

Nr sprawy: FZ-1/5611/MKO/21/GIG

Katowice, dn. 25.01.2022 r.

**ODPOWIEDZI NA ZAPYTANIA DO SWZ NA STRONĘ INTERNETOWĄ
PROWADZONEGO POSTĘPOWANIA**

Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonego przetargu nieograniczonego o wartości zamówienia przekraczającej progi unijne, o jakich stanowi art. 3 ustawy z dnia 11 września 2019 r. - Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2021 r. poz. 1129) - dalej p.z.p. na: **„Budowa i wdrożenie Zintegrowanego Systemu Informatycznego klasy ERP w Głównym Instytucie Górnictwa wraz ze świadczeniem Serwisu Utrzymawczego oraz Usług Rozwoju”**

Szanowni Państwo,

W związku z ogłoszeniem w/w postępowania, do Zamawiającego wpłynęło pytanie, na które Zamawiający, zgodnie z art. 135 ustawy z dnia 11 września 2019r. - Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2021 r. poz. 1129), podaje odpowiedzi poniżej:

Pytanie 1:

Zwracamy się z uprzejmą prośbą o udzielenie odpowiedzi na następujące pytanie:

Pytanie 1

Z uwagi na brak rozróżnienia we Wzorze Umowy sytuacji Wykonawców będących oraz niebędących producentami Oprogramowania Standardowego zwracamy się pytaniem czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę zapisów SWZ, w tym Wzór Umowy, w zakresie konieczności przeniesienia praw autorskich do Oprogramowania Dedykowanego na możliwość przeniesienia praw autorskich albo udzielenia licencji do Oprogramowania Dedykowanego na następujących warunkach:

1. Wykonawca udziela Zamawiającemu, w zamian za wynagrodzenie, na czas nieokreślony, nieograniczonej terytorialnie, niewyłącznej licencji do Oprogramowania Dedykowanego na polach eksploatacji obejmujących:
 - i. trwałe lub czasowe zwielokrotnianie Oprogramowania Dedykowanego w całości lub w części jakimikolwiek środkami i w jakiejkolwiek formie, w tym zwielokrotnianie Oprogramowania Dedykowanego dokonywane podczas wprowadzania, wyświetlania, stosowania, przekazywania lub przechowywania Oprogramowania Dedykowanego, w tym także utrwalanie i zwielokrotnianie Oprogramowania Dedykowanego dowolną techniką, w tym techniką zapisu magnetycznego lub techniką cyfrową, taką jak zapis na płycie CD, DVD, Blu-ray, urządzeniu z pamięcią flash lub jakimkolwiek innym nośniku pamięci;;
 - ii. tłumaczenie, przystosowanie, zmiany układu lub wprowadzanie jakichkolwiek innych zmian w Oprogramowaniu Dedykowanym;
 - iii. udostępnianie w przedsiębiorstwie Zamawiającego, w tym wprowadzanie do sieci Intranet, w sposób inny niż obrót oryginałem albo egzemplarzami, na których

