



Vysvětlení zadávací dokumentace č. 1

Zadavatel: Slezská univerzita v Opavě

Sídlo: Na Rybníčku 626/1, 746 01 Opava

IČO: 47813059

Zastoupený: doc. Mgr. Tomášem Gongolem, Ph.D., rektorem

Název veřejné zakázky: Zajištění licenčních produktů Microsoft a poskytování souvisejících služeb na období 1. 6. 2023 – 31. 5. 2024

Druh zadávacího řízení: otevřené řízení

Režim veřejné zakázky: veřejná zakázka malého rozsahu

Druh veřejné zakázky: dodávky

V Opavě dne 26. 04. 2023

Výše uvedený zadavatel v souladu s ustanovením § 98, resp. § 99 zákona č. 134/2016 Sb., o zadávání veřejných zakázek, ve znění pozdějších předpisů, (dále jen „zákon“), obdržel dne 25. 04. 2023 níže uvedené dotazy k veřejné zakázce. I přestože byla žádost o vysvětlení zadávací dokumentace dodavatelem podána až po uplynutí lhůty, která byla stanovena jako 4 pracovní dny před lhůtou pro podání nabídek, kdy tato končí v pátek 28. 04. 2023, sděluje zadavatel následující vysvětlení:

Dotaz č. 1

Součástí zadávací dokumentace je jako příloha i závazný vzor smlouvy (dále jako „Vzor smlouvy“). Předmětem plnění dle zadávací dokumentace má být ze strany uchazeče mimo jiné dodávka softwarových licencí (dále jako „Předmět plnění“). Předmět plnění je v tomto rozsahu odvozen od postavení uchazeče jakožto LSP (Large Solution Partner) společnosti Microsoft. Licence a digitální obsah nabývá zadavatel fakticky i právně přímo od společnosti Microsoft, která k předmětným softwarovým produktům poskytuje licenční i záruční podmínky dle svých ujednání. Vzor smlouvy je nicméně konstruován tak, že by to měl být uchazeč, kdo dodá licence (poskytne právo k užití k software) zadavateli. Správně ale právo k užití a přístup k software Microsoft může poskytnout jen a pouze přímo společnost Microsoft, a to jen a pouze za licenčních podmínek společnosti Microsoft, přičemž uchazeč správně plní roli LSP, tedy partnera společnosti Microsoft, který odpovídá za řádné zajištění licencí od Microsoft pro zadavatele a uhrazení odměny za licence a zpřístupnění software od zadavatele vůči Microsoft.

S ohledem na uvedené výše by uchazeč rád požádal zadavatele, zda by zvážil úpravu Vzoru smlouvy tak, aby tato odpovídala výše popsanému mechanismu plnění dodávky – zajištění licencí a poskytnutí digitálního obsahu. Uchazeč si dovoluje navrhnout následující úpravu Vzoru smlouvy:

1. Koncipovat Vzor smlouvy tak, že uchazeč zajišťuje poskytnutí licencí k produktům společnosti Microsoft, přičemž licence k produktům uděluje a službu digitálního obsahu zadavateli poskytuje přímo společnost Microsoft.
2. Doplnit Vzor smlouvy tak, aby obsahoval následující ujednání: „Veškeré licenční, servisní, reklamační, záruční a jiné podmínky ve vztahu k licencím a digitálnímu obsahu se řídí podmínkami společnosti Microsoft určenými pro danou licenci, a to zejména s ohledem na tzv. omezenou záruku (Limited Warranty).“

3. Doplnit Vzor smlouvy tak, aby obsahoval následující ujednání: „Smluvní strany jsou si vědomy, že softwarové licence jsou dodávány k produktům společnosti Microsoft, přičemž tyto licence a digitální obsah jsou nabyvateli poskytovány přímo společností Microsoft a rozsah licence a podmínky poskytování digitálního obsahu nejsou předmětem této Smlouvy a ani nejsou předmětem jakékoliv garance či záruky ze strany dodavatele.“

Odpověď č. 1

Zadavatel v Návrhu smlouvy čl. VI. Záruka mimo jiné uvádí, že „Záruka se řídí příslušnými ustanoveními občanského zákoníku a je poskytována v souladu se zárukou na jednotlivé licenční produkty poskytovanou výrobcem“, z čehož vyplývá, že se řídí zárukou v souladu s podmínkami Společnosti Microsoft.

