Stanovisko útvaru 900200 – odbor Právní

Věc:

Dodatek č.9 – ke smlouvě o obchodní spolupráci, č.RS 10630608 – „ERIKA“

1. Předmětem smlouvy o spolupráci je závazek Eriky zajistit realizaci Projektu elektronické jízdenky: je technické řešení, které umožňuje cestujícím objednání elektronické jízdenky prostřednictvím mobilního telefonu dvěma způsoby:
2. **prostřednictvím textových SMS zpráv**
3. **prostřednictvím datového přenosu mezi zvláštní aplikací nainstalovanou v mobilním zařízení.**
4. Smlouva se společností Erika **obsahuje exkluzivitu zpracován**í po dobu trvání smlouvy tj., do 31.7.2018 ( viz. v čl. 10.1. konsolidovaného znění). Za nedodržení exkluzivity je zde smluvní pokuta ve výši plnění či rozdílu mezi plněním po dobu trvání smlouvy.( viz. čl.10.3).tj., DPHMP nesmí uzavřít s jinou osobou za stejným účelem, za jakým je uzavřena tato smlouvy a k výkonu stejných či obdobných činností, jaké vykonává Erika podle smlouvy, nebude zajišťovat plnění, které na základě této smlouvy zajišťuje Erika, svým jménem a na svůj účet a ani neumožní, aby takové plnění bylo poskytováno jménem třetí osoby na účet DPHMP (nevyjadřujeme se k otázce platnosti tohoto ujednání, které může posoudit pouze soud).
5. Smlouva obsahuje povinnost DPP provést potřebnou úpravu smluvních přepravních podmínek, tak aby možnost platby prostřednictvím podporovaných **způsobů plateb byla kryta smluvním ujednáním mezi cestujícími DPHMP.**
6. Čl.6.3. smlouvy stanoví, že v případě, že DPHMP oznámí písemně Erice, že zamýšlí zavést možnost zakoupení elektronických jízdenek též za jinou cenu, zavazuje se nejpozději do 90 dnů od doručení tohoto oznámení zajistit, aby cestující měli možnost zakoupit elektronickou jízdenku též za cenu v tomto oznámení uvedenou, přičemž tato smlouva se tak automaticky v uvedeném rozsahu rozšíří. Závazek Eriky se uplatní pouze v případě, že cena elektronické jízdenky, kterou zamýšlí DPHMP dle svého písemného oznámení zavést, bude ke **dni jejího plánovaného zavedení platnou cenou jízdenky dle Tarifu!** Je tedy patrné, že zavedení časového elektronického jízdného musí předcházet úprava Tarifu a dále, že počítá smlouva s automatickým rozšířením předmětu na základě písemného požadavku DPP, tudíž není nutné ani uzavírat dodatek, neboť smlouva obsahuje speciální mechanismus postupu.

(postup dle čl. 6.3. byl využit u jednotlivých jízdních dokladů nákup přes systém SEJF – jízdenka 30 mim, jízdenka 90 min, jízdenka 24 hod, jízdenka 72 hod <http://www.mobilnipenezenka.cz/MATicketsDPP/mop/index.do> dodatek ke smlouvě se neuzavíral )

1. Nicméně s ohledem, že se jedná o časové jízdné a bude nutné zpracovávat osobní údaje i s ohledem na nabízenou cenu služeb, která je výrazně nižší v rozmezí 2,6% až 3,5% (oproti ve smlouvě stanové částce 7%) se přikláníme k názoru, že by bylo vhodné situaci řešit uzavřením dodatkem. Z důvodu právní jistoty by bylo vhodné v preambuli dodatku č.9 výslovně zmínit, že:

**„Podle čl. 6.3. smlouvy je ERIKA, a.s. povinna na základě oznámení DPHMP připravit a zavést prodej jízdenek i v jiných hodnotách, než jsou uvedeny ve smlouvě, nicméně vzhledem ke specifickým nárokům, jež jsou na tyto časové jízdenky kladeny z hlediska ověřování identity cestujících, strany přistoupily k uzavření tohoto dodatku.“**

1. 900200 nemá k dispozici veškeré podklady tj., zadávací dokumentaci k původní veřejné zakázce, dle našich informací z tisku, bylo při zadání postupováno dle § 23 zákona č.137/2006 Sb., a to na základě posudku Deloitte Advisory s.r.o. ze den 17.7.2008 „ Rozvoj mobilních plateb v Dopravním podniku hl.m.Prahy, akciová společnost ( který rovněž nemáme k dispozici). Z tohoto posudku vyplývalo, že jediným možným dodavatelem služby m-peněženka je společnost Crowsnest a.s.

