

Vysvětlení zadávací dokumentace

Zadavatel:

Název:	Západočeská univerzita v Plzni		
IČO:	49777513		
Sídlo:	Univerzitní 8, 301 00 Plzeň		
vyř.:	Ing. Petr Grolmus	tel.	377 632 851
	e-mail:	indy@civ.zcu.cz	

Veřejná zakázka:

Schvalovací workflow e-learningového systému Moodle pro ZČU (2021)

Předpokládaná hodnota VZ:	598 000,00 Kč
Režim VZ:	VZMR - poptávkové řízení mimo režim ZZVZ
Předmět plnění VZ:	analýza, návrh a implementace SW modulu e-learningového systému (LMS) Moodle
ev. č. zakázky ve Věstníku veřejných zakázek:	není - VZMR
sys. č. VZ na profilu zadavatele (EZAK)	P21V00000192

Vysvětlení zadávací dokumentace - č. 1 - odpověď na dotazy

Zadavatel obdržel 10.06.2021 žádost o vysvětlení ZD (dotazy) s následujícím obsahem:

- Dotaz:** Zadavatel v zadávací dokumentaci v bodu 14.4.1. uvádí následující požadavek:

„Je certifikovaným partnerem LMS Moodle, tj. je jako partner uveden na webu <https://moodle.com/partners/> nebo předloží osvědčení/certifikát (v prosté kopii), který ho opravňuje k poskytování služeb certifikovaného Moodle Partnera k LMS Moodle“.

Naše společnost je přesvědčena, že požadavek na předložení certifikátu a uvedení partnerství je v případě Open Source projektu diskriminační a zároveň i protiprávní již z podstaty samotné licence GNU GPL v2 a 3. Tento požadavek výrazně omezuje aktivní účast možných zájemců a zbytečně tak může prodražit její realizaci.

Vyžadováním certifikace dojde k výraznému omezení dodavatelů pouze na vybranou skupinu. Certifikace může potvrzovat určité schopnosti, ale hlavním aspektem partnerství je možnost používat certifikovaného názvu Moodle™, certifikát je tedy ve skutečnosti potvrzením členství v určité skupině. Zároveň nijak nepotvrzuje schopnosti a přístup ke kódu. Přístup ke kódu potvrzuje samotné znění svobodné licence GNU-GPL. Jedná se tak o nepřiměřené technické kvalifikační požadavky vzhledem k oprávněným potřebám a legitimnímu očekávání, nepřiměřeně velikosti, složitosti a technické náročnosti veřejné zakázky a nepřiměřeně specifikům a podmínkám panujícím na relevantním trhu.

Např.: <https://www.uohs.cz/cs/verejne-zakazky/sbirky-rozhodnuti/detail-12120.html>

(v rozhodnutí č.j. ÚOHS-R0223/2018/VZ-06147/2019/323/PBI, zadavatelé jsou povinni stanovit kritéria technické kvalifikace nejen přiměřeně svým oprávněným potřebám a legitimnímu očekávání, ale rovněž přiměřeně velikosti, složitosti a technické náročnosti konkrétní veřejné zakázky a přiměřeně specifikům a podmínkám panujícím na relevantním trhu).

Výše stanovený požadavek zadavatele (předložení certifikátu a uvedení mezi partnery) je nastaven tak, že zvýhodňuje určité dodavatele a zadávací podmínky jsou stanoveny tak, že určitým dodavatelům bezdůvodně zaručují konkurenční výhodu a vytvářejí bezdůvodné překážky hospodářské soutěže (§ 36 odst. 1 ZZVZ).

Pro realizaci projektu je přiměřeným souborem požadavků odkaz na realizované zakázky s odkazem na realizační team. Tyto zakázky potvrzují plné pochopení systému a zdrojového kódu jádra. Relevantní by také mohlo být doložení praktických zkušeností s programátorským jazykem používaným v Open Source. Jakákoliv certifikace u Open Source projektů je z pohledu základní licence protiprávní a vyřazení Open Source projektů z VŘ také.

