

Doplnění/Vysvětlení zadávací dokumentace č.1

na realizaci veřejné zakázky zadávané ve zjednodušeném podlimitním řízení

v souladu se zákonem č. 134/2016 Sb., o zadávání veřejných zakázek, ve znění pozdějších předpisů (dále jen „ZZVZ“).

Zadavatel:

Název zadavatele: Město Bílina
Sídlo zadavatele: Břežánská 50/4, 418 31 Bílina
IČ: 00266230
osoba oprávněná jednat: Mgr. Zuzana Schwarz Bařtipánová, starostka města
Adresa profilu zadavatele: <https://zakazky.bilina.cz/>

„Datový a bezpečnostní koridor Bílina – úsek Bílinská (Datový koridor Bílina)“

Část č.2 – Zajištění 5G konektivity – VZ0002 (projekt Datový koridor Bílina) a VZ0004 (projekt Rozvoj MKDS Bílina)

1. Identifikační údaje zadavatele

Název: Město Bílina
Sídlo: Břežánská 50/4, 418 31 Bílina
IČ: 00266230
Jednající: **Mgr. Zuzanou Schwarz Bařtipánovou**, starostkou města
Adresa profilu zadavatele: <https://zakazky.bilina.cz/>
Kontaktní osoba: Miloslav Dvořák
Tel.: +420 417 810 855
E-mail: dvorak@bilina.cz

2. Zástupce zadavatele

Název: Ivana Merhoutová
Sídlo: Kamenná 5087, 43004 Chomutov
IČ: 03527271
DIČ: CZ03527271
Kontaktní osoba: Ivana Merhoutová
Tel.: +420 736446887
Email: merhoutova@nixin.eu

Na základě tohoto doplnění NEbude zadavatel prodlužovat lhůtu pro podání nabídek.

Doplnění/Vysvětlení zadávací dokumentace č.1

Dotaz č.1 ze dne 27.12.2022

1. Zadavatel v odst. II. 4 smlouvy uvádí, že dodavateli nevzniká výhradní právo na plnění předmětu smlouvy. Přesto je dodavatel nucen poskytovat služby za stále stejných cenových podmínek bez ohledu na případnou finanční návratnost, na kterou má nevýhradnost poskytování služeb nemalý vliv. Dodavatel žádá, aby byl oprávněn smlouvu vypovědět z důvodů, pokud ztratí výhradní postavení dodavatele služeb. V opačném případě není dodavatel schopen řádně stanovit nabídkovou cenu, a nemá tak veškeré podrobnosti potřebné pro svou účast v zadávacím řízení podle § 36 odst. 3 ZZVZ.
2. Zadavatel v odst. III. 4 smlouvy uvádí, že ceny poskytovaných služeb se mohou po dobu trvání smlouvy změnit tehdy, pokud dojde ke snížení cen jednotlivých dílčích služeb rozhodnutím např. národního regulátora, cestou národního, resp. evropského práva. Dodavatel upozorňuje zadavatele, že zlevnění služeb ve veřejném ceníku z důvodů národního regulátora cestou národního, resp. evropského práva nemá vliv na cenu plnění poskytovaného na základě smlouvy. Dodavatel upozorňuje zadavatele, že nesprávně porovnává trh služeb elektronických komunikací nabízených veřejně mobilními operátory na území České republiky se specifickým předmětem veřejné zakázky. Zadávací podmínky obsahují požadavky na dílo, k němuž mají být přidruženy služby, které jsou ve všeobecných cenících potenciálních dodavatelů zpoplatněny, resp. je dodavatelé běžné vůbec nenabízejí. Plnění požadované zadavatelem v předmětu veřejné zakázky a poskytování služeb elektronických komunikací (a podmínky jejich poskytování) jsou vzájemně neporovnatelné.

Zadavatel požaduje, aby dodavatel při plnění smlouvy vedle poskytování služeb elektronických komunikací poskytoval zadavateli celou řadu dalších služeb, plnění, zhotovení díla a dodávek s tím, že cena za toto plnění může (a mnohdy musí) být dodavatelem kalkulována do nabídkové ceny. Dodavateli je tak odnímána možnost racionální cenotvorby, kdy nelze dopředu stanovit nabídkovou cenu. Na základě výše uvedeného dodavatel požaduje, aby zadavatel odst. III. 4 ze smlouvy odstranil.

