanej dalej „ustawą Pzp”) wyjaśnia:

Pytanie nr 1:

Dotyczy załącznika nr 9.0 Opis przedmiotu zamówienia, pkt. 3 Wymagania ogólne, ppkt. 1
Oferowany arkusz organizacyjny posiada wymagane elementy w odrębnych zestawieniach takich jak rejestr operacji, historia logowania, widok ochrony danych osobowych, przy czym w rejestrze operacji nie ma informacji o wartości przed zmianą i po zmianie. Czy Zamawiający akceptuje dziennik systemowy w takim kształcie i zakresie?

Odpowiedz do pytania 1:

Zamawiający dopuści takie rozwiązanie.

Pytanie nr 2:

Dotyczy załącznika nr 9.0 Opis przedmiotu zamówienia, pkt. 3 Wymagania ogólne, ppkt. 3
Czy Zamawiający akceptuje rozwiązanie polegające na przypisywaniu konkretnej roli użytkownikowi co powoduje zaznaczenie domyślnego zestawu uprawnień, przy czym administrator posiada uprawnienia do zarządzania uprawnieniami zarówno danego użytkownika jak i danej roli?

Odpowiedz do pytania 2:

Zamawiający akceptuje takie rozwiązanie

Pytanie nr 3:

Czy Wykonawca właściwie interpretuje wymaganie opisane w załączniku nr 9.0 Opis przedmiotu zamówienia, pkt. 8 Ogólne warunki licencjonowania, ppkt. 4 zdanie drugie przyjmując, że oprogramowanie dostarczane w formie usługi (SaaS) ma się znajdować na infrastrukturze Wykonawcy?

Odpowiedz do pytania 3:

Zamawiający wymaga aby w przypadku Oprogramowania dostarczonego w formie usługi (SaaS) Wykonawca wykonywał kopie zapasowe co najmniej w rytmie dobowym.

Pytanie nr 4:

W odniesieniu do pkt 8 ppkt 7 OPZ Wykonawca wnosi o potwierdzenie, że postanowienie to że nie odnosi się do standardowego oprogramowania obsługującego komputery użytkowników, w tym oprogramowania operacyjnego czy antywirusowego, które jest niezbędne do korzystania z systemu stanowiącego przedmiot umowy, w ramach zapewnienia po stronie Zamawiającego normalnego środowiska informatycznego przeznaczonego do pracy z jakimkolwiek oprogramowaniem czy bazami danych?

Odpowiedz do pytania 4:

Zamawiający potwierdza, że postanowienie to nie odnosi się do standardowego oprogramowania obsługującego komputery użytkowników, w tym oprogramowania operacyjnego czy antywirusowego, które jest niezbędne do korzystania z systemu stanowiącego przedmiot umowy, w ramach zapewnienia po stronie Zamawiającego normalnego środowiska informatycznego przeznaczonego do pracy z jakimkolwiek oprogramowaniem czy bazami danych.

Pytanie nr 5:

Wykonawca zwraca się z pytaniem, czy Zamawiający zgodziłby się na wyłączenie uprawnień z tytułu rękojmi, tj. na wykreślenie § 4 ust. 7 i 8 projektu umowy stanowiącego załącznik nr 8A do SWZ oraz na usunięcie słów „rękojmi” z § 8 ust. 2? Tego rodzaju wyłączenie stosowane jest przez niemal wszystkich dostawców i producentów w odniesieniu do oprogramowania komputerowego. Jednocześnie podkreślić należy, że dość powszechnie w doktrynie prawa cywilnego kwestionuje się możliwość stosowania rękojmi do udostępniania programów komputerowych, argumentując to przede wszystkim tym, że:

- w przypadku licencjonowania oprogramowania nie mamy do czynienia z umową sprzedaży;
- oprogramowanie nie jest rzeczą;
- art. 55 ustawy o prawie autorskim i prawach pokrewnych stanowi *lex specialis* w stosunku do przepisów do art. 561, 563, 564, 568, 570-572 i 576 k.c. wyłączając tym samym ich zastosowanie.

Odpowiedz do pytania 5:

Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ.

