

„Smluvní zajištění systémové a aplikační podpory platformy IBM Notes and Domino a podpora Active Directory pro ZSMV“

Č.j.: ZSM-108-20/OVZ-2015

Rozhodnutí zadavatele o námitkách proti postupu zadavatele

**v zadávacím řízení podle zákona č. 137/2006 Sb., o veřejných
zakázkách, ve znění pozdějších předpisů**

(dále jen „zákon o veřejných zakázkách“)

**„Smluvní zajištění systémové a aplikační podpory platformy IBM
Notes and Domino a podpora Active Directory pro ZSMV“**

(dále také „veřejná zakázka“)

Číslo jednací zadávacího řízení: ZSM-108/OVZ-2015

Zahájeno odesláním oznámení o zakázce do Věstníku veřejných zakázek dne: 11. 2. 2016

Zadavatel:



Název:	Zařízení služeb pro Ministerstvo vnitra
Sídlo:	Praha 10, Vršovice, Přípotoční 300/12
IČO:	67779999
DIČ:	CZ67779999

(dále jen „zadavatel“)

Stěžovatel:	YOUR SYSTEM, spol.s.r.o.
Se sídlem:	Türkova 2319/5b, 149 00 Praha 4 - Chodov
IČO:	00174939

(dále jen „stěžovatel“)

„Smluvní zajištění systémové a aplikační podpory platformy IBM Notes and Domino a podpora Active Directory pro ZSMV“

Rozhodnutí zadavatele o námitkách stěžovatele, YOUR SYSTEM, spol. s.r.o., proti postupu zadavatele

Dne 15. 4. 2016 byly zadavateli doručeny námitky stěžovatele proti postupu zadavatele u veřejné zakázky „Smluvní zajištění systémové a aplikační podpory platformy IBM Notes and Domino a podpora Active Directory pro ZSMV“ s číslem jednacím veřejné zakázky ZSM-108/OVZ-2015 (dále jen „veřejná zakázka“) vyhlášené v informačním systému o veřejných zakázkách pod ev. č. 527655.

Zadavatel přezkoumal podané námitky v plném rozsahu dle ust. § 111 Zákona o veřejných zakázkách a rozhodl, že námitkám stěžovatele

v y h o v u j e

Odůvodnění:

Zadavatel, **Zařízení služeb pro Ministerstvo vnitra**, se sídlem Praha 10, Vršovice, Přípotoční 300/12, IČO: 67779999 (dále jen „zadavatel“) dne 15. 4. 2016 obdržel od stěžovatele, obchodní společnosti **YOUR SYSTEM spol.s.r.o.**, IČO: 00174939, se sídlem Türkova 2319/5b, 149 00 Praha 4 - Chodov (dále jen „stěžovatel“), námitky proti postupu zadavatele k veřejné zakázce s názvem „**Smluvní zajištění systémové a aplikační podpory platformy IBM Notes and Domino a podpora Active Directory pro ZSMV**“ vedenou u zadavatele pod číslem jednacím: ZSM-108/OVZ-2015, vyhlášené v informačním systému o veřejných zakázkách pod ev. č. 527655.

I.

Zadavatel nejprve přezkoumal, zda byly námitky stěžovatele podány včas a zda vyhovují formálním a obsahovým náležitostem vyžadovaným příslušným ustanovením zákona o veřejných zakázkách.

Dle ustanovení § 110 odst. 2 zákona o veřejných zakázkách platí, že stěžovatel musí doručit námitky zadavateli do 15 dnů ode dne, kdy se o domnělém porušení zákona úkonem zadavatele dozví, nejpozději však do doby uzavření smlouvy.

Rozhodným dnem v souvislosti s podáním námitek proti postupu zadavatele je ve smyslu shora uvedeného ustanovení den, kdy se o domnělém porušení dozvěděl a uchazeč jako tento datum uvedl 1. dubna 2016.

„Smluvní zajištění systémové a aplikační podpory platformy IBM Notes and Domino a podpora Active Directory pro ZSMV“

Posuzované námitky stěžovatele byly zadavateli doručeny dne 15. dubna 2016. Vzhledem k tomu, že stěžovatel své námitky doručil do 15 dnů, kdy se o domnělém porušení zákona úkonem zadavatele dozvěděl, zákonná lhůta pro jejich podání byla v předmětném případě dodržena.

