

V Praze dne 23. 11. 2021

Vysvětlení zadávací dokumentace č. 26

Jako osoba pověřená výkonem zadavatelských činností Vám níže sděluji vysvětlení k zadávací dokumentaci ve věci níže uvedené veřejné zakázky:

Název zadavatele:	EG.D, a.s.
Sídlo zadavatele:	Lidická 1873/36, Brno – Černá Pole, 602 00 Brno
Název veřejné zakázky:	Systém pro řízení pracovních sil (WFMS)
Druh zadávacího řízení:	Otevřené řízení s elektronickou aukcí

Otázka č. 1

Znění dotazu

Smlouva o vývoji Software

Původní znění:

16.2 Poskytovatel je povinen nahradit Objednateli veškeré škody způsobené porušením této Smlouvy či účinných právních předpisů. Poskytovatel se zároveň zavazuje Objednatele odškodnit za jakékoliv škody, které mu v důsledku porušení povinností Poskytovatele vzniknou na základě pravomocného rozhodnutí soudu či jiného státního orgánu

Komentář:

Navrhujeme do smlouvy o vývoji software zahrnout ujednání o maximální výši náhrady škody za porušení povinností Poskytovatelem. Považujeme takové ujednání za legitimní a standardní nástroj pro řízení rizik pro smluvní strany. Vycházíme přitom z toho, že cena rizika se vyplácí pouze do určité výše a nebylo by spravedlivé požadovat, aby byl Poskytovatel ve smluvním vztahu s určitou (omezenou) hodnotu plnění odpovědný bez limitu nebo s velmi vysokým limitem.

Nové znění:

16.2 Bez ohledu k ustanovení odst. 16.1 této Smlouvy se Smluvní strany ve smyslu ust. § 2898 obč. zák. dohodly na omezení práva Objednatele na náhradu škody, která může při plnění dle této Smlouvy vzniknout, a to na celkovou částku rovnající se ceně Díla dle této Smlouvy. Toto omezení povinnosti Poskytovatele nahradit škodu je sjednáno pro souhrn veškerých uplatněných, ať již jednotlivých, či dílčích nároků na náhradu škody uplatněných Objednatelem. Práva na náhradu škody přesahující částku ve výši dle předchozí věty a práva na náhradu ušlého zisku a veškerých nepřímých a následných škod se Objednatel vzdává.

Znění odpovědi

Zadavatel stanovil obchodní podmínky objektivně shodné pro všechny potenciální dodavatele a ve znění, které se zásadně neliší od standardních soukromoprávních ujednání, které používá v rámci běžného obchodního styku. Akceptace závazného vzoru včetně sankcí a úpravy odpovědnosti je na rozhodnutí každého dodavatele a v rámci jeho podnikatelského rizika s tímto zněním musí počítat a může jej zohlednit při kalkulaci nabídkové ceny. Zadavatel v této chvíli nehodlá přistoupit k navrhovaným úpravám.

Otázka č. 2

Znění dotazu

Příloha č. 5 Smlouvy o Vývoji Software – Zpracování osobních údajů.

Původní znění:

§ 9 (2) Za veškerou ostatní škodu, která bude způsobena Objednateli v důsledku nedodržení některého pokynu nebo nedodržení povinnosti dle této Zpracovatelské smlouvy, odpovídá Zhotovitel v souladu s právními předpisy. Náhrada škody současně zahrnuje i správní pokutu, udělenou Objednateli dozorovým úřadem, která byla způsobena nesplněním pokynu Zhotovitelem, nebo neplněním povinností Poskytovatele dle právních předpisů v oblasti ochrany osobních údajů.

Komentář:

Navrhujeme limitaci náhrady škody dle uvedeného odstavce do výše maximálně ceny za Dílo dle Smlouvy o Vývoji Software.

