

VĚC: Vysvětlení zadávací dokumentace k veřejné zakázce „Zajištění telekomunikačních služeb v mobilních sítích pro město Nový Jičín“, zahájené uveřejněním zadávací dokumentace na profilu zadavatele dne 26.08.2019

Na základě ustanovení § 98 zákona č.134/2016 Sb. o zadávání veřejných zakázek v platném znění (dále jen „ZZVZ“), zadavatel poskytuje uchazečům vysvětlení zadávací dokumentace.

Otázka č. 1

Zadavatel mj. požaduje „zajištění volání a odesílání SMS zpráv v rámci této sítě VPN zdarma“.

Dovolujeme si upozornit, že vnitropodniková podniková síť (VPN) je z podstaty věci koncipovaná jako služba specifické služby volání mezi SIM kartami dané organizace a není přizpůsobena k zajištění SMS služeb. Z tohoto důvodu nelze SMS „zdarma“ jako službu ve VPN poskytnout. Dle informací z telekomunikačního trhu tuto službu poskytuje jen jediný poskytovatel a z tohoto důvodu by trvání Zadavatele na této podmínce mohlo dojít k porušení rovného zacházení a zákazu diskriminace dle § 6 ZZVZ.

Z výše uvedeného žádáme o zrušení požadavku zasílání SMS v rámci VPN zdarma.

Odpověď č. 1

Zadavatel považuje upozornění dodavatele ve vztahu k následnému obsahu otázky č. 1 za rozporuplné, když tento uvádí, že SMS „zdarma“ nelze jako službu ve VPN poskytnout a následně informuje, že dle zjištění z telekomunikačního trhu tuto službu poskytuje jediný poskytovatel. Dodavatel navíc neuvádí, z jakého důvodu není poskytnutí takové služby možné, jediným vysvětlením je slovní spojení „z podstaty věci“.

Stávající smlouva města Nový Jičín na poskytování telekomunikačních služeb byla uzavřena před šesti lety. Za tuto dobu se trh v této specifické oblasti rozvinul jak v rozsahu poskytovaných služeb, tak v tvorbě cenové politiky.

Jednou z povinností územně samosprávného celku je efektivně, účelně a hospodárně vynakládat veřejné prostředky. Proto při specifikaci budoucího předmětu smlouvy zadavatel jako jednu z podmínek účasti v zadávacím řízení požaduje zajištění volání a odesílání SMS zpráv v rámci sítě VPN zdarma.

Na webových stránkách společnosti Vodafone Czech Republic, a.s., s datem poslední úpravy 14.05.2019, je mimo jiné uvedeno: ...“Pro bezplatné volání a posílání SMSek v rámci firmy můžete využít službu VPN firma neomezeně – pro zákazníky s rámcovou smlouvou je služba zdarma...”

Zadavatel vychází z předpokladu, že akceptace podmínky zajištění odesílání SMS zpráv v rámci sítě VPN zdarma je otázkou obchodní strategie a individuálního přístupu k zákazníkovi každého dodavatele. Zadavatel má za to, že touto podmínkou přistupuje ke všem dodavatelům stejně, tedy v souladu se zásadou rovného zacházení, a nedopouští se tak ani porušení zákazu diskriminace dle § 6 ZZVZ. Vzhledem k výše uvedené absenci odůvodnění dodavatel svým upozorněním tento předpoklad zadavatele nezpochybil.

Otázka č. 2

Zadavatel požaduje možnost vytvoření neomezeného počtu fakturačních skupin. Dovolujeme si upozornit, že každý systém jakéhokoli dodavatele je vždy limitován a není tak možné zajistit neomezenou kapacitu. Z tohoto důvodu žádáme zadavatele o vyčíslení počtu fakturačních skupin.

