



Vyřizuje: Bc. Josef Hlavňovský
tel.: 519 311 418
e-mail: josef.hlavnovsky@breclav.eu

VÝZVA K PODÁNÍ NABÍDKY

V souladu s ustanovením článku 3 odst. 3 písm. b) směrnice Rady města Břeclavi č. 8/2019, kterou se upřesňuje postup při zadávání veřejných zakázek malého rozsahu a podle § 27 a § 31 zákona č. 134/2016 Sb., o zadávání veřejných zakázek, ve znění pozdějších předpisů (dále jen „**zákon**“), rozhodla Rada města Břeclavi na své schůzi č. 63 dne 30. 6. 2021 o vypsání veřejné zakázky malého rozsahu na dodávky pod názvem:

„Dodávka licencí pro zabezpečení provozu MS Exchange“

s předpokládanou hodnotou veřejné zakázky 1.150.000 Kč vč. DPH.

MĚSTO BŘECLAV VÁS VYZÝVÁ K PODÁNÍ NABÍDKY NA TUTO VEŘEJNOU ZAKÁZKU
MALÉHO ROZSAHU

1. Identifikační údaje zadavatele

Město Břeclav

IČO: 00283061, DIČ: CZ00283061

Sídlo zadavatele: náměstí T. G. Masaryka 42/3, 690 02 Břeclav

Statutární zástupce zadavatele: Bc. Svatopluk Pěček, starosta města

Odpovědná osoba: Bc. Josef Hlavňovský

Telefon: +420 519 311 418

<http://www.breclav.eu>

email: josef.hlavnovsky@breclav.eu

2. Předmět veřejné zakázky

Předmětem veřejné zakázky je dodávka užívacích práv programového vybavení společnosti Microsoft pro město Břeclav, dle specifikace uvedené v příloze č. 3 této výzvy.

Dodávané licence budou v souladu s licenční politikou Microsoft pro potřeby státní správy a samosprávy, přenositelné, ON-Premis s neomezenou platností a podporou výrobce nejméně do roku 2025.

3. Doba a místo plnění

Dodávka předmětných licencí bude realizována dodavatelem na základě kupní smlouvy do 14 dnů od nabytí účinnosti smlouvy.

Místem plnění je sídlo zadavatele.

4. Požadavky na prokázání kvalifikace dodavatele

4.1. Základní způsobilost:

Způsobilým není dodavatel, který :

- a) byl v zemi svého sídla v posledních 5 letech před zahájením zadávacího řízení pravomocně odsouzen pro trestný čin uvedený v příloze č. 3 k zákonu nebo obdobný trestný čin podle právního řádu země sídla dodavatele; k zahlazeným odsouzením se nepřihlíží; u právnické osoby musí tento předpoklad splňovat právnická osoba a zároveň každý člen statutárního orgánu (je-li členem statutárního orgánu právnická osoba, musí podmínku splňovat tato právnická osoba, každý člen statutárního orgánu této právnické osoby a osoba zastupující tuto právnickou osobu v statutárním orgánu dodavatele); popř. též vedoucí pobočky závodu,
- b) má v České republice nebo v zemi svého sídla v evidenci daní zachycen splatný daňový nedoplatek,
- c) má v České republice nebo v zemi svého sídla splatný nedoplatek na pojistném nebo na penále na veřejné zdravotní pojištění,
- d) má v České republice nebo v zemi svého sídla splatný nedoplatek na pojistném nebo na penále na sociální zabezpečení a příspěvku na státní politiku zaměstnanosti,
- e) je v likvidaci, proti němuž bylo vydáno rozhodnutí o úpadku, vůči němuž byla nařízena nucená správa podle jiného právního předpisu nebo v obdobné situaci podle právního řádu země sídla dodavatele.

Způsob prokázání:

Dodavatel prokazuje splnění základní způsobilosti předložením čestného prohlášení o splnění základní způsobilosti, které je přílohou č. 1 této výzvy. Čestné prohlášení nesmí být starší 90 dnů ke dni podání nabídky a musí být podepsáno osobou oprávněnou jednat jménem či za dodavatele.

