

Sękocin Stary, 19-03-2025 r.

Zn. spr.: DZ.270.2.2025

**Wykonawcy biorący udział
w postępowaniu**

Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego pn.: „**Odnowienie wsparcia na system ochrony Poczty Elektronicznej**”.

Wyjaśnienia i zmiana treści SWZ

Zamawiający, działając na podstawie art.135 ust. 2 oraz 137 ust.1 ustawy z dnia 11 września 2019 roku Prawo Zamówień Publicznych (t.j. Dz. U z 2024 r. poz. 1320), zwanej dalej PZP, w związku ze złożonym wnioskiem Wykonawcy, przekazuje wyjaśnienia treści SWZ;

Pytanie 1

Czy Zamawiający wyraża zgodę na zrównoleglenie terminu obowiązywanie odnowionych subskrypcji do 28.02.2028 r. oraz świadczenia przez Wykonawcę usługi wsparcia do wymienionych w punkcie I.a. Załącznika nr 1 - Opis przedmiotu zamówienia, systemów od daty podpisania Umowy do 28.02.2028 r.?

Odpowiedź:

Zamawiający pozostawia przedmiotowe zapisy bez zmian.

Pytanie 2

Czy Zamawiający zgodzi się, aby w § 3 ust. 2 pkt. 2) Projektu Umowy- Załącznik nr 7 został zmodyfikowany zapis w ten sposób, że bieg początkowy terminu rozpoczęcia świadczenia usługi wsparcia Wykonawcy związany będzie z datą odnowienia bieżących licencji:

/pierwotne brzmienie/

2) Usługi świadczenia wsparcia wykonawcy, o których mowa w ust.1 pkt 3) i 4) będą realizowane od dnia podpisania Umowy przez okres maksymalnie 36 miesięcy;

a) zgłoszenia zapotrzebowania wsparcia mogą być dokonywane zarówno przez administratorów systemu ochrony poczty jak i koordynatorów umowy. Zgłoszenia będą kierowane poprzez pocztę elektroniczną – zgodnie z wymogami określonymi w Załączniku nr 1 do Umowy,

b) Strony ustalają, że usługi wsparcia Wykonawcy będą rozliczane w trzymiesięcznych okresach rozliczeniowych na podstawie Raportów, na zasadach i zgodnie z terminami określonymi w Rozdziale II Załącznika nr 3 do Umowy. Procedura odbioru została określona w Rozdziale II Załącznika nr 3 do Umowy. Warunki wystawienia faktury i warunki płatności określa § 6 Umowy.

/proponowane brzmienie/:

2) Usługi świadczenia wsparcia wykonawcy, o których mowa w ust.1 pkt 3) i 4) będą realizowane od daty odnowienia bieżących licencji przez maksymalnie 36 miesięcy;

a) zgłoszenia zapotrzebowania wsparcia mogą być dokonywane zarówno przez administratorów systemu ochrony poczty jak i koordynatorów umowy. Zgłoszenia będą kierowane poprzez pocztę elektroniczną – zgodnie z wymogami określonymi w Załączniku nr 1 do Umowy,

b) Strony ustalają, że usługi wsparcia Wykonawcy będą rozliczane w trzymiesięcznych okresach rozliczeniowych na podstawie Raportów, na zasadach i zgodnie z terminami określonymi w Rozdziale II Załącznika nr 3 do Umowy. Procedura odbioru została określona w Rozdziale II Załącznika nr 3 do Umowy. Warunki wystawienia faktury i warunki płatności określa § 6 Umowy.

Komentarz:

Data początkowa odnowienia licencji nie pokrywa się z okresem rozpoczęcia świadczenia usługi wsparcia Wykonawcy wynikającej z ww. Umowy, co skutkuje wygaśnięciem licencji przed okresem wsparcia dla systemu ochrony poczty elektronicznej bazującego na produktach Forcepoint Email Gateway oraz sandboxach Trellix Fireeye EX-3500. Usługa wsparcia Wykonawcy jest immanentnie związana z okresem ważności licencji, tj. usługa wsparcia ma charakter pomocniczy i zachowuje swój sens tylko i wyłącznie, jeżeli „w mocy” pozostaje licencja na produkt podstawowy. Potrzeba zabezpieczenia interesu ekonomicznego Wykonawcy za świadczenie usługi Wsparcia w okresie pomiędzy wygaśnięciem licencji a datą podpisania Projektu ww. Umowy na odnowienie licencji.?

