



Váš dopis zn.:

Ze dne:

Č. j.: JMK 26221/2023

Sp. zn.: S – JMK 17538/2023 OD

Profil zadavatele

Vyřizuje: Mgr. Jarolím

Telefon: 541 65 1437

Počet listů: 7

Počet příloh: 0

Datum: 20.02.2023

Vysvětlení zadávací dokumentace č. 1

I. Informace o zadavateli

Zadavatel: Jihomoravský kraj
Sídlo: Žerotínovo nám. 3, 601 82 Brno
Zastoupený: Ing. Rostislavem Snovickým, vedoucím odboru dopravy
Krajského úřadu Jihomoravského kraje
IČ: 70888337

II. Informace o veřejné zakázce

Název veřejné zakázky: **Zástupce zadavatele pro přípravu a zadání veřejné zakázky na zajištění dopravní obslužnosti regionální železniční osobní dopravou – hybridní vozidla**
Režim a druh veřejné zakázky: veřejná zakázka malého rozsahu na služby
Druh zadávacího řízení: výběrové řízení mimo zadávací řízení v souladu s ustanovením § 31 zákona č. 134/2016 Sb., o zadávání veřejných zakázek, ve znění pozdějších předpisů (dále jen „ZZVZ“)

Zadavatel v souladu s bodem 10. Výzvy k podání nabídky poskytuje následující vysvětlení zadávacích podmínek na výše uvedenou veřejnou zakázku.

Zadavatel uvádí, že byt níže cituje kompletní dotazy tazatele, vyjadřuje se v rámci svých vysvětlení pouze na dotazy či jejich části, které mají povahu žádosti o vysvětlení zadávacích podmínek.

Dotaz č. 1:

Zadavatel v čl. 7.3 Výzvy k podání nabídky na veřejnou zakázku malého rozsahu na služby s názvem „Zástupce zadavatele pro přípravu a zadání veřejné zakázky na zajištění dopravní obslužnosti regionální

železniční osobní dopravou – hybridní vozidla“ ze dne 02.02.2023 (dále jen „**Výzva**“) stanovil požadavky na prokázání technické kvalifikace analogicky dle ustanovení § 79 odst. 2 písm. b) a d) zákona č. 134/2016 Sb., o zadávání veřejných zakázek, ve znění pozdějších předpisů (dále jen „**ZZVZ**“). Splnění kritéria technické kvalifikace dle § 79 odst. 2 písm. b) ZZVZ dodavatelé prokazují předložením seznamu významných služeb poskytnutých za posledních 5 let před zahájením výběrového řízení veřejné zakázky. Kritéria na významnou službu jsou v čl. 7.3 Výzvy definována následovně: „alespoň 1 služba spočívající ve zpracování zadávacích podmínek nabídkového řízení podle ZVS a zastupování zadavatele v nabídkovém řízení, to vše na veřejnou zakázku na zajištění dopravní obslužnosti v železniční osobní dopravě prostřednictvím uzavření smlouvy či smluv o veřejných službách v přepravě cestujících, přičemž za poskytnuté se v těchto případech významné služby považují, **pokud bylo nabídkové řízení v uvedené lhůtě zahájeno a nejméně v jednom případě ukončeno uzavřením smlouvy o veřejných službách v přepravě cestujících**“.

Obdobně je stanovena i definice významné služby v čl. 7.3 Výzvy pro účely prokázání kvalifikace ve smyslu § 79 odst. 2 písm. d) ZZVZ pro osoby odpovědné za plnění smlouvy, kdy požadavek na zkušenosti této osoby zní následovně: „v posledních 5 letech přede dnem zahájení výběrového řízení se podílela na zpracování zadávacích podmínek nabídkového řízení podle ZVS a zastupování zadavatele v nejméně 1 nabídkovém řízení dle ZVS, to vše na veřejné zakázky k zajištění dopravní obslužnosti železniční osobní dopravou na základě smlouvy o veřejných službách v přepravě cestujících ... **Za poskytnuté se u osoby odpovědné za plnění smlouvy významné služby považují, pokud byly nabídkové řízení či přezkum postupu před Úřadem pro ochranu hospodářské soutěže v uvedené lhůtě zahájeny, avšak zároveň nejméně v jednom případě bylo nabídkové řízení ukončeno uzavřením smlouvy o veřejných službách v přepravě cestujících v železniční osobní dopravě.**“

