

Vysvětlení č. 1

k veřejné zakázce

„Fotovoltaika v obci Bitozeves“

Veřejný zadavatel **Obec Bitozeves**, IČ: 00556238, se sídlem: Bitozeves 50, PSČ 44001, zastoupený Mgr. Kateřinou Bubeníkovou, advokátkou (dále také jako „**zadavatel**“), ve veřejné zakázce s názvem „**Fotovoltaika v obci Bitozeves**“, Vám tímto poskytuje následující vysvětlení č. 1.

Dotazy účastníků:

k veřejné zakázce „Fotovoltaika v obci Bitozeves“ podáváme žádost o vysvětlení zadávacích podmínek dle výzvy.

Současně žádáme zadavatele, aby v rámci vysvětlení zadávacích podmínek zvažil také úpravu závazného vzoru kupní smlouvy, případně vydal upravené znění smlouvy jako změnu zadávacích podmínek. Důvodem žádosti není pouze potřeba výkladu, ale skutečnost, že některá ustanovení smlouvy vytvářejí pro dodavatele nepřiměřené a obtížné ocenitelné riziko. Tato rizika mají přímý dopad na nabídkovou cenu a mohou vést k tomu, že dodavatelé budou nuceni buď riziko promítnout do ceny, nebo se výběrového řízení neúčastnit.

1. Smluvní pokuty Závazný vzor kupní smlouvy obsahuje smluvní pokutu ve výši 0,25 % z kupní ceny za každý započatý den prodlení a dále další smluvní pokuty ve výši 0,2 % za každý započatý den prodlení. Žádáme o vysvětlení, zda zadavatel připouští snížení těchto smluvních pokut a jejich celkové zastropování. Navrhujeme, aby smluvní pokuty byly upraveny na obvyklou a přiměřenou úroveň, například: • smluvní pokuta za prodlení maximálně 0,05 % z kupní ceny bez DPH za každý den prodlení, • souhrnný limit všech smluvních pokut maximálně 5 % kupní ceny bez DPH, • vyloučení násobení smluvní pokuty u jednotlivých vad, pokud jde o jeden funkční nebo technický celek. Stávající výše smluvních pokut je pro dodavatele ekonomicky obtížně přijatelná, zejména proto, že smlouva současně nevylučuje uplatnění náhrady škody nad rámec smluvní pokuty. Taková kombinace je v obchodní praxi významně riziková a může vést k nepřiměřené odpovědnosti dodavatele. Současně upozorňujeme, že nepřiměřeně vysoká smluvní pokuta může být podle občanského zákoníku předmětem soudního snížení. Z tohoto důvodu považujeme za vhodnější upravit smluvní podmínky již v zadávací dokumentaci tak, aby odpovídaly reálnému rozsahu zakázky a obvyklému rozdělení rizik.

2. Náhrada škody nad rámec smluvní pokuty Žádáme o vysvětlení, zda zadavatel trvá na tom, že vedle smluvních pokut může být vůči dodavateli uplatněna také náhrada škody bez jakéhokoliv finančního omezení. Navrhujeme upravit smlouvu tak, aby odpovědnost dodavatele byla limitována na přímou, prokázanou škodu způsobenou porušením jeho povinností, a to maximálně do výše kupní ceny bez DPH, případně do výše pojistného limitu. Současně žádáme o vyloučení odpovědnosti za nepřímé škody, následné škody, ušlý zisk, dotační ztráty bez výlučného zavinění dodavatele a jiné ekonomické dopady, které dodavatel nemůže přímo ovlivnit.

3. Platební milník 20 % kupní ceny Smlouva váže možnost fakturovat posledních 20 % kupní ceny na vydání protokolu o prvotním připojení výroby k distribuční soustavě. Žádáme o vysvětlení, zda zadavatel připouští úpravu tohoto platebního milníku tak, aby dodavatel mohl fakturovat posledních 20 % kupní ceny po splnění všech povinností, které jsou objektivně na jeho straně, zejména po dokončení instalace, provedení revizí, předání dokumentace a předání podkladů potřebných pro připojení. Navrhujeme, aby právo fakturovat nevznikalo až vydáním protokolu třetí osobou, ale okamžikem, kdy dodavatel prokáže technickou připravenost zařízení a předá veškeré podklady potřebné k navazujícím krokům. Stávající znění vytváří riziko zadržení 20 % kupní ceny z důvodů, které dodavatel nemusí být schopen ovlivnit.

4. Dotační odpovědnost Žádáme o vysvětlení a úpravu ustanovení týkajících se odpovědnosti dodavatele za podmínky dotace. Navrhujeme výslovně potvrdit, že dodavatel odpovídá pouze za technické parametry svého plnění a za povinnosti, které může přímo ovlivnit. Dodavatel by neměl nést odpovědnost za administraci dotace, rozhodnutí poskytovatele dotace, postup zadavatele, splnění dotačních indikátorů na straně zadavatele nebo jiné okolnosti mimo přímý vliv dodavatele. Riziko odebrání nebo krácení dotace může být zcela nezávislé na dodavateli a bez jasného omezení této odpovědnosti nelze riziko odpovědně ocenit.

