Załącznik nr 12
do Procedury realizacji zobowiązań z tytułu wypłat dla osób fizycznych nieprowadzących działalności gospodarczej niebędących pracownikami nieposiadających osobowości prawnej jednostek organizacyjnych m.st. Warszawy

Wytyczne Biura Prawnego
dotyczące istotnych elementów umów zleceń, o dzieło i o świadczenie usług zawieranych przez Miasto Stołeczne Warszawa (reprezentowane przez kierowników nieposiadających osobowości prawnej gminnych jednostek organizacyjnych) z osobami fizycznymi nieprowadzącymi działalności gospodarczej

## **Nazywanie umów**

Zawierane umowy powinny być nazwane:

1. umowy zlecenie winny mieć tytuł UMOWA ZLECENIE Nr ………….. . W umowach zlecenia powinno stosować się określenia Zleceniodawca i Zleceniobiorca,
2. umowy o dzieło winny mieć tytuł UMOWA O DZIEŁO Nr …………. . W umowach o dzieło powinno stosować się określenia Zamawiający i Przyjmujący zamówienie,
3. umowy o świadczenie usług winny mieć tytuł UMOWA O ŚWIADCZENIE USŁUG Nr……... . W umowach o świadczenie usług powinno stosować się określenia Zleceniodawca i Zleceniobiorca lub Usługodawca i Usługobiorca.
4. umowa powinna posiadać numer, datę i miejsce zawarcia.

## Komparycja umowy - określenie stron

Określenie stron powinno zawierać:

* Dla reprezentantów ze strony miasta – komparycja winna otrzymać brzmienie:

Miasto Stołeczne Warszawa z siedzibą w Warszawie, Plac Bankowy 3/5, NIP: 5252248481, REGON: 015259640, reprezentowanym przez (imię i nazwisko, stanowisko, określenie jednostki organizacyjnej) na podstawie pełnomocnictwa (numer, data, podmiot udzielający pełnomocnictwa),

* Dla Zleceniobiorcy/ Przyjmujący zamówienie – imię i nazwisko, adres zamieszkania, numer PESEL, a w przypadku obcokrajowca numer paszportu.

## Przedmiot umowy

Należy dokładnie określić przedmiot umowy, a w przypadku umowy o dzieło, jeśli jest to zasadne również sposób wykonania dzieła.

W przypadku umowy o dzieło, gdy ich przedmiotem jest działalność twórcza, w treści umowy powinny znaleźć się postanowienia dotyczące praw autorskich, wraz ze wskazaniem czy następuje przeniesienie autorskich praw majątkowych czy też udzielenie licencji (tj. zgoda na korzystanie z utworu). Postanowienia prawno-autorskie powinny dotyczyć m.in. następujących zagadnień:

* dzieło ma charakter utworu w rozumieniu ustawy z dnia 4 lutego 1994 r. o prawie autorskim i prawach pokrewnych (Dz. U. z 2021 r. poz. 1062, dalej ustawa o prawach autorskich) i będzie podlegać przepisom tejże ustawy;
* wraz z wydaniem dzieła przyjmujący zamówienie przenosi na zamawiającego autorskie prawa majątkowe do utworu, w tym prawo do korzystania, rozporządzania na wszelkich polach eksploatacji (należy wskazać pola eksploatacji), a także prawo wykonywania i zezwalania na wykonywanie zależnych praw autorskich do utworu; (uwaga: umowy powinny wskazywać konkretne pola eksploatacji jak również postanowienia wskazujące czy autor wyraził zgodę na wykonywanie praw zależnych);
* licencja została udzielona lub prawa autorskie zostały przeniesione w ramach wynagrodzenia za wykonanie dzieła;
* rodzaj udzielonej licencji (wyłączna - umowa zastrzegająca licencjobiorcy wyłączność korzystania z utworu w określony sposób albo niewyłączna - umowa, która nie ogranicza udzielenia przez twórcę upoważnienia innym osobom do korzystania z utworu na tym samym polu eksploatacji), czas trwania licencji, obszar obowiązywania licencji (terytorialny), prawo udzielania sublicencji, pola eksploatacji utworu.

