

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 IV

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. 4 (obdržena dne 20. 3. 2025):

Dne 11. 3. 2025 jsme zadavateli doručili Žádost o vysvětlení zadávací dokumentace ohledně vyloučení dodavatelů (případně poddodavatelů) 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**“) ve smyslu **§ 6 odst. 3 zákona č. 134/2016 Sb., o zadávání veřejných zakázek, ve znění**

pozdějších předpisů (dále jen „ZZVZ“). Zadavatel tuto žádost o vysvětlení vypořádal zamítavě ve Vysvětlení zadávací dokumentace ze dne 19. 3. 2025.

Jsme si vědomi, že zadavateli neplyne povinnost využít v předmětném nabídkovém řízení možnosti dané ustanovením § 168 odst. 1 ZZVZ přímo z daného ustanovení ZZVZ, nýbrž se stále domníváme, že zadavatel je jako osoba povinná 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“) **povinen zohlednit doporučení NÚKIB a promítnout je do zadávacích podmínek nabídkového řízení, a to zejména s odkazem na dokument „Zadávání veřejných zakázek v oblasti ICT a kybernetická bezpečnost v1.5“,¹ ve kterém je výslovně uvedeno následující:**

*„Ačkoli jde o povinnosti adresované primárně osobám uvedeným v § 3 zákona o kybernetické bezpečnosti, v návaznosti na § 4 odst. 4 a 7 zákona o kybernetické bezpečnosti jsou tyto osoby povinny požadavky vyplývající z bezpečnostních opatření zahrnout do smluv, které se svými dodavateli uzavírají. **V případě výběru dodavatele prostřednictvím zadávacího řízení podle ZZVZ pak zadavatelům nezbyde než požadavky VKB promítnout i do zadávacích podmínek.**“*

Není totiž pravdou, že předmět plnění nabídkového řízení nemůže mít ve svém důsledku a v závislosti na stanovených zadávacích podmínkách dopad na zadavatelem provozované informační nebo komunikační systémy kritické informační infrastruktury nebo významné informační systémy. Naopak, dopad může být zásadní, a to zejména vzhledem k tomu, že součástí kolejových vozidel jsou právě informační systémy, které mohou být potenciálně ohroženy a v případě zásahu do nich mohou být i nebezpečné a tím, že vozidly s takovými informačními systémy bude plněna smlouva zadavatele s dopravcem, může nepochybně dojít k ohrožení kritických informací.

Konkrétně v souvislosti s ochranou kritické informační infrastruktury by zadavatel dle našeho názoru měl postupovat v souladu dále také s dokumentem s názvem „Metodika řízení dodavatelů“² v čl. 5.1 uvedeno následující:

*„Pravidla pro výběr dodavatele by měla zohledňovat **základní bezpečnostní požadavky, resp. způsob jejich určení, hodnocení rizik souvisejících s dodavatelem a stanovenou úroveň zabezpečení.** Významnými faktory pro určení konkrétní úrovně požadavků na dodavatele musí být především:*

¹ Dostupné na adrese: <https://nukib.gov.cz/cs/infoservis/dokumenty-a-publikace/podpurne-materialy/>.

² Dostupné na adrese: <https://nukib.gov.cz/cs/infoservis/dokumenty-a-publikace/podpurne-materialy/>.

- charakter informačního nebo komunikačního systému, do něž bude dodavatel svým plněním zasahovat (tedy zda jde o **kritickou informační infrastrukturu, informační systém základní služby nebo významný informační systém**),

- charakter dodavatele, tedy zda jde o „běžného“ dodavatele, významného dodavatele nebo provozovatele systému, příp. specifika vztahu dodavatele k systému, do kterého bude svým plněním zasahovat.

