

Smlouva pro Power Systems Elastic Capacity on Demand

Kliknutím na volbu "Souhlasím" zákazník (Zákazník) akceptuje podmínky této Smlouvy jménem Podniku společnosti Zákazníka. Subjekt společnosti International Business Machines Corporation působící v zemi Zákazníka ("IBM") akceptuje tuto Smlouvu, když IBM poskytne Zákazníkovi aktivační klíč pro flexibilní kapacitu na vydání (Elastic Capacity on Demand - "ECoD") pro Stroje ECoD.

***** **MARKER: Start of Business Partner Related Terms** *****

Získání obchodního partnera IBM

Získání Obchodního partnera (BP) IBM pro další prodej jinému Obchodnímu partnerovi nebo Zákazníkovi se řídí podmínkami Smlouvy s Obchodním partnerem IBM. Tato Smlouva upravuje používání služby IBM Power Systems Elastic Capacity on Demand Zákazníkem.

Následující části smlouvy se vztahují pouze na Zákazníka a nikoliv na Obchodního partnera IBM.

Získání zákazníka od Obchodního partnera IBM

Jednotka ECoD je k dispozici přímo od IBM a Obchodních partnerů (BP) IBM. Pokud se Zákazník rozhodne objednat jednotku ECoD prostřednictvím Obchodního partnera, Zákazník opravňuje IBM k tomu, aby poskytla informace, které IBM získá prostřednictvím Programu monitorování, takovému Obchodnímu partnerovi každý fakturační měsíc ECoD, aby mohl BP fakturovat Zákazníkovi příslušné poplatky.

Zákazník souhlasí, že dokud Zákazník neodvolá takové oprávnění BP nebo neurčí jiného BP oznámením zaslaným IBM minimálně 60 dní předem, Zákazník nadále souhlasí s tím, aby IBM tyto informace Obchodnímu partnerovi poskytovala. V případě, že Zákazník odvolá svůj souhlas, aniž by jmenoval jiného Obchodního partnera, bude IBM příslušné poplatky fakturovat Zákazníkovi přímo.

Pokud Zákazník zakoupí ECoD od Obchodního partnera, podmínky tohoto dokumentu upravující koupi, poplatky, fakturaci a vymáhání se neuplatní. Obchodní partner IBM stanoví své vlastní ceny i podmínky a bude vystavovat faktury Zákazníkům v případě poskytování Produktů a služeb IBM.

***** **MARKER: END of Business Partner Related Terms** *****

Tato Smlouva IBM pro Power Systems Elastic Capacity on Demand ("Smlouva") upravuje používání nabídky IBM Power Systems Elastic Capacity on Demand ("Nabídka") Zákazníkem.

1. Definice

Aktivovat, aktivovaný, aktivace – povolit Kapacitu na vyžádání k použití.

Program monitorování – licence k softwaru IBM pro Zákazníka (např. IBM Electronic Service Agent Program), které monitorují Aktivaci pružné kapacity.

Kapacita na vyžádání – množství zdrojů, jako jsou procesory, úložiště, paměť, které jsou nainstalovány na Stroji ECoD, nicméně nejsou povoleny k použití (např. zdroje, které dokumentace IBM označuje jako "procesory na vyžádání").

Požadované jednotky – Jednotky ECoD, které Zákazník uvede v případě aktivace Kapacity na vyžádání.

Fakturační měsíc ECoD – kalendářní měsíc, pro který je Aktivace pružné kapacity Zákazníkem monitorována pro fakturační účely.

Aktivační klíč(e) ECoD – (i) opravňuje Zákazníka k provedení Aktivace a používání Pružné kapacity na Stroji ECoD, a (ii) poskytuje klíč pro povolení Aktivací Zákazníka a řízení Pružné kapacity na Strojích ECoD Zákazníkem.

Stroj ECoD – Stroj IBM Power Systems, který podporuje Pružnou kapacitu na vyžádání ("ECoD") (která může být v literatuře IBM či jinak známa i jako "Dočasná kapacita na vyžádání", "TCoD", "Kapacita na vyžádání s možností zapnutí/vypnutí" "On/Off CoD," "Upgrade kapacity na vyžádání s možností zapnutí/vypnutí" nebo "On/Off CUoD") a pro který IBM nabízí klíče ECoD.

