

W/112973/2015

zk. 1710.26.2015. MB

Koszalin, 3. grudnia... 2015 r.

**Pan Piotr Maras**  
**Dyrektor Wydziału Wdrażania**  
**Regionalnego Programu Operacyjnego**  
**Urząd Marszałkowski**  
**Województwa Zachodniopomorskiego**  
**w Szczecinie**

W związku protokołem pokontrolnym z kontroli przeprowadzonej przez Instytucję Zarządzającą Regionalnym Programem Operacyjnym Województwa Zachodniopomorskiego - na miejscu realizacji projektu, nr WND-RPZP.03.02.00-32-004/14, pod nazwą „Rozwój Systemu Informacji Przestrzennej Miasta Koszalina”, stanowiącym załącznik do pisma WWRPO-VII.441. (3.2.0/2014/004).2015.EB.02 z dnia 18 listopada 2015r. wnoszę poniższe uwagi i wyjaśnienia do jego treści.

Począwszy od 2008 roku, aż do chwili obecnej, do wykonywania zadań związanych z prowadzeniem i udostępnianiem państwowego zasobu geodezyjnego i kartograficznego wykorzystywane jest oprogramowanie „Kataster WZ” autorstwa firmy Sygnity S.A z siedzibą Al. Jerozolimskie 180, 02-486 Warszawa.

Przepisy ustawy z dnia 17 maja 1989 r. Prawo geodezyjne i kartograficzne, zmienione zostały ustawą z dnia 4 marca 2010 r. o infrastrukturze informacji przestrzennej. Przepis zmieniający, w art. 23 pkt 9, dodał do przepisów zmienianej ustawy Prawo geodezyjne, delegację zawartą w art. 19 pkt 7, która nałożyła na ministra właściwego do spraw administracji publicznej obowiązek określenia w drodze rozporządzenia zakresu informacji gromadzonych w bazie danych geodezyjnej ewidencji sieci uzbrojenia terenu, o której mowa w art. 4 ust. 1a pkt 3 ustawy, oraz w bazie danych obiektów topograficznych, o której mowa w art. 4 ust. 1 b ustawy, organizację, tryb i standardy techniczne tworzenia tych baz, ich aktualizacji i udostępniania, a także tworzenia mapy zasadniczej, o której mowa w art. 4 ust. 1e pkt 2 ustawy, mając na uwadze podstawowe znaczenie tych baz i mapy zasadniczej dla infrastruktury informacji przestrzennej, zasadę interoperacyjności, o której mowa w przepisach o infrastrukturze informacji przestrzennej, a także konieczność harmonizacji zbiorów danych tych baz z innymi zbiorami danych, o których mowa w art. 4 ust. 1a i 1b ustawy.

Równocześnie prawodawca nałożył na organ administracji prowadzący mapę zasadniczą (tu Prezydenta Miasta Koszalina) utworzenie m.in. baz danych GESUT i BDOT500 do dnia 31 grudnia 2013 roku. Wypełnieniem delegacji zawartej w art. 19 pkt 7 ustawy było rozporządzenie Ministra Administracji i Cyfryzacji z dnia 12 lutego 2013 r. w sprawie bazy danych geodezyjnej ewidencji sieci uzbrojenia terenu, bazy danych obiektów topograficznych oraz mapy zasadniczej. Dopiero przepis wykonawczy w postaci tego rozporządzenia określił:

- 1) zakres informacji gromadzonych w bazie danych geodezyjnej ewidencji sieci uzbrojenia terenu (GESUT),
- 2) zakres informacji gromadzonych w bazie danych obiektów topograficznych (BDOT),
- 3) organizację, tryb i standardy techniczne tworzenia baz danych, o których mowa w punkcie 1 i 2;
- 4) tryb i standardy techniczne aktualizacji baz danych, o których mowa w pkt 1 i 2;
- 5) tryb i standardy techniczne udostępniania baz danych, o których mowa w pkt 1 i 2;
- 6) tryb i standardy techniczne tworzenia mapy zasadniczej w skalach: 1:500, 1:1000, 1:2000, 1:5000.