Předpokládáme, že zadavateli jde primárně o zajištění přístupu k jádru a porozumění struktuře pro splnění zakázky a následný vývoj produktu. U Open Source řešení je vždy zdrojový kód jádra přístupný k dalšímu vývoji a jako takový musí být předán zadavateli lze tedy vyžadovat i přiložení znění GNU-GPL. Požadavek zadavatele na předložení certifikátu brání v účasti v soutěži některým dodavatelům, což je v rozporu s principy transparentnosti, přiměřenosti, rovného zacházení a zákazu diskriminace. (§ 6 odst. 2 ZZVZ). Stanovením této podmínky zadavatel podstatně zúžil okruh potencionálních dodavatelů. Podle § 6 odst. 2 ZZVZ je zadavatel povinen při postupu podle tohoto zákona dodržovat zásady transparentnosti, přiměřenosti, rovného zacházení a zákazu diskriminace. Zadavatel odpovídá za zpracování celé Zadávací dokumentace, zejména za zpracování technických podmínek zakázky a nejasnosti Zadávací dokumentace jdou k tíži zadavatele. Zadavatel je přitom povinen, kromě jiného, dodržet zásady nediskriminace, přiměřenosti, rovného zacházení a transparentnosti. Stanovení podmínek zakázky, které neodůvodněně vedou k nemožnosti podat nabídku a mají za následek zúžení nabídek shodných řešení, je porušením zásady nediskriminace a přiměřenosti. Takto nastavené požadavky na splnění podmínek zakázky jsou příkladem tzv. diskriminace prostřednictvím stanovení podmínek zakázky. Na základě všeho shora uvedeného si dovoluujeme zadavatele požádat o odpověď na dotaz, zda stále trvá na požadavku předložení certifikátu a uvedení partnerství?

K výše uvedeným dotazům sděluje zadavatel následující vysvětlení:

- ad 1 **Zadavatel trvá na požadavku partnerství, resp. na dosavadním znění zadávacích podmínek.**
- Zadavatel má za to, že předmětný požadavek je ve vztahu k povaze a účelu veřejné zakázky důvodný a přiměřený a jako takový pak nemůže zakládat ani porušení zákazu diskriminace.
- Každá zadávací podmínka je ze své podstaty diskriminační, pouze neodůvodněná a nepřiměřená zadávací podmínka však zakládá diskriminaci zákonem zakázanou.
- LMS Moodle, který je na ZČU provozován již od roku 2006, patří mezi klíčové prvky v portfoliu služeb zadavatele. V době pandemie Covid-19 se Moodle provozovaný na ZČU stal primárním nástrojem distančního vzdělávání a napomáhá tak plnit hlavní cíle ZČU i v této době.
- Zadavatel má za to, že požadavek na partnerství Moodle je důvodný a zcela legitimní s ohledem na význam potřeby, jež má být realizací veřejné zakázky naplněna.
- Zadavatel od potenciálních dodavatelů očekává minimálně splnění takové míry praktických zkušeností s Moodle, kterou je podmíněno i udělení partnerského certifikátu společností Moodle Pty Ltd, proto je daná certifikace vyžadována.
- Současně lze uvést, že i tazatel se na svých webových stránkách hlásí k tomu, že je Red Hat Advanced partnerem, což mu umožňuje poskytovat Red Hat technologie s přidanou konzultační a implementační hodnotou.
- I ZČU očekává a z výše uvedených důvodů i požaduje od vybraného dodavatele takovou obdobnou přidanou konzultační a implementační hodnotu ve vztahu k Moodle.

Západočeská univerzita v Plzni

Ing. Petr Grolmus



EVROPSKÁ UNIE
Evropské strukturální a investiční fondy
Operační program Výzkum, vývoj a vzdělávání



MINISTERSTVO ŠKOLSTVÍ,
MLÁDEŽE A TĚLOVÝCHOVY