

Zdravotní pojišťovna ministerstva vnitra České republiky
Ředitelství: Vinohradská 2577/178, 130 00 Praha 3, tel. 272 095 111

VÁŠ DOPIS ZNAČKY:

ZE DNE:

NAŠE ZNAČKA: ZP-910754/2021-R

VYŘIZUJE: Mgr. Aneta Štěpničková

TEL: 272 095 124

E-MAIL: astepnickova@zpmvcr.cz

DATUM: 7. 7. 2022

Vysvětlení č. 8 zadávací dokumentace nadlimitní veřejné zakázky zadávané v otevřeném řízení

V souladu s ustanovením § 98 odst. 3 zákona č. 134/2016 Sb., o zadávání veřejných zakázek, ve znění pozdějších předpisů (dále jen „ZZVZ“), oznamujeme, že jsme obdrželi žádost o vysvětlení zadávací dokumentace nadlimitní veřejné zakázky na služby s názvem „**Zajištění datových přenosů pro pracoviště ZP MV ČR III.**“ evidované u zadavatele pod č.j.: ZP-910754/2021-R, evidenční číslo zakázky Z2022-019416 ve Věstníku veřejných zakázek, číslo zakázky 2022/S 099-274368 v Úředním věstníku Evropské unie.

V souladu s citovaným ustanovením ZZVZ uveřejňujeme anonymizované znění žádosti spolu se zněním naší odpovědi (viz příloha tohoto dopisu) na profilu zadavatele ZP MV ČR.

Příloha: Znění žádosti a vysvětlení

S pozdravem



Michal Kocan
předseda komise k veřejné zakázce
Zdravotní pojišťovny ministerstva vnitra
České republiky

Anonymizované znění žádosti o vysvětlení zadávací dokumentace:

„Dobrý den,

V čl. 27 příslušných obchodních podmínek je převzetí nebezpečí změny okolností bezdůvodně uvedeno jen pro dodavatele. Takové ujednání považuje dodavatel za nepřiměřené, a to i vzhledem k charakteru předkládané smlouvy de facto jako adhezní za nepřiměřené v rozporu s § 6 zákona o zadávání veřejných zakázek (zásady zadávání). Provede zadavatel úpravu předmětného ustanovení v rámci vyvážení smluvních podmínek pro obě strany stejně (ať už vyrovnáním postavení či úplným vypuštěním) a uvedení do souladu s legislativou?

Po článku 27. příslušných obchodních podmínek následuje opět článek 26; celé následné číslování je tak chybné. Provede zadavatel odpovídající opravu?

V čl. 26.2 příslušných obchodních podmínek (opakovaný – má být patrně 28.2) zadavatel stanovuje postupy ke změnám smlouvy a služeb. Dodavateli není zřejmé, jak se máme zavazovat ke zřizování/změně služeb, když nezná budoucí parametry, požadavky zadavatele a lokality. Vysvětlí toto zadavatel a upraví odpovídajícím způsobem obchodní podmínky (bude minimálně korigovat závazky dodavatele)?

Čl. 27. příslušných obchodních podmínek (opakovaný – má být patrně 29) zadavatel vnáší do smlouvy výkladovou nejasnost a právní nejistotu. Přednost příloh a rozpor mezi smlouvou a VOP je již řešen na jiných místech obchodních podmínek i v zadávací dokumentaci a toto ustanovení je de facto duplicitní. Navíc zde přináší nový rizikový a výkladový problém ohledně „zhoršování postavení zadavatele“; toto je velmi subjektivní, výkladově nejasné a v praxi činící potíže; v zásadě relativizuje ostatní obsah smlouvy. Z formulace navíc není jasné, proti čemu se má postavení zadavatele zhoršovat. Předmětné ustanovení tak nelze považovat za přínosné, naopak je spíše komplikací (právní nejistota a riziko/nejasnot výkladu), a je s ohledem na ostatní ustanovení obchodních podmínek i celkovou koncepcí nadbytečné. Upraví zadavatel v tomto směru adekvátně obchodní podmínky (resp. příslušné ustanovení) či vzhledem k duplicitě ustanovení zcela vypustí?

