

KRAJSKÝ ÚŘAD PLZEŇSKÉHO KRAJE

ODBOR KONTROLY, DOZORU A STÍŽNOSTÍ

Škroupova 18, 306 13 Plzeň

Naše č. j.: PK-KDS/2093/23

Spis. zn.: ZN/516/KDS/23

Počet listů: 3

XXXXXXXXXXXXXXXX

XXXXXXXXXXXXXXXX

XXXXXXXXXXXXXXXX

Vyřizuje: Ing. Bc. Tomáš Krásný

Tel.: xxxxxxxxxxxxxxxx

E-mail: xxxxxxxxxxxxxxxx

Datum: 20. 6. 2023

Poskytnutí informace

Dne 5. 6. 2023 obdržel Krajský úřad Plzeňského kraje (dále jen KÚPK“), Vaši elektronickou žádost o informace podle zákona č. 106/1999 Sb., o svobodném přístupu k informacím, ve znění pozdějších předpisů (dále jen „žádost“), týkající se poskytnutí následujících informací, citujeme:

„1. Seznam veřejných zakázek na informační technologie (IT) vyvinuté „na míru“ pro potřeby zadavatele od roku 2012 formou odkazu (adresa URL) na uzavřené iniciační smlouvy na veřejné zakázky včetně navazujících veřejných zakázek (rozvoj, podpora, servisní služby aj.).

2. Seznam veřejných zakázek na informační technologie (IT) od roku 2012, u kterých zadavatel disponuje licenčním oprávněním k zasahování do počítačového programu jako autorského díla, potažmo zdrojového kódu a navazující veřejnou zakázku (rozvoj IT plnění, podpora IT plnění, změna IT plnění, servisní služby aj.) zadával v otevřeném řízení. Předmětnou informaci žádám poskytnout formou odkazu (adresa URL) na původní zadávací řízení (pořízení IT plnění) a navazující veřejnou zakázku zadávanou v otevřeném řízení.

3. Seznam veřejných zakázek na informační technologie (IT) od roku 2012, u kterých zadavatel získal licenční oprávnění k zasahování do počítačového programu jako autorského díla nebo získal zdrojový kód až následně – v rámci navazující veřejné zakázky/dodatku ke smlouvě. Předmětnou informaci žádám poskytnout formou odkazu (adresa URL) na zadávací řízení, ve kterém došlo k (následnému) poptání licenčního oprávnění či zdrojového kódu.

Požadované informace žádám zaslat do mé datové schránky.“

K jednotlivým bodům žádosti poskytujeme následující požadované informace, včetně doprovodných informací k veřejným zakázkám v oblasti IT a v podmínkách Plzeňského kraje, resp. KÚPK.

ad 1.) KÚPK nejprve obecně konstatuje, že zadavatel je povinen vždy definovat a specifikovat předmět veřejné zakázky (VZ), v případě VZ na IT popisem požadovaných technických parametrů, vlastností a funkcionalit; obecně řečeno stanovením technických zadávacích podmínek.

Zadavatel je vždy povinen vymežit předmět veřejné zakázky přesně, úplně a srozumitelně (za správnost a úplnost zadávacích podmínek odpovídá vždy

zadavatel), nicméně za použití obecného popisu předmětu VZ a technických podmínek, aby neodkazoval na určité identifikační znaky některých vybraných dodavatelů. Tato zásada platí v oblasti veřejného zadávání dlouhodobě a existuje k ní rovněž ustálená výkladová praxe orgánu dohledu (tj. Úřadu na ochranu hospodářské soutěže) a správních soudů. Dle ustáleného výkladu je zadavatel povinen stanovit předmět plnění VZ pomocí technické specifikace jako výkon a jeho parametry, charakter výrobku, funkce aj.), které jsou dostatečně přesné a srozumitelné všem dodavatelům.

Zadávací podmínky musí být nastaveny tak, aby vůči všem potenciálním dodavatelům působily nediskriminačně; zadávací podmínky nesmí zajišťovat okruhu dodavatelů či přímo jednomu dodavateli bezdůvodně přímo či nepřímo jakoukoli konkurenční výhodu. Zároveň zadavatel nesmí zadávací podmínky nastavit tak, aby v jejich důsledku docházelo bezdůvodně k vytváření překážek hospodářské soutěže.

Uvedené povinnosti zadavatele jsou výslovně uvedeny v § 89 odst. 5 a § 36 odst. 1 zákona o zadávání veřejných zakázek (zákon č. 134/2016 Sb., v platném znění).

Pokud zadavatel stanoví zadávací podmínky v rozporu se zákonem, dopouští se přestupku zadavatele dle § 268 odst. 1 písm. b) ZZVZ, sankcionovaného pokutou ve výši 10% ceny veřejné zakázky.