Odpověď č. 2

Zadavatel upravuje Přílohu č. 1 - Návrh Smlouvy o zajištění telekomunikačních služeb v mobilních sítích, zadávací dokumentace, a to v Čl. 2, odst. 2 bodě 2.1. odrážce patnácté z původního textu: „možnost vytvoření neomezeného počtu fakturačních skupin,“ na nový text: „možnost vytvoření až 50 fakturačních skupin.“ Upravený návrh smlouvy je přílohou č. 1 tohoto vysvětlení zadávací dokumentace.

Otázka č. 3

Zadavatel v rámci specifikace datových tarifů požaduje samostatná neomezená data. Dovolujeme si upozornit, že samostatná nabídka na takový datový balíček na současném trhu neexistuje a balíček s neomezeným datovým provozem je možný pouze v kombinaci s neomezeným hlasovým tarifem. Žádáme tedy zadavatele o odstranění požadavku na neomezený samostatný datový tarif.

Odpověď č. 3

Zadavatel nepožaduje poskytování samostatného datového tarifu, což vyplývá z ust. čl. 2 odst. 2.4. návrhu Smlouvy o zajištění telekomunikačních služeb v mobilních sítích, kde je mj. uvedeno že: ...“hlasové tarify lze využívat samostatně nebo v kombinaci s datovým tarifem.“ Možnosti libovolné kombinace hlasových a datových tarifů zadavatel v současné době na základě stávající smlouvy využívá, proto se neztotožňuje s tvrzením uchazeče, že poskytnutí služby datového tarifu s neomezeným provozem je možné pouze v kombinaci s neomezeným hlasovým tarifem.

Otázka č. 4

Zadavatel mj. uvádí „Účastník se nezavazuje k minimálnímu odběru hlasových, textových a datových služeb ani k minimálnímu měsíčnímu finančnímu plnění (minimální měsíční fakturace), s tím, že se smlouva uzavírá na dobu neurčitou, kdy obě smluvní strany jsou oprávněny vypovědět tuto smlouvu s dvoutříměsíční výpovědní dobou, která započne běžet prvního dne následujícího kalendářního měsíce.“ Zadavatel zároveň po dodavateli požaduje finanční dotaci na nákup HW ve výši 200 000,- Kč bez DPH, čímž vystavuje dodavatele nepřiměřenému riziku.

Dodavatel v této souvislosti žádá zadavatele buď:

- a) o změnu uvedené textace, neboť stávající textace je v rozporu se základní zásadou přiměřenosti a nepřiměřeně narušuje právní jistotu smluvního vztahu a vystavuje dodavatele riziku finanční ztráty. V extrémním případě by celý smluvní vztah mohl trvat pouhé 3 měsíce, přičemž při uzavření smlouvy na tak krátkou dobu by dodavatel mohl přijít o vynaložené prostředky na nákup mobilních telefonů a HW z poskytnuté dotace 200 000,- Kč.
- b) o stanovení minimální měsíční fakturované částky a navrácením čerpané dotace dodavatel v případě výpovědi smlouvy Zadavatelem v době kratší než 12 měsíců.

Odpověď č. 4

Dle ust. čl. 4 odst. 2 návrhu Smlouvy o zajištění telekomunikačních služeb v mobilních sítích jsou obě smluvní strany oprávněny vypovědět Smlouvu s dvoutříměsíční výpovědní dobou. Dle ust. čl. 4 odst. 3 návrhu Smlouvy však lze po dobu prvních 24 měsíců od doby počátku účinnosti smlouvy Smlouvu vypovědět pouze v případě vyjmenovaných porušení Smlouvy, tedy z důvodu sankčních. S ohledem na to nepovažuje zadavatel požadavek na poskytnutí dotace na nákup HW ve výši 200.000,- Kč za nepřiměřený, narušující právní jistotu smluvního vztahu a vystavující dodavatele riziku finanční ztráty. V případě řádného poskytování smluvních služeb dodavatelem neskončí účinnost smlouvy dříve než za 27 měsíců od jejího počátku. Pro případ závažného porušení smlouvy dodavatelem je případná ztráta dodavatele způsobená vyčerpáním dotace součástí sankce za toto porušení.

