

Sfinansowano w ramach reakcji Unii na pandemię COVID-19



Murowana Goślina, 31 sierpnia 2022 roku

Znak sprawy: ZP.271.11.2022

**Informacja dotycząca odpowiedzi na pytania do treści Specyfikacji Warunków Zamówienia
(dalej: SWZ)**

w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonym w trybie podstawowym bez negocjacji na wykonanie zadania pn.:

„Dostawa urządzeń komputerowych w ramach projektu grantowego pn. «Wsparcie dzieci z rodzin pegeerowskich w rozwoju cyfrowym – Granty PPGR», wg trzech części przedmiotu zamówienia”

W związku z pisemnymi wnioskami Wykonawców, złożonymi w dniu 30 sierpnia br. i 31 sierpnia br. na Platformie zakupowej, pod adresem:

<https://platformazakupowa.pl/ocenie/manage/offers/publication/655913>,

o wyjaśnienie treści SWZ, w powołanym postępowaniu, niniejszym działając w imieniu Zamawiającego – Gminy Murowana Goślina – **udzielam wyjaśnień** na poniższe zapytania:

Pytanie 1.:

W związku z faktem, że przedmiot zamówienia przeznaczony jest dla użytkownika działającego w obszarze edukacyjnym, zwracamy się z pytaniem, czy Zamawiający zaakceptuje w zamawianych komputerach system operacyjny Windows 11 Pro Education dostarczany w ramach programu STF („Shape The Future”), który jest optymalny kosztowo? Firma Microsoft udostępniła dokument uprawniający tzw. „LOE” dla Ministerstwa Administracji i Cyfryzacji (15568B), w którym informuje, że przyznany został wyjątek na wykorzystanie przez Gminy w ramach programu społecznego urządzeń, które umożliwią uczniom zdalne uczenie oraz użytek osobisty. Ponadto firma Microsoft udostępnia adres email na który można kierować zapytanie w sprawie możliwości wykorzystania licencji edukacyjnych w projekcie "Granty PPGR": edukacja@microsoft.com.

Odpowiedź:

Zamawiający dopuszcza możliwość zaoferowania ww. systemu operacyjnego pod warunkiem zagwarantowanej licencji wieczystej, tj. pozwalającej na użytkowanie oprogramowania bez ograniczeń czasowych. Zamawiający nie zaakceptuje w zamawianych komputerach systemu operacyjnego na zasadach abonamentu czy subskrypcji okresowej.

Pytanie 2.:

Pytanie dotyczące części II, opis komputera stacjonarnego 25 szt.:

Czy Zamawiający wymaga fabrycznie nowego systemu operacyjnego (nieużywanego nigdy wcześniej), w wersji z oryginalnym nośnikiem producenta oraz certyfikatem autentyczności dla każdej licencji ?

Pytanie to uzasadniamy tym, że w ostatnim czasie w zamówieniach publicznych coraz więcej firm oferuje używane oraz podrabiane oprogramowanie komputerowe, co może narazić Zamawiającego na problemy związane z użytkowaniem oprogramowania niezgodnie z postanowieniami licencyjnymi producenta oprogramowania. Używane oprogramowanie typu OEM, jest znacząco tańsze od nowego, przy czym zasady licencjonowania tego typu oprogramowania w przypadku firmy Microsoft, zakazują jego przenoszenia poza urządzenie na którym zostało zainstalowane pierwotnie (za wyjątkiem sytuacji, w której urządzenie to ulegnie awarii). Dodatkowo pragniemy poinformować Zamawiającego o możliwości weryfikacji takich licencji – infolinia firmy Microsoft jest w stanie udzielić informacji, czy dany klucz licencyjny był już aktywowany w przeszłości na innym komputerze.

W przeciwnym razie Zamawiający - jako odbiorca końcowy, ponoszący odpowiedzialność za oprogramowanie które zakupił – narazi się na konsekwencje finansowe i prawne, związane z użytkowaniem nielegalnego lub zabronionego, używanego wcześniej oprogramowania.

