

KOREKTA nr 2
do ogłoszenia NZ/4100/1300008319/20
na Wykonanie diagnostyki kotła fluidalnego K9 typu CFB 158.3/135.1 kg/s /127.5/19.5 bar
/535/535°C w Enea Połaniec S.A.

Nr referencyjny: 4100/0000/31/EX/2020/0000007645

1. W umowie dodajemy pkt. PRAWA AUTORSKIE o treści:

“6. PRAWA AUTORSKIE

- 6.1. Z chwilą odbioru dokumentacji opracowanej na podstawie Umowy, Wykonawca przenosi na Zamawiającego autorskie prawa majątkowe do tej dokumentacji wraz z prawem do wykonywania autorskich praw zależnych oraz zezwalania na wykonywanie praw zależnych na następujących polach eksploatacji:
- 6.1.1. W zakresie utrwalania i zwielokrotniania dokumentacji – wytwarzania dowolną techniką dalszych egzemplarzy dokumentacji, w szczególności techniką drukarską, reprograficzną, zapisu magnetycznego oraz techniką cyfrową;
 - 6.1.2. W zakresie rozpowszechniania dokumentacji – udostępniania dokumentacji osobom trzecim w dowolnej formie w całości lub części w zależności od potrzeb Zamawiającego, w szczególności w celu wdrożenia rozwiązań przedstawionych w dokumentacji w przedsiębiorstwie Zamawiającego, w szczególności użyczenia oraz najmu, wystawiania, publicznego udostępnienia w taki sposób, aby każdy mógł mieć do nich dostęp w czasie i miejscu przez siebie wybranym.
 - 6.1.3. Wykonania prac w oparciu o dokumentację, oraz do remontu, przebudowy, adaptacji obiektów Zamawiającego w szczególności celem rozwoju, powiększenia obiektu, wykonania prac naprawczych obiektu, bądź utrzymania obiektu we właściwym stanie technicznym
 - 6.1.4. wyrażanie zgody na korzystanie i rozporządzanie utworem zależnym.
 - 6.1.5. wykorzystania w postępowaniach administracyjnych i sądowych mających związek z oddaniem do użytkowania lub zmianą sposobu użytkowania budynku,
 - 6.1.6. wykonywania i publikowania fotografii,
 - 6.1.7. wprowadzanie zmian dla celów realizacji planów Zamawiającego oraz stworzenia opracowania Projektu (utworu zależnego), a także dalsze rozporządzanie nimi
 - 6.1.8. wykorzystanie dla celów promocyjnych, reklamowych i marketingowych
- 6.2. Z chwilą odbioru dokumentacji opracowanej na podstawie Umowy, Wykonawca przenosi na Zamawiającego własność do jej egzemplarza.
- 6.3. Wynagrodzenie za przeniesienie autorskich praw majątkowych zostało uwzględnione w kwocie Wynagrodzenia za wykonanie Umowy.
- 6.4. Przeniesienie autorskich praw majątkowych nie jest ograniczone czasowo ani terytorialnie (na terytorium RP oraz poza granicami RP).
- 6.5. W przypadku niewymienionych pól eksploatacji, na których Zamawiający będzie zainteresowany wykorzystywać dokumentację, to Wykonawca w ramach, o którym mowa w 3.1. Umowy, po otrzymaniu pisemnego zawiadomienia w tym przedmiocie, niezwłocznie przeniesie na Zamawiającego stosowne majątkowe prawa autorskie do wskazanych przez Zamawiającego pól eksploatacji nie później niż w terminie 7 dni od dnia złożenia takiego żądania.
- 6.6. Wykonawca zapewnia, że prawa autorskie majątkowe przysługują mu w pełni (w przenoszonym zakresie), a prawo do rozporządzania nimi nie jest ograniczone.

T. D...
2024

Wykonawca przyjmuje na siebie wyłączną odpowiedzialność za wszelkie ewentualne roszczenia z tytułu praw autorskich związanych z dokumentacją.

