

## KRAJSKÝ SOUD V BRNĚ

Rooseveltova 648/16, 601 95 Brno

tel.: 546 511 111, fax: 546 513 362, e-mail: podatelna@ksoud.brn.justice.cz, IDDS: 5wwaa9j

**NAŠE ZNAČKA:** 30 Af 23/2020  
**VYŘIZUJE:** Jaroslava Předešlá  
**DNE:** 09.02.2022

Vážení,

na pokyn soudkyně JUDr. Ing. Venduly Sochorové Vám sděluji, že soud přezkoumává zákonnost zadávacího řízení na veřejnou zakázku „*Personální informační systém resortu Ministerstva dopravy*“ (zveřejněnou pod evidenčním číslem Z2019-023222 dne 12. 7. 2019 ve Věstníku veřejných zakázek) zadávanou v otevřeném zadávacím řízení Ministerstvem dopravy. V rámci tohoto soudního řízení je nezbytné provést šetření trhu za účelem zjištění, zda by jiní dodavatelé pohybující se v dané oblasti byli schopni, případně ochotni za podmínek stanovených zadavatelem účastnit se daného zadávacího řízení, resp. nebyli schopni se zadávacího řízení zúčastnit. Soud níže uvádí konkrétní podmínky vztahující se k požadavku zadavatele v oblasti vlastnických práv, přičemž Vás žádá o zodpovězení následujících dotazů:

**1) Byla by Vaše společnost na základě níže uvedených smluvních podmínek schopna, případně ochotna účastnit se zadávacího řízení na zadání výše uvedené veřejné zakázky? Pokud ne, sdělte prosím konkrétní důvody, proč se jí nezúčastnila (resp. které podmínky pro ni nebyly splnitelné a proč).**

**2) Jste-li výrobcem software, uveďte, zda umožňujete nezávislým obchodním partnerům upravovat Váš proprietární software (nikoliv pouze na zakázku vytvořené úpravy či dodatečně programované moduly v rámci konkrétní zakázky). V případě, že nejste výrobcem software, sdělte prosím soudu, zda jako nezávislý obchodní partner máte oprávnění upravovat proprietární software určitého výrobce (případně jakého).**

**Požadované informace sdělte soudu nejpozději do 15. 2. 2022 (do datové schránky, případně emailem na adresu [jpredesla@ksoud.brn.justice.cz](mailto:jpredesla@ksoud.brn.justice.cz)).**

Děkuji za spolupráci

JUDr. Ing. Vendula Sochorová, v.r.  
soudkyně

*Bližší informace k posuzované veřejné zakázce:*

*Předmětem veřejné zakázky bylo „pořízení licencí, provedení předimplementační analýzy a implementace Personálního informačního systému resortu Ministerstva dopravy (dále jen „PIS“), integrace na okolní systémy, přenos dat ze stávajících systémů (migrace dat), zaškolení uživatelů a zajištění jeho provozu, softwarové údržby,*

Za správnost vyhotovení: Jaroslava Předešlá

podpory a technického rozvoje, tak aby bylo zajištěno bezproblémové fungování PIS v souladu s právním řádem České republiky“.

Sporné je přiměřenost, resp. diskriminačnost smluvních podmínek nastavených zadavatelem, které se týkají vlastnických práv k předmětu smlouvy, resp. práv užití.

Zadavatel požadoval, aby licence k poptávanému autorskému dílu byla udělena jako nevyhradní a neomezená, s právem podlicence. Je-li Autorským dílem počítačový program, vztahuje se Licence ve stejném rozsahu na Autorské dílo ve strojovém i zdrojovém kódu, jakož i na koncepční přípravné materiály. V souvislosti s poskytnutými oprávněními je dodavatel povinen nejpozději v rámci akceptace příslušné části plnění dle smlouvy předat objednateli zdrojový kód každé jednotlivé části autorského díla, která je počítačovým programem, a která je objednateli poskytována na základě provádění plnění dle této smlouvy včetně instalačních souborů, struktury a popisu databáze, vývojové, bezpečnostní a provozní dokumentace a uživatelské dokumentace na adekvátním nosiči dat.

