

Stowarzyszenie Dziennikarzy i Wydawców
REPROPOL

Warszawa, 18 sierpnia 2022 roku

Szanowny Pan Jan Węgrzyn
Dyrektor Biura Inwestycyjno-Technicznego
Kancelarii Sejmu RP

Dotyczy: postępowania pn. „Usługa całodobowego monitoringu mediów (prasy, radia i telewizji) w latach 2022-2025 („Postępowania”).

Szanowny Panie Dyrektorze!

Stowarzyszenie SDiW Repropol jest organizacją zbiorowego zarządzania prawami autorskimi w kategorii 1) publikacji periodycznych oraz 2) mających samodzielne znaczenie utworów składających się na zawartość publikacji periodycznych w zakresie w jakim prawa te przysługują wydawcom. W załączeniu przedstawiam decyzję Ministra Kultury i Dziedzictwa Narodowego o udzieleniu SDiW Repropol zezwolenia na przedmiotową działalność. Wypada także dodać, iż SDiW Repropol jest organizacją reprezentatywną w rozumieniu art. 10 ustawy o zbiorowym zarządzaniu prawami autorskimi i prawami pokrewnymi.

Z racji swojego statusu, SDiW Repropol bacznie obserwuje prowadzone przez Państwa Postępowanie w części A, tj. usługa monitoringu prasy wydawców wymienionych w Rozdziale II SWZ (OPZ) pkt 2 oraz sformułowane przez Państwa wymagania co do tej usługi, o czym informowaliśmy Państwa w liście 28 lipca 2022 roku.

Reprezentujemy wydawców 454 tytułów prasowych i prowadzimy bazę materiałów prasowych stanowiących podstawowe źródło wykorzystywane w usługach monitoringu mediów. Wydawcy wymienionych w OPZ Postępowania tytułów są stronami zawartej z SDiW Repropol umowy o zarządzanie prawami autorskimi do publikowanych artykułów prasowych. Dysponujemy powierzonym nam repertuarem 48 z ogólnej liczby 51 ujętych w OPZ tytułów (poza „Gazetą Wyborczą”, „Dziennikiem Trybuna” oraz „Niedzielą”) oraz towarzyszących im wkładek, wydań specjalnych, lokalnych, jednorazowych oraz okazjonalnych.

Zwracamy Państwa uwagę na fakt, iż zgodnie z art. 30. wyżej powołanej ustawy uprawnieni z praw autorskich (wydawcy) utrzymują prawo udzielania licencji na korzystanie z utworów objętych umową zawartą z organizacją zbiorowego zarządzania wówczas, gdy z tytułu udzielenia licencji uprawnieni nie uzyskują żadnych bezpośrednich czy pośrednich dochodów. Oznacza to, iż podpisanie przez wydawców umów o zarządzanie prawami autorskimi z SDiW Repropol wyłącza możliwości samodzielnego licencjonowania przez wydawcę własnych publikacji i artykułów prasowych w warunkach komercyjnych.

Powyższe oznacza, iż jedynym podmiotem uprawnionym do udzielenia licencji na artykuły prasowe wykonawcom uczestniczącym w Postępowaniu jest SDiW Repropol.

SDiW Repropol udziela licencji zainteresowanym podmiotom zgodnie z „Tabelą wynagrodzeń” zatwierdzoną przez Komisję Prawa Autorskiego przy Ministrze Kultury i Dziedzictwa Narodowego.

Pozwalamy sobie załączyć do niniejszego pisma aktualną Tabelę opłat. Tabela ta jest dla SDiW Repropol wiążąca w zakresie:

1/ stawek;

2/ parametrów licencyjnych (liczba odsłon lub liczba użytkowników).

- co oznacza iż SDiW Repropol nie może stosować stawek niższych jak również innych parametrów licencyjnych niż określone w Tabeli.

W przypadku niewykupienia przez zwycięskiego wykonawcę odpowiednich licencji, korzystanie przez Kancelarię Sejmu z przekazanych Kancelarii artykułów stanowić będzie naruszenie autorskich praw majątkowych wydawców prasy. Naruszeniem autorskich praw majątkowych wydawców prasy będzie także korzystanie z artykułów w większym wymiarze niż wynikać to będzie z zakupionych przez zwycięskiego wykonawcę licencji.

SDiW Repropol jest przy tym uprawniona do dochodzenia od podmiotów naruszających autorskie prawa majątkowe należności z tytułu naruszeń. W szczególności, SDiW Repropol może na podstawie art. 79 ust.1 pkt 3) lit b) dochodzić od podmiotów dopuszczających się naruszenia podwójnej wysokości należności licencyjnej wg stawek określonych w Tabeli.

Mając powyższe na względzie, przedstawiamy Państwu oszacowanie łącznej wartości miesięcznych opłat licencyjnych jakie wykonawcy biorący udział w Postępowaniu powinni uwzględnić jako koszt świadczenia usługi. Jest to kwota ok. 135000 zł albo ok. 80000 zł miesięcznie netto, w zależności od przyjętego dla wyceny parametru licencyjnego, takiego jak liczba użytkowników albo liczba odsłon dostarczanych w ramach usługi monitoringu publikacji prasowych.

