



Urząd Miejski w Zabrzu – Wydział Informatyki i Rozwoju Społeczeństwa Informacyjnego

Zabrze, 31 marca 2023 r.

Sprawę prowadzi:

Iwona Wieczorek

(Starszy Inspektor),
tel. 32 37 33 558

IRSI.2635.18.2023.IW

228985.448333.448229

Wydział Informatyki i Rozwoju Społeczeństwa Informacyjnego przekazuje poniżej odpowiedzi na otrzymane pytania do treści zapytania ofertowego w ramach zamówienia, którego wartość nie przekracza 130.000,00 zł na realizację zadania pn.:

„System Informacji Prawnej w wersji on-line”

Pytanie nr 1

Wykonawca wnosi o usunięcie § 3 ust. 2 projektu umowy. Okres trwania umowy jest jednym z parametrów, które w istotny sposób wpływają na wycenę oferty. Uprawnienie do rozwiązania umowy przed upływem okresu, na który została zawarta, zaburza możliwość rzetelnej kalkulacji oferty.

Odpowiedź nr 1

Zamawiający nie wyraża zgody.

Pytanie nr 2

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 a nawet jej części.

W celu realizacji ww. postulatu Wykonawca proponuje wprowadzenie do projektu umowy następującego postanowienia:



„Łączna odpowiedzialność Wykonawcy z wszelkich możliwych tytułów ograniczona jest do wysokości wartości wynagrodzenia brutto określonego w § 6 ust. 1”.

Odpowiedź nr 2

Zamawiający wyraża zgodę.

Pytanie nr 3

Nadto, z tych samych względów, Wykonawca wnosi o ograniczenie odpowiedzialności Wykonawcy wynikającej z umowy powierzenia przetwarzania danych osobowych do wartości umowy głównej, tj. o dodanie do umowy powierzenia przetwarzania danych osobowych następującego postanowienia:

„Łączna odpowiedzialność Wykonawcy z wszelkich możliwych tytułów ograniczona jest do wysokości wartości wynagrodzenia brutto określonego w umowie głównej”.

Odpowiedź nr 3

Zamawiający nie wyraża zgody na dodanie do umowy powierzenia przetwarzania danych osobowych następującego postanowienia: „Łączna odpowiedzialność Wykonawcy z wszelkich możliwych tytułów ograniczona jest do wysokości wartości wynagrodzenia brutto określonego w umowie głównej”.

Pytanie nr 4

Wykonawca wnosi o potwierdzenie, że za „udokumentowane polecenie Administratora”, o którym mowa w § 2 ust. 4 umowy powierzenia przetwarzania danych osobowych, Strony będą traktować zobowiązania Wykonawcy wynikające z umowy głównej i umowy powierzenia przetwarzania danych osobowych.

Odpowiedź nr 4

Zamawiający potwierdza, że za „udokumentowane polecenie Administratora”, o którym mowa w § 2 ust. 4 umowy powierzenia przetwarzania danych osobowych, Strony będą traktować zobowiązania Wykonawcy wynikające z umowy głównej i umowy powierzenia przetwarzania danych osobowych.

Pytanie nr 5

Wykonawca wnosi o zmianę następujących nadmiernie rygorystycznych terminów określonych w umowie powierzenia przetwarzania danych osobowych:

- 48-godzinnego terminu przewidzianego w § 4 ust. 2 i § 16 ust. 1 pkt 3 projektu umowy powierzenia przetwarzania danych osobowych na termin 5-dni roboczych;
- 24-godzinnego terminu kreślonego w § 9 ust. 2 projektu umowy powierzenia przetwarzania danych osobowych na termin 3-dni roboczych;
- 10-dniowego terminu przewidzianego w § 14 ust. 1 projektu umowy powierzenia przetwarzania danych osobowych na 21 dni.

Odpowiedź nr 5

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę terminów określonych w umowie powierzenia przetwarzania danych osobowych:

- 48-godzinnego terminu przewidzianego w § 4 ust. 2 i § 16 ust. 1 pkt 3 projektu umowy powierzenia przetwarzania danych osobowych na termin 5-dni roboczych;
- 24-godzinnego terminu kreślonego w § 9 ust. 2 projektu umowy powierzenia przetwarzania danych osobowych na termin 3-dni roboczych;
- 10-dniowego terminu przewidzianego w § 14 ust. 1 projektu umowy powierzenia przetwarzania danych osobowych na 21 dni.