4.2. Profesní způsobilost:

Dodavatel prokáže splnění profesní způsobilosti předložením:

- a) výpisu z obchodního rejstříku pokud je v něm zapsán, či výpisem z jiné obdobné evidence, pokud je v ní zapsán ne starší 90 dnů ke dni podání nabídky,
- b) dokladu o oprávnění k podnikání: předložením živnostenského oprávnění či výpisu ze živnostenského rejstříku v rozsahu odpovídajícím předmětu veřejné zakázky, jež umožní realizaci veřejné zakázky (dodavatel doloží minimálně živnostenské oprávnění pro „**Výroba, obchod a služby neuvedené v přílohách 1 až 3 živnostenského zákona**“).

4.3. Technická kvalifikace

Dodavatel musí ve své nabídce doložit:

seznam minimálně **3 významných zakázek** realizovaných dodavatelem v posledních 3 letech týkajících se obdobného předmětu plnění v nabídkách licencí Microsoft (Exchange server, Windows server, a odpovídajících CAL), s uvedením jejich rozsahu a doby plnění, přičemž seznam musí obsahovat název zakázky, jméno a kontakt na objednatele, dobu realizace, finanční objem v Kč bez DPH a popis rozsahu plnění. Minimální požadovaný finanční rozsah plnění je u každé referenční zakázky stanoven na **500.000 Kč bez DPH**. Seznam musí být podepsaný statutárním orgánem, nebo osobou oprávněnou jednat jménem dodavatele.

5. Způsob zpracování cenové nabídky

Nabídková cena bude zpracována jako cena konečná za splnění specifikovaného předmětu zakázky v nabízeném termínu a kvalitě a její změnu lze provést pouze v případě změny příslušných daňových předpisů.

Nabídková cena musí zahrnovat veškeré náklady dodavatele spojené s řádným plněním předmětu veřejné zakázky.

V případě nesouladu nabídkové ceny uvedené v návrhu smlouvy a v krycím listu bude závaznou pro hodnocení dodavatele cena uvedená v krycím listu.

Nabídková cena bude uvedena v tabulce na krycím listu, který je přílohou č. 2 této výzvy.

6. Členění a obsah nabídek

Nabídka musí být zpracována v českém jazyce nebo slovenském jazyce. Jednotné členění:

- a) vyplněný krycí list nabídky opatřený razítkem a podpisem statutárního orgánu nebo osoby oprávněné zastupovat dodavatele, viz příloha č. 2 této výzvy,
- b) doklad prokazující splnění základní kvalifikace, viz příloha č. 1 této výzvy,
- c) výpis z obchodního rejstříku, pokud je v něm dodavatel zapsán,
- d) doklad o oprávnění k podnikání,
- e) návrh vlastní smlouvy, který bude opatřen razítkem a podepsaný statutárním orgánem dodavatele, nebo osobou oprávněnou za dodavatele jednat a podepisovat, tento návrh smlouvy zároveň předloží v editovatelném formátu, nejlépe MS Word (doc či docx). Návrh bude akceptovat veškeré podmínky vyplývající z této výzvy a jejích příloh.

7. Způsob a lhůta pro podání nabídek

Lhůta pro podání nabídek počíná běžet dnem následujícím po vydání této výzvy a končí dne **6. 10. 2021 v 09:00 hod.**

Nabídky podávají dodavatelé výhradně v elektronické podobě prostřednictvím elektronického nástroje zadavatele <https://zakazky.breclav.eu/>.