Odpowiedź:

Zamawiający w ramach realizacji przedmiotu zamówienia opisanego w załączniku nr 1 do Specyfikacji Warunków Zamówienia – Opisie Przedmiotu Zamówienia (dalej: OPZ) dla części II Zamówienia wymaga fabrycznie nowego systemu operacyjnego (nieużywanego nigdy wcześniej) zgodnego z opisem zawartym w pkt. 12 tabeli zawartej w OPZ.

Pytanie 3.:

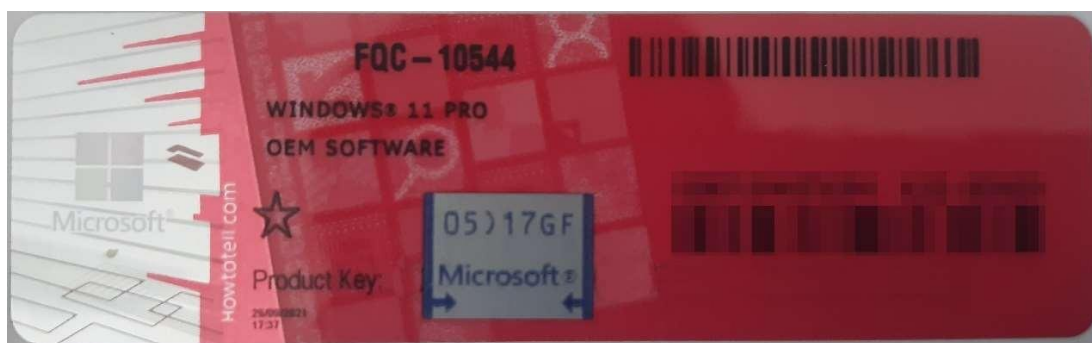
Pytanie dotyczące części II, opis komputera stacjonarnego 25 szt.

Czy dla wszystkich licencji oprogramowania systemowego, Zamawiający w celu uniknięcia potencjalnego oferowania przez Wykonawców nielegalnych systemów operacyjnych w wersji OEM (w tym używanych i wcześniej aktywowanych systemów operacyjnych) zgodzi się na dodanie do swz bądź projektu umowy następującego zapisu:

„Wykonawca zobowiązany jest do dostarczenia fabrycznie nowego systemu operacyjnego nieużywanego oraz nie aktywowanego nigdy wcześniej na innym urządzeniu oraz pochodzącego z legalnego źródła sprzedaży. W przypadku systemu operacyjnego naklejka hologramowa winna być zabezpieczona przed możliwością odczytania klucza za pomocą zabezpieczeń stosowanych przez producenta”?

Poniższe zdjęcie obrazuje obecnie stosowane zabezpieczenia producenta firmy Microsoft (klucz systemu jest zabezpieczony naklejką hologramową przez producenta. Po jej zdrapaniu uzyskujemy

dostęp do oryginalnego klucza):



Rys. 1 przykładowy kod zabezpieczony przez producenta systemu Microsoft Windows 11 (takie same naklejki mają Windows 10) z wymazanym, znajdującym się przed i za szarą naklejką kodem licencyjnym



Rys. 2 przykładowy kod zabezpieczony przez producenta systemu Microsoft Windows Office Home&Business z wymazanym, znajdującym się w prawym dolnym rogu numerem seryjnym produktu. Kod licencyjny znajduje się w środku szczelnie zapakowanego i zafoliowanego pudełka (Rys. 3)



Rys. 3 Przykładowe zdjęcie pudełka dla produktu Microsoft Home&Business

Jesteśmy przekonani, że dzięki takiemu zapisowi do wzoru umowy Zamawiający otrzyma od potencjalnego Wykonawcy w pełni oryginalne oprogramowanie zgodne z warunkami licencjonowania producenta oprogramowania.

W przeciwnym razie Zamawiający - jako odbiorca końcowy, ponoszący odpowiedzialność za oprogramowanie które zakupił – narazi się na konsekwencje finansowe i prawne, związane z użytkowaniem nielegalnego lub zabronionego, używanego wcześniej oprogramowania.

