

WZP.272.55.2020.I

**Do wszystkich Wykonawców
w postępowaniu o nr WZP.272.55.2020.I**

dotyczy przetargu nieograniczonego p.n.: **Dostawa elementów edukacyjnej architektury terenowej w ramach projektu „Wiedza bez ograniczeń – dostępna całodobowo terenowa stacja ekologiczna dla mieszkańców powiatu pilskiego”**

Zamawiający informuje, że od jednego z Wykonawców wpłynęły zapytania następującej treści:

W związku z ogłoszonym postępowaniem w trybie przetargu nieograniczonego, znak sprawy WZP.272.55.2020.1 dostawy p.n. *Dostawo elementów edukacyjnej architektury terenowej w ramach projektu „Wiedza bez ograniczeń - dostępna całodobowo terenowo stacja ekologiczna dla mieszkańców powiatu pilskiego” - część druga zamówienia*, proszę uprzejmie o udzielenie odpowiedzi na poniższe pytania:

1. Zgodnie z treścią opisu przedmiotu zamówienia - druga część zamówienia oraz rysunku nr 1, Zamawiający oczekuje, że zostaną wykonane:
 - 1) wiata -1 szt. (pozycja nr 2 na Rysunku nr 1),
 - edukacyjna ławka terenowa - 2 szt. (pozycja nr 3 na Rysunku nr 1),
 - 2) pulpity edukacyjne - 2 szt. (pozycja nr 4 na Rysunku nr 1),
 - 3) zegar fenologiczny -1 szt. (pozycja nr 5 na Rysunku nr 1),
 - 4) edukacyjna gra terenowa - 1 szt. (pozycja nr 6 na Rysunku nr 1),

Zamawiający natomiast przekaze zakres merytoryczny (tematyka ekologiczna) Wykonawcy.

Pytanie 1

Czy zatem Zamawiający udostępni Wykonawcy pełną zawartość niezbędną do wykonania powyższego tj. teksty tącznie z Licencjonowanymi fotografiami, ilustracjami itp.? Czy zamierza wskazać jedynie wykaz tematyczny dla każdej z konstrukcji, gdyż to po stronie Wykonawcy leży opracowanie merytoryczno-graficzne i to on odpowiada za poprawność w tym zakresie?

Jeśli Zamawiający ograniczy się jedynie do wskazania wykazu tematów (zgodnie z opisem przedmiotu zamówienia - część druga), jak będzie egzekwował poprawność prawną w zakresie nabycia licencji uprawniających do wykorzystywania fotografii, ilustracji oraz tekstów merytorycznych zawartych w w/w konstrukcjach i usadowionych na terenowej stacji ekologicznej? Zamawiający winien bowiem wiedzieć, iż produkty nie pochodzą z nielegalnych źródeł narażając tym samym pośrednio Zamawiającego na odpowiedzialność prawną. Naruszenie praw autorskich ma charakter obiektywny, a należyta staranność sprawcy i brak świadomości naruszenia nie mają wpływu na prawną ocenę tego, czy doszło do naruszenia prawa autorskiego, czy też nie. Jest to konsekwencją bezwzględnego charakteru autorskich praw majątkowych, skutecznych erga omnes co uzasadnia obiektywny charakter odpowiedzialności z tytułu naruszenia autorskich praw majątkowych. Bezwzględny, skuteczny wobec wszystkich charakter autorskich praw sprawia, że odpowiedzialność ta jest skuteczna wobec każdego, w tym Zamawiającego wkraczającego w przysługujące innym prawo. Tym samym zasadnym jest

ustalenie, czy i w jaki sposób Zamawiający zabezpieczył swoje interesy, związane z potencjalnym ryzykiem związanym z prawami własności intelektualnej.

Taka szczegółowa weryfikacja ma także swoje uzasadnienie w kontekście paragrafu 8 pkt. 3 tj. „Wykonawca oświadcza, że przedmiot umowy jest wolny od wad fizycznych, merytorycznych i prawnych, o także praw osób trzecich oraz, że nie toczą się przeciw niemu żadne postępowania”. Zamawiający winien żądać wskazania źródła pochodzenia fotografii, tekstów itp. niezbędnych do opracowania urządzeń, jeśli nie zapewni własnych materiałów źródłowych.

Odpowiedź:

Zamawiający informuje, że wskaże wykaz tematyczny.

