

Vážení,

dne 20. 10. 2020 nám jako zadavateli veřejné zakázky s názvem „Dodávka licencí pro Biofyzikální ústav AV ČR, v. v. i. - II.“ byla doručena následující žádost dodavatele o vysvětlení zadávací dokumentace.

*Dobry den,*

*rády bychom vznesli dotaz k ZD a to k předloze Kupní smlouvy.*

*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 Vzor 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 Vzor smlouvy tak, aby tato odpovídala výše popsanému mechanismu plnění dodávky licencí. Uchazeč si dovoluje navrhnout následující úpravu Vzor 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 dodavatel rád dotázal, zda by zadavatel umožnil použít návrh smlouvy předložený dodavatelem.*

Zadavatel výše uvedené veřejné zakázky tímto zasílá formou dodatečných informací č. 1 odpovědi na vznesené dotazy:

Dotaz č. 1:

*1. Koncipovat Vzor smlouvy tak, že uchazeč zajišťuje poskytnutí licencí k produktům společnosti Microsoft, přičemž licence k produktům uděluje zadavateli přímo společnost Microsoft.*

Odpověď zadavatele:

Pro zadavatele je výše uvedené řešení navržené uchazečem neakceptovatelné, zadavatel trvá na předložení Kupní smlouvy v rámci nabídky uchazeče dle vzoru, jež je součástí zadávací dokumentace.

Dotaz č. 2:

*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).“*

Odpověď zadavatele:

Zadavatel výše navrženou úpravu vzoru Kupní smlouvy neakceptuje.

Dotaz č. 3:

*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.“*

Odpověď zadavatele:

Zadavatel výše navrženou úpravu vzoru Kupní smlouvy akceptuje. Jako součást těchto dodatečných informací č. 1 je zaslán upravený vzor Kupní smlouvy (soubor s názvem: 03\_BFU\_Zavazna predloha kupni smlouvy\_licence\_II\_opr.docx), který je rozšířen o toto ujednání v čl. VI. 7) této smlouvy.

Dotaz č. 4:

*Případně by se dodavatel rád dotázal, zda by zadavatel umožnil použít návrh smlouvy předložený dodavatelem.*

Odpověď zadavatele:

Pro zadavatele je výše uvedené řešení navržené uchazečem neakceptovatelné, zadavatel trvá na předložení Kupní smlouvy v rámci nabídky uchazeče dle vzoru, jež je součástí zadávací dokumentace.

S pozdravem

JUDr. Pavel Vacek

Biofyzikální ústav AV ČR, v. v. i.