Odpowiedź:

Zamawiający mając na uwadze powyższe zapytanie oraz treść zapytania określoną w pkt 7 niniejszego pisma, dokonuje następującej zmiany zapisu treści pktu 6 ppkt 1 OPZ stanowiącego załącznik nr 1 do SWZ:

„6) Przedmiot zamówienia musi być fabrycznie nowy, nieużywany, nieuszkodzony, nie jest przedmiotem praw osób trzecich, wolny od wad fizycznych i prawnych, dobrej jakości, odpowiadający obowiązującym normom i dopuszczony do obrotu, musi mieć okablowanie, zasilacze oraz wszystkie inne komponenty, zapewniające właściwą instalację i użytkowanie (np. przewody zasilające itp), wolny od wad. Oprogramowanie systemowe musi być fabrycznie zainstalowane przez producenta, **fabrycznie nowe, nieużywane oraz nie aktywowane nigdy wcześniej na innym urządzeniu oraz pochodzące z legalnego źródła sprzedaży.**

Zamawiający wymaga, aby dostarczone licencje na system operacyjny posiadały aktywną możliwość maksymalnej ilości aktywacji przy pomocy połączenia internetowego oraz telefonicznego przewidzianej przez producenta oprogramowania. Ponadto żaden element wyposażenia, ani żadna jego część składowa, nie będzie regenerowana, powystawowa i wykorzystywana wcześniej przez inny podmiot. Ponadto przedmiot zamówienia posiadać będzie wymagane przepisami atesty i certyfikaty, a także musi spełniać warunki oznakowania CE zgodnie z deklaracją WE i był tym znakiem oznaczony

Pytanie 4.:

Pytanie dotyczące części II, opis komputera stacjonarnego 25 szt.:

Czy Zamawiający, w celu zabezpieczenia swojego interesu (zarówno finansowego, jak i prawnego) skorzysta z przysługującego mu prawa do weryfikacji dostarczonego sprzętu na etapie dostawy pod kątem legalności oprogramowania?

Pragniemy zauważyć, że według ostrożnych szacunków firmy Microsoft ok. połowa oprogramowania obecnie sprzedawanego w Polsce w sektorze zamówień publicznych może być podrabiana, szczególnie zaś problem ten dotyczy oprogramowania Microsoft Windows (aby zobaczyć jak bardzo poważny jest to problem, wystarczy wpisać w popularnym serwisie aukcyjnym frazę: „windows 10” i zobaczyć jak duża jest rozpiętość cenowa oferowanego tam rzekomo oryginalnego oprogramowania) ale również Microsoft Office Home&Business (również wystarczy wpisać w popularnym serwisie aukcyjnym frazę „Home & Business” by zauważyć jaka jest rozpiętość cenowa „oryginalnego i nowego licencjonowanego oprogramowania”.

Dodatkowo chcemy poinformować Zamawiającego, że taka weryfikacja legalności oprogramowania na etapie dostawy jest całkowicie bezpłatna oraz, że nasza firma może pomóc Zamawiającemu przy weryfikacji takiego oprogramowania na etapie dostawy.

Odpowiedź:

Zamawiający wymaga aby oprogramowanie było legalne. Niezależnie od powyższego Zamawiający wskazuje, że Wykonawca ponosi odpowiedzialność za wady prawne dostarczonego przedmiotu zamówienia. Zgodnie z §2 ust. 7 Projektu Umowy wskazano, że Zamawiający, przed podpisaniem protokołu odbioru, zastrzega sobie prawo sprawdzenia parametrów technicznych urządzeń będących przedmiotem umowy, w celu zbadania zgodności z wymaganymi parametrami technicznymi określonymi w SWZ oraz złożonej ofercie. Mając powyższe na względzie powyższym sprawdzaniu podlegają wszystkie parametry określone w specyfikacji technicznej, w tym oprogramowanie systemowe (szczegółowy przedmiot zamówienia, pkt 8 OPZ). Jednocześnie Zamawiający informuje, że w przypadku powzięcia przez Zamawiającego wątpliwości co do legalności oprogramowania, Zamawiający przewiduje możliwość weryfikacji dostarczonego przedmiotu zamówienia, na każdym etapie.