Zadavatel upozorňuje, že na zadávanou veřejnou zakázku se přiměřeně uplatní ust. § 211 zákona, tj. písemná komunikace mezi zadavatelem a dodavatelem musí probíhat elektronicky. Veškeré úkony v rámci zadávacího řízení se provádějí elektronicky prostřednictvím elektronického nástroje E-ZAK, nestanoví-li zadavatel v zadávacích podmínkách nebo v průběhu zadávacího řízení, či zákon jinak. Zadavatel dodavatele upozorňuje, že pro plné využití všech možností elektronického nástroje E-ZAK je třeba provést a dokončit tzv. registraci dodavatele. Je povinností každého dodavatele, aby před dokončením registrace do elektronického nástroje E-ZAK své kontaktní údaje zkontroloval a případně upravil či doplnil jiné. Veškeré písemnosti zasílané prostřednictvím elektronického nástroje E-ZAK se považují za řádně doručené okamžikem přijetí datové zprávy na elektronickou adresu adresáta či adresátů elektronické zprávy v elektronickém nástroji E-ZAK. Za řádné a včasné seznamování se s písemnostmi zasílanými zadavatelem prostřednictvím elektronického nástroje jakož i za správnost kontaktních údajů dodavatele v elektronickém nástroji E-ZAK zodpovídá vždy dodavatel. Podmínky a informace týkající se elektronického nástroje E-ZAK včetně informací o používání elektronického podpisu jsou dostupné na <https://zakazky.breclav.eu/manual.html>. Pro ověření, zda internetový prohlížeč dodavatele splňuje všechny potřebné požadavky pro účast v zadávacím řízení, zadavatel dodavatelům

doporučuje ověřit správnost a funkčnost nastavení prohlížeče a systému v prostředí elektronického nástroje E-ZAK. Test prostředí dodavateli prověří nezbytné součásti internetového prohlížeče a správnost jejich nastavení pro práci s elektronickým nástrojem E-ZAK. Test odeslání nabídky dodavateli umožní vyzkoušet si elektronické podání testovací nabídky v prostředí elektronického nástroje E-ZAK. Tento test ověří, zda elektronický podpis dodavatele vyhovuje pro využití v elektronickém nástroji E-ZAK.

8. Zadávací podklady

Veškeré zadávací podklady jsou uvedeny v tomto dokumentu a případně v jeho přílohách.

9. Lhůta, po kterou jsou účastníci vázáni svými nabídkami

Účastníci jsou vázáni svými nabídkami 30 dnů ode dne otevírání obálek.

10. Kritéria pro vyhodnocení nabídek a způsob hodnocení nabídek

Základním kritériem hodnocení je ekonomická výhodnost nabídky. Zadavatel bude ekonomickou výhodnost nabídek hodnotit podle nejnížší nabídkové ceny v Kč vč. DPH uvedené v tabulce na krycím listu nabídky.

Nabídky budou seřazeny podle výše nabídkové ceny vzestupně od nejnížší nabídkové ceny po nejvyšší, přičemž ekonomicky nejvýhodnější nabídkou je nabídka s nejnížší nabídkovou cenou v Kč vč. DPH.

11. Obchodní podmínky

Dodavatel v nabídce předloží návrh smlouvy, který:

- a) bude obsahovat veškeré obchodní podmínky požadované zadavatelem,
- b) bude obsahovat případné další obchodní podmínky dodavatele, které dodavatel bude požadovat zakotvit do smlouvy uzavírané na plnění této veřejné zakázky, přičemž tyto obchodní podmínky dodavatele nesmí být v rozporu s obchodními podmínkami stanovenými zadavatelem,
- c) bude zpracován v souladu s příslušnými právními předpisy, zejména zákonem č. 89/2012 Sb., občanský zákoník, ve znění pozdějších předpisů,
- d) bude podepsán osobou oprávněnou jednat jménem či za dodavatele, přičemž dodavatel doloží rovněž doklad o oprávnění zástupce dodavatele k podpisu návrhu smlouvy (např. kopie výpisu z obchodního rejstříku, plná moc, doklad o oprávnění k podpisu v rámci pracovní činnosti zástupce dodavatele apod.),
- e) bude obsahovat prohlášení smluvních stran, že předem souhlasí s možným zpřístupněním, či zveřejněním celé této smlouvy v jejím plném znění, jakož i všech úkonů a okolností s touto smlouvou souvisejících, ke kterému může kdykoli v budoucnu dojít,
- f) bude obsahovat ustanovení o smluvní pokutě v případě prodlení dodavatele s dodáním licencí, a to ve výši minimálně 1.000 Kč za každý započatý den prodlení,
- g) bude obsahovat ustanovení o smluvní pokutě v případě nefunkčnosti kterékoliv z dodaných licencí, a to ve výši minimálně 1.000 Kč za každý započatý den prodlení,
- h) bude obsahovat oprávnění zadavatele odstoupit od smlouvy, jestliže je dodavatel v prodlení s dodáním licencí o více než 30 kalendářních dnů,
- i) bude obsahovat oprávnění zadavatele odstoupit od smlouvy, jestliže je dodavatel v prodlení s odstraněním nefunkčnosti kterékoliv z licencí o více než 30 kalendářních dnů.

