

Vysvětlení / doplnění / změna zadávací dokumentace č. 1

Veřejná zakázka:	Dodávka programového vybavení a služeb v rámci licenčního programu Microsoft Campus and School Agreement pro organizace školství 2025–2028
Ev. č. VVZ:	Z2025-025761
Centrální zadavatel:	Střední průmyslová škola a Střední odborná škola, Dvůr Králové nad Labem, příspěvková organizace, IČO 67439918, se sídlem Elišky Krásnohorské 2069, 544 01 Dvůr Králové nad Labem
Způsob zadání:	Otevřené nadlimitní řízení veřejné zakázky na dodávky podle zákona č. 134/2016 Sb., o zadávání veřejných zakázek, ve znění pozdějších předpisů (dále jen „zákon“ nebo „ZZVZ“)

Zadavatel vysvětluje, doplňuje či mění zadávací dokumentaci dle § 98 a dle § 99 zákona na základě předchozí žádosti dodavatele.

Zájemce tímto žádá o poskytnutí následujících dodatečných informací k zadávacím podmínkám uvedeným v zadávací dokumentaci:

Dotaz č. 1

Dle čl. 5.2 zadávací dokumentace mají být softwarové licence dodány na adresu uvedené zadavatelem.

Dodávka licencí uchazečem probíhá v rámci programu LSP, a to dodáním licencí v elektronické podobě do tenantu zadavatele. S ohledem na uvedené uchazeč žádá zadavatele o vysvětlení, zda dodáním licencí na místo plnění (adresu uvedenou ve smlouvě) zadavatel rozumí rovněž dodání licencí v elektronické podobě prostřednictvím tenantu.

Odpověď na dotaz č. 1

Zadavatel upřesňuje, že za požadované místo plnění uvedené jako sídlo příslušného pověřujícího zadavatele se rozumí i dodání licencí v elektronické podobě do tenantu příslušného pověřujícího zadavatele. Zadavatel v tomto smyslu doplňuje čl. 5.2 zadávacích podmínek a dále čl. VII. odst. 1 rámcové dohody (příloha č. 2 ZD).

Dotaz č. 2

V souvislosti s ustanovením čl. I. odst. 5. vzoru smlouvy uchazeč žádá zadavatele o změnu textace „Prodávající zmocňuje následující osoby k jednání ve věcech závazku založeného touto smlouvou“, neboť uchazeč nesouhlasí s tím, aby členové realizačního týmu - technici, byli oprávněni za uchazeče právně jednat ve věcech závazku. S ohledem na zadavatelem zvolenou textaci by totiž technici byli oprávněni (zmocnění) i k jednání ve věci smluvních podmínek, tj. např. i uzavírání dodatků ke smlouvě na plnění veřejné zakázky. Uchazeč navrhuje aby zadavatel uvedenou textaci změnil tak, že osoby vyjmenované v čl. I. odst. 5 vzoru smlouvy jsou členy realizačního týmu, kteří se v příslušném rozsahu podílejí na plnění smlouvy.

Odpověď na dotaz č. 2

Zadavatel na základě dotazu č. 2 upravuje textaci ustanovení čl. I. odst. 5 rámcové dohody (viz příloha).

Dotaz č. 3

V souvislosti se závazným vzorem smlouvy v jejímž čl. II. odst. 1 je uvedeno, že: „Předmětem plnění na základě veřejné zakázky je poskytování uživatelských práv („Licencí“) k programovým produktům společnosti Microsoft Corporation v rámci licenčního programu Microsoft Enrollment for Education Solution (dále jen „EES“) ...“, si uchazeč dovoluje pro úplnost upozornit zadavatele, že předmětem plnění veřejné zakázky je dodávka (zajištění) 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.

Uchazeč s ohledem na uvedené žádá zadavatele o vysvětlení, zda závazek dle čl. II. odst. 1 vzoru smlouvy, tj. závazek že: „Předmětem plnění na základě veřejné zakázky je poskytování uživatelských práv („Licencí“) k programovým produktům společnosti Microsoft Corporation v rámci licenčního programu Microsoft Enrollment for Education Solution (dále jen „EES“) ...“, chápe správně tak, že tento odpovídá výše uvedenému mechanismu plnění. Tedy že zadavatel bere na vědomí, že původcem licencí (subjektem, který licence uděluje) je společnost Microsoft a nepožaduje udělení licencí dodavatelem.

