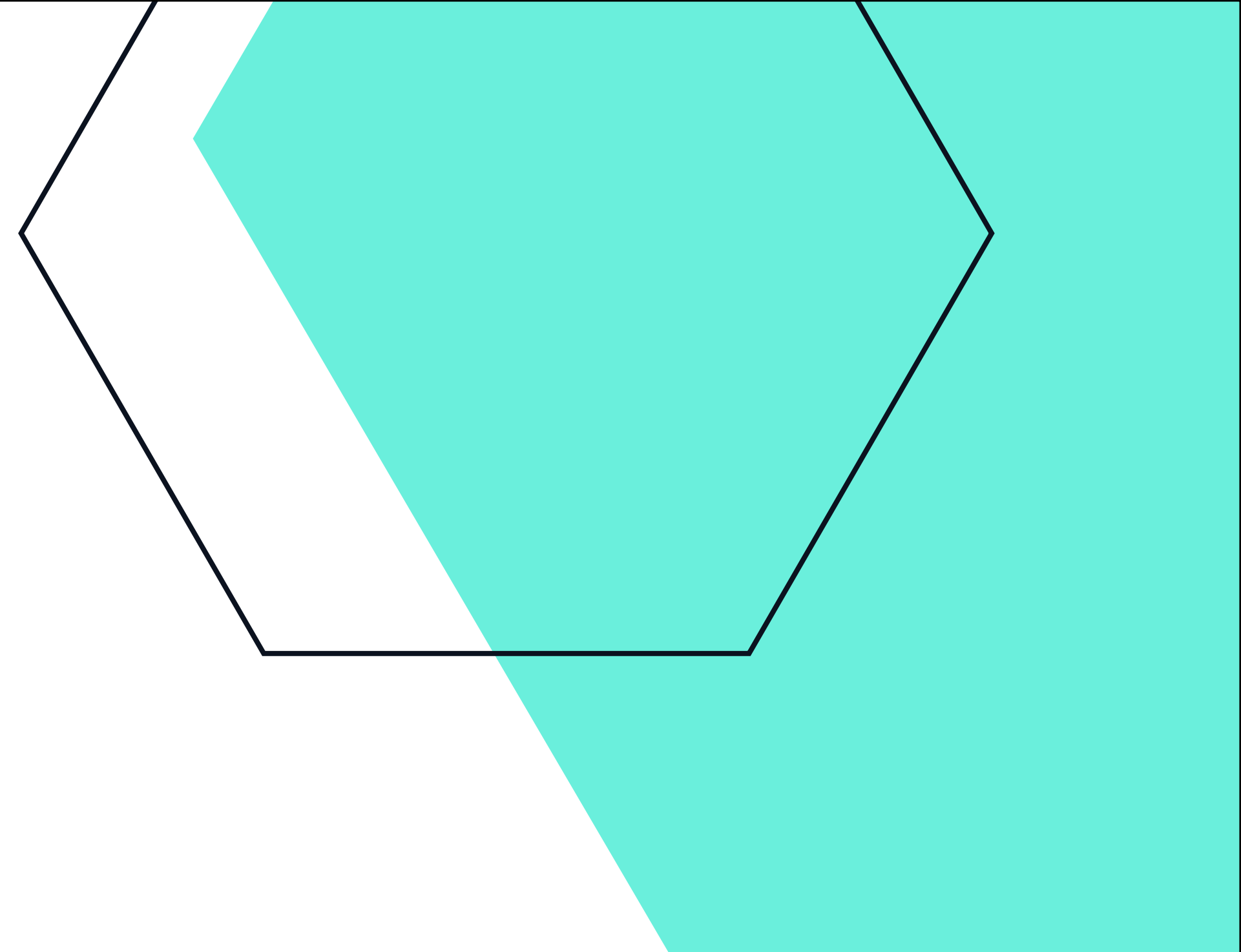
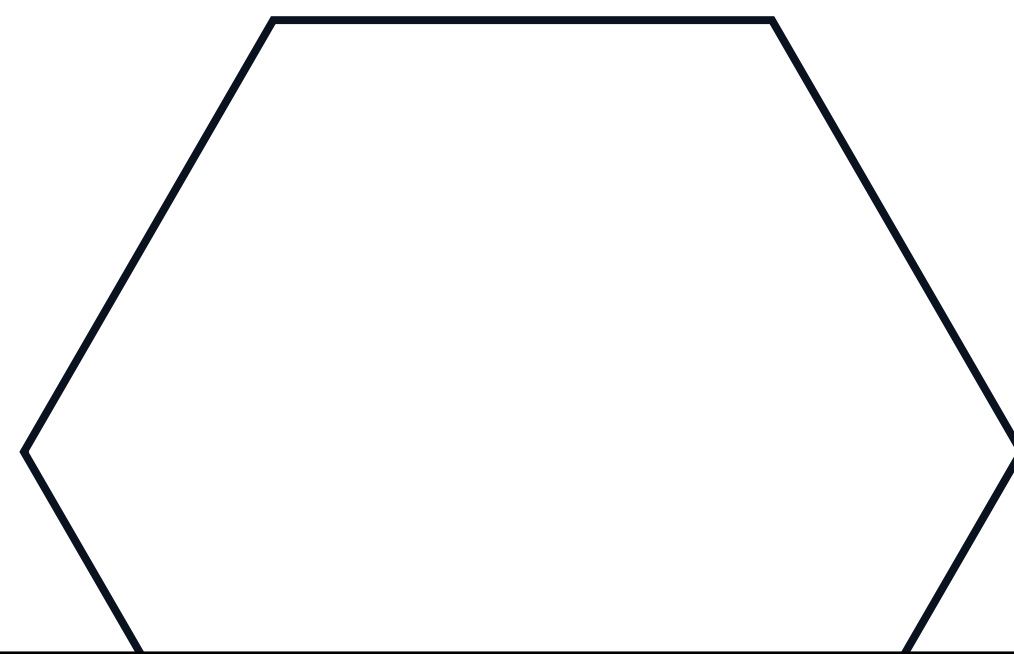


KASTNER & PIEŠ
Advokátní kancelář

Vybraná rozhodnutí ÚOHS a soudů ve věcech veřejných zakázek ve zdravotnictví v posledních letech



