

Ve Šternberku dne 23.10.2019

Veřejná zakázka malého rozsahu – dodateční informace – vysvětlení zadávací dokumentace č. 1

„Upgrade systémů Windows Server Technologického centra ORP Šternberk“

Zadavatel poskytuje vysvětlení zadávací dokumentace. Toto vysvětlení poskytuje zadavatel všem dodavatelům, kteří se přihlásili do výběrového řízení. Vysvětlení zadávací dokumentace je rovněž uveřejněno na webových stránkách města:

<https://josephine.proebiz.com/cs/profile/mesto-sternberk>

Dotaz uchazeče:

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 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 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 jako smlouva kupní na zboží, tedy na movité věci dle které by to měl být uchazeč, kdo poskytne právo k užití k software zadavateli za licenčních podmínek uvedených ve Vzoru smlouvy. Správně ale právo k užití 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 od zadavatele vůči Microsoft.

Vzhledem k uvedenému, tak přiložený Vzor smlouvy nelze použít, když neodpovídá předmětu veřejné zakázky a je v přímém rozporu s podmínkami i faktickým mechanismem dodávky – zajištění licencí k poptávanému software společnosti 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 licencí. 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 zadavateli přímo společnost Microsoft.

2. Doplnit Vzor smlouvy tak, aby obsahoval následující ujednání: „Veškeré licenční, servisní, reklamační, záruční a jiné podmínky ve vztahu k licencím 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 jsou nabyvateli poskytovány přímo společností Microsoft a rozsah licence není

předmětem této Smlouvy a ani není předmětem jakékoliv garance či záruky ze strany poskytovatele. Nabyvatel se zavazuje užívat software, k němuž jsou mu dle této Smlouvy zajišťovány licence v souladu s licenčními podmínkami (užívacími právy) Microsoft vztahujícími se k danému softwaru.“

Případně by se uchazeč rád dotázal, zda by umožnil použít návrh smlouvy předložený uchazečem.

Dále bychom položili dotaz k čl. IV odst. 2...:

Vzor smlouvy předpokládá dodávku předmětu plnění do 14 dnů od uzavření smlouvy, tj. do 14 dnů od podpisu smlouvy oběma smluvními stranami. Vzhledem ke skutečnosti, že smlouva je povinně zveřejňována v registru smluv, jelikož zveřejnění je právní podmínkou nabytí její účinnosti, může nastat situace, kdy zadavatele obdrží plnění ještě před nabytím účinnosti této smlouvy, popř. plnění bude zapláceno před nabytím účinnosti této 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 takové situaci nuceni situaci řešit dalším právním ujednáním – většinou dohodou o narovnání apod.

Vzhledem k výše uvedenému se uchazeč táže, zda může zadavatel ve Vzor smlouvy termín plnění navázat na okamžik její účinnosti, nikoliv na nabytí její platnosti, když s ohledem na povinné zveřejnění smlouvy v registru smluv může nastat situace, kdy smlouva účinnosti nenabude a ze zákona zanikne.

Odpověď zadavatele:

Na základě výše uvedeného dotazu uchazeče poskytuje zadavatel Vysvětlení zadávací dokumentace č. 1.

1) V zadávací dokumentaci nahrazuje zadavatel kupní smlouvu novým návrhem smlouvy - Smlouvu o zajištění SW produktů Microsoft – viz. příloha č.1

2) Zadavatel v návrhu smlouvy o zajištění SW produktů Microsoft upřesňuje účinnost smlouvy – viz. čl. 3. Doba a místo plnění , odst. 3.5 *Dodavatel se zavazuje splnit předmět Smlouvy dle článku 2. odstavce 2.1.1 do 14 dnů od nabytí účinnosti této Smlouvy* – viz. příloha č.1

Na základě poskytnutého vysvětlení zadávací dokumentace rozhodl zadavatel o prodloužení lhůty pro podání nabídek do 31.10.2019 do 10:00 hodin.

Ostatní zadávací podmínky nedotčené tímto vysvětlením zadávací dokumentace zůstávají beze změn.

Příloha č. 1 – návrh smlouvy o zajištění SW produktů Microsoft

Ing. Pavel Sehnal
vedoucí oddělení přípravy investic
a památkové péče