Použil-li zadavatel při stanovení zadávacích podmínek odkaz na § 79 odst. 2) písm. b) a d) ZZVZ, pak si dodavatel dovoluje upozornit na § 79 odst. 3 ZZVZ, který výslovně definuje obecné pravidlo, kdy se považují referenční doby dle § 79 odst. 2 písm. a) a b) ZZVZ za splněné, tedy uznatelné pro účely prokázání splnění referencí u významných stavebních prací/dodávek/služeb, pokud zadavatel v zadávací dokumentaci nestanoví jinak. Za referenční zakázku poskytnutou v zadavatel určeném časovém období se dle obecných zákonných pravidel považuje (a je tedy uznatelná pro účely prokázání splnění kvalifikace) rovněž taková služba, která byla v průběhu zadavatelem stanovené doby dokončena. Z pohledu tohoto obecného zákonného pravidla dle odstavce 3 není podstatné, kdy byla tato referenční zakázka zahájena. Tomuto odpovídá i text důvodové zprávy k ZZVZ, ve kterém je k § 79 odst. 3 ZZVZ uvedeno následující: „Zavádí se pravidlo pro posuzování doby prokazování odborných zkušeností. Doby podle odstavce 2 písm. a) a b) se považují za splněné, pokud byla dodávka, služba nebo stavební práce uvedená v příslušném seznamu v průběhu této doby dokončena“.

Dodavatel má za to, že by pravidla pro prokazování kvalifikace měla být z hlediska svého účelu vykládána spíše tak, aby podporovala co nejširší soutěž o veřejnou zakázku. V daném případě má však dodavatel za to – vzhledem k počtu v posledních letech realizovaných nabídkových řízení v železniční dopravě (které navíc byly ukončeny uzavřením smlouvy), že požadavek na to, aby nabídkové řízení bylo zahájeno ve lhůtě posledních 5 let před zahájením zadávacího řízení omezuje hospodářskou soutěž. Dodavatel má za to, že stejně kvalifikovaný pro plnění veřejné zakázky je dodavatel, který např. zahájil nabídkové řízení v prosinci roku 2017, kdy na základě tohoto nabídkového řízení byla uzavřena smlouva v průběhu roku 2018, jako dodavatel, který např. zahájil nabídkové řízení o dva měsíce později (v únoru roku 2018) a který uzavřel smlouvu na základě nabídkového řízení rovněž v roce 2018. Jinými slovy dodavatel má za to, že rozhodné pro prokázání kvalifikace v tomto případě je, kdy byla dotčená právní služba dokončena – kdy byla uzavřena smlouva na předmětné nabídkové řízení, nikoliv to, kdy poskytovatel právních služeb zahájil nabídkové řízení odesláním oznámení o zahájení nabídkového řízení k uveřejnění do Věstníku veřejných zakázek.

Zároveň má dodavatel za to, že poptává-li zadavatel kvalifikovaného odborníka v oblasti práva na zajištění dopravní obslužnosti železniční osobní dopravou, pak by měl zadavatel zvážit, zda pro prokázání splnění technické kvalifikace nestanovit požadavek na minimální roční předpokládaný rozsah dopravního výkonu

realizovaného na základě smlouvy uzavřené v nabídkovém řízení. Dodavatel má za to, že je značný rozdíl ve složitosti a náročnosti přípravy nabídkového řízení v oblasti osobní železniční dopravy s předpokládaným rozsahem 1,5 mil. vlkm/rok a přípravou nabídkového řízení v oblasti železniční osobní dopravy s předpokládaným rozsahem např. 100 000 vlkm/rok. Tento rozdíl spatřuje dodavatel především ve složitosti přípravy smlouvy o veřejných službách v přepravě cestujících, kdy přípravu smlouvy k nabídkovému řízení, jehož výsledkem má být např. provozování jedné železniční linky v prostředí některého z vyšších územně samosprávných celků, nelze (co do komplexnosti a rozsahu řešených otázek) z povahy věci srovnávat s přípravou smlouvy na nabídkové řízení, jehož výsledkem má být uzavření smlouvy na provozování osobní železniční dopravy v rámci provozního celku, který zahrnuje zajištění dopravní obslužnosti většiny území příslušného kraje.