Odpowiedź

§ 3 ust.2 projektu Umowy przyjmuje brzmienie:

„2) Usługi świadczenia wsparcia wykonawcy, o których mowa w ust.1 pkt 3) i 4) będą realizowane od dnia dostarczenia Zamawiającemu do odbioru potwierdzenia odnowienia subskrypcji licencji wraz ze wsparciem producenta przez okres maksymalnie 36 miesięcy liczony od daty zawarcia umowy;

a) zgłoszenia zapotrzebowania wsparcia mogą być dokonywane zarówno przez administratorów systemu ochrony poczty jak i koordynatorów umowy. Zgłoszenia będą kierowane poprzez pocztę elektroniczną – zgodnie z wymogami określonymi w Załączniku nr 1 do Umowy,

b) Strony ustalają, że usługi wsparcia Wykonawcy będą rozliczane w trzymiesięcznych okresach rozliczeniowych na podstawie Raportów, na zasadach i zgodnie z terminami określonymi w Rozdziale II Załącznika nr 3 do Umowy. Procedura odbioru została określona w Rozdziale II Załącznika nr 3 do Umowy. Warunki wystawienia faktury i warunki płatności określa § 6 Umowy.”

Pytanie 3

Czy Zamawiający wyraża zgodę na zmianę w Załączniku nr 1 -Opis przedmiotu zamówienia treści ust. I lit. b tj.

/pierwotne brzmienie/:

I. b. Świadczenie przez Wykonawcę usługi wsparcia do wymienionych w punkcie I.a. systemów przez okres 36 miesięcy od dnia podpisania umowy.

/proponowane brzmienie/:

I. b. Świadczenie przez Wykonawcę usługi wsparcia do wymienionych w punkcie I.a. systemów przez okres 36 miesięcy od daty odnowienia pierwotnych licencji.

Komentarz:

Potrzeba zabezpieczenia interesu ekonomicznego Wykonawcy za świadczenie usługi Wsparcia w okresie pomiędzy wygaśnięciem licencji a datą podpisania Projektu ww. Umowy. Zachowanie sensu świadczenia usługi Wsparcia Wykonawcy dla licencji obowiązującej.?

Odpowiedź:

Ust. I lit. b) w Załącznik nr 1 do SWZ przyjmuje brzmienie:

„Świadczenie przez Wykonawcę usługi wsparcia do wymienionych w punkcie I.a. systemów od dnia dostarczenia Zamawiającemu do odbioru potwierdzenia odnowienia subskrypcji licencji wraz ze wsparciem producenta przez okres maksymalnie 36 miesięcy liczony od daty zawarcia umowy.”

Pytanie 4

Czy Zamawiający wyraża zgodę na dodanie do Projektu Umowy- Załącznik nr 7 dodatkowego paragrafu zgodnie z numeracją (przed par. 17 Postanowienia końcowe) zatytułowanego „WYŁĄCZENIE ODPOWIEDZIALNOŚCI WYKONAWCY” z ustępem 1, 2 ,3 oraz 4 o niniejszej treści:

USTĘP 1

1. „Wykonawca nie ponosi odpowiedzialności za wady Oprogramowania wynikające z błędów oprogramowania składającego się na Oprogramowanie, do którego majątkowe prawa autorskie należą do firmy trzeciej tj. Producenta. W przypadku, gdy przyczyną wad Oprogramowania jest błąd w Oprogramowaniu Producenta, wymagający opracowania przez Producenta zmian w Oprogramowaniu (np. opracowanie zmian konfiguracyjnych pomiędzy komponentami Oprogramowania, wydania przez Producenta tzw. Patch’a lub fix’a do Oprogramowania lub innych zmian wymagających ingerencji Producenta w kod źródłowy lub inne komponenty Oprogramowania zgłoszenie procedowane jest zgodnie z umową Producenta Oprogramowania, w ramach zakupionej przez Zamawiającego usługi wsparcia. Powyższe nie zdejmuje z Wykonawcy obowiązku dołożenia najwyższej staranności mającej na celu naprawę lub zastosowanie obejścia, w tym:

a) zebranie i dostarczenia informacji działowi wsparcia Producenta oprogramowania;

b) monitorowania czasów odpowiedzi Producenta Oprogramowania oraz eskalacji problemu;

c) instalacji na środowiskach testowych poprawek (patchy) dostarczonych przez Producenta Oprogramowania (chyba że Zamawiający wskaże środowiska, na których instalacja będzie realizowana bezpośrednio przez Zamawiającego);”