Powyższe zmiany prawne spowodowały konieczność dostosowania struktury bazy danych oraz eksploatowanych aplikacji do nowego porządku prawnego. W ramach zadania „*Modyfikacja systemu Kataster WZ wraz z dostosowaniem struktury bazy danych*” zawarte zostały 2 umowy:

- 1) umowa Nr 1/2013 z dnia 29 kwietnia 2013 r. (ogłoszenie numer 74475-2013) – obejmująca 2 zadania o łącznej wartości 87 330,00 zł, z czego do projektu zostało włączone zadanie wymienione w §1 ust 1 lit a o wartości 29 520,00 zł,
- 2) umowa Nr 4/2013 z dnia 5 listopada 2013r (ogłoszenie numer 256257 -2013) do projektu włączone 2 zadania o łącznej wartości 46 400,00 zł.

Obie umowy miały na celu dostosowanie oprogramowania i struktury bazy danych do przepisów opisanych w niniejszym piśmie. Wykonawcą usług związanych z realizacją zadania „*Modyfikacja Systemu Kataster WZ wraz z dostosowaniem struktury bazy danych*” była Sygnity S.A. Wykonawca realizował prace na podstawie wymienionych umów, zawartych w wyniku udzielenia zamówienia publicznego w trybie zamówienia z wolnej ręki na podstawie art. 67 ust 1 pkt. 1 lit b ustawy Prawo zamówień publicznych. W trakcie udzielania ww. zamówień (2013 r.) oraz w okresie ich realizacji Beneficjent był związany odrębną umową - z dnia 29 lutego 2008 r. na dostawę „*Systemu do prowadzenia spraw z zakresu gospodarowania nieruchomościami, ewidencji gruntów i budynków, planowania i gospodarowania przestrzennego*”, zwanej dalej umową na dostawę systemu. Umowa na dostawę systemu w § 8 ust.2 stanowiła, iż prawa autorskie do systemu należą do jego Wykonawcy a Zamawiającemu nie wolno ujawniać ani dostarczać osobom trzecim otrzymanych wersji systemu, ani ich dokumentacji technicznej.

W tej sytuacji niemożliwe było przeprowadzenie postępowania o udzielenie zamówienia publicznego dla zakresu objętego umowami 1/2013 i 4/2013 bez naruszania praw autorskich. Zakres zamówień określał bowiem, iż konieczne były tak modyfikacja struktury bazy danych, jak i dostęp do kodów źródłowych wraz z ich modyfikacją. Zgodnie z poglądami doktryny zamówienia z wolnej ręki można udzielić wykonawcy, któremu odrębne przepisy przyznają wyłączne prawo do prowadzenia określonej działalności, co siłą rzeczy powoduje, iż staje się on jedynym wykonawcą uprawnionym do realizacji danego zamówienia, ze względu na posiadane prawa autorskie z zastrzeżeniem, że na rynku nie istnieją rozwiązania równoważne tym, objętym prawem autorskim, które odpowiadałyby potrzebom zamawiającego.



W omawianym przypadku, obejmującym modyfikację oprogramowania „Kataster WZ”, biorąc pod uwagę wyłącznie zakres tej modyfikacji stwierdzić należy, iż na rynku oprogramowania nie istniały i nie istnieją nadal rozwiązania równoważne w postaci substytutu.

Przed wszystkim nie jest możliwe zastosowanie rozwiązania równoważnego, ponieważ zadania te nie obejmowały tak utworzenia samodzielnie funkcjonującego oprogramowania, jako suwerennej całości, jak i wykonania odrębnie funkcjonującego modułu oprogramowania eksploatowanego. Zadania dotyczyły bowiem dostosowania struktury bazy danych oraz funkcjonującego i eksploatowanego na bieżąco oprogramowania do zmienionych przepisów prawnych, poprzez dodanie odpowiednich pól w bazie danych. W polach tych zbierane są atrybuty dotychczas nie istniejące w bazie, a wprowadzone nowymi przepisami. Modyfikacja struktury bazy danych, przez dodanie odpowiednich pól, wymagała również modyfikacji kodów źródłowych oprogramowania, co nie możliwe było bez dostępu do odpowiednich wersji systemu, ich dokumentacji technicznej i kodów źródłowych oprogramowania.

