Gmina Nidzica *Nidzica, dnia 7 lipca 2022 r.*

Plac Wolności 1

13-100 Nidzica

***Do wszystkich Wykonawców***

***nr post.: TI.271.9.2022***

Znak sprawy: TI.271.9.2022

**WYJAŚNIENIA NR 2 i ZMIANY TREŚCI SPECYFIKACJI WARUNKÓW ZAMÓWIENIA**

dot. postępowania o udzielenie zamówienia publicznego w trybie przetargu nieograniczonego na dostawy pn.: **Dostawa sprzętu informatycznego związana z realizacją projektów w ramach grantu „Cyfrowa Gmina” oraz „Wsparcie dzieci z rodzin pegeerowskich w rozwoju cyfrowym – Granty PPGR”**

Działając zgodnie z art. 135 ust. 2 i 6 oraz art. 137 ust. 1 i 2 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 roku - Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2021 r., poz. 1129 ze zm.) Zamawiający poniżej wyjaśnia i zmienia treść Specyfikacji Warunków Zamówienia sporządzonej w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego na w/w dostawy.

1. **Treść zapytań z dnia 01.07.2022r.:**

1.

Pytanie dotyczące: część 1, poz.1 (typ A i B) oraz poz. 2 (typ A, B, C i D).

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 wymaga fabrycznie nowego systemu operacyjnego (nieużywanego nigdy wcześniej), w wersji z certyfikatem autentyczności dla każdej licencji, o ile producent oferowanego oprogramowania stosuje certyfikaty autentyczności. Zamawiający modyfikuje załącznik nr 1 do SWZ – Szczegółowy Opis Przedmiotu Zamówienia poprzez dodanie w rozdziałach 2.1, 3.1, 4.1 Wymagania ogólne w zakresie dostawy sprzętu punktu nr 11 o następującej treści:

11. Dla dostaw sprzętu informatycznego z systemem operacyjnym Zamawiający wymaga fabrycznie nowego systemu operacyjnego (nieużywanego nigdy wcześniej), w wersji z certyfikatem autentyczności dla każdej licencji, o ile producent oferowanego oprogramowania stosuje certyfikaty autentyczności. Wykonawca zobowiązany jest do dostarczenia fabrycznie nowego systemu operacyjnego nieużywanego oraz nigdy wcześniej nieaktywowanego 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, o ile producent oferowanego oprogramowania stosuje takie zabezpieczenia. Zamawiający zastrzega możliwość weryfikacji dostarczonego oprogramowania na etapie oceny ofert jak i na etapie dostawy pod kątem legalności oprogramowania bezpośrednio u producenta oprogramowania. Zamawiający zastrzega możliwość żądania od Wykonawcy na etapie dostawy przedstawienia dokumentów dotyczących zakupu oprogramowania w autoryzowanym kanale dystrybucyjnym producenta oprogramowania.

2.

Pytanie dotyczące: część 1, poz.1 (typ A i B) oraz poz. 2 (typ A, B, C i D).

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

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:

Wykonawca zobowiązany jest do dostarczenia fabrycznie nowego systemu operacyjnego nieużywanego oraz nigdy wcześniej nieaktywowanego 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, o ile producent oferowanego oprogramowania stosuje takie zabezpieczenia. Zamawiający modyfikuje załącznik nr 1 do SWZ – Szczegółowy Opis Przedmiotu Zamówienia poprzez dodanie w rozdziałach 2.1, 3.1, 4.1 Wymagania ogólne w zakresie dostawy sprzętu punktu nr 11 o treści wskazanej w odpowiedzi na pytanie nr 1.

3.

Pytanie dotyczące: część 1, poz.1 (typ A i B) oraz poz. 2 (typ A, B, C i D).

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 zastrzega możliwość weryfikacji dostarczonego oprogramowania na etapie oceny ofert jak i na etapie dostawy pod kątem legalności oprogramowania bezpośrednio u producenta oprogramowania. Zamawiający modyfikuje załącznik nr 1 do SWZ – Szczegółowy Opis Przedmiotu Zamówienia poprzez dodanie w rozdziałach 2.1, 3.1, 4.1 Wymagania ogólne w zakresie dostawy sprzętu punktu nr 11 o treści wskazanej w odpowiedzi na pytanie nr 1.

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:

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 żąda przedłożenia przez Wykonawcę przedmiotowych środków dowodowych w zakresie określonym w SWZ oraz w załączniku nr 1 do SWZ – Szczegółowy Opis Przedmiotu Zamówienia w punktach „Dokumenty potwierdzające jakość produktu i sposobu jego wykonania” dla poszczególnych, odrębnie wyspecyfikowanych urządzeń. Zamawiający nie modyfikuje treści załącznika nr 1 do SWZ – Szczegółowy Opis Przedmiotu Zamówienia.

5.

Pytanie dotyczące: część 1, poz.1 (typ A i B) oraz poz. 2 (typ A, B, C i D).

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

Odpowiedź:

Nie, Zamawiający nie postawił takiego wymogu.

6.

