

Toruń, 12.07.2022 r.

ODPOWIEDZI NA PYTANIA I ZMIANA SWZ

Do wszystkich wykonawców:

Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego – zamówienia klasycznego prowadzonego w trybie podstawowym z możliwością negocjacji na: „**dostawę wyposażenia dla pracowni zawodowych w Zespole Szkół Przemysłu Spożywczego w Toruniu w ramach projektu „Twoja przyszłość w nowoczesnej szkole zawodowej” w ramach Regionalnego Programu Operacyjnego Województwa Kujawsko-Pomorskiego na lata 2014-2020, Poddziałanie 6.3.2 Inwestycje w infrastrukturę kształcenia zawodowego**”(nr sprawy: 12/2022)

W związku z otrzymanymi pytaniami dotyczącymi treści SWZ jakie wpłynęły do Zamawiającego od Uczestnika postępowania, Zamawiający udziela odpowiedzi jak poniżej.

1. Pytanie dotyczące: Załącznik 1a do SIWZ

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:

Zamawiający informuje, że w załączniku nr 4 do SWZ – projektowane postanowienia umowy, § 1 ust. 5 wskazał, że: „**dostarczony przedmiot umowy musi być fabrycznie nowy, nieużywany, sprawny i nie może być przedmiotem praw ani zobowiązań osób trzecich, musi pochodzić z oficjalnych kanałów dystrybucji.**”

Zamawiający zmienił Załącznik 1a do SWZ poprzez dodanie poz.14 „dostawa i montaż”, w której uwzględnił następujące zapisy :

„ 1. Stan fabrycznie nowy, oryginalne opakowanie; sprzęt pozbawiony wad technicznych, prawnych i formalnych, zwłaszcza w zakresie licencji i uprawnień do aktualizacji oprogramowania systemowego, wraz z zainstalowanym oprogramowaniem systemowym i wymaganymi licencjami. Zestawy komputerowe mają być złożone, gotowe do pracy.

2. W dniu dostawy sprzętu Wykonawca dostarczy przedstawicielowi Zamawiającego wskazanemu do odbioru sprzętu certyfikaty autentyczności oprogramowania lub naklejkę holograficzną lub naklejkę z kluczem.

3. Zamawiający zastrzega sobie prawo do żądania na etapie dostawy od Wykonawcy przedstawienia dokumentów dotyczących zakupu oprogramowania w autoryzowanym kanale dystrybucyjnym producenta oprogramowania.

4. Zamawiający zastrzega sobie prawo do wystosowania po dostawie sprzętu zapytania do producenta z prośbą o weryfikację numerów seryjnych w celu sprawdzenia zgodności ze specyfikacją i zastrzega sobie prawo odstąpienia od podpisania protokołu bezusterkowego odbioru końcowego w przypadku nie spełnienia powyższych zapisów.”

2. *Pytanie dotyczące: Załącznik 1a do SIWZ*

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”? 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 informuje jak powyżej, że załącznik nr 4 do SWZ – projektowane postanowienia umowy, § 1 ust. 5 zawiera zapisy: „dostarczony przedmiot umowy musi być fabrycznie nowy, nieużywany, sprawny i nie może być przedmiotem praw ani zobowiązań osób trzecich, musi pochodzić z oficjalnych kanałów dystrybucji” a dodatkowo Zamawiający zmienił Załącznik 1a do SWZ poprzez dodanie poz.14 „dostawa i montaż”.

3. *Pytanie dotyczące: Załącznik 1a do SIWZ*

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 Zamawiającego:

Zamawiający informuje, że zamierza skorzystać z prawa do weryfikacji dostarczonego sprzętu na etapie dostawy.

4. Czy Zamawiający w trosce o to, aby otrzymany sprzęt komputerowy był jak najwyższej jakości, a jego montaż i produkcja odbywały się wg ścisłych norm jakościowych i środowiskowych, co wpływa na bezpieczeństwo i komfort użytkowania oraz serwisowania sprzętu, ponadto gwarantuje, że komputery które otrzyma będą komputerami firm które sprzedają tylko i wyłącznie nowe oprogramowanie Microsoft, z legalnego kanału dystrybucji w Polsce lub bezpośrednio od producenta, będzie żądał przedstawienia Certyfikatów ISO-9001 oraz ISO-14001 na produkcję, montaż i serwis sprzętu komputerowego, w celu potwierdzenia spełniania wymagań? Jeśli tak to zwracamy się z wnioskiem o dołączenie do opisu przedmiotu zamówienia następującego zapisu:

Certyfikat PN-EN ISO 9001:2015 producenta urządzenia, w zakresie co najmniej produkcji, montażu i serwisu urządzeń komputerowych – wydruk certyfikatu załączyć do oferty,

Certyfikat PN-EN ISO 14001:2015 producenta urządzenia, w zakresie co najmniej produkcji, montażu i serwisu urządzeń komputerowych – wydruk certyfikatu załączyć do oferty,

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający nie będzie żądał składania wraz z ofertą wskazanych przez Uczestnika postępowania certyfikatów.

5. Pytanie dotyczące: Załącznik 1a do SIWZ

Czy Zamawiający wymaga, aby dostarczone oprogramowanie systemowe uprawniało do pomocy technicznej producenta oprogramowania na zasadach EULA?

