

Orlet, Zahnáš a partneři  
ADVOKÁTNÍ KANCELÁŘ  
Tř. Svobody 2, Olomouc  
tel. 58 522 00 42, fax. 58 522 26 92  
e-mail: [advokati@orlet-zahnas.cz](mailto:advokati@orlet-zahnas.cz)  
[www.orlet-zahnas.cz](http://www.orlet-zahnas.cz)



RWE Gas Storage, s.r.o.  
Prosecká 855/68  
190 00 Praha 9

02212

**Zadavatel:** RWE Gas Storage, s.r.o., IČ: 27892077  
se sídlem Prosecká 855/68, 190 00 Praha 9

**Název veřejné zakázky:** Ostraha objektů RWE GS

**Druh zadávacího řízení:** Nadlimitní veřejná zakázka na služby

---

**Stěžovatel:** Bartoň a Partner s. r. o., IČ: 26810093,  
se sídlem Olomouc, Chválkovice 580, PSČ: 779 00

**Právní zástupce:** JUDr. Erik Orlet, advokát  
se sídlem Tř. Svobody 2, Olomouc

ADVOKÁT  
JUDr. ERIK ORLET  
Tř. SVOBODY 2  
OLOMOUC

**Námítky stěžovatele proti zadávacím podmínkám dle § 110 odst. 3 a násl. zák. č. 137/2006 Sb., o veřejných zakázkách**

Přílohy:  
plná moc  
dále dle textu

V jednom vyhotovení

Naše společnost má zájem účastnit se zadávacího řízení ohledně výše označené veřejné zakázky a má zájem o získání této veřejné zakázky. S ohledem na znění zadávacích podmínek v zadávací dokumentaci, které byly stanoveny v rozporu se zákonem o veřejných zakázkách, podáváme tímto prostřednictvím svého právního zástupce, jehož plnou moc v příloze přikládáme tyto

### **n á m í t k y :**

Zadávací podmínky byly stanoveny v rozporu se zákonem, a to jednak co se týče požadavků na předložení pojistné smlouvy o pojištění odpovědnosti za škodu v částce minimálně 100 milionů Kč, a dále co se týče požadavku na předložení certifikátů kvality ISO a osvědčení NBÚ. V neposlední řadě považujeme za rozporný se zákonem i požadavek, dle kterého nesmí být pracovní činnost vykonávána pracovníky se sníženou pracovní schopností.

Po novele zákona o veřejných zakázkách, která nabyla účinnosti dne 1.4.2012, již není zadavatel oprávněn po uchazečích o veřejnou zakázku požadovat k prokázání ekonomických a finančních kvalifikačních předpokladů předložení pojistné smlouvy, když § 55 zákona o veřejných zakázkách byl touto novelou zrušen. Předložení pojistné smlouvy může zadavatel požadovat až před podpisem smlouvy s vybraným uchazečem. Z tohoto důvodu považujeme požadavek zadavatele za neoprávněný, když tento nemá již oporu v zákoně.

Po shora uvedené novele zákona o veřejných zakázkách nemá zadavatel již rovněž právo požadovat v zadávacích podmínkách k prokázání technické kvalifikace předložení certifikátů jakosti ISO. Tato ustanovení zákona (§ 56 odst. 4, 5 v původním znění) byla rovněž zrušena, a proto je zadavatel v zadávacích podmínkách nemůže požadovat.

Co se týče osvědčení NBÚ pro stupeň vyhrazené, toto již NBÚ nevydává. Pro přístup k utajované informaci pouze stupně utajení Vyhrazené již není podmínkou provedení bezpečnostního řízení a následného vydání osvědčení podnikatele Úřadem, podnikatel má přístup k této utajované informaci na základě svého písemného prohlášení, kterým doloží svou schopnost zabezpečit ochranu utajovaných informací. Proto tento požadavek považujeme za nadbytečný a rovněž neoprávněný.

V příloze č. 1: Specifikace předmětu plnění v článku 3 Základní požadavky na personál Společnosti, odst. 3.1 Obecné požadavky na všechny pracovníky, zadavatel v písm. a) tohoto odstavce požaduje naprostou trestní a společenskou bezúhonnost pracovníků, která bude garantována mj. výkonem pracovní činnosti pouze pracovníky bez snížené pracovní schopnosti (tj. invalidní důchod, částečný invalidní důchod, fyzické omezení atd.) z důvodu vysoké fyzické zátěže. Máme za to, že tento požadavek je diskriminační vůči pracovníkům se zdravotním postižením.

