

Vysvětlení změny/doplnění zadávací dokumentace podle ustanovení § 99 odst. 1 zákona č. 134/2016 Sb., o zadávání veřejných zakázek, ve znění pozdějších předpisů

nadlimitní veřejné zakázky na dodávky „**Distribuce očkovacích látek proti spalničkám v rámci preventivního programu na podporu profesí s významným zdravotním rizikem v souvislosti s jejich výkonem v letech 2019-2021**“, evidované u zadavatele pod č.j.: ZP – 900326/2019-R, evidenční číslo zakázky ve Věstníku veřejných zakázek Z2019-018851, číslo zakázky v Úředním věstníku Evropské unie 2019/S 109-264923.

Změna zadávací dokumentace předmětné veřejné zakázky byla provedena v návaznosti na žádost o vysvětlení zadávací dokumentace, kterou zadavatel obdržel od možného budoucího dodavatele. Změna byla oznámena v rámci vysvětlení zadávací dokumentace ze dne 27. 6. 2019.

Změna (upřesnění) zadávací dokumentace se týká dále uvedených článků zadávací dokumentace (dále jen „ZD“) a Přílohy č. 2 k ZD „Rámcová kupní smlouva“:

- a) čl. 1 písm. c) bod ii ZD a současně čl. IV. odst. 4 Přílohy č. 2 k ZD „Rámcová kupní smlouva, které obsahují shodný text, v uvedených článcích se vypouští povinnost vybraného dodavatele/prodávajícího zajistit zpětvzetí očkovací látky, jejíž expirace skončila před jejím spotřebováním ve zdravotnickém zařízení a nahradit ji novou očkovací látkou s minimální dobou použitelnosti do konce expirace 40 %,
 - b) čl. VIII. odst. 1 Přílohy č. 2 k ZD „Rámcová kupní smlouva“, v němž se nově upravuje výše smluvní pokuty za každý případ nesplnění povinnosti distribuovat očkovací látky na konkrétní adresu zdravotnického zařízení v požadovaném množství, druhu, s požadovanou expirací a ve lhůtě uvedené v čl. V. odst. 3.7. a 3.8. Rámcové smlouvy tak, že se původně stanovená částka 1 000,- Kč mění na 0,1 % z ceny objednaného plnění z dílčí kupní smlouvy za každý den prodlení až do dne dodání objednaného množství očkovacích látek dle konkrétní dílčí kupní smlouvy,
 - c) čl. 8 ZD, v němž je prodloužena lhůta k podání nabídek.
- ad a) Tazatel ve své žádosti o vysvětlení zadávací dokumentace polemizuje s čl. 1 písm. c) bod ii ZD a čl. IV. odst. 4 Přílohy č. 2 k ZD „Rámcová kupní smlouva, které obsahují shodný text a vyjadřuje názor, cituji: *“... zadavatel vyžaduje z pozice silnější smluvní strany ničím neomezenou záruku za jakost, což je naprosto neospraveditelný požadavek, který odporuje dobrým mravům”* a navrhuje, cituji: *“upravit znění čl. IV. odst. 4 rámcové kupní smlouvy, aby povinnost prodávajícího nahradit proexpirované očkovací látky vznikla pouze, pokud byly dodány očkovací látky s kratší než smluvně garantovanou expirací”*.

Zadavatel tazateli vyhověl a text považovaný tazatelem za projev „silnější smluvní strany“ ze zadávací dokumentace a její přílohy č. 2 „Rámcová kupní smlouva“ vypustil.

- ad b) Tazatel ve své žádosti o vysvětlení zadávací dokumentace polemizuje s obsahem čl. VIII. odst. 1 Přílohy č. 2 k ZD „Rámcová kupní smlouva“ a žádá, cituji:

„...zdůvodnění výše smluvní pokuty dle čl. VIII. odst. 1. stanovené na 1000,- Kč za nesplnění povinnosti prodávajícího distribuovat očkovací látky na konkrétní adresu ZZ v požadovaném množství a druhu ve lhůtě uvedené v čl. V. odst. 3.7. a 3.8. rámcové smlouvy, a to za každý takovýto případ a den porušení až do dne dodání objednaného množství očkovacích látek“.