Zároveň uchazeč upozorňuje zadavatele, že podmínky užití softwarových produktů na základě dodaných licencí jsou závazně stanoveny vlastníkem – společností Microsoft. Uchazeč si proto dovoluje požádat zadavatele o doplnění vzoru smlouvy o 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. 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). Nabyvatel se zavazuje užívat software, k němuž jsou mu dle této Smlouvy zajišťovány licence, v souladu s licenčními podmínkami (uživatelské právy) Microsoft vztahujícími se k danému softwaru.“

Odpověď na dotaz č. 3

Zadavatel potvrzuje, že si je vědom, že závazek prodávajícího dle ustanovení v čl. II. odst. 1 rámcové dohody odpovídá mechanismu plnění uvedenému výše v dotazu č. 3 dodavatele. Tj. zadavatel bere na vědomí, že původcem licencí (subjektem, který licence uděluje) je společnost Microsoft a nepožaduje udělení licencí dodavatelem.

Zároveň zadavatel doplňuje čl. II rámcové dohody o ustanovení v odst. 6 (viz příloha).

Dotaz č. 4

V návrhu smlouvy na plnění veřejné zakázky je uvedeno, že dodavatel se zavazuje, že bude po celou dobu účinnosti smlouvy držitelem statusu LSP v České republice.

Uchazeč si dovoluje upozornit zadavatele, že společnost Microsoft uděluje status LSP každému svému partnerovi na 1 rok, přičemž na udělení statusu LSP na další období není právní nárok a žádný dodavatel tedy ani při splnění všech kritérií pro udělení statusu LSP nemůže vyloučit situaci, kdy mu ze strany společnosti Microsoft nebude status LSP na další období udělen. Uchazeč žádá zadavatele, aby zvážil úpravu předmětného ustanovení smlouvy tak, že se dodavatel zavazuje naplňovat kritéria pro udělení statusu LSP po celou dobu účinnosti smlouvy.

Odpověď na dotaz č. 4

Zadavatel upravuje textaci ustanovení rámcové dohody čl. IV odst. 9 (viz příloha).

Dotaz č. 5

V souvislosti s ujednáním čl. VIII. odst. 1 vzoru smlouvy žádá uchazeč o vysvětlení následující smluvní podmínky: „Objednatel je oprávněn odstoupit od smlouvy i bez udání důvodu. Výpovědní lhůta činí dva měsíce a počíná plynout prvním dnem měsíce následujícího po doručení výpovědi druhé smluvní straně.“

Zadavatel v citované části ujednání stanovuje, že je oprávněn odstoupit od smlouvy i bez udání důvodu. Odstoupením od smlouvy se přitom smlouva ruší od počátku a smluvní strany jsou si povinny vrátit vzájemně poskytnutá plnění (viz § 2001 a násl. OZ). Od odstoupení je poté třeba odlišovat výpověď smlouvy (viz § 1998 a násl. OZ), na kterou zadavatel odkazuje v druhé části citovaného ujednání. Uchazeč tedy žádá o vysvětlení, zda zadavatel opravdu požaduje možnost odstoupení od smlouvy bez udání důvodu či zda se má jednat o výpověď smlouvy s výpovědní dobou 2 měsíce. Uchazeč zároveň žádá o provedení příslušné úpravy smlouvy a přiměřené prodloužení lhůty pro podání nabídky, neboť vyjasnění této smluvní podmínky může mít vliv na rozhodnutí dodavatelů, zda podat nabídku na plnění veřejné zakázky.

Pro úplnost poté uchazeč upozorňuje, že pokud by zadavatel trval na odstoupení od smlouvy bez udání důvodu, považuje takovou zadávací podmínku vzhledem k následkům odstoupení za zcela nepřiměřenou a v rozporu s ustanovením § 6 odst. 1 ZZVZ, když odstoupení od smlouvy je svým charakterem zpravidla sankcí při porušení smluvních podmínek jednou ze smluvních stran.