5. Odstoupení zadavatele z důvodu dotace nebo spolufinancování Smlouva umožňuje zadavateli odstoupit od smlouvy v případě nezískání dotace nebo nezajištění spolufinancování, přičemž dodavatel nemá mít nárok na náhradu škody. Žádáme o vysvětlení, zda zadavatel připouští úpravu tohoto ustanovení tak, aby v případě odstoupení po podpisu smlouvy byly dodavateli uhrazeny alespoň prokazatelně vzniklé náklady. Navrhujeme doplnit nárok dodavatele na úhradu zejména: • rozpracované projektové dokumentace, • objednaného materiálu, • rozpracovaných dodávek, • nákladů vzniklých v

přímé souvislosti s plněním smlouvy. Bez této úpravy nese dodavatel jednostranné riziko rozhodnutí nebo financování na straně zadavatele.

6. Přiměřené rozdělení smluvních rizik Žádáme zadavatele, aby výše uvedené body posoudil nejen jako výkladové otázky, ale také jako podnět ke změně zadávacích podmínek. Zadávací dokumentace sama připouští možnost změny nebo doplnění zadávacích podmínek před uplynutím lhůty pro podání nabídek. Vzhledem k tomu, že uvedená ustanovení mají zásadní dopad na cenu a účast dodavatelů, považujeme jejich úpravu za vhodnou a přiměřenou. Cílem žádosti je nastavit smluvní podmínky tak, aby odpovídaly rozsahu zakázky, běžné obchodní praxi a reálně ovlivnitelným povinnostem dodavatele.

Odpovědi zadavatele:

Ad. 1 Co se týká výše smluvních pokut, jejich nastavení odpovídá aktuální judikatuře a obvyklé praxi a zadavatel nebude ustanovení o smluvních pokutách nikterak upravovat. Zadavatel nepovažuje výši smluvní pokuty za nepřiměřenou.

K námitce ohledně možné kombinace smluvní pokuty a náhrady škody zadavatel uvádí, že tato koncepce odpovídá zákonné úpravě a standardní smluvní praxi, přičemž případné uplatnění náhrady škody nad rámec smluvní pokuty podléhá splnění zákonných podmínek.

Současně zadavatel doplňuje, že smlouva v čl. 6 odst. 6.8 obsahuje liberační důvody, při jejichž naplnění se dodavatel zproští povinnosti uhradit smluvní pokutu, resp. její část. Zadavatel tedy považuje nastavení smluvních podmínek za vyvážené a přiměřené, neboť umožňuje zohlednit individuální okolnosti konkrétního případu.

Zadavatel proto nebude ustanovení o smluvních pokutách upravovat.

Ad. 2

Zadavatel k dotazu uvádí, že trvá na stávající úpravě odpovědnosti za škodu dle závazného vzoru kupní smlouvy.

Podle obecné právní úpravy obsažené v občanském zákoníku má poškozený právo na náhradu škody v plné výši. Smluvní pokuta přitom plní primárně funkci preventivní a zajišťovací a její uplatnění samo o sobě nevylučuje právo na náhradu škody, pokud není smluvními stranami výslovně sjednáno jinak. Zadavatel konstatuje, že jím zvolená smluvní úprava odpovídá tomuto zákonnému standardu.

Současně zadavatel zdůrazňuje, že již stávající smluvní úprava představuje ve vztahu k dodavateli určité zmírnění, neboť omezuje náhradu škody alespoň v rozsahu krytém smluvní pokutou (tj. nedochází k plnému souběhu dvou sankcí za totéž porušení bez jakékoliv korekce). Zadavatel má tedy za to, že nastavení smluvního režimu odpovědnosti je přiměřené a vyvážené.

Ad. 3

Zadavatel k dotazu uvádí, že trvá na stávajícím nastavení platebních podmínek dle závazného vzoru kupní smlouvy.

Zadavatel má za to, že navázání úhrady části kupní ceny na vydání protokolu o prvotním připojení výrobní k distribuční soustavě je v daném případě odůvodněné, neboť teprve tímto okamžikem je funkčnost a způsobilost předmětu koupě k jeho účelu plně dokončena. Předmět koupě tedy nelze považovat za kompletně dokončený a způsobilý k řádnému užívání bez jeho připojení k distribuční soustavě.

Zadavatel současně zdůrazňuje, že smlouva výslovně zohledňuje situace, kdy proces připojení není plně v dispozici dodavatele. Konkrétně dle čl. 3.1 smlouvy platí, že nečinnost společnosti ČEZ Distribuce, a.s. při vydání příslušného protokolu prodlužuje lhůty plnění, pokud tato nečinnost není způsobena prodávajícím. Smluvní úprava tedy reflektuje vliv třetí osoby a přiměřeným způsobem chrání dodavatele před negativními dopady okolností, které nemůže ovlivnit.

