



Název veřejné zakázky: **Mobilní telefonie pro Krajskou zdravotní, a. s. 2021**
Druh veřejné zakázky: veřejná zakázka na služby
Režim veřejné zakázky: nadlimitní veřejná zakázka
Druh zadávacího řízení: otevřené řízení
Zadavatel: **Krajská zdravotní, a.s.**
se sídlem Ústí nad Labem, Sociální péče 3316/12A, PSČ 401 13,
společnost zapsaná v obchodním rejstříku vedeném Krajským
soudem v Ústí nad Labem pod spisovou značkou B 1550
Evidenční číslo: **2490/2021**

Vysvětlení zadávací dokumentace č. 4

Dotaz č. 1:

1. V bodě 1.1 přílohy č. 3 (Technická specifikace) Zadávací dokumentace pro veřejnou zakázku s názvem „Mobilní telefonie pro Krajskou zdravotní, a.s. 2021“ zadavatel požaduje pokrytí signálem s těmito parametry:

Podmínkou zadavatele je, aby dodavatel svým signálem 100% pokryl lokality, kde jsou umístěny odštěpné závody zadavatele:

Krajská zdravotní, a. s. – centrála, Sociální péče 3316/12A, 401 13 Ústí n.L.

Krajská zdravotní, a. s. - Masarykova nemocnice v Ústí nad Labem, o. z., Sociální péče 3316/12A, 401 13 Ústí n.L.

Krajská zdravotní, a. s. - Masarykova nemocnice v Ústí nad Labem, o. z., K Sanatoriu 285, 400 11 Ústí n.L.

Krajská zdravotní, a. s. - Masarykova nemocnice v Ústí nad Labem, o. z., V Podhájí 791/21, 400 01 Ústí n.L.

Krajská zdravotní, a. s. - Masarykova nemocnice v Ústí nad Labem, o. z., V Podhájí 500//23, 400 01 Ústí n.L.

Krajská zdravotní, a. s. - Masarykova nemocnice v Ústí nad Labem, o. z., Stará 1799/1, 400 01 Ústí n.L.

Krajská zdravotní, a. s. - Masarykova nemocnice v Ústí nad Labem, o. z., Ryjice č. p. 1, 403 31 Ryjice.

Krajská zdravotní, a. s. - Nemocnice Most, o. z., J. E. Purkyně 270, 434 01 Most

Krajská zdravotní, a. s. - Nemocnice Most, o. z., Jana Žižky 1304/1, 434 01 Most

Krajská zdravotní, a. s. - Nemocnice Teplice, o. z., Duchcovská 53, 415 01 Teplice

Krajská zdravotní, a. s. - Nemocnice Teplice, o. z., Kmochova cesta 1889/1, 415 01 Teplice

Krajská zdravotní, a. s. - Nemocnice Teplice, o. z., U Nemocnice 3065, 415 01 Teplice

Krajská zdravotní, a. s. - Nemocnice Děčín, o. z., U nemocnice 1, 405 99 Děčín II

Krajská zdravotní, a. s. - Nemocnice Děčín, o. z., Karla Čapka 211/1, 405 02 Děčín

Krajská zdravotní, a. s. - Nemocnice Děčín, o. z., 28. října 818, 407 21 Česká Kamenice

Krajská zdravotní, a. s. - Nemocnice Chomutov, o. z., Kochova 1185, 430 12 Chomutov

Krajská zdravotní, a. s. - Nemocnice Chomutov, o. z., Písečná 5063, 430 04 Chomutov

Krajská zdravotní, a. s. - Nemocnice Litoměřice, a.s. – Žitenická 2084, 412 01 Litoměřice

Lužická nemocnice a poliklinika, a.s. – Jiráskova 1378/4, 408 01 Rumburk

Lužická nemocnice a poliklinika, a.s. – U Nemocnice 1298/6, 408 01 Rumburk

Lužická nemocnice a poliklinika, a.s. – Lesní 1062/26, 408 01 Rumburk.

Dodavatel zdůrazňuje, že tento požadavek zadavatele se vztahuje k pokrytí pro mobilní hlasové služby.