Pytanie nr 6:

Wykonawca zwraca się z pytaniem, czy Zamawiający zgodziłby się na wprowadzenie postanowienia ograniczającego odpowiedzialność Wykonawcy do wysokości wartości brutto Umowy. Wiedzą powszechną jest bowiem, że nie istnieje program komputerowy czy publikacja elektroniczna, która funkcjonowałaby bezbłędnie, a zwłaszcza współdziałała poprawnie z każdym oprogramowaniem i sprzętem dostępnym w sprzedaży. Powyższe stwierdzenie znajduje uzasadnienie w stosowanych przez wielu uznanych dostawców aplikacji wyłączeniach odpowiedzialności za wady programu. Dostawcy ci, nie mogąc przewidzieć jak zachowa się ich produkt w warunkach sprzętowych, jak i środowisku komputerowym oferowanych przez jego nabywców, z uwagi również na częste zmiany, którym warunki te ulegają (nowy sprzęt, nowe oprogramowanie), z reguły wyłączają w ogóle swoją odpowiedzialność, w tym w szczególności za szkody wynikłe z jego wad, z rzadka oferując odpowiedzialność ograniczoną do wartości umowy lub jej części. W celu realizacji ww. postulatu Wykonawca proponuje dodanie do projektu umowy stanowiącego załącznik nr 8A do SWZ następującego postanowienia:

„Łączna odpowiedzialność Wykonawcy z wszelkich możliwych tytułów ograniczona jest do wysokości wartości wynagrodzenia brutto za wykonanie przedmiotu Umowy.”.

Odpowiedz do pytania 6:

Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ.

Pytanie nr 7:

Wykonawca wnosi o potwierdzenie, iż stosowanie § 6 ust. 6 i ust. 9 projektu umowy stanowiącego załącznik nr 8A do SWZ w części dot. tzw. wykonania zastępczego, będzie wyłączone dla oprogramowania dostarczanego w modelu SaaS, który ze swej natury wyklucza możliwość dokonywania jakichkolwiek form wykonania zastępczego.

Odpowiedz do pytania 7:

Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ.

Pytanie nr 8:

Z uwagi na fakt, iż do standardów rynkowych wedle doświadczeń Wykonawcy nie należy konieczność raportowania / protokołowania usunięcia danych i wymóg taki jest stosunkowo rzadko spotykany, Wykonawca wnosi o usunięcie automatyzmu takiego działania, tak aby konieczność złożenia oświadczenia występowała tylko wtedy, gdy Strona wykaże taką wolę po zakończeniu umowy. Wykonawca wnosi zatem o zmianę treści § 11 ust. 1 i 2 projektu umowy stanowiącego załącznik nr 8A do SWZ poprzez nadanie im następującego brzmienia:

„1. W chwili, gdy dane, w których posiadanie wszedł Wykonawca, nie będą już konieczne do wykonywania przedmiotu umowy, a także na każde żądanie Zamawiającego, Wykonawca zwróci Zamawiającemu wszelkie nośniki zawierające dane lub zniszczy dane, przy zachowaniu obowiązujących w tym zakresie przepisów oraz na żądanie Zamawiającego przedłoży w terminie 7 dni oświadczenie o przekazaniu Zamawiającemu wszelkich danych lub ich zniszczeniu.

2. W przypadku danych wprowadzonych do oprogramowania dostarczonego w formie usługi Wykonawca może zanonimizować dane, o których mowa w ust. 1, a następnie na żądanie Zamawiającego w terminie 7 dni od doręczenia żądania przedłożyć Zamawiającemu oświadczenie w tym zakresie.”

Odpowiedz do pytania 8:

Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ.

Pytanie nr 9:

Z tych samych względów Wykonawca wnosi o zmianę treści § 12 ust. 3 projektu umowy stanowiącego załącznik nr 8A do SWZ w następujący sposób:

„Wykonawca na żądanie Zamawiającego, w ciągu 14 dni od doręczenia żądania, złoży Zamawiającemu w formie pisemnej oświadczenie o usunięciu wszystkich danych osobowych, których przetwarzanie zostało mu powierzone, w tym usunięciu danych osobowych z nośników elektronicznych pozostających w jego dyspozycji oraz podjęciu stosowanych działań w celu wyeliminowania możliwości dalszego przetwarzania powierzonych danych.”

Odpowiedz do pytania 9:

Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ.

Pytanie nr 10:

Wykonawca zwraca się do Zamawiającego z pytaniem, czy ze względu na fakt, że do programów stanowiących przedmiot umowy udostępnianych w modelu SaaS Wykonawca stosuje standardowe powszechnie (dla wszystkich jego klientów niebędących konsumentami) OWU, Zamawiający zgodziłby się na dostarczenie mu i dołączenie takiego dokumentu do umowy jako załącznika do niej, z zastrzeżeniem, iż w razie sprzeczności ww. dokumentu z treścią umowy pierwszeństwo miałaby umowa? W razie potrzeby Wykonawca jest gotowy dostarczyć taki dokument na ręce Zamawiającego do akceptacji jeszcze przed podpisaniem umowy.

Gdyby Zamawiający pozytywnie odniósł się do powyższego pytania, Wykonawca zwraca się z propozycją wprowadzenia do zawieranej przez strony umowy następującego postanowienia:

„W sprawach nieuregulowanych umową dla następującego oprogramowania stosuje się postanowienia Ogólnych Warunków Umowy stanowiących załącznik nr ... do umowy. Zastrzega się jednocześnie, że w razie sprzeczności pomiędzy postanowieniami ww. Ogólnych Warunków Umowy a postanowieniami umowy stosuje się postanowienia umowy.”

