



**TERMY**  
**MALTAŃSKIE**  
POZNAŃ

l.dz. ZP.R.24.2024/11.05

Poznań, 8 maja 2024 r.

## Wszyscy Wykonawcy

dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia na zakup 14 szt. licencji Windows Server 2022 Standard

Działając na podstawie punktu 11.8 Zapytania Ofertowego Zamawiający przekazuje odpowiedzi na pytania Wykonawców.

### Pytanie 1

Wymieniony przez zamawiającego kod producenta wskazuje na kanał dystrybucyjny CSP, czy zamawiający dopuszcza inne oficjalne kanały dystrybucji Microsoft np. MPSA?

### Odpowiedź

Zamawiający nie dopuszcza.

### Pytanie 2

Jako przedstawiciel Wykonawcy (...<sup>1</sup>) – firmy zainteresowanej dostarczeniem Państwu licencji na 1 oprogramowanie, chciałbym przedstawić dodatkowe informacje i sugestie odnośnie ogłoszonego postępowania na zakup licencji Windows Server 2022 Standard.

#### 1. Podstawowe uwagi i sugestie

1.1. Planowany zakup licencji Windows Server 2022 Standard może zostać zrealizowany znacznie taniej, w porównaniu ze średnią ceną dla licencji bezpośrednio z dystrybucji producenta. Warunkiem jest wprowadzenie właściwych zapisów w Zapytaniu ofertowym, które pozwalają na udział wykonawców oferujących licencje na oprogramowanie z rynku wtórnego. Szczegółowe omówienie tematyki tzw. „używanych licencji” dostępne jest na dalszych stronach opracowania.

1.2. dopuszczenie licencji na oprogramowanie z rynku wtórnego zapewni możliwość zakupu oprogramowania o wymaganych cechach dotyczących jakości i bezpieczeństwa, a także prawidłową realizację zadań planowanych przez Zamawiającego przy jednoczesnym osiągnięciu najlepszego efektu ekonomicznego.

#### 2. Sugerowane zapisy i zmiany

2.1. Mając na uwadze powyższe, Wykonawca pragnie zasugerować wprowadzenie zmian, które pozwolą na dopuszczenie dostawy oprogramowania z rynku wtórnego, przy jednoczesnym zapewnieniu bezpieczeństwa zakupu.

#### 2.2. Środki dowodowe dla licencji z rynku wtórnego

Ze względu na różną jakość i wiarygodność ofert składanych przez dostawców działających na polskim rynku, pragniemy zwrócić Państwa uwagę na dokumenty dostarczane wraz z oprogramowaniem.

Wykonawca oferujący licencje na oprogramowanie z rynku wtórnego, zgodnie z obowiązującymi przepisami i orzecznictwem, jest zobowiązany przedstawić odpowiednie informacje oraz dokumenty potwierdzające spełnienie wymogów legalności tego typu rozwiązania. W związku z tym, w celu

---

<sup>1</sup> (...) jest brokerem oprogramowania, który sprzedaje i skupuje zbędne i nadmiarowe używane licencje (spełniające wszystkie prawnie określone wymagania) pochodzące od klientów firmowych z sektora prywatnego oraz publicznego, działających w krajach Unii Europejskiej.

uniknięcia ewentualnych wątpliwości co do przedmiotu oferty, Zamawiający powinien wymagać od wykonawców przedstawienia informacji (środków dowodowych) w zakresie omówionym poniżej w 4.1. - 4.3.

Wnioskujemy o dodanie zapisu:

Zamawiający dopuszcza dostawę oprogramowania w postaci licencji z rynku wtórnego, wobec których doszło do wyczerpania prawa producenta do zezwalania na dalszy obrót produktem po wprowadzeniu do obrotu oryginału albo egzemplarza produktu na terytorium Europejskiego Obszaru Gospodarczego (zgodnie z art. 51 ust. 3 ustawy z dnia 4 lutego 1994 r. o prawie autorskim i prawach pokrewnych, stanowiącym implementację art. 4 ust. 2 Dyrektywy Parlamentu Europejskiego i Rady 2009/24/WE z dnia 23 kwietnia 2009 r. w sprawie ochrony prawnej programów komputerowych, oraz zgodnie z wyrokiem Trybunału Sprawiedliwości Unii Europejskiej z dnia 3 lipca 2012 r. w sprawie UsedSoft GmbH v. Oracle International Corp., sygn. C-128/11).