Další možností, jak bylo možné splnit zadávací podmínky, v případě, že dodavatel odmítal poskytnout zdrojové kódy SW, bylo poskytnutí tzv. proprietárního software, za splnění některé z následujících podmínek:

- a. jedná se o software výrobců, jenž je na trhu běžně dostupný, tj. nabízený na území České republiky alespoň třemi na sobě nezávislými a vzájemně nepropojenými subjekty oprávněnými takový software upravovat a který je v době uzavření této Smlouvy prokazatelně užíván v produktivním prostředí nejméně u deseti na sobě nezávislých a vzájemně nepropojených subjektů. Dodavatel je povinen poskytnout Objednateli o této skutečnosti písemné prohlášení a na výzvu Objednatele tuto skutečnost prokázat;
- b. jedná se o software, u kterého Dodavatel poskytne s ohledem na jeho (i) marginální význam, (ii) nekomplikovanou propojitelnost či (iii) oddělitelnost a nahraditelnost v rámci plnění předmětu této Smlouvy bez nutnosti vynakládání výraznějších prostředků písemnou garancí, že další rozvoj PIS jinou osobou než Dodavatelem je možné provádět bez toho, aby tím byla dotčena práva autorů takového softwaru, neboť nebude nutné zasahovat do zdrojových kódů takového softwaru anebo proto, že případné nahrazení takového softwaru nebude představovat výraznější komplikaci a náklad na straně Objednatele;
- c. Dodavatel Objednateli k software poskytne nebo zprostředkuje poskytnutí úplných komentovaných zdrojových kódů software a bezpodmínečného práva provádět jakékoliv modifikace, úpravy, změny takového software a dle svého uvážení do něj zasahovat, zapracovávat ho do dalších autorských děl, zařazovat ho do děl souborných či do databází apod., a to i prostřednictvím třetích osob.

Třetí možností, jak nabídnout předmět plnění, bylo poskytnutí plnění, jehož součástí je tzv. open source software, který je veřejnosti poskytován zdarma, včetně zdrojových kódů, úplné původní uživatelské, provozní a administrátorské dokumentace a práva takový software měnit a současně je povinen zajistit, že právo Objednatele takový open source SW užívat (např. licence) a způsob jeho použití nesmí kontaminovat zdrojový kód jakékoliv části plnění dle této Smlouvy, které jsou počítačovým programem, povinností jejich zveřejnění jakékoliv třetí straně.



**KS - program, spol. s r.o.**  
Personální a mzdové informační systémy

[www.ksprogram.cz](http://www.ksprogram.cz)

## Odpovědi na dotazy krajského soudu v Brně

Dobrý den,

Vážená paní Předešlá, na základě vaší výzvy zasíláme odpovědi na dotazy JUDr. Ing. Venduly Sochorové.

Otázka č. 1) Byla by Vaše společnost na základě níže uvedených smluvních podmínek schopna, případně ochotna účastnit se zadávacího řízení na zadání výše uvedené veřejné zakázky? Pokud ne, sdělte prosím konkrétní důvody, proč se jí nezúčastnila (resp. které podmínky pro ni nebyly splnitelné a proč).

**Odpověď KS-program:** Společnost KS program, spol. s r.o. **by byla ochotna** se daného zadávacího řízení zúčastnit, nicméně na základě uvedených kritérií **není schopna**.

Společnost KS program, spol. s r.o. vyvíjí a dodává v rámci své podnikatelské činnosti standardní proprietární software, k němuž prodává licence k užití. Na tomto prodeji a prodeji navazujících služeb je společnost KS program, spol. s r.o. existenčně závislá. Je to hlavní předmět činnosti. Poskytnutí zdrojového kódu, dle uvedeného požadavku, jakkoliv významnému zákazníkovi v takovém případě nedává smysl.

Úmyslem zadavatele pravděpodobně byla myšlenka provádět vlastní úpravy v systému bez potřeby dalších investic a nezávislost na dodavateli.

Personální a mzdové systémy jsou ale výlučně tím, že vyžadují nepřetržitou podporu od dodavatele ve smyslu **následných úprav dle legislativních podmínek** v personální a mzdové oblasti. To je zřejmé z úvodu zadání, kde **zadavatel výslovně požaduje, aby "bylo zajištěno bezproblémové fungování PIS v souladu s právním řádem České republiky"**.

