



ÚŘAD PRO OCHRANU HOSPODÁŘSKÉ SOUTĚŽE

Sekce veřejných zakázek

tř. Kpt. Jaroše 7

604 55 Brno

elektronicky na adresu: posta@compet.cz

Osoba podávající podnět:

Kverulant.org o.p.s.

zapsaná v rejstříku obecně prospěšných společností vedeném

Městským soudem v Praze, oddíl O, vložka č. 659

se sídlem Praha 10, Pražská 1148, PSČ 10200

IČO: 28925165

Zadavatel:

Česká republika - Generální ředitelství cel

se sídlem Budějovická 7, 140 96 Praha 4

IČO: 71214011

DIČ: CZ71214011

PODNĚT

k zahájení správního řízení o přezkoumání úkonů zadavatele
z moci úřední

J e d n o u

Poplatek ve výši 10.000,00 Kč byl zaplacen před podáním tohoto podnětu (doklad o zaplacení poplatku přikládáme k tomuto návrhu)

Přílohy: 10

I.

Zadavatel zakázky, Česká republika - Generální ředitelství cel, se sídlem Budějovická 7, 140 96 Praha 4, IČO: 71214011, DIČ: CZ71214011, vyhlásil nadlimitní sektorovou veřejnou zakázku na dodávky zadávanou v otevřeném řízení dle zákona č. 134/2016 Sb., o zadávání veřejných zakázek, v platném znění s názvem „Nákup speciálních radiostanic pro projekt Organizační, technická a technologická modernizace radiové komunikace v CS ČR“, jejímž předmětem je dodávka 360 ks speciálních přenosných radiostanic **standardu P 25** a dodávka 260 ks speciálních vozidlových radiostanic **standardu P 25**, včetně jejich montáže do vozidel CS ČR. Zadavatel zveřejnil zadávací dokumentaci na webových stránkách: <https://mfcr.ezak.cz/vz00001978>. Oznámení o zahájení zadávacího řízení bylo dne 23.06.2017 uveřejněno ve Věstníku veřejných zakázek, pod evidenčním číslem zakázky: 643958 a evidenčním číslem formuláře: F2017-016319 s hodnotou zakázky ve výši 56.236.000,00 Kč bez DPH.

Do uvedeného výběrového řízení se přihlásil pouze jediný uchazeč, a to společnost KonekTel, a.s., zapsaná v obchodním rejstříku vedeném u Krajského soudu v Hradci Králové, oddíl B., vložka č. 277, se sídlem Pražská 152, Popkovice, 530 06 Pardubice, IČO: 15051145 (dále jen „společnost KonekTel, a.s.“), s nabídkovou cenou ve výši 26 291 922,23 Kč bez DPH / **31 813 225,89 Kč** vč. DPH, což vyplývá z protokolu o otevírání obálek ze dne 19.09.2017.

Následně dne 16.11.2017 bylo uveřejněno ve Věstníku veřejných zakázek, pod evidenčním číslem zakázky: 643958 a evidenčním číslem formuláře: F2017-032075 oznámení o výsledku zadávacího řízení, kde bylo uvedeno, že zakázka nebyla zadána, neboť nebyly přijaty žádné nabídky nebo žádosti o účast, nebo byly všechny tyto nabídky nebo žádosti o účast odmítnuty. Na profilu zadavatele pak byl dne 16.11.2017 zveřejněn dokument s názvem písemná zpráva zadavatele, č.j.: 70378/2017-900000-090, elektronicky podepsaná dne 13.11.2017, ze které se podává, že jediným účastníkem zadávacího řízení byl KonekTel, a.s., který však nesplnil zákonnou podmínku dle § 48, odst. 7 a 8 zákona, která stanovuje, že dodavatel - akciová společnost **musí mít vydány výlučně zaknihované akcie** a vzhledem k této skutečnosti, tj. vzhledem k tomu, že jediný dodavatel, který podal nabídku, byl pro nesplnění zákonných podmínek ze zadávacího řízení s konečnou platností vyloučen, rozhodl zadavatel ve smyslu § 127 odst. 1 zákona o zrušení zadávacího řízení předmětné veřejné zakázky.

V mezidobí, konkrétně dne 15.11.2017, došlo k zápisu změn v obchodním rejstříku u společnosti KonekTel, a.s., týkajících se zápisu zaknihovaných akcií tak, že namísto zápisu „120 ks akcie na jméno ve jmenovité hodnotě 9 067,50Kč“ bylo zapsáno, že společnost vydala „120 ks akcie na jméno v zaknihované podobě ve jmenovité hodnotě 9 067,50Kč“.