Przykładowe postanowienie umowne

Z dniem odbioru dzieła przez Zamawiającego, Przyjmujący zamówienie w ramach wynagrodzenia brutto określonego w umowie, przenosi na Zamawiającego w zakresie nieobciążonym jakimikolwiek prawami osób trzecich:

1. autorskie prawa majątkowe do utworu, w tym prawo do korzystania i rozporządzania na wszelkich polach eksploatacji, a w szczególności:
	* w zakresie utrwalania i zwielokrotniania utworu: wytwarzania jego egzemplarzy każdą techniką, w tym techniką drukarską, reprograficzną, zapisu magnetycznego i techniką cyfrową, a także wprowadzania do pamięci komputera,
	* w zakresie obrotu oryginałem albo egzemplarzami, na których utrwalono utwór, w tym do wprowadzania go do obrotu, najmu oraz użyczania,
	* w zakresie rozpowszechniania utworu w sposób inny niż określony w lit. b, w tym
	do publicznego wystawiania, wyświetlania, odtwarzania oraz nadawania i reemitowania,
	 a także do publicznego udostępniania utworu w taki sposób, aby każdy mógł mieć do niego dostęp w miejscu i w czasie przez siebie wybranym,
2. prawo wykonywania i zezwalania na wykonywanie zależnych praw autorskich do utworu.

albo

1. Z dniem odbioru działa przez Zamawiającego Przyjmujący zamówienie w ramach wynagrodzenia brutto określonego w umowie udziela Zamawiającemu niewyłącznej licencji na korzystanie z utworów na następujących polach eksploatacji:
	* w zakresie utrwalania i zwielokrotniania utworu: wydarzania jego egzemplarzy każdą techniką, w tym techniką drukarską, reprograficzną, zapisu magnetycznego i techniką cyfrową,
	a także wprowadzania do pamięci komputera,
	* w zakresie obrotu oryginałem albo egzemplarzami, na których utrwalono utwór, w tym do wprowadzania go do obrotu, najmu oraz użyczania,
	* w zakresie rozpowszechniania utworu w sposób inny niż określony w lit. b, w tym do publicznego wystawiania, wyświetlania, odtwarzania oraz nadawania i reemitowania, a także do publicznego udostępniania utworu w taki sposób, aby każdy mógł mieć do niego dostęp w miejscu i w czasie przez siebie wybranym.
2. Licencja jest udzielona na czas nieokreślony. W ramach licencji Zamawiający może wykorzystywać utwór na całym świecie, na polach eksploatacji wymienionych powyżej, przez cały czas trwania praw majątkowych do utworu.
3. Udzielanie przez Zamawiającego sublicencji jest dopuszczalne po uzyskaniu uprzedniej pisemnej zgody Przyjmującego zamówienie.
4. Przyjmujący zamówienie udziela Zamawiającemu z dniem udzielenia licencji bezwarunkowego, nieograniczonego w czasie i nieodwołalnego prawa do wykonywania zależnych praw autorskich do utworu, w tym do:
	* dokonywania w utworze wszelkich zmian i przeróbek;
	* wykorzystywania utworu w części lub całości oraz łączenia z innymi utworami lub innymi dziełami niemającymi charakteru utworu.

## Termin wykonania przedmiotu umowy

Wskazanie konkretnej daty wykonania oraz czas trwania umowy.

W umowie o dzieło należy wskazać czas rozpoczęcia prac oraz dzień kiedy dzieło ma być wykonane. Strony powinny określić sposób odebrania dzieła (konieczność podpisania protokołu zdawczo-odbiorczego).

Należy również określić procedurę zgłaszania wad dzieła i dokonania poprawek.

Przykłady postanowień umownych:

W terminie …………………………………….. dni od dnia odbioru dzieła Zamawiający może zażądać od

Przyjmującego zamówienie dokonania określonych poprawek, a Przyjmujący zamówienie zobowiązany jest dokonać tych poprawek, w ramach wynagrodzenia określonego w umowie (§X), oraz dostarczyć poprawione dzieło w terminie ... dni od otrzymania żądania.

Odbiór poprawionego dzieła zostanie potwierdzony podpisaniem przez Strony ostatecznego protokołu zdawczo-odbiorczego.

## Wzajemne obowiązki stron

W umowie powinny znaleźć się postanowienia dotyczące podsiadania przez przyjmującego zamówienie/zleceniobiorcę/usługobiorcę wiedzy, umiejętności, uprawnień, ewentualnie innych przymiotów potrzebnych do realizacji umowy.

