
VYSVĚTLENÍ ZADÁVACÍ DOKUMENTACE Č. 2

K VEŘEJNÉ ZAKÁZCE

POSKYTOVÁNÍ GSM SLUŽEB 2023

ZADAVATEL: KORDIS JMK, a.s.

Sídlem: Nové sady 946/30, 602 00 Brno

Zastoupený: Ing Jaroslav Dohnálek, předseda představenstva

IČO: 26298465

Osoba smluvně zastupující zadavatele:

WALLET s.r.o., Karlovo nám. 14/292, 120 00 Praha 2

doručovací adresa (provozovna): Ant. Navrátila 8, 680 01 Boskovice

Jako osoba pověřená výkonem zadavatelských činností vám v souladu s § 43 zákona č. 134/2016 Sb., o zadávání veřejných zakázek (dále jen „ZZVZ“) zasíláme vysvětlení zadávací dokumentace poskytnuté zadavatelem k výše uvedené veřejné zakázce na služby zadávané ve zjednodušeném podlimitním řízení dle § 53 ZZVZ.

Dotaz č. 1

Zadavatel v obchodních podmínkách k veřejné zakázce stanovil obchodní podmínku, podle které je plnou rychlostí myšleno bez omezení v nejvyšších pásmech datových služeb 4G a 5G sítích. Z toho není patrné, jakou rychlost zadavatel v minimálních požadavcích na jednotlivé tarify vlastně poptává, zdali rychlost 4G, nebo 5G. Postup, kdy na jedné straně zadavatel nevyžaduje konkrétní minimální rychlosti datových přenosů, ale na druhé straně nutí jednotlivé dodavatele, aby jej neomezovali ve využití nejnovější technologie, způsobuje netransparentnost zadání a vede k hodnocení naprosto nesrovnatelných nabídek.

Naprosto nepřijatelný je postup, kdy bude kvalitativně lepší operátor nucen používat nejmodernější technologie (do jejichž pořízení v minulosti investoval nemalé částky), kdežto operátorovi „horšímu“ se jeho deficit „odpustí“ a bude moci cenově konkurovat na technologicky méně kvalitní a z hlediska plnění veřejné zakázky méně výhodné síti. Zadavatel bohužel nastavil podmínky soutěže přesně takto a dopustil se tak skryté diskriminace kvalitněji technologicky vybavených operátorů. S ohledem na vágnost požadavků zadávací dokumentace splní požadavky zadávací dokumentace totiž také dodavatelé, kteří nabízejí plnění kvalitativně horší. Zadavatel se tak vlastní vinou dostal do situace, kdy lze důvodně předpokládat, že v zadávacím řízení obdrží neporovnatelné nabídky.

Vymezení předmětu plnění veřejné zakázky, založené nikoliv na konkrétní a pro všechny dodavatele shodné specifikaci, je nejenom nedostatečné z pohledu odborného, avšak současně odporuje i příslušným ustanovením ZZVZ, a to především § 36 odst. 3 ZZVZ, které ukládá zadavateli vymezení předmět veřejné zakázky v podrobnostech nezbytných pro účast dodavatele v zadávacím řízení, a dále § 89 ZZVZ, podle kterého mohou technické podmínky rovněž odkazovat na konkrétní výrobní proces

nebo metodu poskytování požadovaných služeb, a to i tehdy, kdy uvedené faktory nejsou součástí jejich věcné podstaty, za podmínky, že souvisejí s předmětem veřejné zakázky a jsou přiměřené k její hodnotě i cílům.

Odpověď č. 1

Zadavatel má za to, že předmět veřejné zakázky vymezil dostatečně transparentně, a to tak, že požaduje plnou rychlost přenosu dat v pásmech 4G, ale zároveň tam, kde běžně operátor nabízí rychlost 5G, nebude rychlost přenosu dat operátorem dodatečně omezována.