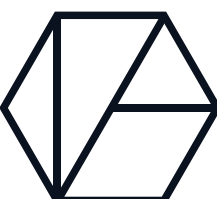
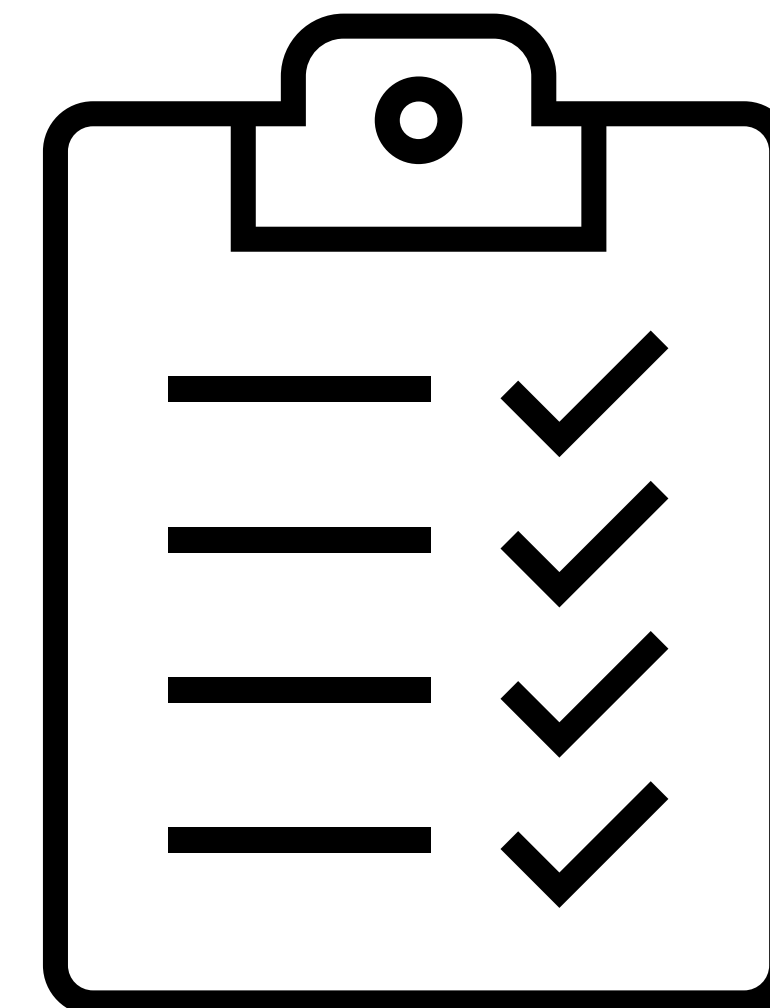
Mgr. Eliška Toušková
advokátka
Kastner & Pieš, advokátní kancelář s.r.o.



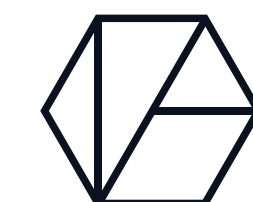
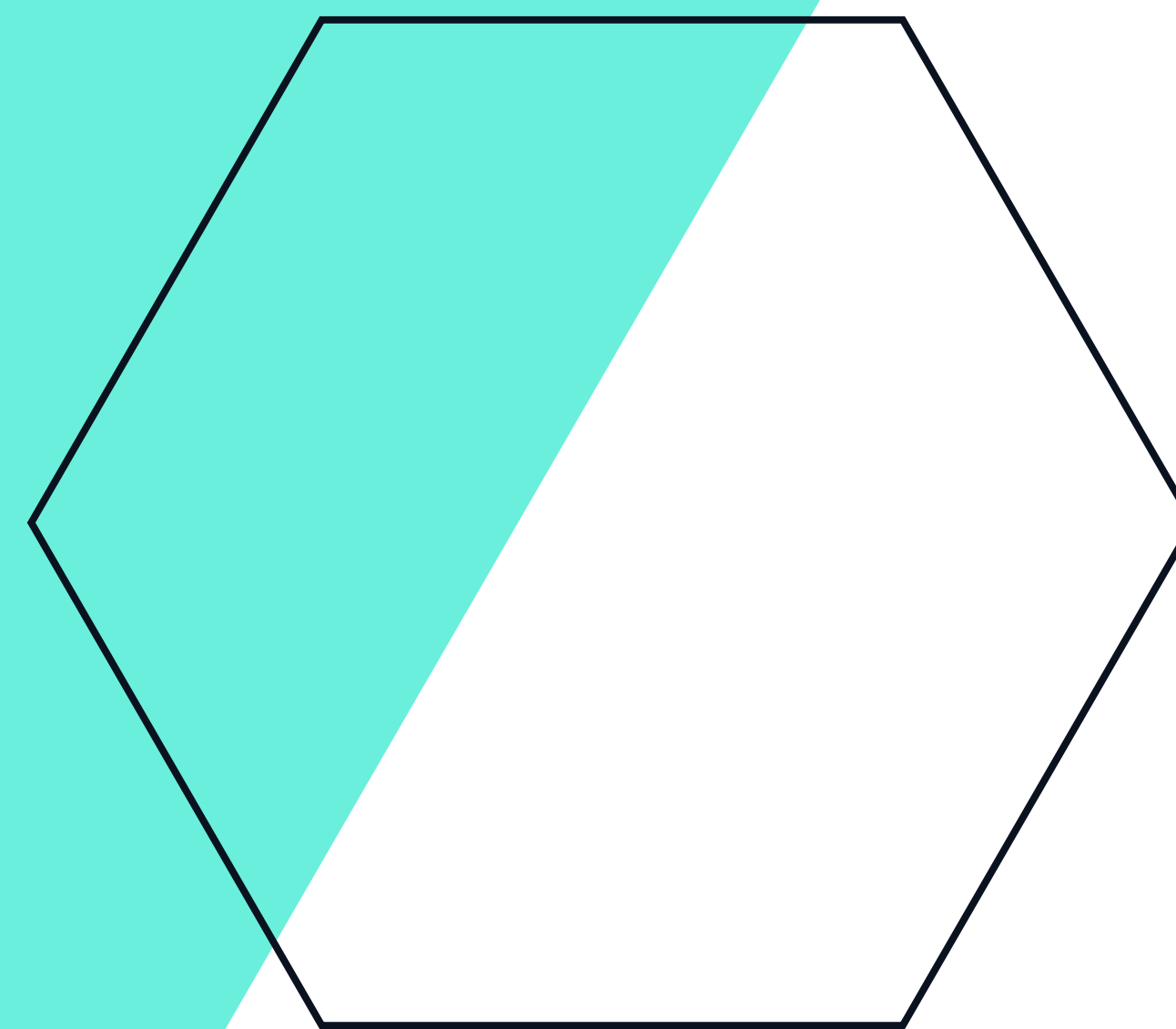
Conforum, 18. 4. 2024