Zadavatel doplnil ustanovení v čl. VI. Záruka odst. 2. Návrh smlouvy – označeno červeně.

Dotaz č. 2

Vzor smlouvy předpokládá dodávku předmětu plnění ve lhůtě od 1.6.2023 do 31.5.2024. Vzhledem ke skutečnosti, že smlouva je povinně zveřejňována v registru smluv, přičemž zveřejnění je právní podmínkou nabytí její účinnosti, může nastat situace, kdy zadavatel obdrží plnění ještě před nabytím účinnosti této smlouvy, popř. plnění bude zapláceno před nabytím účinnosti smlouvy. Plnění i úhrada plnění před nabytím účinnosti smlouvy bývá ze strany kontrolních orgánů standardně považováno za bezdůvodné obohacení, přičemž zadavatel a jeho dodavatel jsou v tomto případě nuceni vzniklou situaci napravovat dalším smluvním dokumentem – většinou dohodou o narovnání apod.

Vzhledem k výše uvedenému se uchazeč táže, zda může zadavatel ve vzoru smlouvy termín plnění navázat na okamžik její účinnosti, když s ohledem na povinné zveřejnění smlouvy v registru smluv může nastat situace, kdy smlouva účinnosti nenabude a ze zákona zanikne. Pokud tak zadavatel zejména z důvodu potřeby zachovat časový harmonogram plnění učinit nemůže, táže se uchazeč, zda může zadavatel do vzoru smlouvy doplnit ujednání o tom, že „Plnění předmětu této smlouvy v době od platnosti smlouvy do její účinnosti se považuje za plnění podle této smlouvy a práva a povinnosti z něj vzniklé se řídí touto smlouvou.“, popř. ujednání obdobné?

Odpověď č. 2

Zadavatel má v současné době uzavřenou smlouvu s účinností do 31.5.2023 a není v jeho zájmu, aby běžely 2 smlouvy současně, ale aby na současnou smlouvu navazoval nový smluvní vztah bez prodlžení. Z tohoto důvodu nemůže dojít k situaci, že dojde k dřívějšímu plnění nebo že faktura za licence bude vystavena a uhrazena dříve, než bude nová smlouva účinná.

Zadavatel i přesto doplnil ustanovení v čl. X odst. 1 – Návrhu smlouvy – označeno červeně.

Dotaz č. 3

Mechanismus dodávky plnění v daném případě vyžaduje, aby dodavatel v případě potřeby sděloval důvěrné informace týkající se smluvního vztahu výrobcí licencí a poskytovateli software – společnosti Microsoft. Upraví zadavatel ujednání o ochraně důvěrných informací tak, aby byl dodavatel v souvislosti s plněním Rámcové smlouvy, a to vždy pouze v nezbytně nutném rozsahu, oprávněn předávat důvěrné informace společnosti Microsoft, aniž by musel vždy v jednotlivém případě žádat zadavatele o souhlas s takovým sdělením důvěrné informace?

Odpověď č. 3

V čl. VIII. odst. 1 Návrhu smlouvy je uvedeno, že: „Poskytovatel se zavazuje, že neposkytne třetím osobám, ani sám nepoužije, informace nabyvatele získané v rámci plnění této smlouvy k jiným než smlouvou stanoveným účelům bez písemného souhlasu nabyvatele.“ Zadavatel je přesvědčen, že dle výše citovaného ustanovení - pokud bude poskytovatel informace získané v rámci plnění této smlouvy poskytovat pouze společnosti Microsoft v souvislosti s plněním dle této smlouvy (tedy ke smlouvou stanoveným účelům), je to možné bez písemného souhlasu nabyvatele.

Zadavatel i přesto doplnil ustanovení v čl. VIII. Mlčenlivost, obchodní tajemství odst. 1 – Návrhu Smlouvy – označeno červeně.

Zadavatel doplnil vzor smlouvy, kterou dodavatel předloží v nabídce – název upraveného dokumentu je: Příloha č. 1 – Výzva_Návrhsmlouvy_licence - upravená ze dne 24_06. Jelikož zadavatel nepovažuje tyto upravené změny za zásadní, neprodlužuje lhůtu pro podání nabídek.

.....
Ing. Pavla Vítková
administrátor VZ