

ДОДАТНЕ ИНФОРМАЦИЈЕ И ПОЈАШЊЕЊА У ОТВОРЕНОМ ПОСТУПКУ ЈАВНЕ НАБАВКЕ УСЛУГЕ – НАБАВКА УСЛУГА ИНТЕРНЕТА И ПРЕНОСА ПОДАТАКА (ТЕЛЕКОМУНИКАЦИОНЕ УСЛУГЕ) - (ЈАВНА НАБАВКА БРОЈ 6/2020), ОД 3.4.2020. ГОДИНЕ – ПОЈАШЊЕЊЕ БРОЈ 2

Потенцијални понуђач је поставио следеће питање, у коме тражи додатне информације у предметном поступку:

Питање:

Поштовани,

Обраћамо Вам се са захтевом за додатним појашњењем конкурсне документације у поступку јавне набавке услуге – набавка услуга интернета и преноса података (телекомуникационе услуге), број ЈН 6/2020. Након објављених одговора од дана 30.3.2020.године, нисте доставили појашњење на суштински важно питање: због чега је за наручиоца битан правни основ коришћења система за заштиту од ДДоС напада? На који начин систем који испуњава све услове у погледу функционалности и техничког капацитета и користи се по основу, нпр. уговора о дугорочном закупу, са роком трајања закупа вишеструко дужим него што је предвиђено трајање уговора о ЈН, није адекватан за пружање услуге заштите од ДДоС напада као уређај истих функционалности, који је у власништву понуђача? На који начин и којим методом при стручној оцени понуда је наручилац у могућности да оцени да предметни услов за учествовање у поступку јавне набавке у смислу члана 76. Закона о јавним набавкама може да испуни једино власник таквог система, а не и понуђач који таквим системом располаже по другом правном основу? Користећи аналогију, услуге такси превоза може вршити искључиво власник возила, а не и његов купац, према заузетом становишту наручиоца. Молимо да размотрите измену овог захтева из разлога што је Републичка комисија за заштиту права у поступцима јавних набавки у ранијој пракси заузела став да прописани услов права својине над опремом којом ће се пружати услуга није у складу са Законом о јавним набавкама. Такође, систем за заштиту од ДДоС напада филтрира саобраћај који долази у мрежу наручиоца споља, дакле пре самог уласка саобраћаја у мрежу. Сами подаци наручиоца, дакле, ни не пролазе кроз систем за заштиту од ДДоС напада. Стога не постоји оправданост захтева да систем за заштиту од ДДоС напада буде смештен на територији Републике Србије, односно да се тиме омогућава заштита података са којима ради наручилац. Предлажемо измену конкурсне документације и брисање овог захтева.

Одговор:

У вези са вашим захтевом за појашњењем због чега је за наручиоца битан правни основ коришћења система за заштиту од ДДоС напада још једном желимо да истакнемо да је у одговору објављеном 30.3.2020.године на Порталу јавних набавки детаљно појашњено из ког разлога је наручилац поставио захтев да опрема за заштиту од ДДоС напада буде имплементирана у сервисној мрежи понуђача, самим тим и у власништву понуђача. Запослени понуђача управљају том опремом, у стању су да правовремено реагују уколико је то потребно, генеришу детаљне извештаје са система о сваком детектованом инциденту. Такође, запослени код понуђача могу да подесе уређај да шаље обавештења о детектованим инцидентима и извештаје о свим инцидентима на недељном/месечном нивоу, а са друге стране понуђач треба по потреби да обезбеди приступ наручиоцу како би наручилац у одређеним ситуацијама могао сам да управља инцидентима и преузима извештаје. При свему наведеном кореспонденција се одвија искључиво између понуђача и наручиоца, без да треће лице има увид

у њу. У случају да се опрема изнајмљује, приступ свим овим подацима може имати треће лице, што наручилац не жели да дозволи.

Чињеница је да на тржишту постоје бројне компаније које нуде услуге заштите од ДДоС напада. Технике ДДоС напада постале су све софистицираније, за њих више није потребно ни велико знање ни велика средства јер се потребни ресурси могу једноставно изнајмити, а штета коју би наручилац, Републички геодетски завод, могао претрпети је енормна. Бројни проблеми у пословању, уз трошак опоравка система, само су неки од разлога због којих Наручилац инсистира на томе да понуђачи доставе уговор о куповини ДДоС уређаја, а не уговор о закупу.

