

Malmö/Sverige 3:Juni 2013

Viktig upphandlingsinformation angående nWise AB

MARKNADSDOMSTOLEN	
2013 -09- 13	
Måny <i>2/6/13</i>	Aktbil <i>3</i>

Bakgrund

Vi skriver till Er med anledning av att Ni är med och finansierar verksamheter som brukar / företaget nWise AB (nWise) produkter samt vars produkter används inom bildförmedlingstjänsten www.bildtelefoni.net samt Flexitext.net tjänsten. De produkter som informationen gäller är nWise MMX-baserade produkter myMMX Videotalk, myMMX Texttalk, myMMX Pro och myMMX Touch, samt Flexitext texttelefoniklienten som erbjuds av www.flexitext.net tjänsten. Då nWise erbjuder videolösning samt textlösningar till era tjänster och slutanvändare av video-klienter samt texttelefoni klienter så är det säkerligen många som använder deras produkter i sina hem, på arbetsplatser, samt inom er bildförmedlingstjänst och som dessutom föreskrivs dagligen sedan många år tillbaka av landstingsordinatorer.

Dessa MMX-produkter är baserade på olika typer av mjukvarulösningar som tagits fram för att integrera mellan olika media i en gemensam kommunikationsplattform. Det är också så att mjukvarulösningen utgör kärnan i de aktuella produkterna, dvs. utan den aktuella mjukvaran så fungerar inte produkterna.

Det finns olika mjukvarulösningar utvecklade för den typ av kommunikationshjälpmedel. Inte minst finns det ett stort utbud av s.k. *öppna källkoder*, utvecklade för just den här specifika typen av kommunikationsprogram. Öppen källkod avser i detta sammanhang datorprogram där programkoden är gratis och tillgänglig att använda, läsa, modifiera samt vidare distribuera för den som vill. Med datorprogram som distribueras med öppen källkod följer emellertid regelmässigt någon typ av licensbestämmelser som reglerar på vilket sätt och under vilka premisser den öppna källkoden får användas, modifieras och vidare distribueras.

Förutsättningarna för användandet av öppna källkoder

En standardlicens som ofta används för öppen källkod är General Public License (GPL). GPL är en licens som reglerar kopiering, modifikation och distribution av mjukvara. Var god se www.gnu.org/licenses/gpl.html för mer information. GPL-licensen kräver bland annat att den som ska distribuera program som innehåller en GPL-licensierad källkod måste

- förse den vidare distribuerade programvaran med en riktig upphovsrättsklausul och garantiavsägelse,
- vidhålla alla hänvisningar till GPL-licensvillkoren och till alla garantiavsägelser,
- ge en kopia av GPL:s licensvillkor tillsammans med programvaran till alla mottagare av programvaran,
- ge mottagaren alla de rättigheter man själv har,
- tillse att mottagaren får tillgång till källkoden för den vidare distribuerade programvaran.

Upphovsrättslagen reglerar de rättigheter som upphovsmannen av ett verk fritt kan förfoga över. En skapare av ett verk kan därutöver genom avtal skapa egna villkor för hur och på vilket sätt verket får användas. Det är denna upphovsmannens dispositionsrätt som utgör den rättsliga grunden för principen om öppen källkod. Att som företag använda GPL-licensierad källkod i sin programvara utan att följa de ovan angivna licensvillkoren för källkoden utgör således ett brott mot upphovsrätten.

Omständigheterna i nu aktuellt fall

Det har kommit till vår kännedom att nWise MMX-baserade produkter helt eller delvis baseras på GPL-licensierad källkod. MMX-produkterna innehåller källkodskomponenten "x 264" som har utvecklats av *CoreCodec Inc* samt källkodskomponenten "Linphone" utvecklad av *Belledonne Communications*. Båda dessa komponenter lyder under GPL-licensen och nWise är således skyldiga att följa de ovan redovisade bestämmelserna.

Enligt Europea AB:s (Europea) uppfattning följer nWise inte bestämmelserna som gäller för GPL-licensen. Europea har kontrollerat några av nWise MMX-baserade produkter och nWise saluför sina MMX-produkter som om de själva vore upphovsmännen till programkoden. nWise bifogar inte heller någon kopia av GPL:s licensvillkor tillsammans med programvaran till alla som använder MMX-produkterna. Detta får till följd att slutanvändarna av produkterna inte är informerade om att även de tvingas följa villkoren för licensen. Även detta torde strida mot GPL-licensen.

Europea har varit i kontakt med *Belledonne Communications* och *CoreCodec Inc* för att förhöra sig om nWise har rätt att använda sig av källkoderna på det sätt som de verkar göra. *Belledonne Communications* och *CoreCodec Inc* har då svarat Europea att det ser ut som att nWise handlar i strid med GPL-licensen. *CoreCodec Inc* har även uppgett att de överväger att vidta rättsliga åtgärder mot nWise.

För det fall nWise skulle anses ha offererat sina MMX-produkter i strid mot GPL-licensen innebär det att bolaget i så fall har förbrukat rätten till att få använda sig av de aktuella källkoderna till sina produkter. MMX-produkterna skulle således kunna komma att bli obrukbara och då står slutanvändarna helt utan kommunikationshjälpmedel.

Lagen om offentlig upphandling (LOU)

Om Europeas efterforskningar skulle visa sig stämma så har nWise inte har drabbats av några produktutvecklingskostnader eller har tvingats betala dyra licensavgifter för att få tillgång till källkoden till sina produkter. På grund av detta kan nWise i så fall ha offererat lägre priser än övriga leverantörer och kunnat konkurrera på helt andra villkor, vilket strider mot principen om likabehandling så som den kommer till uttryck i 1 kap. 9 § lagen om offentlig upphandling (LOU). Europea och övriga leverantörer skulle således kunna anses ha lidit skada av nWises agerande.

Det får också anses vara en självklar förutsättning för all upphandling att det som upphandlas är varor och tjänster som är lagliga i så motta att leverantören av produkterna faktiskt har en laglig rätt att distribuera desamma. Något annat vore helt otänkbart. Skulle det visa sig att nWise har agerat i strid med GPL-licensen skulle varje avrop av MMX-produkterna kunna anses utgöra en otillåten direktupphandling, vilket också strider mot LOU.

Sammanfattning

Europea vill understryka att bolaget endast har haft för avsikt att göra Er uppmärksamma på resultatet av bolagets efterforskningar för att Ni som upphandlande myndighet ska kunna säkerställa att köp av nWise MMX-produkter inte strider mot LOU, samt att ni själva inte riskerar att verka i strid med GPL genom att sprida produkter som är strid med GPL. Syftet med informationen har således inte varit att misskreditera nWise som bolag. Mot bakgrund av ovanstående ber vi Er att kontrollera de uppgifter som Europea har lämnat till Er. Vi är beredda att vid behov svara på kompletterande frågor kring detta.

Mvh
F. T
Europea AB