Proto, dle našeho názoru, neexistuje v České republice mzdový a personální informační systém, který by:

- a) měl „alespoň tři na sobě nezávislé a vzájemně nepropojené subjekty oprávněné takový software upravovat“ (viz písmeno a zadání) – *vysvětlení: kdyby dodavatelé nebyli propojeni, pak není možné udržet jeden systém, který by odpovídal jednomu zadání a právnímu řádu ČR. Naopak by vznikalo de facto tolik systémů, kolik by bylo dodavatelů.*
- b) dostal „písemnou garanci, že další rozvoj PIS jinou osobou než Dodavatelem je možné provádět bez toho, aby tím byla dotčena práva autorů takového softwaru, neboť nebude nutné zasahovat do zdrojových kódů takového softwaru ...“ (viz písmeno b zadání) – *vysvětlení: v momentě kdy má dodavatel odpovídat za legislativní i faktickou správnost a bezvadnost systému, pak není možné aby do něj zasahovala jakákoliv třetí strana.*
- c) poskytl „úplné komentované zdrojové kódy software a bezpodmínečné právo provádět jakékoliv modifikace, úpravy, změny takového software a dle svého uvážení do něj zasahovat“ (viz písmeno c zadání) – *vysvětlení: pokud by si uživatel začal systém upravovat, pak opět dodavatel nemůže nést odpovědnost za legislativní i jakoukoliv jinou správnost.*

Současně na základě 30 leté znalosti trhu máme za to, že neexistuje open source personální informační systém, který by kdokoli mohl dodat.

Otázka č. 2) Jste-li výrobcem software, uveďte, zda umožňujete nezávislým obchodním partnerům upravovat Váš proprietární software (nikoliv pouze na zakázku vytvořené úpravy či dodatečně programované moduly v rámci konkrétní zakázky). V případě, že nejste výrobcem software, sdělte prosím soudu, zda jako nezávislý obchodní partner máte oprávnění upravovat proprietární software určitého výrobce (případně jakého):.





**KS - program, spol. s r.o.**  
Personální a mzdové informační systémy

 [www.ksprogram.cz](http://www.ksprogram.cz)

**Odpověď KS-program:** Společnost KS program, spol. s r.o. je výrobcem personálního software a neumožňujete upravovat svůj proprietární software nezávislým obchodním partnerům ve smyslu dotazu.

Jak již bylo uvedeno, pokud by toto umožnila, musela by se logicky zříci své odpovědnosti za jeho legislativní i jinou bezvadnost.

Je také vhodné uvést, že personální a mzdové informační systémy obsahují velmi citlivá data. Jedná se o detailní data o zaměstnancích, rodinných příslušnících, jejich rodných číslech, detailních mzdových informacích apod. Není proto vhodné, aby so podobného systému zasahoval kdokoliv mimo dodavatele, který je schopen mnohem efektivněji kontrolovat případné škodlivé kódy psané programátory umožňující například předávání podobných informací třetím stranám.

Dotazy či připomínky Vám rádi zodpovíme telefonicky nebo e-mailem.

S přáním příjemně stráveného dne

Ing. Jiří Baroš  
jednatel

*KS - program, spol. s r.o.*



Rokytnice 153, 755 01 Vsetín  
tel: 571 499 499; mobil: 571 499 471  
[jiři.baros@ksprogram.cz](mailto:jiři.baros@ksprogram.cz)





**AK Koutná  
&  
Fáberová v.o.s.**

**AK Koutná & Fáberová v.o.s.**

IČ: 275 60 937

Kostelní 875/6, 170 00 Praha 7

Tel.: +420-223-006-763

info@counsel.cz

www.counsel.cz

**Krajský soud v Brně**  
Rooseveltova 648/16  
601 95 Brno

IDDS: 5wwaa9j  
e-mail:

k č.j. 30 Af 23/2020 - 93

V Praze dne 16. 2. 2022

Vážená paní předsedkyně,

v zastoupení obchodní korporace ICZ a.s., IČ: 251 45 444, se sídlem Na hřebenech II 1718/10, Praha 4 si dovoluji z pověření klienta zareagovat na Vaši žádost týkající se Vámi šetřené veřejné zakázky „Personální informační systém resortu Ministerstva dopravy“ (zveřejněné pod ev.č. Z2019-023222 dne 12. 7. 2019 ve VVZ). Současně se omlouvám za poskytnutí odpovědi se zpožděním.

K Vaším otázkám sděluji následující:

1) V rámci ICZ a.s. jsme nedohledali dokumentaci o tom, že bychom do šetřené veřejné zakázky podávali nabídku a předpokládám, že se jí ICZ a.s. ani jiná společnost ze Skupiny ICZ neúčastnila. Primárním důvodem naší neúčasti byl nepochybně fakt, že ICZ a.s. nedisponuje vlastním samostatným produktem personálního informačního systému. Základní organizační funkcionality PIS nabízí ICZ a.s. jako jeden z modulů své spisové služby (ICZ e-spis); tento produkt byl v době vyhlášení šetřené zakázky určen zejména pro potřeby zákazníků, kteří disponovali touto spisovou službou nebo si ji pořizovali, případně kteří chtěli prostřednictvím tohoto produktu zajistit jen část personálně-ekonomické agendy. Ze základních informací o veřejné zakázce dovozujeme, že zde zadavatel poptával komplexní personálně-ekonomický systém, kterým ICZ a.s. v době vyhlášení zakázky nedisponovala.