Jak vyplývá z názvu „mobilní“ služby a samotného principu fungování mobilních služeb, jedná se o služby negarantované. Úroveň pokrytí je dána rozsahem a kvalitou existující sítě každého z operátorů, dostupnost a spolehlivost služby je pak ovlivňována zejména fyzikálními vlastnostmi (podmínkami šíření radiového signálu), technickými, geografickými, povětrnostními vlivy, podmínkami, apod., a nelze je tedy (na rozdíl od např. podzemního vedení u fixních služeb) jakkoliv garantovat. Zcela stabilního pokrytí, tedy stavu, kdy je trvale a bez přerušení k dispozici elektromagnetické pole příslušného signálu o potřebné úrovni intenzity, nelze dosáhnout, nebo ho lze dosáhnout jen náhodou a nelze ho zaručit. Elektromagnetické pole vzniká technickými zařízeními a šíří se vnějším prostředím. Přitom žádnou kombinací technických či jiných opatření nelze zajistit stoprocentní spolehlivost žádného zařízení, což vyplývá z elementární teorie spolehlivosti; současně vnější prostředí, kterým se šíří elektromagnetické pole, nemá jednoznačně a trvale definovatelné (stabilní) parametry. Garance pokrytí 100% lokalit, kde jsou umístěny odštěpné závody zadavatele, uvedených v odstavci

výše, je tedy dle názoru dodavatele podmínkou objektivně nesplnitelnou. Žádný operátor nemůže deklarovat ani garantovat 100% pokrytí mobilním signálem.

Odpověď na dotaz č. 1:

Zadavatel upravil příslušné znění Přílohy č. 3 – Technické specifikace.

Dotaz č. 2:

2. V bodě 1.6 přílohy č. 3 (Technická specifikace) Zadávací dokumentace pro veřejnou zakázku s názvem „Mobilní telefonie pro Krajskou zdravotní, a.s. 2021“ zadavatel požaduje „bezplatně poskytovat celkový přehled měsíčních nákladů pro všechny SIM karty a služby zadavatele v elektronické formě s tím, že každý měsíční přehled za daný měsíc musí být umístěn nejpozději do sedmého dne následujícího měsíce a nejméně po dobu 12 měsíců na serveru dodavatele, ke kterému bude mít zadavatel a jím pověřené osoby zabezpečený přístup prostřednictvím veřejné sítě Internet“.

Dle § 90 odst. 4 zák. č. 127/2005 Sb., o elektronických komunikacích a o změně některých souvisejících zákonů (zákon o elektronických komunikacích), v platném znění, podnikatel poskytující veřejně dostupnou službu elektronických komunikací může zpracovávat provozní údaje nezbytné pro vyúčtování ceny za službu poskytnutou účastníkovi nebo uživateli za přístup pouze do konce doby, během níž může být úhrada vymáhána. Tato doba je určena v § 64 odst. 8 zákona o elektronických komunikacích jako „nejpozději do 2 měsíců ode dne dodání vyúčtování ceny za poskytnutou službu“. V souvislosti s výše uvedeným se uchazeč táže, zda zadavatel upraví tento požadavek zadávací dokumentace do souladu se zákonem o elektronických komunikacích.

Odpověď na dotaz č. 2:

Zadavatel upravil příslušné znění Přílohy č. 3 – Technické specifikace.

**Dotaz č. 3:****I.**

Zadavatel Krajská zdravotní, a.s., se sídlem Sociální péče 3316/12A, 400 11 Ústí nad Labem, IČO: 25488627, zapsaná v obchodním rejstříku vedeném Krajským soudem v Ústí nad Labem pod spisovou značkou B 1550 (dále jen „**Zadavatel**“) zadal veřejnou zakázku s názvem „Mobilní telefonie pro Krajskou zdravotní, a.s. 2021“, ev. č. VZ ve VVZ Z2021-023801 (dále jen „**Veřejná zakázka**“).

Osoba činící dotaz (dále též „**Podatel**“) se domnívá, že zadavatel svým postupem porušil zákon č. 134/2016 Sb., o zadávání veřejných zakázek v platném znění (dále jen „**zákon**“ nebo jen „**ZZVZ**“) a v důsledku této skutečnosti činí dotaz na Zadavatele.

II.