Nové znění:

§ 9 (2) Za veškerou ostatní škodu, která bude způsobena Objednateli v důsledku nedodržení některého pokynu nebo nedodržení povinnosti dle této Smlouvy, odpovídá Zhotovitel v souladu s právními předpisy až do výše ceny za Dílo dle Smlouvy o vývoji SW. Náhrada škody současně zahrnuje i správní pokutu, udělenou Objednateli dozorovým úřadem, která byla způsobena nesplněním pokynu Zhotovitelem, nebo neplněním povinností Zhotovitele dle právních předpisů v oblasti ochrany osobních údajů

Znění odpovědi

Zadavatel stanovil obchodní podmínky objektivně shodné pro všechny potenciální dodavatele a ve znění, které se zásadně neliší od standardních soukromoprávních ujednání, které používá v rámci běžného obchodního styku. Akceptace závazného vzoru včetně sankcí a úpravy odpovědnosti je na rozhodnutí každého dodavatele a v rámci jeho podnikatelského rizika s tímto zněním musí počítat a může jej zohlednit při kalkulaci nabídkové ceny. Zadavatel v této chvíli nehodlá přistoupit k navrhovaným úpravám.

Otázka č. 3

Znění dotazu

Původní znění:

§ 9 (3) V případě nesplnění pokynů udělených Objednatelem, nedodržení povinnosti dle této Zpracovatelské smlouvy, neplnění povinností Zhotovitele dle právních předpisů v oblasti ochrany osobních údajů, v případě, že Zhotovitel nezajistí potřebná opatření proti neoprávněnému nebo nahodilému přístupu k osobním údajům, které mu byly předány Objednatelem podle této Zpracovatelské smlouvy, nebo dojde k neoprávněnému zpracování, změně, ztrátě nebo jinému zneužití osobních údajů (např. v případě použití osobních údajů pro jiný než sjednaný účel) nebo k jinému porušení povinností Zhotovitele dle této Zpracovatelské smlouvy, Zhotovitel uhradí Objednateli smluvní pokutu ve výši 1.000.000,- Kč, a to za každé jednotlivé porušení těchto povinností. Úhradou smluvní pokuty není dotčeno právo Objednatele na náhradu škody v plné výši či nemajetkové újmy vzniklé porušením smluvní povinnosti, které se smluvní pokuta týká.

Komentář:

Navrhujeme změnu úpravy podmínek povinnosti zaplatit smluvní pokut tak, aby reflektovala případy, kdy porušení smlouvy, právních předpisů nebo její přílohy má negativní implikace na zpracování údajů.

Nové znění:

§ 9 (3) V případě nesplnění pokynů udělených Objednatelem Zhotovitel uhradí Objednateli smluvní pokutu ve výši 1.000.000,- Kč, a to za každé jednotlivé nesplnění takového pokynu. V případě,

- nedodržení povinnosti dle této Zpracovatelské smlouvy; nebo
- neplnění povinností Zhotovitele dle právních předpisů v oblasti ochrany osobních údajů; nebo
- v případě, že Zhotovitel nezajistí potřebná opatření proti neoprávněnému nebo nahodilému přístupu k osobním údajům, které mu byly předány Objednatelem podle této Zpracovatelské smlouvy;

příčemž zároveň dojde k neoprávněnému zpracování, změně, ztrátě nebo jinému zneužití osobních údajů (např. v případě použití osobních údajů pro jiný než sjednaný účel), Zhotovitel uhradí Objednateli smluvní pokutu ve výši 1.000.000,- Kč, a to za každé jednotlivé porušení těchto povinností. Úhradou smluvní pokuty

není dotčeno právo Objednatele na náhradu škody v plné výši či nemajetkové újmy vzniklé porušením smluvní povinnosti, které se smluvní pokuta týká.

