

Zadavatel:

Středočeský kraj

se sídlem: Zborovská 81/11, Smíchov, 150 00 Praha 5

IČO: 70891095

a

Hlavní město Praha

se sídlem: Mariánské náměstí 2/2, Staré Město, 110 00 Praha 1

IČO: 00064581

Veřejná zakázka:

„Výběr dopravce pro uzavření smlouvy o veřejných službách v přepravě cestujících po železnici na vybraných linkách velkokapacitními elektrickými jednotkami“

nadlimitní veřejné zakázky na služby v přepravě cestujících po železnici zadávané v souladu s § 10 a násl. zákona č. 194/2010 Sb., o veřejných službách v přepravě cestujících a o změně dalších zákonů, ve znění pozdějších předpisů, a s nařízením Evropského parlamentu a Rady (ES) č. 1370/2007 ze dne 23. října 2007 o veřejných službách v přepravě cestujících a o zrušení nařízení Rady (EHS) č. 1191/69 a č. 1107/70, ve znění pozdějších změn

VYSVĚTLENÍ, ZMĚNA NEBO DOPLNĚNÍ ZADÁVACÍ DOKUMENTACE II

dle zákona č. 134/2016 Sb., o zadávání veřejných zakázek, ve znění pozdějších předpisů (dále jen „ZZVZ“)

Zadavatel ve věci veřejné zakázky obdržel žádost dodavatele o písemné vysvětlení zadávací dokumentace, popřípadě poskytuje vysvětlení, změnu nebo doplnění zadávací dokumentace z vlastního podnětu.

Zadavatel písemné vysvětlení, změnu nebo doplnění zadávací dokumentace uveřejnil včetně přesného znění žádosti na profilu zadavatele.

Žádost o vysvětlení zadávací dokumentace č. 2 (obdržena dne 11. 3. 2025):

Dotaz 1)

V zadávací dokumentaci nabídkového řízení **není žádným způsobem vyloučeno možné zapojení dodavatelů (příp. poddodavatelů) požadovaných vozidel z třetích zemí¹**

¹ Za třetí země jsou v souladu s § 6 odst. 3 ZZVZ považovány země mimo Evropskou unii, Evropský hospodářský prostor nebo Švýcarskou konfederaci, nebo ze státu, který nemá s Českou republikou nebo s Evropskou unií uzavřenu mezinárodní smlouvu zaručující přístup dodavatelům z těchto států k zadávané veřejné zakázce

v zadávacích řízeních, která budou zahájena jednotlivými účastníky nabídkového řízení (dopravci) za účelem výběru **výrobce daných vozidel**. Domníváme se, že v souladu s § 168 zákona č. 134/2016 Sb., o zadávání veřejných zakázek, ve znění pozdějších předpisů (dále jen „ZZVZ“), by k takovému vyloučení dojít mělo z níže uvedených důvodů, a to ačkoliv jsme si vědomi, že předmětem nabídkového řízení není veřejná zakázka na dodávky, o kterých § 168 ZZVZ pojednává **primárně, nikoliv však výlučně, tudíž je z našeho pohledu i v nabídkovém řízení aplikovatelné.**

Mají-li dopravci v pozici zadavatele zadávacího řízení na výrobce vozidel aplikovat v souladu s § 6 odst. 3 ZZVZ podmínku vylučující účast dodavatelů z třetích zemí, považujeme za **souladné s § 6 odst. 2 ZZVZ, tedy se zásadou zákazu diskriminace a nerovného zacházení, aby Zadavatel povinnost vyloučit dodavatele a výrobky ze třetích zemí zakotvil pro celé nabídkové řízení, tedy pro všechny účastníky nabídkového řízení (dopravce), aby ti nemohli čerpat z odlišně stanovených podmínek pro výběr výrobce výhody či nevýhody, což by vedlo ze strany Zadavatele k nerovnému přístupu k dodavatelům v nabídkovém řízení.**

Vzhledem k tomu, že Zadavatel (Hlavní město Praha i Středočeský kraj) je osobou povinnou podle zákona č. 181/2014 Sb., o kybernetické bezpečnosti a o změně souvisejících zákonů (dále jen „ZKB“), podle § 26 písm. d) vyhlášky č. 82/2018 Sb., o bezpečnostních opatřeních, kybernetických bezpečnostních incidentech, reaktivních opatřeních, náležitostech podání v oblasti kybernetické bezpečnosti a likvidaci dat, vydané **Národním úřadem pro kybernetickou a informační bezpečnost (dále jen „NÚKIB“)** má povinnost **zohlednit doporučení NÚKIB**. Právě NÚKIB opakovaně varuje² před ohrožením v podobě zejména čínských dodavatelů a výrobků, přičemž toto riziko se dle našeho názoru ještě významně zvětšuje při zohlednění návaznosti nabídkového řízení na **kritickou infrastrukturu a kritické informace poskytované při plnění souvisejících smluv.**