- 6.7. W przypadku zgłoszenia przez osoby trzecie jakichkolwiek roszczeń wobec Zamawiającego związanych prawami autorskimi do dokumentacji Wykonawca zobowiązuje się do podjęcia na swój koszt i ryzyko wszelkich kroków prawnych zapewniających należytą ochronę Zamawiającego przed takimi roszczeniami osób trzecich. W szczególności Wykonawca zobowiązuje się wstąpić w miejsce Zamawiającego lub w przypadku braku takiej możliwości, przystąpić po stronie Zamawiającego do wszelkich postępowań toczących się przeciwko Zamawiającemu (w szczególności jako interwenient uboczny), a także zobowiązuje się zrekompensować Zamawiającemu wszelkie udokumentowane koszty, jakie poniesie Zamawiający lub jakie będzie zobowiązany zapłacić osobie trzeciej w związku z roszczeniem lub pozwem sądowym.
- 6.8. Zamawiającemu wolno przenieść, po ich skutecznym nabyciu, wszelkie autorskie prawa majątkowe opisane w niniejszym paragrafie na wszelki inny podmiot, Wykonawca zaś potwierdza niniejszym, że przeniesienie takowe nie wymaga jego zgody.
- 6.9. Wykonawca zapewni udzielenie Zamawiającemu przez twórców dokumentacji stanowiących przedmiot prawa autorskiego upoważnienia do dokonywania przez Zamawiającego wszelkich zmian w dokumentacji zgodnych z potrzebami Zamawiającemu bez wymogu uzyskiwania dalszych zgód tychże autorów."

Następne punkty umowy otrzymują numerację odpowiednio 7 i 8

2. Pytania i odpowiedzi:

Pytanie nr 1:

Czy Zamawiający wyraża zgodę na dokonanie zmiany ppkt. 3.4.zdanie drugie poprzez nadanie mu następującej treści:

„3.4. Wszelkie działania oraz metody stosowane w trakcie wykonywania Usług będą uwzględniały należyte standardy techniczne lub jakościowe.

Uzasadnienie:

Umowa winna być wykonana zgodnie z normami technicznymi obowiązującymi i odnoszącymi się do zakresu prac objętych przedmiotem umowy. Stosowanie innych standardów nieadekwatnych („najwyższych”) do Przedmiotu Umowy jest niezasadne.

Jednocześnie zauważamy, że pojęcie „należyte” jest sformułowaniem zgodnym z przepisami Kodeksu Cywilnego.

Ad.1.Nie wyrażamy zgody.

Pytanie nr 2:

Czy Zamawiający wyraża zgodę na dopisanie w pkt. 8.8. zdania o treści?

Odpowiedzialność Wykonawcy za Usługi w ramach Przedmiotu Umowy z tytułu rękojmi i gwarancji jest wyłączona.

Uzasadnienie: Z uwagi na charakter prac objętych Przedmiotem Umowy jakim jest przeprowadzenie badań diagnostycznych, udzielenie gwarancji i rękojmi za wady fizyczne Przedmiotu Umowy jest bezprzedmiotowe.

Ad.2. Wyrażamy zgodę.

7. Dowin
24

Pytanie nr 3:

Czy Zamawiający wyraża zgodę na usunięcie ust. 9.4. OWZU?

Zapis ten jest w sposób niejednoznaczny odnosi się do realizacji Usług, pozostając w sprzeczności z charakterem realizowanych w ramach Przedmiotu Umowy Usług przez Wykonawcę.

Ad.3. Nie wyrażamy zgody.

Pytanie nr 4

Czy Zamawiający wyraża zgodę na usunięcie ust. 11.5.3. OWZU?

Zapis ten odnoszący się do kar umownych za zwłokę w usuwaniu wad z tytułu gwarancji i rękojmi ze względu na charakter usług świadczonych w ramach Przedmiotu Umowy (badania diagnostyczne) jest bezprzedmiotowy.

Ad.4. Wyrażamy zgodę.

