

NAŠE ZN. (č.j.): 7715/2023-SŽ-OŘ BNO-NPI
POČ. LISTŮ: 3/0
VYŘIZUJE: Ing. Elena Gregorová
TEL.: 601 091 212
E-MAIL: gregorovae@spravazeleznic.cz
DATUM: 16. 3. 2023

Věc: Vysvětlení zadávací dokumentace č. 1

Nadlimitní sektorová veřejná zakázka na služby zadávaná v otevřeném řízení s názvem:

„Údržba vyšší a nižší zeleně v obvodu OŘ Brno 2023 - 2025 – ST Brno“

Evidenční číslo zakázky: Z2023-008037 uvedené ve Věstníku veřejných zakázek a číslo oznámení dle Úředního věstníku Evropské unie: 2023/S 040-113903

(dále jen „**Veřejná zakázka**“)

Správa železnic, státní organizace, (dále jen „**Zadavatel**“) obdržela prostřednictvím elektronického portálu E-ZAK dne 15. 3. 2023 žádost o vysvětlení zadávací dokumentace.

Zadavatel obdržel žádost o vysvětlení zadávací dokumentace ve lhůtě dle § 98 odst. 3 zákona č. 134/2016 Sb., o zadávání veřejných zakázek (dále jen „**ZZVZ**“).

Dotaz č. 1:

Vážení,

obracíme se na Vás v souvislosti se zadávací dokumentací zadávacího řízení s názvem „*Údržba vyšší a nižší zeleně v obvodu OŘ Brno 2023–2025 – ST Brno*“, č.j. 3636/2023-SŽ-OŘ BNO-NPI (dále jen jako „**Veřejná zakázka**“), s touto žádostí o poskytnutí vysvětlení učiněnou v souladu s ustanovením § 98 odst. 3 zákona č. 134/2016 Sb., o zadávání veřejných zakázek (dále jen jako „**ZZVZ**“).

V rámcové dohodě (k jejímuž uzavření jsme povinni v případě, že bychom vyhráli Veřejnou zakázku), konkrétně pak v čl. VII odst. 2 bod. 2.2, je vyjádřen požadavek, že: „*Prodávající se zavazuje na písemnou výzvu předložit Kupujícímu do tří pracovních dnů od doručení výzvy písemný doklad o měsíčním vyúčtování mzdy za poslední 3 měsíce u konkrétně vybraných pracovníků Prodávajícího.*“ V souvislosti s uvedeným si Vás dovoluujeme požádat o vysvětlení, z jakého důvodu je citovaný požadavek zakomponován do obsahu rámcové dohody, neboť jsme přesvědčení, že požadování těchto informací není v souladu s platnou právní úpravou České republiky.

Dle dodavatele jsou informace o mzdách konkrétně vybraných osob v souladu se zákonem č. 110/2019 Sb., o zpracování osobních údajů a dle vyjádření Úřadu pro ochranu osobních údajů, osobním údajem, a tudíž není možné s nimi nakládat libovolně. Zároveň lze k tomu připomenout

i znění čl. 10 odst. 3 zákona č. 2/1993 Sb., Listiny základních práv a svobod, který představuje ústavně zaručené právo každého na ochranu před neoprávněným shromažďováním, zveřejňováním či jiným zneužíváním údajů o své osobě.

Soudní dvůr Evropské unie ze dne 17. 9. 2002 ve věci C-513/99 Concordia Bus pak v této souvislosti konstatoval, že: „Zahrnutí sociálních hledisek do zadávání je naprosto legální, a to bez ohledu na to, zda je určitý požadavek zadavatelem zahrnut mezi zadávací podmínky, následně smluvní podmínky či hodnotící kritéria. **Vždy však musí mít tyto hlediska souvislost s předmětem veřejné zakázky a musí být formulovány dostatečně jasně.**“ Jelikož požadavek na poskytnutí písemného dokladu o měsíčním vyúčtování mzdy za poslední 3 měsíce u konkrétně vybraných pracovníků nikterak nesouvisí s předmětem veřejné zakázky, domníváme se, že by měl být čl. VII odst. 2 bod. 2.2 z rámcové smlouvy odstraněn.

