



FUNDACJA WOLNEGO I OTWARTEGO OPROGRAMOWANIA

ul. Wawrzyniaka 10, 60-505 Poznań
 BIURO FUNDACJI (adres do korespondencji): ul. Staszica 25/8, 60-524 Poznań
 tel.: +48 61 6243474, +48 61 6232536, fax: +48 61 6232504
 KRS 0000277338, REGON 300545500, www.fwiio.pl, biuro@fwiio.pl
 Bank: Multi Bank, BRE Bank S.A., nr rachunku 96114020170000460211360627

Poznań, 25 lutego 2011 r.

Ministerstwo Sprawiedliwości
 [dalej: „Zamawiający”]
 Al. Ujazdowskie 11
 00-950 Warszawa

WNIOSEK O WYJAŚNIENIE DOTYCZĄCE OGŁOSZONEGO PRZETARGU

Działając w imieniu Fundacji Wolnego i Otwartego Oprogramowania [dalej: „Wnioskodawca”], na podstawie art. 181 ust. 1 oraz art. 38 ust. 1 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. - Prawo zamówień publicznych (**Dz.U.10.113.759 j.t.** z późn. zm.) [dalej: „PZP”], w związku z ogłoszonym Zamówieniem publicznym pt. *Budowa systemu usług elektronicznych MS, w tym uruchomienie usług dla przedsiębiorców i osób fizycznych, poprzez dostęp elektroniczny do wydziałów Krajowego Rejestru Sądowego, Krajowego Rejestru Karnego, Biura Monitora Sądowego i Gospodarczego* (nr BDG-II-3711-04/11), przedkładamy wątpliwości dotyczące istoty tego przetargu.

Analiza dokumentów przetargowych sprawia, iż zasadnym jest pytanie, czy Zamawiający rozważył możliwość zagwarantowania sobie w omawianym przetargu przeniesienia autorskich praw majątkowych oraz dostęp do pełnej dokumentacji oprogramowania, wraz z jego kodem źródłowym. Zakupienie oprogramowania na własność, nawet, jeżeli na początku okaże się droższe niż jedynie zakup licencji, pozwoli na poczynienie oszczędności w przyszłości, nie mówiąc o tym, że dzięki temu Zamawiający nie będzie uzależniony od jednej tylko firmy. W przyszłości pozwoliłoby to Zamawiającemu na uniknięcie ponoszenia opłat licencyjnych; co więcej, zakupione oprogramowanie mogłaby obsługiwać (a także rozwijać) dowolna firma, wyłoniona w ramach procedury przetargowej.

Projekt "Monitorowanie zamówień publicznych na oprogramowanie komputerowe przeprowadzanych przez jednostki administracji rządowej i samorządowej" jest realizowany przy wsparciu udzielonym przez Fundację im. Stefana Batorego w ramach programu „Demokracja w działaniu”.



FUNDACJA WOLNEGO I OTWARTEGO OPROGRAMOWANIA

ul. Wawrzyniaka 10, 60-505 Poznań
 BIURO FUNDACJI (adres do korespondencji): ul. Staszica 25/8, 60-524 Poznań
 tel.: +48 61 6243474, +48 61 6232536, fax: +48 61 6232504
 KRS 0000277338, REGON 300545500, www.fwioo.pl, biuro@fwioo.pl
 Bank: Multi Bank, BRE Bank S.A., nr rachunku 96114020170000460211360627

W przeciwnym wypadku Zamawiający będzie w przyszłości zmuszony do korzystania z usług jedynie tej firmy, która zostanie wyłoniona w omawianym przetargu, jako że jedynie ten podmiot będzie dysponował prawami autorskimi do oprogramowania oraz jego dokumentacją techniczną. W praktyce oznacza to, że przedłużenie umowy na dalsze wsparcie oprogramowania będzie się odbywać w trybie z wolnej ręki, przy czym to Wykonawca będzie dyktował warunki – także finansowe – dalszej współpracy, na które Zamawiający będzie zmuszony przystać pod groźbą paraliżu infrastruktury informatycznej całego wymiaru sprawiedliwości, w tym jego najbardziej newralgicznych – z perspektywy obrotu gospodarczego i społeczeństwa – elementów, którymi bez wątplenia są rejestry (KRK i KRS) oraz funkcjonowanie MSiG. **Ważną okolicznością jest również to, że w przypadku KRS, jeden z interfejsów jest dostępny publicznie, praktycznie dla każdego użytkownika Internetu, co umożliwi szybkie zasięgnięcie przez obywateli informacji z KRS. Możliwość utrzymania takiego stanu rzeczy również powinna być brana pod uwagę.**