Pragnę zauważyć, że umowy na dostawę systemu nie można było zawrzeć bez zapisów chroniących prawa autorskie twórcy oprogramowania, ponieważ byłoby to dla Zamawiającego nieuzasadnione ekonomicznie i powodowałoby nieuzasadnione wydatkowanie środków publicznych na zakup kodów źródłowych. Na rynku usług informatycznych nie praktykuje się bowiem sprzedaży oprogramowania wraz z przekazaniem na rzecz nabywcy praw autorskich do programu, ponieważ koszt tych praw znacznie przewyższałby wartość oprogramowania.

Biorąc pod uwagę powyższe, nie zgadzam się z wnioskiem Kontrolujących o naruszeniu przepisów ustawy Prawo zamówień publicznych i wnoszę o odstąpienie od wymierzania korekty finansowej w uzasadnieniu wskazując, iż zamówień w ramach realizacji wszystkich zadań wykonywanych w trakcie projektu współfinansowanego ze środków pochodzących z Regionalnego Programu Operacyjnego dokonano z poszanowaniem przepisów tej ustawy.

Ponadto w części D *Protokołu pokontrolnego* D1- Modyfikacja systemu Kataster WZ wraz z dostosowaniem struktury bazy danych, umowa 1/2013 z dnia 29 kwietnia 2013 r. - pkt 2 i dalsze – Kontrolujący błędnie wykazali w protokole umowę z dnia 29 lutego 2008 r wraz z ugodą z 26 lipca 2012r/2 sierpnia 2012 r., które nie są częściami projektu WND-RPZP.03.02.00-32-004/14 pod nazwą „Rozwój Systemu Informacji Przestrzennej Miasta Koszalina” objętego umową o dofinansowanie.

Analogicznie w części D *Protokołu pokontrolnego*- D2 - Modyfikacja systemu Kataster WZ wraz z dostosowaniem struktury bazy danych, umowa 4/2013 z dnia 05 listopada 2013 r. - pkt 2 i dalsze – Kontrolujący błędnie wpisali do protokołu umowę z dnia 29 lutego 2008r wraz z ugodą z 26 lipca 2012r/2 sierpnia 2012 r., które nie są częściami projektu WND-RPZP.03.02.00-32-004/14 pod nazwą „Rozwój Systemu Informacji Przestrzennej Miasta Koszalina” objętego umową o dofinansowanie.

Biorąc pod uwagę powyższe wnoszę o uwzględnienie tego faktu w ustaleniach kontrolnych.

W końcowej części E Protokołu pokontrolnego (Podsumowanie ustaleń) w zakresie kontroli finansowej – wnoszę o wykreślenie w całości pkt 1 z uwagi na fakt, iż w projekcie WND-RPZP.03.02.00-32-004/14 pod nazwą „Rozwój Systemu Informacji Przestrzennej Miasta Koszalina” nie zawierano umów cywilnoprawnych INF.3060.02-35/2/10 z dnia 29 listopada 2010r oraz INF.3060.02-35/1/10 z dnia 29 listopada 2010r oraz INF/2/3.2/2011 z dnia 4 maja 2011r. Ponadto wnoszę o wykreślenie w całości pkt 2 ponieważ pracownicy wymienieni w tym punkcie nie brali udziału w przedmiotowym projekcie.

W części dotyczącej zakresu merytorycznego wnoszę również o wykreślenie w całości pkt I i II a w konsekwencji o odstąpienie od wymierzania korekty finansowej bowiem, jak wykazano w niniejszym piśmie, przy realizacji projektu „Rozwój Systemu Informacji Przestrzennej Miasta Koszalina” nie doszło do naruszenia Prawa zamówień publicznych.

Z up. Prezydenta Miasta  
Sekretarz Miasta

Tomasz Czuczak

H. Malinowski 3.12.11