Zadavatel v rámci zadávací dokumentace, konkrétně v příloze č. 3 zadávací dokumentace (dále jen „**ZD**“), konkrétně v odst. 1.1. a v odst. 1.3. Zadavatel stanovuje pro jednotlivé tarify požadavek na poskytování SMS v rámci VPN zdarma pro nabídnuté hlasové tarify. Na tento požadavek následně Zadavatel obdržel v rámci dodatečných dotazů k ZD i dotaz (konkrétně dotaz č. 1) od některého z potenciálních dodavatelů; v rámci vysvětlení zadávací dokumentace ze dne 12.8.2021 (dále též „**VZD**“) následně Zadavatel přes argumentaci uvedenou v daném dotazu setrval na původním znění zadávací dokumentace, a to **bez jakéhokoli bližšího odůvodnění či vypořádání se s argumentací dle tohoto dotazu.**

Zadavatel v příloze č. 3 ZD v odst. 1.1 požaduje konkrétně „*hlasový tarif za 1 Kč s voláním a SMS zdarma v rámci Virtuální podnikové sítě (dále jen „VPN“)* a se *zvýhodněnými cenami volání a zvýhodněnými cenami SMS mimo VPN*“ a dále v odst. 1.3 konkrétně požaduje „*.....dodavatelem navržená podniková síť obsahovala všechny následující součásti: 1. systém přístupových práv a profilů v rámci služeb, 2. volání v rámci VPN zdarma pro nabídnuté hlasové tarify, 3. SMS v rámci VPN zdarma pro nabídnuté hlasové tarify, 4. aktivace a deaktivace VPN na SIM zdarma*“.

Podatel se v principu ztotožňuje s tím, co zaznívá ze strany některého z potenciálních dodavatelů v daném dotazu č. 1, avšak nemůže se již spokojit s tím, že Zadavatel tento závažný argument přechází bez jakéhokoli bližšího odůvodnění.



Dle informací, které má přitom sám Podatel k dispozici, takovýto požadavek, který v rámci shora zmíněných ustanovení ZD Zadavatel požaduje (hlasový tarif za 1 Kč s voláním a SMS zdarma v rámci Virtuální podnikové sítě, resp. SMS v rámci VPN zdarma pro nabídnuté hlasové tarify), **dokáže skutečně splnit pouze jediný poskytovatel na českém telekomunikačním trhu**. Z tohoto pohledu je výše uvedený požadavek dle Podatele stanoven **v rozporu se zásadou diskriminace dle § 6 ZZVZ a též v rozporu s ustanovením § 36 odst. 1) ZZVZ**, podle něhož zadávací podmínky nesmí být stanoveny tak, aby určitým dodavatelům

bezdůvodně přímo nebo nepřímo zaručovaly konkurenční výhodu nebo vytvářely bezdůvodné překážky hospodářské soutěže.

Pokud zadavatel striktně požaduje, aby uchazeči nabídli zasilání SMS v rámci VPN zdarma, pak dle názoru Podatele **zcela bez právního důvodu diskriminuje ty dodavatele, kteří z technických, důvodů nemohou takový požadavek splnit, a to za situace kdy není nikterak prokázána nezbytná odůvodněnost požadavku na zasilání SMS v rámci virtuální privátní sítě zdarma** (resp. v ceně měsíčního paušálu bez omezení počtu odeslaných SMS) **ve vztahu k poptávanému předmětu plnění**. Předmět plnění je pro zadavatele plnohodnotně využitelný i bez splnění této podmínky. Pokud některý poskytovatel umí nabídnout SMS ve VPN zdarma, získá tím určitou výhodu při kalkulaci nabídkových cen, se kterou ostatní uchazeči, pokud chtějí v soutěži uspět, musí pracovat ve svých cenových kalkulacích tak, aby zadavateli následně byli schopni nabídnout nejlepší celkovou cenu.