Zadavatel dále přezkoumal, zda stěžovatel v námitkách uvedl všechny zákonem vyžadované náležitosti.

Dle ustanovení § 110 odst. 7 zákona o veřejných zakázkách musí stěžovatel v námitkách uvést, kdo je podává, proti kterému úkonu zadavatele směřují a v čem je spatřováno porušení zákona, a dále musí být v případě námitky proti všem úkonům dle § 110 odst. 2 zákona uvedeno, jaká újma stěžovateli v důsledku domnělého porušení zákona hrozí nebo vznikla a čeho se stěžovatel domáhá. Námitky, které neobsahují zákonem požadované náležitosti, zadavatel odmítne a takto podané námitky nemají žádné procesní důsledky.

V dané věci stěžovatel podal námitky proti postupu zadavatele s odůvodněním, že zadavatel nepostupoval v souladu se zákonem o veřejných zakázkách, resp. uveřejňování dodatečných informací č. 2 k veřejné zakázce. Zadavatel údajně nepostupoval v souladu s § 49 odst. 3 zákona o veřejných zakázkách, když stěžovateli neodeslal dodatečné informace č. 2 ze dne 24. 3. 2016 a současně neuveřejnil dodatečné informace č. 2 ze dne 24. 3. 2016 na profilu zadavatele. Stěžovatel dále poukazuje na netransparentnost, resp. rozpor ze zákonné zásady transparentnosti ve smyslu ustanovení § 6 odst. 1 zákona o veřejných zakázkách, tohoto uveřejnění, když zadavatel tyto dodatečné informace č. 2 uveřejnil v jiné sekci profilu zadavatele, než v té, která se týká dodatečných informací, tak jak byly ostatně uveřejněny dodatečné informace č. 1 ze dne 8. 3. 2016. Tato námitka směřuje proti uveřejnění v jiné sekci na profilu zadavatele. Stěžovatel ve své námitce dále uvedl, že mu tímto uvedeným nezákonným postupem zadavatele vznikla újma spočívající ve znesnadnění, resp. znemožnění příležitosti uzavřít smlouvu na plnění veřejné zakázky. Stěžovatel proto žádá, aby zadavatel v souladu s § 111 odst. 1 ZVZ těmto námitkám vyhověl a zadávací řízení na veřejnou zakázku v souladu s § 84 odst. 2 písm. e) ZVZ zrušil a vypsál zadávací řízení na veřejnou zakázku znovu.

Vzhledem ke skutečnosti, že stěžovatel ve svých námitkách uvedl, kdo je podává, proti kterému úkonu zadavatele směřují a v čem je spatřováno porušení zákona, jakož i uvedl újmu, která mu v důsledku domnělého porušení zákona hrozí nebo vznikla a dále uvedl, čeho se domáhá. Po pečlivém posouzení námitky stěžovatele dospěl tedy zadavatel k závěru, že stěžovatel vyhověl všem formálním a obsahovým náležitostem, které jsou zákonem o veřejných zakázkách kladeny na podání námitky.

II. Námitka

Námitka stěžovatele směřuje proti postupu zadavatele s odůvodněním, že zadavatel nepostupoval v souladu se zákonem o veřejných zakázkách, resp. uveřejňování dodatečných informací č. 2 k veřejné zakázce. Zadavatel údajně nepostupoval v souladu s § 49 odst. 3 zákona o veřejných zakázkách, když stěžovateli neodeslal dodatečné informace č. 2 ze dne 24. 3. 2016 a současně neuveřejnil dodatečné informace č. 2 ze dne 24. 3. 2016 na profilu zadavatele.

Stěžovatel dále poukazuje na netransparentnost, resp. rozpor ze zákonné zásady transparentnosti, ve smyslu ustanovení § 6 odst. 1 zákona o veřejných zakázkách, tohoto uveřejnění, když zadavatel tyto dodatečné informace č. 2 uveřejnil v jiné sekci profilu zadavatele, než v té, která se týká dodatečných informací, tak jak byly ostatně uveřejněny dodatečné informace č. 1 ze dne 8. 3. 2016. Tato námitka směřuje proti uveřejnění v jiné sekci na profilu zadavatele.