Ke společnosti KonekTel, a.s. lze pak doplnit, že se od účinnosti zákona č. 134/2016 Sb., o zadávání veřejných zakázek, tj. ode dne 1.10.2016 do shora uvedené změny podoby akcií, účastnila nejméně 17 zadávacích řízení za celkovou hodnotu

30 105 426 Kč včetně DPH a z nichž v mnoha nebo dokonce ve všech se stala vybraným dodavatelem a měla být ve smyslu ustanovení § 48 odst. 8 zákona č. 134/2016 Sb., o zadávání veřejných zakázek vyloučena z účasti v takovém zadávacím řízení. V příloze tohoto podání postupujeme seznam takových zadávacích řízení, ze kterých měla být společnost KonekTel, a.s., jako vybraný dodavatel nesplňující podmínku ustanovení § 48 odst. 7 zákona č. 134/2016 Sb., o zadávání veřejných zakázek, vyloučena.

Poté zadavatel zakázky, Česká republika - Generální ředitelství cel, se sídlem Budějovická 7, 140 96 Praha 4, IČO: 71214011, DIČ: CZ71214011, vyhlásil nadlimitní sektorovou veřejnou zakázku na dodávky zadávanou v otevřeném řízení dle zákona č. 134/2016 Sb., o zadávání veřejných zakázek, v platném znění s názvem „Nákup speciálních radiostanic pro projekt Organizační, technická a technologická modernizace radiové komunikace v CS ČR II“, jejímž předmětem je dodávka 360 ks speciálních přenosných radiostanic standardu P 25 a dodávka 260 ks speciálních vozidlových radiostanic standardu P 25, včetně jejich montáže do vozidel CS ČR. Zadavatel zveřejnil zadávací dokumentaci na webových stránkách: <https://mfcr.ezak.cz/vz00002412>. Oznámení o zahájení zadávacího řízení bylo dne 15.12.2017 uveřejněno ve Věstníku veřejných zakázek, pod evidenčním číslem zakázky: Z2017-035669 a evidenčním číslem formuláře: F2017-035669 s hodnotou zakázky ve výši 46.476.033,00 Kč bez DPH.

Do uvedeného výběrového řízení se opět přihlásil pouze jediný uchazeč, a to společnost KonekTel, a.s., s nabídkovou cenou ve výši **33 594 660,64 Kč** vč. DPH, což vyplývá z protokolu o otevírání obálek ze dne 16.01.2018.

Zadavatel rozhodl o výběru nabídky dodavatele KonekTel a.s. za cenu ve výši 33 594 660,64 Kč včetně DPH, s odůvodněním, že *„vybraný dodavatel předložením své nabídky splnil všechny podmínky účasti v zadávacím řízení.“*

Podle vyjádření zadavatele ze dne 01.03.2018 uvedeném v odpověď na žádost o informaci podle zákona č. 106/1999 Sb. smlouva prozatím nebyla uzavřena.

Osoba podávající podnět uhradila poplatek za podání podnětu k zahájení správního řízení o přezkoumání úkonů zadavatele z moci úřední před podáním tohoto podnětu na účet Úřadu pro ochranu hospodářské soutěže, vedený u České národní banky, č.ú. **19-24825621/0710**, pod variabilním symbolem: **28925165**, s konstantním symbolem: **1148**.

Důkaz:

- Oznámení o zadání zakázky uveřejněné ve Věstníku veřejných zakázek dne 23.06.2017
- Protokol o otevírání obálek ze dne 19.09.2017
- Písemná zpráva zadavatele, č.j.: 70378/2017-900000-090, elektronicky podepsaná dne 13.11.2017

- Úplný výpis z obchodního rejstříku společnosti KonekTel, a.s.
- Oznámení o zadání zakázky uveřejněné ve Věstníku veřejných zakázek dne 15.12.2017
- Protokol o otevírání obálek ze dne 16.01.2018
- Potvrzení o provedení platby ze dne 01.03.2018
- Odpověď na žádost o informaci podle zákona č. 106/1999 Sb. – veřejná zakázka ze dne 01.03.2018

II.

Osoba podávající podnět je obecně prospěšnou společností, přičemž jedním z jejích hlavních poslání je prosazovat veřejný zájem v oblasti hospodaření s veřejnými statky, a tedy prostřednictvím zákonných prostředků dbát na to, aby s veřejnými prostředky bylo nakládáno co možná nejhospodárnějším způsobem.