Shrnutí: Mobilní peněženka představuje technické řešení, které je chráněno patentem uděleným společnosti DIRECT PAY s.r.o Úřadem průmyslového vlastnictví.- **tudíž zde existoval důvod pro použití § 23 odst. 4 písm.a) zákona č.137/2006 Sb.,**

K otázce, zda nabízená **platforma SEJF** představuje stejné technické řešení dříve označované jako **platforma Dzone** se vyjádřila společnost Erika, která uvádí:

Z některých jednání souvisejících se zavedením časových jízdenek jsme zaznamenali otázku týkající se Aplikace Sejf, prostřednictvím níž mají být časové jízdenky poskytovány a jejímu vztahu k systému dZONE. Dne 1.7.2013 došlo ke změně obchodní značky dZONE na novou obchodní značku SEJF. Jednalo se o re-branding systému a rozšíření spektra poskytovaných služeb při plném zachování služeb do té doby poskytovaných. **Systém i po změně obchodní značky nadále pracuje na patentované platformě společnosti Direct Pay, s.r.o. a technicky ani obchodně nedošlo k žádným změnám.** V rámci re-brandingu došlo i k redesignu klientské aplikace. Veškeré další komponenty systému však zůstaly beze změny. Platební systém společnosti Direct Pay, s.r.o. je i nadále založen na modulárním systému tvořeném samostatnými dílčími počítačovými programy – moduly, které zajišťují jednotlivé funkce Systému. Systém využívá pro své fungování Jádro a je jeho nadstavbou. Jádro systému je licencované transakční jádro platformy Dzone. Jedná se o počítačový program - knihovnu funkcí zajišťujících základní služby využívané Systémem. Součástí Jádra je platební systém EMFT® (Electronic Mobile Fund Transfer) vyvinutý společností DIRECT pay, s.r.o. Vedle toho reagoval re-branding i na vytlačení podpory JAVA (MIDP) aplikací z mobilních platforem a vzhledem k tomu byly verze klientů nahrazeny nativními aplikacemi pro nejpoužívanější platformy mobilních telefonů – Android a iOS. Také v souvislosti s nárůstem výkonu mobilních terminálů a jejich možností došlo k poměrně výraznému navýšení funkcí mobilní aplikace DZone/SEJF. Na funkci celé platformy ale tato změna neměla vliv a celý systém včetně jeho jádra zůstal beze změn (samozřejmě vyjma rozšiřování o nové funkce a technologické změny). **Máme za to, že se jednalo o postup ve smyslu ustanovení čl. 5.4. Smlouvy mezi ERIKA, a.s. a DPHMP, podle kterého není nutné uzavírat dodatek ke smlouvě mezi ERIKA, a.s. a DPHMP v případě, že dojde ke změně Systému formou vylepšení stávajících funkcí nebo zařazení funkcí nových, jež jsou provedeny v rámci vývoje systému.**

.

1. **Závěr**:

900200 má za to, že uzavření navrhovaného dodatku č.9 není v rozporu s právní úpravou, navrhovaná cena provize je pro DPP oproti stávajícímu znění výhodná. Pouze v této souvislosti upozorňujeme na skutečnost, že smlouvu mezi Crowsnestem ( dnes Erika) a DPP často kritizovala média., uváděla, že u zrodu společností uskupení „Crowsnest – Erika“ měly stát osoby kolem Michala Voráčka, Romana Janouška, a advokátní kanceláře Šachta & Partners, v.o.s. (MSB Legal, v.o.s). Tudíž je nutné se v případě uzavření dodatku č.9 připravit na negativní mediální publicitu.

Zpracoval: 900200

3. února 2015

JUDr. Vlasta Kotrbová

JUDr. Jana Hrabáčová