Wykonawca, który oferuje licencje na oprogramowanie z rynku wtórnego, najpóźniej w momencie dostawy zobowiązany jest przedstawić dodatkowo „Oświadczenie pierwszego nabywcy licencji” zawierające następujące informacje:

- Potwierdzenie odinstalowania oprogramowania.
- Identyfikacja pierwszego nabywcy oraz numer umowy zawartej między pierwszym nabywcą a producentem oprogramowania.
- Potwierdzenie, że oprogramowanie zostało po raz pierwszy wydane i było przedmiotem obrotu na rynku Unii Europejskiej lub Europejskiego Obszaru Gospodarczego.
- Oprogramowanie zostało w pełni opłacone.
- Oprogramowanie zostało wydane na licencji wieczystej bez terminu wygaśnięcia.

Dodatkowo (jeśli dotyczy), wymagane jest przedstawienie tzw. „łańcucha własności” – informacji o wszystkich poprzednich właścicielach licencji, ich oświadczeń o odinstalowaniu oprogramowania oraz faktur.

### 3. Oprogramowanie z rynku wtórnego

3.1. Potocznie określane jako „używane” licencje na oprogramowanie (kopie programów komputerowych) to licencje odsprzedane przez pierwotnego nabywcę, który najpóźniej w chwili odsprzedaży, odinstalowuje oprogramowanie i zrzeka się prawa do korzystania z oprogramowania. Obrót licencjami na oprogramowanie z rynku wtórnego jest całkowicie legalny i dopuszczalny, zgodnie z prawem i orzecnictwem polskim oraz europejskim. Taka możliwość wynika z wyczerpania prawa producenta do zezwalania na dalszy obrót produktem po wprowadzeniu do obrotu oryginału albo egzemplarza produktu na terytorium Europejskiego Obszaru Gospodarczego, co zostało uregulowane w art. 51 ust. 3 ustawy z dnia 4 lutego 1994 r. o prawie autorskim i prawach pokrewnych<sup>2</sup>, który stanowi implementację art. 4 ust. 2 Dyrektywy Parlamentu Europejskiego i Rady 2009/24/WE z dnia 23 kwietnia 2009 r. w sprawie ochrony prawnej programów komputerowych<sup>3</sup>. Możliwość obrotu na rynku wtórnym potwierdza także wyrok Trybunału Sprawiedliwości Unii Europejskiej<sup>4</sup> (dalej jako: „TSUE”) z dnia 3 lipca 2012 r. w sprawie UsedSoft GmbH v. Oracle International Corp., sygn. C-128/11 oraz wyrok Krajowej Izby Odwoławczej (dalej jako: „KIO”) z dnia 26 sierpnia 2015 r., sygn. akt KIO 1712/15.

3.2. Omawiając kwestie związane z licencjami z wolnego rynku należy jednocześnie zauważyć, że w odniesieniu do produktu, jakim jest oprogramowanie komputerowe, ustanowienie wymagań, by był to produkt „nowy”, „nieużywany” lub „nieaktywowany”, nie ma żadnego technicznego czy wręcz

<sup>2</sup> T.j. Dz. U. z 2021 r. poz. 1062 ze zm.

<sup>3</sup> Dz.U, UE L z dnia 5 maja 2009 r.

<sup>4</sup> Opublikowany wyrok <https://eur-lex.europa.eu/legal-content/PL/TXT/PDF/?uri=CELEX:62011CJ0128>

logicznego uzasadnienia. O ile bowiem używanie rzeczy może prowadzić do pogorszenia jej jakości wskutek zwykłego zużycia, o tyle korzystanie z oprogramowania nie ma żadnego wpływu na jego cechy funkcjonalne czy inne parametry. Oprogramowanie, w przeciwieństwie do np. samochodów czy książek, nie podlega bowiem jakimkolwiek „zużyciu”. Fakt wcześniejszej aktywacji w żaden sposób nie oznacza, że Zamawiający będzie miał ograniczony dostęp do oprogramowania lub do aktualizacji i poprawek. Zamawiający będzie takim samym, pełnoprawnym użytkownikiem jakim byłby, gdyby licencje były „nowe” i „wcześniej nie aktywowane”.