Obsah

1. **Nákup léčivých přípravků a zdravotnického materiálu**
2. **Chyby v nastavení zadávacích podmínek**
3. **Neoprávněné vyloučení dodavatele ze zadávacího řízení**
4. **Zrušení zadávacího řízení**

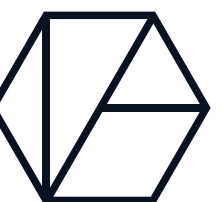


Nákup léčivých přípravků a zdravotnického materiálu



Fakultní nemocnice Brno

- č.j. ÚOHS-46342/2023/500 ze dne 21. 11. 2023,
PM 1. 12. 2023
- Zadavatel během roku 2018 nakupoval zdravotnický materiál **bez provedení zadávacího řízení.**



Fakultní nemocnice Brno

• ÚOHS:

- Nákup **není nahodilý**, jedná se o zdravotnické produkty, které zadavatel **potřebuje k výkonu své činnosti** a **objednává/nakupuje je opakovaně**, resp. dlouhodobě bez významných časových prodlev a není žádného sporu o tom, že je pro něj nezbytný ve vztahu k zajištění účelu, pro který byl obviněný zřízen.
- Pokuta: 15 000 Kč.



Fakultní nemocnice v Motole

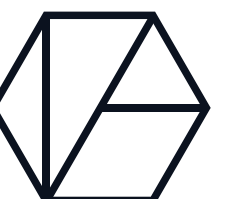
- č.j. ÚOHS-46341/2023/500 ze dne 21. 11. 2023, PM 1. 12. 2023
- Zadavatel po velkou část roku 2018 úplatně pořizoval zdravotnický materiál tvořící plnění stejného druhu **bez provedení zadávacího řízení**.
- Zadavatel: **technická jedinečnost výrobku** a zároveň krajně naléhavý případ.



Fakultní nemocnice v Motole

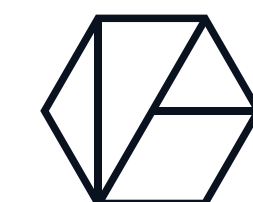
• ÚOHS:

- Zadavatel je největším zdravotnickým zařízením v ČR, které poskytuje základní, specializovanou a vysoce specializovanou zdravotní péči, přičemž má zároveň status **komplexního kardiovaskulárního centra** a je tak nepochybné, že dotčený **nákup defibrilátorů není nahodilý**, když se jedná o zdravotnický materiál, který obviněný potřebuje k výkonu své činnosti.
- Dodavatel, od něhož obviněný poptával předmětný zdravotnický materiál **není na trhu pro daný výrobek výhradním distributorem a v tomto případě tedy existuje hospodářská soutěž**, která byla jednáním obviněného narušena.
- Pokuta: 10 000 Kč.



Centrum kardiiovaskulární a transplantační chirurgie Brno

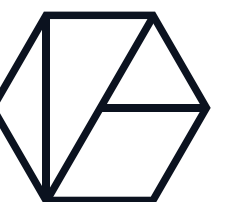
- **ÚOHS-15902/2022/500 ze dne 12. 5. 2022, PM 21. 5. 2022**
- Zadavatel pořizoval v období 10 měsíců roku 2020 opakovaně nákupy srdečních chlopní **bez provedení zadávacího řízení.**
- Celková výše činila 14 618 700 Kč.
 - Tj. několikanásobně překročil limit 2 000 000 Kč pro užití zadávacího řízení
- Obrana zadavatele: **z důvodu pandemie covid-19** se prodloužila příprava VZ a bylo třeba udržet chod centra.



Centrum kardiovaskulární a transplantační chirurgie Brno

• ÚOHS:

- Zadavatel **negativně zasáhl do konkurenčního prostředí.**
- Je možné, že nějaká jiná nabídka pro něj mohla být výhodnější.
- Pokuta: 100 000 Kč (pandemie pouze polehčující okolnost).



Ústav hematologie a krevní transfuze Praha

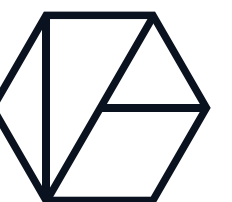
- **č.j. ÚOHS-12250/2023/500 ze dne 28. 3. 2023, PM 6. 4. 2023**
- Zadavatel pořizoval pravidelně od různých dodavatelů krevní deriváty bez provedení zadávacího řízení.
- Celková hodnota **v jednotlivých případech většinou přesáhla zákonný limit pro zadávací řízení.**



Ústav hematologie a krevní transfuze Praha

• ÚOHS:

- Jedná se o dodávky, které **zadavatel potřebuje ke své činnosti, tudíž s jejich nákupem musel počítat.**
- Není rozhodné, zda v Q1 potřebuje 10 ks a v Q2 150 ks.
- Pokuta ve výši 100 000 Kč.

