



VYSVĚTLENÍ ZADÁVACÍCH PODMÍNEK č. 1

I. Identifikace zadavatele:

Název: Město Valašské Meziříčí
Sídlo: Náměstí 7, 757 01 Valašské Meziříčí,
IČO: 00304387
Zastoupené: starostou Mgr. Robertem Stržínkem
URL profil zadavatele: <https://valasskemezirici.cz>

II. Identifikace veřejné zakázky:

Název: **Nákup licencí MS Exchange**
Druh zadávacího řízení: VZMR otevřená výzva
Evidenční číslo na profilu zadavatele: P25V00000058
Místo: Valašské Meziříčí

DOTAZ č. 1:

Dle zadávací dokumentace na veřejnou zakázku zadavatel po dodavatelích požaduje, aby v nabídce mimo jiné uvedli, "zda se jedná o licence vhodné pro zadavatele". Uchazeč žádá o vysvětlení, co konkrétně má být předmětem požadovaného hodnocení ze strany dodavatelů, když zadavatel žádné parametry "vhodnosti" ani účel pořízení předmětu veřejné zakázky v zadávací dokumentaci neuvádí. Pro úplnost pak uchazeč dodává, že zadavatel poptává zcela konkrétní produkt konkrétního výrobce. Uchazeč tedy důvodně předpokládá, že zadavatel již před zahájením zadávacího řízení zhodnotil své potřeby a na základě toho předmět veřejné zakázky také stanovil. Analýza IT prostředí zadavatele a zpracování návrh na obnovu/doplnění SW vybavení zadavatele přitom předmětem této veřejné zakázky nejsou, když zadavatel ani nepočítá s tím, že by dodavatelé takové činnosti měli ve svých nabídkách ocenit. S ohledem na uvedené tak není zřejmé, co vlastně zadavatel po dodavatelích žádá, a není ani zřejmé, jak s informací o "vhodnosti" plnění pro zadavatele po podání nabídek hodlá naložit.

ODPOVĚď č 1:

Dodavatel ve své nabídce uvede označení dodávaného produktu včetně všech zkratk a uvede, co jednotlivé zkratky v označení produktu znamenají, aby zadavatel mohl ověřit, že licence pro dodávaný produkt je souladná s předmětem zadání a tudíž vhodná pro zadavatele.

DOTAZ č. 2:

V souvislosti se závazným vzorem smlouvy na plnění veřejné zakázky uchazeč upozorňuje zadavatele, že předmětem plnění veřejné zakázky je dodávka licencí k produktům Microsoft (tj. oprávnění k použití software ve vlastnictví společnosti Microsoft) a poskytování souvisejících servisních služeb. Předmětem plnění není a z podstaty věci ani nemůže být udělení licence ze strany dodavatele, když veškeré produkty a práva k nim zůstávají plně ve vlastnictví společnosti Microsoft. Udělit licence k softwarovým produktům a zpřístupnit digitální obsah tedy může vždy jen a pouze oprávněný vlastník a provozovatel softwaru, kterým je v případě produktů společnosti Microsoft výhradně a pouze společnost Microsoft. Společnost Microsoft vlastnické právo ke svým softwarovým produktům na jiné subjekty nepřevádí. **Jakýkoliv účastník zadávacího řízení odlišný od společnosti Microsoft tak může toliko (i) pro zadavatele zajistit poskytnutí licencí a zpřístupnění digitálního obsahu od společnosti Microsoft (v případě nových – originálních licencí) nebo (ii) na zadavatele postoupit licence od společnosti Microsoft již dříve nabyté (v případě druhotných licencí).**

Předmět plnění je v případě účastníka nadto odvozen od postavení uchazeče jakožto LSP (Licensing Solution Partners) 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, 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.

Vzor smlouvy je nicméně konstruován jako smlouva licenční dle které by se měl uchazeč zavázat k poskytnutí práva k užití k software zadavateli za licenčních podmínek uvedených ve Vzor smlouvy. K tomu však není oprávněn uchazeč, ani žádný jiný účastník zadávacího řízení (vyjma společnosti Microsoft, která se ale těchto zadávacích řízení zpravidla sama neúčastní a vlastnické právo k softwarovým produktům zásadně na třetí osoby nepřevádí).

Vzhledem k uvedenému tak přiložený vzor smlouvy nelze bez dalšího použít, když neodpovídá předmětu veřejné zakázky a je v přímém rozporu s podmínkami i faktickým mechanismem dodávky – zajištění licencí k poptávanému softwaru společnosti Microsoft a jeho zpřístupnění.