V daném případě není pochyb o tom, že zadavatel zvýhodnil určitého dodavatele, resp. diskriminoval dodavatele jiné tím, že o dodatečných informacích č. 2 nebyl obeznámen nikdo jiný než tazatel. Ostatní dodavatelé tak, včetně stěžovatele měli možnost se s dodatečnými informacemi č. 2 seznámit a zohlednit je ve svých nabídkách pouze při vynaložení nadstandartního úsilí k dopátrání se dodatečných informací č. 2 na profilu zadavatele. Dohledání těchto informací bylo tedy velmi obtížné, čehož si zadavatel musel resp. měl být vědom. Tím, že zadavatel zvolil k jednomu dodavateli jiný přístup než k dodavatelům ostatním, se zadavatel dopustil dle názoru stěžovatele nezákonného jednání, jež je v přímém rozporu se základními zásadami ZVZ.

Stěžovatel ve své námitce dále uvedl, že je mu tímto uvedeným nezákonným postupem zadavatele vznikla újma spočívající ve znesnadnění, resp. znemožnění příležitosti uzavřít smlouvu na plnění veřejné zakázky.

Zadavatel k podané námitce:

Zadavatel nesouhlasí s tvrzením stěžovatele, že nepostupoval v souladu s § 49 odst. 3 ZVZ. Dodatečné informace č. 2 ze dne 24. 3. 2016 byly uveřejněny na profilu zadavatele v souladu se článkem 10 zadávací dokumentace a v souladu s § 49 odst. 3 ZVZ. V § 49 odst. 3 ZVZ věta první říká: „Dodatečné informace včetně přesného znění požadavku podle odst. 1 odešle zadavatel současně všem dodavatelům, kteří požádali o poskytnutí zadávací dokumentace, nebo kterým byla zadávací dokumentace poskytnuta.“ Dále je uvedeno v § 49 odst. 3 věta poslední: „Zadavatel vždy uveřejní dodatečné informace včetně přesného znění žádosti stejným způsobem, jakým uveřejnil textovou část zadávací dokumentace nebo kvalifikační dokumentace.“ Vzhledem k tomu, že zadavatel uveřejnil veškerou zadávací dokumentaci

„Smluvní zajištění systémové a aplikační podpory platformy IBM Notes and Domino a podpora Active Directory pro ZSMV“

včetně všech jejích příloh na profilu zadavatele, a tudíž byla „volně přístupná“ všem dodavatelům bez omezení na profilu zadavatele (stejně jako dodatečné informace k zadávacím podmínkám), zadavatel tedy nemůže souhlasit s tvrzením, že by porušil ustanovení § 49 odst. 3 ZVZ. Povinnost dle věty první § 49 odst. 3 zákona byla zákonem založena v době, kdy povinnost zveřejňovat zadávací dokumentaci způsobem umožňujícím dálkový přístup stanovena nebyla, proto je potřeba navázat větou poslední v uvedeném ustanovení, kdy zadavatel postupoval v jeho souladu. Povinnost dle věty první § 49 odst. 3, nemá zadavatel možnost zjistit, neboť profil zadavatele toto neumožňuje. Zadavatel vůbec neví, kdo si zadávací dokumentaci stáhnul a zároveň zadavatel ví, že je dokonce možné si zadávací dokumentaci včetně všech jejích příloh stáhnout i bez dokončené registrace, tudíž tato možnost je vyloučena. Z uvedeného vyplývá, že je v zájmu uchazeče kontrolovat profil zadavatele a pro případ, že chce být informován o dodatečných informacích přímo, uvést zadavateli kontaktní adresu pro jejich zaslání.

