|  |
| --- |
| **Všetkým záujemcom** |

|  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- |
| Váš list číslo / zo dňa: | Naše číslo:  NCZI-00263-2020-1120-003 | Vybavuje / linka:  Ing. Janka Kavčiaková  [janka.kavciakova@nczisk.skk](mailto:janka.kavciakova@nczisk.skk)  tel.: 02/57 269 741 | Bratislava  23.11.2020 |

**Vec: Žiadosť o nápravu proti podmienkam uvedeným v iných dokumentoch potrebných na vypracovanie ponuky poskytnutých verejným obstarávateľom - stanovisko**

Verejný obstarávateľ obdržal prostredníctvom elektronického komunikačného systému josephine dňa 20.11.2020 žiadosť o nápravu proti reverznej verejnej súťaži na predmet zákazky **„SMS GATEWAY“,** vyhlásenej vo Vestníku verejného obstarávania č 241/2020 pod číslom 42826-MSS dňa 12. 11. 2020 a v Úradnom vestníku Európskej únie č. **2020/S 220-540665** zo dňa 11.11.2020 (ďalej len „verejná súťaž“).

Žiadosť o nápravu bola uplatnená proti podmienkam uvedeným v iných dokumentoch potrebných na vypracovanie ponuky poskytnutých verejným obstarávateľom, podľa § 164 ods. 1 písm. b) zákona č. 343/2015 Z. z. o verejnom obstarávaní a o zmene a doplnení niektorých zákonov v znení neskorších predpisov (ďalej len „zákon o verejnom obstarávaní“).

Odôvodnenie verejného obstarávateľa voči žiadosti o nápravu:

Verejný obstarávateľ posúdil náležitosti predloženej žiadosti o nápravu podľa § 164 ods. 2 ZVO, pričom konštatuje, že žiadosť o nápravu nebola predložená v súlade s ustanoveniami § 164 zákona a dňa 23.11.2020 bola doplnená v súlade s výzvou verejného obstarávateľa.

Žiadosť o nápravu bola uplatnená proti podmienkam uvedeným v iných dokumentoch potrebných na vypracovanie ponuky poskytnutých verejným obstarávateľom, podľa § 164 ods. 1 písm. b) zákona č. 343/2015 Z. z. o verejnom obstarávaní a o zmene a doplnení niektorých zákonov v znení neskorších predpisov (ďalej len „zákon o verejnom obstarávaní“).

Žiadosť o nápravu smerovala proti podmienkam uvedeným v iných dokumentoch potrebných na vypracovanie ponuky poskytnutých verejným obstarávateľom smeruje konkrétne proti podmienkam účasti uvedeným v *časti B3) Obchodné podmienky súťažných podkladov,* ktoré sa týkajú:

Súťažné podklady Časť B3 : OBCHODNÉ PODMIENKY : NÁVRH RÁMCOVEJ ZMLUVY O POSKYTOVANÍ SLUŽIEB

**Článok 1. Predmet Zmluvy**

Predmetom zmluvy je zriadenie a prevádzkovanie služby na hromadné odosielanie SMS, tzv. SMS Gateway. Služba hromadné odosielanie SMS, tzv. SMS Gateway je elektronická komunikačná služba. V zmysle zákona 351/2011 Z.z. o elektronických komunikáciách Podnik, ktorý má oprávnenie poskytovať elektronické komunikačné služby je v prípade poskytovania elektronických komunikačných služieb povinný uzatvárať Zmluvy o poskytovaní verejných služieb . V zmysle § 44 zákona č. 351/2011 Z.z. o elektronických komunikáciách Zmluva musí obsahovať údaje, ktoré musia byť výslovne uvedené priamo v písomnom vyhotovení zmluvy o poskytovaní verejných služieb a to :

a) lehotu prvého pripojenia k sieti

b) obmedzenia, ktoré podnik zavedie na používanie podnikom dodaných koncových zariadení účastníkovi

c) možnosť účastníka zverejniť alebo nezverejniť jeho osobné údaje v telefónnom zozname a informačných službách o účastníckych číslach a možnosť vybrať si, ktoré osobné údaje zverejní podľa § 59 ods. 2,

d) cenu alebo zdroj, spôsob a možnosti získania informácií o cene,

e) informáciu o zúčtovacom období a spôsobe fakturácie v prípade fakturovaných služieb

f) čas trvania zmluvy vrátane minimálnych podmienok používania alebo trvania služby.

Údaje uvedené v odseku 2 § 44 zákona č. 351/2011Z.z. o elektronických komunikáciách môžu byť uvedené v ktorejkoľvek súčasti zmluvy o poskytovaní verejných služieb vrátane všeobecných podmienok alebo cenníka.

Na základe uvedených skutočností, by sme odporúčali aby na konkrétne elektronické komunikačné služby strany uzatvárali osobitné Zmluvy o poskytovaní verejných služieb, súčasťou ktorých budú Všeobecné podmienky.