Zamawiający zmienia treść załącznika nr 5 do SIWZ – Wzór umowy, poprzez dodanie § 14, który otrzymuje treść:

„§ 14

1. *Z chwilą przekazania wykonanego Przedmiotu umowy Zamawiającemu i zapłaty całości wynagrodzenia na Zamawiającego przechodzą autorskie prawa majątkowe do utworów powstałych w ramach umowy, w następujących polach eksploatacji:
 - 1) korzystania,
 - 2) zwielokrotniania dowolną techniką,
 - 3) utrwalania utworów dowolną techniką na wszystkich nośnikach (zwłaszcza płytach DVD, CD, twardym dysku komputera, plikach MP3, MP4),
 - 4) wprowadzania do obrotu i prawo własności,
 - 5) użyczenia i najmu,
 - 6) publicznego wykonywania,
 - 7) wyświetlania,
 - 8) odtwarzania,
 - 9) nadawania w telewizji, radiu,
 - 10) publicznego udostępniania w taki sposób, aby każdy mógł mieć do nich dostęp włącznie z prawem udostępniania w internecie.*
2. *Przeniesienie autorskich praw majątkowych nastąpi za wynagrodzeniem. Wynagrodzenie z tego tytułu jest składnikiem wynagrodzenia określonego w § 3 ust. 1 umowy i obejmuje łącznie wszystkie wymienione pola eksploatacji.*
3. *Wykonawca oświadcza, że utwory powstałe w ramach umowy nie są obciążone prawami osób trzecich oraz że praw takich nie naruszają.*
4. *Wykonawca oświadcza, że utwory powstałe w ramach umowy są samodzielnymi i oryginalnymi utworami w rozumieniu przepisów ustawy o prawie autorskim i prawach pokrewnych.*
5. *Wykonawca oświadcza, że autorskie prawa majątkowe nie są przedmiotem zastawu lub innych praw na rzecz osób trzecich i zostają przeniesione na Zamawiającego bez żadnych ograniczeń.*
6. *Wykonawca oświadcza, że utwory powstałe w ramach umowy są wolne od wad fizycznych i prawnych. Jeżeli okaże się, że utwór ma wady fizyczne, prawne lub nastąpiły inne okoliczności uniemożliwiające korzystanie z utworu i przysługujących Zamawiającemu praw, Wykonawca w terminie wskazanym przez Zamawiającego zobowiązany jest do dostarczenia innej wersji utworu wolnej od wad, spełniającej wymagania określone w umowie oraz naprawienia szkód powstałych z tego tytułu po stronie Zamawiającego.*
7. *Wykonawca oświadcza, że posiada wszelkie wymagane prawem zgody do wykorzystania wizerunku osób pojawiających się w utworach na wszystkich polach eksploatacji.*

8. *Przeniesienie autorskich praw majątkowych następuje bez ograniczenia co do terminu, czasu, terytorium, ilości egzemplarzy.*
9. *Wraz z przeniesieniem praw autorskich Wykonawca przenosi na Zamawiającego własność nośnika egzemplarza utworu, bez odrębnego wynagrodzenia.”*

Pytanie 2

Powołując się na paragraf 8 pkt. 3 umowy Zamawiający wskazuje, iż przedmiot umowy powinien być wolny od wad prawnych i roszczeń osób trzecich, w związku z powyższym Zamawiający winien dołożyć należytej staranności, aby każdy z oferentów wykazał, iż jest dysponentem praw majątkowych do konstrukcji, w tym rozwiązań technicznych odpowiadających zakresowi przedmiotowemu niniejszego postępowania. Jak Zamawiający będzie egzekwował powyższe?

Odpowiedź:

Zgodnie z § 8 ust. 3 wzoru umowy Wykonawca oświadcza, że przedmiot umowy jest wolny od wad fizycznych, merytorycznych i prawnych, a także praw osób trzecich oraz, że nie toczą się przeciw niemu żadne postępowania.

Zamawiający oświadczenie Wykonawcy uznaje za wystarczające. Powyższe precyzuje brzmienie § 14 ust. 3 – 7 wzoru umowy (Załącznik nr 5 do SIWZ).

Pytanie 3

W związku z wymaganym zakresem technologicznym wskazanym w w/w postępowaniu Zamawiający winien zweryfikować wiedzę i doświadczenie potencjalnych oferentów.

Czy wobec tego Zamawiający będzie wymagał szczegółowych referencji wskazujących, że dany oferent posiada doświadczenie w zakresie budowy edukacyjnych konstrukcji aluminiowych?

Wskazane w opisie przedmiotu zamówienia - druga część zamówienia oraz rysunku nr 1, technologie wymagają od potencjalnego Wykonawcy szczególnego doświadczenia oraz fachowości. Referencje winny zawierać szczegółowe informacje potwierdzające wykonanie urządzeń w tych konkretnych technologiach. Jaką minimalną wartość winny zawierać przedłożone dowody?

Zachowanie należytej staranności jest szczególnie wymagane przy dysponowaniu środkami publicznymi. Konieczne jest zatem zapewnienie zgodności z prawem we wszystkich aspektach realizowanej inwestycji. Wnosimy zatem o udzielenie odpowiedzi na powyższe pytania, co jest konieczne dla przedstawienia rzetelnej oferty oraz jednoznacznego doszacowania potrzeb Zamawiającego w zakresie przedmiotu zamówienia. Wykonawca bowiem winien być w pełni świadomy kosztów, których należy się spodziewać, a których Zamawiający nie dookreślił w SIWZ.

Odpowiedź:

Nie.

W załączeniu do odpowiedzi zmieniona treść Załącznika nr 5 do SIWZ – Wzór umowy.