S ohledem na výše uvedené má dodavatel za to, že by zadavatel s ohledem na předmět a účel veřejné zakázky měl podmínky veřejné zakázky upravit tak, že kvalifikovaný bude takový účastník, který poskyt

- alespoň 1 službu spočívající ve zpracování zadávacích podmínek nabídkového řízení podle ZVS a zastupování zadavatele v nabídkovém řízení, to vše na veřejnou zakázku na zajištění dopravní obslužnosti v železniční osobní dopravě prostřednictvím uzavření smlouvy či smluv o veřejných službách v přepravě cestujících, **přičemž za poskytnuté se v těchto případech významné služby považují, pokud bylo minimálně jedno nabídkové řízení v uvedené lhůtě ukončeno uzavřením smlouvy o veřejných službách v přepravě cestujících s předpokládaným dopravním výkonem v rozsahu 1 mil. vlkm/rok¹.**

Obdobně má dodavatel za to, že minimální požadavek na zkušenost osoby odpovědné za plnění smlouvy by měl znít následovně:

- v posledních 5 letech přede dnem zahájení výběrového řízení se podílela na zpracování zadávacích podmínek nabídkového řízení podle ZVS a zastupování zadavatele v nejméně 1 nabídkovém řízení dle ZVS, to vše na veřejné zakázky k zajištění dopravní obslužnosti železniční osobní dopravou na základě smlouvy o veřejných službách v přepravě cestujících.
- v posledních 5 letech přede dnem zahájení výběrového řízení nejméně ve 2 případech zastupovala zadavatele při přezkumu jeho postupu při zadávání veřejné zakázky před Úřadem pro ochranu hospodářské soutěže

Za poskytnuté se u osoby odpovědné za plnění smlouvy významné služby považují, pokud byly nabídkové řízení či přezkum postupu před Úřadem pro ochranu hospodářské soutěže v uvedené lhůtě **dokončeny, kdy nejméně v jednom případě muselo být nabídkové řízení ukončeno uzavřením smlouvy o veřejných službách v přepravě cestujících v železniční osobní dopravě s předpokládaným dopravním výkonem v rozsahu 1 mil. vlkm/rok¹.**

Vysvětlení č. 1:

Zadavatel uznává argumentaci tazatele, že v rámci posuzování okamžiku, ke kterému má být kvalifikace splněna, by mělo být rozhodující, kdy bylo plnění služby dokončeno, tedy např. kdy byla uzavřena smlouva v rámci předmětného nabídkového řízení, které je v rámci prokazování kvalifikace předkládáno. Modifikace zadávací dokumentace v tomto aspektu by bezesporu mohla přispět k rozšíření okruhu možných dodavatelů.

¹ Dodavatel v tomto směru vychází z prenotifikací (2022/S 191-542315 a 2022/S 194-551329) uveřejněných zadavatelem v Úředním věstníku EU k nabídkovému řízení na zadání veřejných služeb k zajištění regionální železniční osobní dopravy s předpokládaným zahájením provozu v prosinci 2028, z nichž jsou zřejmé železniční linky, na nichž bude dopravce provozovat příslušné dopravní výkony. S ohledem na vymezení železničních linek uvedených v příslušných prenotifikacích, má dodavatel za to, že předpokládaný rozsah dopravního výkonu v daném případě zcela určitě přesáhne 1 mil. vlkm/rok.

Tazatel dále dává zadavateli na zvážení, aby stanovil minimální počet ujetých vlkm/rok, aby mohl být dodavatel považován za dostatečně kvalifikovaného. Při podrobnějším zamyšlení nad argumentací tazatele v souvislosti s účelem výběrového řízení, kterým je zajištění expertní podpory zadavateli směřující k dosažení nejvyšší možné kvality a efektivity při poskytování služeb, a při zohlednění toho, že skutečně může být rozdíl mezi komplexností a složitostí smluvního/smluvních vztahů mezi zakázkou na zajištění dopravní obslužnosti např. na jedné lince a zakázkou na zajištění dopravní obslužnosti na několika linkách, přičemž dle odhadů zadavatele se v jeho případě jedná v souhrnu o rozsah cca 4 mil. vlkm/rok, což představuje téměř polovinu dopravních výkonů provozovaných pro zadavatele v rámci veřejných služeb, jeví se i tento podnět tazatele jako vhodný ke zohlednění. Vzhledem k významu veřejné zakázky na zajištění dopravní obslužnosti s ohledem na zmíněný účel výběrového řízení se zadavatel rozhodl jako hranici pro splnění kvalifikace u nabídkového řízení stanovit ¼ odhadovaných ročních dopravních výkonů, tedy hranici alespoň 1 mil. ujetých vlkm/rok.

Obdobným způsobem pak dává logiku nastavit kvalifikaci u osoby odpovědné za plnění veřejné zakázky.

