Nowy Sącz, 1 grudnia 2023 roku

***MIASTO NOWY SĄCZ***

***ul. Rynek 1***

***33-300 Nowy Sącz***

**Inwestycja*: Budowa Boiska ze sztuczną murawą w Nowym Sączu (Zawada) – realizacja w trybie „zaprojektuj i wybuduj”. Umowa nr BZP.272.50.2022 – autorskie prawa majątkowe***

Szanowni Państwo,

w nawiązaniu do dzisiejszego (1 grudnia 2023 roku) spotkania pomiędzy przedstawicielem Wykonawcy – Grupy Blackbird spółka z ograniczoną odpowiedzialnością sp.k. [„**Wykonawca**”, „**Blackbird**”] i przedstawicielami Miasta Nowy Sącz [„**Zamawiający**”, „**Inwestor**”] oraz do dotychczasowej korespondencji pomiędzy Blackbird i Zamawiającym dotyczącej w szczególności **autorskich praw majątkowych do jakichkolwiek utworów** w szczególności wskazanych poniżejniezbędnych do zrealizowania umowy o roboty budowlane w trybie generalnego wykonawstwa nr BZP.272.50.2022 z dnia 5 października 2022 roku na realizację zamówienia pn. „*Budowa boiska ze sztuczną murawą w Nowym Sączu (Zawada) – realizacja w trybie zaprojektuj i wybuduj*”[„**Umowa**”, „**Inwestycja**”] Blackbird w całości **podtrzymuje swoje dotychczasowe stanowisko** w tej sprawie i **przypomina, że** w związku z odstąpieniem przez Wykonawcę od Umowy w piśmie z dnia 30 października 2023 roku, złożonym dnia 31 października 2023 roku, niezawarciem umowy przenoszącej autorskie prawa majątkowe ani w sprawie udzielenia licencji, czy zgody na korzystanie, które byłyby niezależne od obwiązywania Umowy, jak również w nawiązaniu do powołanej korespondencji kontraktowej:

* 1. **Inwestor nie nabył** autorskich praw majątkowych ani **nie uzyskał** licencji w jakimkolwiek zakresie do utworów w rozumieniu przepisów ustawy z dnia 4 lutego 1994 roku o prawie autorskim i prawach pokrewnych[[1]](#footnote-1), które powstały przy oraz w związku z realizacją Umowy przez Wykonawcę, a w szczególności (**i**) koncepcji programowo-przestrzennej, (**ii**) dokumentacji projektowej, (**iii**) dokumentacji powykonawczej (dalej: „**Utwory**”), **a w konsekwencji Inwestor nie ma prawa do używania Utworów** w jakimkolwiek zakresie, pobierania z nich pożytków **ani do zezwalania na ich użycie** przez jakiekolwiek inne podmioty w jakimkolwiek celu i na jakimkolwiek polu eksploatacji, w tym na wprowadzanie jakichkolwiek zmian naruszających integralność któregokolwiek z Utworów w jakimkolwiek zakresie (por. § 11 ust. 1 Umowy);
	2. **Wykonawca zachowuje całość nabytych przez niego autorskich praw majątkowych** do Utworów **oraz prawo do wykonywania praw zależnych** – tak do całości, jak i części Utworów, na wszelkich znanych polach eksploatacji, w szczególności na polach eksploatacyjnych wymienionych w § 11 ust. 1 lit. (a)-(i) Umowy[[2]](#footnote-2);
	3. **Wykonawca nie udzielił zgody na korzystanie z Utworów w jakimkolwiek zakresie** przez Zamawiającego oraz przez jakiekolwiek osoby trzecie (§ 11 ust. 4 Umowy);
	4. **Zamawiający nie uzyskał od twórców Utworów upoważnienia do wykonywania przez Zamawiającego osobistych praw autorskich** (§ 11 ust. 8 Umowy);
	5. **Wykonawca nie przeniósł na Zamawiającego własności nośników, na których zostały utrwalone Utwory** (§ 11 ust. 9 Umowy).

Wykonawca zastrzega, że fakt udostępnienia Zamawiającemu przez Wykonawcę jakichkolwiek nośników, w tym dokumentów obejmujących Utwory lub ich części, w związku z wykonywaniem Umowy, nie było wyrazem intencji Wykonawcy ukierunkowanej na przeniesienie na Zamawiającego jakichkolwiek praw własności intelektualnej lub na udzielenie licencji do używania w jakimkolwiek zakresie i na jakimkolwiek polu eksploatacji Utworów, do których prawa własności intelektualnej przysługują.

Odstąpienie od Umowy powoduje jej wygaśnięcie i odpadnięcie podstawy, której istnienie uzasadniałoby nabycie autorskich praw majątkowych do Utworów przez Zamawiającego w zakresie, w jakim autorskie prawa majątkowe mogłyby być przeniesione na niego przez Wykonawcę.