- Oprogramowanie Dedykowane utrwalono oraz w sposób inny niż publiczne wykonanie, wystawienie, wyświetlenie, odtworzenie oraz nadawanie i reemitowanie;
- iv. korzystanie zgodnie z funkcjonalnościami Oprogramowania Dedykowanego przez nielimitowaną liczbę użytkowników Zamawiającego jednocześnie.
2. Wykonawca, w ramach wynagrodzenia, udziela Zamawiającemu prawa do zezwalania na wykonywanie zależnych praw autorskich do opracowań, w tym adaptacji lub przeróbki, Oprogramowania Dedykowanego (tj. do rozporządzania i korzystania z takich opracowań), na wszystkich polach eksploatacji wskazanych w pkt 1.
 3. Wszelkie uprawnienia wskazane w pkt 1 i 2 Zamawiający może wykonywać własnymi zasobami lub za pomocą podmiotów trzecich świadczących usługi na rzecz Zamawiającego, z wyłączeniem jakiegokolwiek komercyjnego wykorzystania Oprogramowania Dedykowanego, w tym obrotu oraz rozpowszechniania Oprogramowania Dedykowanego.
 4. Wykonawca zobowiązuje się, że w okresie obowiązywania licencji nie przeniesie bez zgody Zamawiającego na osoby trzecie autorskich praw majątkowych do Oprogramowania Dedykowanego ani prawa do korzystania i rozporządzania utworami zależnymi do Oprogramowania Dedykowanego w sposób, który powodowałby wygaśnięcie lub ograniczenie udzielonych licencji lub innych uprawnień nabytych przez Zamawiającego na podstawie Umowy. W razie przeniesienia majątkowych praw autorskich do Oprogramowania Dedykowanego lub prawa do korzystania i rozporządzania utworami zależnymi do Oprogramowania Dedykowanego, Wykonawca zobowiązuje się zapewnić Zamawiającemu prawo do korzystania z każdego takiego elementu Oprogramowania Dedykowanego i wykonywanie innych praw nabytych na podstawie Umowy w zakresie nie mniejszym, niż zakres określony w Umowie. W przypadku naruszenia tego zobowiązania, Wykonawca zapłaci na wezwanie Zamawiającego karę umowną w wysokości złotych.
 5. Licencja zostaje udzielona na czas nieoznaczony. Intencją Stron jest możliwe największe zbliżenie tej licencji do umowy o świadczenie jednorazowe – stąd postanawiają ukształtować licencję jako licencję niewypowiadalną, tj. Wykonawca zobowiązuje się nie wypowiedzieć ww. licencji z przyczyn innych, aniżeli istotne naruszenie przez Zamawiającego lub osoby trzecie działające na jego rzecz warunków licencji wskazanych w Umowie. Gdyby jednak postanowienie to okazało się nieskuteczne, Strony będą uprawnione do wypowiedzenia licencji (w formie pisemnej pod rygorem nieważności) z zachowaniem 10-letniego terminu wypowiedzenia – ze skutkiem na koniec roku kalendarzowego. Niezależnie od powyższego, w przypadku, w którym Zamawiający osoba trzecia działająca na jego rzecz istotnie narusza warunki udzielonej licencji oraz nie zaniecha naruszenia mimo wezwania Wykonawcy i wyznaczenia mu w tym celu odpowiedniego terminu (ze wskazaniem wszystkich stwierdzonych przez Wykonawcę istotnych naruszeń), nie krótszego niż 14 dni, Wykonawca może wypowiedzieć licencję z zachowaniem okresu wypowiedzenia wynoszącego 1 rok. Wezwanie musi być wystosowane w formie pisemnej pod rygorem bezskuteczności. Wykonawca zastrzega sobie prawo kontroli korzystania z Oprogramowania Dedykowanego przez Zamawiającego, nie częściej jednak niż raz w roku.

Oferent jest producentem Oprogramowania Standardowego. Oferent jest także Wykonawcą i wdraża Oprogramowanie Standardowe, a w trakcie realizacji projektu dokonuje wytworzenia Oprogramowania Dedykowanego. Najczęściej funkcjonalności Oprogramowania Dedykowanego są na tyle uniwersalne lub wprost pokrywają się z Funkcjonalnościami Oprogramowania Standardowego, że Oprogramowanie Dedykowane jest w całości włączane do Oprogramowania Standardowego Oferenta. Mając powyższe na uwadze Oferent nie może przenieść praw autorskich na Oprogramowanie Dedykowane z uwagi na ew. ryzyko naruszenia już udzielonych innym klientom licencji. Jednocześnie zaproponowane przez Oferenta zmiany do SWZ zabezpieczają interes Zamawiającego poprzez udzielenie Zamawiającemu licencji na powyższych warunkach. W zakresie udzielenia licencji do Oprogramowania Dedykowanego Oferent proponuje udzielenie licencji z prawem do modyfikacji dla podmiotów trzecich działających na rzecz Zamawiającego, co pozwoli Zamawiającemu

realizować obsługę serwisową, naprawę błędów, zmiany w Oprogramowaniu dedykowanym przez podmioty trzecie. Uprzejmie prosimy o pozytywne odniesienie się do naszego pytania.

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający dokonał zmian w treści § 5 Warunki udzielenia licencji na Oprogramowanie poprzez dodanie ust.14.

Przewodniczący Komisji Przetargowej

mgr Monika Wallenburg