Pytanie 5.:

Pytanie dotyczące części II, opis komputera stacjonarnego 25 szt.:

Czy Zamawiający, w przypadku oprogramowania OEM (Original Equipment Manufacturer) będzie wymagał dostarczenia pełnego pakietu OEM, tj koperty z nośnikiem DVD, zgodnej z poniższym przykładowym zdjęciem?



W ostatnim czasie w wielu zamówieniach publicznych pojawiają się wykonawcy, którzy w ramach dostawy dostarczają tylko sticker z kluczem produktu (tego typu stickery można znaleźć na portalach aukcyjnych z Chin) – stickery te nie spełniają podstawowych wymagań dotyczących legalności.

Zgodnie z warunkami licencjonowania oprogramowania Windows, firmy Microsoft, tylko dostarczenie całości produktu OEM, tj. koperty z nadrukiem, wewnętrznej części, w której umieszczony jest sticker oraz zabezpieczonej hologramami płyty DVD z obrazem systemu, jest zgodne z warunkami licencjonowania.

Dodatkowo w wielu przypadkach dostawy te są realizowane w oparciu o stickery o poniższym wyglądzie:



Natomiast ten wzór naklejki COA w przypadku oprogramowania Windows na naszym rynku nie jest w sprzedaży od co najmniej trzech lat – więc jest rzeczą oczywistą, że te stickery, mimo, że są do złudzenia podobne do oryginalnych, nie są przeznaczone na nasz rynek a co za tym idzie Zamawiający odbierając taką dostawę naraża się na zablokowanie tych kluczy w perspektywie kilku miesięcy i problemy natury prawnej.

Dodatkowo, poniżej prezentujemy środek koperty OEM z widoczną pozostałą częścią naklejki (po odklejeniu stickera z kodem produktu), która jest o tyle istotna, że na podstawie zawartego na niej numeru, pozwala w przyszłości na np. odzyskanie klucza produktu w przypadku uszkodzenia samego stickera.



Dodatkowo, Microsoft na swoich stronach pod adresami: <https://www.microsoft.com/en-us/howtotell/Shop.aspx>, pokazuje jak wyglądają obecnie sprzedawane klucze produktów OEM oraz BOX i jak w sposób łatwy sprawdzić, czy posiadają one odpowiednie zabezpieczenia (takie jak hologramy, mikrodruki, druk widoczny w świetle UV itp.)

Odpowiedź:

Zamawiający, w przypadku oprogramowania OEM (Original Equipment Manufacturer) nie będzie wymagał dostarczenia pełnego pakietu OEM, tj. koperty z nośnikiem DVD, zgodnej z

przykładowym zdjęciem. Wszelkie wymagania Zamawiającego w zakresie zaoferowanego przedmiotu zamówienia zawiera OPZ (załącznik nr 1 do SWZ).

Pytanie 6.:

Pytanie dotyczące części II, opis komputera stacjonarnego 25 szt.:

Czy Zamawiający przeprowadzi weryfikację otrzymanego oprogramowania poprzez podanie kodu (kod QR + w formacie np. X11-11111 (gdzie 1 oznacza różne cyfry) na infolinii firmy Microsoft? Kod ten znajduje się po prawej stronie stickera, zawierającego klucz produktu.

Podanie tego kodu pozwoli na uzyskanie szybkiej i jednoznacznej informacji, czy dostarczone Zamawiającemu licencje są przeznaczone na nasz rynek, czy też są to licencje z Chin lub innych krajów, a co za tym idzie ich użytkowanie w naszym kraju jest niezgodne z prawem i naraża Zamawiającego na spore problemy natury prawnej.

Dodatkowo, w przypadku wątpliwości Zamawiającego co do otrzymanego oprogramowania zachęcamy do kontaktu z naszą firmą – umożliwimy Zamawiającemu dużo sprawniejszy dostęp do osób w Microsoft zajmujących się problemem nielegalnego oprogramowania, które obecnie zalewa nasz rynek?