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający wyraża zgodę na propozycję Wykonawcy i postanawia zmienić SWZ poprzez dodanie w Załączniku 1a do SWZ, poz. 12 następującego zapisu: „dostarczone oprogramowanie systemowe uprawnia do pomocy technicznej producenta oprogramowania oraz zostało objęte gwarancją producenta oprogramowania na zasadach EULA”

6. Pytanie dotyczące: Załącznik 1a do SIWZ

Czy Zamawiający wymaga, aby dostarczone oprogramowanie zostało objęte gwarancją producenta oprogramowania na zasadach EULA?

Odpowiedź Zamawiającego:

Jak wyżej. Zamawiający wyraża zgodę na propozycję Uczestnika postępowania i postanawia zmienić SWZ poprzez dodanie w Załączniku 1a do SWZ, poz. 12 następującego zapisu: „dostarczone oprogramowanie systemowe uprawnia do pomocy technicznej producenta oprogramowania oraz zostało objęte gwarancją producenta oprogramowania na zasadach EULA”

7. Pytanie dotyczące: Załącznik 1a do SIWZ

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 Zamawiającego:

Zamawiający informuje, że w załączniku 1a do SWZ poz. 12 wskazał:

„ licencja na system operacyjny musi być nieograniczona czasowo, z możliwością wielokrotnej instalacji systemu na oferowanym sprzęcie bez konieczności kontaktowania się przez Zamawiającego z producentem systemu lub sprzętu”.

8. Pytanie dotyczące: Załącznik 1a do SIWZ

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 Zamawiającego:

Zamawiający informuje, że w związku z zapisami załącznika nr 4 do SWZ – projektowane postanowienia umowy, § 1 ust. 5 wskazującymi, że: „dostarczony przedmiot umowy musi być fabrycznie nowy, nieużywany, sprawny i nie może być przedmiotem praw ani zobowiązań osób trzecich, musi pochodzić z oficjalnych kanałów dystrybucji” na etapie dostawy może żądać przedstawienia dokumentów dot. zakupu tego oprogramowania w autoryzowanym kanale dystrybucyjnym producenta oprogramowania.

9. Pytanie dotyczące: Załącznik 1a do SIWZ

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 zamierza weryfikować bezpośrednio u producenta.

10. Pytanie dotyczące: Załącznik 1a do SIWZ

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 Zamawiającego:

Zamawiający informuje, że w związku z istniejącymi zapisami załącznika nr 4 do SWZ – projektowane postanowienia umowy, § 1 ust. 5 wskazującymi, że: „dostarczony przedmiot umowy musi być fabrycznie nowy, nieużywany, sprawny i nie może być przedmiotem praw ani zobowiązań osób trzecich, musi pochodzić z oficjalnych kanałów dystrybucji” a także z uwagi na wskazane powyżej zamiany, wprowadzone przez Zamawiającego do Załącznika 1 do SWZ, nie będzie wymagał składania dodatkowego oświadczenia zaproponowanego przez Uczestnika postępowania.

11. Pytanie dotyczące: Załącznik 1a do SIWZ

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 wyraża zgodę na propozycję Uczestnika postępowania i w związku z powyższym postanawia zmienić treść Załącznika nr 4 do SWZ – projektowane postanowienia umowy poprzez dodanie w § 3 ust. 7 w brzmieniu:

„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 14 dni od daty dostawy. Ponadto, powyższe informacje zostaną przekazane producentowi oraz odpowiednim służbom i organom ścigania.”

Zamawiający informuje, że w załączniku 1b do SWZ dodał pozycję 4 „dostawa” zawierającą następujące zapisy: „Wykonawca wraz z oprogramowaniem dostarczy dokumenty, potwierdzające udzielenie licencji, w tym certyfikaty legalności oprogramowania.”

W związku z pytaniami, które wpłynęły do Zamawiającego w przedmiocie w/w postępowania niniejszym Zamawiający zmienia termin składania ofert i modyfikuje SWZ w następujący sposób:

- wykreśla się zapisy części IX SWZ w pkt 29 ppkt1) i wprowadza się w to miejsce zapisy:

29. Składanie ofert

- 1) Oferty należy składać do dnia **20.07.2022 roku do godz. 10.00** wyłącznie za pośrednictwem Platformy.

- wykreśla się zapisy części IX SWZ w pkt 31 ppkt1) i wprowadza się w to miejsce zapisy:

31. Związanie ofertą

- 1) Wykonawca pozostaje związany złożoną ofertą 30 dni od dnia upływu terminu składania ofert (przy czym pierwszym dniem terminu związania ofertą jest dzień, w którym upływa termin składania ofert), **do dnia 18.08.2022 r.** Bieg terminu związania ofertą rozpoczyna się wraz z upływem terminu składania ofert.

- wykreśla się zapisy części IX SWZ w pkt 32 ppkt1) i wprowadza się w to miejsce zapisy:

32. Otwarcie ofert

- 1) Otwarcie ofert nastąpi poprzez odszyfrowanie wczytanych na Platformie ofert w dniu **20.07.2022 r. o godz. 10.30**, przy czym nie później niż dnia następnego po dniu, w którym upłynął termin składania ofert. W przypadku awarii systemu teleinformatycznego, przy użyciu którego następuje otwarcie ofert, która powoduje brak możliwości otwarcia ofert w terminie określonym przez Zamawiającego, otwarcie ofert następuje niezwłocznie po usunięciu awarii.

Zamawiający informuje, że powyższe zmiany są wiążące dla Wykonawców i stanowią integralną część specyfikacji warunków zamówienia.

Zamawiający dokonał aktualizacji SWZ o treści przedstawione powyżej i postanowił udostępnić uczestnikom postępowania jednolity tekst SWZ.