Osoba podávající podnět má za to, že zadavatel při zadání veřejné zakázky s názvem „Nákup speciálních radiostanic pro projekt Organizační, technická a technologická modernizace radiové komunikace v CS ČR“ a i při zadání následné veřejné zakázky s názvem „Nákup speciálních radiostanic pro projekt Organizační, technická a technologická modernizace radiové komunikace v CS ČR II“ nepostupoval hospodárně a zejména, že porušil zákon č. 134/2016 Sb., o zadávání veřejných zakázek.

Zadavatel v zadávací dokumentaci na veřejnou zakázku - dodávku 360 ks speciálních přenosných radiostanic standardu P 25 a dodávka 260 ks speciálních vozidlových radiostanic standardu P 25, včetně jejich montáže do vozidel CS ČR, specifikoval další podmínky, které musí dodavatel veřejné zakázky splnit, přičemž znění zadávacích podmínek uvedených v zadávací dokumentaci by mohlo vést k závěru, že veřejná zakázka, resp. zadávací dokumentace, byla připravena tak, aby veřejnou zakázku získal pouze jediný dodavatel, který se přihlásil jak do zadávacího řízení na veřejnou zakázku s názvem „Nákup speciálních radiostanic pro projekt Organizační, technická a technologická modernizace radiové komunikace v CS ČR“ a i na veřejnou zakázku s názvem „Nákup speciálních radiostanic pro projekt Organizační, technická a technologická modernizace radiové komunikace v CS ČR II“, k čemuž lze dospět na základě níže uvedených skutečností.

A. Zadavatel v zadávací dokumentaci požaduje dodání přenosných a vozidlových radiostanic ve standardu P25.

Zadavatel v zadávací dokumentaci požaduje dodání radiostanic ve standardu P25, což je standard schválen institucí ANSI/TIA pro použití

v Severní Americe. Zatímco v Evropě jsou institucí ETSI schváleny k používání standardy DMR a TETRA. Zadavatel bez přiměřeného důvodu zadávací dokumentaci výrazně omezil.

V souladu s ustanovením § 89 odst. 5 zákona č. 134/2016 Sb., o zadávání veřejných zakázek, může zadavatel v zadávací dokumentaci odkazovat při konkretizaci předmětu veřejné zakázky na konkrétní obchodní firmu či výrobek pouze tehdy, pokud stanovení technických podmínek podle nemůže být dostatečně přesné nebo srozumitelné. U každého takového odkazu zadavatel uvede možnost nabídnout rovnocenné řešení. Pokud zadavatel použije v zadávací dokumentaci odkaz na dodání radiostanic ve standardu P25 a odůvodní to pouze obecným tvrzením, že radiostanice v tomto standardu používá jedno oddělení zadavatele, kterému vyhovuje, a skutečností, že požadovaný standard radiostanic má již ve svém držení, aniž by uvedl, v čem konkrétně spatřuje nezbytnost odkazu na konkrétní standard, který je na území České republiky dodáván pouze jedním dodavatelem, nepřipustně omezí soutěž dodavatelů o veřejnou zakázku.

Máme tedy za to, že zadavatel bez přiměřených důvodů výrazně omezil okruh potencionálních dodavatelů tím, že zcela svévolně požadoval dodání radiostanic ve standardu P25, a to navíc za situace, kdy se zadavateli do „prvního“ zadávacího řízení s názvem „Nákup speciálních radiostanic pro projekt Organizační, technická a technologická modernizace radiové komunikace v CS ČR“ přihlásil pouze jediný dodavatel, společnost Konektel, a.s., ponechal zadávací podmínky beze změny a se stejnými podmínkami vyhlásil „druhé“ zadávací řízení s názvem „Nákup speciálních radiostanic pro projekt Organizační, technická a technologická modernizace radiové komunikace v CS ČR II“.

Z uvedeného lze dospět k závěru, že v důsledku takto omezeného předmětu veřejné zakázky podalo nabídku méně dodavatelů, než by tomu bylo v situaci, kdy by bylo umožněno dodání radiostanic i v jiném standardu než P 25, např. TETRA, DMR apod. Dle názoru osoby podávající podnět se jedná o **porušení zásady zákazu diskriminace**. V důsledku úzce vymezeného předmětu veřejné zakázky totiž došlo k omezení konkurenčního prostředí mezi dodavateli. Takové omezení pak zpravidla může způsobit skrytou diskriminaci. Tak je tomu zejména v případě, kdy zadavatel vymezení předmět veřejné zakázky příliš úzce, v důsledku čehož podalo nabídku méně dodavatelů, než v situaci, kdy by bylo umožněno dodání radiostanic i v jiném standardu než P 25, např. TETRA, DMR apod. V takovém případě se zadavatel dopouští skryté diskriminace. Diskriminováni jsou zde ti dodavatelé, kteří by mohli podat nabídku na dodání radiostanic ve standardu TETRA, DMR apod., které je běžné v Evropě, avšak již nejsou schopni dodat radiostanice ve standardu P 25 používané v Severní Americe.

