

Rafał Rogalski

a d w o k a t

Warszawa, dnia 10 listopada 2011 r.

Wojskowa Prokuratura Okręgowa w Warszawie
ul. Nowowiejska 26 B, 00-911 Warszawa

Wykonujący prawa zmarłych pokrzywdzonych:

Jarosław Kaczyński

adres do korespondencji:

ul. Ryżowa 43B lok. 8, 02-495 Warszawa

reprezentowany przez:

Adwokata Rafała Rogalskiego

Kancelaria Adwokacka

ul. Ryżowa 43B lok. 8, 02-495 Warszawa

Sygnatura akt: PO.ŚL 54/10

PISMO PROCESOWE

Niniejszym, działając jako pełnomocnik Jarosława Kaczyńskiego, wykonującego prawa zmarłego pokrzywdzonego Prezydenta RP Lecha Kaczyńskiego, w nawiązaniu do pisma z dnia 21 października 2011 r. skierowanego do Ewy Solskiej, odebranego w dniu 31 października 2011 r., wnoszę o reasumpcję stanowiska przez wydanie kopii elektronicznej zdjęcia Prezydenta RP Lecha Kaczyńskiego, bowiem rzeczony zdjęcie **nie stanowi utworu w rozumieniu art. 1 ust. 1 ustawy z dnia 4 lutego 1994 roku o prawie autorskim i prawach pokrewnych.**

UZASADNIENIE

Nie ma żadnych przeciwwskazań w wydaniu Jarosławowi Kaczyńskiemu elektronicznej kopii zdjęcia utrwalonego aparatem fotograficznym. Zdjęcie Prezydenta RP Lecha Kaczyńskiego utrwalone w pamięci aparatu fotograficznego **nie stanowi utworu w rozumieniu art. 1 ust. 1 ustawy z dnia 4 lutego 1994 roku o prawie autorskim i prawach pokrewnych.** W świetle tego przepisu, przedmiotem prawa autorskiego [utworem] jest każdy **przejaw działalności twórczej o indywidualnym charakterze**, ustalony w jakiegokolwiek postaci, niezależnie od wartości, przeznaczenia i sposobu wyrażenia. Tym samym, utworem jest tylko taki wytwór intelektu człowieka, który jest rezultatem działalności o charakterze twórczym [kreatywnym]. Cechę tą często określa się mianem „oryginalności”, która zrealizowana jest wówczas, gdy istnieje subiektywnie nowy wytwór intelektu. Samo pojęcie

KANCELARIA ADWOKACKA

Adwokat Rafał Rogalski

ul. Ryżowa 43 B lok. 8, 02-495 Warszawa, tel.: 22/ 402 47 33, fax: 22/ 414 43 43, e-mail: kancelaria@rogalskiadwokat.pl
nr konta: 57 1140 2004 0000 3102 5190 1401, REGON: 530972030, NIP: 753 100 39 63

www.rogalskiadwokat.pl

Rafał Rogalski

a d w o k a t

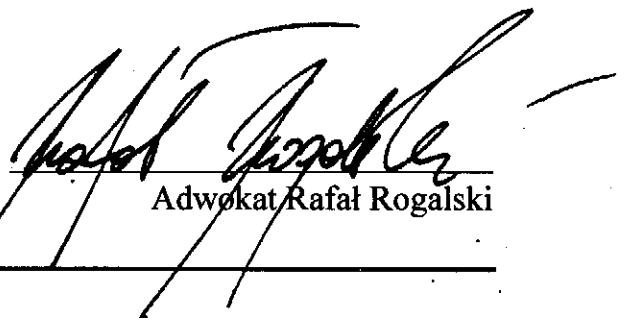
„twórczości” nie jest jednak identycznie definiowane w literaturze. Często przeciwstawia się go pracy wymagającej do osiągnięcia rezultatu jedynie określonej sprawności i umiejętności, której efekt da się z góry określić i przewidzieć jako mający charakter powtarzalny. Twórczość jest natomiast kreowaniem czegoś niepowtarzalnego, niebanalnego. Nie jest bowiem wprost uzależniona od wkładu pracy oraz wysiłku fizycznego lub umysłowego zaangażowanego w procesie powstawania dzieła.

Ponadto, jak słusznie wskazuje się w orzecznictwie: *„Sama jednak oryginalność nie jest warunkiem wystarczającym do zakwalifikowania danego rezultatu pracy jako utworu. Niezbędne jest bowiem nadto, by charakteryzował się on indywidualnością. Proponowane w doktrynie »mierniki indywidualności« kładą nacisk na zbadanie tzw. statystycznej jednorazowości, a więc ustalenie czy powstało wcześniej analogiczne dzieło i czy statystycznie prawdopodobne jest osiągnięcie zbieżnego efektu przez innego specjalistę podejmującego się w przyszłości takiego zadania. Proponowana jest też ocena przez pryzmat zakresu swobody twórczej. Innymi słowy; czy jest to wynik pracy zdeterminowanej funkcją przedmiotu, założeniami praktycznymi jakim ma on sprostać, wymaganiami technicznymi lub innymi obiektywnymi czynnikami, czy też - procesu pozostawiającego możliwość wyboru”* [wyrok Sądu Apelacyjnego w Warszawie z dnia 18 lutego 2009 r., I ACa 809/2008, pogrub. – adw. R.R.].

W rozpatrywanej sprawie zadanie powódki – określone zawartą umową – polegało na wykonaniu »projektów stylizacji postaci będącej identyfikacją wizualną formy: Aktywne Studium Plastyczne Technik T.-F.«. Chodziło zatem o przygotowanie i projektu symbolizującego ww. szkołę, z uwzględnieniem elementów wizażu, charakteryzacji, stroju modelki [nakrycie głowy, suknia] i fotograficzne utrwalenie postaci. Zrealizowanemu projektowi trudno odmówić cech utworu w podanym wyżej rozumieniu. Powiązanie poszczególnych elementów dobór i przygotowanie makijażu, stroju, stylizacji nadaje ukształtowanej postaci modelki piętno osobowości twórczej autorki, jest wyrazem jej własnego ujęcia. **Powstałe dzieło, niezależnie od oceny jego wartości artystycznej, ma przy tym charakter niepowtarzalny i nie posiada swego odpowiednika, co przesądza o przesłance indywidualności i to niezależnie od zastosowanego miernika**” [wyrok Sądu Apelacyjnego w Warszawie z dnia 18 lutego 2009 r., I ACa 809/2008, pogrub. – adw. R.R.].

W świetle powyższego, zdjęcie Prezydenta RP Lecha Kaczyńskiego utrwalone w dniu 10 kwietnia 2010 roku w pamięci aparatu fotograficznego należącego do zmarłego pokrzywdzonego Leszka Solskiego, wobec braku cech takich jak oryginalność oraz indywidualność, nie stanowi utworu w rozumieniu art. 1 ust. 1 ustawy z dnia 4 lutego 1994 roku o prawie autorskim i prawach pokrewnych.

Wobec tego, wnoszę jak na wstępie.



Adwokat Rafał Rogalski