S ohledem na výše uvedené se Vás tímto dovolujeme zdvořile dotázat na důvod zakomponování čl. VII odst. 2 bod 2.2 do znění rámcové dohody.

Zároveň Vás žádáme o vysvětlení, jakým způsobem čl. VII odst. 2 bod. 2.2 rámcové dohody souvisí s předmětem veřejné zakázky „Údržba vyšší a nižší zeleně v obvodu OŘ Brno 2023–2025 – ST Brno“ a jestliže by tento Váš požadavek nikterak nesouvisel s předmětem veřejné zakázky „Údržba vyšší a nižší zeleně v obvodu OŘ Brno 2023–2025 – ST Brno“, dovolujeme si Vás uctivě požádat, aby byl tento požadavek z rámcové dohody odstraněn.

Odpověď č. 1:

Dle § 6 odst. 4 ZZVZ platí, že „Zadavatel je při postupu podle tohoto zákona, a to při vytváření zadávacích podmínek, hodnocení nabídek a výběru dodavatele, povinen za předpokladu, že to bude vzhledem k povaze a smyslu zakázky možné, dodržovat zásady sociálně odpovědného zadávání, environmentálně odpovědného zadávání a inovací ve smyslu tohoto zákona. Svůj postup je zadavatel povinen řádně odůvodnit.“

Dle § 28 odst. 1 písm. p) pak platí, že „sociálně odpovědným zadáváním postup podle tohoto zákona, při kterém má zadavatel povinnost zohlednit například pracovní příležitosti, sociální začlenění, důstojné pracovní podmínky a další sociálně relevantní hlediska spojená s veřejnou zakázkou,“.

Ze shora citovaných ustanovení vyplývá, že je Zadavatel povinen v působnosti ZZVZ postupovat v souladu se zásadami sociálně odpovědného, environmentálně odpovědného zadávání a inovací. Zadavatel při vytváření zadávacích podmínek (včetně pravidel pro hodnocení nabídek a výběru dodavatele) postupoval ve shodě s citovanou dikcí ZZVZ za účelem naplnění zásad sociálně odpovědného zadávání, environmentálně odpovědného zadávání a inovací tam, kde to bylo možné vzhledem k povaze a smyslu Veřejné zakázky.

Konkrétní způsob a rozsah naplnění uvedených zásad, včetně odůvodnění nezohlednění určitých aspektů vzhledem k povaze a smyslu Veřejné zakázky, Zadavatel Veřejné zakázky uvedl v čl. 23 Zadávací dokumentace na Veřejnou zakázku ve spojení s dotazovaným čl. VII odst. 2 bod. 2.2 Rámcové dohody.

Dodavatelem citovaná pasáž čl. VII. 2 bod 2.2 Rámcové dohody je nástrojem kontroly Zadavatelem v zadávací dokumentaci stanoveného požadavku na podporu důstojných pracovních podmínek a bezpečnosti práce, spočívajícího mj. v povinnosti dodavatele v zajištění dodržování veškerých právních předpisů České republiky s důrazem na legální zaměstnávání, **spravedlivé odměňování** a dodržování bezpečnosti a ochrany zdraví při práci. Uvedené povinnosti dodavatele/zhotovitele ve vztahu k jeho zaměstnancům jsou dále zpřesněny v čl. VII. 2. bod 2.1 Rámcové dohody.

Bez ukotvení určitých kontrolních mechanismů ve vztahu k dodavateli/zhotoviteli by nedošlo k naplnění zásad plynoucích z evropských směrnic, které jsou transponovány prostřednictvím § 6 odst. 4 ZZVZ. Uvedený postup je běžný a nikterak nevybočuje z obvyklé smluvní praxe v oblasti veřejného zadávání. Nadto Zadavatel uvádí, že jím stanovené požadavky jsou obecného rázu, které vyplývají pro zaměstnavatele z obecně závazných právních předpisů a nejsou nad jejich rámec. Motivací Zadavatele je především uzavřít rámcovou dohodu s takovým dodavatelem, který neporušuje pracovní právní předpisy mj. v oblasti odměňování (včetně minimální mzdy) a nemá tak nezákonnou výhodu oproti ostatním subjektům hospodářské soutěže v důsledku svých nižších nákladů.