Chápeme záměr zadavatele zajistit plnění služeb způsobilými pracovníky, ale způsobilost pracovníka se odvíjí od jeho skutečné pracovní způsobilosti a nikoli od skutečnosti, zda je osobou se sníženou pracovní schopností či osobou se zdravotním postižením, když důležitý je především charakter takového omezení, který nemusí mít na výkon dané činnosti vůbec vliv. Způsobilost svých pracovníků osvědčujeme při vstupních i průběžných lékařských prohlídkách, kdy pouze lékař se může vyjádřit k tomu, zda je daná osoba způsobilá k výkonu dané činnosti či nikoli. Jako zaměstnavatel, který zaměstnává více jak 50% pracovníků se sníženou pracovní schopností či zdravotním postižením, máme zkušenosti s tím, že není možné vyloučit tyto zaměstnance z výkonu některého druhu práce

jen proto, že se jedná o osobu se sníženou pracovní schopností, ale až na základě zprávy lékaře o způsobilosti takového zaměstnance k té které konkrétní práci. Jiný postup by byl vůči takovým zaměstnancům krajně diskriminační.

Shora nastíněná ochrana osob se zdravotním postižením vychází přímo ze zákoníku práce, když podle ustanovení tohoto zákona nemůže zaměstnavatel stanovit jako překážku přijetí do zaměstnání např. to, že dotyčná osoba je osobou se změněnou zdravotní schopností. Takový postup by byl klasifikován jednoznačně jako diskriminace z důvodu zdravotního stavu. Dále dle §55 odst. 1 písm. b) zákona č. 373/2011 Sb., o specifických zdravotnických službách, je zaměstnavatel povinen při zařazování zaměstnanců k práci postupovat podle závěrů lékařských posudků o jejich zdravotní způsobilosti. Tedy nikoli dle toho, zda se jedná o osobu se zdravotním postižením či nikoli, ale až na základě konkrétního posouzení pracovní způsobilosti.

S ohledem na výše uvedené proto máme za to, že stanovené kvalifikační požadavky jsou v rozporu se základními zásadami zadávacího řízení stanovenými v § 6 zákona o veřejných zakázkách, a to především v rozporu se zásadou zákazu diskriminace, když těmito požadavky jsou neodůvodněně vyloučeni uchazeči, kteří zaměstnávají právě pracovníky se sníženou pracovní schopností, ačkoli takový požadavek se netýká pracovní způsobilosti těchto osob a zaměstnávání takových osob by mělo být spíše prioritou, pokud tuto způsobilost mají.

Kromě § 50 odst. 3 a § 56 zákona o veřejných zakázkách je zadavatel při stanovování obsahové náplně jednotlivých požadavků na prokázání technických kvalifikačních předpokladů vázán pravidlem, podle něhož nesmí porušit zásady podávané z § 6 ZVZ, mimo jiné i zásadu zákazu diskriminace, přičemž pod pojem „diskriminace“ je třeba zahrnout jak diskriminaci zjevnou, tak všechny formy diskriminace skryté, které aplikací jiného diferenciačního kritéria vedou ke stejnému výsledku (např. Rozhodnutí soudního dvoru ES ve věci 22/80 Boussac Sain-Frère SA v Brigitte Gerstenmeier [1980] ECR 3427, bod9).

V tomto případě nediskriminuje zadavatel pouze nás jako uchazeče, ale diskriminuje přímo i osoby se sníženou pracovní schopností, když bez dalšího předpokládá, že tyto nejsou způsobilé podílet se na plnění této veřejné zakázky. Takový postup zadavatele považujeme za nepřijatelný.

Současné znění zadávacích podmínek je dle shora uvedených skutečností v rozporu se zákonem, a to jak v neoprávněných požadavcích na předložení pojistné smlouvy a certifikátů jakosti, tak v požadavku na pracovníky, kteří se smějí účastnit plnění této veřejné zakázky.