Powyższe terminy określone zostały we wzorze umowy powierzenia przetwarzania danych osobowych obowiązującym u Zamawiającego i odnoszą się jednakowo do wszystkich Podmiotów Przetwarzających.

Pytanie nr 6

Z uwagi na fakt, że bez możliwości podpowierzenia przetwarzania danych osobowych nie jest w istocie możliwa realizacja umowy głównej, Wykonawca wnosi o usunięcie z projektu umowy powierzenia przetwarzania danych osobowych § 11 ust. 4.

Odpowiedź nr 6

Brak zgody na usunięcie z projektu umowy powierzenia przetwarzania danych osobowych § 11 ust. 4.

Pytanie nr 7

W braku zgody Zamawiającego na prośbę zawartą w pytaniu poprzedzającym, Wykonawca alternatywnie wnosi o:

- dodanie do § 11 ust. 4 projektu umowy powierzenia przetwarzania danych osobowych zdania trzeciego w brzmieniu:

„W przypadku skorzystania przez Powierzającego z uprawnienia przewidzianego w niniejszym ustępie, Przetwarzającemu przysługuje prawo do rozwiązania umowy głównej w trybie natychmiastowym, a Powierzającemu nie będzie przysługiwało z tego tytułu wobec Przetwarzającego żadne roszczenie, w tym roszczenie z tytułu kar umownych”;

- lub przynajmniej zmianę treści § 11 ust. 4 na następującą: W szczególnie uzasadnionych przypadkach, gdy korzystanie przez Podmiot Przetwarzający z usług Podmiotu Podprzetwarzającego rodzi realne ryzyko naruszenia ochrony danych osobowych powierzonych przez Administratora, Administrator ma prawo wycofać zgodę na przetwarzanie danych osobowych przez Podmiot Przetwarzający. W przypadku wycofania zgody, Podmiot Przetwarzający niezwłocznie doprowadzi do zaprzestania przetwarzania danych przez Podmiot Podprzetwarzający”.

Odpowiedź nr 7

Zamawiający nie wyraża zgody na:

- dodanie do § 11 ust. 4 projektu umowy powierzenia przetwarzania danych osobowych zdania trzeciego w brzmieniu:

„W przypadku skorzystania przez Powierzającego z uprawnienia przewidzianego w niniejszym ustępie, Przetwarzającemu przysługuje prawo do rozwiązania umowy głównej w trybie natychmiastowym, a Powierzającemu nie będzie przysługiwało z tego tytułu wobec Przetwarzającego żadne roszczenie, w tym roszczenie z tytułu kar umownych”.

Zamawiający wyraża zgodę na zmianę treści § 11 ust. 4 na następującą:

„Administrator ma prawo wycofać zgodę na przetwarzanie danych osobowych przez Podmiot Przetwarzający. W przypadku wycofania zgody, Podmiot Przetwarzający niezwłocznie doprowadzi do zaprzestania przetwarzania danych przez Podmiot Podprzetwarzający, dotyczy to w szczególności przypadków gdy korzystanie przez Podmiot Przetwarzający z usług Podmiotu Podprzetwarzającego narusza przepisy RODO, postanowienia umowne lub rodzi realne ryzyko naruszenia ochrony danych osobowych powierzonych przez Administratora.”

Pytanie nr 8

W związku z brzmieniem § 11 ust. 1 projektu umowy powierzenia przetwarzania danych osobowych z uwagi na fakt, że Wykonawca korzysta w sposób stały i ciągły z usług podmiotów trzecich, Wykonawca zwraca uwagę, że konieczność każdorazowego uzyskania pisemnej zgody Zamawiającego na dalsze powierzenie (podpowierzenie), mogłoby wręcz paraliżować wywiązywanie się przez Wykonawcę z obowiązków

przewidzianych w umowie głównej, co miałyby negatywny wpływ zarówno dla Wykonawcy (odpowiedzialność umowna), jak i dla Zamawiającego (możliwe utrudnienia w uzyskaniu świadczeń umownych). Wykonawca zwraca się zatem z prośbą, by w razie wyboru oferty Wykonawcy, Zamawiający zgodził się na dodanie do projektu umowy powierzenia przetwarzania danych osobowych następującego postanowienia:

„Administrator oświadcza, że wyraża zgodę na to, by Podmiot Przetwarzający w zakresie niezbędnym do realizacji przedmiotu umowy głównej, dokonał dalszego powierzenia przetwarzania danych osobowych objętych powierzeniem (tzw. podpowierzenie), wyłącznie jednak w zakresie niezbędnym do realizacji umowy, następującym podmiotom:

-;
-;
-”.

