

Naše zn. 9031/2021-SŽ-OŘ PLZ-ÚPI
Evidenční č. VZ 65421028

Uveřejněním v elektronickém nástroji E-ZAK

Vyřizuje Tereza Šnebergrová
E-mail Snebergrova@spravazeleznic.cz

Datum 29. dubna 2021

Odověď na dotaz k zadávací dokumentaci

Správa železnic, státní organizace, se sídlem Praha 1, Nové město, Dlážďená 1003/7, PSČ 110 00 zapsaná v obchodním rejstříku, vedeném Městským soudem v Praze, oddíl A, vložka 48384, Organizační jednotka Oblastní ředitelství Plzeň, Sušická 1168/23, PSČ 326 00 Plzeň upřesňuje zadávací dokumentaci vztahující se k veřejné zakázce:

Název VZ: **Oprava kolejí a výhybek v uzlu Plzeň a na trati Plzeň – Blatno**
Číslo VZ: 65421028
Č.j.: 7610/2021-SŽ_OŘ PLZ-ÚPI
Datum: 12. 04. 2021

Dotaz k zadávací dokumentaci:

Uchazeč se v rámci zakázky seznámil vedle dalšího i se smluvními podmínkami a zaznamenal, že v bodě 6.2. a násl. návrhu smlouvy o dílo zadavatel požaduje, aby případné subdodavatelské smlouvy obsahovaly stejnou či kratší dobu splatnosti a takové povinnosti navíc zadavatel zajišťuje i možností uložení opakované finanční sankce.

K tomu uchazeč uvádí, že požadavek zadavatele považuje za diskriminační, zasahující do výlučně jemu náležících práv, když tyto okolnosti jsou toliko upraveny samostatným civilním předpisem, zákonem s možnou smluvní volností v odůvodněných případech.

Zadavatel se tak podle názoru uchazeče neoprávněně snaží vnést práva a povinnosti nad rámec jeho smluvního vztahu do vztahu uchazeče a subdodavatele, což nenajde oporu v rovné hospodářské soutěži.

Vztah uchazeče a subdodavatele je výsostným suverénním postavením dvou rovnoprávných subjektů, které s investorským závazkem - mimo rámce plnění hlavního dodavatele - nic nespojuje. Investor díla, pokud by chtěl svými ustanoveními zasahovat do subdodavatelských vztahů, musel by tak paradoxně nutně nést i odpovědnost a případnou spoluúcast na např. neplnění závazku dodavatele subdodavatelům.

Vedle toho by takové podmínky mezi investorem a dodavatelem mohly navíc založit i odpovědnost za zvýhodňování věřitele, to v případech, když by dodavatel byl povinen plnit konkrétnímu subdodavateli na základě mimosmluvní povinnosti subdodavatelského vztahu a nikoli tak, jak ze všech aktuálních okolností povinného subjektu vyplývá (S péčí řádného hospodáře a poctivého podnikatelského úsudku).

A konečně právě smluvní volnost v případných platbách může v některých odůvodněných případech sledovat i oprávněný hospodářský zájem a postavení dodavatele na trhu. A podobně, kdyby dodavatel byl nucen plnit ještě dříve před plněním investorem, budou jeho náklady nutně vyšší o úvěrové provozní prostředky, které by pak bylo nutné zohledňovat na ceně; to může některé soutěžitele skrytě uvést do neoprávněné výhody.

Domníváme se, že takovým postupem zadavatel překračuje rámec veřejného zadávání a ve snaze zřejmě rychlé likvidity vytváří nerovné konkurenční prostředí, které je z určitých pohledů diskriminační a tím nepřipustné.

Prosíme tedy zadavatele o vysvětlení a odůvodnění jeho postupu, případně o opětovné uvážení smluvních podmínek a upuštění od diskriminačních ustanovení smlouvy.

Odpověď na dotaz k zadávací dokumentaci:

Zadavatel je dle ustanovení § 6 odst. 4 zákona č. 134/2016 Sb. o zadávání veřejných zakázek, v aktuálním znění (dále jen „ZZVZ“) povinen při vytváření zadávacích podmínek dodržovat zásady sociálně odpovědného zadávání, pokud je to vzhledem k povaze a smyslu zakázky možné. Tato povinnost se dle výkladu ZZVZ uplatní i při zadávání podlimitních sektorových zakázek, které nejsou zadávány v zadávacím řízení dle ZZVZ.