Tazatel zároveň navrhuje, cituji:

„...stanovit obvyklou výši smluvní pokuty, a to 0,05 % z ceny nedodané části plnění z dílčí kupní smlouvy a den, s vyloučením odpovědnosti prodávajícího v případě, kdy není výpadek dodávek způsoben jeho vinou a ani mu nemohl při vynaloženém úsilí, které na něm bylo možno spravedlivě požadovat předejít“.

Zadavatel upozorňuje na skutečnost, že odpovědnost prodávajícího v případě, kdy není výpadek dodávek způsoben jeho vinou a ani mu nemohl při vynaloženém úsilí, které na něm bylo možno spravedlivě požadovat předejít, je vyloučena na základě platných ustanovení zákona č. 89/2012 Sb. občanský zákoník, ve znění pozdějších předpisů, a proto není nutné ji upravovat smluvně. Konkrétně se jedná o ust. § 2913 odst. 2 občanského zákoníku, cituji:

„Povinnosti k náhradě se škůdce zproští, prokáže-li, že mu ve splnění povinnosti ze smlouvy dočasně nebo trvale zabránila mimořádná nepředvídatelná a nepřekonatelná překážka vzniklá nezávisle na jeho vůli.“

Pokud se týká výše smluvní pokuty, zadavatel ji nově stanovil ve výši 0,1 % z objemu dílčí kupní smlouvy pro případ, kdy prodávající nesplní povinnost distribuovat očkovací látky na konkrétní adresu zdravotnického zařízení v požadovaném množství, a druhu, s požadovanou expirací a ve lhůtě uvedené v čl. V. odst. 3.7. a 3.8. Rámcové kupní smlouvy, a to za každý den prodlení až do dne dodání objednaného množství očkovacích látek dle konkrétní dílčí kupní smlouvy.

Zadavatel upozorňuje na rozsudek Nejvyššího soudu č.j. 21 Cdo 4956/2007, který se problematikou výše smluvní pokuty zabýval. V odůvodnění rozhodnutí Nejvyššího soudu se mj. uvádí, cituji:

"Při zkoumání přiměřenosti smluvní pokuty soud přihlíží zejména k účelu smluvní pokuty, k okolnostem, za nichž byla sjednána, k výši zajištěné částky, ke vzájemnému poměru výše hlavního závazku a smluvní pokuty, k příčinám, proč celková výše smluvní pokuty dostoupila požadované částky, apod. Přitom je třeba, aby rozhodnutí o platnosti ujednání o smluvní pokutě v konkrétní věci odpovídalo obecně sdílenému pojetí ekvity a mravnosti."

Z citovaného rozhodnutí zároveň vyplývá, že za určitých okolností je i výše 1% denně z dlužné částky (pokuta desetkrát vyšší, než stanovil zadavatel) přiměřená.

Dílčí kupní smlouvy se mohou v počtu požadovaných očkovacích látek a tím současně ve finančním objemu značně lišit (na základě dosavadních zkušeností jsou v rozsahu od cca 60 tis. Kč do cca 270 tis. Kč). Dle názoru zadavatele je smluvní pokuta ve výši 0,1 % zcela přiměřená významu předmětu zakázky (dodávky očkovacích látek k zajištění očkování pojištěnců zadavatele proti závažné nákaze, kterou jsou ohroženi v souvislosti s výkonem jejich profese – zejména hasiči, policisté apod.) a závažnosti porušení povinnosti ze strany prodávajícího.

- ad c) Vzhledem k výše uvedenému upřesnění zadávací dokumentace předmětné veřejné zakázky byla rovněž prodloužena lhůta pro podání nabídek.