

Essentiële wijzigingen in het raamcontract van de spookfiles

Inleiding

Gezien de vele vragen die erover gesteld zijn, heeft de oorspronkelijke raamovereenkomst voor de PCP spookfiles tot veel discussie geleid. Wij zijn erg blij met deze discussie. Het legt pijnpunten bloot en schept duidelijkheid. Een goede discussie nu, kan nare discussies achteraf voorkomen.

In de vele vragen die gesteld zijn, proefden wij zorg. We hebben getracht de zorgen weg te nemen door enkele belangrijke wijzigingen door te voeren in de raamovereenkomst. Dit is terug te vinden in de vragen en antwoorden en in de gewijzigde overeenkomst. Omdat het essentiële punten betreft, vatten we de wijzigingen (als toelichting op de officiële documenten) in dit memo kort samen.

De zorgen vanuit de markt richten zich met name op het intellectueel eigendom (IE) en het beschikbaar stellen van licenties voor het gebruik van de resultaten uit het project. Voor beide is het van belang om onderscheid te maken tussen voorgrond en achtergrond en tussen koppelvlakken en eigen oplossingen.

Uitgangspunten Intellectueel Eigendom en licenties in de Raamovereenkomst

Een zeer belangrijk uitgangspunt voor de regio Brabant is dat het Intellectueel Eigendom (IE) van de oplossing bij de markt komt te liggen. Het IE van de koppelvlakken ligt wel bij de provincie Brabant en wordt opengegeven voor de gehele markt. Het doel daarvan is marktwerking mogelijk te maken. Er is dus géén sprake van het overdragen van alle IE aan opdrachtgever of aan concurrenten. Het IE dat onderdeel is van de 'binnenkant' van de oplossing (niet behorend tot de Koppelingen) blijft dus vooral bij de marktpartij liggen die dit IE heeft ontwikkeld.

Wel wil de opdrachtgever de resultaten kunnen gebruiken. Hiertoe worden licenties verstrekt aan de Opdrachtgever. Er is bewust gekozen om deze licenties niet aan alle betrokken overheden (I&M, RWS, SRE) te geven maar alleen aan de Provincie Noord Brabant. Dit is hoofdzakelijk in artikel 8.8 geregeld.

Om de resultaten te kunnen gebruiken, kan het tevens noodzakelijk zijn dat toegang tot nieuwe en bestaande kennis en IE verleend wordt. Hiervoor wil de opdrachtgever het recht om deze toegang te krijgen / kunnen laten verkrijgen tenminste tegen redelijke en marktconforme voorwaarden. Dit is hoofdzakelijk in artikel 8.9 geregeld. Daarmee wordt dus wederom géén IE overgedragen (de opdrachtnemer blijft dus de eigenaar) maar er wordt waar nodig wél toegang gegeven tot kennis/kunde om de licentie te kunnen uitoefenen. De eigenaar van deze IE stelt de voorwaarden voor de toegang zelf op en behoud daarmee de controle.

Aanpassing 1: volledige controle over welke IE wordt ingebracht t/m fase 1

In de oorspronkelijke raamovereenkomst moest er bij aanvang getekend worden dat ALLE intellectuele eigendom dat gebruikt wordt bij koppelingen, eigendom wordt van de provincie, ook als besloten wordt om niet verder te gaan in de PCP-procedure. Dit kan verstrekende commerciële gevolgen hebben, die voorafgaand aan de haalbaarheidsfase moeilijk in te schatten zijn. Daarom is

dit gewijzigd in de raamovereenkomst. Als een partij (leverancier of onderaannemer) besluit om na fase I uit de PCP-procedure te stappen, eindigt de verplichting om IE voor koppelvlakken over te dragen en/of de verplichting toegang te geven tot Achtergrond. Daarmee heeft een leverancier of onderaannemer zowel vóór als tijdens het proces van fase 1 zelf controle over het wel of niet inbrengen van IE en/of toegang verlenen tot Achtergrond. Er ontstaan daarmee de volgende scenario's ten aanzien van het IE in koppelvlakken:

- a. ***De beoogde definitie van koppelvlakken maakt géén gebruik van bestaand IE.***
Dit levert voor geen enkele partij problemen op.
- b. ***De beoogde definitie van koppelvlakken maakt WEL gebruik van achtergrond IE en de betreffende marktpartij draagt het IE vrijwillig over aan de provincie (met het doel de markt te vergroten/versnellen)***
Dit scenario is voor geen enkele partij een probleem.
- c. ***De beoogde definitie van koppelvlakken maakt WEL gebruik van achtergrond IE en de betreffende marktpartij wil het IE NIET vrijwillig overdragen aan de provincie***
In dit geval zal er door alle marktpartijen gezamenlijk een alternatieve definitie van de koppelvlakken gemaakt moeten worden waarbij wellicht gebruik gemaakt wordt van het IE van een andere marktpartij die WEL bereid is het IE over te dragen. De oorspronkelijke partij die het IE NIET wil overdragen, heeft twee mogelijkheden:
 - i. De betreffende marktpartij blijft deelnemen aan de PCP maar maakt GEDURENDE de haalbaarheidsfase duidelijk dat zij het betreffende achtergrond IE niet zal inbrengen en werkt mee aan de alternatieve definitie van de koppelvlakken
 - ii. De betreffende marktpartij besluit uit de PCP-procedure te stappen en/of wordt niet toegelaten tot de volgende fase. Op dat moment vervalt de verplichting om achtergrond IE dat gebruikt wordt in koppelvlakken, over te dragen of toegang te verlenen zoals nodig zou kunnen zijn zoals geformuleerd in art. 8.9.

Met deze wijziging ontstaat er tijdens de haalbaarheidsfase binnen de PCP-procedure een dialoog over en inzicht in de 'marktwerking' over het al dan niet inbrengen van essentiële achtergrond IE. Tegelijk blijft de marktpartij volledig controle houden op inbreng van zijn IE.

Deze aanpassing is verwerkt in de Raamovereenkomst die hoort bij NvI dd 4 december in artikel 13 en in 8.5.

Aanpassing 2: afbakening tijd en strekking van licenties

Een tweede belangrijke wijziging is dat de omvang van licenties op meerdere manieren is beperkt:

- a. ***In tijd***
Om praktische redenen was ervoor gekozen dit eeuwigdurend te laten zijn. Om commerciële redenen is door diverse marktpartijen gevraagd dit te beperken. In tijd is dit nu gelimiteerd tot 5 jaar na afronding van de PCP-procedure (afloop van Raamovereenkomst).

b. In toepassingsomgeving

Daarnaast was en blijft de licentie beperkt tot een onderzoeks- en ontwikkelingsomgeving. De licentie is dus nadrukkelijk niet voor regulier gebruik. Daarvoor dient tegen een redelijk en marktconform tarief betaald te worden. Daarbij geldt wel dat de ontwikkeling niet opnieuw betaald hoeft te worden door de opdrachtgever.

c. In rechtspersoon

De derde en laatste beperking ligt erin dat de licentie beperkt is tot de aanbestedende dienst, de provincie Noord-Brabant.

Deze aanpassing is met name verwerkt in artikel 8.8 en 9.4 in de Raamovereenkomst die hoort bij Nvl dd 4 december.