Odpowiedź:

Zamawiający wymaga aby oprogramowanie było legalne. Niezależnie od powyższego Zamawiający wskazuje, że Wykonawca ponosi odpowiedzialność za wady prawne dostarczonego przedmiotu zamówienia. Zamawiający przeprowadzi weryfikację otrzymanego oprogramowania zgodnie z zasadami panującymi u Zamawiającego. Jednocześnie Zamawiający informuje, że w przypadku powzięcia przez Zamawiającego wątpliwości co do legalności oprogramowania, Zamawiający przewiduje możliwość weryfikacji dostarczonego przedmiotu zamówienia, na każdym etapie.

Pytanie 7.:

Pytanie dotyczące części II, opis komputera stacjonarnego 25 szt.:

Czy Zamawiający wymaga, aby dostarczone licencje na system posiadały aktywną możliwość maksymalnej ilości aktywacji przy pomocy połączenia internetowego oraz telefonicznego przewidzianej przez producenta oprogramowania?

Odpowiedź:

Odpowiedź na pytanie zawarto w odpowiedzi na pytanie 3 powyżej.

Pytanie 8.:

Pytanie dotyczące części II, opis komputera stacjonarnego 25 szt.:

Czy Zamawiający celem zabezpieczenia się przed otrzymaniem w ramach przedmiotowego postępowania fałszowanego bądź używanego oprogramowania będzie żądał na etapie dostawy

przedstawienia dokumentów dotyczących zakupu tego oprogramowania w autoryzowanym kanale dystrybucyjnym producenta oprogramowania?

Pragniemy poinformować Zamawiającego, że każda sztuka systemu operacyjnego w wersji OEM posiada swój unikalny numer seryjny który jest także zapisany na dokumencie zakupu w przypadku zakupu w oficjalnym kanale dystrybucyjnym producenta. **W naszej ocenie, wymaganie tych dokumentów wraz ze sprawdzeniem zgodności w/w dokumentów z dostarczonymi licencjami oprogramowania, jest obecnie jedyną możliwością zabezpieczenia się przed otrzymaniem podrabianego bądź używanego (niezgodnego z zasadami licencjonowania EULA) oprogramowania.**

Odpowiedź:

Zamawiający nie będzie żądał na etapie dostawy przedstawienia dokumentów dotyczących zakupu tego oprogramowania w autoryzowanym kanale dystrybucyjnym producenta oprogramowania. Natomiast Zamawiający zamierza weryfikować dostarczony przedmiot zamówienia pod kątem legalności oprogramowania.

Pytanie 9.:

Pytanie dotyczące części II, opis komputera stacjonarnego 25 szt.:

W jaki sposób Zamawiający zamierza zweryfikować czy w przypadku zaoferowania przez Wykonawców oprogramowania używanego (aktywowanego przynajmniej drugi raz) zostało ono odinstalowane z poprzedniego urządzenia? Czy Zamawiający zweryfikuje to bezpośrednio u producenta?

Odpowiedź:

Zamawiający w przypadku wątpliwości zwróci się do producenta lub dystrybutora oprogramowania z wnioskiem o sprawdzenie jego legalności.

Pytanie 10.:

Pytanie dotyczące części II, opis komputera stacjonarnego 25 szt.:

Mając na uwadze powyżej opisane zagrożenia, jesteśmy przekonani, że istnieje konieczność nałożenia na dostawców, przez zamawiające jednostki rządowe ogłaszające przetargi publiczne, obowiązku złożenia oświadczenia, w ramach dokumentacji wymaganej przez zamawiającego, o zaproponowanej poniżej lub zbliżonej treści. W związku z tym czy Zamawiający będzie żądał na etapie składania ofert **następującego oświadczenia wykonawcy:**