Odpowiedz do pytania 10:

Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ.

Pytanie nr 11:

Nadto, gdyby Zamawiający nie zgodził się na dołączenie OWU do umowy, Wykonawca wnosi o wyrażenie zgody na wprowadzenie do projektu umowy stanowiącego załącznik nr 8A do SWZ postanowienia w brzmieniu następującym:

„Zamawiający w ramach uzyskanej niewyłącznej i niezbywalnej licencji na Oprogramowanie dostarczone w formie usługi (SaaS) upoważniony jest przez czas określony równy okresowi gwarancji, do korzystania z dostarczonego na mocy umowy programu na własne potrzeby Zamawiającego, zgodnie z umową, przeznaczeniem programu i jego dokumentacją. Zamawiający nie jest uprawniony do dokonywania czynności tłumaczenia, przystosowywania, zmiany układu lub jakichkolwiek innych zmian w oprogramowaniu, w tym usuwania jego ew. błędów, ani dokonywania zmian w bazie danych lub bazach danych stanowiącej lub stanowiących część składową programu.”

Odpowiedz do pytania 11:

Zamawiający zmienił zapisy SWZ zmianę zawiera Zmiana treści SWZ Nr 1 z dnia 12.05.2023 r.

Pytanie nr 12:

Wykonawca wnosi o potwierdzenie, że używane w projekcie umowy stanowiącej załącznik nr 8A do SWZ pojęcie „Oprogramowania dostarczonego w formie usługi” jest tożsame z wskazanym w OPZ w części 1 pkt I „Definicje” pojęciem „Oprogramowanie jako usługa (SaaS)”.

Odpowiedz do pytania 12:

Zamawiający potwierdza, że oba sformułowania są równoznaczne.

Pytanie nr 13:

W odniesieniu do wymaganej przez Zamawiającego w treści dokumentacji postępowania zgodności z:

- WCAG oraz
- Rozporządzeniem Rady Ministrów w sprawie Krajowych Ram Interoperacyjności, minimalnych wymagań dla rejestrów publicznych i wymiany informacji w postaci elektronicznej oraz minimalnych wymagań dla systemów teleinformatycznych a także
- ustawy z dnia 4 kwietnia 2019 r. o dostępności cyfrowej stron internetowych i aplikacji mobilnych podmiotów publicznych, Wykonawca wskazuje, że Zamawiający jest jednym z niewielu podmiotów, który kwalifikuje oprogramowanie wskazane w Części 1 e-Edukacja, jako podlegający pod ww. regulacje, czy jako wymagający zgodności z wymogami WCAG. Inni zamawiający co do zasady takich wymagań nie formułują i nie dokonują takiej kwalifikacji – a swoje zdanie Wykonawca opiera na własnym doświadczeniu, tj. uczestnictwie w ok. setkach postępowań zakupowych rocznie.

Nadto wedle najlepszej wiedzy Wykonawcy na rynku nie ma dostawcy, którego oprogramowanie w typie oczekiwanego przez Zamawiającego w pełni spełniałoby ww. wymagania, a z uwagi na charakter tego oprogramowania, jego zmodyfikowanie i dostosowanie do ww. wymagań jest niezwykle czaso- i kosztochłonne. Niezależnie od powyższego, Wykonawca zapewnia, że jest producentem i dostawcą, któremu zależy na komforcie korzystania z systemu oraz wygodzie użytkowników – w tym również, a raczej w szczególności, osób dotkniętych niepełnosprawnością. Na skutek już podjętych działań zmierzających do zwiększenia dostępu i komfortu pracy dla tej grupy użytkowników określone wymagania WCAG zostały już wdrożone przez Wykonawcę (proces ten jest jednak realizowany przy uwzględnieniu pozostałych koniecznych do wykonania prac programistycznych oraz planu wydawniczego, a także przy uwzględnieniu racjonalnego gospodarowania wydatkami).

Wykonawca wnosi o rezygnację przez Zamawiającego z wymagania zgodności z WCAG oraz ww. wskazanej na wstępie ustawy i rozporządzenia w zakresie oprogramowania udostępnianego w modelu SaaS w ramach realizacji Części 1 e-Edukacja.

Odpowiedz do pytania 13:

Zamawiający wyjaśnia, że wszelkie „zgodności z ...” należy stosować w zakresie jakim dotyczą one danego rozwiązania.

Pytanie nr 14:

W kontekście brzmienia § 4 ust. 1 umowy powierzenia przetwarzania danych osobowych Wykonawca wnosi o potwierdzenie, że Zamawiający wyraża zgodę, aby również podwykonawcy podmiotu przetwarzającego byli uprawnieni do dokonania dalszego powierzenia przetwarzania danych osobowych podmiotom stale współpracującym z podwykonawcą, takich jak np. podmioty świadczące usługi serwisowe, udostępniające infrastrukturę serwerową, itp.