Odpověď na dotaz č. 5

Zadavatel upravuje textaci ustanovení rámcové dohody čl. VIII. odst. 1 (viz příloha).

Dotaz č. 6

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 na dotaz č. 6

Zadavatel upravuje textaci ustanovení rámcové dohody čl. X., kde došlo k přidání odst. 6 (viz příloha).

Dotaz č. 7

Zadavatel dle čl. 6.3.1 zadávací dokumentace požaduje prokázání technické kvalifikace v souladu s § 79 odst. 2 písm. b) ZZVZ předložením seznamu významných dodávek, z nichž musí být zřejmá realizace alespoň 3 významných dodávek subjektům ve školství v České republice za poslední 3 roky před zahájením zadávacího řízení. Zadavatel zároveň stanovuje, že každá z těchto dodávek musí dosahovat finančního objemu minimálně 5.000.000 Kč bez DPH vůči jednomu objednateli za období maximálně 12 po sobě jdoucích kalendářních měsíců.

Uchazeč upozorňuje zadavatele, že tato stanovená kvalifikační podmínka je zcela zjevně nepřiměřená a diskriminační, a tedy jako taková v rozporu s ustanovením § 6 odst. 1, odst. 2 ZZVZ.

Uchazeč předně uvádí, že požadavek realizace referenčních dodávek výhradně „subjektům ve školství v České republice“ je nepřiměřený a zadavatel jím nedůvodně omezuje hospodářskou soutěž. Neexistuje důvod a zadavatel ani žádný takový neuvádí, aby nebylo možné jako referenční zakázku akceptovat rovněž dodávky realizované v rámci jiných multilicenčních programů (např. Microsoft Enterprise Agreement), které jsou typově rovnocenné programům Campus a School Agreement a jsou rovněž běžně využívány při dodávkách licencí v prostředí veřejné správy.

Dále uchazeč upozorňuje, že zadávací dokumentace navíc stanovuje nepřiměřenou kombinaci velmi krátkého období plnění jednotlivých referencí (maximálně 12 po sobě jdoucích kalendářních měsíců) a vysokého finančního limitu na jednotlivou referenční zakázku (5.000.000 Kč bez DPH vůči jednomu objednateli). Časové omezení 12 měsíců je v rozporu s běžnou praxí, kdy se významné dodávky běžně realizují ve více etapách v rámci dlouhodobé spolupráce, často přesahující jeden rok. Zákon přitom v § 79 odst. 2 písm. b) ZZVZ výslovně připouští, že technická kvalifikace může být prokazována za období posledních 3 let před zahájením zadávacího řízení, a tedy není důvod uměle omezovat relevantnost referencí právě na období jednoho roku. V kombinaci s vysokým finančním limitem pro každou jednotlivou referenční zakázku (pro každého jednotlivého referenčního objednatele) pak zásadním způsobem a zcela nedůvodně omezuje hospodářskou soutěž. Nastavení podmínek pro referenční zakázky není ani nikterak odůvodněno ve vztahu k předmětu zadávané veřejné zakázky, když požadované reference zcela zjevně přesahují referenční hodnoty veřejné zakázky. Pro úplnost uchazeč uvádí, že předpokládaná hodnota veřejné zakázky sice přesahuje 42 milionů, avšak jedná se o hodnotu předpokládanou za tři roky trvání rámcové smlouvy a dodávky realizované pro celkový počet 63 zadavatelů. V průměru pak vychází roční hodnota plnění na jednoho zadavatele ve výši necelých 225.000,- Kč. Požadavek na referenční zakázku v hodnotě 5 milionů za rok pro jediného objednatele je tak ve zcela zjevném nepoměru k tomu, jaké plnění zadavatel poptává.