W związku z powyższym Wykonawca wskazuje, że korzystanie z Utworów przez Zamawiającego w jakimkolwiek zakresie będzie stanowiło oczywiste i umyślne naruszenie autorskich praw majątkowych, które spotka się z adekwatną odpowiedzią ze strony Wykonawcy oraz może się spotkać z ewentualną reakcją innych uprawnionych polegającą na podejmowaniu odpowiednich kroków prawnych, nie wykluczając kroków na drodze sądowej.

Blackbird wskazuje, że naruszenie autorskich praw majątkowych może mieć miejsce w szczególności w wyniku utrwalania i zwielokrotniania któregokolwiek z Utworów jakąkolwiek techniką, wprowadzania do obrotu, użyczania lub najmu Utworu (jego egzemplarzy) lub w wyniku rozpowszechniania Utworu w jakikolwiek sposób, co może nastąpić w szczególności poprzez **użycie Utworów jako elementu dokumentacji przetargowej** lub podstawy do jej sporządzenia **w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego**.

Naruszenie autorskich praw majątkowych przez Zamawiającego powoduje, że zgodnie z art. 79 ustawy z dnia 4 lutego 1994 roku o prawie autorskim i prawach pokrewnych uprawniony może żądać od podmiotu, który dopuścił się naruszenia

1) zaniechania naruszania;

2) usunięcia skutków naruszenia;

3) naprawienia wyrządzonej szkody:

a) na zasadach ogólnych albo

b) poprzez zapłatę sumy pieniężnej w wysokości odpowiadającej dwukrotności, a w przypadku gdy naruszenie jest zawinione - trzykrotności stosownego wynagrodzenia, które w chwili jego dochodzenia byłoby należne tytułem udzielenia przez uprawnionego zgody na korzystanie z utworu;

4) wydania uzyskanych korzyści.

Niezależnie od roszczeń, określonych powyżej, uprawniony może się domagać jednokrotnego albo wielokrotnego ogłoszenia w prasie oświadczenia o odpowiedniej treści i formie lub podania do publicznej wiadomości części albo całości orzeczenia sądu wydanego w rozpatrywanej sprawie, w sposób i w zakresie określonym przez sąd.

Ze względu na to, że wykorzystanie Utworów przez nieuprawnionego Zamawiającego jest zawinione należy uznać za bardzo prawdopodobne, że będzie ono wiązać się z obowiązkiem zapłaty trzykrotności stosownego wynagrodzenia ze środków publicznych. Oznacza to, że za nieuprawnione wykorzystanie Utworów powstanie konieczność zapłaty trzy razy więcej niż Zamawiający zapłaciłby, gdyby prawidłowo wykonywał zobowiązanie wynikające z Umowy i nie doprowadził do odstąpienia od niej przez Blackbird.

\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_

Jan Kos

Prezes Zarządu

Grupa Blackbird sp. z o.o. z siedzibą w Nowym Sączu

[komplementariusz spółki Grupa Blackbird sp. z o.o. spółka komandytowa z siedzibą w Nowym Sączu]

1. Dz.U.2022.2509 t.j. z dnia 2022.12.06. [↑](#footnote-ref-1)
2. Por. pola eksploatacji wymienione w § 11 ust. 1 lit. (a)-(i) Umowy: a) w zakresie kopiowania, utrwalenia i zwielokrotnienia we wszystkich znanych na dzień zawarcia Umowy technikach utrwalenia i zwielokrotnienia, w tym w tym techniką drukarską, reprograficzną, zapisu magnetycznego oraz techniką cyfrową; b) wprowadzenie do pamięci komputera, sieci komputerowych, w tym do sieci Internet, jak również publikowanie w mobilnych urządzeniach za pomocą aplikacji przeznaczonych do obsługi tych urządzeń; c) wykorzystania we wszelkich czynnościach związanych z realizacją Inwestycji objętej przedmiotem niniejszej Umowy, w szczególności w celu wykonania robót budowlanych; d) eksploatacji, utrzymania, napraw, modernizacji, przebudowy i rozbiórki obiektów budowlanych powstałych w ramach wykonania przedmiotu niniejszej Umowy; e) wykonywania robót budowlanych nieobjętych przedmiotem niniejszej Umowy; f) publiczne wykonanie, wystawienie, wyświetlenie, odtworzenie oraz nadawanie, reemitowanie, rozpowszechnianie a także publiczne udostępnianie utworu w taki sposób, aby każdy mógł mieć do niego dostęp w miejscu i w czasie przez siebie wybranym; g) wykorzystanie Dokumentacji dla celów marketingowych i promocyjnych Zamawiającego, prawo do obrotu oryginałem lub egzemplarzami, na którym utwór utrwalono przez wprowadzenie do obrotu, użyczenie, najem oryginału lub egzemplarza; h) prawo publikacji Dokumentacji (w całości lub w części) z podaniem nazwiska autora; i) prawo włączania Dokumentacji (lub jej fragmentów) do innych utworów i tworzenia opracowań utworu w sposób trwały i czasowy, całości jak i w poszczególnych elementach, niezależnie od formatu lub systemu. [↑](#footnote-ref-2)