Znění odpovědi

Zadavatel stanovil obchodní podmínky objektivně shodné pro všechny potenciální dodavatele a ve znění, které se zásadně neliší od standardních soukromoprávních ujednání, které používá v rámci běžného obchodního styku. Akceptace závazného vzoru včetně sankcí a úpravy odpovědnosti je na rozhodnutí každého dodavatele a v rámci jeho podnikatelského rizika s tímto zněním musí počítat a může jej zohlednit při kalkulaci nabídkové ceny. Zadavatel v této chvíli nehodlá přistoupit k navrhovaným úpravám.

Otázka č. 4

Znění dotazu

Servisní smlouva

Původní znění:

16. 4 Každá ze Smluvních stran je oprávněna požadovat náhradu škody i v případě, že se jedná o porušení povinnosti, na kterou se vztahuje smluvní pokuta či sleva z ceny, a to v rozsahu přesahujícím výši uhrazené smluvní pokuty či poskytnuté slevy z ceny.

Komentář:

Navrhujeme do servisní smlouvy zahrnout ujednání o maximální výši náhrady škody za porušení povinnosti smluvních stran. Považujeme takové ujednání za legitimní a standardní nástroj pro řízení rizik pro smluvní strany. Vycházíme přitom z toho, že cena rizika se vyplácí pouze do určité výše a nebylo by spravedlivé požadovat, aby byl Poskytovatel ve smluvním vztahu s určitou (omezenou) hodnotu plnění odpovědný bez limitu nebo s velmi vysokým limitem.

Nové znění:

16.4. Každá ze Smluvních stran je oprávněna požadovat náhradu škody, která však nesmí přesáhnout cenu všech Služeb a Rozvoje poskytnutých dle této Smlouvy v průběhu předchozích dvanácti (12) měsíců, a to i v případě, že se jedná o porušení povinnosti, na kterou se vztahuje smluvní pokuta či sleva z ceny, a to v rozsahu přesahujícím výši uhrazené smluvní pokuty či poskytnuté slevy z ceny.

Znění odpovědi

Zadavatel stanovil obchodní podmínky objektivně shodné pro všechny potenciální dodavatele a ve znění, které se zásadně neliší od standardních soukromoprávních ujednání, které používá v rámci běžného obchodního styku. Akceptace závazného vzoru včetně sankcí a úpravy odpovědnosti je na rozhodnutí každého dodavatele a v rámci jeho podnikatelského rizika s tímto zněním musí počítat a může jej zohlednit při kalkulaci nabídkové ceny. Zadavatel v této chvíli nehodlá přistoupit k navrhovaným úpravám.

Otázka č. 5

Znění dotazu

Příloha č. 6 Servisní smlouvy – Zpracování osobních údajů.

Původní znění:

§ 9 (2) Za veškerou ostatní škodu, která bude způsobena Objednateli v důsledku nedodržení některého pokynu nebo nedodržení povinnosti dle této Zpracovatelské smlouvy, odpovídá Zhotovitel v souladu s právními předpisy. Náhrada škody současně zahrnuje i správní pokutu, udělenou Objednateli dozorovým úřadem, která byla způsobena nesplněním pokynu Zhotovitelem, nebo neplněním povinností Poskytovatele dle právních předpisů v oblasti ochrany osobních údajů.

Komentář:

Navrhujeme limitaci náhrady škody dle uvedeného odstavce do výše maximálně ceny za Služby a Rozvoj v průběhu předchozích dvanácti (12) měsíců dle Servisní Smlouvy.

Nové znění:

§ 9 (2) Za veškerou ostatní škodu, která bude způsobena Objednateli v důsledku nedodržení některého pokynu nebo nedodržení povinnosti dle této Smlouvy, odpovídá Zhotovitel v souladu s právními předpisy až do výše ceny všech Služeb a Rozvoje poskytnutých dle Servisní Smlouvy v průběhu předchozích dvanácti (12) měsíců. Náhrada škody současně zahrnuje i správní pokutu, udělenou Objednateli dozorovým úřadem, která byla způsobena nesplněním pokynu Zhotovitelem, nebo neplněním povinností Zhotovitele dle právních předpisů v oblasti ochrany osobních údajů.