Z uvedeného výkladu vyplývá, že veřejný zadavatel Plzeňský kraj není oprávněn realizovat veřejné zakázky na informační technologie vyvinuté „na míru“ konkrétnímu dodavateli, resp. konkrétnímu SW nebo HW technickému řešení.

Nadlimitní VZ, podlimitní VZ a veřejné zakázky malého rozsahu s předpokládanou hodnotou nad 400.000 Kč bez DPH, které se týkají IT, jsou od r. 2012 pro Plzeňský kraj a jeho příspěvkové organizace centralizovaně vyhlašovány a administrovány příspěvkovou organizací Centrální nákup Plzeňského kraje (<https://www.cnpk.cz/>) prostřednictvím elektronického nástroje E-ZAK, který je online přístupný všem (bez nutnosti přihlašování) v režimu 24x7. Na profilu zadavatele Plzeňský kraj v E-ZAK https://ezak.cnpk.cz/profile_display_140.html jsou dostupné všechny zmíněné zakázky, včetně zadávací dokumentace, výsledku VZ a další relevantní údaje (např. uzavřená smlouva jako výstup realizace VZ nebo odkaz na smlouvu v Registru smluv).

U veřejných zakázek na poskytování služeb technické podpory, rozvoje nebo servisní údržby informačních systémů (IS) zásadně KÚPK definuje jako předmět plnění VZ jak pořízení a implementaci IS, tak i je následnou podporu/rozvoj/servis, a to v rámci jedné VZ, na základě pracovní zkušenosti, že to je nejvhodnější procesní postup, jak docílit pro zadavatele nejpříznivější ceny za tyto servisní služby. Původní zakázku na pořízení a instalaci a Následnou zakázku na rozvoj, podporu, servis nemůže KÚPK předložit, protože v takovém případě zadávání by si počínal ne jako řádný hospodář, jak mu ukládá zákon o krajích (zákon č. 129/2000 Sb., v platném znění).

ad 2.) Pokud zhotovitel na základě smlouvy o dílo vytvoří pro objednatele Plzeňský kraj dílo (informační systém či aplikaci) mající charakter autorského díla, podléhá tento

výstup autorskoprávní ochraně podle autorského zákona a zhotovitel, z titulu autora díla a vykonavatele výhradních majetkových autorských práv, poskytuje objednateli licenci – tj. oprávnění užívat jím vytvořené autorské dílo. Licenční ujednání ve smlouvě pak blíže stanoví typ licence (výhradní/nevýhradní, cena za licenci, doba trvání licence, poskytování podlicence, využití licence pro vnitřní potřeby objednatele atd.). Poskytnutá licence ovšem neopravňuje jejího držitele k zasahování do autorského díla – software (PC program/aplikace/informační systém).

Situace, kdy objednatel provedl sám zásahy do SW produktu, jsou standardně vyjmuty z poskytování servisních služeb včetně uplatnění dohodnutých SLA.

Pokud jde o zdrojové kódy, tak zadavatel Plzeňský kraj ve svých veřejných zakázkách nepožaduje od vybraného smluvního dodavatele předání zdrojových kódů k software, protože jednak to výrazně navýší nabídkovou cenu a hlavně v praxi stejně není reálné bez dodavatele provozovat upravené řešení. Dostatečně porozumět cizímu řešení, aby následně byla možná garance bezproblémového fungování řešení, bezpečnosti dat a bezpečnosti prostředí je obtížnější a dražší než SW nahradit novým řešením.

Pokud jde o původní a následnou VZ (původní na SW a následnou na podporu, servis, rozvoj), tak platí to, co bylo výše uvedeno k bodu 1, tj. poptáváno v rámci plnění jedné VZ z důvodu hospodárného výdaje veřejných prostředků. Viz seznam VZ na profilu zadavatele v E-ZAK na URL https://ezak.cnpk.cz/profile_display_140.html.

ad 3.) Ohledně licenčního oprávnění odkazuje KÚPK na komentář k bodu 2. s dovětkem, že až následné získání licence by svědčilo o vysoké neprofesionalitě zadavatele, protože dodatečné licitování zadavatele s dodavatelem o ceně a rozsahu licence nahrává dodavateli. Je v dispozici zadavatele stanovit mnohé požadavky, k nimž poskytnutí licence u VZ na IT nepochybně patří, striktně v zadávací dokumentaci jako kategorický požadavek zadavatele, aby dodavatel ve své nabídce splnil všechny podmínky účasti v zadávacím řízení. Dále KÚPK odkazuje rovněž na seznam VZ na profilu zadavatele v E-ZAK na URL https://ezak.cnpk.cz/profile_display_140.html.

S pozdravem

Mgr. Martin Sarkisov, MPA
vedoucí odboru kontroly, dozoru a stížností

podepsáno elektronicky