Należy uregulować kwestie wykonywania umowy osobiście, ewentualne dopuszczenie udziału osób trzecich oraz wskazać czy zamawiający wyraża zgodę na podwykonawstwo i na jakich zasadach oraz uregulować odpowiedzialności przyjmującego zamówienie za działania podwykonawców.

W umowie zlecenia należy wskazać, że zleceniobiorca nie wykonuje zlecenia pod kierownictwem zleceniodawcy.

Wskazanie dodatkowych obowiązków stron.

## Wynagrodzenie

W umowach zlecenia oraz umowach o świadczenie usług powinno znaleźć się postanowienie mówiące o całkowitej wysokości wynagrodzenia brutto (wysokość wynagrodzenia powinna być ustalona w umowie w taki sposób, aby wysokość wynagrodzenia za każdą godzinę wykonania zlecenia lub świadczenia usług nie była niższa niż wysokość minimalnej stawki godzinowej ustalonej zgodnie z art. 2 ust. 3a, 3b i 5. ustawy o minimalnym wynagrodzeniu - Dz. U. z 2020 r. poz. 2207 z późn. zm.). Nadto, należy zwrócić uwagę na odpowiednią konstrukcję postanowień dotyczących wynagrodzenia, aby stawka za godzinę pracy w konsekwencji rozliczenia nie była niższa niż w ww. ustawie np. poprzez określenie maksymalnej liczby godzin.

Strony określają w umowie sposób potwierdzania liczby godzin wykonania umowy zlecenia lub świadczenia usług.

W umowie o dzieło wynagrodzenie przyjmującego zamówienie może być określone na zasadzie ryczałtu (sztywna kwota) lub w postaci kosztorysowej. W przypadku wynagrodzenia kosztorysowego przyjmujący zamówienie winien sporządzić kosztorys w oparciu, o który wynagrodzenie będzie ustalone i wypłacane.

Inne postanowienia dotyczące m.in. kosztów wykonania umowy, cesji wierzytelności. Przykłady postanowień umownych:

Zleceniobiorcy/Przyjmującemu zamówienie nie przysługuje żadne inne roszczenie o dodatkowe wynagrodzenie, nieprzewidziane w umowie, ani roszczenie o zwrot kosztów poniesionych w związku z wykonaniem umowy.

Przyjmujący zamówienie/Zleceniobiorca nie może przenosić wierzytelności wynikających z umowy na rzecz osoby trzeciej, bez pisemnej zgody Zamawiającego/Zleceniodawcy.

## Wskazanie terminu i sposobu dokonania płatności

W zawieranych umowach zlecenia oraz umowach o świadczenie usług należy zawrzeć postanowienia dotyczące wypłaty wynagrodzenia z tytułu wykonywanej umowy, określając odpowiednie terminy wypłat zgodne z zarządzeniem Prezydenta m.st. Warszawy w sprawie realizacji zobowiązań z tytułu wypłat dla osób fizycznych nieprowadzących działalności gospodarczej niebędących pracownikami nieposiadających osobowości prawnej jednostek organizacyjnych m.st. Warszawy, w tym określenie czy zapłata nastąpi przelewem na konto bankowe czy gotówką, o ile taka możliwość istnieje.

Strony określą sposób złożenia rachunku oraz termin jego zapłaty.

Przykładowe postanowienia:

Zaplata wynagrodzenia nastąpi każdorazowo na podstawie prawidłowo wystawionego rachunku przez Zleceniobiorcę/Przyjmującego zamówienie, po potwierdzeniu przez Zleceniodawcę/Zamawiającego, że obowiązki Zleceniobiorcy /dzieło zostały/-o wykonane zgodnie z warunkami umowy.

Za dzień zapłaty wynagrodzenia Strony uznawać będą dzień obciążenia rachunku bankowego Zleceniodawcy/Zamawiającego.