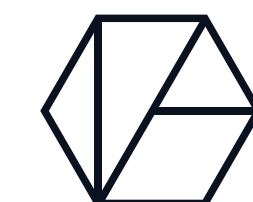
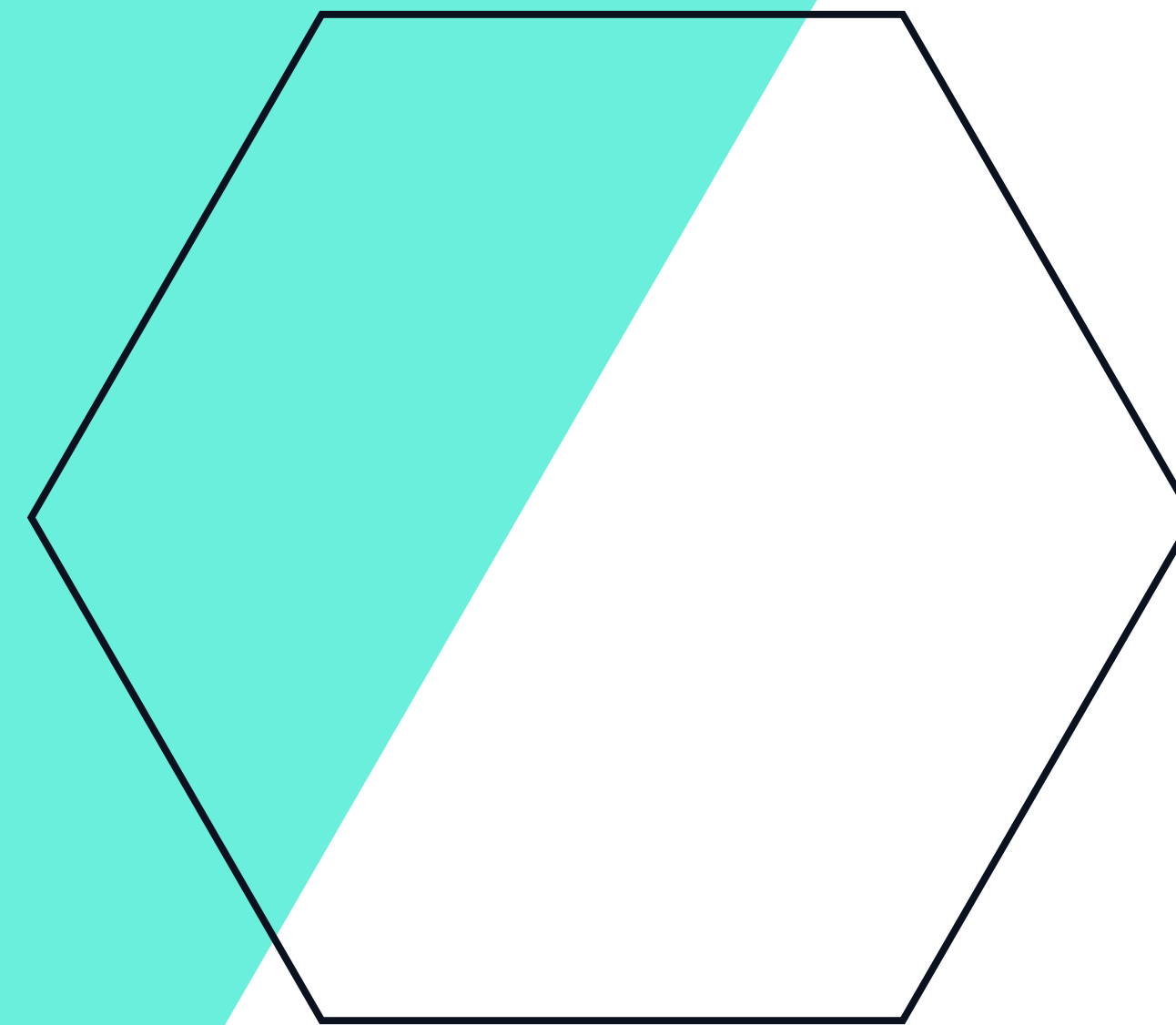


Nákup léčivých přípravků a zdravotnického materiálu

- Hlavním účelem ZZVZ je **zajištění soutěžního prostředí** při zadávání VZ s cílem dosáhnout **transparentního nakládání s veřejnými prostředky**.
- Stanovení **předpokládané hodnoty plnění** předem - určující pro další postup zadavatele a stanovení režimu.



Chyby v nastavení zadávacích podmínek



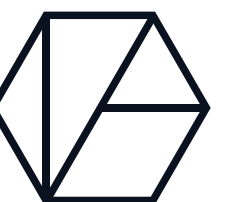
Fakultní nemocnice v Motole

- č.j. ÚOHS-28082/2023/500 ze dne 26. 7. 2023, PM 11. 8. 2023
- Zadavatel poptával PC sestavy a v zadávacích podmínkách stanovil **požadavek na předinstalované programové vybavení.**
- Toto vybavení mělo být **kompatibilní s operačním systémem na stávajících PC zadavatele.**
- Jedná se o diskriminačně nastavenou podmínku? Neměla by být podmínka nastavena širěji?



Fakultní nemocnice v Motole

- ÚOHS požádal o vyjádření NÚKIB, který provedl analýzu rizik.
- Výsledek:
 - **Nejedná se o jediný možný způsob** řešení, ale je třeba brát v úvahu konkrétní situaci.
 - **Použití jiných licencí by mohlo vyvolat některé další komplikace**, které není po FNM nutné požadovat.
 - Stanovená bezpečnostní opatření jsou **racionální, dostatečně odůvodněná, vedou ke snížení identifikovaného bezpečnostního rizika na akceptovatelnou úroveň a zároveň nejsou zjevně excesivní.**
- Závěr: Vzhledem k vyjádření NÚKIBu byl i zdánlivě diskriminační požadavek zadavatele **v souladu se zákonem.**



Krajská nemocnice Liberec

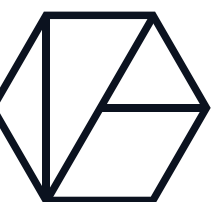
- Č. j. ÚOHS-16076/2021/500/Aiv 2021 ze dne 14. 5. 2021, PM: 2. 6. 2021
- Předmětem zadávacího řízení byla dodávka centrálního dynamického rotačního **záložního zdroje elektrické energie**.
- Jeden z přihlášených účastníků tvrdil, že zadávací podmínky záměrně odkazují na jednoho konkrétního dodavatele.
- Konkrétně se jednalo o požadavek na **jednoložiskový alternátor**, čímž byli **vyloučeni dodavatelé**, kteří disponovali **dvouložiskovým alternátorem**.