K návrhu tazatele zadavatel uvádí, že nepřistupuje na oddělení platebního milníku od vydání protokolu o připojení a jeho nahrazení pouze prokázáním technické připravenosti zařízení. Takové řešení by dle zadavatele nepokrývalo plný rozsah sledovaného výsledku plnění, kterým je funkční a připojená výrobní schopná provozu v distribuční soustavě.

Zadavatel má za to, že nastavení platebních milníků (80 % po dodání a 20 % po připojení) odpovídá rozdělení rizik mezi smluvními stranami a zároveň ponechává dodavateli převážnou část ceny již po faktickém dodání a instalaci předmětu koupě.

Zadavatel proto nebude ustanovení týkající se platebních milníků měnit.

Ad. 4

Zadavatel k dotazu uvádí, že ze zadávacích podmínek ani ze závazného vzoru kupní smlouvy nevyplývá odpovědnost dodavatele za administraci dotace, rozhodnutí poskytovatele dotace ani za splnění povinností, které jsou na straně zadavatele či jiných subjektů.

Zadavatel konstatuje, že dodavatel je podle smluvních podmínek odpovědný výlučně za řádné a včasné splnění svého plnění, zejména za splnění technických parametrů předmětu koupě a dalších smluvních povinností, které může přímo ovlivnit.

Odpovědnost za plnění dotačních podmínek, administraci dotačního projektu, komunikaci s poskytovatelem dotace a splnění případných dalších dotačních indikátorů nese zadavatel, případně jiné k tomu určené osoby.

Zadavatel má za to, že stávající smluvní úprava je v tomto ohledu dostatečně jednoznačná a nepřenáší na dodavatele nepřiměřená rizika spojená s dotačním financováním.

Zadavatel proto nebude zadávací podmínky v této části upravovat.

Ad. 5

Zadavatel k dotazu uvádí, že trvá na stávající smluvní úpravě týkající se možnosti odstoupení od smlouvy v případě nezískání dotace nebo nezajištění spolufinancování.

Zadavatel zejména zdůrazňuje, že dle čl. 3.1 smlouvy bude výzva k zahájení plnění učiněna až po schválení výběrového řízení poskytovatelem dotace. Do okamžiku vydání této výzvy tedy dodavatel není povinen zahájit plnění smlouvy ani vynakládat náklady související s realizací předmětu koupě.

Z uvedeného plyne, že smluvní nastavení významným způsobem eliminuje riziko vzniku nákladů na straně dodavatele v situaci, kdy by k realizaci projektu nedošlo z důvodu nezískání dotace či nezajištění financování. Dodavatel má současně možnost přizpůsobit své jednání tak, aby nevznikaly náklady před okamžikem, kdy je zajištěn předpoklad realizace plnění.

K návrhu tazatele na zavedení nároku dodavatele na úhradu nákladů zadavatel uvádí, že takovou úpravu nepovažuje za důvodnou. Zadavatel má za to, že riziko spojené s přípravnými kroky před zahájením plnění nese dodavatel jakožto podnikatel, přičemž smluvní podmínky současně obsahují mechanismy, které toto riziko přiměřeně omezují.

Zadavatel proto nebude ustanovení o odstoupení od smlouvy v této části měnit.

Ad. 6

Zadavatel k dotazu uvádí, že jednotlivé podněty tazatele posoudil nejen z výkladového hlediska, ale i z pohledu případné úpravy zadávacích podmínek.

Zadavatel konstatuje, že nastavení smluvních podmínek, včetně rozdělení smluvních rizik, odpovídá charakteru a rozsahu veřejné zakázky, sleduje legitimní potřeby zadavatele a současně reflektuje běžnou obchodní praxi u obdobných plnění.

Zadavatel má za to, že smluvní podmínky jsou nastaveny vyváženě, přičemž:

- zajišťují dostatečnou ochranu zadavatele jako veřejného zadavatele nakládajícího s veřejnými prostředky,
- obsahují mechanismy zmírňující tvrdost jednotlivých ustanovení (např. liberační důvody, úprava lhůt při součinnosti třetích osob, vazba zahájení plnění na schválení dotace),
- nepřenášejí na dodavatele povinnosti či rizika, která by byly mimo jeho reálný vliv.

Zadavatel současně uvádí, že nastavení zadávacích podmínek je pro všechny dodavatele jednotné, transparentní a nediskriminační, přičemž jejich případná úprava ve smyslu návrhů tazatele by mohla vést k neodůvodněnému oslabení zajištění řádného plnění veřejné zakázky.

S ohledem na výše uvedené zadavatel neshledal důvody pro změnu či doplnění zadávacích podmínek.

Zadavatel proto zadávací podmínky v návaznosti na tento dotaz měnit nebude.

V Praze dne

Mgr. Kateřina
Bubeníková

Digitálně podepsal Mgr.
Kateřina Bubeníková
Datum: 2026.05.15
09:15:10 +02'00'

Mgr. Kateřina Bubeníková, advokátka