12. Platební podmínky

Fakturace za dodání licencí bude uskutečněna na základě úspěšné instalace a aktivace všech licencí. Faktura bude splňovat náležitosti daňového dokladu dle platných obecně závazných právních předpisů, tj. dle zákona č. 235/2004 Sb., o dani z přidané hodnoty a bude v ní uveden název zakázky: „Dodávka licencí pro zabezpečení provozu MS Exchange " a číslo smlouvy zadavatele.

Faktura je splatná ve lhůtě 90 kalendářních dnů od jejího doručení zadavateli na elektronickou adresu fakturace@breclav.eu za předpokladu, že bude vystavena v souladu s platebními podmínkami a bude splňovat všechny uvedené náležitosti, týkající se vystavené faktury. Pokud faktura nebude vystavena v souladu s platebními podmínkami nebo nebude splňovat požadované náležitosti, je zadavatel oprávněn fakturu dodavateli vrátit; vrácením pozbývá faktura splatnosti.

13. Ostatní

Zadavatel nepřipouští varianty nabídky.

Zadavatel si vyhrazuje právo:

- a) prověřit údaje v nabídce a vyžádat si upřesnění nebo doplnění nabídky,
- b) vyloučit nabídku, která bude po obsahové a věcné stránce neúplná nebo nebude splňovat podmínky stanovené touto výzvou,
- c) výzvu k podání nabídky bez udání důvodu zrušit bez náhrady vynaložených nákladů,
- d) na změnu nebo úpravu podmínek stanovených touto výzvou, a to buď na základě žádostí dodavatelů o vyjasnění této výzvy, nebo zvláštního podnětu. Změnu obsahu této výzvy zadavatel oznámí všem známým dodavatelům prostřednictvím elektronického nástroje zadavatele na adrese <https://zakazky.breclav.eu/>.

Zadavatel upozorňuje, že se nejedná o zadávací řízení dle zákona č. 134/2016 Sb., o zadávání veřejných zakázek. Veřejná zakázka je veřejnou zakázkou malého rozsahu ve smyslu § 27 zákona, která dle § 31 zákona není zadávána postupem dle zákona, ale zadavatel je povinen dodržet zásady dle § 6 zákona.

14. Seznam příloh výzvy k podání nabídek

Příloha č. 1 - Čestné prohlášení k prokázání základní způsobilosti

Příloha č. 2 - Krycí list nabídky

Příloha č. 3 - Specifikace předmětu veřejné zakázky

V Břeclavi dne 22. 9. 2021

Bc. Svatopluk Pěček
starosta města

Čestné prohlášení k prokázání splnění základní způsobilosti

na veřejnou zakázku malého rozsahu zadávanou mimo režim zákona č. 134/2016 Sb.,
o zadávání veřejných zakázek, ve znění pozdějších předpisů, vedenou pod názvem:

„Dodávka licencí pro zabezpečení provozu MS Exchange“

Dodavatel	
Název:	
Sídlo:	
Právní forma:	
IČO:	
DIČ:	
Zastoupený:	

V souladu s vyhlášenými podmínkami zadavatele ke shora uvedenému zadávacímu řízení prokazují jako oprávněná osoba výše uvedeného dodavatele splnění základní způsobilosti předložením tohoto čestného prohlášení takto:

Prohlašuji, že dodavatel splňuje požadavky na základní způsobilost podle § 74 zákona č. 134/2016 Sb., o zadávání veřejných zakázek, ve znění pozdějších předpisů, neboť se nejedná o dodavatele, který

