



The project has received funding from the European Union's Horizon 2020 research and innovation programme under grant agreement No 857543

Warszawa, dnia 01.08.2022 r.

PYTANIA ORAZ WYJAŚNIENIA TREŚCI SWZ W POSTĘPOWANIU NA „DOSTAWĘ OPROGRAMOWANIA BIUROWEGO” – NR SPRAWY 6/TPBN/2022

Zamawiający - **ENSEMBLE3 Sp. z o.o. z siedzibą w Warszawie , ul. Wólczyńska 133, 01-919** Warszawa, na podstawie art. 284 ust. 6 ustawy Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2021 r. poz. 1129 z późn zm.), zwanej dalej pzp, informuje, iż w przedmiotowym postępowaniu, w dniu 27.07.2022 r. do Zamawiającego wpłynęły następujące pytania dotyczące treści SWZ.

Poniżej Zamawiający zamieszcza treść pytań wraz z odpowiedziami:

PYTANIE 1

Czy akceptujecie Państwo możliwość dostawy niektórych licencji wcześniej używanych? Oferujemy takie rozwiązania od kilku lat na podstawie Dyrektywy Parlamentu Europejskiego i Rady 2009/24/WE z dnia 23 kwietnia 2009 r. w sprawie ochrony prawnej programów komputerowych i innych przepisów, które również mogę przytoczyć. Oprogramowanie jest w pełni funkcjonalne (jak nowe) i wyposażone w pełną dokumentację dla ewentualnego audytu.

MS Office 2021 nie jest kompatybilny z Windows 7 i 8. Taką kompatybilność zapewnia np. Office 2019 Pro Plus oferowany przez nas. Czy możemy zaoferować Office 2019 zamiast 2021?

ODPOWIEDŹ ZAMAWIAJĄCEGO:

Zamawiający nie wyraża zgody na modyfikację treści SWZ i podtrzymuje zapisy dotyczące wymagań przedmiotu zamówienia ujęte w SWZ oraz poszczególnych Załącznikach do SWZ.



The project has received funding from the European Union's Horizon 2020 research and innovation programme under grant agreement No 857543

PYTANIE 2

Zwracamy się do Państwa jako Zamawiającego w związku z ogłoszonym zamówieniem publicznym pn. „Dostawa oprogramowania biurowego” , dostępnym na stronie internetowej: <https://ensemble3.eu/public-procurement>. W załączniku nr 1 do SWZ, w części II. Wymagania ogólne pozycja nr 1, w punkcie 12, przedstawiają Państwo następujące wymagania: „Zamawiający wymaga, aby dostarczony Przedmiot zamówienia: pochodził z legalnego kanału sprzedaży, był oryginalny, fabrycznie nowy, wolny od wad fizycznych i prawnych a także od wszelkich długów i obciążeń, oraz niepoddawany procesowi odnowienia (ang. refurbished) oraz jego zakres był zgodny z niniejszym Załącznikiem. ” Przedstawione powyżej wymaganie dotyczące „fabrycznie nowego” przedmiotu zamówienia stoi w wyraźnej sprzeczności z zapisami ustawy o udzielaniu zamówień publicznych, zgodnie z którymi zamawiający musi przestrzegać zasady przejrzystości i proporcjonalności oraz, że w odniesieniu do wykonawców instytucja zamawiająca musi przestrzegać zasad równego traktowania i niedyskryminacji (ustawa z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych, art. 16 pkt 1-3).

Ustawa o zamówieniach publicznych w żadnym przepisie nie stanowi, że przedmiotem zamówienia publicznego powinny być wyłącznie nowe produkty. Przedmiotem dostawy mogą być zatem również „używane” licencje, wobec których doszło do wyczerpania prawa dystrybucji (rozpowszechniania) na terenie Unii Europejskiej. Stawiając wspomniane powyżej wymagania, powstają nieuzasadnione bariery dla konkurencji, w wyniku których wykonawcy oferujący używane oprogramowanie wykluczeni są z udziału w postępowaniu przetargowym. Pragniemy podkreślić, że pod względem funkcjonalności i jakości nie ma różnicy między nowym a używanym oprogramowaniem. W obu przypadkach otrzymuje ono wszystkie poprawki oraz aktualizacje zabezpieczeń wydawane przez producenta, zgodnie z polityką cyklu życia produktu. Jako Zamawiający otrzymaliby Państwo oryginalny produkt, pochodzący z legalnego kanału sprzedaży, wolny od wad fizycznych i prawnych a także od wszelkich długów i obciążeń, niepoddawany procesowi odnowienia (ang. refurbished), z tymi samymi funkcjami i możliwościami użytkowania co nowe oprogramowanie, spełniający wszystkie wymagania przedstawione w opisie przedmiotu zamówienia. Wykonawca oferujący używane oprogramowanie, zgodnie z obowiązującymi przepisami prawnymi dotyczącymi obrotu używanymi licencjami na oprogramowanie, jest zobowiązany przedstawić odpowiednie



The project has received funding from the European Union's Horizon 2020 research and innovation programme under grant agreement No 857543

informacje oraz dokumenty potwierdzające spełnienie wymogów legalności tego typu rozwiązania. Spełnienie warunków legalnego obrotu używanym oprogramowaniem należy udokumentować poprzez: 1) Oświadczenie pierwszego nabywcy zawierające następujące informacje: - Potwierdzenie odinstalowania i zrzeczenie się prawa do korzystania z oprogramowania. - Identyfikacja pierwszego nabywcy (informacja zalecana) oraz numer umowy zawartej między pierwszym nabywcą a producentem oprogramowania (informacja obowiązkowa). - Potwierdzenie, że oprogramowanie zostało po raz pierwszy wydane i było przedmiotem obrotu na rynku UE/EOG. - Oprogramowanie zostało w pełni opłacone i nie są z nim związane prawa osób trzecich. - Oprogramowanie zostało wydane na licencji wieczystej bez terminu wygaśnięcia. 2) Listę pełnego łańcucha właścicieli wraz z oświadczeniem wszystkich poprzednich właścicieli o odinstalowaniu i zrzeczeniu się prawa do użytkowania.

