

ROZHODNUTÍ O NÁMITKÁCH

(vyhotovené v souladu s § 245 zákona č. 134/2016 Sb., o zadávání veřejných zakázek, v platném znění (dále jen „zákon“ nebo „ZZVZ“))

VEŘEJNÁ ZAKÁZKA:

„Zajištění fyzické ostrahy majetku a osob v Nemocnici Pardubického kraje, a.s.“

Druh zadávacího řízení: Otevřené řízení
Režim veřejné zakázky: Nadlimitní
Druh veřejné zakázky: Služby
(dále jen „veřejná zakázka“ či „zadávací řízení“)

Zadavatel

Název: **Nemocnice Pardubického kraje, a.s.**
Sídlo: Kyjevská 44, 532 03 Pardubice
IČO: 27520536
DIČ: CZ27520536
Zastoupený: MUDr. Tomášem Gottvaldem, MHA, předsedou představenstva
Ing. Hynkem Raisem, MHA, místopředsedou představenstva
(dále jen „zadavatel“)

Stěžovatel

Název: **PREVENTA service s.r.o.**
Sídlo: Kutuzovova 547/13, 703 00 Ostrava — Vítkovice
IČO: 27795284
Zastoupený: IVO POPARDOWSKI, jednatel
(dále „stěžovatel“)

Zadavatel obdržel dne 11. 4. 2024 od stěžovatele námitky proti zadávací dokumentaci.

Zadavatel po přezkoumání námitek dospěl k názoru, že námitky byly podány včas, ve lhůtě dle § 242 odst. 4 zákona a obsahují veškeré náležitosti dle § 244 zákona.

Stěžovatel se ve svých námitkách domáhá zrušení zadávacího řízení a vyhlášení nového zadávacího řízení, z důvodu diskriminace možných účastníků.

Zadavatel námitky přezkoumal a v souladu s ustanovením § 245 odst. 1 zákona rozhodl

o vyhovění námitkám.

I.
Námitky stěžovatele

1)

V čl. 10.3. ZD nazvaném *Technická kvalifikace*, konkrétně v bodě 10.3.2. ZD zadavatel u pracovníků uchazeče, kteří mají vykonávat práci na pozici „strážný“ a „vrátný“ požaduje předložení osvědčení o zdravotní způsobilosti pro výkon ostrahy dle nařízení vlády č. 352/2003 Sb., o posuzování zdravotní způsobilosti zaměstnanců jednotek sborů dobrovolných hasičů obcí nebo podniků. Z náplně práce strážných a vrátných, jež je uvedena v čl. 2.1 ZD však vyplývá, že mají vykonávat běžné a standardní činnosti, tj. činnosti obvyklé pro práci strážných a vrátných při ostraze majetku a osob, tak jak je tomu i v jiných obdobných zadávacích řízeních, a nikoliv činnosti, které vykonávají zaměstnanci jednotek sborů dobrovolných hasičů obcí nebo podniků. Proto pokud zadavatel požaduje po uchazečích v ZD v rámci požadavků na technickou způsobilost předložení osvědčení o zdravotní způsobilosti pro výkon ostrahy dle nařízení vlády č. 352/2003 Sb., o posuzování zdravotní způsobilosti zaměstnanců jednotek sborů dobrovolných hasičů obcí nebo podniků, pak tak činí zjevně iracionálně, nadbytečně, resp. nepřiměřeně, tj. stěžovatel má zato, že nelze rozumně po žádném uchazeči ohledně strážných a vrátných při fyzické ostraze majetku a osob požadovat, aby měli zdravotní způsobilost zaměstnanců jednotek dobrovolných hasičů, když taková zdravotní způsobilost rozhodně není pro plnění této zakázky nezbytná. Jelikož to však zadavatel nepochopitelně skutečně požaduje, zjevně tím diskriminuje drtivou většinu zájemců - uchazečů, kteří se běžně jako podnikatelé účastní obdobných zakázek jako je tato (zakázky na fyzickou ostrahu majetku a osob), a to s cílem odradit většinu potenciálních uchazečů, aby nabídku podali, a u těch, kteří ji podají, docílit jejich vyloučení z důvodu nesplnění technické způsobilosti. Takové jednání zadavatele je v rozporu jak se zásadou přiměřenosti zakotvenou v ust. 6 odst. 1 Zákona tak i se zásadou zákazu diskriminace zakotvenou v ust. 5 6 odst. 2 Zákona, jakož i v rozporu s ust. 5 79 odst. 1 Zákona podle kterého mají být kritéria technické kvalifikace „nezbytná pro plnění veřejné zakázky v odpovídající kvalitě“. Stěžovatel zdůrazňuje, že je zjevné, že pokud by shora uvedený nepřiměřený diskriminační požadavek na technickou způsobilost nebyl v zadávacích podmínkách — v čl. 10.3. bodě 10.3.2. zakotven, byl by okruh zájemců — uchazečů o veřejnou zakázku podstatně širší, tj. bylo by podáno více konkurenčních nabídek, a tedy zakotvení takového požadavku v ZD má podstatný vliv na to, kdo zakázku získá. Lze však jen spekulovat, kterému z uchazečů je celé toto výběrové řízení tzv. „šito na míru“, tj. který konkrétní podnikatelský subjekt zjevně nepřiměřený diskriminační požadavek splní a jeho nabídka bude vyhodnocena jako nejvhodnější.