- byl v zemi svého sídla v posledních 5 letech před zahájením zadávacího řízení pravomocně odsouzen pro trestný čin uvedený v příloze č. 3 k tomuto zákonu nebo obdobný trestný čin podle právního řádu země sídla dodavatele; k zahrazeným odsouzením se nepřihlíží; u právnické osoby musí tento předpoklad splňovat právnická osoba a zároveň každý člen statutárního orgánu (je-li členem statutárního orgánu právnická osoba musí podmínku splňovat tato právnická osoba, každý člen statutárního orgánu této právnické osoby a osoba zastupující tuto právnickou osobu v statutárním orgánu dodavatele); popř. též vedoucí pobočky závodu;
- má v České republice nebo v zemi svého sídla v evidenci daní zachycen splatný daňový nedoplatek;
- má v České republice nebo v zemi svého sídla splatný nedoplatek na pojistném nebo na penále na veřejné zdravotní pojištění;
- má v České republice nebo v zemi svého sídla splatný nedoplatek na pojistném nebo na penále na sociální zabezpečení a příspěvku na státní politiku zaměstnanosti;
- je v likvidaci, proti němuž bylo vydáno rozhodnutí o úpadku, vůči němuž byla nařízena nucená správa podle jiného právního předpisu nebo v obdobné situaci podle právního řádu země sídla dodavatele.

Toto prohlášení činím na základě své pravé, vážné a svobodné vůle a jsem si vědom všech následků plynoucích z uvedení nepravdivých údajů.

V dne

Osoba oprávněná jednat za dodavatele		
Podpis oprávněné osoby		razítko
Titul, jméno, příjmení		
Funkce		

KRYCÍ LIST NABÍDKY		
Veřejná zakázka		
Veřejná zakázka malého rozsahu zadávána mimo režim zákona č. 134/2016 Sb., o zadávání veřejných zakázek, ve znění pozdějších předpisů		
Název:	„Dodávka licencí pro zabezpečení provozu MS Exchange“	
Základní identifikační údaje		
Zadavatel		
Název:	Město Břeclav	
Sídlo:	náměstí T. G. Masaryka 42/3, 690 81 Břeclav	
IČO:	00283061	
DIČ:	CZ00283061	
Zastoupený:	Bc. Svatopluk Pěček, starosta	
Kontaktní osoba zadavatele:	Bc. Josef Hlavňovský	
Tel.:	+420 519 311 418	
E-mail:	Josef.hlavnovsky@breclav.eu	
Dodavatel		
Název:		
Sídlo:		
Právní forma:		
IČO:		
DIČ:		
Zastoupený:		
Kontaktní osoba dodavatele:		
Tel./fax:		
E-mail:		
Cenová nabídka		
Cena celkem bez DPH:	Samostatně DPH:	Cena celkem včetně DPH:
Osoba oprávněná jednat za dodavatele		
Podpis oprávněné osoby		razítko
Titul, jméno, příjmení		
Funkce		

Specifikace předmětu veřejné zakázky

" Dodávka licencí pro zabezpečení provozu MS Exchange "

Popis	Ks
ExchgSvrStd 2019 OLP NL Gov	3
ExchgStdCAL 2019 OLP NL Gov UsrCAL	300
WinSvrDCCore minimálně nebo novější ve verzi 2019 OLP 16Lic NL Gov CoreLic Qlfd	1
WinSvrCAL minimálně nebo novější ve verzi 2019 OLP NL Gov UsrCAL	300
za předpokladu doložení patřičných dokumentů a splnění podmínek vyplývajících z požadavků národní legislativy, Směrnice Evropského parlamentu a Rady 2009/24/ES ze dne 23. dubna 2009 o právní ochraně počítačových programů, a Rozsudku soudního dvora ze dne 3. června 2012 ve věci C-128/11, a Rozsudku soudního dvora ze dne 12. října 2016 ve věci C-166/15.	

Zadavatel s předmětným plněním dodávky počítačového programu Microsoft, požaduje nové nebo přeprodané produkty - licence (tzv. "druhotná licence") ve verzi, která není určená k novým strojům (tzv. OEM verze) nebo refurbished (tzv. repasovaným) strojům. Licence musí být přenositelné a ve smyslu licenční politiky firmy Microsoft použitelné pro výkon služeb státní správy a samosprávy. Licence musí být trvale platné s dobou podpory výrobce minimálně do roku 2025. Zadavatel akceptuje dodání variantního řešení ve formě balíku minimálně nebo novější CAL Suite 2019 User CAL, které výrobce dodává pod označením Core CAL Suite 2019 nebo Enterprise CAL Suite 2019, který přesahuje minimální funkční specifikaci. Obsahuje tedy i požadované ExchgStdCAL 2019 OLP NL Gov UsrCAL i WinSvrCAL 2019 OLP NL Gov UsrCAL.