Podstawa prawna: • Dyrektywa Parlamentu Europejskiego i Rady 2009/24/WE z dnia 23 kwietnia 2009 r. w sprawie ochrony prawnej programów komputerowych • Wyrok Trybunału (wielka izba) z dnia 3 lipca 2012 r., UsedSoft GmbH przeciwko Oracle International Corp. Oświadczamy, że przy wyborze naszej oferty, firma Forscope a.s. przedstawi Zamawiającemu wszystkie wyżej wymienione informacje oraz dokumenty. Na Państwa życzenie, możemy przedstawić dodatkowe opinie prawne oraz referencje dotyczące zrealizowanych zamówień dla jednostek publicznych w krajach Europy Środkowo-Wschodniej. Dodatkowe informacje dostępne są na naszej stronie internetowej: <https://www.forscope.pl/blog/podstawy-prawne-uzywanego-oprogramowania/> W związku z powyższym sugerujemy, aby Państwa organizacja zmieniła warunki zamówienia w taki sposób, aby uwzględnieni zostali wykonawcy oferujący dostawę używanych licencji. Poniżej dostępna jest proponowana korekta. Aktualne brzmienie II. Wymagania ogólne pozycja nr 1, punkt 12: „Zamawiający wymaga, aby dostarczony Przedmiot zamówienia: pochodził z legalnego kanału sprzedaży, był oryginalny, fabrycznie nowy, wolny od wad fizycznych i prawnych a także od wszelkich długów i obciążeń, oraz niepoddawany procesowi odnowienia (ang. refurbished) oraz jego zakres był zgodny z niniejszym Załącznikiem.” Proponowana aktualizacja zapisu w II. Wymagania ogólne pozycja nr 1, punkt 12: „12.1 Zamawiający wymaga, aby dostarczony Przedmiot zamówienia: pochodził z legalnego kanału sprzedaży, był oryginalny, wolny od wad fizycznych i prawnych a także od wszelkich długów i obciążeń, oraz niepoddawany procesowi odnowienia (ang. refurbished) oraz jego zakres był zgodny z niniejszym Załącznikiem. 12.2 W przypadku



The project has received funding from the European Union's Horizon 2020 research and innovation programme under grant agreement No 857543

dostawy używanych licencji, Zamawiający wymaga, aby Wykonawca wraz z licencjami dostarczył następujące dokumenty: - informacje o pierwszym nabywcy oprogramowania, jak również numer umowy licencyjnej, na podstawie której zakupiono oprogramowanie, - dowód, że oprogramowanie zostało wprowadzone do obrotu przez podmiot praw autorskich lub za jego zezwoleniem na obszarze UE lub EOG. pełny łańcuch właścicieli oprogramowania, - potwierdzenie odinstalowania oprogramowania od każdego z poprzednich właścicieli. ” Tak sformułowane zapisy pozwolą na organizację zamówienia publicznego z poszanowaniem zasad uczciwej konkurencji, a także zapewnią to, że w przypadku wyboru najkorzystniejszej oferty w postaci używanych licencji, będą one mogły zostać w sposób bezpieczny i legalny wykorzystane przez Zamawiającego. Pragniemy również zwrócić Państwa uwagę na zapis II. Wymagania ogólne pozycja nr. 1, punkt 10: „10. Posiadać pełną kompatybilność z systemami operacyjnymi: • MS Windows 7 (32 i 64-bit), • MS Windows 8 (32 i 64-bit), • MS Windows 8.1 (32 i 64-bit), • MS Windows 10 (32 i 64-bit), • MS Windows 11 (32 i 64-bit), ” Z informacji przedstawionych na stronie producenta wynika, że zarówno „Microsoft Office 2021 Home & Business All Lang ESD” jak i „Microsoft Office 2021 Professional All Lang ESD” nie spełniają wymogów dotyczących kompatybilności ze wszystkimi w.w. systemami operacyjnymi. Dotyczy to również innych edycji oraz wersji pakietów MS Office, które mogłyby zostać zaoferowane jako oprogramowanie równoważne. Ze względów technicznych, wymagania dot. kompatybilności powinny zostać ograniczone do dwóch najnowszych wersji systemu MS Windows – MS Windows 10 (32 i 64-bit) oraz MS Windows 11 (32 i 64-bit), Źródło: [https://www.microsoft.com/en/microsoft-365/microsoft-365-and-office resources#coreui-heading-j4d3wac](https://www.microsoft.com/en/microsoft-365/microsoft-365-and-office-resources#coreui-heading-j4d3wac)

ODPOWIEDŹ ZAMAWIAJĄCEGO:

Zamawiający nie wyraża zgody na modyfikację treści SWZ i podtrzymuje zapisy dotyczące wymagań przedmiotu zamówienia ujęte w SWZ oraz poszczególnych Załącznikach do SWZ.

**Zatwierdzam
Z up. Kierownika Zamawiającego**