Opole, dn. 04.05.2018 r.

Dotyczy: Postępowania przetargowego nr ***NP.260.19.2018.P***

W związku z przetargiem o nazwie ***„Świadczenie usługi nadzoru autorskiego nad realizacją zadania inwestycyjnego pn. „Budowa obwodnicy piastowskiej w Opolu odcinek od obwodnicy północnej do ul. Krapkowickiej Etap II – od węzła Niemodlińska do obwodnicy północnej”, nr ref. NP.260.19.2018.P*** Zamawiający odpowiada na zadane pytania dotyczące treści SIWZ oraz dokonuje jej zmian w następującym zakresie:

1. ***Pytania i odpowiedzi:***

***Pytania zestaw 1***

1. W części I - Instrukcji dla Wykonawców Rozdział 25 Kryteria oceny ofert pkt 3 podano wzór, który naszym zdaniem zawiera oczywisty błąd:

Wartość punktów danej oferty:

On “ (Cmin/Cn)\*60 pkt + Cn Gdzie:

On - ilość punktów uzyskana przez n-tego wykonawcę, którego oferta podlega ocenie,

Cn = cena ofertowa podana przez n-tego wykonawcę ustalona w oparciu o wypełniony formularz oferty,

TRn - ilość punktów uzyskanych przez n-tego wykonawcę w wyniku oceny kryterium czas reakcji.

W świetle powyższego wartość punktów danej oferty powinna być wyrażona wzorem:

**On = (Cmin/Cn)\*60 pkt + TRn**

Wnioskujemy zatem o poprawienie błędu.

1. W dniu 02.05.2018 r. dokonano zmiany treści SIWZ, którą zamieszczono na stronie internetowej [www.bip.um.opole.pl/?przetargi=1&rok=2018&mc=4&eid=4403](http://www.bip.um.opole.pl/?przetargi=1&rok=2018&mc=4&eid=4403)
2. Nawiązując do naszego wcześniejszego pisma w sprawie praw autorskich znak PL/0016/OP/ST/266/03/18 z dnia 15.03.2018r. oraz do opublikowanego w ramach postępowania przetargowego nr referencyjny NP.260.19.2018.P wzoru umowy zawartego w SIWZ odnosząc się do §1 ust. 4 i ust. 6, wskazujemy jako autor dokumentacji której dotyczy ww. postępowanie i w oparciu o która ma być sprawowany nadzór autorski, że Zamawiający nie posiada w żadnym zakresie:

1. autorskich praw majątkowych do opracowań wykonanych w ramach umowy MZD/215/TN/09 z dnia 22.09.2009 r. (której dotyczy również oświadczenie z dnia 14.11.2014 r.) co uniemożliwia jakiekolwiek wykorzystanie dokumentacji, w tym w szczególności jej modyfikację (prawa zależne),

2. udzielenia zgody przez autora dokumentacji na wykonywanie nadzoru autorskiego w ramach przysługujących autorowi niezbywalnych autorskich praw osobistych.

Ponad przedstawioną w piśmie z dnia 15.03.2018 r. argumentację, wskazać należy, iż podpisane oświadczenie z dnia 14.11.2014r. nie jest skutecznym przekazaniem praw autorskich, ponieważ skuteczne przekazanie praw autorskich wymaga:

1. umowy tj. dwustronnego oświadczenia woli w formie pisemnej pod rygorem nieważności - art. 53 ustawy o prawie autorskim i prawach pokrewnych,

2. wskazania pól eksploatacji na których dokonuje się przeniesienia praw, pod rygorem bezskuteczności takiej umowy - art. 41 ust. 2 ustawy o prawie autorskim i prawach pokrewnych

Tymczasem zawarte w §1 ust. 4 wzoru umowy oświadczenie Zamawiającego, wskazuje jakoby Zamawiający autorskie prawa majątkowe w jakimś zakresie posiadał, co w oparciu o powyższe uznać należy za nie opierające się na prawdzie.

