

Č. j. PVL-42104/2020/830



VYSVĚTLENÍ ZADÁVACÍ DOKUMENTACE Č. 3

poskytnuté v souladu s § 98 odst. 1 a § 99 odst. 1 zákona č. 134/2016 Sb.,
o zadávání veřejných zakázkách, ve znění pozdějších předpisů (dále jen „zákon“)

IDENTIFIKAČNÍ A KONTAKTNÍ ÚDAJE ZADAVATELE

Zadavatel: Povodí Vltavy, státní podnik
Sídlo: Holečkova 3178/8, Smíchov, 150 00 Praha 5
IČO: 70889953
Zápis v obchodním rejstříku: Městský soud v Praze, oddíl A, vložka 43594
Statutární orgán: RNDr. Petr Kubala, generální ředitel
Zastoupen: Ing. Tomášem Havlíčkem, MBA, ředitelem sekce investiční
Datová schránka: gg4t8hf
Profil zadavatele: https://zakazky.eagri.cz/profile_display_1422.html

IDENTIFIKAČNÍ ÚDAJE VEŘEJNÉ ZAKÁZKY

Název veřejné zakázky: Poskytování služeb elektronických komunikací
Druh zadávacího řízení: otevřené řízení
Datum zahájení zadávacího řízení: 25. 5. 2020

ZNĚNÍ ŽÁDOSTI O VYSVĚTLENÍ ZADÁVACÍ DOKUMENTACE ZE DNE 18. 6. 2020

Dobrý den,

Uchazeč dle zadání poskytuje služby elektronických komunikací na základě speciální právní úpravy zákonem č. 127/2005 Sb., o elektronických komunikacích. Z něj vychází i určitá specifika právního vztahu, práva a povinnosti smluvních stran a rovněž nároky kladené na poskytovatele služeb (vč. regulace ze strany ČTÚ). Tyto skutečnosti je třeba zohlednit. I když zadavatel toto do jisté míry již učinil, dle názoru uchazeče je třeba smlouvu v určitých částech ještě korigovat.

Aplikace a význam zákona č. 127/2005 Sb., o elektronických komunikacích a o změně některých souvisejících zákonů, v platném znění (dále jen „ZEK“) je pro daný smluvní vztah značný. Vzhledem k tomu, že se jedná o veřejnoprávní normu a předmět regulace, musí být ustanovení zákona použita vždy, bez ohledu na případná odchylná smluvní ujednání. Aby smlouva vyhovovala zákonným požadavkům, mělo by být doplněno, že v případě jakéhokoliv rozporu mezi touto smlouvou a ZEK (resp. odchýlení se od ZEK) má přednost znění ZEK.

Zejména pak platí, bez ohledu na jakékoli jiné ujednání ve smlouvě, že v případě neposkytnutí služeb (resp. plnění) podle této smlouvy je odpovědnost poskytovatele omezena pouze na povinnost urychleně odstranit závadu, přiměřeně snížit cenu, resp. vrátit neoprávněně účtované a zaplacené ceny. Poskytovatel tedy v souladu se ZEK není povinen uhrazovat objednateli resp. uživatelům služeb náhradu škody či újmy v důsledku neposkytnutí služeb nebo vadného poskytnutí služeb. Ustanovení části N. Obchodních podmínek je tak v rozporu se zákonem; nelze postupovat jen dle občanského zákoníku a požadovat plnou náhradu újmy. V tomto duchu je nutné upravit část N. Obchodních podmínek a např. doplnit, že se náhrada újmy řídí primárně ZEK (OZ je podpůrný) a zejm. korigovat druhý a třetí odstavce dle ZEK.

V rozporu se ZEK je rovněž částí O. Obchodních podmínek, kdy ZEK v § 64/8 uvádí postup reklamace vyúčtování. Podání reklamace nemá odkladný účinek vůči splnění povinnosti uhradit vyúčtovanou cenu, Úřad je však v odůvodněných případech oprávněn na žádost tohoto účastníka, popřípadě uživatele rozhodnout, že podání reklamace má odkladný účinek.

Formulaci části Z. Obchodních podmínek ohledně aplikace obchodních podmínek poskytovatele v návaznosti na ZEK nepovažuje uchazeč za dostatečnou, resp. má obavy z výkladové nejasnosti. Ujednání smlouvy mohou být upravena či doplněna všeobecnými obchodními podmínkami (VOP), zejména proto, aby odpovídala požadavkům právních předpisů (povinné údaje dle ZEK). Proto nelze VOP vztáhnout pouze na případy, kdy nejsou v rozporu se smlouvou, resp. obchodními podmínkami zadavatele. Přílohou smlouvy by tak měly být všeobecné obchodní podmínky poskytovatele, kterými se řídí předmětný smluvní vztah, přičemž v případě rozporu mezi smlouvou a všeobecnými obchodními podmínkami (resp. budou-li smlouvě odporovat) bude mít přednost znění smlouvy, a to za podmínky, že neodporuje ZEK. Obdobně to platí na vztah smlouva a obchodní podmínky zadavatele.

