

ZP.271.30.2023

Brzeźnica, 09.01.2023r.

**Wykonawcy  
biorący udział w postępowaniu**

Dotyczy postępowania prowadzonego na podstawie art. 275 ust. 1 ustawy – Prawo zamówień publicznych, o wartości zamówienia mniejszej niż próg unijny, którego przedmiotem jest **„Dostawa sprzętu IT i oprogramowania dla potrzeb Urzędu Gminy Brzeźnica i jednostek podległych w ramach projektu „Cyfrowa Gmina”.**

Zamawiający, Gmina Brzeźnica informuje, iż do w/w postępowania zostały złożone zapytania, działając na podstawie art. 284 ustawy z dnia 11 września 2019r. Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz .U. z 2022 r. poz. 1710) Zamawiający przekazuje pytania i udzielone odpowiedzi:

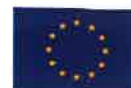
1. Pytanie dotyczące OPZ – pkt. 1 Komputer stacjonarny. Czy Zamawiający wymaga fabrycznie nowego systemu operacyjnego (nieużywanego nigdy wcześniej), w wersji z oryginalnym nośnikiem producenta oraz certyfikatem autentyczności dla każdej licencji?

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 Zamawiającego – Tak. Zamawiający wymaga fabrycznie nowy System Operacyjny - nośnik + naklejka. Opcjonalnie może być dołączony do komputera fabrycznie AIO jako preinstalowany przez Producenta.**

2. Pytanie dotyczące OPZ – pkt. 1 Komputer stacjonarny

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 Zamawiającego – Zamawiający uważa, że dodanie takiego zapisu nie jest konieczne. Oczywiście jest, że Zamawiający wymaga aby oprogramowanie było legalne. Wykonawca ponosi pełną odpowiedzialność za wady prawne. W przypadku jeżeli oprogramowanie będzie nielegalne Zamawiający może skorzystać z przysługujących mu środków prawnych, łącznie z odstąpieniem od umowy. Sprzedawanie i rozpowszechnianie nielegalnego oprogramowania jest niezgodne z prawem polskim i próba sprzedaży takiego oprogramowania będzie zgłoszona przez Zamawiającego do odpowiednich organów.**

### 3. Pytanie dotyczące OPZ – pkt. 1 Komputer stacjonarny

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 – Tak. Zamawiający skorzysta z przysługującego mu prawa do weryfikacji dostarczonego sprzętu na etapie dostawy pod kątem legalności oprogramowania.**

#### 4. Pytanie dotyczące OPZ – pkt. 1 Komputer stacjonarny

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>

<https://www.microsoft.com/en-us/howtotell/software-packaged>

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 Zamawiającego - Tak. Zamawiający będzie wymagał pełnego pakietu Original Equipment Manufacturer.**

5. Pytanie dotyczące OPZ – pkt. 1 Komputer stacjonarny

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 Zamawiającego – Tak. Zamawiający przeprowadzi taką weryfikację.**

6. Pytanie dotyczące OPZ – pkt. 1 Komputer stacjonarny

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

7. Pytanie dotyczące OPZ – pkt. 1 Komputer stacjonarny

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?

**Odpowiedź Zamawiającego – Tak. Zamawiający będzie żądał na etapie dostawy przedstawienia dokumentów dotyczących zakupu tego oprogramowania w autoryzowanym kanale dystrybucyjnym producenta oprogramowania.**

8. Pytanie dotyczące OPZ – pkt. 1 Komputer stacjonarny

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 Zamawiającego – Zamawiający nie bierze pod uwagę dostawy wcześniej używanego oprogramowania.**

9. Pytanie dotyczące: OPZ – pkt. 1 Komputer stacjonarny

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 nieużywane nigdy wcześniej.”?*

**Odpowiedź Zamawiającego – Zamawiający informuje, że w związku z istniejącymi zapisami załącznika nr 4 do SWZ – projektowane postanowienia umowy, w szczególności: § 1 ust. 4 wskazującymi, że: „Sprzęt, będzie fabrycznie nowy, nieuszkodzony, nieużywany, nieobciążony prawami podmiotów trzecich oraz będzie sprawny technicznie i kompletny tj. posiadający wszelkie akcesoria, przewody, kable niezbędne do ich użytkowania. Zaoferowany sprzęt musi być kompletny i gotowy do użytkowania bez dodatkowych zakupów.”, a także § 1 ust. 6 „Sprzęt i oprogramowanie będzie dopuszczony do używania na terenie Rzeczypospolitej Polskiej, będzie posiadać wszelkie niezbędne certyfikaty, a jego parametry odpowiadać będą polskim normom.”, nie będzie wymagał składania dodatkowego oświadczenia zaproponowanego przez Uczestnika postępowania.**

10. Pytanie dotyczące: OPZ – pkt. 1 Komputer stacjonarny

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.”?*



**Odpowiedź Zamawiającego – Zamawiający każdorazowo weryfikuje dostarczany przedmiot zamówienia w celu ustalenia jego zgodności z umową. Czynności te Zamawiający może przeprowadzić również w sposób wskazany przez Wykonawcę w zaproponowanej formule klauzury tj. przez weryfikację oprogramowania i powiązanych z nim elementów, takich jak certyfikaty/etykiety producenta oprogramowania lub w inny sposób, jeżeli Zamawiający stwierdzi zaistnienie takiej konieczności.**

11. Pytanie dotyczące: OPZ – pkt. 1, 2, 3, 4 Komputer stacjonarny, laptopy, Serwer Typ I, Serwer Typ II

Czy Zamawiający usunie zapis wymogu posiadanie przez oferenta ISO27001? Taki zapis w rażący sposób narusza konkurencyjność, co jest niezgodne z zasadami równego traktowania.

**Odpowiedź Zamawiającego – Zamawiający informuje, iż Norma ISO 27001 (lub ISO/IEC 27001) to międzynarodowa norma standaryzująca systemy zarządzania bezpieczeństwem informacji (SZBI). Norma ta określa wymagania dla ustanowienia, wdrożenia, utrzymania i ciągłego doskonalenia systemu zarządzania bezpieczeństwem informacji.**

Serwisując sprzęt komputerowy, a w szczególności dyski SSD lub HDD na których są przetwarzane dane osobowe firma winna posiadać taki Certyfikat aby zabezpieczyć Interes Zamawiającego i jego podopiecznych.

W związku z powyższym, Zamawiający podtrzymuje zapisy OPZ – pkt. 1,2,3 i 4 w zakresie posiadania przez oferenta certyfikatu ISO 27001.

**Wprowadzone odpowiedzi na pytania stanowią integralną część SWZ.**

**Termin składania ofert nie ulega zmianie.**

Jednocześnie Zamawiający informuje, że treść zapytania wraz z odpowiedzią zostały opublikowane na stronie internetowej prowadzonego postępowania: <https://ezamowienia.gov.pl> oraz <https://www.brzeznica.pl/przetargi/zamowienia-publiczne-2023>, na której zamieszczona jest SWZ.

WÓJT  
Gminy Brzeźnica  
*Antos*  
mgr inż. Bogusław Antos