Otázka č. 5

Zadavatel mj. požaduje tzv. zaměstnanecký program, konkrétně uvádí: „V rámci zaměstnaneckého programu je poskytovatel povinen nabídnout zaměstnancům tarify pro hlasové a datové služby sjednané touto smlouvou. Všechny SIM karty zaměstnaneckého programu budou zařazeny do virtuální firemní sítě účastníka (VPN) a budou využívat volání a odesílání SMS zprávy v rámci této sítě VPN zdarma. Zaměstnanecký program mohou využít všichni zaměstnanci bez nutnosti aktivace nové SIM karty (možný je přechod se stávající SIM kartou od poskytovatele nebo jiného operátora). Počet SIM karet na jednoho zaměstnance v rámci zaměstnaneckého programu je omezen na max. počet 5 Ks. Poskytovatel a účastník se mohou dohodnout na dalším navýšení maximálního počtu SIM. Zaměstnanec není povinen odebrat více než jednu SIM kartu poskytovatele. Smlouva na poskytování telekomunikačních služeb pro zaměstnance bude uzavřena vlastním jménem, na vlastní náklady a na vlastní odpovědnost každého zaměstnance.“ Dovolujeme si zadavatele v této souvislosti upozornit, že je nepřipustné, aby předmětem hodnocení veřejné zakázky, která je z podstaty věci zákonem definována jako nástroj sloužící k získání podmínek nezbytných pro činnost dané organizace, byl i tzv. zaměstnanecký program (SIM karty využívané rodinnými příslušníky zaměstnanců pro osobní potřebu), a to navíc s podmínkou poskytnutí cen vysoutěžených v rámci takové veřejné zakázky. Zadavatel se tímto dostává do rozporu se zákonem č. 134/2016 Sb., o zadávání o veřejných zakázek tím, že poptávku po mobilních službách pro své potřeby a po službách pro soukromé účely zaměstnanců vzájemně neoddělitelně spojí v jedné veřejné zakázce. Žádáme tímto zadavatele o zrušení této podmínky a stanovení pouze možnosti takový program ze strany dodavatele nabídnout a to bez podmínky stejné ceny nabídnuté v rámci plnění veřejné zakázky.

Odpověď č. 5

Dle ust. § 16 odst. 2 ZZVZ je zadavatel do předpokládané hodnoty veřejné zakázky povinen zahrnout hodnotu všech plnění, která mohou vyplývat ze smlouvy na veřejnou zakázku. Dle komentářové literatury “předpokládaná hodnota veřejné zakázky představuje hodnotu zahrnující veškerou úplatu za plnění veřejné zakázky, a to i v případě, že tato úplata je poskytnuta od třetích osob.” (P. Herman, V. Fidler a kolektiv, Komentář k zákonu o zadávání veřejných zakázek, Vydavatelství a nakladatelství Aleš Čeněk, s.r.o., 2016).

Zadavatel se rozhodl poskytnout svým zaměstnancům benefit spočívající v možnosti využití zaměstnaneckého programu.

Dodavatel nespécifikuje, kterou ze zásad zadávání veřejných zakázek zadavatel poptávkou po mobilních službách pro své potřeby a po službách pro soukromé účely zaměstnanců, které vzájemně neoddělitelně spojí v jedné veřejné zakázce, porušuje. Zadavatel umožňuje dodavateli sjednat v rámci jediné veřejné zakázky smlouvu (smlouvy) na plnění, jehož předmětem bude nejen plnění pro zadavatel samotného, ale i pro další klienty, kteří mohou být zahrnuti v zaměstnaneckém programu. Dodavatel tak získá nepoměrně bohatší klientelu, než by získal kontraktem se samotným zadavatelem, přičemž zadavatel logicky očekává, že to bude mít v celkovém ohledu pozitivní cenový dopad i na jednotkové ceny za plnění veřejné zakázky, které od dodavatelů v rámci jejich nabídky získá (množstevní sleva).

Zadavatel tvrzení dodavatele o porušení ZZVZ odmítá jako neopodstatněné.

Mgr. Stanislav Kopecký
starosta města