

## Vysvětlení zadávací dokumentace č. 1

### Poskytnutí MS licencí a software assurance III

zadávanou dle ust. § 31 zákona č. 134/2016 Sb., o zadávání veřejných zakázek, v platném znění (dále jen „ZZVZ“), tj. mimo režim ZZVZ

#### Identifikační údaje zadavatele

Zadavatel:	Operátor ICT, a.s.
Sídlo:	Dělnická 213/12, PSČ 17000 Praha 7
IČO:	02795281
DIČ:	CZ02795281

Zadavatel v rámci shora označené veřejné zakázky obdržel dne 5.6.2023 níže uvedenou žádost o vysvětlení zadávací dokumentace, na kterou dále reaguje.

Zadavatel tímto provádí změnu zadávací dokumentace a zároveň poskytuje vysvětlení zadávací dokumentace na základě dotazu dodavatele.

Zadavatel vysvětlení a změnu zadávací dokumentace v souladu s výzvou k podání nabídek uveřejní na svém profilu na adrese <https://zakazky.operatorict.cz>.

#### Dotaz č. 1

Ve vztahu k plnění požadovanému zadavatelem, kdy zadavatel poptává zajištění podpory (SA) k produktům společnosti Microsoft, a to samostatně bez podkladové licence, upozorňuje uchazeč zadavatele, že v souladu s licenčními podmínkami společnosti Microsoft je nezbytným předpokladem pro možnost zajištění obnovy Microsoft Software Assurance vlastnictví podkladové licence na užívání software společnosti Microsoft, kryté Microsoft Software Assurance. Pokud zadavatel zahrnul do předmětu plnění také některé požadavky na obnovu Microsoft Software Assurance, pro něž nesplňuje výše uvedenou podmínku, nemá dodavatel možnost takové produkty společnosti Microsoft pro obnovu Microsoft Software Assurance zadavateli dodat.

S ohledem na uvedené tak uchazeč žádá zadavatele o doplnění předloženého vzoru smlouvy o následující ujednání:

„Zadavatel bere na vědomí, že v souladu s licenčními podmínkami společnosti Microsoft je nezbytným předpokladem pro možnost zajištění obnovy Microsoft Software Assurance podkladová licence na užívání software společnosti Microsoft, která je Microsoft Software Assurance kryta. Pokud zadavatel zahrnul do předmětu plnění také některé požadavky na obnovu Microsoft Software Assurance, pro něž nesplňuje výše uvedenou podmínku, tj. nedisponuje podkladovou licencí, nemá dodavatel možnost takové produkty společnosti Microsoft pro obnovu Microsoft Software Assurance zadavateli dodat. Takový případ nebude považován za porušení této Smlouvy. Dodavatel bude informovat zadavatele písemnou formou o tom, jaké požadované obnovy Microsoft Software Assurance není oprávněn zajistit z důvodu, že zadavatel nedisponuje podkladovou licencí na užívání software společnosti Microsoft, krytou Microsoft Software Assurance.“

Vysvětlení zadávací dokumentace poskytnuté zadavatelem

Zadavatel si je vědom, že v souladu s licenčními podmínkami společnosti Microsoft je nezbytným předpokladem pro možnost zajištění obnovy SA existence odpovídající podkladové licence, která je již SA kryta. Zadavatel nemá v úmyslu požadovat plnění, které by bylo v rozporu s těmito podmínkami.

Zadavatel doplnil odst. 5 v čl. II vzorové smlouvy ve znění:

„Objednatel bere na vědomí, že v souladu s licenčními podmínkami společnosti Microsoft je nezbytným předpokladem pro možnost zajištění obnovy Microsoft Software Assurance podkladová licence na užívání software společnosti Microsoft, která je Microsoft Software Assurance kryta. Pokud objednatel zahrnul do předmětu plnění také některé požadavky na obnovu Microsoft Software Assurance, pro něž nesplňuje výše uvedenou podmínku, tj. nedisponuje podkladovou licenci, nemá poskytovatel možnost takové produkty společnosti Microsoft pro obnovu Microsoft Software Assurance objednateli dodat. Takový případ nebude považován za porušení této Smlouvy. Poskytovatel bude informovat objednatele písemnou formou o tom, jaké požadované obnovy Microsoft Software Assurance není oprávněn zajistit z důvodu, že objednatel nedisponuje podkladovou licenci na užívání software společnosti Microsoft, krytou Microsoft Software Assurance.“

## **Dotaz č. 2**

V souvislosti s ujednáním čl. II. odst. 2. a 3. smlouvy uchazeč upozorňuje 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 (poskytnutí) 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 úpravu čl. II. odst. 2. a 3. smlouvy tak, aby tento odpovídal výše uvedenému mechanismu plnění. Tedy že zadavatel bere na vědomí, že původcem licencí (subjektem, který licence uděluje) je společnost Microsoft a nepožaduje udělení (poskytnutí) 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 (užívacími právy) Microsoft vztahujícími se k danému softwaru.“

#### Vysvětlení zadávací dokumentace poskytnuté zadavatelem

Zadavatel si je vědom, že v případě produktů společnosti Microsoft je poskytovatelem licencí výhradně společnost Microsoft, a že dodavatel v roli Licensing Solution Partnera (LSP) zajišťuje pro zadavatele přístup k těmto licencím a digitálnímu obsahu v souladu s podmínkami Microsoft.