Výše uvedené kvalifikační požadavky jsou formulovány natolik úzce, že je může reálně splnit pouze velmi omezený okruh dodavatelů, pravděpodobně pak pouze jediný. To je s ohledem na předmět veřejné zakázky v rozporu se zásadou přiměřenosti dle § 6 odst. 1 ZZVZ a zásadami rovného zacházení a zákazu diskriminace dle § 6 odst. 2 ZZVZ. Zadávací podmínky jsou rovněž stanoveny v rozporu s ustanovením § 36 odst. 1 ZZVZ, neboť bezdůvodně zaručují konkurenční výhodu určitému dodavateli a vytvářejí překážky hospodářské soutěže.

Uchazeč s ohledem na uvedené žádá o přehodnocení stanovených kvalifikačních podmínek tak, aby bylo umožněno prokazovat technickou kvalifikaci i prostřednictvím obdobných dodávek mimo oblast školství nebo v rámci jiných rovnocenných multilicenčních programů společnosti Microsoft, a současně žádá o odstranění podmínky, že finanční objem dodávky musí být realizován výhradně v období 12 měsíců, jakož i úpravu finančního limitu úměrně k předmětu veřejné zakázky (ve vztahu ke každému jednomu objednateli – pověřujícímu zadavateli).

Zároveň uchazeč žádá o prodloužení lhůty pro podání nabídek v souladu s § 99 odst. 2, druhá věta ZZVZ, a to o celou původní délku lhůty.

Závěrem uchazeč upozorňuje, že pokud by zadavatel na nezákonných zadávacích podmínkách v tomto znění trval, bude se uchazeč nucen proti nezákonným zadávacím podmínkám bránit postupem v souladu se ZZVZ.

Odpověď na dotaz č. 7

Zadavatel za účelem zajištění širší hospodářské soutěže mění požadavky pro prokázání technické kvalifikace v čl. 6.3.1 zadávacích podmínek takto:

K prokázání technické kvalifikace požaduje zadavatel předložení:

6.3.1 seznamu významných dodávek (dle § 79 odst. 2 písm. b) zákona) poskytnutých za poslední tři (3) roky před zahájením zadávacího řízení.

Ze seznamu významných dodávek musí být zřejmá realizace alespoň **3 významných dodávek licencí** v období **posledních 3 let** před zahájením zadávacího řízení, přičemž za významnou dodávku zadavatel považuje realizaci dodávek licencí v rámci programu Microsoft Enrollment for Education Solution (EES) nebo i v multilicenčním programu (korporátní využití licencí) s finančním plněním minimálně ve výši **1.000.000 Kč bez DPH v součtu vůči jednomu objednateli za období maximálně 36 po sobě jdoucích kalendářních měsíců**.

Seznam významných dodávek dle tohoto ustanovení musí obsahovat alespoň:

- **identifikační údaje objednatele** (název, IČO, kontaktní osoba s uvedením tel. čísla a e-mailu pro účely případného ověření poskytnutých informací);
- **stručný popis předmětu dodávky;**
- **dobu realizace dodávek od - do v rozlišení alespoň na měsíce a rok/y;**
- **hodnotu dodávky v Kč bez daně z přidané hodnoty;** v případě, že dodavatel poskytne předmětné dodávky společně s jinými dodavateli, uvede rozsah, v jakém se na plnění podílel.

Zároveň zadavatel mění zadávací podmínky a následující přílohy zadávací dokumentace:

Zadávací podmínky

Příloha č. 1 - Vzor souhrnného prohlášení dodavatele

Příloha č. 2 - Návrh rámcové dohody

Všechny zbývající zadávací podmínky zůstávají beze změny.

Lhůta pro podání nabídek

S ohledem na charakter změny prodlužuje zadavatel lhůtu pro podání nabídek tak, aby od odeslání změny nebo doplnění zadávací dokumentace činila nejméně celou svou původní délku.

Lhůta pro podání nabídek končí **7. 7. 2025 ve 14:00 hod.**

Přílohy

Zadávací podmínky

Příloha č. 1 - Vzor souhrnného prohlášení dodavatele

Příloha č. 2 - Návrh rámcové dohody

Za zástupce zadavatele na základě pověření

V Hradci Králové