Máme za to, že umožnění účasti dodavatelů (poddodavatelů) ze zemí mimo Evropskou unii, případně umožnění dodání i jen některých jednotlivých součástí či náhradních dílů z takových zemí, může zásadním způsobem ohrozit bezpečnost, důvěrnost a integritu kritických informací ČR. **Právě absencí jakékoliv limitace země původu dodavatelů a použitých výrobků Zadavatel zapojení rizikových zemí do zadávacích řízení na výběr výrobce vozidel umožňuje, čímž se na zmíněném ohrožení sám podílí. Domníváme se tedy, že v kontextu § 168 ZZVZ a v souladu s doporučeními NÚKIB, kterými je Zadavatel jako osoba povinná podle ZKB vázán, by Zadavatel měl přistoupit k omezení účasti dodavatelů (poddodavatelů) a použití výrobků ze zemí mimo Evropskou unii a měl by tak učinit v rámci zadávacích podmínek nabídkového řízení, čímž by k obdobnému postupu zavázal i všechny účastníky (dopravce) konající navazující zadávací řízení na výběr výrobce vozidel.**

² <https://nukib.gov.cz/cs/infoservis/doporuceni/#1>.

Máme za to, že absence omezení země původu dodavatelů (poddodavatelů) a výrobků pocházejících ze zemí mimo Evropskou unii může mít skutečně zásadní dopad na bezpečnost kritických informací a celkově bezpečnost ČR. Navíc současné znění zadávacích podmínek může porušovat § 6 odst. 2 ZZVZ, tedy zákaz diskriminace a nerovného zacházení, když někteří účastníci (dopravci) vyloučí dodavatele a výrobky z třetích zemí v rámci svých zadávacích řízení na výběr výrobce, a někteří nikoliv.

Informace zadavatele:

Zadavatel k žádosti dodavatele o vysvětlení zadávací dokumentace uvádí, že dle jeho názoru z platných právních předpisů v oblasti kybernetické bezpečnosti ani z doporučení Národního úřadu pro kybernetickou a informační bezpečnost neplyne zadavateli povinnost využít v předmětném nabídkovém řízení možnosti dané ustanovením § 6 odst. 3 ZZVZ, tedy omezit v tomto nabídkovém řízení ve vztahu k vozidlům pro plnění závazku veřejných služeb účast dodavatelů ze zemí mimo Evropskou unii, Evropský hospodářský prostor, Švýcarskou konfederaci nebo státy, které mají s Českou republikou nebo s Evropskou unií uzavřenu mezinárodní smlouvu zaručující přístup dodavatelům z těchto států k zadávané veřejné zakázce (dále jen „*dodavatelé ze třetích zemí*“). Zadavatel podotýká, že předmětem nabídkového řízení je výběr dopravce jako poskytovatele veřejných služeb v přepravě cestujících, a nikoli výběr dodavatele kolejových vozidel či obecně dodávek nebo služeb s možným přímým dopadem na zadavatelem provozované informační nebo komunikační systémy kritické informační infrastruktury nebo významné informační systémy.

Zadavatel dále zdůrazňuje, že omezení účasti dodavatelů ze třetích zemí je podle § 6 odst. 3 ZZVZ možností, nikoli povinností zadavatele a nevyužití této možnosti nemůže být v rozporu se zásadami rovného zacházení a zákazu diskriminace zakotvenými v § 6 odst. 2 ZZVZ. Tento závěr ostatně potvrdil i Soudní dvůr Evropské unie v rozsudku ze dne 22. 10. 2024 ve věci C-652/22 Kolin İnşaat Turizm Sanayi ve Ticaret. Jak dovozuje Úřad pro ochranu hospodářské soutěže ve svém výkladovém stanovisku navazujícím na uvedený rozsudek³, dodavatelé ze třetích zemí nemají přístup na trh EU zaručen, a nemohou se tak dovolávat zásady nediskriminace a rovného přístupu vůči dodavatelům ze zemí EU, avšak na druhou stranu „*tuzemští dodavatelé nemohou v konkrétním případě namítat vůči zadavateli, že dodavatelům ze třetích zemí rovný přístup zaručil, resp. že jim přístup neomezil.*“

Zadavatel se tedy neztotožňuje s názorem dodavatele, že stávající znění zadávacích podmínek, bez omezení účasti dodavatelů ze třetích zemí, pokud jde o vozidla k plnění závazku veřejných služeb, není v souladu se zásadami rovného zacházení a zákazu diskriminace.

Zadavatel proto v tuto chvíli nepřistupuje ke změně či doplnění zadávacích podmínek, jak požaduje dodavatel. Zadavatel nicméně bude danou otázku dále analyzovat a nevyklučuje, že následně může vyhodnotit doplnění zadávacích podmínek o určitou formu omezení účasti

³ <https://uohs.gov.cz/cs/verejne-zakazky/metodicka-cinnost/vykladova-stanoviska-a-metodiky.html>

dodavatelů ze třetích zemí ve vztahu k vozidlům pro plnění veřejné zakázky ve smyslu § 6 odst. 3 ZZVZ jako vhodné.

Praha dne dle elektronického podpisu

Středočeský kraj

i.s. MT Legal s.r.o., advokátní kancelář

JUDr. Petr Novotný, LL.M. et LL.M.,

advokát a jednatel

(podepsáno elektronicky)