

Popis situace a zadání:

Jihomoravský kraj realizuje projekt „Pořízení nových železničních elektrických jednotek do majetku Jihomoravského kraje“ schválený v rámci výzvy č. 28 Operačního programu Doprava, programu Pořízení a modernizace železničních kolejových vozidel, prioritní osy 1 - Infrastruktura pro železniční a další udržitelnou dopravu, specifického cíle 1.5 - Vytvoření podmínek pro širší využití železniční a vodní dopravy prostřednictvím modernizace dopravního parku (dále jen „projekt“).

Dodavatelem železničních jednotek je společnost ŠKODA TRANSPORTATION a.s. (ŠT) a v rámci realizace projektu dodávky vznesla požadavek na prodloužení termínu dodávek vlakových jednotek. ŠT si v této věci přizvala odborného poradce, který pro dodavatele jednotek zpracoval odborné stanovisko a právní posudek pro prodloužení termínů dodávek, ve kterých dovozuje i) posunutí smluvních termínů plnění o dobu trvání dopadů vyšší moci, ii) informuje o nemožnosti aplikovat smluvní pokuty za nedodržení původních smluvních termínů v důsledku dopadů vyšší moci a iii) důvodu pro vyloučení odpovědnosti za škodu z těchto důvodů.

V kupní smlouvě na dodání elektrických jednotek je upraveno, že jako první musí být dodána jednotka EMU 310 (větší typ jednotky) a teprve poté mohou být dodávány jednotky další (včetně menších EMU 140), a to z důvodu, že na jednotce EMU 310 mají být provedeny Jihomoravským krajem požadované zkoušky na zkušebním okruhu ve Velimi.

ŠT avizovala, že podle jejich předpokladů však bude mít dříve vyrobeny a připraveny k předání jednotky EMU 140, přičemž u zpoždění dodávek argumentuje vyšší mocí (COVID, válka na Ukrajině). V případě, že tomu tak bude a zároveň již proběhnou zadavatelem v kupní smlouvě požadované zkoušky EMU 310, je i z pohledu zadavatele vhodné převzít dříve jednotky EMU 140, byť k oficiální homologaci EMU 310 dojde později.

Na základě naší Výzvy k podání nabídky ze dne 14.07.2022 č.j. JMK 104691/2022 a Vaší nabídky ze dne 20.07.2022 u Vás objednáváme následující právní služby:

1. posouzení tvrzeného vlivu okolností vyšší moci na plnění kupní smlouvy – zejména jejich relevantnost z toho pohledu, zda vůbec jde o okolnosti vyšší moci (okolnosti vylučující odpovědnost, jak jsou definovány smlouvou), zda (a jaký) mají vliv na plnění smlouvy, zda z pozice zadavatele bude Jihomoravský kraj moci akceptovat pozdější termín dodání bez uplatnění sankcí vůči ŠT, zda předmětná situace spadá pod ve smlouvě vyhrazenou změnu závazku nebo zda bude vhodnější ji řešit prostřednictvím dodatku, případně další doporučení, jak se v dané situaci s ohledem na smlouvu, občanský zákoník a ZZVZ zachovat,
2. posouzení možnosti (a případně podmínek pro) provedení změny závazku v souladu se ZZVZ, spočívající zejména ve změně pořadí dodávky jednotek (viz zejména čl. III.2 a IV. 7 kupní smlouvy), ve smyslu návrhu dodatku č. 1 ke kupní smlouvě, předloženého ŠT, kdy by byla odstraněna povinnost dodat jako první jednotku EMU 310 a bylo umožněno zahájit dodávání menších jednotek EMU 140, případně další doporučení a návrhy ustanovení do návrhu dodatku; zde zadavatel upozorňuje, že při konstrukci kupní smlouvy bylo účelem to, aby byla podrobena uživatelským zkouškám dle kupní smlouvy jednotka EMU 310, neboť tato jednotka je nově vyráběna, zatímco s výrobou jednotek obdobných EMU 140 již má dodavatel zkušenosti; podmínkou převzetí jako první EMU 140 by zůstala podmínka, že musí být nejprve provedeny uživatelské zkoušky dle kupní smlouvy pro EMU 310.

Za účelem poskytnutí požadovaného Vám předáváme:

1. Průvodní dopis ŠT ze dne 30.06.2022
2. Posouzení vlivu vis maior na zpoždění dodávek vlaků pro Jihomoravský kraj
3. Memorandum Pojetí vyšší moci z pohledu práva
4. návrh Dodatku č. 1 ke Kupní smlouvě na pořízení nových železničních elektrických jednotek, opatřený komentáři zadavatele, spolu s aktualizovanými přílohami 3 a 5 kupní smlouvy

Posouzení vlivu vis maior na zpoždění dodávek vlaků pro Jihomoravský kraj a Memorandum Pojetí vyšší moci z pohledu práva byly ze strany ŠT aktualizovány dne 22.07.2022, dle sdělení ŠT takto:

- na slide č. 9 bylo doplněno vysvětlení pojmů „Kvantifikované zpoždění“ a „Nutné prodloužení do termínu možného předání“,
- na slide č. 17 bylo doplněno vysvětlení k trvání Spojení, Dokončení, Zkoušení, obdobně platí pro slide č. 18,
- na slide č. 43 a 44 bylo doplněno vysvětlení k prodloužení z důvodu technické infrastruktury v nouzovém stavu (perioda III.),
- došlo k doplnění nových slidů č. 60 a 98 k podrobnostem ohledně dopadu pandemie na hrubou stavbu a na konečnou montáž, konkrétně podrobných údajů v podobě kvantifikace dotčených člověkodnů,
- na slide č. 58 byl opraven nesprávný odkaz na slide č. 56, nyní je odkaz na slide č. 57,
- grafy absencí na slide č. 57 a 95 (hrubá stavba a konečná montáž) byly nahrazeny novými, původní grafy uváděly souhrnné údaje za dotčené společnosti, nově grafy obsahují pouze údaje a hodnoty relevantní z pohledu projektu JMK (nikoli tedy absolutní čísla absencí za ŠKODA TRANSPORTATION/ŠKODA VAGONKA),
- doplněn v mezidobí upřesněný COVID letter Slováckých strojíren, a.s., jeho rekapitulace je na slidech č. 78 až 80, dále viz slide č. 138 a další,
- na slide č. 127 doplněny informace ke COVID letteru Miroslavských strojíren, s.r.o., z tohoto dopisu nicméně není kalkulován dopad na projekt JMK,
- dopady válečného konfliktu ponechány v původní podobě, zde se jedná o informativní odhad do budoucna, nikoli o konečnou kalkulaci, přičemž dopady válečného konfliktu se vyvíjí velmi dynamicky.
- v právním memorandu ohledně plnění kupní smlouvy oproti poslední verzi došlo pouze k doplnění vysvětlení návaznosti na odborné stanovisko PWC.

Zadavatel upozorňuje, že s ohledem na upozornění na str. 3 dokumentu Posouzení vlivu vis maior na zpoždění dodávek vlaků pro Jihomoravský kraj a str. 19 dokumentu Memorandum Pojetí vyšší moci z pohledu práva se jako oslovený dodavatel zavazujete zachovávat o obsahu těchto dokumentů přísnou mlčenlivost vůči třetím osobám.