Pytanie nr 5

Czy Zamawiający zgodzi się na wprowadzenie do Umowy poniższego zapisu, który doprecyzuje warunki przedstawione w art. 12 OWZU

12.1 Jeżeli przeciwko Zamawiającemu zostanie wytoczone powództwo albo zostanie zgłoszone roszczenie przez osoby trzecie z tytułu szkód, strat i wydatków (wraz z kosztami prawnymi) lub przed innymi roszczeniami związanymi z wykonywaniem Umowy, które powstały w wyniku:

12.1.1. uszkodzenia lub straty mienia Zamawiającego oraz osób trzecich lub

12.1.2. choroby, urazu, śmierci osób zatrudnionych przez Zamawiającego i osób trzecich, lub

12.1.3. wszelkich naruszeń Umowy przez Wykonawcę lub jego podwykonawców lub inne osoby odpowiedzialne w ramach Umowy,

za które zgodnie z Umową lub przepisami prawa, w tym w szczególności przepisami kodeksu cywilnego, ponosi wyłączną odpowiedzialność Wykonawca, wówczas Zamawiający powinien bez zbędnej zwłoki zawiadomić o tym Wykonawcę, a Wykonawca przystąpi na własny koszt do takiego postępowania sądowego lub pozasądowego (w tym ugodowego) i wejdzie, o ile będzie taka prawna możliwość, w miejsce odpowiedzialnego lub przystąpi jako interwenient uboczny, jak również może przeprowadzać negocjacje w celu rozstrzygnięcia tych postępowań.

Ad.5. W takiej wersji można wprowadzić zmianę.

Uzasadnienie: Wykonawca na żądanie Zamawiającego zapewni pomoc Zamawiającemu w trakcie takiego postępowania lub obrony przed roszczeniem, o których mowa w niniejszym artykule i wszystkie niezbędne koszty Zamawiającego, włączając w to m. in. opłaty sądowe oraz uzasadnione koszty obsługi prawnej poniesione w tym zakresie przez Wykonawcę zostaną poniesione przez Wykonawcę.

Pytanie nr 6:

Czy Zamawiający wyraża zgodę na zapis wprowadzający ograniczenie odpowiedzialności Wykonawcy z tytułu wykonania Umowy do kwoty wynagrodzenia za wykonane usługi objęte Umową?

T. Dawid
24

Zdaniem Wykonawcy zapisy te narażają Wykonawcę na nadmierne ryzyko, niewspółmierne z wartością wykonywanych prac i pozostawiają odpowiedzialność Wykonawcy nieograniczoną. Brak wyraźnego określenia granic całkowitej odpowiedzialności Wykonawcy nie pozwoli mu na złożenie oferty.

W związku z powyższym wracamy się z prośbą o zmianę w Umowie OWZU pkt. 13. 1 poprzez nadanie mu następującej treści:

13.1. Z zastrzeżeniem postanowień pkt 13. 2. OWZU całkowita odpowiedzialność Wykonawcy z wszelkich tytułów (w tym odpowiedzialność kontraktowa, deliktowa) oraz kar umownych jest ograniczona do równowartości 100 % Wynagrodzenia netto.

Ad.6. Wyrażamy zgodę

Pytanie nr 7:

Czy Zamawiający wyraża zgodę na wyłączenie odpowiedzialności Wykonawcy za takie konsekwencje związane z realizacją Umowy jak: utracone korzyści, szkody następne (m.in. związane z kosztami wynikającymi z roszczeń klientów Zamawiającego za utratę zasilania lub produkcji).

W związku z powyższym prosimy o wprowadzenie klauzuli o poniższej treści?

„W żadnym wypadku, Wykonawca nie będzie odpowiedzialny, za jakiegokolwiek szkody pośrednie lub wtórne, takie jak w szczególności: koszty kapitału, utracone korzyści, utrata spodziewanych zysków lub dochodów, utrata użyteczności lub zwiększonych kosztów używania przedmiotu Umowy lub elementów z nim związanych, utrata zasilania lub produkcji, koszty nabytego lub zastępczego zasilania lub produkcji, koszty wynikłe z roszczeń klientów Zamawiającego za utratę zasilania lub produkcji. Środki prawne stron wymienione w Umowie będą wyłączne.”

Ad.7. Brak zgody, zagadnienie to reguluje pkt 13.1.

Uzasadnienie: Brak wyłączenia odpowiedzialności z tytułu powyższych konsekwencji stanowi dla Wykonawcy przyjęcie ryzyka nieadekwatnego do zakresu i przedmiotu Umowy.