3. Zadavatel v odst. VII. Smlouvy stanovil právo zadavatele uplatnit opci na prodloužení doby trvání smlouvy, aniž by stanovil, o jak dlouhou dobu (zřejmě o celou původní délku), a jak často je zadavatel oprávněn toto právo využít. Tím, že není jasně specifikováno, na jak dlouhou dobu lze smlouvu jednostranně prodloužit (a kolikrát) je dodavatel vrhán do značné právní nejistoty.
4. Zadavatel v odst. VII. 6 smlouvy stanoví, že zánikem závazku ze smlouvy nezaniká povinnost dodavatele poskytovat služby dle smlouvy. Dodavatel má být i nadále povinen poskytovat nejméně mobilní datové služby. Zadavatel a dodavatel jsou povinni dohodnout cenové podmínky služeb elektronických komunikací poskytovaných dodavatelem po zániku závazku ze smlouvy. Nedohodnou-li zadavatel a dodavatel cenové podmínky služeb elektronických komunikací poskytovaných po zániku závazku nejpozději do 15 dnů ode dne zániku závazku, dodavatel bude poskytovat služby elektronických komunikací ode dne zániku závazku za ceny jím určené, které však nesmí být vyšší než ceny v místě a čase obvyklé. Ujednání tohoto odstavce smlouvy zavazuje dodavatele i po zániku závazku ze smlouvy.

Dodavatel se v první řadě ptá, za jaké ceny by měly být poskytovány služby v období 15 dnů ode dne ukončení účinnosti smlouvy do okamžiku dohody mezi dodavatelem a zadavatelem, případně do okamžiku poskytování cen určených dodavatelem? Dodavatel totiž v prvních 15 dnech od ukončení účinnosti smlouvy nebude vědět, zdali se dodavatel a zadavatel dohodnou, či nikoliv.

Předmětné ustanovení ovšem nestanoví, po jak dlouhou dobu od ukončení účinnosti smlouvy bude dodavatel povinen služby poskytovat. Takto široce pojatá zadávací podmínka v současné podobě prakticky činí ze smlouvy smlouvu na dobu neurčitou.

Zadavatel nijak nepodmiňuje povinnost dodavatel po ukončení účinnosti smlouvy důvodem ukončení platnosti smlouvy. Dodavatel by pak byl povinně poskytovat zadavateli služby i v případě, kdyby byl dodavatel od smlouvy nucen odstoupit pro její podstatné porušení ze strany zadavatele.

Povinnost poskytovat služby i na dobu neurčitou od okamžiku ukončení platnosti smlouvy na dobu neurčitou, resp. dopředu neznámou, rovněž pro dodavatele znamená neúměrné náklady a odebírá mu možnost cenotvorby, což jde zcela proti smyslu zadávacího řízení, jehož účelem je zejména efektivní využívání veřejných zdrojů za dodržení principů hospodářské soutěže.

Tato zadávací podmínka sebou rovněž nese nemalá kontraktační úskalí, kdy závazky ze smlouvy (účastnické smlouvy podle zákona o el. komunikacích) sice mohou pokračovat i po jejím ukončení, ovšem z dikce předmětného ustanovení vyplývá, že tak bude ovšem bez platnosti ustanovení smlouvy, jejímž předmětem je právě úprava práv a povinností smluvních stran pro poskytování služeb poptávaných zadavatelem.