USTĘP 2

2. „Wykonawca nie ponosi odpowiedzialności za wady Oprogramowania Standardowego wynikające z błędów oprogramowania składającego się na Oprogramowanie Standardowe, do którego majątkowe prawa autorskie należą do firmy trzeciej [dalej Producent]. W przypadku, gdy przyczyną wad Oprogramowania Standardowego jest błąd w Oprogramowaniu Standardowym Producenta, wymagający opracowania przez Producenta zmian w Oprogramowaniu Standardowym (np. opracowanie zmian konfiguracyjnych pomiędzy komponentami Oprogramowania Standardowego, wydania przez Producenta tzw. Patch'a lub fix'a do Oprogramowania Standardowego lub innych zmian wymagających ingerencji Producenta w kod źródłowy lub inne komponenty Oprogramowania Standardowego) zgłoszenie procedowane jest zgodnie z umową Producenta Oprogramowania Standardowego, w ramach zakupionej przez Zamawiającego usługi wsparcia. Powyższe nie zdejmuje z Wykonawcy obowiązku dołożenia najwyższej staranności mającej na celu naprawę lub zastosowanie obejścia, w tym:

- 2.1. zebranie i dostarczenia informacji działowi wsparcia Producenta;
- 2.2. monitorowania czasów odpowiedzi Producenta oraz eskalacji problemu;
- 2.3. instalacji na środowiskach testowych poprawek (patchy) dostarczonych przez Producenta (chyba, że Zamawiający wskaże środowiska, na których instalacja będzie realizowana bezpośrednio przez Zamawiającego)”

Ustęp 3

3. „Wykonawca nie ponosi odpowiedzialności za oprogramowanie podmiotów trzecich stanowiące części składowe środowiska informatycznego Zamawiającego, które w połączeniu z Oprogramowaniem może powodować problemy w środowisku informatycznym Zamawiającego, nie zwalnia to Wykonawcy z identyfikacji źródła problemu.”

Ustęp 4

4. „Wykonawca nie ponosi odpowiedzialności za szkody powstałe w organizacji Zamawiającego w przypadku:

- 1) użytkownika Oprogramowania niezgodnie z przeznaczeniem opisany w dokumentacji dostarczonej wraz z Oprogramowaniem, nieprzestrzegania instrukcji użytkownika przez Zamawiającego, jego pracowników, inne osoby przez niego upoważnione, pod warunkiem, że instrukcja ta stanowi załącznik dostarczony wraz z Oprogramowaniem lub,
- 2) w sytuacji ingerencji w Oprogramowaniem przez osoby nieuprawnione powodujące wady lub błędy Oprogramowania, lub
- 3) modyfikacji Oprogramowania wprowadzonych bez autoryzacji Wykonawcy lub producenta bądź dokonywaniem napraw Oprogramowania przez osoby nieuprawnione.”

Komentarz:

Potrzeba wprowadzenia powyższego zapisu umownego wynika z tego, że Wykonawca występuje w charakterze pośrednika w sprzedaży licencji oprogramowania Producenta. Powyższe uprawnienie wynika z faktu posiadania odpowiedniego statusu partnerskiego uprawniającego do sprzedaży licencji oraz instalacji i konfiguracji oprogramowania Producenta. Nie obejmuje ono jednak uprawnień do samodzielnego tj. poza producentem, naprawiania wad lub usterek oprogramowania bowiem takie

czynności wymagają ingerencji w kod źródłowy, który stanowi tajemnicę handlową producenta.

Reasumując, Wykonawca może się zobowiązać do dochowania należytej staranności mającej na celu niezwłoczne powiadomienie o takiej wadzie producenta oprogramowania oraz do współpracy z producentem oprogramowania w zakresie jej usunięcia.

