



Úřad pro ochranu hospodářské soutěže

tř. Kpt. Jaroše 7

604 55 Brno

doručeno datovou schránkou

Praha, 4. září 2020

Věc: Podnět k přezkoumání úkonů zadavatele

Vážení,

obracíme se na Vás s následujícím podnětem k zahájení řízení o přezkoumání úkonů zadavatele:

NEMOCNICE NA FRANTIŠKU

Na Františku 847/8,

110 00 Staré Město

IČ: 008 79 444

(dále jen „Zadavatel“).

Podle našeho přesvědčení výše zmíněný Zadavatel nepostupoval v souladu se zákonem č. 134/2016 Sb., o zadávání veřejných zakázek (dále jen „ZZVZ“) a dopustil se přestupku podle § 268 odst. 1 písm. a) ZZVZ.

I.

Zadavatel zahájil podlimitní veřejnou zakázku na dodávky ve smyslu § 14 odst. 1 ZZVZ dne 11. 12. 2019. Zakázka s evidenčním číslem VZ0076834 nesla název: *Dodávka krevních přípravků* (dále jen „Zakázka“).¹

Vybraným uchazečem v zakázce byla Oblastní nemocnice Kladno, a.s., sídlem: Vančurova 1548, 272 01 Kladno, IČO: 272 56 537 (dále jen „Oblastní nemocnice Kladno“). Jediným dalším uchazečem o zakázku byla Ústřední vojenská nemocnice - Vojenská fakultní nemocnice Praha, sídlem U Vojenské nemocnice 1200, 169 02, Praha 6, IČO: 613 83 082.

Podle našeho přesvědčení nebyly na straně zadavatele v procesu zadání výše zmíněné Zakázky splněny povinnosti vyplývající z § 44 ZZVZ ve vztahu ke střetu zájmů člena hodnotící komise.

Jak vyplývá z *Rozhodnutí a oznámení o výběru dodavatele veřejné zakázky*² členem hodnotící komise byl mimo jiné i Ing. Marek Brosche, nar. 17. 8. 1988. Členové komise učinili čestné prohlášení o nepodjatosti a mlčenlivosti, že v rámci výše uvedené veřejné zakázky se nepodíleli na zpracování žádné z nabídek, nemají v ní osobní zájem na zadání výše uvedené

¹ <https://tenderarena.cz/dodavatel/seznam-profilu-zadavatele/detail/Z0000478/zakazka/274819>

² <http://zadavatel.tenderarena.cz/profil-rest/stazenisouboruservlet.do?idSouboru=1727885>



zakázky, ani je s účastníky, kteří podali v této veřejné zakázce nabídku, nespojuje žádný osobní, pracovní či jiný obdobný poměr.

Navzdory této skutečnosti Ing. Marek Brosche působil v průběhu zadání této veřejné zakázky ve statutárním orgánu vítězného dodavatele jako místopředseda představenstva Oblastní nemocnice Kladno. Podle úplného výpisu z obchodního rejstříku tuto funkci Ing. Brosche zastával u vítězného dodavatele od dne 18. 12. 2018 do 16. 9. 2019.³ Přitom předmětná veřejná zakázka Zadavatele byla zadána již dne 12. 09. 2019. Z uvedeného vyplývá, že Ing. Brosche jakožto člen hodnotící komise hodnotil nabídku dodavatele, ve kterém vykonával funkci člena statutárního orgánu. Lapidárně řečeno, Ing. Brosche hodnotil "sám sebe" a nenaplnil podmínky ZZVZ ve vztahu k nepodjatosti člena hodnotící komise.

To však není jediný případ, kdy Ing. Brosche zavdával pochybnosti o nestranném zadávání veřejných zakázek u Zadavatele. Nadstandardní vztahy mezi Zadavatelem a Ing. Markem Broschem tkví také ve skutečnosti, že si Zadavatel poptal na základě smlouvy ze dne 29. 5. 2017 se společností PROSPITAL, s.r.o. činnost spočívající v administrování veřejných zakázek, a to na dobu neurčitou.⁴ Tuto společnost vlastnil a jako jediný jednatel také zastupoval do dne 19. prosince 2019 právě Ing. Marek Brosche.⁵ V rozhodné době zadání předmětné Zakázky tedy Ing. Marek Brosche zároveň administroval i několik veřejných zakázek na straně Zadavatele, přičemž poslední zakázku před převodem společnosti PROSPITAL, s.r.o. na svou matku Reginu Gabrielovou, roz. Broscheovou (nar. 12. září 1964, Lidická 36, 252 68, Středokluky) ještě na straně Zadavatele administroval v prosinci roku 2019.⁶

Propojení mezi vítězným dodavatelem Oblastní nemocnice Kladno a Zadavatelem tak existovalo v osobě Ing. Marka Broscheho ještě před zahájením předmětné zakázky i v jejím průběhu.