Odpowiedź nr 8

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę brzmienia § 11 ust. 1 projektu umowy powierzenia przetwarzania danych osobowych.

Uzgodnienia dotyczące możliwości podzlecania operacji przetwarzania danych dokonywane w imieniu Administratora i sposobu uzyskania pisemnej zgody na podpowierzenie dokonane zostaną z wybranym Wykonawcą.

Pytanie nr 9

Wykonawca wnosi o usunięcie § 11 ust. 2 pkt 3 projektu umowy powierzenia przetwarzania danych osobowych, bowiem umowy zawierane przez Wykonawcę w powyższym zakresie zawierane zwykle są na pułapie korporacyjnym i zawierają w swojej treści istotne informacje o charakterze biznesowym w tym objęte poufnością.

Odpowiedź nr 9

Zamawiający nie wyraża zgody na usunięcie § 11 ust. 2 pkt 3 projektu umowy powierzenia przetwarzania danych osobowych.

Postanowienie jest zgodne z treścią Standardowych klauzul umownych w zakresie powierzenia danych zatwierdzonych decyzją wykonawczą Komisji (UE) 2021/915 4 czerwca 2021 r.

Pytanie nr 10

Z uwagi na fakt, iż do standardów rynkowych wedle doświadczeń Wykonawcy nie należy konieczność raportowania / protokołowania usunięcia danych osobowych i wymóg taki jest stosunkowo rzadko spotykany, Wykonawca wnosi o usunięcie automatyzmu takiego działania, tak aby konieczność złożenia stosownego oświadczenia / podpisania protokołu występowała tylko wtedy, gdy Strona wykaże taką wolę po zakończeniu umowy. Wykonawca wnosi zatem o zmianę treści § 14 ust. 3 projektu umowy powierzenia przetwarzania danych osobowych poprzez nadanie mu następującego brzmienia:

„Zwrot lub usunięcie danych osobowych w sposób uniemożliwiający identyfikację osób, których dane osobowe dotyczą, lub zwrot danych osobowych, **na żądanie Powierzającego** Przetwarzający zobowiązany jest potwierdzić przekazany Administratorowi protokołem. Przekazanie protokołu nastąpi najpóźniej w terminie 5 dni roboczych od dnia **przekazania żądania przez Powierzającego**”.

Odpowiedź nr 10

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę treści § 14 ust. 3 projektu umowy powierzenia przetwarzania danych osobowych.

Postanowienia zawarte w treści § 14 ust. 3 projektu umowy określone zostały we wzorze umowy powierzenia przetwarzania danych osobowych obowiązującym u Zamawiającego i odnoszą się jednakowo do wszystkich Podmiotów Przetwarzających stanowiąc zabezpieczenie wykonania obowiązków wynikających z art.28 ust. 3 lit g RODO.

Pytanie nr 11

Wykonawca wskazuje, że zastrzeżenie kar umownych z tytułu naruszenia reguł ochrony danych osobowych wykracza poza standardy rynkowe i bywa stosowane jedynie w szczególnych okolicznościach, w których istnieje realne ryzyko naruszeń, lub w których ewentualne naruszenia mogą generować ponadprzeciętną odpowiedzialność finansową. Z żadną tego typu sytuacją nie mamy do czynienia w niniejszym postępowaniu, a jednocześnie ogólne reguły odpowiedzialności odszkodowawczej za naruszenie reguł ochrony danych osobowych wystarczająco chronią interesy Zamawiającego jako administratora danych osobowych. Wykonawca wnosi zatem o usunięcie § 16 projektu umowy powierzenia przetwarzania danych osobowych.

Odpowiedź nr 11

Zamawiający nie wyraża zgody na o usunięcie § 16 projektu umowy powierzenia przetwarzania danych osobowych.

Postanowienia zawarte w treści § 16 projektu umowy mają w szczególności na celu zabezpieczenie należytego wykonania umowy przez Podmiot Przetwarzający, umożliwiającemu Administratorowi terminową realizację praw osób, których dane dotyczą, czy też obsługę naruszeń.

Podpisano elektronicznie.

Jarosław Krawczyk

Zastępca Naczelnika

31 marca 2023 r.