- 3.3. Należy wskazać, że zarówno oprogramowanie oferowane bezpośrednio w dystrybucji producenta oraz oprogramowanie z rynku wtórnego jest co do zasady produktem identycznym pod względem technicznym i jakościowym i różni się jedynie podstawą prawną jego wykorzystywania. Rozwiązanie to oferuje niczym nie utrudnione i bezpieczne korzystanie z zakupionych programów. Instalacja i aktywacja oprogramowania z wolnego rynku, podobnie jak „nowe” licencje na oprogramowanie opisane przez Zamawiającego, przebiegają tak samo, w oparciu o oryginalne pliki instalacyjne od producenta. Zapewniony jest również dostęp do poprawek oraz aktualizacji zabezpieczeń wydawanych przez producenta, zgodnie z polityką cyklu życia produktu (tzn. wsparcie producenta polegające na udostępnianiu aktualizacji jest zapewniane dopóki producent nie ogłosi zakończenia wspierania oprogramowania).
- 3.4. W przeszłości niektóre publiczne instytucje zamawiające mylnie uważały, że muszą kupować oprogramowanie wyłącznie od dystrybutorów „zatwierdzonych” przez producentów na podstawie różnych umów ramowych, np. MPSA wskazane w Postępowaniu. W tym kontekście należy zauważyć, że obrót licencjami na oprogramowanie z rynku wtórnego nie wymaga autoryzacji ze strony producenta oprogramowania, ponieważ nie jest on stroną w obrocie oraz nie ma wpływu i kontroli nad dalszą sprzedażą produktów zakupionych przez pierwszego nabywcę. Obrót może być swobodnie prowadzony przez podmioty niepowiązane z producentem oprogramowania, przy spełnieniu warunków wspomnianych w proponowanych zapisach (powyżej). Do oferowania licencji z rynku wtórnego nie jest wymagany żaden bezpośredni stosunek umowny z firmą Microsoft.
- 3.5. Oprogramowanie Microsoft z rynku wtórnego jest tożsame funkcjonalnie i technologicznie z nowym oprogramowaniem (jak wskazano powyżej), jednak nie może być dostarczane bezpośrednio poprzez kanał dystrybucji producenta. Dostawa oprogramowania z rynku wtórnego oparta jest na dostarczeniu nabywcy odpowiednich dokumentów (wymienionych we wnioskowanym nowym zapisie do Zapytania ofertowego), przy czym ze względu na wspomniany brak bezpośredniego uczestnictwa producenta oprogramowania w transakcji, następuje bez przypisania licencji do konta zakupowego nowego nabywcy na portalu producenta. Możliwym jest jednak przygotowanie przez Wykonawcę dodatkowego portalu internetowego z indywidualnym kontem zakupowym Zamawiającego, poprzez które możliwym jest zarządzanie zakupionymi używanymi licencjami dostępowymi.

#### 4. Bezpieczny zakup używanego oprogramowania

- 4.1. Wykonawca jest świadomy tego, że Zamawiający może nie być zaznajomiony z rozwiązaniami z rynku wtórnego, a potencjalny zakup licencji może wiązać się z wieloma pytaniami dotyczącymi sposobu dostawy, bezpieczeństwa oraz gwarancji legalności. W celu przedstawienia dodatkowych wyjaśnień, poniżej znajdują się najważniejsze informacje dotyczące warunków legalności i zakupu dla licencji z rynku wtórnego.
- 4.2. Na podstawie europejskich aktów prawnych i orzeczeń sądowych, ukształtowały się cztery warunki prawne dla legalnego przeniesienia własności oprogramowania.
  - Oprogramowanie musi zostać po raz pierwszy zakupione i oddane do użytku w UE lub EOG.
  - Produkt musi zostać w całości opłacony na rzecz właściciela praw autorskich.

- Produkt musi zostać wydany na licencji wieczystej, bez ograniczeń czasowych w użytkowaniu (nie może to być subskrypcja).
- Produkt nie może być dłużej użytkowany przez żadnego poprzedniego właściciela (musi zostać odinstalowany).

4.3. Każdy sprzedawca licencji z rynku wtórnego jest prawnie zobowiązany do udzielenia informacji potwierdzającej spełnienie powyższych warunków. Informacje te zawarte są w dokumentacji towarzyszącej, którą zawsze należy otrzymać przy zakupie, aby mieć dowód na to, że jest się prawowitym właścicielem zakupionych licencji. Nie ma jednego oficjalnego szablonu wyglądu dokumentacji<sup>5</sup>, jednak jej treść powinna zawierać:

- Pochodzenie oprogramowania (pierwszy kraj użytkowania)
- Numer umowy licencyjnej podpisanej między pierwszym właścicielem a producentem oprogramowania
- Nazwa produktu i typ umowy licencyjnej
- Oświadczenie pierwszego właściciela zawierające:
  - Oświadczenie dotyczące odinstalowania oprogramowania
  - Potwierdzenie, że oprogramowanie jest wieczyste i zostało w pełni opłacone
  - Potwierdzenie, że oprogramowanie zostało po raz pierwszy zakupione i oddane do użytku w UE, EOG lub w Szwajcarii
- Łańcuch własności – listę wszystkich poprzednich właścicieli wraz z ich oświadczeniami o odinstalowaniu oprogramowania (jeśli dotyczy)

## 5. Oprogramowanie z rynku wtórnego w sektorze publicznym

5.1. Na polskim rynku prywatnym „używane” oprogramowanie jest chętnie kupowane przez przedsiębiorców między innymi ze względu na to, że jak wskazano powyżej, oferuje ono takie same funkcje i narzędzia jak nowe oprogramowanie, natomiast wykonawcy są w stanie zaoferować je w bardziej korzystnej cenie w porównaniu do średnich cen rynkowych „nowych” licencji. Również na rynku zamówień publicznych można znaleźć liczne przykłady postępowań, w których dopuszczono i zakupiono oprogramowanie z rynku wtórnego.