V případě nabídky **nového** produktu požadujeme produkt „zabalený“ s bezpečnostním zakrytím licenčního čísla (tzv. Product Key).

V případě nabídky dodání druhotných licencí, z důvodu nemožnosti přenosu druhotných licencí v rámci VLSC portálu města Břeclavi, požadujeme službu principiálně podobnou fungování VLSC portálu, tedy portál kde budou evidovány všechny druhotné licence s aktivačními klíči a instalačními medii, veškeré dokumenty související k nabytí práv k používání druhotným licencí, případně dalšími relevantními informacemi dostupné po přihlášení kompetentní osoby města Břeclavi.

V případě nabídky **přeprodávaného** produktu (tzv. „druhotné licence“) musí produkt splňovat požadavky Microsoftu dle vyjádření níže a musí být bezpodmínečně doloženy tyto dokumenty – tzv. transferová dokumentace:

- Prohlášení původního nabyvatele licence
 - o původ zakoupené licence na neomezenou dobu (nikoliv pronajaté) prohlášení o neužívání a v budoucnu tyto licence instalovat nebude
 - o + GDPRoznačení produktu, počet licencí, popis licencí dle výrobce, země původního prodeje, verze a metrika licencování (per User/ per Device / per Core, apod.)

Příloha č. 3 výzvy k podání nabídky

- u multilicenčních programů uvést Microsoft Agreement Number, Master Agreement Number a Business Agreement Number (jsou-li k dispozici)
- Prohlášení o převoditelnosti - Prohlášení prodávajícího (uchazeče) o produktu, že :
 - byl původně uveden na trh prodejem v rámci EHP majitelem autorských práv nebo s jeho souhlasem
 - byl poskytnut oproti úhradě poplatku, který zajišťuje majiteli práv získání odměny odpovídající ekonomické hodnotě kopie jeho díla
 - licence byly jak původním, tak novým nabyvatelem úplně zakoupeny, nikoliv pronajímány (ani částečně)
 - původní nabyvatel v okamžiku prodeje učinil svou kopii „nepoužitelnou“.
 - uchazeč právo k užití softwaru, specifikovaného v transferové dokumentaci, nabyl za účelem prodeje, a že tento software nikdy nenainstaloval ani jej jinak neužíval
 - je uchazeč oprávněn právo k užití převést na třetí osobu, a že na tomto právu nevážnou práva třetích osob a zejména toto právo ani částečně nepřevodil na třetí osobu
- Potvrzení o převodu
 - dokument o převodu práv k produktu od prodávajícího (uchazeče) na nového nabyvatele (v tomto případě Město Břeclav)

Dostupný překlad dokumentu Microsoft Reactive Letter

Tento překlad dokumentu Microsoft SHS Reactive Letter to EU Customers – Partners je pouze orientační a není žádným způsobem autorizován. Pokud by se obsah lišil od originálu, vždy platí originální znění. Originální znění je dostupné (v době vyhlášení VZ) zde -

[Microsoft Reactive SHS Letter to EU Customers-Partners .pdf](#)

Helsinky, duben 2017

Vážený zákazníku,

Společnost Microsoft příležitostně dostává dotazy týkající se nákupu a užívání licencí k tak zvanému softwaru z druhé ruky. Kromě toho zákazníci někdy dokládají licence na software z druhé ruky jako důkaz o poskytnutí odpovídající licence při kontrolách a auditech v rámci Software Asset Managementu. Ve světle těchto dotazů bychom vám rádi poskytli ke zvážení některé informace a důležitá fakta týkající se problematiky softwaru z druhé ruky.

V rámci Evropského hospodářského prostoru (EHP) může být software redistribuován bez souhlasu nositele práv v případě, že právo na šíření je „vyčerpáno“. Dle ustanovení článku 4 odst. 2 Směrnice Evropského parlamentu a Rady 2009/24/ES o právní ochraně počítačových programů, právo na šíření počítačového programu v rámci Společenství (EHP) je vyčerpáno prvním prodejem počítačového programu ve Společenství nositelem práv nebo s jeho svolením.

