

Naše zn. 13323/2024-SŽ-SSV-Ú3
Listů/příloh 4/0

Vyřizuje Renáta Majerová

Mobil +420 724 932 325
E-mail Majerova@spravazeleznic.cz

Datum 29. listopadu 2024

Uveřejněno na Profilu zadavatele

Věc: Vysvětlení/ změna/ doplnění zadávací dokumentace č. 20
„Modernizace trati Brno-Přerov, 4. stavba Nezamyslice – Kojetín“

ve smyslu § 98 a § 99 zákona č. 134/2016 Sb., o zadávání veřejných zakázek, ve znění pozdějších předpisů (dále jen „ZZVZ“)

Dotaz č. 175:

Zadavatel v souladu s čl. 9.1 Pokynů pro dodavatele stanovil následující podmínky:

„9.1 V rámci splnění dalších požadavků zadavatele na sestavení a podání nabídek musí všichni dodavatelé ve svých nabídkách předložit následující informace, dokumenty a doklady:

[...]

- *Specifikaci typu zabezpečovacího zařízení, sdělovacího zařízení, zařízení elektrotechniky a energetiky, které bude dodavatelem určeno k použití pro plnění předmětné veřejné zakázky a které bude v souladu se Směrnicí č. 34 SŽDC „Směrnice pro uvádění do provozu výrobků, které jsou součástí sdělovacích a zabezpečovacích zařízení a zařízení elektrotechniky a energetiky, na železniční dopravní cestě ve vlastnictví státu státní organizace Správa železniční dopravní cesty“, v platném znění. Specifikaci typu zařízení předloží všichni dodavatelé v nabídce. Nebude-li dodavatel současně i výrobcem nebo dodavatelem takto určeného zařízení, předloží následně vybraný dodavatel v rámci poskytnutí součinnosti před uzavřením smlouvy postupem dle čl. 19 těchto Pokynů smlouvu uzavřenou s výrobcem nebo dodavatelem tohoto zařízení či jednostranné písemné vyjádření závazku výrobce nebo dodavatele tohoto zařízení, kterými vybraný dodavatel prokáže, že bude mít toto zařízení k jeho použití pro plnění předmětné veřejné zakázky k dispozici a že bude mít zajištěnu i jeho odbornou montáž, případně bude smlouva či závazek obsahovat souhlas výrobce nebo dodavatele zařízení s tím, že je vybraný dodavatel schopen toto zařízení odborně sestavit a namontovat. Specifikace typu, případně smlouva s výrobcem nebo dodavatelem či závazek, budou požadovány pro následující zařízení:*
 - *definitivní traťové a staniční zabezpečovací zařízení,*
 - *trakční vedení – trolejový drát, odpojovače, izolátory a stožáry,*
 - *sdělovací zařízení – technologie GSM-R a DDTC ŽDC.*

[...]“

V souladu s čl. 19.4 Pokynů pro dodavatele Zadavatel dále uvádí:

„19.4 Vybraný dodavatel je povinen na základě písemné výzvy jako podmínku pro uzavření smluv poskytnout zadavateli řádnou součinnost, která spočívá zejména v předložení následujících dokumentů:

[...]

- *kopie smlouvy uzavřené s výrobcem nebo dodavatelem zabezpečovacího zařízení, sdělovacího zařízení, zařízení elektrotechniky a energetiky či jednostranného vyjádření závazku výrobce nebo dodavatele tohoto zařízení ve smyslu čl. 9.1 těchto Pokynů, nebude-li vybraný dodavatel současně i výrobcem nebo dodavatelem tohoto zařízení, kterými vybraný dodavatel prokáže, že bude mít toto zařízení k jeho použití pro plnění předmětné veřejné zakázky k dispozici a že bude mít zajištěnu i jeho odbornou montáž, případně bude smlouva či závazek obsahovat souhlas výrobce nebo dodavatele zařízení s tím, že je vybraný dodavatel schopen toto zařízení odborně sestavit a namontovat;*

[...]“

Zadavatel dále v souladu s čl. 21.2 Pokynů pro dodavatele požaduje v souladu s § 41 ZZVZ, aby účastníci k zajištění plnění svých povinností vyplývajících z účasti v zadávacím řízení poskytli jistotu **ve výši 98 mil. Kč.**

Domníváme se, že výše uvedené požadavky Zadavatele dle čl. 9.1 ve spojení s čl. 19.4 Pokynů pro dodavatele, týkající se povinnosti vybraného dodavatele předložit Zadavateli před podpisem smlouvy na plnění Veřejné zakázky smlouvy uzavřené s výrobcem nebo dodavatelem zabezpečovacího zařízení, sdělovacího zařízení, zařízení elektrotechniky a energetiky či jednostranného vyjádření závazku výrobce nebo dodavatele tohoto zařízení ve smyslu čl. 9.1 Pokynů pro dodavatele (dále také jako „**závazek vybraných výrobců**“), jsou **stanoveny v rozporu se ZZVZ.**

Výše uvedené požadavky Zadavatele zaručují bezdůvodně určitým výrobcům, resp. dodavatelům konkurenční výhodu a vytváří bezdůvodné překážky hospodářské soutěže a jsou v rozporu se zásadou přiměřenosti a zákazu diskriminace.