5.2. Przykładem jest postępowanie pn. „Aktualizacja serwera pocztowego” prowadzone przez Województwo Podkarpackie, nr ref. OR-IV.272.1.18.20225<sup>6</sup> – zamawiający uwzględnił wniosek Wykonawcy o zmianę poszczególnych postanowień wzoru umowy w celu dopuszczenia „używanych” licencji. Oferta Wykonawcy (...) została wybrana przez zamawiającego.

5.3. Oprogramowanie z rynku wtórnego zostało również dopuszczone w postępowaniu prowadzonym przez Ministerstwo Kultury i Dziedzictwa Narodowego, numer ogłoszenia: 2022/BZP 00470653/01<sup>7</sup> – zamawiający uwzględnił wniosek Wykonawcy i wprowadził zmiany pozwalające na składanie ofert na dostawę licencji z wolnego rynku. Oferta Wykonawcy została wybrana przez zamawiającego.

5.4. Przykłady zamówień publicznych zrealizowanych przez Wykonawcę dotyczą również innych krajów UE, np. Republiki Czeskiej – dostawa oprogramowania MS Office dla dzielnicy Praga 158 (Městská část Praha 15), a także Republiki Słowackiej – dostawa Core CAL Suite 2022 dla Prokuratury Generalnej Republiki Słowackiej<sup>8</sup> o wartości ponad 100 000 euro.

5.5. Wszystkie przedstawione przykłady wskazują na wysoką ekonomiczną zasadność dopuszczenia ofert na licencje z rynku wtórnego. Skorzystanie z rozwiązań z wolnego rynku pozwala na efektywne gospodarowanie zasobami i optymalizację kosztów przy jednoczesnym zagwarantowaniu właściwej

<sup>5</sup> Przykładowa dokumentacja [https://cdn.forscope.eu/docs/pl/sample-documentation/forscope-sample\\_documentation-PL2.pdf](https://cdn.forscope.eu/docs/pl/sample-documentation/forscope-sample_documentation-PL2.pdf)

<sup>6</sup> Link do postępowania: <https://miniportal.uzp.gov.pl/Postepowania/92f127de-d24b-4cfa-8402-ceb02abad8d9>

<sup>7</sup> Link do postępowania: <https://zamowienia-mkidn.ezamawiajacy.pl/pn/zamowienia-mkidn/demand/notice/public/79548/details>

<sup>8</sup> Link do postępowania: <https://smlouvy.gov.cz/smlouva/21916145?backlink=ydlhu>

<sup>9</sup> Link do postępowania: <https://www.crz.gov.sk/zmluva/7310645/>

realizacji zadań i projektów zaplanowanych przez stronę zamawiającą.

6. Skup oprogramowania

6.1. Jako broker oprogramowania, Wykonawca zajmuje się zarówno sprzedażą, jak i skupem licencji. W tym zakresie również możemy Państwu zaoferować nasze usługi. Jeżeli w wyniku przeprowadzanej modernizacji są Państwo w posiadaniu zbędnych licencji na starsze wersje oprogramowania (np. Office 2016, Windows Server 2019), nie warto poddawać je likwidacji. Jesteśmy zainteresowani ich zakupem.

7. Podsumowanie

7.1. Skorzystanie z rozwiązań z rynku wtórnego pozwala na zakup oprogramowania o wymaganych cechach dotyczących jakości i bezpieczeństwa, jednocześnie zapewniając osiągnięcie tych samych efektów pracy o wiele niższych kosztach.

7.2. Jeżeli zainteresowały Państwa przedstawione informacje, z chęcią udzielimy dodatkowych wyjaśnień, a także szerzej przedstawimy możliwości związane z rynkiem używanego oprogramowania.

**Odpowiedź**

Zamawiający nie dopuszcza licencji na oprogramowanie z rynku wtórnego.

**Pytanie 3**

Proszę o odpowiedź na poniższe pytanie:

1. Czy Zamawiający posiada konto MPSA? Prosimy o podanie numeru umowy.

**Odpowiedź**

Zamawiający nie posiada konta MPSA.