Jednotky ECoD – doba trvání a množství Kapacity na vyžádání, které jsou Aktivovány. Například "Dny procesorů" (počet Aktivovaných procesorů vynásobený počtem 24hodinových období plus případných částečných 24hodinových období) nebo "Dny paměti" (množství Aktivované paměti vynásobené počtem 24hodinových období plus případných částečných 24hodinových období) představují Jednotky ECoD pro

měření Aktivací procesorů a paměti. Jednotky ECoD zahrnují jak Požadované jednotky, tak Nevračené jednotky.

Pružná kapacita – Kapacita na vyžádání, která byla Aktivována.

Nevračené jednotky – Jednotky ECoD, které zůstanou Aktivovány po uplynutí doby trvání stanovené Zákazníkem v okamžiku, kdy Zákazník Kapacitu na vyžádání aktivoval.

Podnik – mezi společností Podniku patří: (i) společnost působící ve stejné zemi, které ovládá Zákazník nebo IBM (na základě vlastnictví více než 50 % akcií/podílů s hlasovacím právem); a (ii) jakýkoli jiný subjekt, který ovládá Zákazníka nebo IBM, je jimi ovládán nebo je ovládán společně s nimi a podepsal dohodu o účasti.

2. Příslušné stroje ECoD

Každý Stroj ECoD označený sériovým číslem schválený v souladu s podmínkami této Smlouvy dle specifikace Zákazníka při objednávce Jednotek ECoD.

3. Oprávněné použití Pružné kapacity

Zákazník souhlasí s následujícím:

- a. Zákazník je povinen hradit poplatky související s nákupem každé Jednotky ECoD. Tato povinnost je splněna, pokud Zákazník odešle platbu za Jednotky ECoD objednané během Fakturačního měsíce ECoD a fakturované Zákazníkovi na konci Fakturačního měsíce ECoD. Splatná částka bude součtem všech Jednotek ECoD objednaných během Fakturačního měsíce ECoD.
- b. Jednotky ECoD lze používat pouze v zemi, kde byly zakoupeny, a nejsou přenosné mimo Podnik Zákazníka;
- c. Zákazník nainstaluje (pokud není předinstalován), nakonfiguruje a bude udržovat Program monitorování na každém Stroji ECoD způsobem stanoveným IBM v dokumentaci Programu monitorování pro účely monitorování využití Jednotek ECoD;
- d. pokud Zákazník využívá Jednotky ECoD nad rámec dříve zakoupeného množství dle výkazu Programem monitorování, objednávky na nové Jednotky ECoD okamžitě odečtou toto nadměrné množství z Jednotek ECoD dostupných pro budoucí použití. Například Zákazník dříve objednal 1000 Jednotek ECoD, nicméně před následující objednávkou 500 Jednotek ECoD využil 1015 Jednotek ECoD. Těchto 500 fakturovaných Jednotek ECoD bude sníženo o předchozích nadměrných 15 Jednotek ECoD a Zákazník získá Aktivační klíč ECoD pro 485 Jednotek ECoD;
- e. pokud (a) Zákazník odstraní, deaktivuje či odpojí Program monitorování nebo jinak zabrání Programu monitorování v přesném monitorování Jednotek ECoD nebo (b) Program Monitorování bude odstraněn, deaktivován, odpojen nebo mu bude jinak znemožněno přesně monitorovat využití Jednotek ECoD, Zákazník bude okamžitě informovat IBM a umožní IBM (nebo zástupci IBM) přístup ke Stroji ECoD výhradně pro účely stanovení počtu Jednotek ECoD, za něž Zákazník nese odpovědnost, pokud je to možné. Pokud Zákazník nebude IBM neprodleně informovat a neumožní přístup, ponese odpovědnost za Jednotky ECoD, jakoby byla veškerá dostupná Kapacita na vyžádání pro příslušné Stroje ECoD Aktivována po celou dobu, po kterou Program monitorování Jednotky ECoD nemonitoroval. IBM si ponechá i nadále k dispozici veškeré další prostředky nápravy, které jí náleží v případě takových kroků, včetně například práva na ukončení oprávnění Zákazníka využívat Pružnou kapacitu; a
- f. na základě oznámení zaslání s rozumným předstihem během běžné pracovní doby se Zákazník zavazuje, že poskytne IBM dostatečný přístup ke Strojům ECoD včetně například informací ohledně využívání Programů IBM na Strojích ECoD, a to výhradně pro účely ověření dodržování podmínek této Smlouvy a Licenčních podmínek k programu IBM ze strany Zákazníka.