II.

Ačkoliv je nám jako podatelům podnětu zřejmé, že od účinnosti ZZVZ již nepřísluší Úřadu pro ochranu hospodářské soutěže přezkoumávat zakázky malého rozsahu, k dokreslení střetu zájmů Ing. Marka Broscheho považujeme za vhodné upozornit také na skutečnost, že to nebylo poprvé, kdy se pan Ing. Brosche při zadávání veřejných zakázek pro Zadavatele ocitl ve střetu zájmů.

Ing. Brosche administroval pro Zadavatele také zakázku malého rozsahu zahájenou dne 11. 12. 2019, č. VZ0082963: *Dodávka anestetik pro NNF včetně zapůjčení 5ks odpařovačů.*⁷ Zároveň byl u této zakázky také členem hodnotící komise, jak vyplývá z *Rozhodnutí zadavatele o výběru*. Vítězem této zakázky se stala společnost PROMEDICA PRAHA GROUP, a.s. sídlem Juárezova 1071/17, Bubeneč, 160 00, Praha 6, IČO: 250 99 019, pro kterou pracuje na manažerské pozici matka Ing. Broscheho Regina Gabrielová. Ta je zároveň jednatelkou dceřiné společnosti vítězného dodavatele PROMEDICA PRAHA GROUP, a.s. pod názvem Advantis Medical, s.r.o. sídlem Juárezova 1071/17, Bubeneč, 160

³ <https://or.justice.cz/ias/ui/rejstrik-firma.vysledky?subjektId=685077&typ=UPLNY>

⁴ https://smlouvy.gov.cz/smlouva/soubor/3388726/25_2017_Prospital.pdf

⁵ <https://or.justice.cz/ias/ui/rejstrik-firma.vysledky?subjektId=950602&typ=UPLNY>

⁶ VZ0082963: Dodávka anestetik pro NNF včetně zapůjčení 5ks odpařovačů (podání nabídek 2.1. 2020).

Dostupné z: <https://tenderarena.cz/dodavatel/seznam-profilu-zadavatele/detail/Z0000478/zakazka/303764>

⁷ <https://tenderarena.cz/dodavatel/seznam-profilu-zadavatele/detail/Z0000478/zakazka/303764>



00, Praha 6, IČO: 247 74 880. Tuto skutečnost ovšem Ing. Brosche nezmínil po celou dobu procesu zadání veřejné zakázky. Naopak učinil prohlášení o nepodjatosti, které je součástí *Protokolu o otevírání a hodnocení nabídek*.

Střet zájmů v tomto případě je ještě zesílen skutečností, že Ing. Brosche převedl svou společnost PROSPITAL, s.r.o., skrze kterou administroval zakázky u Zadavatele, na svou matku Reginu Gabrielovou ještě v průběhu zadávání předmětné zakázky na anestetika, a to dne 19. 12. 2019. K výběru vítězného dodavatele PROMEDICA PRAHA GROUP, a.s. přitom došlo až dne 8. 1. 2020.

Nebyla to také první veřejná zakázka, kterou u Zadavatele vyhrála PROMEDICA PRAHA GROUP, a.s. po dobu trvání smluvního vztahu na administrování veřejných zakázek se společností Ing. Broscheho.

PROMEDICA PRAHA GROUP, a.s. zvítězila také ve veřejné zakázce č. VZ0031883, *Dodávka léčivých přípravků - roztoků pro rok 2018* zahájené dne 6. 10. 2017.⁸ Přitom jak vyplývá z dokumentu *Vysvětlení zadávací dokumentace č. 1-8*, potenciální druhý dodavatel v této zakázce napadal zadávací dokumentaci pro diskriminačně nastavená kritéria.

Konkrétně uvedl, že pro ATC skupinu B05BA02 tukové emulze Zadavatel požadoval, aby neobsahovala více než 50 % sójového tuku, přičemž neexistovala žádná klinická studie, která by dokládala, že Zadavatelův požadavek na maximální obsah sojového tuku 50 % je z lékařského pohledu pro pacienta výhodnější. Naopak uchazeč uváděl, že z lékařského pohledu a dosavadních zkušeností z trhu jsou přípravky s vyšším obsahem sojového tuku než 50 % hojně pacientům podávány. Z tohoto důvodu se uchazeč domníval, že Zadavatel tímto požadavkem porušil zákaz diskriminace, rovného zacházení, transparentnosti i přiměřenosti. Zadavatel ovšem nevyhověl žádosti uchazeče o to, aby zvažil upravení specifikace složení jednotlivých produktů tak, aby se veřejné zakázky mohlo účastnit více dodavatelů a aby Zadavatel získal výhodnější nabídky pro jednotlivé části.