Nicméně zadavatel souhlasí s tvrzením stěžovatele, že dodatečná informace č. 2 ze dne 24. 3. 2016 byla uveřejněna v jiné části na profilu zadavatele než v sekci, týkající se dodatečných informací, kde byly zveřejněny i dodatečné informace č. 1 ze dne 8. 3. 2016. Zadavatel tedy souhlasí s tvrzením stěžovatele, že uveřejnění dodatečných informací č. 2 v sekci veřejné dokumenty nemuselo být ihned patrné a že zadavatel tímto mohl ztížit potencionálním uchazečům dohledání této vcelku důležitých upřesňujících dodatečných informací. Nedohledání těchto informací mohlo mít za následek i ztížení přípravy cenové nabídky uchazečů a v konečném důsledku vliv na zpracování nabídky. Po důkladném zhodnocení celé problematiky zadavatel dospěl k závěru, že nesprávným administrativním postupem jeho zaměstnanec mohla být porušena základní zásada transparentnosti uvedená v § 6 odst. 1 ZVZ.

Zadavatel shrnuje, že dodatečná informace č. 2 ze dne 24. 3. 2016 uveřejněná v jiné sekci na profilu zadavatele než v sekci pro dodatečné informace mohla být v rozporu s ust. § 6 odst. 1 zákona o veřejných zakázkách a uchazeč jak v jeho námitce uvádí, se nemohl s těmito informacemi seznámit a zohlednit je ve své nabídce, jak do podrobností zdůvodnil výše, a proto zadavatel rozhodl, že se této námitce stěžovatele vyhovuje.

Zadavatel se dále zabýval možností tzv. autoremedury s ohledem na ust. § 111 odst. 6 a bohužel dospěl, vzhledem k tomu v jaké fázi se nyní zadávací řízení nachází, k závěru, že již nemůže veřejnou zakázku s názvem „**Smluvní zajištění systémové a aplikační podpory platformy IBM Notes and Domino a podpora Active Directory pro ZSMV**“ nijak zhojit než výše uvedenou veřejnou zakázku na základě ust. 84 odst. 2 písm. e) zrušit a zadávací řízení po zpracování všech dodatečných informací vypsat znovu.

III. Rozhodnutí

Zadavatel přezkoumal námitku stěžovatele v celém jejím rozsahu a s argumentem, že porušil ustanovení § 49 odst. 3, se neztotožňuje. Dále přezkoumal stěžovatelovu námitku na porušení transparentnosti dle § 6 odst. 1, se kterou se ztotožňuje. Dle ust. § 111 odst. 1 zákona o veřejných zakázkách činí toto rozhodnutí o námitkách stěžovatele, obchodní společnosti

„Smluvní zajištění systémové a aplikační podpory platformy IBM Notes and Domino a podpora Active Directory pro ZSMV“

YOUR SYSTEM s.r.o., se sídlem Praha 4 - Chodov, Türkova 2319/5b, PSČ 149 00, IČO: 00174939, proti postupu zadavatele ve veřejné zakázce s názvem „**Smluvní zajištění systémové a aplikační podpory platformy IBM Notes and Domino a podpora Active Directory pro ZSMV**“ a těmito námitkám

v y h o v u j e.

Zadavatel se, na základě výše uvedeného, rozhodl zadávací řízení s názvem „**Smluvní zajištění systémové a aplikační podpory platformy IBM Notes and Domino a podpora Active Directory pro ZSMV**“ zrušit dle § 84 odst. 2 písm. e) ZVZ.

V Praze dne 25. 4. 2016

JUDr. Ladislav Máca v. r.

ředitel

Zařízení služeb pro Ministerstvo vnitra

Poučení: Proti úkonům zadavatele lze podat v souladu s ust. § 113 zákona č. 137/2006 Sb., o veřejných zakázkách, a to ve lhůtě podle § 114 odst. 4 zákona č. 137/2006 Sb., o veřejných zakázkách, návrh na zahájení řízení o přezkoumání úkonů zadavatele u Úřadu pro ochranu hospodářské soutěže. Návrh musí být doručen Úřadu pro ochranu hospodářské soutěže a ve stejnopisu zadavateli do 10 kalendářních dnů ode dne, ve němž stěžovatel obdržel rozhodnutí, kterým zadavatel námitkám nevyhověl. Podmínkou pro podání návrhu ve stejné věci je mimo jiné podání námitek řádně a včas.