Пример аналогije власништва и закупа такси возила и система за заштиту од ДДоС напада није примерена. Са друге стране, бројни су примери у којима је дошло до злоупотребе као на примеру Банке за чување матичних ћелија из пупчане врпце. Када је швајцарска Агенција за лекове и медицинска средства "Swissmedic" саопштила да је "Krio sejn", једна од највећих приватних банки матичних ћелија у Европи, изгубила право да прикупља, складишти, извози и увози матичне ћелије; због проблема са којима се сусретала ова компанија, њу је откупила пољска банка матичних ћелија "Famikord", у коју је наводно и транспортовано око 250.000 матичних ћелија које су раније чуване у Швајцарској. Транспорт је урађен без знања и сагласности лица која су матичне ћелије повериле на чување "Krio sejn"-у.

Могућност увида у пакете преноса које садржи податке који су у вези са Републичким геодетским заводом ван територије Републике Србије, није прихватљиво.

Уговор о закупу је уговор којим се једна уговорна страна (закуподавац) обавезује да ће предати другој страни одређену ствар на употребу и искоришћавање, а друга уговорна страна (закупац, закупопримац) се обавезује да за то да одређену накнаду (закупнину). Закуподавац уступа одређену ствар закупцу на употребу и искоришћавање, док продавац на купца преноси право власништва над одређеном ствари.

У случају уговора о закупу поставља се питање односа наручиоца и власника уређаја: да ликупац може закупљену ствар дати у закуп другоме (подзакуп), или му је по ком другом основу предати на употребу?

Такође, закуподавац може отказати уговор о закупу ако је закупљена ствар дата у подзакуп без његове дозволе. Закуподавац може ради наплате својих потраживања од закупца, насталих из закупа, захтевати непосредно од подзакупца исплату износа које овај дугује закупцу по основу подзакупа. Уговор о закупу закључује се за одређено време и престаје самим протеклом времена за које је закључен.

Све наведено представља бројне разлоге због којих наручилац не жели да, у случају уговарања услуге ДДоС заштите као дела предметне набавке, као доказ прихвати уговор о закупу већ само уговор о куповини система. Овим захтевом се не фаворизује ни један понуђач, с обзиром да је испитивањем тржишта утврђено да на тржишту има више понуђача који испуњавају овај захтев. Питање чувања и заштите података за Републички геодетски завод је од круцијалне важности.

Оно што се штити уређајем за ДДоС заштиту није уобичајено коришћење интернета, него је и поверљива комуникација наручиоца са клијентима и екстерним сарадницима која се одвија преко сервера наручиоца и управо они представљају реалну мету ДДоС напада. Дакле, у случају ДДоС напада, саобраћај ће пролазити кроз систем за филтрацију где ће онај ко управља системом имати комплетан увид у садржај комуникације (садржај пакета на свим нивоима). Управо из тог разлога је важно да систем буде на територији Републике Србије, како треће лице не би могло да дође у посед те поверљиве комуникације.

Још једном истичемо да је смисао одређивања додатних услова, сходно Закону о јавним набавкама, да Наручилац буде сигуран да ће уговор закључити са понуђачем који има капацитете да успешно реализује предметни уговор. Уједно обавештавамо потенцијалне понуђаче да услове за учествовање у поступку јавне набавке и техничке спецификације наручилац дефинише првенствено полазећи од својих објективних потреба, а не од пословних и економских интереса понуђача. Наручилац се одлучио за решење које је за њега целисходно и најприхватљивије, а све имајући у виду природу, сложеност и значај услуга које су предмет набавке, а које су потребне за несметано функционисање рада Наручиоца, уз поштовање одредби чланова 10. и 12. Закона о јавним набавкама.

Са друге стране, члан 81. Закона о јавним набавкама предвиђа и могућност достављања заједничке понуде, као и понуде са подизвођачима (члан 80. ЗЈН), чиме се омогућава већем броју понуђача да учествује у поступку предметне јавне набавке.

Сходно свему наведеном, Наручилац остаје при својим захтевима утврђеним у оквиру Конкурсне документације.

КОМИСИЈА ЗА ЈАВНУ НАБАВКУ