Sociálně odpovědným zadáváním se dle § 28 odst. 1 písm. p) ZZVZ rozumí postup podle ZZVZ, při kterém má zadavatel povinnost zohlednit například pracovní příležitosti, sociální začlenění, důstojné pracovní podmínky a další sociálně relevantní hlediska spojená s veřejnou zakázkou.

Zadavatel je současně vázán pokynem Ministra dopravy ze dne 18. 9. 2018 o odpovědném zadávání (dále jen „Pokyn MD“) zavazující organizace v resortu dopravy k využívání prvků odpovědného zadávání. V Pokynu MD jsou u stavebních prací (mimo jiné) uvedeny mezi doporučenými postupy tyto požadavky:

- Požadavek, aby dodavatelé sjednali a dodržovali srovnatelné smluvní podmínky se svými poddodavateli, jako jsou podmínky sjednané ve smlouvě na plnění veřejné zakázky se zadavatelem, a to v rozsahu výše smluvních pokut a délky záruční doby; smluvní podmínky se považují za srovnatelné, bude-li výše smluvních pokut a délka záruční doby shodná se smlouvou na veřejnou zakázku, případně mohou být pro poddodavatele výhodnější, stanoví-li si to dodavatel.
- Požadavek na řádné a včasné plnění finančních závazků svým poddodavatelům, kdy za řádné a včasné plnění se považuje plné uhrazení poddodavatelem vystavených faktur za plnění poskytnutá k plnění veřejné zakázky, a to vždy do 3 – 10 pracovních dnů od obdržení platby ze strany zadavatele za konkrétní plnění.

Zadavatel zapracoval uvedená doporučení do svých vnitřních předpisů částečně, kdy se rozhodl požadovat po svých dodavatelích, aby při realizaci stavebních prací pro zadavatele zajistili rovnocenné platební podmínky, tedy stejnou nebo kratší dobu splatnosti daňových dokladů, jako má sjednáno dodavatel se zadavatelem. Oproti doporučením Ministerstva dopravy, které zmiňují i rovnocenné smluvní pokuty a záruční doby, či úhradu daňových dokladů poddodavatele do 10 pracovních dnů od obdržení platby od zadavatele, jde o výrazně mírnější požadavek.

Požadavek na rovnocenné platební podmínky vůči poddodavatelům je již od počátku odpovědného zadávání jedním z nejčastěji zmiňovaných postupů v odborné veřejnosti a současně i nejčastěji aplikovatelným postupem. Vzhledem k tomu, že tento požadavek dopadá na všechny potenciální dodavatele veřejné zakázky stejně, není tento požadavek dle názoru zadavatele diskriminační, jelikož žádného z potenciálních dodavatelů přímo ani nepřímo nevýhodňuje.

Zadavatel má za to, že stanovením předmětného požadavku postupoval v souladu s povinnostmi uloženými zadavateli jak § 6 odst. 4 ZZVZ, tak i Pokynem MD, přičemž zadavatel postupoval s ohledem na své postavení předního investora prací na železniční infrastruktuře velmi konzervativně, když s ohledem na prvotní nasazení aplikace principů odpovědného zadávání nevyužil plný rozsah doporučených požadavků ze strany Ministerstva dopravy.

S pozdravem

Ing. Radek Makovec
ředitel Oblastního ředitelství Plzeň

(podepsáno elektronicky)

Ověřovací doložka změny datového formátu dokumentu podle § 69a zákona č. 499/2004 Sb.

Doložka číslo: 1475315

Původní datový formát: application/pdf

UUID původní komponenty: 19e2e439-482e-482a-a5f0-61fdfa2ee13d

Jméno a příjmení osoby, která změnu formátu dokumentu provedla:

System ERMS (zpracovatel dokumentu Tereza ŠNEBERGROVÁ)

Subjekt, který změnu formátu provedl: Správa železnic, státní organizace

Datum vyhotovení ověřovací doložky: 29.04.2021 12:02:00



ab1de860-dbdf-43de-a905-ccf3e3035c64