Znění odpovědi

Zadavatel stanovil obchodní podmínky objektivně shodné pro všechny potenciální dodavatele a ve znění, které se zásadně neliší od standardních soukromoprávních ujednání, které používá v rámci běžného obchodního styku. Akceptace závazného vzoru včetně sankcí a úpravy odpovědnosti je na rozhodnutí každého dodavatele a v rámci jeho podnikatelského rizika s tímto zněním musí počítat a může jej zohlednit při kalkulaci nabídkové ceny. Zadavatel v této chvíli nehodlá přistoupit k navrhovaným úpravám.

Otázka č. 6

Znění dotazu

Původní znění:

§ 9 (3) V případě nesplnění pokynů udělených Objednatelem, nedodržení povinnosti dle této Zpracovatelské smlouvy, neplnění povinností Zhotovitele dle právních předpisů v oblasti ochrany osobních údajů, v případě, že Zhotovitel nezajistí potřebná opatření proti neoprávněnému nebo nahodilému přístupu k osobním údajům, které mu byly předány Objednatelem podle této Zpracovatelské smlouvy, nebo dojde k neoprávněnému zpracování, změně, ztrátě nebo jinému zneužití osobních údajů (např. v případě použití osobních údajů pro jiný než sjednaný účel) nebo k jinému porušení povinností Zhotovitele dle této Zpracovatelské smlouvy, Zhotovitel uhradí Objednateli smluvní pokutu ve výši 1.000.000,- Kč, a to za každé jednotlivé porušení těchto povinností. Úhradou smluvní pokuty není dotčeno právo Objednatele na náhradu škody v plné výši či nemajetkové újmy vzniklé porušením smluvní povinnosti, které se smluvní pokuta týká.

Komentář:

Navrhujeme změnu úpravy podmínek povinnosti zaplatit smluvní pokut tak, aby reflektovala případy, kdy porušení smlouvy, právních předpisů nebo její přílohy má negativní implikace na zpracování údajů.

Nové znění:

§ 9 (3) V případě nesplnění pokynů udělených Objednatelem Zhotovitel uhradí Objednateli smluvní pokutu ve výši 1.000.000,- Kč, a to za každé jednotlivé nesplnění takového pokynu. V případě,

- iv. nedodržení povinnosti dle této Zpracovatelské smlouvy; nebo
- v. neplnění povinností Zhotovitele dle právních předpisů v oblasti ochrany osobních údajů; nebo
- vi. v případě, že Zhotovitel nezajistí potřebná opatření proti neoprávněnému nebo nahodilému přístupu k osobním údajům, které mu byly předány Objednatelem podle této Zpracovatelské smlouvy;

příčemž zároveň dojde k neoprávněnému zpracování, změně, ztrátě nebo jinému zneužití osobních údajů (např. v případě použití osobních údajů pro jiný než sjednaný účel), Zhotovitel uhradí Objednateli smluvní pokutu ve výši 1.000.000,- Kč, a to za každé jednotlivé porušení těchto povinností. Úhradou smluvní pokuty není dotčeno právo Objednatele na náhradu škody v plné výši či nemajetkové újmy vzniklé porušením smluvní povinnosti, které se smluvní pokuta týká.

Znění odpovědi

Zadavatel stanovil obchodní podmínky objektivně shodné pro všechny potenciální dodavatele a ve znění, které se zásadně neliší od standardních soukromoprávních ujednání, které používá v rámci běžného obchodního styku. Akceptace závazného vzoru včetně sankcí a úpravy odpovědnosti je na rozhodnutí

každého dodavatele a v rámci jeho podnikatelského rizika s tímto zněním musí počítat a může jej zohlednit při kalkulaci nabídkové ceny. Zadavatel v této chvíli nehodlá přistoupit k navrhovaným úpravám.

Linda Robovská
Veřejné zakázky s.r.o.