Při tvorbě pravidel budou zohledněny i relevantní vnitřní předpisy organizace nebo závazné pokyny nadřízených subjektů. Výběr dodavatelů by měl být založen na **výsledcích hodnocení rizik spojených s předmětem výběrového řízení** a rizik souvisejících s významnými dodavateli (tzv. předšmluvní hodnocení rizik podle § 8 odst. 2 písm. a) VKB). "

„Identifikované bezpečnostní potřeby jsou formou jednotlivých požadavků zahrnuty do smluv, resp. do zadávacích podmínek, pokud je dodavatel vybírán v zadávacím řízení. Míra podrobnosti iniciačních zadávacích podmínek bude v takovém případě závislá na zvoleném druhu zadávacího řízení.“

V kontextu citované pasáže je třeba vzít v úvahu, že ačkoliv předmětem nabídkového řízení je výběr dopravce jako poskytovatele veřejných služeb v přepravě cestujících, a nikoli výběr dodavatele kolejových vozidel, zadavatel stanovením zadávacích podmínek nabídkového řízení zásadním způsobem určuje mantinely i pro zadávací podmínky navazujících zadávacích řízení na výběr výrobců kolejových vozidel, ve kterých budou v pozici zadavatele jednotliví dopravci a do jejichž zadávacích podmínek jsou požadavky zadavatele v nabídkovém řízení logicky promítány. Právě co nejdřívější náprava (ujasnění) zadávacích podmínek nabídkového řízení je tedy nezbytná k tomu, aby dopravci měli ještě dostatečný prostor zadávací podmínky svých zadávacích řízení upravit do takové podoby, aby byli potenciálně nebezpeční/riziková dodavatelé ze třetích zemí a jejich výrobky vyloučeni z jednotlivých zadávacích řízení na výrobce kolejových vozidel.

Dále pro úplnost odkazujeme i na další relevantní doporučení uveřejněná NÚKIB, a to varování před hrozbou v oblasti kybernetické bezpečnosti v souvislosti s čínskými produkty ze dne 17. prosince 2018³ a varování před hrozbou v oblasti kybernetické bezpečnosti související s produkty s významným vztahem k Ruské federaci ze dne 21. března 2022.⁴

V důsledku dosavadního přístupu zadavatele se dopravci, kteří se budou jako osoby povinné ve smyslu ZKB řídit v souladu s právními předpisy doporučeními NÚKIB (např. tím výše citovaným) a v navazujícím zadávacím řízení na výběr výrobce vozidel vyloučí dodavatele ze třetích zemí, **stanou zásadním způsobem znevýhodnění vůči těm dopravcům, kteří doporučení NÚKIB dodržovat nebudou.** Právě tímto postupem, tedy

³ Dostupné na adrese: <https://nukib.gov.cz/cs/infoservis/hrozby/1823-nukib-vydal-varovani-v-souvislosti-s-ekonomickymi-sankcemi-spojenymi-s-ruskou-federaci/> .

⁴ Dostupné na adrese: <https://nukib.gov.cz/cs/infoservis/hrozby/1469-software-i-hardware-spolecnosti-huawei-a-zte-je-bezpecnostni-hrozbou/> .

nevykloučením možnosti zapojit do navazujících zadávacích řízení dodavatele ze třetích zemí plošně, **zadavatel může porušit § 6 odst. 2 ZZVZ, když nebudou zadávací podmínky upraveny do nediskriminační podoby zaručující rovné zacházení.**

Za velice problematický považujeme postoj zadavatele, který k věci zaujal v závěrečném odstavci Vysvětlení zadávací dokumentace ze dne 19. 3. 2025:

*„Zadavatel proto v tuto chvíli nepřistupuje ke změně či doplnění zadávacích podmínek, jak požaduje dodavatel. **Zadavatel nicméně bude danou otázku dále analyzovat a nevylučuje, že následně může vyhodnotit doplnění zadávacích podmínek o určitou formu omezení účasti dodavatelů ze třetích zemí ve vztahu k vozidlům pro plnění veřejné zakázky ve smyslu § 6 odst. 3 ZZVZ jako vhodné.**“*

Zadavatel dle citovaného odstavce v současné době k vyloučení dodavatelů ze třetích zemí nepřistupuje, ale **zároveň takový krok do budoucna nevylučuje**. Dopravci však musí již nyní řádně připravit zadávací řízení na výběr výrobce vozidel a co nejdříve jej zahájit. Pokud tedy zadavatel vyloučí dodavatele ze třetích zemí až ve fázi nabídkového řízení, kdy budou zadávací řízení na výběr výrobců vozidel jednotlivými dopravci již zahájena, dostane zadavatel nejen dopravce, ale také sebe do značných potíží, když **dopravci budou muset přistoupit ke změně zadávacích podmínek, v důsledku čehož budou nepochybně povinni také prodloužit lhůtu pro podání nabídek, čímž se i nabídkové řízení může dostat do prodloužení.**