Zadavatel upravil odst. 2 čl. II vzorové smlouvy do následujícího znění.

„Předmětem plnění této Rámcové dohody je závazek poskytovatele zajistit objednateli podporu k Produktům a zajistit objednateli dodání licenčních práv k nim (dále jen „Licence“) za cenu stanovenou v čl. IV a příloze č. 1 této Rámcové dohody. Konkrétní dílčí plnění bude předmětem dílčí smlouvy.“

Zadavatel upravil odst. 3 čl. II vzorové smlouvy do následujícího znění.

„Dodání licenčních práv a podpory (dále také jen „SA“) bude poskytovatelem zajištěno v rozsahu stanoveném licenčními programy dle licencí uvedených v příloze č. 1 této Rámcové dohody.“

Zadavatel doplnil odst. 6 v čl. II vzorové smlouvy ve znění:

„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). Objednatel 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.“

#### Dotaz č. 3

V souvislosti s čl. VI. odst. 6. a 7. smlouvy uchazeč žádá zadavatele o definici pojmu „vady plnění“. Pro vyloučení všech pochybností 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 dle aktuálního portfolia Microsoft.

V souvislosti s požadavkem na poskytnutí záruky uvedeným v čl. VI. odst. 7 smlouvy uchazeč upozorňuje zadavatele, že předmětem plnění je ze strany uchazeče zajištění softwarových licencí. Předmět plnění je v tomto rozsahu odvozen od postavení uchazeče jakožto LSP (Licensing Solution Partners) společnosti Microsoft. Licence a přístup k software tak nabývá zadavatel fakticky i právně přímo od společnosti Microsoft, která k předmětným softwarovým produktům poskytuje licenční i záruční podmínky dle svých ujednání. Licence je nadto toliko oprávněním k užívání předmětu duševního vlastnictví a jako taková není movitou věcí, na kterou by se mohla vztahovat záruka za jakost ve smyslu § 2113 občanského zákoníku, kterou zadavatel zřejmě požaduje. Uchazeč ani jakýkoliv jiný dodavatel z tohoto důvodu nemůže zadavateli poskytovat záruku na licence a může maximálně garantovat dodávku dle aktuálního portfolia společnosti Microsoft.

Uchazeč dále upozorňuje zadavatele, že chyby (bugy) softwarových produktů společnosti Microsoft odstraňuje 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. VI. odst. 6. a 7. smlouvy, popř. doplní 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.“?

#### Vysvětlení zadávací dokumentace poskytnuté zadavatelem

Zadavatel si je vědom specifik licencování softwarových produktů společnosti Microsoft, zejména skutečnosti, že licence jsou poskytovány přímo společností Microsoft a že rozsah oprávnění k užívání je dán licenčními podmínkami této společnosti. Zadavatel rovněž bere na vědomí, že dodavatel jako LSP nemůže poskytovat záruky nad rámec těchto podmínek a nemá oprávnění zasahovat do samotného softwaru.

Pojem „vady plnění“ je v návrhu smlouvy chápán v obecném smyslu jako nesoulad dodaného plnění s požadavky stanovenými ve smlouvě, zejména pokud by došlo k dodání jiného produktu, než bylo sjednáno, nebo pokud by nebyla zajištěna aktivace či přístup k licencím v souladu s podmínkami Microsoft.

Zadavatel doplnil odst. 8 v čl. VI vzorové smlouvy ve znění:

„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 objednatel oprávněn uplatňovat práva z vadného plnění po dodavateli.“

#### Dotaz č. 4

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?

#### Vysvětlení zadávací dokumentace poskytnuté zadavatelem

Zadavatel doplnil odst. 2 v čl. VII vzorové smlouvy ve znění:

„Ustanovení o ochraně důvěrných informací se nevztahuje na sdělení důvěrných informací společnosti Microsoft, pokud je takové sdělení nezbytné pro řádné plnění této Rámcové dohody nebo dílčích smluv, a to v rozsahu odpovídajícím postavení Poskytovatele jako Licensing Solution Partnera společnosti Microsoft. V takovém případě není vyžadován předchozí písemný souhlas Objednatele.“

#### Dotaz č. 5



Rádi bychom se jako potenciální dodavatel licencí zeptali, zda je společnost Operátor ICT, a.s. koncovým zákazníkem a zda budou licence využívány pro její vlastní účely?
Vysvětlení zadávací dokumentace poskytnuté zadavatelem
Zadavatel je koncovým zákazníkem a využívá licence pouze pro své vlastní účely.
<b>Dotaz č. 6</b>
Dále bychom si dovolili zeptat, v jakých cenových levelech společnost Operátor ICT, a.s. pořizuje licence?
Vysvětlení zadávací dokumentace poskytnuté zadavatelem
Zadavatel pořizuje Microsoft licence prostřednictvím programu Microsoft Open Value.

Zadavatel prodlužuje lhůtu pro podání nabídek o jeden den do 13.6. 2025, 10:00 hod.

Aktuální znění Přílohy č. 3 ZD – závazného vzoru rámcové dohody je zveřejněno na profilu zadavatele, v kartě VZ Poskytnutí MS licencí a software assurance III.

V Praze  
Za zadavatele

---

Operátor ICT, a.s.  
Mgr. Jakub Matas