Pokud by výše uvedeným úpravám nedošlo, pak rizika z předložené smlouvy a jejího výkladu mohou znamenat překážku v podání nabídky a odrazení potenciálních uchazečů. Naopak jasným uvedením smlouvy do souladu s právními předpisy získává zadavatel možnost lepší nabídkové ceny a neomezí počet účastníků o ty, kteří pro uvedené riziko ani nabídku nepodají.

Provede zadavatel potřebnou úpravu textu smluvní dokumentace, zejména uvede do souladu se zákonem odpovědnost poskytovatele (vč. části N. Obchodních podmínek), reklamaci, aplikaci zákona o el. komunikacích a všeobecných obchodních podmínek?

Děkuji

VYSVĚTLENÍ ZADÁVACÍ DOKUMENTACE

Zadavatel na úvod tohoto vysvětlení zadávací dokumentace odkazuje dodavatele na znění vysvětlení zadávací dokumentace č. 2, které bylo uveřejněno po podání dodavatelovi žádosti. Předmětné vysvětlení zadávací dokumentace č. 2 dostatečně řeší žádost dodavatele vztahující se k úpravě odpovědnosti poskytovatele služeb elektronických komunikací a nejistotě (alespoň tak textaci chápe zadavatel), nakolik mohou být VOP součástí smlouvy.

Ve vztahu k ostatním částem žádosti zadavatel uvádí, že na základě dotazu a pro zajištění maximální úrovně soutěže mění obchodní podmínky veřejné zakázky (dále jen „Obchodní podmínky“) níže popsaným způsobem.

V návaznosti na § 64 odst. 8 zákona č. 127/2005 Sb., o elektronických komunikacích a o změně některých souvisejících zákonů (zákon o elektronických komunikacích), ve znění pozdějších předpisů (dále jen „ZoEK“), zadavatel upravuje slovní spojení „*má odkladný účinek*“ v druhém odstavci čl. O. Obchodních podmínek na slovní spojení „*nemá odkladný účinek*“.

Pro vyloučení jakýchkoliv dalších případných, a to i v budoucnosti novelou ZoEK vzniklých, nesouladů mezi Obchodními podmínkami nebo v budoucnu uzavřenou smlouvou na plnění veřejné zakázky (dále jen „smlouva“) a ZoEK zadavatel mění Obchodní podmínky tak, že do článku T. Obchodních podmínek přidává nový odstavec s následujícím zněním: „*Budou-li však ustanovení Smlouvy, resp. obchodních podmínek Veřejné zakázky v rozporu s kterýmkoliv kogentním ustanovením ZEK, od kterého se nelze odchýlit v neprospěch Poskytovatele, resp. ve prospěch Zákazníka, má přednost taková zákonná úprava ZEK.*“

Nad rámec žádosti dodavatele zadavatel ještě přistoupil ke změně Obchodních podmínek, a to přidáním nové vyhrazené změny do předposledního odstavce článku K. Nové ustanovení zní následovně: „*Podmínky Poskytovatele pro poskytování služeb elektronických komunikací, ať už označené jako všeobecné obchodní podmínky nebo jakýmkoliv jiným názvem, a případně připojené ke Smlouvě mohou být upraveny dohodou smluvních stran v případě, že je taková úprava vyvolána změnou souvisejícího právního předpisu, a to ode dne nabytí účinnosti takového právního předpisu. V případě, že je změna právního předpisu dispozitivní právní normou, bude úprava obchodních podmínek provedena pouze v nezměněném zákonném nastavení nebo ve prospěch Zákazníka.*“ K této úpravě zadavatel přistoupil na základě dodatečného uvážení po uveřejnění vysvětlení zadávací dokumentace č. 2, a to ve vztahu k požadavku na přiložení VOP jako přílohy smlouvy. V důsledku výše uvedené citace zadavatel ještě upravuje název článku a poslední odstavec předmětného článku Obchodních podmínek.

Závěr:

Zadavatel v souvislosti s tímto vysvětlením zadávací dokumentace uveřejní upravené znění Obchodních podmínek pod názvem dokumentu „Příloha č. 5 – Znění obchodních podmínek VZ ze dne 22. 6. 2020“. Zadavatel upozorňuje dodavatele, že součástí jejich nabídky musí být návrh Smlouvy vypracovaný na základě znění obchodních podmínek uveřejněných dle předchozí věty a nikoliv na základě znění předcházejícího.

PRODLOUŽENÍ LHŮTY PRO PODÁNÍ NABÍDEK

S ohledem na skutečnost, že předmětná změna zadávací dokumentace může rozšířit okruh možných účastníků zadávacího řízení, prodlužuje zadavatel v souladu s § 99 odst. 1 a 2 zákona lhůtu pro podání nabídek tak, aby od okamžiku změny zadávací dokumentace činila celou svou původní délku ve smyslu § 99 odst. 2 zákona.

Nový termín pro podání nabídek:

28. 7. 2020 do 10:00 hodin

Ing. Tomáš Havlíček, MBA
ředitel sekce investiční