Podatel je dále toho názoru, že v daném případě stanovením této zadávací podmínky došlo ze strany Zadavatele též k porušení zásady přiměřenosti dle § 6 ZZVZ. V této souvislosti Podatel odkazuje na rozhodnutí ÚHOS, č.j. ÚHOS-R0164/2018/VZ-00025/2018/323/Lva ze dne 3.1.2019, uveřejněné na <https://www.uohs.cz/cs/verejne-zakazky/sbirky-rozhodnuti/detail-15818.html>. V bodu 21 rozhodnutí je uvedeno, že „V zadávacím řízení se přitom z povahy věci střetávají dva protichůdné principy, totiž omezení dodavatelů, mezi nimiž může proběhnout soutěž o nejvhodnější nabídku, pouze na ty, kteří splňují kvalifikaci a u nichž je tak dán předpoklad kvalitního plnění v budoucnu, a na druhé straně obecný zájem na co nejširším zachování hospodářské soutěže.“ Zadavatel má tedy právo technickými kvalifikačními předpoklady nastavit určitý limit, jehož naplnění dodavatelem znamená, že daný dodavatel je pro plnění veřejné zakázky technicky zdatným a způsobilým partnerem. **Požadavky zadavatele však musí být přiměřené a v souladu se zásadami obsaženými v § 6 zákona, mimo jiné musí být odůvodněny s ohledem na složitost a rozsah předmětu plnění dané veřejné zakázky.** Zadavatel tedy má možnost klást konkrétní požadavky na splnění technických kvalifikačních předpokladů, avšak tyto požadavky jsou limitovány zejména povinností dodržet základní zásady postupu zadavatele při zadávání veřejných zakázek. **Dále předmětné požadavky nemohou vést k bezdůvodnému omezení účinné hospodářské soutěže.** Zadavatel by tedy měl své požadavky na reference technické podmínky nastavovat adekvátně tak, **aby nenastala situace, že je z účasti v zadávacím řízení bezdůvodně vyloučen subjekt, u něhož nejsou důvodné pochybnosti, že by byl s to zakázku dle požadavků zadavatele plnit.**“

Danou argumentaci poté lze analogicky použít i v rámci Podatelem dotčeného zadávacího řízení, když v daném případě se nejedná o požadavky na kvalifikaci, **ale de facto o technické požadavky Zadavatele, které nemají žádnou souvislost s konečným předmětem plnění a jeho konečnou cenou.** Současně nelze přehlédnout, že některý z dodavatelů se Zadavatele na daný problém dotazoval, avšak Zadavatel bez relevantního zdůvodnění takového požadavku na tuto argumentaci dodavatele nepřistoupil a **svůj postup, resp. setrvání na daném požadavku, ani nikterak nezdůvodnil.**



Konečně dle komentovaného ustanovení § 36 odst. 1 ZZVZ **zadávací podmínky mohou ve svém důsledku vytvářet určitou nerovnováhu mezi dodavateli, ale pouze za předpokladu, že pro to existuje závažný a objektivní důvod na straně zadavatele, přičemž není v možnostech zadavatele, jak takovou nerovnováhu odstranit jiným způsobem, aniž by to pro zadavatele znamenalo nepřiměřené náklady či obtíže.** Takováto situace však v rámci předmětné Veřejné zakázky rozhodně nenastala.

Z ustálené rozhodovací praxe Úřadu pro ochranu hospodářské soutěže (dále též „Úřad“) přitom plyne, že zadávací dokumentace je nejvýznamnějším dokumentem celého zadávacího řízení. Vzhledem ke skutečnosti, že na základě zadávacích podmínek se potenciální dodavatelé rozhodují, zda se budou ucházet o předmětnou veřejnou zakázku, či nikoliv, je nezbytné, aby tyto podmínky byly zpracovány s maximální pečlivostí a obsahovaly veškeré informace nezbytné pro řádné zpracování nabídek (předběžných nabídek, žádostí o účast). Zadávací podmínky musí být nastaveny tak, aby vůči všem potenciálním dodavatelům působily nediskriminačně. Z tohoto základního pravidla vyplývá, že zadávací podmínky nesmí určitému okruhu dodavatelů či přímo jednomu dodavateli bezdůvodně přímo či nepřímo zajišťovat jakoukoli konkurenční výhodu. Zároveň zadavatel nesmí tyto podmínky stanovit tak, aby v jejich důsledku docházelo bezdůvodně k vytváření překážek hospodářské soutěže mezi jednotlivými potenciálními dodavateli předmětu plnění veřejné zakázky.

Úřad k zásadě zákazu diskriminace konstatuje, že patří mezi základní zásady zakotvené v ustanovení § 6 odst. 1 ZZVZ, přičemž cílem zásady zákazu diskriminace je (např. dle rozhodnutí Č.j.: ÚOHS-S0068/2018/VZ-11866/2018/512/AKp ze dne 20. 4. 2018) umožnit při zadávání veřejných zakázek hospodářskou soutěž v co možná největší míře. K diskriminaci jako takové lez poté poznamenat, že diskriminace sama o sobě může mít dvě formy – diskriminaci zjevnou, kdy nejsou podmínky nastaveny stejně pro všechny jednotlivce srovnávaného celku, a diskriminaci skrytou, kdy jsou podmínky nastaveny pro všechny jednotlivce (zdánlivě) stejně, ale ve výsledku je dosaženo stejného účinku jako u diskriminace zjevné, tedy okruh potenciálních dodavatelů je omezen nelegitimním požadavkem, který má diskriminační efekt (k zákazu skryté diskriminace odkazuje Úřad na rozsudek Nejvyššího správního soudu sp. zn. 1 Afs 20/2008 ze dne 5. 6. 2008, veškerá citovaná rozhodovací praxe soudů dostupná online na <http://www.nssoud.cz>).