Krajská nemocnice Liberec

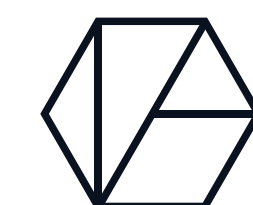
• ÚOHS:

- Oba typy alternátorů mají své výhody i nevýhody.
- Zadavatel **nebyl schopen dostatečně odůvodnit svůj požadavek** pouze na jeden typ alternátoru.
- Zadavatel tak **diskriminoval dodavatele, kteří disponovali jen dvouložiskovým alternátorem.**
- Závěr: zadávací podmínky jsou diskriminační.



Nemocnice Kyjov

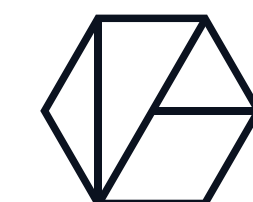
- **KS v Brně 30 Af 37/2020 – 720 ze dne 27. 1. 2021**
- Dodavatel se nejprve před ÚOHS domáhal určení toho, že zadávací podmínky byly diskriminační. ÚOHS vyhověl zadavateli, proto se dodavatel obrátil na soud.
- Problém spatřoval v nepřiměřeném požadavku na **zkušenost s dodáním nemocničního informačního systému do 3 do nemocnic s minimálním počtem lůžek 300.**
- Zadavatel tvrdil, že **lůžková kapacita definuje rozsah a složitost** veřejné zakázky.



Nemocnice Kyjov

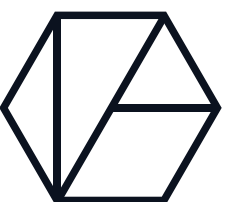
• KS:

- Důležité je, aby **byl požadovaný informační systém především dostatečně popsán.**
- Pokud je tento požadavek splněn, **nemá požadavek na počet lůžek žádnou vypovídací hodnotu.**
- KS proto žalobě dodavatele (na rozdíl od ÚOHS) vyhověl.

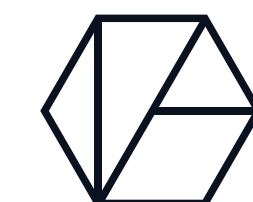
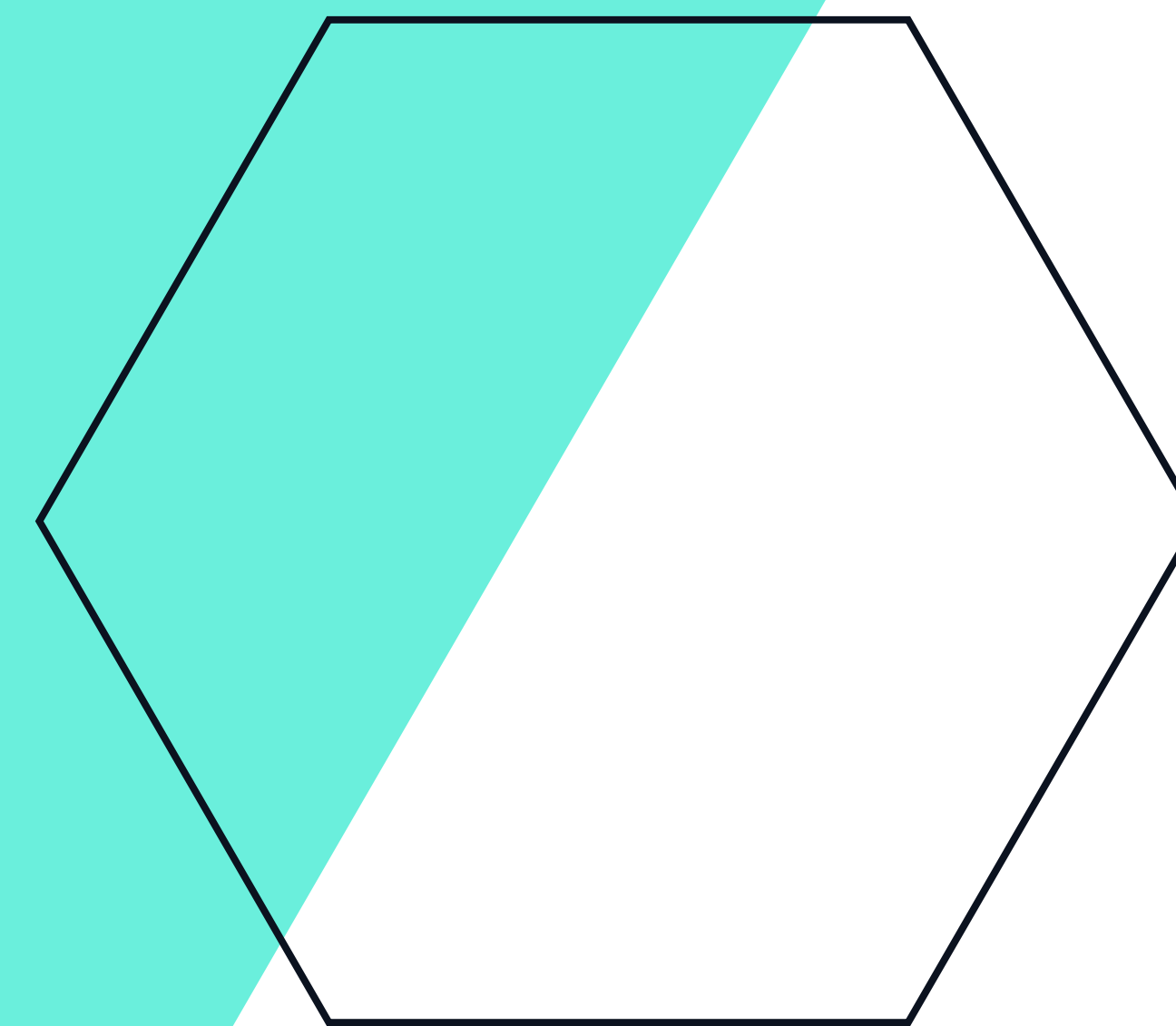


Chybné nastavení zadávacích podmínek

- Zadavatel musí při vytváření postupu **dodržovat jednotlivé zásady** pro vytváření zadávacích podmínek.
- Zadávací podmínky tak **nesmějí být netransparentní, nepřiměřené, diskriminační** a je potřeba se všemi dodavateli zacházet stejně.
- Požadavky musí být **relevantní pro poptávané plnění**.
- V některých případech je akceptovatelné, že zadávací podmínky efektivně obsahují (ne)výhodu pro určitý okruh dodavatelů. Taková **(ne)výhoda však musí být odůvodněna a musí pro ni existovat objektivní příčiny**.