Dotaz č. 2:

Zadavatel v čl. 13 Výzvy stanovil způsob hodnocení nabídek. Jedním z kritérií hodnocení nabídek je i kvalita osoby odpovědné za plnění smlouvy. Bližší podmínky pro hodnocení kvality osoby odpovědné za plnění smlouvy jsou uvedeny v příloze č. 1 Výzvy, jenž mj. obsahuje následující tabulku:

Maximální počet bodů	Zkušenost	Počet bodů za 1 zkušenost	Maximální počet zkušeností
56	Kategorie 1: zastupování zadavatele během přípravy a realizace nabídkového řízení podle ZVS včetně přípravy smluv, jejichž předmětem bylo zajištění dopravní obslužnosti železniční osobní dopravou na základě smlouvy o veřejných službách v přepravě cestujících	8	4
	Kategorie 2: zastupování zadavatele během přípravy a realizace nabídkového řízení podle ZVS včetně přípravy smluv, jejichž předmětem bylo zajištění dopravní obslužnosti veřejnou linkovou dopravou na základě smlouvy o veřejných službách v přepravě cestujících	4	3
	Kategorie 3: zastupování zadavatele během přípravy a realizace zadávacího řízení podle ZZVZ včetně přípravy smluv, jejichž předmětem bylo zajištění dopravní obslužnosti veřejnou linkovou dopravou na základě smlouvy o veřejných službách v přepravě cestujících	3	2
	Kategorie 4: zastupování zadavatele před Úřadem pro ochranu hospodářské soutěže nebo soudem v	2	3

	řízení o přezkoumání úkonů zadavatele		
--	--	--	--

Dodavatel má za to, že zadavatelem stanovená kritéria hodnocení kvality osoby odpovědné za plnění smlouvy dostatečným způsobem nereflektují zkušenosti této osoby se sepisem smlouvy o veřejných službách v přepravě cestujících v železniční osobní dopravě. Dodavatel má za to, že sepis smlouvy o veřejných službách v přepravě cestujících v železniční osobní dopravě je tou zásadní, nejnáročnější a nejkvalifikovanější právní činností, kterou bude poskytovatel právních služeb v rámci smlouvy uzavřené na základě tohoto výběrového řízení provádět. Dodavatel je toho názoru, že je značný rozdíl mezi přípravou smluv o veřejných službách v přepravě cestujících v autobusové dopravě a v železniční dopravě, když obě tato odvětví (byť obě sloužící k zajištění dopravní obslužnosti) mají naprosto jiné klíčové otázky a rizikové body.

Dodavatel má z tohoto důvodu za to, že by zadavatel měl v daném případě přidat další kategorii hodnocení osoby odpovědné za plnění smlouvy, ve které by zadavatel hodnotil zkušenosti dotčené osoby spočívající v zastupování zadavatele během přípravy a realizace přímého zadání podle zákona č. 194/2010 Sb., o veřejných službách v přepravě cestujících a o změně dalších zákonů, ve znění pozdějších předpisů, včetně přípravy smluv, jejichž předmětem bylo zajištění dopravní obslužnosti železniční osobní dopravou na základě smlouvy o veřejných službách v přepravě cestujících, a to s odpovídajícím rozsahem dopravního výkonu. Dodavatel má za to, že jen osoba, která má dostatečné zkušenosti se sepisem smluv o veřejných službách v přepravě cestujících na zajištění dopravní obslužnosti v železniční osobní dopravě bude zadavateli skutečně schopna poskytnout zadavatelem požadovanou podporu, analyzovat rizika a efektivně jim předcházet. Současné nastavené kritéria hodnocení však dle dodavatele umožňují, aby ve výběrovém řízení uspěl subjekt, který nemá dostatečné zkušenosti se zadáváním veřejných zakázek na zajištění dopravní obslužnosti v železniční osobní dopravě, ale postačí mu dostatek zkušeností s autobusovou dopravou. Ve vztahu k textaci podkritéria hodnocení s názvem „Kategorie 1“ se pak dodavatel odkazuje na dotaz č. 1 v části týkající se stanovení minimálního ročního předpokládaného rozsahu dopravního výkonu realizovaného na základě smlouvy uzavřené v předmětném nabídkovém řízení.