Újma, která nám vznikla z popsaného jednání zadavatele spočívá v tom, že s ohledem na podmínky zadávací dokumentace, které byly stanoveny v rozporu se zákonem, nám bylo nemožněno účastnit se tohoto zadávacího řízení.

S ohledem na tyto skutečnosti se domáháme úpravy zadávacích podmínek tak, aby tyto byly v souladu se zákonem a zásadou transparentnosti a zákazu diskriminace.

Důkazy: kvalifikační dokumentace – zadavatel má k dispozici  
plná moc advokáta

V Olomouci dne 5.2.2013

Bartoň a Partner s. r. o.  
jednající jednatelem Mgr. Michalem Bartoněm



# OPIS

## PLNÁ MOC

Já, níže podepsaný(á): **Bartoň a Partner s.r.o.**  
IČ: 26810093  
se sídlem Chválkovice 580, 779 00 Olomouc  
jednající jednatelem **Mgr. Michalem Bartoněm, MBA**

zmocňuji advokáta **JUDr. Erika Orleta**, se sídlem v Olomouci, tř. Svobody 2


aby mne

obhajoval, resp. ve všech právních věcech zastupoval, aby vykonával veškeré úkony, přijímal doručované písemnosti, podával návrhy a žádosti, uzavíral smíry a narovnání, uznával uplatněné nároky, vzdával se nároků, podával opravné prostředky, námitky nebo rozklad a vzdával se jich, vymáhal nároky, plnění nároků přijímal, jejich plnění potvrzoval, dědictví odmítal nebo neodmítal, jmenoval rozhodce a sjednával rozhodčí smlouvy. to vše i tehdy, když je podle právních předpisů zapotřebí zvláštní plné moci. Tuto plnou moc uděluji i v rozsahu práv a povinností podle trestního řádu, občanského soudního řádu, správního řádu a zákoníku práce a jako zvláštní plnou moc k

Beru na vědomí, že zmocněný advokát je oprávněn si ustanovit za sebe zástupce a pokud jich ustanoví více, souhlasím, aby každý z nich jednal samostatně. Je mi známo, že podle smlouvy o poskytnutí právní pomoci náleží odměna za toto zastoupení spolu s hotovými výlohami a náhradou za ztrátu času *JUDr. Eriku Orletovi*.

Jsem povinen ji zaplatit, kdykoli mi bude vyúčtována, společně a nerozdílně s těmi, kteří společně se mnou udělili zmocnění bez ohledu na to, zda byla přisouzena vůči odpůrci.  
Jsem povinen složit přiměřenou zálohu podle postupu prací.

V Olomouci dne ..... - 5 -02- 2013

  
Mgr. Michal Bartoň, MBA  
jednatel

Přijímám zmocnění a zmocňuji dále ve stejném rozsahu:



Ověření - vidímace

Ověřuji, že tento opis složený z 1 listu(ů),  
doslovně souhlasí s listinou, z níž byl pořízen,  
složenou z 1 listu(ů).

V Olomouci dne 5. 02. 2013



**Mgr. Aleš HEINZ**  
notářský kandidát  
pověřený notářkou



Bartoň a Partner s.r.o.  
Michal Bartoň, jednatel  
Chválkovice 580  
779 00 Olomouc

V Praze dne 18.2.2013

**Věc: Rozhodnutí zadavatele o námitkách zájemce proti zadávacím podmínkám veřejné zakázky**

Zadavatel: RWE Gas Storage, s.r.o., se sídlem Prosecká 855/68, 190 00 Praha 9 – Prosek, IČ: 27892077, zapsaný v obchodním rejstříku vedeném Městským soudem v Praze, oddíl C, vložka 1244711

Zájemce: Bartoň a Partner s.r.o., se sídlem Chválkovice 580, 779 00 Olomouc, IČ: 26810093, zapsaný v obchodním rejstříku vedeném Krajským soudem v Ostravě, oddíl C, vložka 27441, právně zastoupen JUDr. Erikem Orletem, advokátem, AK Orlet, Zahnáš a partneři, Tř. Svobody 2, 779 00 Olomouc