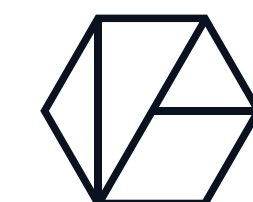


Neoprávněné vyloučení dodavatele ze ZŘ



Nemocnice Rudolfa a Stefanie Benešov

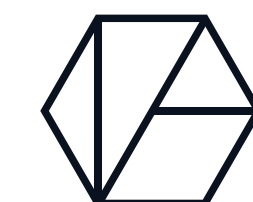
- Č.j. ÚOHS-45995/2023/163 ze dne 21. 11. 2023, PM: 22. 11. 2023
- Zadavatel **vyloučil dodavatele pro nesplnění technického parametru** „garantovaná životnost laseru min. 500 mil. pulzů (nástřelů)“.
- Z návodu a technické dokumentace jednoznačně **nevyplývá, že by nabízené plnění neodpovídalo zadávacím podmínkám.**



Nemocnice Rudolfa a Stefanie Benešov

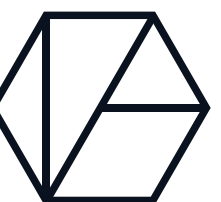
• ÚOHS:

- Sama skutečnost, že údaje **nelze ověřit z veřejně dostupných zdrojů, nemůže být důvodem pro konstatování, že předložené dokumenty nelze považovat za doklady osvědčující prokázání** technického parametru.
- Zadavatel měl požadovat objasnění.
- Zadavatel tak pochybil.



Městská nemocnice Ostrava

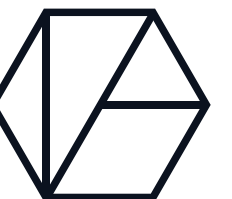
- č. j. ÚOHS-34169/2021/500/Alv ze dne 11. 10. 2021, PM 16. 12. 2021
- Obdobný případ jako „Nemocnice Kyjov“.
- Dodavatelé museli prokázat v rámci ZŘ zkušenost s dodávkou nemocničního informačního systému s minimálním počtem 300 lůžek, **avšak pouze ve zdravotnickém zařízení.**
- Jeden z dodavatelů byl ze ZŘ vyloučen, přestože předložil zkušenost s dodáním pro *Generálne riaditeľstvo Zboru väzenskej a justičnej stráže Slovenskej republiky.*



Městská nemocnice Ostrava

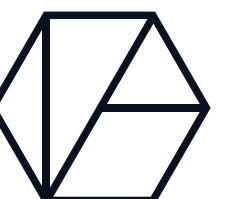
• ÚOHS:

- Podmínky je v tomto případě třeba vykládat **extenzivně**. *Generálne riaditeľstvo Zboru väzenskej a justičnej stráže Slovenskej republiky* možná není zdravotnické zřízení, ale disponuje lůžky, kde se vykonává zdravotní péče.
- Dodavatel tudíž **mohl prokázat svou předchozí zkušenost i u tohoto subjektu**.
- **Nepřiměřený byl pak požadavek na minimální počet lůžek** (viz rozhodnutí ve věci Nemocnice Kyjov).
- Závěr: zadavatel neměl dodavatele ze ZŘ vyloučit.



Ústřední vojenská nemocnice

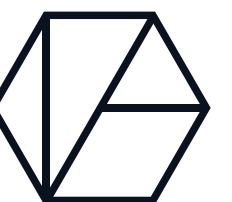
- **č.j. ÚOHS-28783/2023/500 ze dne 31. 7. 2023, PM 17. 8. 2023**
- Zadavatel poptával diagnostické soupravy, v jejichž rámci měla být vyhodnocována pozitivita nebo negativita infekčních agens.
- Dodavatelé měli doložit jasně definovaná vyhodnocovací kritéria.
- Jeden z dodavatelů byl **vyloučen, protože vyhodnocování obstarával automaticky software.**



Ústřední vojenská nemocnice

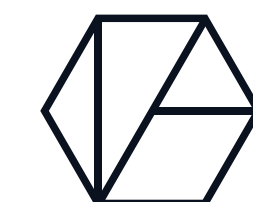
• ÚOHS:

- Zákaz automatického vyhodnocování softwarem však ze zadávacích podmínek jednoznačně nevyplýval.
- **Nejednoznačnost zadávacích podmínek nesmí jít k tíži dodavatele.**
- Závěr: pokud zadavatel nepožadoval vyhodnocování pomocí softwaru, měl blíže vymezit své požadavky. Vyloučení dodavatele nebylo oprávněné.



Nemocnice Strakonice

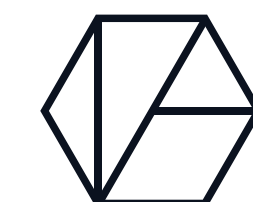
- č. j. ÚOHS-30305/2023/162 ze dne 25. 8. 2023, PM 28. 8. 2023
- Dodavatel byl **vyločen poté, co nedokázal předvést funkčnost** softwarového modulu.
- Problémem bylo, že dodavatel nestihl dopravit „finální verzi“ produktu, a tak zadavateli **předvedl pouze „demo verzi“**, která nebyla dostatečná.
- Dodavatel se odvolával na to, že mu **měla být poskytnuta delší lhůta** pro doručení „finální verze“ neboť **výrobce přístroje má sídlo v Číně**.