Dotaz č. 2

Zadavatel v obchodních podmínkách k veřejné zakázce stanovil obchodní podmínku, podle které je dodavatel povinen zabezpečit dostupnost datových služeb pro ELP, VAL a AUT s celkovou měsíční dostupností 99 % v rámci území Jihomoravského kraje a kraje Vysočina. Zadavatel dále v bodě 8) obchodních podmínek k veřejné zakázce stanoví minimální roční dostupnost služeb. V případě nedodržení tohoto požadavku má zadavatel právo vypovědět smlouvu s tím, že dodavatel bude v takovém případě povinen uhradit objednateli veškeré náklady jako náhradu škod zadavatele vzniklé po ukončení smlouvy z důvodu neplnění uvedené povinnosti dodavatele s nutností přejít k jinému operátorovi. Zadavatel je zároveň oprávněn uložit dodavateli smluvní pokutu při výpadku signálu ve výši 10.000,- Kč za každý, i započatý den, ve kterém došlo k výpadku signálu.

Dodavatel upozorňuje zadavatele, že v případě mobilních služeb se jedná o služby negarantované. Úroveň pokrytí je dána rozsahem a kvalitou existující sítě každého z operátorů, dostupnost a spolehlivost služby je pak ovlivňována zejména fyzikálními vlastnostmi (podmínkami šíření radiového signálu), technickými, geografickými, povětrnostními vlivy, podmínkami apod., a nelze je tedy (na rozdíl od např. podzemního vedení u fixních služeb) jakkoliv garantovat. Smluvní pokuta za nedodržení dostupnosti tak plní funkci paušální náhrady škody.

Výše uvedené podmínky veřejné zakázky jsou v přímém rozporu s ustanovením § 64 odst. 12 zákona č. 127/2005 Sb., o elektronických komunikacích, v platném znění (dále jen „ZoEK“), který stanoví, že pokud službu bylo možno využít jen částečně, anebo ji nebylo možno využít vůbec pro závadu technického nebo provozního charakteru na straně podnikatele poskytujícího službu, je tento povinen zajistit odstranění závady a přiměřeně snížit cenu nebo po dohodě s účastníkem, který je koncovým uživatelem, zajistit poskytnutí služby náhradním způsobem. Podnikatel poskytující službu elektronických komunikací není povinen nahradit jejím uživatelům škodu, která jim vznikne v důsledku přerušení služby nebo vadného poskytnutí služby. Tím je stanoveno vyloučení odpovědnosti podnikatele za škodu, která vznikla účastníkovi, který je koncovým uživatelem v důsledku vadného poskytnutí služby, například v důsledku neuskutečnění určité finanční transakce realizované prostřednictvím služeb elektronických komunikací apod. V této podobě nelze tuto obchodní podmínku akceptovat, jelikož dodavatel nemůže převzít odpovědnost za v případě výpadku dodávaných služeb a hradit zadavateli smluvní pokutu jako paušální náhradu škody.

Pokud zadavatel obchodní podmínky neupraví, upozorňuje dodavatel zadavatele, že nelze po dodavateli spravedlivě požadovat, aby hradil zadavateli smluvní pokutu v případě nedostupnosti

služby. Změní zadavatel obchodní podmínky k veřejné zakázce tak, aby byly v souladu s § 64 odst. 12 zákona o elektronických komunikacích?

Odpověď č. 2

Zadavatel ve svých obchodních podmínkách stanovuje možnost uložení smluvní pokuty za nedodržení dostupnosti služeb, ale zároveň také deklaruje, že „zásahy, které poskytovatel není schopen ovlivnit, jsou ze sankcí vyjmuty“. Smluvní pokuta nemá sloužit jako „paušální náhrada škody“, ale má eliminovat případy, kdy dojde k „poruše služeb“, tj. stavu, kdy služby nejsou dostupné v důsledku úplného výpadku zaviněného poskytovatelem a dále pomoci zajistit, aby operátor zabezpečil v co nejkratší době nápravu.

Zadavatel rozhodl o ponechání původní lhůty pro podání nabídek tak, jak je stanovena v zadávací dokumentaci.

V Brně, dne /dle elektronického podpisu/

v z. Ing. Martin Cetkovský
WALLET s.r.o.