Dodavatel tedy žádá zadavatele o vysvětlení této zadávací podmínky:

- a) po jakou přiměřenou dobu po skončení rámcové smlouvy bude dodavatel povinen poskytovat zadavateli služby?
 - b) bude dodavatel povinen garantovat poskytování služeb i v případě, kdy dojde k ukončení smlouvy z důvodu jejího podstatného porušení ze strany zadavatele?
 - c) jaké závazné obchodní podmínky požadované zadavatelem zůstávají i po ukončení smlouvy nadále v platnosti?
 - d) požaduje zadavatel vedle garance poskytování služeb i možnost sjednávání nových závazků ze smlouvy?
 - e) neuvažuje zadavatel nahradit předmětné ustanovení aplikací ustanovení §100 ZZVZ?
5. Zadavatel v odst. X. 2 smlouvy uvádí, že všeobecné podmínky dodavatele, provozní a technické podmínky dodavatele se použijí na práva a povinnosti smluvních stran dle smlouvy pouze v případě, že je to pro Účastníka příznivější. Dodavatel jako poskytovatel veřejně dostupných služeb elektronických komunikací je povinen pravidelně aktualizovat své obchodní a provozní podmínky tak, aby dostál všem novým legislativním a regulačním požadavkům, které jsou kladeny jak na dodavatele jako poskytovatele služby, tak na příjemce služby (tedy v tomto případě zadavatele). Dodavatel výrazně doporučuje zadavateli, aby přeformuloval odst. X. 2 smlouvy tak, aby ustanovení smlouvy a zadávací dokumentace mělo vždy přednost před ustanoveními všeobecných podmínek dodavatele s výjimkou případů, kdy předmětné ustanovení všeobecných podmínek dodavatele vychází z platných právních předpisů (nikoliv aby se i do budoucna použila pouze ta ustanovení, která jsou pro zadavatele příznivější).

Odpověď k dotazu č.1

Ad 1. Zadavatel sděluje, že žádosti uchazeče vyhovuje, a proto byla do čl.VII odst. 4. doplněna možnost výpovědi pro poskytovatele pro případ ztráty výhradního postavení poskytovatele služby.

Ad 2. Zadavatel sděluje, že žádosti uchazeče vyhovuje, a proto byl odst.4 z článku III odstraněn.

Ad 3. Zadavatel sděluje, že právo opce uvedené v SoD bude zadavatelem zcela respektovat ust. ZZVZ v §222 odst. 4 písm. b) bodu 1 zákona a tedy bude „limitováno“ dosažením max. 10% z původní hodnoty závazku. Zadavatel zároveň sděluje, že právo opce nemusí být zadavatelem využito vůbec.

Text v odst. 1 čl. VII SoD byl upraven.

Ad 4. a) Zadavatel sděluje, že po dobu 15 dnů do případné dohody, bude cena za zajištění služeb ve výši dohodnuté v zaniklé smlouvě.

Zároveň zadavatel sděluje, že pokud dohoda nenastane, je přiměřenou dobou pro poskytování služeb zadavateli po skončení rámcové smlouvy 6 měsíců. Cenami za zajištění služeb po tuto dobu jsou ceny ve výši dohodnuté v zaniklé smlouvě.

Ad 4. b) Zadavatel sděluje, že s ohledem na zajištění kontinuity služeb je žádoucí, aby tyto nezbytné služby byly poskytovatelem plněny bez omezení na to, zda-li k zániku smlouvy došlo ze strany poskytovatele či objednatele.

Ad 4. c) Zadavatel se domnívá, že z textu smlouvy, jakož i současné judikatury (např. u smluvní pokuty) vyplývá, jaká ustanovení zůstávají v platnosti po ukončení smlouvy a naopak jaká ustanovení zaniknou.

Ad 4. d) Zadavatel sděluje, že nepožaduje možnost sjednávání nových závazků ze smlouvy (vyjma závazek poskytnout plnění nezbytné po ukončení smlouvy pro účel zajištění kontinuity).

Ad 4. e) Zadavatel sděluje, že neuvažuje o nahrazení výše uvedených ustanovení znění ZD ve smyslu § 100 ZZVZ.

Ad 5. Zadavatel sděluje, že přeformuloval text čl.X odst.2 SoD, aby vyhověl připomínce uchazeče.

Nový vzor přílohy č. 5b – Návrh smlouvy o dílo je přílohou této dodatečné informace.

Na základě tohoto doplnění NEbude zadavatel prodlužovat lhůtu pro podání nabídek.

V Bílině dne 28.12.2022

Mgr. Zuzana Schwarz Bařtipánová
starostka