

Služby mobilního operátora GSM

Otázka č. 1:

Dobrý

den,

Tímto žádáme Zadavatele o zodpovězení dodatečného dotazu k veřejné zakázce „Služby mobilního operátora GSM“:

„Zadavatel v bodě 3.2. ZD požaduje totožné podmínky pro zaměstnance a rodinné příslušníky, tedy třetí osoby které nemají s činností Zadavatele nic po pracovní právní stránce společného. Upozorňuje zadavatele, že vzájemným neoddělitelným spojením poptávky po mobilních službách pro své potřeby a po službách pro soukromé účely zaměstnanců do jedné veřejné zakázky by se zadavatel mohl dostat do rozporu se zákonem č. 134/2016 Sb., o zadávání o veřejných zakázek, v platném znění (dále jen „ZZVZ“). V takovém případě podmínky (především cenové) pro služby využívané k soukromým účelům zaměstnanců (tedy soukromé služby nehrazené z veřejných prostředků) nutně, a nikoli hospodárně, ovlivní cenu a výběr dodavatele služeb určených ke služebním účelům zadavatele (tedy služeb, které z veřejných prostředků hrazeny budou).“

Tím, že zadavatel podmínil účast v zadávacím řízení tím, že dodavatel je povinen nabídnout vedle služeb pro zadavatele i služby určené k soukromým účelům jeho zaměstnanců, by zadavatel mohl porušovat základní zásady zadávání veřejných zakázek, a to zásadu rovného zacházení a zákazu diskriminace uvedených § 6 ZZVZ. Uvedeným postupem zadavatel diskriminuje ty dodavatele, kteří o poskytování služeb zaměstnancům pro jejich soukromé účely nemají zájem a kterým tím znemožňuje účastnit se za rovných podmínek zadávacího řízení na tu část služeb, která je určena pro zadavatele, a která především musí být soutěžena postupem dle ZZVZ, tedy transparentně, nediskriminačně a s respektem k zásadě rovného zacházení ke všem dodavatelům. Na základě výše uvedeného dodavatel žádá, aby zadavatel zadávací podmínku ohledně poskytování služeb vysoutěžených ve veřejné zakázce rodinným příslušníkům zaměstnanců Zadavatele uvedenou v bodě 3.2.- zcela odstranil anebo, aby zaměstnanecký program stanovil jako nepovinnou součást nabídky na veřejnou zakázku s tím, že jednotliví dodavatelé jsou oprávněni navrhnout vlastní rozsah takového programu (bez povinnosti předložit návrh smlouvy).“

S pozdravem

Dagmar Munžilová
Vodafone Czech Republic a.s.

Odpověď č. 1:

Zadavatel nepožaduje totožné podmínky pro zaměstnance a rodinné příslušníky. Skutečnost, že v bodě 3. 4. ZD je u SIM karet dle čl. III bod 3. 3. požadována možnost označování soukromých hovorů a jejich oddělená fakturace v rámci jednotlivých faktur, je stanovením technického požadavku (požadované úrovně technické způsobilosti) dodavatele, který je přiměřený ve vztahu k velikosti, složitosti a technické náročnosti dané zakázky, a který má pomoci posoudit jeho technickou způsobilost danou veřejnou zakázku realizovat. Přiměřenost technických požadavků je nutno hodnotit vždy ve vztahu ke konkrétní veřejné zakázce. Smyslem stanovení takového technického požadavku je to, aby nabídku podali účastníci technicky způsobilí ke splnění veřejné zakázky.

Cena dle přílohy 3 ZD – „Cena soukromého volání“ není součástí hodnotících kritérií této veřejné zakázky . SIM karty pro rodinné příslušníky zaměstnance zadavatele nebudou zahrnuty do smlouvy pro zadavatele, rodinní příslušníci zaměstnanců zadavatele budou tedy v případě jejich zájmu o poskytnutí dané služby s dodavatelem uzavírat samostatné smlouvy za podmínek, které nejsou obsahem smluvního vztahu mezi zadavatelem a dodavatelem (viz bod 3.5. ZD).

Diskriminací ve smyslu § 6 odst. 2 zák. č. 134/2016 Sb. by bylo jednání zadavatele, který by přistupoval v téže situaci a v týchž otázkách k některým účastníkům zadávacího řízení procedurálně nebo obsahově jinak, než ke zbylým. Účelem zákona č. 134/2016 Sb. je zajištění hospodárnosti, efektivnosti a účelnosti nakládání s veřejnými prostředky, přičemž těchto cílů má být dosaženo zajištěním hospodářské soutěže a konkurenčního prostředí mezi dodavateli. Zadavatel přitom má možnost stanovit technické požadavky na účastníky, pokud jsou přiměřené ve vztahu k velikosti, složitosti a technické náročnosti konkrétní veřejné zakázky a nevychází pouze ze zjevné libovůle zadavatele.

V návaznosti na uvedený dotaz došlo k úpravě zadávací dokumentace, a to:

a) v čl. III PODMÍNKY bod 3. 5. (v části Technické podmínky), jehož nové znění je uvedeno v textu níže:

3.5. Dodavatel sdělí, zda a za jakých podmínek může umožnit uzavření smlouvy na poskytování hlasových a datových služeb a služeb mobilního internetu – SIM karty pro rodinné příslušníky zaměstnanců SÚS JMK:

Výše uvedené SIM karty nebudou přímo pod smlouvou zadavatele, zaměstnanci si budou uzavírat u poskytovatele samostatné smlouvy. Zadavatel požaduje, aby v případě, že dojde k samostatnému uzavření smlouvy na SIM rodinných příslušníků, byly tyto smlouvy zapojeny také do VPN zadavatele (SIM propojeny v jedné VPN).

b) v čl. III bod 3. 24 PODMÍNKY (část Obchodní podmínky), jenž nově zní:

3. 24. V případě, že se po uzavření smlouvy ukáže, že dodavatel není schopen splnit deklarované technické podmínky (včetně odděleného označování soukromých hovorů a jejich oddělené fakturace), je zadavatel na dodavateli oprávněn písemně uplatnit smluvní pokutu, až do výše 5.000,00 Kč za každé takové porušení a dodavatel se zavazuje smluvní pokutu uplatněnou zadavatelem zaplatit.

Zadavatel může od smlouvy odstoupit, zjistí-li, že v nabídce dodavatele k předmětné veřejné zakázce byly uvedeny nepravdivé údaje, jakož i v případě, že se prokáže, že dodavatel není schopen splnit deklarované technické podmínky (včetně odděleného označování soukromých hovorů a jejich oddělené fakturace).

Uplatněním práva na zaplacení smluvní pokuty v případě, že dodavatel nesplní deklarované technické podmínky, není dotčeno právo zadavatele v takovém případě od smlouvy odstoupit.

V Brně dne 27. 9. 2022

Mgr. Martina Křivánková Vedoucí právního oddělení