Odpowiedź:

Zamawiający w Załączniku nr 7 do SWZ (projekt umowy), dodaje paragraf 17 o tytule: „Wyłączenie odpowiedzialności Wykonawcy” w brzmieniu: *„Wykonawca nie ponosi odpowiedzialności za szkody powstałe w organizacji Zamawiającego w przypadku:*

- 1) użytkowania Oprogramowania niezgodnie z przeznaczeniem opisanym w dokumentacji dostarczonej wraz z Oprogramowaniem, nieprzestrzegania instrukcji użytkowania przez Zamawiającego, jego pracowników, inne osoby przez niego upoważnione, pod warunkiem, że instrukcja ta stanowi załącznik dostarczony wraz z Oprogramowaniem lub,*
- 2) w sytuacji ingerencji w Oprogramowanie przez osoby nieuprawnione powodujące wady lub błędy Oprogramowania, lub*
- 3) modyfikacji Oprogramowania wprowadzonych bez autoryzacji Wykonawcy lub producenta bądź dokonywaniem napraw Oprogramowania przez osoby nieuprawnione.”*

Zmianie ulega numeracja dotychczasowego paragrafu 17 na numer 18.

Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie zapisów ust. od 1 do 3, ponieważ zgodnie z art. 473. § 1 K.C. (Dz. U. z 2024 r. poz. 1061 ze zm.), Zamawiający może żądać, aby odpowiedzialność za niewykonanie obowiązków wynikających z umowy, pomimo że realizuje ją producent ponosił wykonawca, będący stroną umowy. W przypadku, obciążenia wykonawcy karami umownymi, ww. może wystąpić z roszczeniem regresowym do producenta. Zgodnie z postanowieniami umowy to Wykonawca zapewnia wsparcie producenta, stąd też ponosi za to odpowiedzialność.

Pytanie 5

Zwracamy się z pytaniem czy Zamawiający dopuszcza możliwość modyfikacji Załącznika nr 1 do Umowy- Opis Przedmiotu Umowy poprzez dodanie do II pkt 2.1.9 o następującej treści:

II.

2.1.9. „Wykonawca nie ponosi odpowiedzialności za Awarie, Błędy, Usterki Oprogramowania w przypadku, gdy Awarie, Błędy, Usterki Oprogramowania są spowodowane brakiem implementacji nowej wersji Oprogramowania, pomimo że wymagał jej producent a Wykonawca informował o takiej konieczności.”

Komentarz:

Powyższy postulat wynika z ryzyka, w którym podjęcie przez Zamawiającego decyzji o zaniechaniu aktualizacji oprogramowania może skutkować brakiem wsparcia oprogramowania przez producenta lub występowaniem niepożądanych skutków, których Wykonawca nie będzie mógł usunąć z uwagi na warunki licencyjne producenta.?

Odpowiedź:

Zamawiający modyfikuje Załącznik nr 1 do SWZ poprzez dodanie w ust. II pkt 2.1.9 o treści: „Wykonawca nie ponosi odpowiedzialności za Awarie, Błędy, Usterki Oprogramowania w przypadku, gdy Awarie, Błędy, Usterki Oprogramowania są spowodowane brakiem implementacji nowej wersji Oprogramowania, pomimo że wymagał jej producent, a Wykonawca informował o takiej konieczności.”

Pytanie 6

Czy Zamawiający wyraża zgodę na modyfikację pkt I Załącznika nr 3 do SWZ – Istotne Postanowienia Umowy w ten sposób, że zostanie dodany ustęp 4, zgodnie z poniższym brzmieniem:

„I. 4. W przypadku, gdy Zamawiający nie przystąpi w przeciągu 10 dni roboczych bez uzasadnionych przyczyn do procedury odbiorowej, o której mowa w ust. 1 powyżej, Wykonawca jest uprawniony do dokonania odbioru w postaci jednostronnego podpisania Protokołu Odbioru w terminie 10 dni od ostatniego dnia terminu wyznaczonego na odbiór zgodnie z niniejszym ustępem. Protokół Odbioru podpisany w ten sposób będzie stanowił podstawę do wystawienia faktury za Wynagrodzenie opisane § 6 Umowy.”