Pytanie nr 8:

Czy Zamawiający wyraża zgodę na zmianę ppkt. 13.2.3. poprzez nadanie mu następującej treści:

„powstania szkód będących wynikiem umyślnego działania (lub zaniechania) lub rażącego niedbalstwa Wykonawcy, jego podwykonawców lub innych osób, za których działania lub zaniechania Wykonawca ponosi odpowiedzialność”

Ad.8. Wyrażamy zgodę

Pytanie nr 9:

Czy Zamawiający wyraża zgodę na usunięcie ppkt. 13.2.4 ?

Zapis ten rozszerza odpowiedzialność na Wykonawcę za roszczenia osób trzecich, zgłoszone w związku z realizacją Umowy. Wykonawca akceptując taki zapis, przyjmuje na siebie ryzyko wynikające z brakiem możliwości wykazania braku przesłanek swojej odpowiedzialności (np. braku adekwatnego związku przyczynowego) za szkody wobec osób trzecich, jeśli zostaną zgłoszone bezpośrednio Zamawiającemu.

Sugerujemy usunąć ten zapis, przy jednoczesnym uwzględnieniu propozycji zapisu w pkt. 12 („Zwolnienie z odpowiedzialności”).

T. Doman
24

Ad.19. Nie wyrażamy zgody

Pytanie nr 10:

Czy Zamawiający wyraża zgodę na zastąpienie zapisu: „odstąpienie od umowy” w pkt. 14 pn. „ROZWIĄZANIE UMOWY” sformułowaniem: „odstąpienie od Umowy w części”? Skutki odstąpienia od Umowy pociągają za sobą zbyt daleko idące konsekwencje, z obowiązkiem zwrotu wzajemnych świadczeń i uznaniem Umowy za nie zawartą. Jednocześnie zmiana zapisu na: „odstąpienie w części” łącznie z konsekwencjami związanymi z rozliczeniem prac do dnia odstąpienia od Umowy wydaje się rozwiązaniem korzystnym dla obu stron Umowy.

Ad.10. Nie wyrażamy zgody

Pytanie nr 11

Czy Zamawiający wyraża zgodę na wprowadzenie dodatkowego zapisu w pkt. 16 pt. „ŚRODOWISKO” wyłączającego jego odpowiedzialność za odpady niebezpieczne, których sam nie wytworzył w związku z realizacją Przedmiotu Umowy lub nie wniósł na teren realizacji prac.

W związku z powyższym wnosimy o dodanie poniższego zapisu do pkt. 16:

„Wykonawca nie ponosi odpowiedzialności za jakiegokolwiek materiały niebezpieczne, które nie powstały w związku z realizacją przez niego Przedmiotu Umowy, w tym za koszty, które mogą wiązać się z identyfikacją, transportem i składowaniem materiałów niebezpiecznych”.

Ad.11. Brak zgody, brak takiej odpowiedzialności wynika z ogólnych norm.

Pytanie nr 12:

Czy zgodnie z treścią art. 17 OWZU Ogólnych Warunków Zakupu pt.: „WŁASNOŚĆ INTELEKTUALNA”, intencją Zamawiającego istotnie jest nabycie autorskich praw majątkowych do utworów, powstałych w wyniku realizacji Przedmiot Umowy, a nie ustanowienie na jego rzecz licencji?

Uzasadnienie: Jeśli tak jest, Wykonawca zwraca uwagę, że wyzbycie się majątkowych praw autorskich jest dla niego niedopuszczalne, gdyż jest równoznaczne z brakiem możliwości użycia takiej samej jak w przedmiotowej umowie dokumentacji lub jej fragmentów do realizacji innego zamówienia. Ponowne użycie całej lub fragmentów dokumentacji byłoby bowiem działaniem naruszającym prawa autorskie Zamawiającego. Wykonawca zwraca uwagę, że w rezultacie przedmiotowego zapisu umownego Wykonawca zostałby pozbawiony możliwości prowadzenia swojej podstawowej działalności gospodarczej,

Osiągnięcie przez Zamawiającego oczekiwanego rezultatu może zostać zrealizowane również poprzez udzielenie mu przez Wykonawcę niewyłącznej, nieprzenaszalnej licencji do dokumentacji przekazanej Zamawiającemu w ramach umowy. Ryzyko wypowiedzenia licencji przez Wykonawcę zostanie wyłączone określeniem, że udzielona licencja nie będzie podlegała wypowiedzeniu.

