

Váš dopis zn.
Ze dne
Naše zn. 50058/2022-SŽ-GŘ-O8
Listů/příloh 1/0

Vyřizuje Denisa Kravcová
Telefon ---
Mobil ---
E-mail ---

Datum 19. 7. 2022

Věc: Vysvětlení Výzvy k podání nabídky č. I.

Podlimitní sektorová veřejná zakázka na dodávky s názvem:

„Výstavba interní certifikační autority a implementace systém u pro bezpečnou správu privátních klíčů“

Správa železnic, státní organizace (dále jen „Zadavatel“) obdržela dne 18. 7. 2022 ve 14:13 hod. žádost o vysvětlení výzvy k podání nabídky. Zadavatel formou Vysvětlení výzvy k podání nabídky č. I odpovídá na tuto žádost doručenou k veřejné zakázce následovně:

Dotaz č. 1:

Nelimitovaná náhrada škody:

Zadavatel v příloze č. 7 (zejména část 20) požaduje právo na náhradu škody bez omezení. S ohledem na princip proporcionality v souladu s EU direktivou (The European Procurement Directive of 2014, in compliance with the Treaty on the Functioning of the European Union - TFEU), by měl zadavatel právo na náhradu škody, která může z porušení povinností odpovědné strany při plnění smlouvy vzniknout poškozené smluvní straně, omezit tak, aby přiměřeně pokryl smluvní rizika. Neměl by se však pokoušet na nastavení limitace vydělávat (např. kumulací smluvních pokut a náhrady škody v plné výši), jelikož toto bude mít podstatný vliv na cenu a za stejné plnění tak bude platit více. Absence přiměřené limitace práva na náhradu škody či kumulace škody se sankcemi může mít vliv na cenu bez zlepšení získaného plnění, v takovém případě by tak zadavatel nekonal jako řádný hospodář. Navíc hrozí, že zadavatel tímto odradí seriózní dodavatele.

Pokud by zadavatel trval na neomezeném právu na náhradu škody a absenci jakékoliv limitace nároku na smluvní pokuty, fakticky by těmto znemožnil podání nabídky těm kvalifikovaným zájemcům, kteří uplatňují na nadnárodní úrovni své standardizované smluvní podmínky včetně limitace práva na náhradu škody a smluvní pokuty. Stejně tak se může jednat i o nástroj nepřímé diskriminace. Zejména společnosti kotované na světových burzách jsou povinny ve smlouvách limitovat právo na náhradu škody v případech, ve kterých to umožňuje příslušný zákon a nemohou zásadně zvýhodnit nebo znevýhodnit své zákazníky oproti jiným.

Navrhujeme proto do Smlouvy o dílo doplnit omezení práva na náhradu škody, například:

X.Y Smluvní strany výslovně omezují právo na náhradu škody, která může při plnění této Smlouvy jedné smluvní straně vzniknout, a to na celkovou částku rovnající se Ceně dle této Smlouvy. Ušlý zisk, nepřímé a následné škody se zásadně nenahrazují. Práva na náhradu škody

přesahující částku ve výši dle předchozí věty a práva na náhradu ušlého zisku a veškerých nepřímých a následných škod se smluvní strany vzdávají. Ustanovení § 2898 občanského zákoníku však tímto není dotčeno.

Odpověď č. 1:

Příloha č. 7 Smlouvy – Obchodní podmínky ke Smlouvě o dílo ve spojení s Přílohou č. 6 Smlouvy – Zvláštní obchodní podmínky pro Zakázky v oblasti ICT jsou standardizované obchodní podmínky Zadavatele, které jsou ve smlouvách uzavíraných Zadavatelem běžně užívané. Navrhovaná limitace náhrady škody ve výši 100 % z Ceny dle Smlouvy by nemusela stačit k pokrytí škody způsobené dodavatelem. Zadavatele je navíc povinen jednat s péčí řádného hospodáře, tedy zajistit náhradu škody, jež by mu mohla vzniknout z porušení povinností dle Smlouvy. Výtku, že absence limitace práva na náhradu škody není v souladu s principem jednání řádného hospodáře, tak Zadavatel nepokládá za důvodnou. Zadavatel proto setrvává na původním znění Smlouvy, a to včetně odkazů na Přílohu č. 7 Smlouvy – Obchodní podmínky ke Smlouvě o dílo ve spojení s Přílohou č. 6 Smlouvy – Zvláštní obchodní podmínky pro Zakázky v oblasti ICT.