Veřejná zakázka: nazvaná „Ostraha objektů RWE GS“, zadávaná dle § 21 odst. 1 písm. a) zákona č. 137/2006 Sb., o veřejných zakázkách, ve znění pozdějších předpisů (dále jen „ZVZ“) v otevřeném řízení zahájeném dne 4.1.2013 pod evid.č. ve Věstníku veřejných zakázek 342408

Dne 11.2.2013 byly zadavateli doručeny námitky zájemce proti zadávacím podmínkám veřejné zakázky. Zájemce považuje zadávací podmínky za stanovené v rozporu se ZVZ, a to ve vztahu k požadavku zadavatele na (i) prokázání kvalifikace předložením pojistné smlouvy o pojištění odpovědnosti za škodu v částce min. 100 milionů CZK, (ii) předložením certifikátů jakosti ISO, (iii) předložením osvědčení NBÚ pro stupeň vyhrazené a (iv) výkon služby ostrahy pouze pracovníky bez snížené pracovní způsobilosti.

Zadavatel přezkoumal podané námitky v plném rozsahu a rozhodl takto:

**Námitkám zájemce se nevyhovuje.**

RWE Gas Storage, s.r.o.

Prosecká 855/68  
CZ - 190 00 Praha 9

T +420 267 971 111  
F +420 267 976 906  
E sso@rwe.cz  
I www.rwe-gs.cz

IČ: 27892077  
DIČ: CZ27892077

Zápis do obchodního  
rejstříku:  
Městský soud v Praze,  
oddíl C, vložka 124711,  
dne 1. 5. 2007

ID: 27892077  
Tax ID: CZ27892077

Certificate of incorporation:  
Municipal Court in Prague,  
Part C, Insert 124711,  
on 1 May 2007

Bankovní spojení:  
ČSOB, a.s., Praha 5  
Číslo účtu: 17805243/0300

Bank:  
ČSOB, a.s., Prague 5  
Account No.:  
17805243/0300



## Odůvodnění:

Ad (i) Možnost požadavku na předložení pojistné smlouvy byla ze ZVZ vyjmuta s účinností od 1.4.2012 tím, že bylo zrušeno ustanovení § 55 ZVZ, které takový požadavek umožňovalo veřejnému zadavateli. RWE Gas Storage, s.r.o. je však sektorovým zadavatelem dle § 2 odst. 6 ZVZ, neboť vykonává relevantní činnost dle § 4 odst. 1 písm. a) bod 4 ZVZ „poskytování nebo provozování podzemního zásobníku plynu zajišťujícího provozuschopnost přepravní či distribuční soustavy určené k poskytování služby veřejnosti“ na základě zvláštního práva, jímž je licence na uskladňování plynu. Sektorový zadavatel je ve smyslu § 63 odst. 1 ZVZ oprávněn stanovit jakékoli objektivní požadavky, které umožňují objektivní posouzení kvalifikace dodavatele. Vypuštění § 55 ZVZ jeho novelou účinnou od 1.4.2012 nemá vliv na možnost sektorového zadavatele i nadále požadovat kvalifikaci, která dříve byla přístupná i veřejným zadavatelům (tito mají vždy z hlediska ZVZ přísněji regulované postavení). Z hlediska přiměřenosti požadavku zadavatele ve vztahu k veřejné zakázce lze konstatovat, že tento požadavek odpovídá charakteru zadávané veřejné zakázky, poskytovatel služeb se bude pohybovat v objektech se složitou technologií, v případě neoprávněné neodborné manipulace hrozí škody na zdraví a životech, majetkové škody velkého rozsahu, včetně dlouhodobého omezení provozu zařízení zadavatele, který nese za stav energetického zařízení odpovědnost jednak dle energetického zákona a dále odpovídá objektivně (bez ohledu na zavinění) za veškeré škody způsobené jeho provzmem jako zvláště nebezpečným ve smyslu § 432 občanského zákoníku. Uchazeči způsobilí zakázku plnit, takovou pojistnou smlouvou s odpovídajícím limitem disponují.