Nemocnice Strakonice

- ÚOHS:

- Nešlo o plnění na míru, ale o **běžně dodávaný produkt**.
- Pokud dodavatel v takovém případě produkt, který dodavatel nestihl dopravit „finální verzi“ a předvedl pouze „demo verzi“ **jde to k jeho tíži**.
- Závěr: Zde zadavatel nepochybil. **Dodavatel nebyl schopen předvést stoprocentní funkčnost přístroje, což není zadavatelova chyba.**

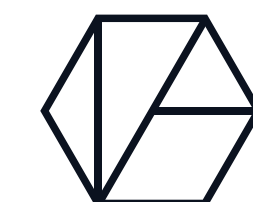
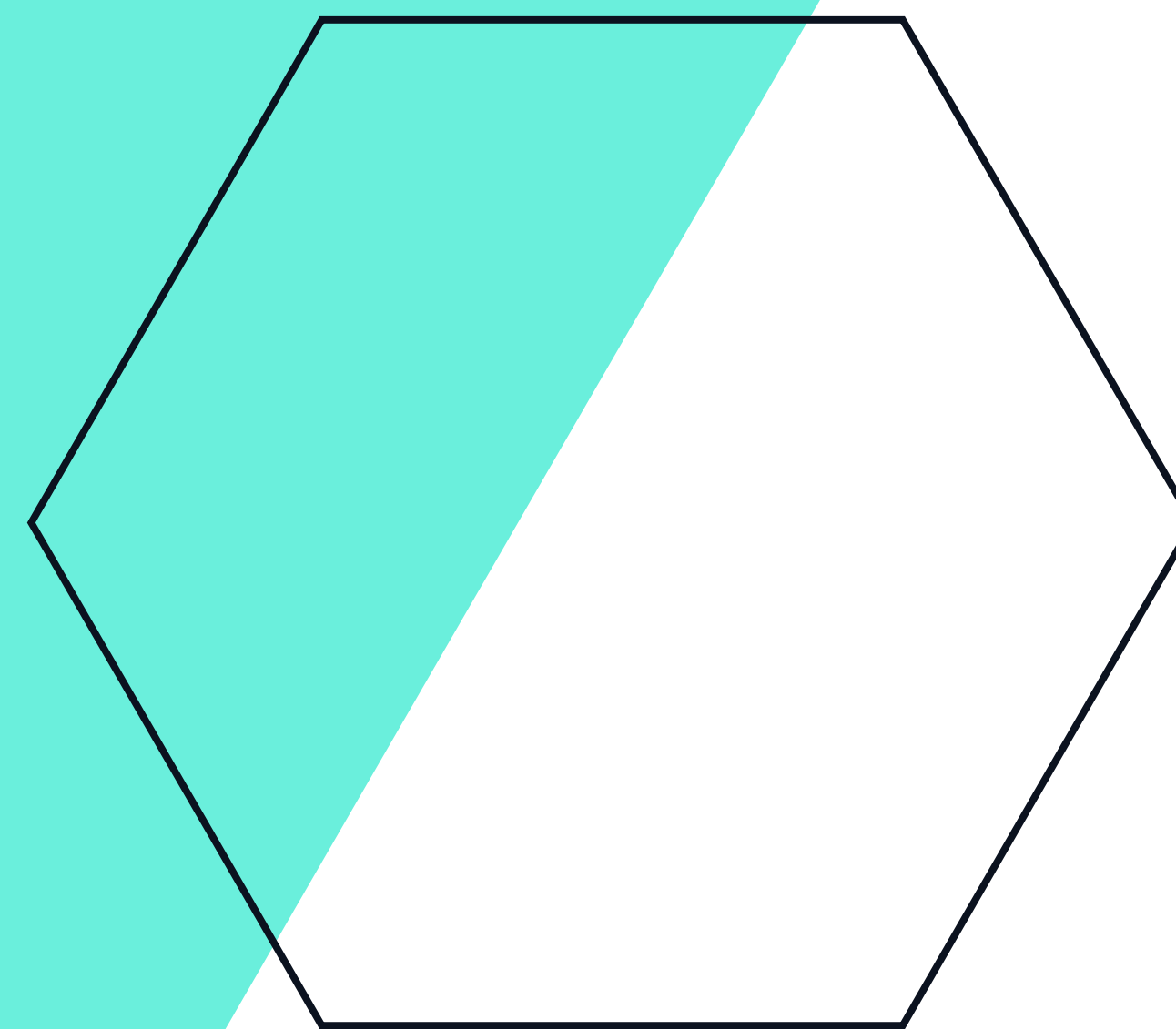


Neoprávněné vyloučení dodavatele

- Tento přestupek se často prolíná s chybným nastavením zadávacích podmínek.
- **Zadávací podmínky by měly být nastaveny jednoznačně a neměly připouštět různé výklady.**
- To, že to zadavatel „*myslel jinak*“ by primárně nemělo jít k tíži dodavatelů.



Zrušení zadávacího řízení



Fakultní nemocnice u sv. Anny v Brně

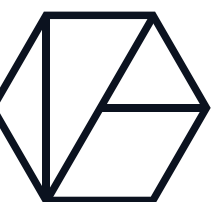
- č.j. ÚOHS-41006/2023/500 ze dne 19. 10. 2023, PM 7. 11. 2023
- Zadavatel vybral dodavatele, **posléze zjistil** (v rámci předvedení přístroje), že **vybraný dodavatel nesplňuje podmínky** v zadávací dokumentaci.
- Vyloučil dodavatele a následně **zrušil zadávací řízení**.



Fakultní nemocnice u sv. Anny v Brně

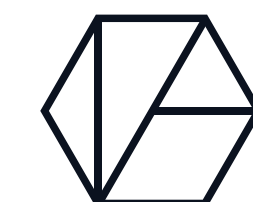
• ÚOHS:

- Pokud zákonodárce zadavatelům **výslovně umožnil zrušit zadávací řízení i z důvodu zániku účasti vybraného dodavatele** v zadávacím řízení po jeho vyloučení, **nelze** tento úmysl a vůli zákonodárce **vnímat jako rozporné se smyslem a účelem** zákona či zadávacího řízení, ani se základními zásadami.
- Zadavatel nepochybil.



Nemocnice Rudolfa a Stefanie Benešov

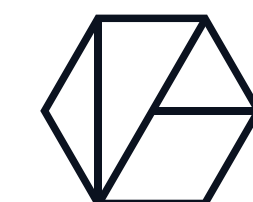
- č. j. ÚOHS-10278/2023/162 ze dne 14. 3. 2023, PM 15. 3. 2023
- Zadavatel poptával analyzátor MALDI. Do zadávacího řízení se přihlásili 2 dodavatelé.
- Podle zadavatele se **nepodařilo s jistotou ověřit splnění** některých požadovaných technických parametrů nabízeného přístroje.
- Jednalo se o tzv. důvod hodný zvláštního zřetele, pro které lze zadávací řízení zrušit?



