



Narodowe Centrum
Badań i Rozwoju

Projekt finansowany ze środków Narodowego Centrum Badań i Rozwoju w ramach konkursu nr 10/2019 na finansowanie badań naukowych i prac rozwojowych na rzecz obronności i bezpieczeństwa państwa.

Bydgoszcz, dnia 17 lutego 2020 roku

Instytut Genetyki Sądowej sp. z o.o.

Aleje Adama Mickiewicza 3/5,
85-071 Bydgoszcz
KRS: 0000672159
Sąd Rejonowy w Bydgoszczy,
XIII Wydział Gospodarczy Krajowego Rejestru Sądowego.
Wysokość kapitału zakładowego 50 000,00 zł
REGON: 366964361,
NIP: 5542948330

**Wykonawcy
biorący udział w postępowaniu**

Dotyczy: zamówienia na dostawę systemu do analizy polimorfizmów DNA metodą elektroforezy kapilarnej (sekwenator 8 kapilarny z 6- kolorowym systemem detekcji), numer referencyjny: 01/02/2020

ODPOWIEDŹ NA WNIOSKI O WYJAŚNIENIE TREŚCI SIWZO

Zamawiający, Instytut Genetyki Sądowej sp. z o.o. z siedzibą w Bydgoszczy, informuje, że do przedmiotowego postępowania zostały złożone wnioski o wyjaśnienie treści siwz.

Zamawiający przekazuje treść zapytania wraz z odpowiedziami Zamawiającego.

1. Dotyczy wzoru umowy, §11.

Zwracamy się z prośbą o usunięcie w/w paragrafu umowy.

Przedmiotem postępowania jest sprzedaż aparatury naukowej wraz z licencjami na użytkowanie dołączonego oprogramowania.

Paragraf 11 dotyczy oczywiście korzystania z oprogramowania, które jest w aparacie. Uważamy, że chodzi o to oprogramowanie, bo w pierwszym zdaniu tego paragrafu 11 ust. 1 napisano wyraźnie, że chodzi o utwór w postaci oprogramowania wchodzącego w skład systemu, czyli nie chodzi o np. wyniki badań uzyskane w wyniku wykorzystania aparatu. Zamawiający napisał ten paragraf 11 w taki sposób, że "przepisał ustawę" prawo autorskie w tej części która dotyczy udzielenia licencji w zakresie praw majątkowych na wszystkich możliwych polach eksploatacji, jakie generalnie mogą dotyczyć utworów (!). Mówiąc prostym językiem, Zamawiający zrobił to bez refleksji czego te zapisy dotyczą i wbrew doświadczeniu życiowemu. Generalnie poprzez tego rodzaju zapisy, Zamawiający żąda aby wykonawcy dali mu licencje (czyli możliwość korzystania z cudzego prawa czyli tego oprogramowania, bo oprogramowanie jest prawem), które jest w aparacie i dodatkowo żąda także tzw. praw zależnych.

Żądanie zgody przez Zamawiającego na korzystanie z oprogramowania jest oczywiste, bo aparat musi działać i wydawać wyniki, ale już żądanie przekazania praw zależnych nie jest ok.

W w/w paragrafie chodzi o to, aby Zamawiający mógł to oprogramowanie zmieniać, zestawiać dowolnie z innymi oprogramowaniem, modyfikować, nadto aby mógł je komuś dzierżawić czy nawet oddać w dalszą sublicencję.

Normalnie, generalnie w praktyce, w prawie każdym przypadku jest tak, że ten kto sprzedaje aparaty to nie ma uprawnień aby skutecznie zobowiązać się do tego, że udziela on zgody na dokonywanie przeróbki oprogramowania etc., bo sami tych praw nie posiadamy.

A zasada w prawie jest taka, że nie można komuś przekazać więcej praw niż się ich posiada. Czyli my nie mamy prawa do przeróbki oprogramowania bo kupujemy soft do aparatu od jeszcze innego dostawcy, który go specjalnie do konkretnego modelu aparatu napisał i nie przekazano nam wtedy praw do przeróbki tego oprogramowania bo aparat działa na określonej wersji softu i najczęściej dzieje się tak, że ewentualnie kupuje się upgrade, a nie kombinuje i przerabia oprogramowanie samemu, bo nie posiadamy nawet do niego żadnych kluczy dostępu. Zresztą manipulacja w oprogramowanie dałaby zapewne fatalne skutki, bo wyniki badań utracą walor obiektywnych i powtarzalnych.

Zwracamy uwagę, że tego rodzaju żądanie praktycznie powoduje, że żadna oferta by nie wpłynęła do zamawiającego, bo tego rodzaju zapis ogranicza uczciwą konkurencję.

Prosimy o pozytywne rozpatrzenie próśb.

Prosimy o potwierdzenie otrzymania niniejszego pisma.

Odpowiedź Zamawiającego:

W § 11 wzoru umowy (załącznik nr 6 do SIWZO) w żadnym fragmencie nie ma mowy o przejściu na Zamawiającego autorskich praw zależnych do Utworu w postaci oprogramowania wchodzącego w skład Systemu. W związku z tym uwagi dotyczące praw zależnych do Utworu należy uznać za bezprzedmiotowe.

Wykonawca zasadniczo zwraca się z prośbą o wykreślenie całej treści § 11 wzoru umowy, którego głównym celem jest umożliwienie Zamawiającemu bezproblemowe korzystanie z oprogramowania wchodzącego w skład systemu. Jednocześnie Wykonawca w tym samym pytaniu stwierdza:

Żądanie zgody przez Zamawiającego na korzystanie z oprogramowania jest oczywiste, bo aparat musi działać i wydawać wyniki (...)

Natomiast Zamawiający podtrzymuje konieczność zapewnienia w umowie możliwości korzystania przez Zamawiającego z oprogramowania wchodzącego w skład Systemu, co z perspektywy ustawy o prawie autorskim i prawach pokrewnych z dnia 4 lutego 1994 r. (Dz.U. z 2019 r. poz. 1231), stanowi nic innego jak licencję.

W związku z powyższym, Zamawiający podtrzymuje treści § 11 wzoru umowy.

INSTYTUT GENETYKI SĄDOWEJ Sp. z o.o.
Aleje Adama Mickiewicza 3/5
85-071 BYDGÓSZCZ
REGON: 366904351, NIP: 5542948330
KRS: 0000672159

Dr n. med. Jolanta Powierska - Czarny

Jolanta Powierska - Czarny
VICE PREZES ZARZĄDU