Dotaz č. 2:

Nelimitované smluvní pokuty:

Zadavatel v příloze č. 3 (zejména v čl. 16) požaduje smluvní pokuty bez omezení. V případě, že nad rámec ustanovení Občanského zákoníku požaduje Zadavatel kromě smluvní pokuty i náhradu související škody, považujeme smluvní pokuty za motivační nástroj, nikoli paušální náhradu škody. S ohledem na princip proporcionality v souladu s EU direktivou (The European Procurement Directive of 2014, in compliance with the Treaty on the Functioning of the European Union - TFEU), by měl zadavatel v závislosti na rizicích, vyplývajících z poskytování plnění, nastavit výšku smluvních pokut / slev tak, aby odpovídala důležitosti smluvní povinnosti sankcionované smluvní pokutou a byla pro dodavatele motivací řádně plnit. Příliš vysoké nebo neomezené smluvní pokuty mohou mít vliv na cenu bez zlepšení získaného plnění, v takovém případě by tak zadavatel nekonal jako řádný hospodář. Navíc hrozí, že zadavatel tímto odradí seriózní dodavatele, kteří by byli připraveni tato rizika reálně nést.

Navrhujeme proto do Smlouvy o dílo doplnit omezení výšky smluvních pokut, například:

X.Y Součet všech smluvních pokut požadovaných od jedné smluvní strany dle této Smlouvy nesmí přesáhnout 10 % ceny Díla dle této Smlouvy, přičemž smluvní pokuty za porušení důvěrnosti informací a porušení závazku nezaměstnat pracovníky přidělené druhou stranou se do tohoto limitu nezapočítávají. Zaplacením smluvní pokuty se příslušná smluvní strana nezbavuje povinnosti nahradit škodu, která porušením povinnosti vznikla, v rozsahu převyšujícím výši smluvní pokuty. Zaplacení jakékoliv smluvní pokuty nezbavuje povinnou stranu povinnosti splnit své závazky, pokud tato smlouva nestanoví jinak.

Odpověď č. 2:

Čl. 16 Přílohy č. 3 Výzvy, tj. Smlouvy je nutné vykládat v souladu s Přílohou č. 7 Smlouvy – Obchodní podmínky ke Smlouvě o dílo ve spojení s Přílohou č. 6 Smlouvy – Zvláštní obchodní podmínky pro Zakázky v oblasti ICT. Zadavatel upozorňuje, že se jedná o standardizované obchodní podmínky Zadavatele, které jsou ve smlouvách uzavíraných Zadavatelem běžně užívané. Navrhovanou úpravu zadávacích podmínek spočívající v zavedení limitace sankcí Zadavatel neakceptuje, a to z důvodu, že limitace smluvních pokut do výše 10 % Ceny dle Smlouvy by nebyla dostačující. Stávající znění Smlouvy ve spojení s Přílohou č. 7 Smlouvy a Přílohou č. 6 Smlouvy navíc váže výši smluvních pokut právě k Ceně dle Smlouvy, aby tak byla zachována proporcionalita smluvních pokut.

Závěr

Vzhledem k tomu, že Zadavatel neprovedl změnu zadávacích podmínek a na svých podmínkách zcela setrval, rozhodl se ponechat lhůtu pro podání nabídky v původní podobě, a to do 3. 8. 2022 do 8.30 hod.

.....

Ing. David Miklas

Ředitel Správy železničních informačních technologií

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

Doložka číslo: 2866297

Původní datový formát: application/pdf

UUID původní komponenty: 70fa9be2-c5e4-4cf7-85d4-65aa6a31f436

Jméno a příjmení osoby, která změnu formátu dokumentu provedla:

System ERMS (zpracovatel dokumentu Denisa KRAVCOVÁ)

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

Datum vyhotovení ověřovací doložky: 19.07.2022 14:52:00



a42acc30-c5cd-4435-9623-729babaaba43