Sytuacja uzależnienia się od jednego producenta/dostawcy oprogramowania, nazywana *vendor lock-in*, jest niezwykle niekorzystna nie tylko z punktu widzenia finansowego. Wiąże się bowiem także z tym, że oprogramowanie o strategicznym znaczeniu dla funkcjonowania wymiaru sprawiedliwości będzie kontrolowane przez podmioty zewnętrzne o charakterze komercyjnym, których działalność opiera się na mechanizmach rynkowych. Można więc wyobrazić sobie, że w przypadku upadku i/lub przejęcia Wykonawcy przez inną firmę – co nie jest nieprawdopodobne, jeżeli wziąć pod uwagę dynamikę współczesnego rynku, a w szczególności specyfikę rynku IT – krajowy system wymiaru sprawiedliwości może w wyniku działań rynku zostać pozbawiony wsparcia informatycznego, co byłoby katastrofalne dla systemu działania sądów w Polsce, a zarazem spowodowałoby konieczność zamówienia i budowy od podstaw nowej infrastruktury informatycznej. W naszym przekonaniu znacznie lepszym rozwiązaniem jest uniknięcie pułapki *vendor lock-in* poprzez zagwarantowanie sobie przeniesienia autorskich praw majątkowych oraz uzyskania pełnej dokumentacji technicznej wraz z kodem źródłowym.

Wątpliwości budzi także zastosowana w omawianym przetargu procedura przetargu ograniczonego, szczególnie z punktu widzenia innych warunków przetargu, gdyż w obecnym jego kształcie (naruszenie art. 29 ust. 2 i 3 PZP oraz art. 30 PZP) prowadzi ona wprost do braku zapewnienia zachowania uczciwej konkurencji oraz równego traktowania wykonawców (naruszenie art. 7 ust. 1 PZP).

Projekt "Monitorowanie zamówień publicznych na oprogramowanie komputerowe przeprowadzanych przez jednostki administracji rządowej i samorządowej" jest realizowany przy wsparciu udzielonym przez Fundację im. Stefana Batorego w ramach programu „Demokracja w działaniu”.



FUNDACJA WOLNEGO I OTWARTEGO OPROGRAMOWANIA

ul. Wawrzyniaka 10, 60-505 Poznań
 BIURO FUNDACJI (adres do korespondencji): ul. Staszica 25/8, 60-524 Poznań
 tel.: +48 61 6243474, +48 61 6232536, fax: +48 61 6232504
 KRS 0000277338, REGON 300545500, www.fwioo.pl, biuro@fwioo.pl
 Bank: Multi Bank, BRE Bank S.A., nr rachunku 96114020170000460211360627

Wszystkie powyższe wątpliwości są uzasadnione obecnie obowiązującymi regulacjami; Zamawiający może w zakresie konstrukcji przetargów posiłkować się *Rekomendacjami Urzędu Zamówień Publicznych z 2009 r. w sprawie udzielania zamówień publicznych na systemy informatyczne*¹.

Mając na uwadze powyższe wnoszę o ustosunkowanie się do niniejszego pisma oraz zastosowanie w interesie publicznym (ze względów finansowych i bezpieczeństwa) środków przewidzianych w PZP w celu sanacji postępowania o udzielenie zamówienia publicznego. Brak reakcji i przeprowadzenia procedury sanacyjnej może spowodować niezgodność przeprowadzanego postępowania z przepisami PZP i może narazić Zamawiającego na negatywne konsekwencje prawne.

Jednocześnie wskazujemy, iż niniejsze pismo ma na celu życzliwą sygnalizację dokonywaną przez Fundację Wolnego i Otwartego Oprogramowania, gdyż w interesie wszystkich obywateli leży to, by zamówienia na systemy informatyczne były konstruowane w sposób prawidłowy, co w dłuższej perspektywie przyczyni się do oszczędności publicznych pieniędzy i wydajniejszej pracy administracji publicznej.

Na zakończenie, jako Fundacja Wolnego i Otwartego Oprogramowania wskazujemy, iż jesteśmy gotowi udzielić Zamawiającemu informacji na temat korzyści z wykorzystywania w bieżącej działalności wolnego i otwartego oprogramowania.

Z wyrazami szacunku,

/ - /

Rafał Brzychcy
 Prezes Zarządu

¹ <http://www.uzp.gov.pl/zagadnienia-merytoryczne/kontrola/rekomendacje-prezesa-uzp-dotyczace-przeprowadzania-postepowan-o-udzielenie-zamowienia-publicznego/rekomendacje-uzp-dotyczace-udzielania-zamowien-na-systemy-informatyczne/>

Projekt "Monitorowanie zamówień publicznych na oprogramowanie komputerowe przeprowadzanych przez jednostki administracji rządowej i samorządowej" jest realizowany przy wsparciu udzielonym przez Fundację im. Stefana Batorego w ramach programu „Demokracja w działaniu”.