Děkuji“

Odpověď na žádost o vysvětlení zadávací dokumentace:

- Zadavatel sděluje k bodu 1, že se jedná o jedno z nejvyklučovanějších ustanovení, které se ve smlouvách běžně používá a je v souladu s platnou legislativou. Z ustanovení § 1765 odst. 1 zák. č. 89/2012 Sb., občanského zákoníku, ve znění pozdějších předpisů (dále jen „OZ“) vyplývá, že: „Dojde-li ke změně okolností tak podstatné, že změna založí v právech a povinnostech stran zvlášť hrubý nepoměr znevýhodněním jedné z nich buď neúměrným zvýšením nákladů plnění, anebo neúměrným snížením hodnoty předmětu plnění, má dotčená strana právo domáhat se vůči druhé straně obnovení jednání o smlouvě, prokáže-li, že změnu nemohla rozumně předpokládat ani ovlivnit a že skutečnost nastala až po uzavření smlouvy, anebo se dotčené straně stala až po uzavření smlouvy známou. Uplatnění tohoto práva neopravňuje dotčenou stranu, aby odložila plnění.“

Jedná se o dispozitivní ustanovení, které lze vyloučit podle ustanovení § 1765 odst. 2 OZ, a které říká, že: „Právo podle odstavce 1 dotčené straně nevznikne, převzala-li na sebe nebezpečí změny okolností.“ Z tohoto ustanovení tedy vyplývá, že OZ výslovně umožňuje, aby smluvní strany použití tohoto ustanovení vyloučily, přičemž

OZ umožňuje aplikovat vyloučení změny okolností i vůči jen jedné ze smluvních stran. Vzhledem k tomu, že se jedná o plnění, které je pro ZP MV ČR významné, je toto ustanovení do smlouvy aplikováno pro Dodavatele. Jedná se o obvyklé ustanovení, které ZP MV ČR v současné době vkládá do smluv.

- K bodu 2 Zadavatel sděluje, že se jedná o formální chybu, která je Zadavatelem upravena, resp. Příloha č. 2 k ZD je s opravenými formálními chybami vyznačenými červenou barvou znovu uveřejněna na profilu Zadavatele. Všechny navazující články a odkazy na ně v zadávací dokumentaci a jejích ostatních přílohách se tímto adekvátně přečísloují.
- K bodu 3 sděluje Zadavatel následující. Zadavatel při specifikaci požadované Služby (zřízení a/nebo přemístění) bude vždy požadovat parametry Služby dle Smlouvy – Příloha č. 4 k ZD. Pokud Dodavatel prokáže, že konkrétní požadovanou Službu na vybrané lokalitě není možné zprovoznit, tak si Zadavatel následně určí Službu jinou, nejlépe jemu vyhovující, ze seznamu vysoutěžených Služeb. Zadavatel dále odkazuje na Přílohu č. 2 k ZD, konkrétně čl. 26.3, resp. správně 28.3, kde je uvedeno, že Zadavatel může požadovat u nového připojení pouze parametry uvedené v Tabulkách 1a a 1b v Příloze č. 1 k ZD, a tomu odpovídající ceny uvedené v Tabulkách 5a a 5b v Příloze č. 4 k ZD. V případě nedostupnosti požadovaných parametrů připojení budou tyto případy řešeny postupem popsáním v kap. II odst. 7 Přílohy č. 1 k ZD.
- Zadavatel k bodu 4 uvádí, že ustanovení v Příloze č. 2 k ZD v tomto znění: „*Pokud některé ustanovení VOP (Příloha č. 9 viz čl. 28 této přílohy (ve smlouvě pak odkaz na příslušnou přílohu smlouvy)) nebo ustanovení dalších příloh vytvořených Dodavatelem budou zhoršovat postavení Zadavatele nebo budou v rozporu s Obchodními a platebními podmínkami Zadavatele, potom se tato ustanovení VOP nebo dalších příloh nepoužijí.*“ bude ponecháno, neboť se jedná o běžně používané ustanovení zadavatelů v případech, kdy dodavatelé sami vypracovávají vlastní smlouvu a sestavují VOP. Pro vyloučení pochybností Zadavatel uvádí, že Dodavatel v rámci vypracování smlouvy, zejm. VOP a dalších příloh nesmí zhoršit postavení Zadavatele stanovené zadávací dokumentací a jejími přílohami.