III.

Vzhledem k výše uvedenému Podatel dospěl k závěru, že Zadavatel nastavil zadávací podmínky Veřejné zakázky v rozporu se ZZVZ, potažmo v rozporu s příslušnými ustanoveními ZoEK, zejména však v rozporu se zásadou zákazu transparentnosti a diskriminace stanovenou v § 6 ZZVZ, a zadávací řízení Veřejné zakázky tak trpí takovými vadami, které jsou způsobilé podstatně ovlivnit výběr nejvhodnější nabídky a mít zásadní vliv na to, se kterým uchazečem bude uzavřena smlouva na plnění Veřejné zakázky.

S ohledem na shora uvedené skutečnosti, a vzhledem na závažnost důsledků, které mohou tyto skutečnosti způsobit, se Podatel táže, zda Zadavatel skutečně trvá na svém požadavku

(požadavcích), konkrétně vymezených v odst. 1.1. a 1.3 přílohy č. 3 ZD (tedy souhrnně řečeno na požadavku „SMS zdarma v rámci VPN“) a pokud snad i nadále ano, aby podrobně odůvodnil reálnou potřebu tohoto požadavku ve vztahu k celkovému předmětu veřejné zakázky,

resp.

Podatel žádá, aby Zadavatel přistoupil ke změně zadávacích podmínek, a to takovým způsobem, že tyto nebudou obsahovat v rámci jednotlivých nabízených hlasových tarifech požadavky na poskytování SMS v rámci VPN zdarma, neboť takovéto požadavky jsou s ohledem na celkový charakter požadovaného plnění zcela neodůvodnitelné, nevystihující celkový charakter požadovaného plnění a jedná se naopak o požadavky, které reálně omezují potenciální počet dodavatelů, resp. vytvářejí nerovnováhu mezi jednotlivými dodavateli bez objektivního důvodu na straně Zadavatele, a které tak v konečném důsledku zvýhodňují subjekt, který je tento požadavek technicky reálně schopen naplnit.

Odpověď na dotaz č. 3:

Zadavatel při přípravě Zadávací dokumentace a Technické specifikace prověřil finanční objemy vynakládané za odesílané SMS v rámci VPN a hodnota takto odesílaných SMS se pohybuje po plánovanou dobu veřejné zakázky v rámci vyšších desítek tisíc korun. Dále zadavatel nepředpokládá, že by na straně potenciálních účastníků došlo k diskriminaci a to zejména s ohledem na skutečnost, že se jedná o pouhou parametrizaci v účtovacím systému. Zadavatel konstatuje, že eliminování dotčených nákladů Zadavatele pouhou parametrizací v účtovacím systému nelze považovat za bezdůvodné (přímé i nepřímé) zaručování konkurenční výhody určitých dodavatelům nebo vytváření bezdůvodné překážky hospodářské soutěže. Daná podmínka je stanovena v souladu se zákonem o zadávání veřejných zakázek (zejména §§ 6 a 36 odst. 1). Z tohoto pohledu Zadavatel považuje svůj požadavek za oprávněný, nezbytný a trvá na jeho dodržení.



V souvislosti s výše uvedeným zadavatel prodlužuje lhůtu pro podání nabídek. Nová lhůta pro podání nabídek je uvedena na profilu zadavatele a ve Věstníku veřejných zakázek.

Přílohy:

Příloha č. 3 – Technická specifikace - platná od 4. 10. 2021

V Ústí nad Labem dne: - 5 -10- 2021

01  **Krajská zdravotní, a.s.**
oddělení veřejných zakázek
Sociální péče 3316/12A
401 13 Ústí nad Labem
IČ: 25488627
DIČ: CZ25488627
Ing. Hana Panznerová
Vedoucí oddělení veřejných zakázek