4. Další povinnosti Zákazníka

Zákazník souhlasí s následujícím:

- a. Zákazník prohlašuje a zaručuje, že při objednávce Jednotek ECoD bude vlastníkem Strojů ECoD, nebo bude mít Zákazník povolení od vlastníka a všech držitelů zástav k zaslání objednávky a Aktivace kapacity na vyžádání;

- b. IBM není povinna informovat jakékoliv dodavatele Zákazníka (například další prodejce softwaru, kteří poskytují licence ke svým produktům na základě počtu procesorů) o tom, že Zákazník Aktivoval kapacitu na vyžádání;
- c. kromě poplatků za Aktivaci kapacity na vyžádání je Zákazník rovněž povinen uhradit veškeré poplatky vyplývající z Aktivace nebo pro ni nezbytné, a to včetně těch, které se týkají potřebného hardwaru, softwaru (např. upgradu licence softwaru) nebo služeb (např. dodatečné poplatky za údržbu);
- d. IBM si vyhrazuje právo změnit proces, kterým je Pružná kapacita poskytována k použití Zákazníkem. Zákazník nainstaluje (nebo pokud tak stanoví IBM, umožní IBM, aby nainstalovala) a zavede tyto změny u všech oprávněných Strojů ECoD v komerčně rozumném čase po doručení oznámení od IBM nebo Obchodního partnera IBM Zákazníka;
- e. IBM si vyhrazuje právo změnit Program monitorování nebo způsob, jakým IBM monitoruje Aktivaci kapacity na vyžádání. Zákazník nainstaluje (nebo pokud tak stanoví IBM, umožní IBM, aby nainstalovala) a zavede veškeré tyto změny v komerčně rozumném čase po doručení oznámení od IBM nebo Obchodního partnera IBM Zákazníka;
- f. tato nabídka je tvořena výhradně počítačovými zdroji označenými jako Kapacita na vyžádání dostupná pro Stroj ECoD. Zákazník je povinen poskytnout veškeré výpočetní zdroje (např. paměť, úložiště), které bude Zákazník případně vyžadovat, odpovídajícího typu a množství, pro uspokojení požadavků výpočetního prostředí Zákazníka; a
- g. Zákazník opravňuje IBM a její dceřiné společnosti (a jejich nástupce a nabyvatele, dodavatele a Obchodní partnery IBM) ukládat a používat obchodní kontaktní informace Zákazníka, pokud provádějí transakce v souvislosti s Produkty a Službami IBM nebo v rámci plnění obchodního vztahu IBM se Zákazníkem.

5. Poplatky, daně a platby

Pokud má Zákazník s IBM uzavřenou účinnou Dohodu o rámcových obchodních podmínkách IBM "CRA" nebo ekvivalentní smlouvu, uplatní se podmínky pro poplatky, daně a úhradu takové smlouvy, nicméně všichni Zákazníci ponесou odpovědnost za veškeré úpravy daní vyplývající z využití Pružné kapacity v odlišných daňových právních rádech, než kde byly původně objednány. Pokud nebyla s IBM uzavřena žádná dohoda CRA, Zákazník souhlasí, že neprodleně uhradí veškeré příslušné poplatky stanovené IBM, poplatky za použití nad rámec oprávnění, veškerá cla a další daně, odvody či poplatky vyměřené jakýmkoliv orgánem v důsledku nákupu Zákazníka v souladu se Smlouvou, stejně jako případné poplatky za pozdní platbu. Částky jsou splatné na základě doručení faktury, a to do 30 dnů od data faktury na účet stanovený společností IBM. IBM neposkytuje dobropisy ani náhrady za předplacené, jednorázové či jiné poplatky, které jsou již splatné nebo již byly uhrazeny.

6. Ukončení

Zákazník je oprávněn ukončit tuto Smlouvu zasláním písemné výpovědi IBM. Výpověď je účinná od data výpovědi stanoveného Zákazníkem ve výpovědi.