## Przetwarzanie danych osobowych

Umowa powinna zawierać stosowne postanowienia dotyczące ochrony danych osobowych zgodnie z przepisami Rozporządzenia Parlamentu Europejskiego i Rady (UE) 2016/679 z dnia 27 kwietnia 2016 r. w sprawie ochrony osób fizycznych w związku z przetwarzaniem danych osobowych i w sprawie swobodnego przepływu takich danych oraz uchylenia dyrektywy 95/46/WE (ogólne rozporządzenie o ochronie danych, Dz. Urz. UE L 119 z 04.05.2016 r.) oraz przepisach krajowych z zakresu ochrony danych osobowych, w szczególności ustawy o ochronie danych osobowych.

Umowa

## Kary umowne

W każdej umowie powinny być zawarte postanowienia o ewentualnych karach umownych za niewłaściwe wykonanie umowy, odstąpienie czy opóźnienie.

Należy uwzględnić postanowienie, że zapłata kar umownych nie wyłącza prawa do dochodzenia odszkodowania na zasadach ogólnych za poniesioną szkodę.

Należy zaznaczyć, od jakiej kwoty naliczane będą kary (określenie wynagrodzenia brutto).

Należy stosować zapisy o zgodzie na dokonanie przez m.st. Warszawa potrącenia kary umownej z kwoty należnego wynagrodzenia.

Przykładowe postanowienia:

Postanowienia dotyczące kar umownych nie ograniczają prawa Zamawiającego do obniżenia wynagrodzenia z tytułu nienależytego wykonania dzieła, (umowa o dzieło) Przyjmujący zamówienie/Zleceniobiorca wyraża zgodę na potrącenie umowne przysługującej Zamawiającemu/Zleceniodawcy kwoty kary umownej z kwoty wynagrodzenia należnego Przyjmującemu zamówienie/Zleceniobiorcy za wykonanie dzieła. W przypadku nie potrącenia przez Zamawiającego/Zleceniodawcę kar umownych z wynagrodzenia Przyjmujący zamówienie/Zleceniobiorca zapłaci Zamawiającemu/Zleceniodawcy kary umowne w terminie 14 dni od dnia otrzymania wezwania mającego formę noty księgowej.

Odstąpienie od umowy, jej wygaśnięcie lub rozwiązanie nie wyłącza prawa Zamawiającego/Zleceniodawcy do kar umownych ustalonych zgodnie z jej postanowieniami.

W wypadku odstąpienia od umowy przez którąkolwiek ze Stron, niezależnie od jego podstawy, wywiera ono skutek wyłącznie, co do niewykonanej części umowy, w związku z czym żadna ze Stron nie będzie zobowiązana do zwrotu świadczeń już otrzymanych od drugiej strony w ramach realizacji przedmiotu umowy. Zamawiającemu/Zleceniodawcy przysługuje prawo do dochodzenia odszkodowania przewyższającego zastrzeżone kary umowne.

## Formy rozwiązania umowy

Umowa zlecenia

W umowie wskazane jest aby znalazło się postanowienie dotyczące sposobu rozwiązania umowy za wypowiedzeniem w formie pisemnej, z określeniem terminu wypowiedzenia. Ewentualnie można dopuścić możliwość, w określonych w umowie przypadkach, wypowiedzenia umowy ze skutkiem natychmiastowym.

Umowa o dzieło

W umowie należy przewidzieć możliwość rozwiązania umowy ze skutkiem natychmiastowym w przypadku niedochowania terminu wykonania umowy lub nienależytego wykonania dzieła.

## Dostęp do informacji publicznej

W treści umowy powinno znaleźć się postanowienie, iż:

* Zleceniobiorca/Przyjmujący zamówienie oświadcza, że znany jest mu fakt, iż treść niniejszej umowy, a w szczególności dotyczące go dane identyfikujące (gdy jest osobą fizyczną ograniczone do imienia, nazwiska), przedmiot umowy i wysokość wynagrodzenia, podlegają udostępnieniu w trybie ustawy z dnia 6 września 2001 r. o dostępie do informacji publicznej (Dz. U. z 2020 r. poz. 2176).

## Zmiany w umowie

Zmiany w umowie wymagają zgody obu stron, wyrażonej w formie pisemnej, pod rygorem nieważności.

## Inne postanowienia

W umowie można uregulować również właściwość miejscową sądów powszechnych, ilość egzemplarzy umowy. Wszelkie spory powstałe na gruncie niniejszej umowy rozpoznawane będą przez sąd powszechny właściwy ze względu na siedzibę Zamawiającego/Zleceniodawcy/Usługodawcy.