Ad (ii) Požadavek sektorového zadavatele na certifikaci je výslovně umožněn na základě ustanovení § 63 odst. 6 ZVZ. I v tomto případě je zadavatel toho názoru, že i po věcné stránce je požadavek přiměřený a koresponduje s poptávaným plněním. Pokud by uchazeč některým z certifikátů nedisponoval, byl zadavatel ochoten uznat i jiný doklad o rovnocenných opatřeních, což výslovně uvedl v odst. 13.5. zadávací dokumentace a lze to dovodit i z ust. § 64 odst. 4 ZVZ.

Ad (iii) Osvědčení NBÚ pro stupeň „vyhrazené“ – je požadavkem, který jsou způsobilí zájemci v převážné většině schopni doložit, ostatní opět mohou doložit jiný rovnocenný doklad, který zadavatel dle odst. 13.5 zadávací dokumentace a § 64 odst. 4 ZVZ neodmítne.

RWE Gas Storage, s.r.o.

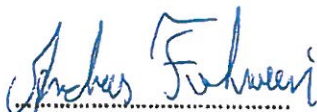
Prosecká 855/68  
CZ – 190 00 Praha 9T +420 267 971 111  
F +420 267 976 906  
E sso@rwe.cz  
I www.rwe-gs.czIČ: 27892077  
DIČ: CZ27892077Zápis do obchodního  
rejstříku:  
Městský soud v Praze,  
oddíl C, vložka 124711,  
dne 1. 5. 2007ID: 27892077  
Tax ID: CZ27892077Certificate of incorporation:  
Municipal Court in Prague,  
Part C, Insert 124711,  
on 1 May 2007

Ad (iv) K požadavku na pracovníky ostrahy – absence snížené pracovní schopnosti. Důvody požadavku zadavatele jsou následující:

- Zadavatelem poptávaná práce je náročná psychicky a fyzicky – jeden pracovník na denní směně musí provádět kontrolu bezpečnostních systémů, reagovat na případné alarmové stavy a přispívat k jejich řešení, sledovat značný pohyb osob a vozidel, včetně provádění záznamů o jejich pohybu, provádět namátkovou kontrolu osob/vozidel
- Jedná se také o noční práci – osamocený pracovník v areálu, pochůzky kolem areálu za všech povětrnostních podmínek, objekty jsou lokalizovány osamoceně mimo obytnou zónu, převážně dostupné pouze individuální dopravou.
- Pracovník bude samostatně obsluhovat technická zařízení elektronické ostrahy a CCTV
- Poptávaná činnost vyžaduje fyzickou zdatnost pro případ pátrání po osobě pohybující se v areálu, včetně poskytování první pomoci (osamoceně), pohyb ve složité plynárenské technologii (prostory s výbušným prostředím), používání vozidel zadavatele (kategorie offroad)

Tímto opatřením zamýšlel zadavatel předejít případným sporům o psychickou a fyzickou způsobilost vykonávat strážní službu v podmínkách zadavatele. Zadavatel tímto požadavkem nehodlal diskriminovat osoby se sníženou pracovní způsobilostí, ale pouze zajistit řádné plnění veřejné zakázky při vědomí své plné odpovědnosti za energetická zařízení, která se ve střežených areálech nacházejí. Dle názoru zadavatele neobsahují zadávací podmínky diskriminační požadavky, neboť jsou přiměřené charakteru veřejné zakázky a zcela odůvodněné povahou poptávané činnosti.

Poučení: Proti tomuto rozhodnutí je možno podat ve lhůtě dle § 114 odst. 4 návrh na zahájení řízení o přezkumu úkonů zadavatele k ÚOHS a v téže lhůtě doručit stejnopis návrhu zadavateli.



Andreas Frohwein  
Jednatel  
RWE Gas Storage, s.r.o.



Ing. Lubor Veleba  
Jednatel  
RWE Gas Storage, s.r.o.

RWE Gas Storage, s.r.o.

Prosecká 855/68  
CZ – 190 00 Praha 9

T +420 267 971 111  
F +420 267 976 906  
E sso@rwe.cz  
I www.rwe-gs.cz

IČ: 27892077  
DIČ: CZ27892077

Zápis do obchodního  
rejstříku:  
Městský soud v Praze,  
oddíl C, vložka 124711,  
dne 1. 5. 2007

ID: 27892077  
Tax ID: CZ27892077

Certificate of incorporation:  
Municipal Court in Prague,  
Part C, Insert 124711,  
on 1 May 2007