W związku z powyższym, proponujemy zmianę artykułu 17 poprzez nadanie mu następującego brzmienia:

„Z chwilą przekazania Przedmiotu Umowy Zamawiającemu, Wykonawca udzieli Zamawiającemu niewyłącznej, bezterminowej, jednorazowej, przenaszalnej wyłącznie na Zamawiającego, nie podlegającej wypowiedzeniu licencji do korzystania z autorskich praw majątkowych i autorskich praw majątkowych zależnych do Utworów ograniczonej jednak w zakresie w jakim takie korzystanie jest koniecznym z tych Utworów przez Zamawiającego na następujących polach eksploatacji:

T. Dętkiewicz



(a) w zakresie utrwalania i zwielokrotniania jakimikolwiek środkami i w jakiegokolwiek formie - w tym wytwarzanie określoną techniką egzemplarzy w tym techniką drukarską reprograficzną zapisu magnetycznego oraz techniką cyfrową,

(c) w zakresie używania Utworu oraz jej wykorzystywania w całości lub w części w toku i na potrzeby użytkowania Przedmiotu Umowy;

(d) wykorzystanie Utworu do wykonywania nowych opracowań, w tym materiałów reklamowych i promocyjnych, strategii, koncepcji, planów itp., a także korzystania z opracowań, strategii, koncepcji, planów itp. oraz wyrażanie zgody na dokonywanie powyższego przez osoby trzecie (zgoda na wykonywanie praw zależnych);

(e) tłumaczenie Utworu w całości lub w części, a w szczególności na języki obce oraz zmiana i przepisanie na inny rodzaj zapisu bądź system;

Dodatkowo, w celu zachowania konsekwencji w terminologii stosowanej w tym artykule proponujemy aby wszelkie odwołanie do instytucji „przeniesienia praw autorskich do Utworów” zostało zastąpione przez :”Udzielenie licencji” – na warunkach proponowanych przez Wykonawcę.

Ad.12. Nie wyrażamy zgody

Pytanie nr 13:

Czy Zamawiający wyraża zgodę na

4) Zmianie ppkt. 10.2.11. Poprzez nadanie mu następującej treści:

„ 10.2.1. udzielenia Zamawiającemu niewyłącznej, bezterminowej, przenaszalnej wyłącznie na Zamawiającego, licencji niezbędnej do korzystania z Przedmiotu Umowy”.

Ad.13. Brak takiego zapisu w OWZU

Pytanie nr 14

Czy Zamawiający zgodzi się na dopisanie do art. 22 OWZU pt. POSTANOWIENIA KOŃCOWE o następującej treści:

„ Wykonawca jest uprawniony do dokonania zmiany Umowy w odpowiednim zakresie, w szczególności odnoszącym się do harmonogramu lub wynagrodzenia, w przypadku gdy po podpisaniu Umowy zajdą niezależne od Wykonawcy okoliczności, mające wpływ na zmianę warunków wykonania Umowy, które to zmiany mogą mieć wpływ na zakres, harmonogram, cenę lub inny warunek Umowy. W przypadku zaistnienia jednej z powyższych okoliczności, Wykonawca wystąpi do Zamawiającego z wnioskiem o dokonanie odpowiedniej zmiany w Umowie, a w wówczas strony przystąpią do podpisania aneksu pod rygorem nieważności. Do czasu podpisania aneksu, Wykonawca jest uprawniony do zawieszenia prac należących do Przedmiotu Umowy.”

Ad.14. Brak zgody na wprowadzenie takiego zapisu.

WICEPREZES ZARZĄDU
ds. TECHNICZNYCH

Marek Ryński

ZATWIERDZAM

DYREKTOR PIONU ZAMOWIEŃ
PROCURENT

(pieczęć i podpis Kierownika Zamawiającego)

T. Roman - Nilla Tera