Komentarz:

Powyższe motywowane jest faktem, iż w przypadku wydłużającej się procedury odbiorowej po stronie Wykonawcy rodzi się ryzyko odpowiedzialności za fakturowanie.?

Odpowiedź:

Zamawiający pozostawia przedmiotowe zapisy bez zmian.

Pytanie 7

Czy Zamawiający przewiduje odstąpienie od podpisania umowy powierzenia przetwarzania danych osobowych lub aktualizację celu przetwarzania danych osobowych w powierzeniu adekwatną do zakresu przetwarzania danych możliwego w realizowanej usłudze?

Uzasadnienie:

Dołączony do dokumentacji projekt umowy powierzenia przetwarzania danych nie pozwala jednoznacznie wskazać na przedmiot umowy powierzenia §2 Umowy wskazuje zakres i cel przetwarzania danych osobowych w ust. 2. cel:

Powierzone przez Administratora danych, dane osobowe będą przetwarzane przez Podmiot przetwarzający wyłącznie w celu realizacji umowy głównej na odnowienie świadczenia wsparcia przez Producentów na posiadany przez PGL LP system ochrony poczty elektronicznej wraz ze szkoleniami (nr postępowania DZ.270.2.2025) w ust. 1 zakres danych:

[...]Pracowników PGL Lasy Państwowe w postaci:

Imiona, nazwiska, dane adresowe, stanowisko służbowe oraz innych danych wynikających min. z zawartych umów i wymogów przepisów prawa.

W umowie głównej Zamawiający zastrzega jednak, brak dostępu do tej części danych, które stanowią dane osobowe - §15 ust. 3 cytuję: Wykonawca nie będzie miał dostępu do danych, których poufność Zamawiający jest zobowiązany zapewnić zgodnie z powszechnie obowiązującymi przepisami prawa w szczególności Wykonawca nie

będzie miał dostępu do części danych stanowiących dane osobowe w rozumieniu RODO. Wykonawca niniejszym potwierdza, że zawierając Umowę ma świadomość, iż na Zamawiającym ciąży obowiązek ścisłej reglamentacji dostępu do danych, o których mowa w zdaniu poprzedzającym a zatem brak dostępu do takich danych nie stanowi przeszkody w wykonaniu zobowiązań Wykonawcy wynikających z jej treści.

Skoro Wykonawca nie będzie miał dostępu do danych osobowych w usłudze co gwarantuje sam Zamawiający, to powierzenie przetwarzania danych osobowych w przedmiocie umowy jest wykluczone ze względu na brak zakresu danych, który mógłby być tą umową objęty.

W naszej ocenie jako potencjalnego Wykonawcy możemy potwierdzić, że realizacja usług nie wymaga dostępu do danych osobowych, a dane osobowe Pracowników PGL Lasy Państwowe przetwarzane w celach podpisania umowy i kontaktu w ramach obsługi samej umowy są – jak to wskazują zapisy umowy głównej zgodnie z §15 ust. 1 przetwarzane przez Wykonawcę w roli Administratora tych danych.

Odpowiedź:

Zgodnie z Rozdziałem XL pkt 10) SWZ Zamawiający zawarł zapis informujący, że dodatkowa umowa ma zastosowanie tylko i wyłącznie w przypadku zaoferowania rozwiązania równoważnego. W przypadku zaoferowania rozwiązania dotyczącego posiadanego oprogramowania, ww. umowa nie zostanie zawarta pomiędzy stronami.

Zamawiający działając zgodnie z art.137 ust.6 PZP przedłuża termin składania ofert oraz termin związania ofertą:

1) Zapisy Rozdziału XIII przyjmują brzmienie:

*„**30.06.2025 r.** przy czym pierwszym dniem terminu związania ofertą jest dzień, w którym upływa termin składania ofert.”*

Zapisy Rozdziału XV ust.1 przyjmują brzmienie:

„1.Ofertę należy złożyć przy użyciu środków komunikacji elektronicznej tzn. za pośrednictwem platformazakupowa.pl. strony dedykowanej dla niniejszego postępowania <https://platformazakupowa.pl/transakcja/1069582> do dnia 02.04.2025 r. do godz. 10:00.”

Z poważaniem
Dariusz Gąsiorowski
Dyrektor Zakładu Informatyki
Lasów Państwowych