S ohledem na výše uvedené by uchazeč rád požádal zadavatele o úpravu vzoru smlouvy tak, aby tato odpovídala výše popsanému mechanismu plnění dodávky a vybraný dodavatel tak mohl smlouvu podepsat, aniž by se tím zavazoval k plnění právně nemožnému a zasahoval do práv společnosti Microsoft. Uchazeč si dovoluje navrhnout následující úpravu Vzor smlouvy :

1. Koncipovat vzor smlouvy tak, že uchazeč zajišťuje poskytnutí licencí k produktům společnosti Microsoft (v případě originálních licencí), případně postupuje licence k produktům společnosti Microsoft na zadavatele (v případě druhotných licencí), přičemž původcem licencí k produktům je a službu digitálního obsahu zadavateli poskytuje 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 původcem těchto licencí a poskytovatelem digitálního obsahu je společnost Microsoft a rozsah licence a podmínky poskytování digitálního obsahu nejsou předmětem této Smlouvy a ani nejsou předmětem jakékoliv garance či záruky ze strany dodavatele. 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.“
4. Odstranit ze vzoru smlouvy odkaz na ustanovení § 2358 a násl. občanského zákoníku, neboť v případě plnění veřejné zakázky se nejedná o licenční smlouvu (tj. smlouvu uzavíranou s osobou oprávněnou licenci udělit), ale smlouvu tzv. nepojmenovanou ve smyslu § 1746 odst. 2 občanského zákoníku.
5. Odstranit z čl. I. vzoru smlouvy závazek poskytovatele poskytnout nabyvateli oprávnění k užívání produktů, neboť při plnění veřejné zakázky dodavatel licence neposkytuje, ale toliko zajišťuje jejich poskytnutí u společnosti Microsoft (v případě originálních) nebo postupuje na zadavatele již existující licence (v případě druhotných), a nahradit tento závazek závazkem dodavatele zajistit dodávku předmětu plnění (tj. zajistit poskytnutí licencí / postoupit licence) zadavateli.

Závěrem uchazeč uvádí, že si je vědom, že zakázka je zadávána jako zakázka malého rozsahu na základě výjimky dle § 31 ZZVZ. I v takovém případě je však zadavatel povinen postupovat v souladu se zásadami přiměřenosti, transparentnosti, rovného zacházení a zákazu diskriminace dle § 6 odst. 1 a 2 ZZVZ. Shora naznačené nedostatky vzoru smlouvy přitom způsobují rozpor zadávacích podmínek se zásadou přiměřenosti, když požadují po dodavateli plnění právně a fakticky nemožné a zároveň se zásadou diskriminace, když dle zadavatelem vymíněných podmínek by jediným dodavatelem, který by mohl zakázku plnit byla přímo společnost Microsoft. S ohledem na uvedené zadavatelem stanovené zadávací podmínky nepřípustně omezují veřejnou soutěž a zadavatel se tak vystavuje riziku obdržení menšího množství a méně výhodných nabídek, než pokud by si výše uvedené omezující podmínky nevymínil. Zároveň neexistuje legitimní důvod (a zadavatel žádný takový ani neuvádí), aby zadavatel na výše uvedených sporných podmínkách trval, když na relevantním trhu standardně dochází k plnění veřejných zakázek na dodávku licencí k produktům společnosti Microsoft tak, jak uchazeč shora popsal, tj. zajištěním poskytnutí licencí k produktům společnosti Microsoft (v případě originálních licencí) přímo od společnosti Microsoft certifikovaným partnerem, případně postoupením licence k produktům společnosti Microsoft na zadavatele (v případě druhotných licencí) od jiného předchozího nabyvatele licence. Pokud tedy zadavatel stanovením zadávacích podmínek nedůvodně omezuje okruh potenciálních dodavatelů, postupuje při nakládání s veřejnými prostředky v rozporu s principy 3E a vystavuje se tak riziku postihu ze strany příslušného kontrolního orgánu.

S ohledem na shora uvedené uchazeč zároveň žádá o přiměřené prodloužení lhůty pro podání nabídek tak, aby bylo na změny zadávací dokumentace možno případně reagovat dalšími dotazy.