S ohledem na výše uvedené má dodavatel za to, že by zadavatel s ohledem na předmět a účel veřejné zakázky měl podmínky výběrového řízení upravit tak, že tabulka v příloze č. 1 Výzvy bude znít následovně:

Maximální počet bodů	Zkušenost	Počet bodů za 1 zkušenost	Maximální počet zkušeností
80	Kategorie 1: zastupování zadavatele během přípravy a realizace nabídkového řízení podle ZVS včetně přípravy smluv, jejichž předmětem bylo zajištění dopravní obslužnosti železniční osobní dopravou na základě smlouvy o veřejných službách v přepravě cestujících s předpokládaným dopravním výkonem v rozsahu min. 1 mil vlkm/rok ¹	8	4
	Kategorie 2: zastupování zadavatele během přípravy a realizace přímého zadání podle ZVS včetně přípravy smluv, jejichž předmětem bylo zajištění dopravní obslužnosti železniční osobní dopravou na základě smlouvy o veřejných službách	6	4

	v přepravě cestujících s předpokládaným dopravním výkonem v rozsahu minimálně 1 mil. vlkm/rok¹		
	Kategorie 3: zastupování zadavatele během přípravy a realizace nabídkového řízení podle ZVS včetně přípravy smluv, jejichž předmětem bylo zajištění dopravní obslužnosti veřejnou linkovou dopravou na základě smlouvy o veřejných službách v přepravě cestujících	4	3
	Kategorie 4: zastupování zadavatele během přípravy a realizace zadávacího řízení podle ZZVZ včetně přípravy smluv, jejichž předmětem bylo zajištění dopravní obslužnosti veřejnou linkovou dopravou na základě smlouvy o veřejných službách v přepravě cestujících	3	2
	Kategorie 5: zastupování zadavatele před Úřadem pro ochranu hospodářské soutěže nebo soudem v řízení o přezkoumání úkonů zadavatele	2	3

Vysvětlení č. 2:

Tazatel má za to, že „zadavatelem stanovená kritéria hodnocení kvality osoby odpovědné za plnění smlouvy dostatečným způsobem nereflektují zkušenosti této osoby se sepisem smlouvy o veřejných službách v přepravě cestujících v železniční osobní dopravě. Dodavatel má za to, že sepis smlouvy o veřejných službách v přepravě cestujících v železniční osobní dopravě je tou zásadní, nejnáročnější a nejkvalifikovanější právní činností, kterou bude poskytovatel právních služeb v rámci smlouvy uzavřené na základě tohoto výběrového řízení provádět.“ Tazatel má za to, že by zadavatel měl v daném případě přidat další kategorii hodnocení osoby odpovědné za plnění smlouvy, ve které by hodnotil zkušenosti dotčené osoby spočívající v zastupování zadavatele během přípravy a realizace přímého zadání podle zákona č. 194/2010 Sb., o veřejných službách v přepravě cestujících a o změně dalších zákonů, ve znění pozdějších předpisů, včetně přípravy smluv, jejichž předmětem bylo zajištění dopravní obslužnosti železniční osobní dopravou na základě smlouvy o veřejných službách v přepravě cestujících, a to s odpovídajícím rozsahem dopravního výkonu.

Zadavatel ze své vlastní zkušenosti, neboť zajišťuje dopravní obslužnost území jak prostřednictvím veřejné linkové dopravy, tak prostřednictvím regionální železniční osobní dopravy, konstatuje, že skutečně existují rozdíly a specifika při zajišťování dopravní obslužnosti těmito dvěma dopravními módy. Vzhledem k tomu, že je pravdou, že zcela základní a podstatnou částí kvalitního zajištění dopravní obslužnosti je kvalitní nastavení smluvní dokumentace, jeví se námět tazatele jako oprávněný, přičemž kvalifikovanému dodavateli umožní lépe prokázat své zkušenosti v oblasti služeb poskytovaných v rámci zajišťování dopravní obslužnosti železniční osobní dopravou. Zadavatel má eminentní zájem na správném nastavení smluvních

podmínek v rámci zajišťování veřejných služeb, a proto připustí další kategorii významných služeb do tabulky hodnocení. Vzhledem k vysvětlení č. 1 (a účelu výběrového řízení) pak analogicky akceptuje i nastavení minimálního rozsahu dopravních výkonů, které je v rámci té které služby nutno splnit, aby byla považována za významnou. Co do bodového ohodnocení se její zařazení mezi stávající kategorii 1 a kategorii 2 včetně bodového ohodnocení a maximálního počtu zkušeností jeví vzhledem k výše uvedenému jako logické.

Na základě výše uvedených vysvětlení zadavatel změnil příslušné části zadávací dokumentace, přičemž nové verze změněných částí zadávací dokumentace jsou uveřejněny v elektronickém nástroji E-ZAK u předmětné veřejné zakázky v záložce „Zadávací dokumentace“.

Lhůta pro podání nabídek bude po změně zadávací dokumentace prodloužena tak, aby od změny zadávací dokumentace činila celou původní délku.

S pozdravem

Ing. Rostislav Snovický
vedoucí odboru dopravy