V tomto lze odkázat na rozsudek Nejvyššího správního soudu ze dne 5.6.2008, č.j. 1Afs 20/2008-152, publikovaný ve Sb. NSS pod č. 1771/2009,

smysl § 6 ZVZ „v první řadě směřuje k cíli samotného zákona o veřejných zakázkách, kterým je **zajištění hospodárnosti, efektivnosti a účelnosti nakládání s veřejnými prostředky**. Zákon tohoto cíle dosahuje především vytvářením podmínek pro to, aby smlouvy; jejichž plnění je hrazeno z veřejných prostředků, byly zadavateli uzavírány při zajištění hospodářské soutěže a konkurenčního prostředí mezi dodavateli.“ Právě zásady rovného zacházení a zákazu diskriminace pak slouží k zajištění konkurence mezi dodavateli. Nejvyšší správní soud zdůraznil, že „smysl a cíl zákazu diskriminace nutně vede interpreta § 6 ZVZ k závěru, že tento zákaz zahrnuje jednak zákaz diskriminace zjevné, tedy odlišného zacházení s jednotlivcem ve srovnání s celkem, jednak též zákaz diskriminace skryté, pokud tato vede v podstatě k obdobným právem zakázaným důsledkům (v oblasti práva veřejných zakázek tedy poškozování hospodářské soutěže a konkurenčního prostředí mezi dodavateli)“.

B. Zadavatel v zadávací dokumentaci požaduje splnění technické kvalifikace - předchozí dodávky přenosných a vozidlových radiostanic ve standardu P25.

Zadavatel omezuje potenciální okruh dodavatelů i tím, když mimo jiné po dodavateli požaduje doložit doklady prokazující splnění technické kvalifikace podle ustanovení § 79 zákon č. 134/2016 Sb., o zadávání veřejných zakázek tím, že předloží seznamu min. 2 významných dodávek, jejichž předmětem byla dodávka radiostanic standardu P 25, poskytnutých dodavatelem za posledních 5 let před zahájením zadávacího řízení (počítáno zpětně ode dne zahájení zadávacího řízení, dále jen „rozhodné období“), včetně uvedení ceny a doby jejich poskytnutí a identifikace objednatele, kdy souhrnná hodnota všech těchto významných dodávek musí činit minimálně 4 000 000,- Kč vč. DPH, přičemž hodnota každé z nich musí činit minimálně 1 000 000,- Kč vč. DPH; alespoň část významné dodávky odpovídající požadované minimální hodnotě musí být realizována v rozhodném období. Standardně činí rozhodné období délku 3 let; v tomto případě pak bez odůvodnění je doba rozhodného období pětiletá.

Z níže uvedených skutečností je zřejmé, že zadavatel shora uvedenou podmínkou dále výrazně omezuje potenciální dodavatele a prakticky vylučuje účast jiných dodavatelů než dodavatele, který byl jediným účastníkem zadávacího řízení, tedy společnosti KonekTel, a.s. Takovou podmínku lze považovat za skrytou formu nepřipustné diskriminace v zadávacích řízeních, neboť zadavatel v podstatě znemožnil ostatním dodavatelům ucházet se o veřejnou zakázku nastavením takových technických kvalifikačních předpokladů, které jsou zjevně nepřiměřené ve vztahu k velikosti, složitosti a technické náročnosti konkrétní veřejné zakázky, v důsledku čehož je zřejmé, že zakázku může splnit toliko jeden dodavatel, namísto ostatních potenciálních uchazečů, jež by jinak byli bývali k plnění předmětu veřejné zakázky objektivně způsobilými. Někteří

z dodavatelů totiž mají v takovém případě a priori znemožněnu účast v zadávacím řízení, byť by předmět veřejné zakázky mohli realizovat stejně úspěšně jako dodavatelé ostatní. Tím se znemožňuje dosažení cíle zákona o veřejných zakázkách, tedy zajištění hospodářské soutěže a konkurenčního prostředí mezi dodavateli a **zajištění hospodárnosti, efektivnosti a účelnosti nakládání s veřejnými prostředky.**