ODPOVĚď č 2:

DOTAZ č. 3:

Dle závazného vzoru smlouvy má dojít k dodání plnění - licencí do 5 dnů od nabytí účinnosti smlouvy, přičemž nedejde-li k dodání nejpozději do 10 dnů od účinnosti smlouvy, je zadavatel oprávněn od smlouvy odstoupit. Produkty Microsoft jsou ze strany uchazeče poskytovány v rámci programu LSP přímo společností Microsoft, přičemž realizace dodávky vyžaduje součinnosti společnosti Microsoft (třetí strany) i zadavatele. Vzhledem ke standardním dodacím lhůtám Microsoft a skutečnosti, že případné prodloužení s poskytnutím součinnosti na straně Microsoft či zadavatele není uchazeč schopen ovlivnit, považuje uchazeč zadávací podmínku dodání plnění do 5 dnů od nabytí účinnosti smlouvy za nepřiměřenou. Byť se dodavatel vždy snaží o co nejrychlejší dodávku plnění, kdy v případě bezproblémové spolupráce a poskytnutí součinnosti všech stran jsou dodací lhůty obvykle velmi rychlé, nelze vyloučit situaci, kdy administrace dodávky trvá delší dobu. Z výše uvedených důvodů žádá uchazeč zadavatele o zvážení možnosti prodloužení lhůty k plnění na 15 dnů od nabytí účinnosti smlouvy.

ODPOVĚď č 3:

Zadavatel upravit dobu dodání v článku II. smlouvy. Doba dodání je nyní 15 dní.

DOTAZ č. 4:

V souvislosti s čl. V. vzoru smlouvy uchazeč upozorňuje zadavatele, že softwarové licence jsou uchazečem dodávány k produktům společnosti Microsoft v rámci programu LSP, přičemž tyto licence jsou zadavateli v tomto případě poskytovány přímo společností Microsoft. Rozsah licence není a nemůže být předmětem smlouvy na plnění veřejné zakázky, když tento je závazně stanoven licenčními podmínkami společnosti Microsoft, pročež nemůže být ani předmětem jakékoliv garance či záruky ze strany dodavatele, resp. dodavatel může garantovat maximálně dodávku zadavatelem požadovaného produktu dle aktuálního portfolia Microsoft. Uchazeč dále upozorňuje zadavatele, že za jakost vlastního SW (tj. nikoliv licencí, ale licencovaného produktu) jakož i chyby (bugy) softwarových produktů společnosti Microsoft odpovídá pouze a výhradně společnost Microsoft, přičemž LSP status a Channel Partner Agreement neopravňuje uchazeče k jakémukoliv zásahu do produktů společnosti Microsoft, a naopak takový zásah uchazeče zcela vylučuje.

V souvislosti s výše uvedeným se uchazeč táže, zda zadavatel může upravit ujednání čl. V. vzoru smlouvy a doplnit do předloženého návrhu toto ujednání: „Veškeré licenční, servisní, reklamační, záruční a jiné podmínky ve vztahu k licencím a zpřístupnění software Microsoft se řídí podmínkami společnosti Microsoft určenými pro daný produkt, a to zejména s ohledem na tzv. omezenou záruku (Limited Warranty). Smluvní strany činí nesporným, že chyby (bugy) softwarových produktů společnosti Microsoft dodávaných na základě této smlouvy budou odstraňovány v souladu s příslušnými podmínkami společnosti Microsoft a nepovažují se za vady plnění, pro které je zadavatel oprávněn uplatňovat práva z vadného plnění po dodavateli.“?

Dále uchazeč žádá o vysvětlení požadavku na soulad plnění s platnými technickými normami, a to konkrétně o sdělení, jaké technické normy se dle požadavku zadavatele na plnění mají uplatnit. Pro úplnost uchazeč uvádí, že mu není známa žádná závazná technická norma, která by upravovala dodávky licencí, popř. vlastnosti samotného kancelářského SW.

ODPOVĚď č 4:

Zadavatel provedl úpravu článku V. smlouvy.

DOTAZ č. 5:

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. Společnost Microsoft však nelze považovat za subdodavatele a dle názoru uchazeče je tak nutné považovat společnost Microsoft za třetí osobu. Upraví zadavatel ujednání o ochraně důvěrných informací tak, aby byl dodavatel v souvislosti s plněním veřejné zakázky, 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 5:

Doplněno do smlouvy v článku VII.

Zadavatel se rozhodl prodloužit lhůtu pro podání nabídek a to do 10. 9. 2025 do 10:00 hod.

Ve Valašské Meziříčí dne 29. 8. 2025

Ing. Pavel Cabák

Vedoucí oddělení vnitřního informačního systému