Nemocnice Rudolfa a Stefanie Benešov

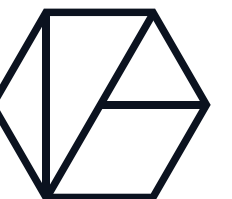
• ÚOHS:

- Pokud nebylo něco jednoznačné, měl zadavatel využít institut **objasnění nabídky a vyžádat si od dodavatele další materiály**.
- Zadavatel **nevyčerpal všechny dostupné možnosti** pro zjištění, zda nabídka navrhovatele jeho požadavky skutečně splňuje.
- Jestliže by zadavatel přistoupil k vyloučení navrhovatele z důvodu neprokázání splnění dotčených podmínek, **stále v zadávacím řízení zůstává nabídka druhého účastníka, která taktéž musí být posouzena**.
- Závěr: **zrušení ZŘ je krajní řešení. Zde tak neměl zadavatel ke zrušení přistoupit.**

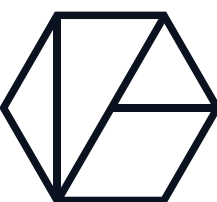
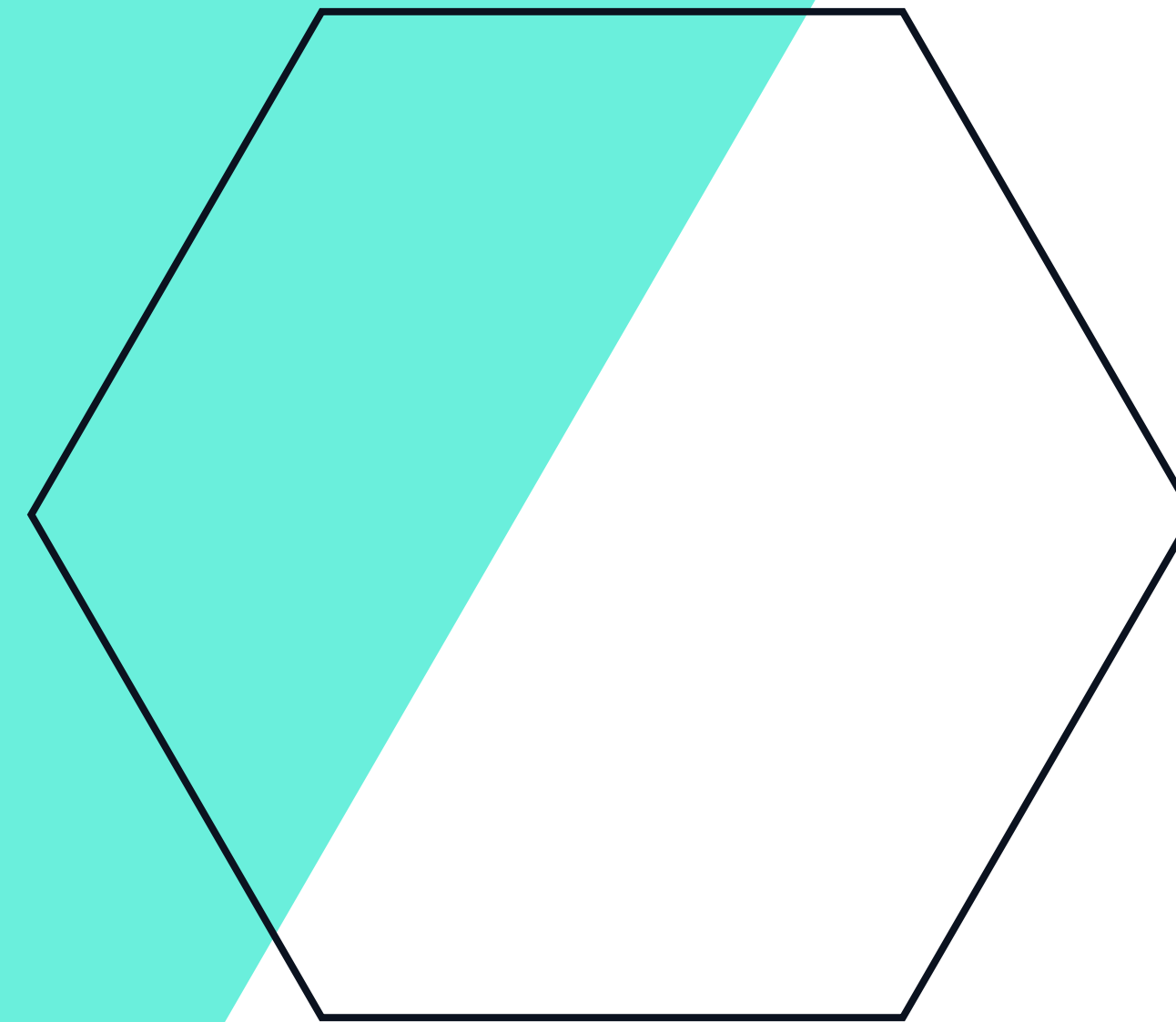


Zrušení zadávacího řízení

- Ze specifických důvodů může (někdy musí) zadavatel zrušit ZŘ.
- Mělo by se jednat o **krajní postup zadavatele**.
- Tj. už není možné přijmout žádná nápravná opatření a je třeba ZŘ zrušit.
- Vždy je třeba naplnit zákonné podmínky (§ 127 ZZVZ).



Bonus na závěr



Prokázání kvalifikace

- **NSS 9 As 7/2022 – 85 ze dne 3. 4. 2024**
- Advokátní kancelář prokázala splnění části kvalifikačních požadavků **prostřednictvím poddodavatele.**
- Neprokázala však **dostatečné zapojení** poddodavatele do plnění VZ.



Otázky?

Mgr. Eliška Toušková
eliska@kastnerpies.cz
www.kastnerpies.cz

 Eliška Toušková

 kastnerpies