Práva Zákazníka v souladu s touto Smlouvou pro Stroj ECoD končí při první z níže uvedených událostí: i) Zákazník převede vlastnictví Stroje ECoD nebo kontrolu nad Strojem ECoD na jiný subjekt (např. Zákazník vrátí Stroj ECoD pronajímateli); ii) výpověď této Smlouvy.

Kterákoliv ze smluvních stran je oprávněna vypovědět tuto Smlouvu, pokud druhá smluvní strana nedodrží kteroukoliv z jejích podmínek, pokud bude porušující smluvní straně zasláno písemné oznámení a poskytnuta dostatečná lhůta pro splnění ne delší než 30 dní.

Tato Smlouva končí podáním jakékoliv žaloby nebo zahájením jakéhokoliv řízení Zákazníkem nebo proti Zákazníkovi v souladu s jakoukoliv konkurzní nebo insolvenční legislativou.

Podmínky této Smlouvy, které svou povahou trvají i po ukončení, zůstávají v účinnosti až do splnění a vztahují se na naše právní nástupce a nabyvatele.

7. Záruka

Uplatní se podmínky standardní záruky IBM. Záruční lhůta pro Kapacitu na vyžádání počíná běžet od Data instalace Kapacity na vyžádání bez ohledu na to, kdy nebo zda Zákazník Kapacitu na vyžádání Aktivuje.

8. Strojový kód

Používání Strojového kódu Zákazníkem na Stroji ECoD se řídí podmínkami a omezeními, které upravují používání, dle ustanovení v licenci ke Strojovému kódu na adrese https://www.ibm.com/systems/support/machine_warranties/machine_code.html. Používání Pružné kapacity Zákazníkem se řídí podmínkami a omezeními, které se uplatní pro Strojový kód, pokud v této Smlouvě není výslovně stanoveno jinak. Strojový kód nezahrnuje žádný Program ani kód poskytnuté v rámci samostatné licenční smlouvy, včetně například licenční smlouvy open source.

8.1 Pružná licence

Pro účely Aktivace IBM udílí Zákazníkovi Pružnou licenci k použití Strojového kódu na Stroji ECoD na podporu využití Pružné kapacity Zákazníkem v souladu s oprávněním v této Smlouvě. Pružná licence Zákazníka k použití Strojového kódu na Stroji ECoD začíná platit ke dni, kdy Zákazník provede Aktivaci, a skončí při první z následujících událostí: i) deaktivace Pružné kapacity Zákazníkem a ii) vypršení nebo ukončení práv Zákazníka v souladu s touto Smlouvou pro Stroj ECoD.