Dodavatelem odkazovaná souvislost s předmětem veřejné zakázky neplatí absolutně. Uvedené vyplývá například z Průvodce zohledňováním sociálních hledisek při zadávání veřejných zakázek Evropské komise, kde je uvedeno v poznámce pod čarou č. 53 v souvislosti s problematikou nastavení kritérií souvisejících s plněním příslušné zakázky: „*Podmínky zahrnuté ve smluvních ustanoveních o plnění zakázky nemusí nutně souviset s předmětem zakázky, ale pouze s plněním zakázky.*“ Z nastavení podmínek sociálně odpovědného zadávání je zřejmé, že tyto nikterak nevybočují a zcela souvisejí s plněním veřejné zakázky.

Z Metodiky k odpovědnému veřejnému zadávání kapitoly Podpora důstojných pracovních podmínek a bezpečnosti práce vydané Ministerstvem práce a sociálních věcí plyne: „*Je přitom naprosto legitimní, že zadavatel požaduje, aby se při realizaci plnění za veřejné prostředky dodržovaly všechny předpisy v oblasti pracovněprávní, zaměstnanosti a bezpečnosti a ochrany zdraví při práci a podporuje dodržování důstojných pracovních podmínek. (...) Zadavatel se proto aktivně podílí na kontrole dodržování předpisů v oblasti pracovněprávní, zaměstnanosti, bezpečnosti a ochrany zdraví při práci apod., a za tím účelem přijímá vhodná opatření. Kontrolu provádí zadavatel sám nebo prostřednictvím veřejných institucí k takové kontrole určených, tedy například Státní úřad inspekce práce, finanční úřad, cizinecká policie atd. Vydání pravomocného rozhodnutí potvrzujícího porušení uvedených předpisů pak může být dle smluvních podmínek důvodem k nápravným opatřením (např. jednání mezi dodavatelem a zadavatelem, jehož cílem je přijmout taková systémová opatření, aby se situace znovu neopakovala) nebo sankčním opatřením (smluvní pokuty nebo ukončení smlouvy na plnění).*“

K dotazu, který směřuje na potenciální porušování předpisů v oblasti ochrany osobních údajů, Zadavatel sděluje, že předkládání informací o mzdách vybraných zaměstnanců dodavatele je součástí naplnění Zadavatelem stanovených požadavků, které pro něj plynou ze zákonných povinností ve smyslu § 6 odst. 4 ZZVZ. Jak již bylo výše uvedeno, bez ukotvení kontrolních oprávnění ze strany Zadavatele by požadavky na mj. důstojné pracovní podmínky a spravedlivé odměňování byly pouze proklamativní. V této souvislosti je tak naplněna podmínka zákonnosti zpracování ve smyslu čl. 6 odst. 1 písm. c) nařízení Evropského parlamentu a Rady (EU) 2016/679 ze dne 27. dubna 2016 o ochraně fyzických osob v souvislosti se zpracováním osobních údajů a o volném pohybu těchto údajů a o zrušení směrnice 95/46/ES (obecné nařízení o ochraně osobních údajů), kdy zpracování je nezbytné pro splnění právní povinnosti, která se na správce vztahuje.

Zadavatel konečně k obsahu dotazů dodavatele v obecné rovině zdůrazňuje, že smyslem a účelem vysvětlení zadávací dokumentace není dodavatelům objasňovat myšlenkové pochody a postup zadavatele, ale pouze objasnění zadávacích podmínek do té míry, aby byli dodavatelé schopni podat vzájemně porovnatelné nabídky splňující všechny požadavky Zadavatele. Stanovené zadávací podmínky jsou nastaveny tak, aby odpovídaly objektivním potřebám zadavatele a jeho zákonným povinnostem.

Závěr

Zadavatel ponechává lhůtu pro podání nabídek do 27. 3. 2023 9:00 hod.

Ing. Libor Tkáč, MBA
ředitel Oblastního ředitelství Brno