Odpowiedz do pytania 14:

Zamawiający wyraża zgodę aby również podwykonawcy podmiotu przetwarzającego byli uprawnieni do dokonania dalszego powierzenia przetwarzania danych osobowych podmiotom stale współpracującym z podwykonawcą, takich jak np. podmioty świadczące usługi serwisowe, udostępniające infrastrukturę serwerową, itp po uprzednim poinformowaniu Zamawiającego.

Pytanie nr 15:

Załącznik nr 9.3 do Opisu przedmiotu zamówienia -> 1. Wykonawca dostarczy system, w którym oferty w postępowaniach (za wyjątkiem aukcji) mogą być autoryzowane przy użyciu wyłącznie adresu e-mail - logowanie lub poprzez e-mail bez konieczności rejestrowania się wykonawców (weryfikacja po kliknięciu w link potwierdzający złożenie oferty).

Czy Zamawiający dopuści rozwiązanie równoważne – tj.: Wykonawca może założyć konto za pomocą e-maila, na który przychodzi link aktywacyjny do założenia w systemie konta.

Odpowiedz do pytania 15:

Zamawiający dopuści takie rozwiązanie

Pytanie nr 16:

Załącznik nr 9.3 do Opisu przedmiotu zamówienia -> 4. System zapewnia możliwość złożenie oferty za pomocą pliku XLS generowanego automatycznie przez system na podstawie danych zawartych w wystawionym postępowaniu. Wykonawca może pobrać plik poprzez link w wiadomości e-mail, pobrać załączniki dołączone przez zamawiającego potrzebne do przygotowania oferty, wypełnić wymagane pola w pliku XLS, udzielić odpowiedzi na zaproszenie, dołączyć wzorcowy wypełniony plik wraz z dodatkowymi załącznikami wykonawcy i odesłać na adres, z którego wysłano zaproszenie. Przesłany plik wraz z załącznikami przetwarzany jest przez aplikację, która waliduje poprawność (jeżeli nie wypełniono wymaganych pól zostanie wysłany e-mail do wykonawcy z prośbą o uzupełnienie wymaganych przez zamawiającego danych). Jeżeli zostanie stwierdzona poprawność wypełnienia oferty, to zostanie ona wgrana do systemu wraz z załącznikami dołączonymi przez wykonawcę i wyświetlona w formie porównawczej w jednostronicowym zestawieniu celem porównania z pozostałymi ofertami;

Czy Zamawiający dopuści rozwiązanie równoważne – tj.: zapraszania z poziomu platformy do udziału w postępowaniu za pomocą wskazania konta Wykonawcy lub emaila. Wykonawca poprzez otrzymany link w wiadomości email zostaje bezpośrednio przekierowany do postępowania wraz z załącznikami. Walidowanie poprawności składania oferty jest dokonywane przez platformę w momencie składania ofert bezpośrednio w systemie.

Prosimy o rezygnację z zapisu o „udzielić odpowiedzi na zaproszenie, dołączyć wzorcowy wypełniony plik wraz z dodatkowymi załącznikami wykonawcy i odesłać na adres, z którego wysłano zaproszenie. Przesłany plik wraz z załącznikami przetwarzany jest przez aplikację, która waliduje poprawność (jeżeli nie wypełniono wymaganych pól zostanie wysłany e-mail do wykonawcy z prośbą o uzupełnienie wymaganych przez zamawiającego danych). Jeżeli zostanie stwierdzona poprawność wypełnienia oferty, to zostanie ona wgrana do systemu wraz z załącznikami dołączonymi przez wykonawcę i wyświetlona w formie porównawczej w jednostronicowym zestawieniu celem porównania z pozostałymi ofertami;”

Jako producent systemu pierwszy raz spotykamy się z taką metodą składania ofert. Dostosowanie do tej funkcjonalności będzie wymagało dodatkowych prac co będzie skutkowało wyższą kwotą oferty.

Odpowiedz do pytania 16:

Zamawiający zmienił zapisy SWZ zmianę zawiera Zmiana treści SWZ Nr 1 z dnia 12.05.2023 r.

Zamawiający informuje, że powyższe wyjaśnienia treści SWZ stają się integralną częścią Specyfikacji Warunków Zamówienia, są obowiązujące i wiążące dla wszystkich wykonawców uczestniczących w przedmiotowym postępowaniu. Inne zapisy SWZ nie ulegają zmianie.

**Zatwierdzam:
Orneta, dnia 12.05.2023r.**

**Ireneusz Popiel
Burmistrz Ornety
(podpis nieczytelny)**