Předně uvádíme, že nijak nerozporujeme potřeby Zadavatele zajistit bezpečnost provozu na železniční cestě. Výše uvedené požadavky Zadavatele však tento chráněný zájem samy o sobě jednak dostatečně nezajišťují a jednak jejich kombinace způsobuje významné omezení soutěže. Tedy opatření zvolené Zadavatelem je neakceptovatelné a nepřiměřené, a v rozporu se základními principy ZZVZ. Zadavatel je povinen volit přiměřená opatření, která zaručí férovou a v daném případě především otevřenou soutěž.

Účelem zadávací dokumentace, resp. postup Zadavatele má směřovat k předepsání výsledku - tj. dodávky stavebního díla, které splní všechny bezpečnostní požadavky. Zadavatel má možnost v průběhu realizace díla kontrolovat stavební postup, a to vč. využití požadovaných výrobků. Pokud by došlo k porušení Zadavatelem stanovených podmínek provádění díla, má Zadavatel k dispozici jiné vhodné mechanismy (zejména smluvní pokuty, náhradu škody, možnost odstoupení, čerpání bankovních záruk aj.), které dostatečně zajišťují motivaci dodavatele plnit podmínky Zadavatele, mj. tedy i podmínky bezpečnosti. Jedná se o standardní postup, který odpovídá principům ZZVZ a zachování řádné a férové soutěže, a to včetně těch nejnáročnějších zakázek (tedy nejenom v oblasti železničních cest).

Důkazem nepřiměřeného a neodůvodněného postupu je ostatně i samotný fakt, že ani Zadavatelem navržené řešení nevede k žádnému bezpečnému a jistému výsledku z pohledu Zadavatele. Jakou jistotu má Zadavatel, že poddodavatel, jehož závazek je předložen Zadavateli před podpisem smlouvy, zůstane působit také v realizaci? **Je zjevné a praxí potvrzené, že stěžejní mechanismy zajištění splnění podmínek Zadavatele a tedy kýžené bezpečnosti provozu na železniční cestě je až důsledná kontrola Zadavatelem v rámci realizace díla a případné smluvně stanovené sankční mechanismy.**

Nepřiměřenost a zásah do hospodářské soutěže lze spatřovat zejména ve skutečnosti, že výše uvedené závazky či smlouvy s vybraným okruhem výrobců a dodavatelů požaduje Zadavatel doložit **v okamžiku před podpisem smlouvy se Zadavatelem** a nikoliv až v rámci realizace Veřejné zakázky.

I přesto, že výše uvedený požadavek na doložení závazku vybraných výrobců je součástí podmínek poskytnutí součinnosti vybraného dodavatele před podpisem smlouvy, je odpovědně uvažující účastník nucen uzavřít smlouvu či získat závazek od vyjmenovaných dodavatelů **ještě před podáním nabídky. V opačném případě by se vystavoval riziku neposkytnutí součinnosti před podpisem smlouvy (z důvodu nikoli na straně uchazeče), což je**

spojeno mj. s právem Zadavatele čerpat jistotu, kterou Zadavatel stanovil ve výši 98 mil. Kč bez DPH a Zadavatel potvrzeno taktéž v rámci vysvětlení zadávací dokumentace.

Výrobci, resp. dodavatelé, kteří disponují výrobky s potřebnou certifikací **dle seznamů výrobků s požadovanou certifikací, který je dostupný na webových stránkách Zadavatele vyplývá**, že pro vybrané výrobky disponují požadovanou certifikací obvykle 1-2 a výjimečně 3 výrobci. To ovšem neplatí u výrobku „trolejový drát“, kde v uvedeném seznamu není uveden žádný schválený výrobce.

S odkazem na výše uvedené žádáme, aby Zadavatel pečlivě posoudil tato porušení ZZVZ a níže uvedeným návrhům uchazeče v plném rozsahu vyhověl a provedl potřebnou nápravu zadávacích podmínek tím, že upraví zadávací podmínky v souladu se ZZVZ a základními zásadami zadávání uvedenými v § 6 ZZVZ, tak, že odstraní svůj požadavek na doložení závazku nebo smlouvy vybraných výrobců či dodavatelů ve smyslu čl. 9.1 ve spojení s čl. 19.4 Pokynů pro dodavatele, případně umožní jeho doložení či doložení potřebné certifikace výrobků až v rámci realizační fáze plnění Veřejné zakázky, např. v okamžiku uvádění díla do zkušebního provozu; a