**Návrh žiadateľa na vybavenie tohto bodu žiadosti o nápravu:**

Týmto žiadame verejného obstarávateľa aby Článok 1 Predmet Zmluvy doplnil o nový bod 1.3 v nasledovnom znení :

1.3 Ak nie je v tejto zmluve dohodnuté inak, Poskytovateľ poskytuje Objednávateľovi služby na hromadné odosielanie SMS, tzv. SMS Gateway na základe osobitných Zmlúv o poskytovaní verejných služieb, prílohou ktorých budú Všeobecné podmienky podľa zákona č. 351/2011 Z. z. o elektronických komunikáciách v znení neskorších predpisov, ktoré sa svojím podpisom stávajú neoddeliteľnou súčasťou tejto Zmluvy

**Článok 2. bod 2.7**

V zmysle §45 zákona 351/2011 Z.z. o elektronických komunikáciách (1) Podnik v reklamačnom poriadku upraví najmä a) podrobnosti o práve účastníka na reklamáciu, b) spôsob uplatňovania reklamácie a spôsob jej vybavenia c) lehotu na podanie reklamácie a lehotu na jej vybavenie, d) spôsob uplatnenia práva účastníka podľa § 43 ods. 10 písm. b). (2) Právo na reklamáciu nemožno v reklamačnom poriadku obmedziť, ak bolo uplatnené v lehote určenej v reklamačnom poriadku; táto lehota nesmie byť kratšia ako 30 dní odo dňa zistenia závady poskytnutej verejnej služby alebo zariadenia. Podnik je povinný písomne oznámiť účastníkovi výsledok prešetrenia jeho reklamácie v lehote, ktorá nesmie byť dlhšia ako 30 dní od doručenia reklamácie, inak sa reklamácia považuje za uznanú. V zložitých prípadoch môže podnik túto lehotu predĺžiť, najviac však o 30 dní; podnik je povinný o predĺžení písomne informovať účastníka pred uplynutím pôvodnej 30 dňovej lehoty s uvedením dôvodov. Lehota je zachovaná, ak podnik odošle svoje oznámenie účastníkovi najneskôr v posledný deň lehoty. Zákazník ma právo v zmysle VP dodávateľa podať reklamáciu vo veci správnosti úhrady za službu, vo veci kvality poskytnutej Služby alebo vo veci namietnutia inej chyby v súvislosti s poskytnutou alebo požadovanou Službou.

**Návrh žiadateľa na vybavenie tohto bodu žiadosti o nápravu:**

Žiadame verejného obstarávateľa aby Zmluva v Článku 2. Bod 2.7 bola upravená nasledovne :

Bod 2.7. Reklamáciu vady je Objednávateľ povinný uplatniť u Poskytovateľa bez zbytočného odkladu po jej zistení, najneskôr však do 30 kalendárnych dní odo dňa zistenia závady poskytnutej verejnej služby, a to v písomnej forme.

**Článok 8. bod 8.9.**

V zmysle zákona č. 351/2011 Z.z. o elektronických komunikáciách poskytovanie elektronických komunikačných služieb je možné len na základe písomne uzatváraných Zmlúv o poskytovaní verejných služieb, ktoré by momentom ich nadobudnutia platnosti a účinnosti sa mali stať Prílohou tejto Rámcovej zmluvy.

**Návrh žiadateľa na vybavenie tohto bodu žiadosti o nápravu:**

Žiadame verejného obstarávateľa aby Rámcová zmluva o poskytovaní služieb v Článku 8. bod 8.9 bola doplnená o novú Prílohu č.4, ktorá bude obsahovať osobitne uzatvárané Zmluvy o poskytovaní verejných služieb v zmysle zákona o elektronických komunikáciách a to v momente nadobudnutia ich účinnosti. Neoddeliteľnú súčasť Zmluvy o poskytovaní verejných služieb budú tvoriť Všeobecné podmienky pre poskytovanie verejných služieb spoločnosti Slovak Telekom,a.s.

Verejný obstarávateľ žiadosti o nápravu verejný obstarávateľ vyhovuje žiadateľovi s nasledujúcou výhradou.

Verejný obstarávateľ upravuje text súťažných podkladov v časti B3 Obchodné podmienky súťažných podkladov v zmysle požiadavky žiadateľa s tým, že:

- zmluvy o poskytovaní verejných služieb a Všeobecné podmienky pre poskytovanie verejných služieb spoločnosti poskytne každý uchádzač svoje a nie je viazaný všeobecnými obchodnými podmienkami spoločnosti Slovak Telekom, a.s.

- zmluvy o poskytovaní verejných služieb a Všeobecné podmienky pre poskytovanie verejných služieb spoločnosti nemôžu byť v rozpore so súťažnými podkladmi a pôvodnými obchodnými podmienkami verejného obstarávateľa uvedenej v časti B3 Obchodné podmienky predmetu zákazky SMS GATEWAY,

- zmluvy o poskytovaní verejných služieb a Všeobecné podmienky pre poskytovanie verejných služieb spoločnosti predložené jednotlivými uchádzačmi nesmú poskytovať neoprávnenú výhodu jednotlivým uchádzačom.

Vzhľadom na obsah namietaných skutočností, ktoré by mohli mať vplyv na vypracovanie ponuky, **primerane predlžujeme lehotu na predkladanie ponúk** a to **do 3.12.2020**, aby bola zabezpečená čestná hospodárska súťaž medzi kvalifikovanými uchádzačmi.

Podľa § 165 ods.3 písm. a) zákona verejný obstarávateľ doručí do siedmich dní od doručenia úplnej žiadosti o nápravu doručenej v lehote podľa § 164 ods. 5 alebo ods. 6 žiadateľovi a všetkým známym záujemcom písomné oznámenie vybavení žiadosti o nápravu s odôvodnením.

S pozdravom Ing. Martin Ďurík, PhD.

predseda komisie