V dalších pěti bodech vysvětlení zadávací dokumentace uchazeč napadal skutečnost, že kritéria jsou nastavena tak, že odpovídají pouze jedinému přípravku na trhu, ačkoliv pro to neexistoval legitimní důvod. Ani těmto požadavkům nebylo vyhověno a vítězem veřejné zakázky se stala PROMEDICA PRAHA GROUP, a.s.

Konečně pak naše podezření ohledně aktivit Ing. Broscheho na straně Zadavatele zesiluje také skutečnost, že si před prvním smluvním vztahem se Zadavatelem na administraci veřejných zakázek změnil své úřední jméno. Ještě v okamžiku obhajoby své diplomové práce dne 22. 9. 2016 byl uveden jako Marek Vyoral.⁹ Tou dobou jeho matka Regina Gabrielová užívala své úřední jméno Vyoralová. Měsíc poté, dne 1. 11. 2016, kdy vzniká první smluvní vztah se Zadavatelem a Ing. Broschem na administraci veřejných zakázek, už je v Registru smluv uveden jako Ing. Marek Brosche.¹⁰ Změnou jména tak mohlo být v nadcházejících procesech zadávání veřejných zakázek pro Zadavatele docíleno toho, že střet zájmů s dodavatelem PROMEDICA PRAHA GROUP, a.s. mohl být jen obtížně zjištělný.

⁸ <https://tenderarena.cz/dodavatel/seznam-profilu-zadavatelu/detail/Z0000478/zakazka/101770>

⁹ <http://invenio.nusl.cz/record/260711?ln=cs>

¹⁰ <https://smlouvy.gov.cz/smlouva/958605>



III.

Podle komentářové literatury u ustanovení § 44 ZZVZ došlo k podstatnému rozšíření povinností zadavatelů v oblasti střetu zájmů. Zatímco původní a již neplatný zákon č. 137/2006 Sb., o veřejných zakázkách se touto otázkou zabýval pouze ve vztahu ke členům a náhradníkům členů hodnotící komise, zákon o zadávání veřejných zakázek nově stanovuje obecnou prevenční povinnost předcházet střetu zájmů. Tato povinnost dopadá na všechny kroky zadavatele v zadávacím řízení, které by mohly mít za následek vznik střetu zájmů, přičemž *“ji nelze považovat za splněnou pouhým získáním čestných prohlášení od členů komise, přizvaných odborníků nebo osob zastupujících zadavatele.”*¹¹

Střetem zájmů je obecně třeba chápat stav, kdy se u jednoho subjektu v průběhu zadání veřejné zakázky koncentrují dvě nebo více různých pozic (funkcí, statusů), přičemž z těchto pozic vyplývají pro daný subjekt navzájem výrazně protichůdné zájmy, popřípadě zájmy osob, které se podílejí na průběhu zadávacího řízení nebo které mají reálný či potenciální vliv na jeho výsledek, ohrožují nestrannost nebo nezávislost těchto osob v souvislosti se zadávacím řízením. Střet zájmů může být takto založen např. účelovým přizpůsobením zadávacích podmínek osobou, která vedle zadavatele spolupracuje rovněž s některým z potenciálních dodavatelů.

V případě, že navzdory preventivnímu úsilí ke střetu zájmů v zadávacím řízení dojde, je zadavatel, pokud tuto situaci zjistí, povinen přijmout k jeho odstranění opatření k nápravě. Zadavatelé by v souvislosti se střetem zájmů měli zejména činit odpovídající preventivní opatření ještě před zahájením zadávacího řízení. Především se jedná o vyloučení veškerých osob na straně zadavatele, které jsou či mohou být jakýmkoli způsobem propojeny s některým z dodavatelů, z rozhodovacích procesů v rámci zadávacího řízení. Ve výše zmíněné Zakázce ovšem k tomuto kroku ze strany Zadavatele nedošlo.

IV.

Ze všech výše zmíněných důvodů vznášíme důvodné podezření, že zadavatel porušil ustanovení § 44 ZZVZ při zadávání předmětné Zakázky, a proto podáváme podnět k přezkoumání úkonů Zadavatele a navrhuje, aby Úřad pro ochranu hospodářské soutěže rozhodl o udělení pokuty za přestupek podle § 268 odst. 1 písm. a) ZZVZ.

Zároveň ve smyslu § 42 zákona č. 500/2004 Sb., správní řád, zdvořile žádáme o sdělení, jakým způsobem byl z Vaší strany tento podnět vyřízen.

S úctou,

Za Oživení, o. s.

Mgr. Marek Zelenka, LL.M.

Předseda Oživení, o. s.

¹¹ KRUTÁK, Tomáš, KRUTÁKOVÁ, Lenka a GERYCH, Jan. Zákon o zadávání veřejných zakázek s komentářem k 1. 10. 2016. 1. vyd. Olomouc: ANAG, 2016. ISBN 978-80-7554-040-9. Převzato z CODEXIS®, doplňku LIBERIS®.