W konsekwencji, wykorzystanie przedmiotowych opracowań przez Zamawiającego lub Wykonawcę nie będącego autorem, w szczególności zmiana opracowania bez posiadania praw autorskich narazi wykonawców, którzy nie są autorami opracowań, ale również Zamawiającego na konsekwencje i roszczenia opisane w ustawie o prawie autorskim I prawach pokrewnych, w tym w na roszczenia o których mowa w art. 78 ust. 1 oraz art. 79 ust. 1 pkt 3 u.p.a. w szczególności roszczenie odszkodowawcze, jak również roszczenie o zaniechanie naruszeń (zakaz posługiwania się dokumentacją stanowiącą opracowanie przedmiotowej dokumentacji).

Ponadto wskazujemy, że ewentualne przeniesienie przez AYESA autorskich praw majątkowych jak również udzielenie jako autor zgody na sprawowanie nadzoru autorskiego na podmiot nie będący autorem dokumentacji, może nastąpić wyłącznie odpłatnie.

1. **Przedmiotowy wniosek nie stanowi wniosku o wyjaśnienie treści SIWZ zgodnie z zapisami art. 38 ust. 1 u.p.z.p.**, nie mniej Zamawiający nie zgadza się z interpretacją przedstawioną w pytaniu. §1 ust. 4 – 7 Umowy oraz stanowiące załącznik nr 1 do SIWZ umowa nr MZD/215/TN/09 z dnia 22.09.2009 r., oświadczenie z dnia 14.11.2014r, oraz umowa nr MZD.022.163.TN.2015, regulują jednoznacznie i wyczerpująco kwestię praw autorskich do dokumentacji technicznej oraz obowiązki wykonawcy, który będzie realizował Umowę.

***Pytania zestaw 2***

1. Zgodnie z art. 38.pkt 1 PZP zwracamy się z poniższymi zapytaniami do dokumentacji przetargowej:

1) W rozdziale 9 pkt. 2.b Zamawiający wymaga od Wykonawcy wykazania doświadczenia w poniższym zakresie dla części 1:

Wykonanie (a w przypadku świadczeń okresowych lub ciągłych również wykonywanej) w okresie ostatnich 10 lat przed upływem terminu składania ofert, a jeżeli okres prowadzenia działalności jest krótszy w tym okresie, co najmniej 1 (jednej) usługi nadzoru autorskiego lub 1 (jednej) usługi związanej z opracowaniem dokumentacji projektowej (projekt budowlany lub wykonawczy), której przedmiot zamówienia obejmował:

Część 1 Budowa podetapu obwodnicy piastowskiej, odcinek od węzła Niemodlińska do obwodnicy północnej

roboty budowlane obejmujące budowę/przebudowę drogi publicznej klasy min. G i długości min. 1,0 km wraz z przebudową/budową obiektu mostowego i kanalizacji deszczowej.

Wnosimy o zmianę zapisów na :

roboty budowlane obejmujące budowę/przebudowę drogi publicznej klasy min. G i długości min. 1,0 km oraz przebudowę/budowę obiektu mostowego i kanalizacji deszczowej.

Wykonawca może wykazać się powyższym doświadczeniem w ramach jednego zadania, jednak Zamawiający dopuści możliwość spełnienia powyższego warunku, gdy Wykonawca wykaże się doświadczeniem zdobytym w ramach kilku inwestycji.

Zmianę zapisów motywujemy faktem, iż doświadczenie przy pełnieniu usługi nadzoru autorskiego lub usługi związanej z opracowaniem dokumentacji projektowej oraz niezbędny zakres pracy jest tożsamy w wypadku jednej inwestycji obejmującej jednocześnie drogę oraz most, jak i kilku inwestycji o różnych branżowo zakresach

2) W związku z trwającym sezonem urlopowym wnosimy o przesunięcie terminu składania ofert na 10.05.2018r.

1. W dniu 02.05.2018 r. dokonano zmiany treści SIWZ, którą zamieszczono na stronie internetowej [www.bip.um.opole.pl/?przetargi=1&rok=2018&mc=4&eid=4403](http://www.bip.um.opole.pl/?przetargi=1&rok=2018&mc=4&eid=4403)