- C. Zadavatel v zadávací dokumentaci požaduje splnění technické kvalifikace - předložení prohlášení o shodě nabízených radiostanic s technickými předpisy EU k prokázání způsobilosti nabízených radiostanic k provozu v zemích EU, tedy písemného prohlášení výrobce o tom, že nabízené radiostanice splňují požadavky technických předpisů platných v EU v souladu se zákonem č. 22/1997 Sb., o technických požadavcích na výrobky a o změně a doplnění některých zákonů, ve znění pozdějších předpisů.**

Uvedenou podmínkou zadavatel omezuje potenciální okruh dodavatelů, neboť jediným výrobcem, který dodává standard P 25 do Evropy je výrobce Motorola Solution. Žádný jiný výrobce radiostanic nedodává standard P 25 do Evropy. **Proto pouze výrobce Motorola Solution může shora uvedenou technickou podmínku splnit.**

- D. Zadavatel v zadávací dokumentaci požaduje předložení potvrzení výrobce nabízených radiostanic o tom, že je dodavatel oprávněn dodat nabízené radiostanice zadavateli a provádět jejich záruční servis.**

Předmětná podmínka je dle našeho názoru zcela nadbytečná a toliko může vést k závěru, že i kdyby snad se do výběrového řízení měl zájem přihlásit jiný dodavatel radiostanic Motorola, a pokusil se splnit shora uvedené velmi omezující podmínky, pak nezíská od výrobce předmětné potvrzení, neboť jediným dodavatelem, který předmětné potvrzení získá přímo od výrobce je společnost Konektel, a.s. a s ohledem na vztah výrobce a společnosti Konektel, a.s. je zřejmé, že takové potvrzení, navíc zcela nadbytečné, nebude žádnému dalšímu dodavateli vydáno.

- E. Zadavatel v zadávací dokumentaci požaduje splnění technické kvalifikace - předložení čestného prohlášení o tom, že disponuje servisním střediskem poskytujícím záruční servis nabízených radiostanic, s uvedením adresy sídla tohoto servisního střediska v České republice.**

Cílem a smyslem stanovení uvedené podmínky je omezení potencionálních dodavatelů z území mimo Českou republiku, neboť je zřejmé, že žádný zahraniční dodavatel sám o sobě uvedenou podmínku nesplňuje a uvedené servisní středisko by si musel smluvně zajistit, což je ovšem velmi obtížné

s ohledem na smluvně omezenou teritorialitu jednotlivých dodavatelů radiostanic a výrobků Motorola. Uvedená podmínka je tak velmi těžko splnitelná, resp. je ji prakticky nemožné pro zahraniční dodavatele výrobků a radiostanic Motorola splnit.

Ze shora uvedených skutečností by bylo možno dospět k závěru, že zadávací dokumentace je, hovorově řečeno, „ušita na míru“ předem vybranému dodavateli a zadavatel tak ostatní potencionální dodavatele skrytě diskriminuje.

Důkaz: - [rozhovor zástupce osoby podávající podnět se zástupci zadavatele ze dne 5.2.2018](#)

III.

Dále dodáváme, že zadavatel porušil ustanovení § 6 zákona č. 134/2016 Sb., o zadávání veřejných zakázek, tedy povinnost dodržovat **zásady transparentnosti, přiměřenosti, rovného zacházení a zákazu diskriminace**. Zásada transparentnosti byla porušena tím, že nebyl osloven širší okruh dodavatelů, podmínky zadávací dokumentace nebyly transparentní, a také mimo jiné z důvodu, že zadavatel řádně a transparentně neodůvodnil omezení dodávky radiostanic. Zásada rovného zacházení byla porušena tím, že zadavatel bez zvláštního a řádného důvodu zvýhodnil jednoho dodavatele na úkor dodavatelů ostatních. Rovněž došlo, jak již bylo výše uvedeno, ze strany zadavatele k porušení zásady zákazu diskriminace, a to tím, že zadavatel omezil, resp. prakticky vyloučil účast v zadávacím řízení jiným dodavatelům než společnosti Konektel, a.s.

Lze tedy dospět k závěru, že nesprávným stanovením zadávacích podmínek došlo ke kumulativnímu porušení všech zásad stanovených ustanovení § 6 zákona č. 134/2016 Sb., o zadávání veřejných zakázek.

IV.

S ohledem na veškeré výše uvedené skutečnosti navrhuje, aby Úřad pro ochranu hospodářské soutěže **zahájil správního řízení o přezkoumání úkonů zadavatele z moci úřední.**

V Praze dne 5. 3. 2018

Ing. Vojtěch Razima
ředitel společnosti
Kverulant.org o.p.s.