Zároveň dopravci musí již od počátku zadávacího řízení jasně deklarovat, zda přístup dodavatelů ze třetích zemí budou jakkoli omezovat či nikoliv, jelikož pokud nebudou o tomto mít jasno ani ve fázi po podání žádostí o účast, budou muset vyzvat k podání předběžných nabídek a k jednání právě i dodavatele ze třetích zemí, přičemž pokud by zadavatel chtěl přistoupit k omezení účasti takových dodavatelů, měl by toto jasně deklarovat na počátku zadávacího řízení, než vzniknou takovým dodavatelům marné náklady spojené s účastí v zadávacím řízení, pokud by se hodlali účastnit.

Právě s ohledem na to, že dopravci musí mít dodavatele kolejových vozidel vybraného ještě před tím, než podají nabídku do nabídkového řízení zadavatele (jinak by nemohli odpovědně nacenit svoji nabídku), musí mít jistotu, zda mohou nebo nemohou rozhodnout o výběru právě výrobce kolejových vozidel ze třetích zemí.

Žádáme tedy zadavatele, aby na základě výše uvedeného přistoupil k vyloučení dodavatelů ze třetích zemí a jejich výrobků z nabídkového řízení již nyní a co nejdříve, aby tak mohli zavčas učinit i dopravci ve svých zadávacích řízeních. Pokud tak zadavatel neučiní, žádáme jej alespoň o kategorické a jednoznačné sdělení, že tak neučiní ani později, aby nedošlo k průtahům v jednotlivých zadávacích řízeních na výběr výrobců vozidel, ale v důsledku ani v nabídkovém řízení.

Informace zadavatele:

Zadavatel k žádosti dodavatele o vysvětlení zadávací dokumentace uvádí, že přehodnotil své dosavadní stanovisko (sdělené ve Vysvětlení zadávací dokumentace II ze dne 14. 3. 2025) a přistupuje ke změně, resp. doplnění zadávací dokumentace, které spočívá v doplnění podmínek omezujících účast dodavatelů ze třetích zemí ve smyslu § 6 odst. 3 ZZVZ a dodávky původem ze třetích zemí analogicky dle § 168 odst. 1 ZZVZ, jež bude muset dodavatel zohlednit v zadávacích podmínkách zadávacího řízení na výběr dodavatele vozidel určených k plnění závazku dle smluv. Tyto nově doplňované podmínky jsou v podrobnostech uvedeny v aktualizovaném znění dokumentace nabídkového řízení a její Přílohy č. 4 (závazné návrhy smluv), které zadavatel uveřejňuje na profilu zadavatele (s vyznačením změn, jakož i v čistopisu) spolu s tímto vysvětlením zadávací dokumentace.

Zadavatel v souvislosti s tímto vysvětlením, změnou nebo doplněním zadávací dokumentace přistoupil v souladu se ZZVZ k prodloužení lhůty pro podání nabídek dle čl. 19 dokumentace nabídkového řízení, a to o 7 dnů tak, že tato lhůta je nově stanovena do 26. 5. 2025 do 12:00 hodin.

Přílohy:

- Aktualizovaná dokumentace nabídkového řízení – s vyznačením provedených změn a doplnění (zvýrazněny žlutě)
- Aktualizovaná dokumentace nabídkového řízení – čistopis
- Aktualizovaná Příloha č. 4 dokumentace nabídkového řízení (závazné návrhy smluv) – s vyznačením provedených změn a doplnění (zvýrazněny žlutě)
- Aktualizovaná Příloha č. 4 dokumentace nabídkového řízení (závazné návrhy smluv) – čistopis

Praha dne dle elektronického podpisu

Středočeský kraj

i.s. MT Legal s.r.o., advokátní kancelář
Mgr. Tomáš Machurek, advokát a jednatel
(podepsáno elektronicky)