9. Obecné

- a. Žádná ze smluvních stran nenese odpovědnost za nesplnění svých nepeněžitých závazků v důsledku událostí mimo její kontrolu.
- b. V rozsahu přípustném v souladu s platnými právními předpisy smluvní strany souhlasí s používáním elektronických prostředků a faxových přenosů pro účely komunikace v souvislosti s obchodním vztahem vyplývajícím z této Smlouvy a veškerá taková sdělení jsou přijatelná jako písemně podepsaná. Smluvní strany souhlasí, že identifikační kód (označovaný jako "ID uživatele") uvedený v elektronických písemnostech mezi smluvními stranami je dostatečný k ověření totožnosti odesílatele a pravosti dokumentu.
- c. IBM si vyhrazuje právo změnit proces, jehož prostřednictvím IBM monitoruje informace o využití ECoD nebo jehož prostřednictvím IBM poskytuje aktivační klíče. Zákazník se zavazuje, že zavede takové změny na všech Oprávněných strojích.
- d. V případě, že by některé ustanovení této Smlouvy bylo shledáno neplatným nebo nevymahatelným, zůstávají zbývající ustanovení této Smlouvy plně platná a účinná.
- e. Zákonná práva spotřebitelů, která nemohou být smluvně omezena nebo vyloučena, nejsou žádným ustanovením této Smlouvy dotčena.
- f. Žádná ze smluvních stran nesmí zcela ani zčásti převést tuto Smlouvu bez předchozího písemného souhlasu druhé smluvní strany. Jakýkoli pokus tak učinit je neplatný. Žádná ze smluvních stran nebude takový souhlas bezdůvodně odepírat. Postoupení této smlouvy v rámci právnícké osoby, již je kterákoliv ze smluvních stran součástí, nebo na nástupnickou organizaci v případě fúze nebo akvizice nevyžaduje souhlas druhé smluvní strany. IBM je rovněž oprávněna postoupit svá práva na platby v souladu s touto Smlouvou bez souhlasu Zákazníka. Za postoupení se nepovažuje případ, kdy IBM odprodá část svého podniku způsobem, který má dopad na všechny Zákazníky v podobném postavení.
- g. Každá ze smluvních stran poskytne druhé straně přiměřenou možnost nápravy před tím, než vznese tvrzení, že druhá smluvní strana nesplnila své povinnosti na základě této Smlouvy. Smluvní strany se pokusí v dobré víře vyřešit veškeré spory, neshody nebo nároky mezi smluvními stranami ve vztahu k této Smlouvě. Pokud platné právní předpisy nevyžadují jinak a neposkytují možnost smluvního vzdání se práva nebo omezení, i) žádná ze smluvních stran nepodá soudní žalobu bez ohledu na její formu vyplývající z této Smlouvy nebo související s touto Smlouvou nebo jakoukoliv transakcí v souladu s ní později než dva roky po vzniku důvodu pro podání žaloby a ii) po uplynutí této lhůty veškeré soudní žaloby vyplývající z této Smlouvy nebo jakékoliv transakce dle ní, stejně jako veškerá příslušná práva s takovou žalobou související propadají. Dále se každá ze smluvních stran vzdává veškerých práv na porotní soud v jakémkoliv řízení, které vyplyne ze Smlouvy či v souvislosti s ní.
- h. Tato Smlouva ani žádná transakce v souladu s ní nezakládá žádné právo ani příčinu k žalobě jakékoliv třetí osoby a společnost IBM nenese odpovědnost za žádné nároky třetích osob vůči Zákazníkovi s výjimkou případů povolených v části Omezení odpovědnosti v části 10 výše v případě škody na zdraví (včetně smrti) nebo poškození nemovitého majetku či hmotného osobního majetku, za něž nese společnost IBM právní odpovědnost vůči takové třetí osobě.

- i. Práva, povinnosti a závazky jednotlivých smluvních stran jsou platné pouze v zemi, kde transakce s Nabídkou proběhla, přičemž veškeré licence jsou platné dle příslušného ustanovení o udělení.
- j. Po akceptaci této Smlouvy oběma stranami budou veškeré její reprodukce provedené spolehlivými prostředky (například elektronický obraz, fotokopie nebo kopie zaslaná faxem) považovány za originál.

10. Začleněné podmínky

Pokud je mezi Zákazníkem a IBM v účinnosti dohoda CRA IBM nebo ekvivalentní rámcová smlouva, podmínky této Smlouvy jsou do dohody CRA začleněny formou odkazu. Pokud není mezi IBM a Zákazníkem v účinnosti žádná dohoda CRA, podmínky týkající se Omezení odpovědnosti, rozhodného práva a soudní příslušnosti, které jsou součástí prohlášení o omezené záruce IBM pro Stroj ECoD a které jsou dostupné na adrese https://www.ibm.com/systems/support/machine_warranties/, jsou začleněny do této Smlouvy formou odkazu. V rozsahu, v jakém existuje rozpor mezi podmínkami této Smlouvy a dohodou CRA nebo Podmínkami SOLW, podmínky této Smlouvy mají přednost před ostatními smlouvami.

11. Úplnost smlouvy

Tato Smlouva, jakož i dohoda CRA nebo Podmínky SOLW v souladu s podmínkami článku 10 výše, představují úplnou dohodu ohledně Nabídky a nahrazují veškerá předchozí písemná či ústní sdělení, prohlášení, závazky, záruky, přísliby, ujednání a povinnosti mezi Zákazníkem a IBM ohledně Nabídky. Při uzavření této Smlouvy žádná ze smluvních stran nespolehá na jakékoliv prohlášení, které není v této Smlouvě uvedeno. Dodatečné nebo odlišné podmínky, které mohou být obsaženy v písemné komunikaci se Zákazníkem (například v objednávce), jsou neplatné.