Soudní dvůr Evropské unie (SDEU) ve věci UsedSoft GmbH proti Oracle International Corp. (rozhodnutí ze dne 3. července 2012, případ č. C-128/11) specifikoval podmínky, které musí být splněny pro vyčerpání práv a zákonné uživatelské právo dle ustanovení článku 5 odst. 1 směrnice 2009/24/ES:

- *Software musí být původně uveden na trh prodejem v rámci EHP majitelem autorských práv nebo s jeho souhlasem.*
- *Licence na software byla poskytnuta oproti úhradě poplatku, který zajišťuje majiteli práv získání odměny odpovídající ekonomické hodnotě kopie jeho díla.*
- *Majitel autorského práva poskytl původnímu nabyvateli licenci na časově neomezené užívání kopie počítačového programu.*
- *Původní nabyvatel musí v okamžiku prodeje učinit svou kopii „nepoužitelnou“.*

Příloha č. 3 výzvy k podání nabídky

V případě, že jsou tyto požadavky splněny, následující nabyvatel je oprávněn vytvořit kopii programu za účelem jeho užívání v rámci „zamýšleného účelu“ (článek 5 odst. 1 směrnice 2009/24/ES). Rozsah „zamýšleného účelu“ je definován licenční smlouvou mezi majitelem autorských práv a prvním nabyvatelem.

Ve věci Aleksandrs Ranks a Jurijs Vasilevičs proti Finanšu un ekonomisko noziegumu izmeklešanas prokuratura a Microsoft Corp. (rozhodnutí ze dne 12. října 2016, případ č. C-166/15) pak SDEU znovu zdůraznil výše uvedené požadavky.

SDEU dále v případě Van Doren a Q. GmbH proti Lifestyle sports and sportswear Handelsgesellschaft GmbH konstatoval, že existenci podmínek pro „vyčerpání musí být prokázáno třetí stranou, která se na existenci takových podmínek spoléhá“ (rozhodnutí ze dne 8. dubna 2003, případ č. C-244/00). Ve věci Aleksandrs Ranks a Jurijs Vasilevičs proti Finanšu un ekonomisko noziegumu izmeklešanas prokuratura a Microsoft Corp. SDEU zdůraznil, že nabyvatel licence k užívání použitého počítačového programu, který spoléhá na pravidlo vyčerpání, musí „prokázat, jakýmikoliv dostupnými důkazy, že licenci získal zákonným způsobem“. Toto také znamená, že v případě kdy uživatel nezískal vyčerpanou kopii programu přímo od původního držitele licence ale od třetí strany, která sama kopii získala přímo nebo nepřímo od prvního držitele licence, uživatel má také povinnost prokázat, že tato třetí strana, stejně jako všichni ostatní dočasní držitelé, učinili předchozí kopie programu nepoužitelnými.

Poté, co byl případ UsedSoft GmbH proti Oracle International Corp. vrácen německému Spolkovému ústavnímu soudu (rozhodnutí ze dne 17. července 2013, případ č. I ZR 129/08) a následně odvolacímu soudu v Mnichově, soud shledal, že odpůrce „naprosto“ nesplnil důkazní povinnost v souvislosti s jím namítaným vyčerpáním.

Konečně, ve věci Aleksandrs Ranks a Jurijs Vasilevičs proti Finanšu un ekonomisko noziegumu izmeklešanas prokuratura a Microsoft Corp. SDEU konstatoval, že nabyvatel trvalé licence, který získal software na datovém nosiči (např. na DVD), nemůže, pokud je datový nosič poškozen či ztracen, prodat svou záložní kopii počítačového programu dalšímu nabyvateli bez souhlasu majitele autorských práv.

Proto společnost Microsoft doporučuje pečlivě zkoumat původ a podmínky nabízeného softwaru z druhé ruky a ujistit se, že byly skutečně splněny požadavky na vyčerpání definované SDEU a že mohou být prokázány, pokud je vyčerpání namítáno.

S pozdravem,

Marja Laitinen

Senior Attorney

Microsoft Digital Crimes Unit, Central and Eastern Europe