- A. provede úpravu svých porušení a přiměřeně prodlouží lhůtu pro podání nabídek v návaznosti na povahu doplnění a změnu zadávacích podmínek;**
- B. případně pokud by nebylo možné zajistit úpravu zadávacích podmínek ve smyslu písm. A, ať Zadavatel vyjme uvedenou část, resp. dotčené výrobky z plnění Veřejné zakázky nebo zajistí povinnost vybraných subjektů poskytnout plnění všem účastníkům za stejných podmínek.**

Odpověď:

Tazatel v první části své žádosti o objasnění navrhuje zadavateli, aby odstranil svůj požadavek na doložení závazku nebo smlouvy vybraných výrobců či dodavatelů ve smyslu čl. 9.1 ve spojení s čl. 19.4 Pokynů, případně umožnil jeho doložení či doložení potřebné certifikace výrobků až v rámci realizační fáze plnění Veřejné zakázky, např. v okamžiku uvádění díla do zkušebního provozu. K této části žádosti zadavatel uvádí, že již ve své odpovědi na dotaz č. 150, která byla poskytnuta v rámci Vysvětlení/ změny/ doplnění zadávací dokumentace č. 15, odpovídal na zcela totožný návrh. Zadavatel tedy tazatele odkazuje na uvedené objasnění, které dostatečně podrobně odůvodňuje, z jakých důvodů předmětný požadavek na součinnosti vybraného dodavatele před uzavřením smlouvy stanovil. Zadavatel na tomto svém vyjádření trvá a neshledává, že by znění čl. 9.1 Pokynů pro dodavatele bylo v rozporu se zásadou přiměřenosti a zákazem diskriminace. Má za to, že je předmětný požadavek v zadávacích podmínkách nastaven tak, aby zajišťoval objektivní potřebu zadavatele na řádném a včasném plnění předmětu veřejné zakázky při současném zachování veškerých nezbytných požadavků na zajištění bezpečnosti drážní dopravy, interoperability, kompatibility a jednotnosti obsluhy a aby tedy odpovídal i současné rozhodovací praxi Úřadu pro ochranu hospodářské soutěže.

V druhé části své žádosti tazatel navrhuje, aby zadavatel z článku 9.1 ve spojení s článkem 19.4 Pokynů pro dodavatele vyjmul dotčené výrobky z plnění veřejné zakázky, nebo aby zajistil povinnost vybraných subjektů poskytnout plnění všem účastníkům za stejných podmínek. K tomu zadavatel uvádí, že dotčené výrobky specifikované v článku 9.1 Pokynů pro dodavatele z předmětu plnění veřejné zakázky vyjmout nelze, neboť tyto výrobky jsou pro zhotovení stavby zcela nezbytné a bez nich není možné předmětnou stavbu dráhy zhotovit a uvést do provozu.

K požadavku tazatele, aby zadavatel zajistil, aby výrobci zařízení byli povinni poskytnout své plnění všem účastníkům zadávacího řízení za stejných podmínek, pak zadavatel uvádí, že není v jeho možnostech takovou povinnost výrobcům zařízení stanovit a zasahovat tak do volné hospodářské soutěže.

Závěrem zadavatel opakuje, že dlouhodobě umožňuje, aby si kterýkoli dodavatel včetně tazatele za podmínek stanovených ve směrnici č. 34 požádal o vydání souhlasu s použitím výrobku, který doposud nebyl pro použití na železniční dopravní cestě ve vlastnictví České republiky schválen.

Z uvedených důvodů se zadavatel rozhodl, že zadávací podmínky dle požadavku tazatele nebude měnit.

Vzhledem ke skutečnosti, že bylo provedeno pouze **vysvětlení zadávací dokumentace** dle § 98 a §99 ZZVZ, neprodukuje zadavatel lhůtu pro podání nabídek.

Dále zadavatel zohledňuje skutečnost, že odpověď na dotaz č.175 je uveřejněna s prodloužením 1 dne. Z tohoto důvodu zadavatel prodlužuje lhůtu pro podání nabídek v souladu s ust. § 98 odst. 4 ZZVZ o 1 pracovní den.

Zadavatel je dle § 212 odst. 4 ZZVZ v případě změny informací uvedených ve formuláři povinen odeslat opravný formulář. Opravný formulář Oznámení o zahájení zadávacího řízení bude uveřejněn na webovém portálu <https://vvz.nipez.cz/> (evidenční č. VZ: Z2024-047248). Změny se týkají těchto ustanovení:

Část **INFORMACE O PODÁNÍ**

Oddíl **Lhůta pro podání nabídek – den (BT-131(d)-Lot)**
rušíme datum 17.12.2024 a nahrazujeme datem **18.12.2024**.

Vysvětlení/ změnu/ doplnění zadávací dokumentace včetně příloh zadavatel uveřejňuje na profilu zadavatele na webovém portálu <https://zakazky.spravazeleznice.cz/>.

V Praze

Ing. Ondřej Göpfert
ředitel odboru investičního
na základě pověření č. 14-NM ze dne 13. 11. 2023
Správa železnic, státní organizace