2) ICZ a.s. je výrobcem software. Vyrábí unikátní softwarové systémy na objednávku zákazníků a také poskytuje licence a implementuje i své standardní produkty, v menší části portfolia je i certifikovaným partnerem pro distribuci/implementaci standardních produktů třetích stran (jiných výrobců). Jako výrobce software má samozřejmě značný zájem chránit své proprietární systémy a práva duševního vlastnictví, která jsou ve vztahu k software nejvýznamnější majetkovou hodnotou. Současně si uvědomuje, že u sofistikovaných softwarových systémů je zcela stěžejní zajistit ve vysoké kvalitě a s vysokou odborností celý životní cyklus software, tedy i jeho maintenance a provoz, kdy tato odbornost je přenositelná z výrobce na další subjekty vždy s vynaložením nemalých nákladů a je spojená i s rizikem (a to jak rizikem týkajícím se ochrany kódu produktu, tak rizikem zhoršení kvality poskytovaných služeb v případě delegace práv na třetí osoby). Přibližně od roku 2010 se setkáváme poměrně často s různou kombinací smluvních požadavků veřejných zadavatelů, kteří se více či méně vhodnými instrumenty snaží eliminovat vznik tzv. vendor-locku, tj. závislosti na výrobcí. Nejtypičtější ukázkou takového ujednání je právě požadavek na vydání zdrojových kódů k software a poskytnutí licence k němu (u proprietárních „standardních“ produktů dodávaných více zákazníkům požadavek zcela nereálný), kdy přípustnou alternativou začlenění proprietárního software do řešení zakázky je možnost, že se jedná „o software výrobců, jenž je na trhu běžně dostupný, tj. nabízený na území České republiky alespoň třemi na sobě nezávislými a vzájemně nepropojenými subjekty oprávněnými takový software upravovat a který je v době uzavření smlouvy prokazatelně užíván v produktivním prostředí nejméně u deseti na sobě nezávislých a vzájemně nepropojených subjektů.“

Tato podmínka je v posledních 10-12 letech poměrně častým požadavkem ze strany veřejných zadavatelů a rozhodně není podmínkou výjimečnou či neobvyklou; ne ve všech případech je však požadavkem vhodným ve

vztahu k předmětu a charakteru poptávaného plnění (příčemž vhodnost jeho využití v šetřené zakázce s ohledem na absenci vlastního produktu v této oblasti nemůžeme a neumíme posoudit). ICZ a.s. právě kvůli těmto požadavkům de facto vynuceně buduje přibližně od roku 2010 pro některé ze svých „standardnějších“ produktů (např. produkty ICZ DESA, ICZ e-spis) partnerskou síť, v rámci níž umožňuje vyškoleným certifikovaným partnerům standardní produkty nabízet a implementovat, vždy však při zachování silné podpory výrobce. U těchto produktů jsme schopni dostát požadavkům zadavatelů na definici standardního software nabízeného dalšími nepropojenými subjekty. Je však potřeba zdůraznit, že tento model nemůžeme budovat a nabízet u širokého spektra produktů - a to jak s ohledem na ochranu práv duševního vlastnictví, tak i z důvodu vysoké odborné náročnosti implementace a customizace rozsáhlejších systémů, kdy prostřednictvím partnerů není možné garantovat potřebnou kvalitu poskytnutých služeb; v některých případech vzniká customizací a implementací dle požadavků zákazníka de facto jedinečný specifický produkt, který by mohla vytvořit pouze naše přímá konkurence, které nemůžeme zpřístupňovat elementární duševní vlastnictví svého produktu (např. v případě komplexních nemocničních informačních systémů). U některých typů systémů je zpřístupnění licence k úpravám kódu modelem zcela nevhodným např. z důvodu zajištění kybernetické bezpečnosti (např. systémy řízení letového provozu).

S pozdravem,

**Mgr. Petra  
Koutná**

Digitálně podepsal  
Mgr. Petra Koutná  
Datum: 2022.02.16  
10:31:34 +01'00'

za ICZ a.s.  
Mgr. Petra Koutná, advokátka  
z pověření klienta