„Będąc świadomym konsekwencji wynikających z przepisów prawa:

niniejszym oświadczam, że uzyskanie, zwielokrotnianie i rozpowszechnianie oprogramowania [---] dokonywane w celu wykonania przedmiotowego zamówienia publicznego, nie naruszyło i nie będzie naruszać praw własności intelektualnej żadnej osoby trzeciej i jest zgodne z Ustawą o prawie autorskim i prawach pokrewnych z dnia 4 lutego 1994 r., Prawem własności przemysłowej z dnia 30 czerwca 2000 r. (Dz. U. z 2013, poz. 1410), oraz innymi obowiązującymi przepisami

polskiego prawa. Oświadczam również, że certyfikaty i etykiety producenta oprogramowania dołączone do oprogramowania [---] i inne elementy oprogramowania, są oryginalne, a oprogramowanie jest nowe i nie używane nigdy wcześniej”?

Odpowiedź:

Nie – Zamawiający nie będzie żądać dodatkowego oświadczenia o ww. treści. Zamawiający określił w postępowaniu wymagania dot. legalności oprogramowania.

Pytanie 11.:

Pytanie dotyczące części II, opis komputera stacjonarnego 25 szt.:

Czy Zamawiający zawrze poniższą klauzulę w projekcie umowy:

„W ramach procedury odbioru związanej z wykonaniem umowy o udzielenie zamówienia publicznego, zamawiający zastrzega sobie prawo weryfikacji czy oprogramowanie i powiązane z nim elementy, takie jak certyfikaty/etykiety producenta oprogramowania dołączone do oprogramowania są oryginalne i licencjonowane zgodnie z prawem. W powyższym celu zamawiający może zwrócić się do przedstawicieli producenta danego oprogramowania z prośbą o weryfikację czy oferowane oprogramowanie i materiały do niego dołączone są oryginalne. W przypadku identyfikacji nielicencjonowanego lub podrobionego oprogramowania lub jego elementów, w tym podrobionych lub przerobionych certyfikatów/etykiety producenta, zamawiający zastrzega sobie prawo do wstrzymania płatności do czasu dostarczenia oprogramowania i certyfikatów/etykiety należycie licencjonowanych i oryginalnych oraz do odstąpienia od umowy w terminie [---] dni od daty dostawy. Ponadto, powyższe informacje zostaną przekazane producentowi, firmie Microsoft oraz odpowiednim służbom i organom ścigania”.

Prosimy Zamawiającego o poważne potraktowanie poważnego problemu, ponieważ jeśli Zamawiający nie dopilnuje swojego interesu, a oprogramowanie zostanie zweryfikowane **już po dostawie sprzętu komputerowego (przez którąś z firm biorących udział w postępowaniu lub przez producenta oprogramowania lub przez odpowiednie służby)**, to Zamawiający narazi się również na konsekwencje wynikające z używania nielegalnego/podrabianego lub używanego/nie zgodnego z licencjonowaniem oprogramowania, szczególnie że został wyczerpująco o tym poinformowany już na etapie ogłoszenia postępowania, przed terminem składania ofert.

Jednocześnie zachęcamy zamawiającego do zapoznania się z pismem, które zostało zamieszczone na stronie **Urzędu Zamówień Publicznych**, które potwierdza że problem istnieje i jest poważny oraz również ukazuje, w jaki sposób można bronić się przed nieuczciwymi praktykami:

https://www.uzp.gov.pl/data/assets/pdf_file/0007/31012/Nielegalne_oprogramowanie_w_zamowieniach_publicznych.pdf

Odpowiedź:

Zamawiający nie widzi konieczności wprowadzania do projektu umowy takiej klauzuli.

Treść zapytań wraz z wyjaśnieniami, zgodnie z art. 284 ust. 6 ustawy z dnia 11 września 2019 r. – Prawo zamówień publicznych, t.j.: Dz. U. z 2022 r. poz. 1710, zostaje udostępnia, bez ujawniania źródła zapytania, na stronie internetowej prowadzonego postępowania, Platformie zakupowej, pod adresem: <https://platformazakupowa.pl/ocenie/manage/offers/publication/655913>.

Wyjaśnienia są wiążąca dla Zamawiającego i Wykonawców od chwili ich zamieszczenia.

W imieniu Zamawiającego:

ZASTĘPCA BURMISTRZA