2)

Proti zadavatelem v čl. 10.3. bodě 10.3.2. ZD požadovanému předložení osvědčení o zdravotní způsobilosti pro výkon ostrahy dle nařízení vlády č. 352/2003 Sb., o posuzování zdravotní způsobilosti zaměstnanců jednotek sborů dobrovolných hasičů obcí nebo podniků, dále namítá stěžovatel to, že v požadovaném osvědčení musí být z povahy věci uvedeny informace o zdravotním stavu jednotlivých nezaměnitelně určených fyzických osob — pracovníků uchazečů, kteří by měli v případě úspěchu toho kterého uchazeče v zadávacím řízení vykonávat práci strážných a vrátných, což jsou však zvláště chráněné tzv. citlivé osobní údaje, avšak ze zadávacích dokumentů (tj. zejména ze ZD) nevyplývá, že by zadavatel, kterému by měly být tyto citlivé osobní údaje o mnoha fyzických osobách poskytnuty, je při jejich zpracování chránil způsobem odpovídajícím právním předpisům veřejného práva upravujícím ochranu citlivých osobních údajů (viz zákon č. 110/2019 Sb., o zpracování osobních údajů, a Nařízení Evropského parlamentu a rady (EU) 2016/676 — tzv. GDPR). Stěžovatel má tedy důvodně zato, že předmětné zadavatelem požadované osvědčení o zdravotní způsobilosti mu podle práva nelze za stávajících zadávacích podmínek vůbec poskytnout.

S ohledem na vše výše uvedené stěžovatel navrhuje, aby celé toto zadávací řízení, které je realizováno na základě zjevně nesprávné a protizákonné Zadávací dokumentace (zadávacích podmínek), zrušil. Poté jistě bude možné zadávací podmínky upravit tak, aby byly právně souladné, a vyhlásit nové zadávací řízení, kterého se jistě stěžovatel zúčastní.

Pokud jde o újmu, která v důsledku shora uvedených porušení zákona stěžovateli hrozí nebo mu vznikla, pak stěžovatel uvádí, že mu v důsledku zmíněných protizákonných zadávacích podmínek (ZD) reálně hrozí, že jeho

ač má vážný zájem předmětnou veřejnou zakázku získat, tak zvažuje, že nabídku z důvodů nesplnitelných zadávacích podmínek buď nepodá, neboť jeho pracovníci —jinak plně způsobilí vykonávat služby fyzické ostrahy majetku a osob jako strážní a vrátní — nedisponují osvědčením o zdravotní způsobilosti pro výkon ostrahy dle nařízení vlády č. 352/2003 Sb., o posuzování zdravotní způsobilosti zaměstnanců jednotek sborů dobrovolných hasičů obcí nebo podniků, a tedy nemůže tak v případě tohoto zadávacího řízení reálně konkurovat subjektu, jehož příslušní pracovníci takové osvědčení nestandardně mají, anebo nabídku sice podá, ale bude pro nesplnění nepřiměřeného diskriminačního požadavku vyloučen, což bude mít ve své podstatě stejný následek, jako když nabídku z výše uvedeného důvodů vůbec nepodá, tj. tak jako tak zde dojde k poškození stěžovatele v podobě budoucího ušlého zisku z veřejné zakázky, který by získal, pokud by nabídku podal za právně souladných zadávacích podmínek, když má zato, že jeho nabídka by mohla být hodnocena a vyhodnocena jako nejvhodnější. To opírá stěžovatel mj. o skutečnost, že jiné jeho nabídky vždy byly konkurenceschopné a jemu jako uchazeči již v minulosti bylo přiděleno mnoho veřejných zakázek obdobného charakteru.

Ohledně újmy spočívající ve skutečné škodě, pak stěžovatel uvádí, že v souvislosti s veřejnou zakázkou, kterou má stále zájem získat, k dnešnímu dni provedl řadu činností zejména směřujících k vypracování nabídky, na kterou vynaložil nemálo finančních prostředků, jako např. zejména náklady na mzdy svých zaměstnanců v této věci se angažujících, apod.

Stěžovatel tímto vyjadřuje své přesvědčení, že zadavatel tyto námitky shledá za důvodné, a v požadovaném rozsahu jim vyhoví a učiní tak svůj postup právně souladným.

II.

Vyjádření k námitkám stěžovatele a nápravné opatření

Stěžovatel ve svých námitkách požaduje, aby zadavatel upravil bod 10.3.2 zadávací dokumentace tak, aby technická kvalifikace nebyla nastavena dle jeho názoru diskriminačním způsobem a umožnila účast co největšímu počtu uchazečů, konkrétně aby zadavatel nepožadoval osvědčení o zdravotní způsobilosti pro výkon ostrahy, dle nařízení vlády č. 352/2003 Sb., o posuzování zdravotní způsobilosti zaměstnanců jednotek hasičských záchranných sborů podniků a členů jednotek sborů dobrovolných hasičů obcí nebo podniků.

Zadavatel po zvážení všech aspektů námitek vyhověl stěžovateli a provedl změnu znění bodu 10.3.2 technické kvalifikace zadávací dokumentace, kdy u pozice „strážný“ a „vrátný“ odstranil požadavek na doložení osvědčení o zdravotní způsobilosti pro výkon ostrahy, dle nařízení vlády č. 352/2003 Sb., o posuzování zdravotní způsobilosti zaměstnanců jednotek hasičských záchranných sborů podniků a členů jednotek sborů dobrovolných hasičů obcí nebo podniků.

Zadavatel provedl požadované opatření k nápravě dle ustanovení § 49 odst. 1 ZZVZ spočívající ve změně zadávací dokumentace formou uveřejnění Vysvětlení ZD č. 2 dne 16. 4. 2024 na profilu zadavatele, přičemž prodloužil lhůtu pro podání nabídek o celou původní délku.

V Pardubicích dne

12. 5. 04. 2024

MUDr. Tomáš Gottvald, MHA
předseda představenstva



Ing. Hynek Rais, MHA
místopředseda představenstva