Pytanie dotyczące: część 1, poz.1 (typ A i B) oraz poz. 2 (typ A, B, C i D).

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

Odpowiedź:

Nie, Zamawiający nie postawił takiego wymogu.

7.

Pytanie dotyczące: część 1, poz.1 (typ A i B) oraz poz. 2 (typ A, B, C i D).

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:

Nie, Zamawiający nie postawił takiego wymogu.

8.

Pytanie dotyczące: część 1, poz.1 (typ A i B) oraz poz. 2 (typ A, B, C i D).

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 zastrzega możliwość żądania od Wykonawcy na etapie dostawy przedstawienia dokumentów dotyczących zakupu oprogramowania w autoryzowanym kanale dystrybucyjnym producenta oprogramowania. Zamawiający modyfikuje załącznik nr 1 do SWZ – Szczegółowy Opis Przedmiotu Zamówienia poprzez dodanie w rozdziałach 2.1, 3.1, 4.1 Wymagania ogólne w zakresie dostawy sprzętu punktu nr 11 o treści wskazanej w odpowiedzi na pytanie nr 1.

9.

Pytanie dotyczące: część 1, poz.1 (typ A i B) oraz poz. 2 (typ A, B, C i D).

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 zastrzega możliwość weryfikacji dostarczonego oprogramowania na etapie oceny ofert jak i na etapie dostawy pod kątem legalności oprogramowania bezpośrednio u producenta oprogramowania w sposób, który producent oferowanego oprogramowania zapewnia bezpośredni z nim kontakt. Zamawiający modyfikuje załącznik nr 1 do SWZ – Szczegółowy Opis Przedmiotu Zamówienia poprzez dodanie w rozdziałach 2.1, 3.1, 4.1 Wymagania ogólne w zakresie dostawy sprzętu punktu nr 11 o treści wskazanej w odpowiedzi na pytanie nr 1.

10.

Pytanie dotyczące: część 1, poz.1 (typ A i B) oraz poz. 2 (typ A, B, C i D).

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, istniejące oświadczenia zawarte w formularzu ofertowym stanowiącym załącznik nr 2 do SWZ, które zobowiązany jest złożyć Wykonawca składając ofertę są wystarczające gdyż mają charakter szeroki i obejmują konsekwencje wynikające z naruszenia przepisów sensu largo.

11.

Pytanie dotyczące: część 1, poz.1 (typ A i B) oraz poz. 2 (typ A, B, C i D).

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/etykiet producenta, zamawiający zastrzega sobie prawo do wstrzymania płatności do czasu dostarczenia oprogramowania i certyfikatów/etykiet 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:

Nie, prawo do weryfikacji legalności oprogramowania oferowanego przez Wykonawcę wynika z uprawnień Zamawiającego do weryfikacji treści złożonych ofert oraz prawa do weryfikacji realizacji przedmiotu zamówienia. Zapisy o konkretnych uprawnieniach nie muszą być powielane przy okazji definiowania dokumentacji, jeżeli wynikają z innych powszechnie dostępnych i obowiązujących przepisów prawa. Dodatkowo istniejące zapisy we wzorach umów w załącznikach do SWZ 8.1, 8.2, 8.3 wystarczająco zabezpieczają Zamawiającego w przypadku wystąpienia wady w przedmiocie umowy dając możliwość odstąpienia od niej.

1. Zamawiający dokonuje zmiany treści Specyfikacji Warunków Zamówienia (SWZ) w następujący sposób:
2. SWZ Rozdział VI pkt 1 poprzez dodanie ppkt 4)
3. SWZ Rozdział VIII pkt 1 poprzez dodanie ppkt 6)
4. SWZ poprzez dodanie Załącznika nr 10
5. SOPZ stanowiący Załącznik nr 1 do SWZ w zakresie Części 1 zamówienia pkt 2.1 poprzez dodanie ppkt. 11, w zakresie Części 2 zamówienia poprzez dodanie ppkt. 11, w zakresie Części 3 zamówienia pkt 4.1 poprzez dodanie ppkt. 11, modyfikację pkt 4.3 ppkt. 12, 13 i 18.

Zamawiający informuje, że w wyniku udzielonych wyjaśnień i dokonanych zmian zamieszcza na stronie internetowej prowadzonego postępowania następujące załączniki:

1/ SWZ po zmianach z dnia 7 lipca 2022 r.

2/ Zał.nr 1 do SWZ Szczegółowy opis przedmiotu zamówienia po zmianach z dnia 7 lipca 2022 r.

3/ Zał. nr 10 do SWZ w wyniku zmian z dnia 7 lipca 2022 r.

Powyższe wyjaśnienia i zmiany stają się integralną częścią SWZ i są wiążące przy składaniu ofert.

*Powyższe wyjaśnienia nr 2 i zmiany treści SWZ*

*zamieszczono w dniu 7 lipca 2022 r.: na stronie internetowej prowadzonego postępowania:*

<https://bip.nidzica.pl/zamowienia_publiczne/110/status/0/rodzaj/0/wzp/zwr/>

*Burmistrz Nidzicy*

*/-/ Jacek Kosmala*