Szacujemy, że co miesiąc Sejm otrzymywać będzie przeciętnie ok. 2,5 tys. artykułów, do których prawa należą się wydawcom. Sejm zaś chce je dystrybuować do użytkowników końcowych, których liczbę można szacować na 600 – 800. Bezpośredni dostęp do materiałów przekazywanych w ramach usługi ma bowiem otrzymać 460 posłów oraz pracownicy zamawiającego i pracownicy biur poselskich.

W wariantcie pierwszym, Tabela wynagrodzeń SDiW Repropol przewiduje w pozycji „powyżej 100 użytkowników końcowych” stawkę 0,09 zł za każdy artykuł udostępniony dla każdego z użytkowników końcowych. Zakładając niższą prawdopodobną liczbę użytkowników, miesięczny koszt licencji wydawców powinien oscylować wokół kwoty dwudziestokrotnie wyższej od założonej przez Sejm ($2500 \times 600 \times 0,09 \text{ zł} = 135000,00$ złotych miesięcznie netto).

W wariantcie rozliczeń uwzględniających liczbę odsłon, (a Specyfikacja Warunków Zamówienia Państwa przetargu nie przewiduje dostępu do statystyk odsłon), jeśli minimalistycznie przyjmiemy tę samą liczbę użytkowników, i że średnio dziennie na serwer Sejmu będzie wysłanych 100 artykułów, a tylko 10 z nich zostanie jednokrotnie wyświetlone przez użytkowników, to przy stawce 0,53 zł za odsłonę każdego artykułu otrzymamy kwotę około dziesięciokrotnie wyższą od założonej w przetargu ($10 \times 600 \times 0,53 \text{ zł} \times 25 \text{ dni} = 79500,00$ złotych miesięcznie netto).

Tymczasem w Postępowaniu dla części A złożono oferty o wartościach 6830 zł i 7700 zł brutto miesięcznie. Oznacza to, że obie oferty złożono z rażąco niską ceną albowiem żaden z wykonawców nie jest w stanie pokryć z uzyskanego wynagrodzenia kosztów zakupu licencji koniecznych do realizacji usługi i uzasadnić koszt wykonania usługi po swojej stronie.

Wobec dokonania w dniu 12 sierpnia 2022 roku wyboru najkorzystniejszej oferty, rekomendujemy uchylenie czynności wyboru oferty oraz wezwanie obu wykonawców do złożenia wyjaśnień w trybie art. 224 ust.1 ustawy prawo zamówień publicznych, a po zweryfikowaniu treści uzyskanych wyjaśnień w świetle argumentacji niniejszego pisma – odrzucenie obu ofert.

W przypadku podpisania umowy ze zwyciężskim wykonawcą Kancelaria Sejmu stanie w obliczu konieczności zmierzania się z zarzutami SDiW Repopol opartymi na dopuszczeniu się przez Kancelarię Sejmu naruszenia autorskich praw majątkowych wydawców wymienionych w SWZ, z czym wiązać się mogą roszczenia o zapłatę podwójnego wynagrodzenia za korzystanie z artykułów prasowych obliczonych wg Tabeli opłat oraz roszczenia o zaniechanie naruszenia (tj. dalszego korzystania z artykułów) w okresie obowiązywania umowy ze zwyciężskim wykonawcą.

Podkreślamy, iż autorskie prawa majątkowe są prawami bezwzględными, a ich naruszenie stanowi delikt cywilnoprawny uprawniający SDiW Repopol do bezpośredniego dochodzenia roszczeń od każdego podmiotu dopuszczającego się naruszeń.

Zauważamy także, iż SDiW Repopol nie oferuje licencji umożliwiających zrealizowanie usługi monitoringu prasy poprzez przesyłanie artykułów na serwer Kancelarii Sejmu, z którego korzystać będą użytkownicy końcowi. Oferowane przez SDiW Repopol licencje opierają się na parametrze liczby odsłon (wyświetleń) oraz liczbie użytkowników skonkretyzowanych za pomocą adresu poczty elektronicznej. W konsekwencji aktualne wymagania OPZ, aby artykuły w sposób zbiorowy przechowywać na serwerze nie są możliwe do spełnienia w obecnym modelu licencyjnym, a forsowanie przez Państwa wobec wykonawców takiego modelu świadczenia usługi wymuszać będzie na wykonawcy rozpowszechnianie artykułów w sposób sprzeczny z treścią udzielonej licencji, co stanowić będzie powód wystąpienia z roszczeniem także wobec wykonawcy zamawianej przez Państwa usługi.

Liczymy, że analiza niniejszego wystąpienia skłoni Państwa do unieważnienia Postępowania oraz przeprowadzenia kolejnego postępowania. Deklarujemy Państwu swoje wsparcie w przygotowaniu OPZ pozostającego w zgodzie z ustawami oraz warunkami licencyjnymi naszej organizacji zbiorowego zarządzania prawami wydawców prasy.

Z wyrazami szacunku –

Grzegorz Cydejko

Wiceprezes SDiW Repopol