



STATUTÁRNÍ MĚSTO ČESKÉ BUDĚJOVICE
Mgr. Juraj Thoma
primátor

47/2899/2012

Úřad pro ochranu hospodářské soutěže
Třída kpt. Jaroše 7
604 55 Brno

ke sp.zn.: ÚOHS-S593/2011/VZ-19659/2011/530/JWe

Zadavatel: Statutární město České Budějovice
Nám. Přemysla Otakara II. č. 1, 2
370 92 České Budějovice
IČ: 00244732
primátor: Mgr. Juraj Thoma

(dále jen „Zadavatel“)

Vyjádření stanoviska Zadavatele v řízení včetně důkazních návrhů

Dvojmo
Přílohy dle textu

I.

Úřadem pro ochranu hospodářské soutěže bylo Zadavateli dne 9.12.2011 doručeno oznámení o zahájení správního řízení z moci úřední ze dne 8.12.2011, č.j. ÚOHS-S593/2011/VZ-19659/2011/530/JWe ve věci možného spáchání správního deliktu podle § 120 odst. 1 písm. a) zákona č. 137/2006 Sb., o veřejných zakázkách, ve znění pozdějších předpisů (dále jen „ZVZ“), Zadavatelem při zadávání veřejné zakázky „Outsourcing serverové farmy“ zadávané v jednacím řízení bez uveřejnění podle ust. § 23 odst. 4 písm. a) ZVZ na základě výzvy k jednání ze dne 7.9.2007.

Současně bylo téhož dne, tj. dne 9.12.2011, Zadavateli doručeno usnesení Úřadu pro ochranu hospodářské soutěže ze dne 8.12.2011, č.j. ÚOHS-S593/2011/VZ-19660/2011/530/JWe, kterým byla Zadavateli

1. stanovena lhůta do 30.12.2011, ve které je oprávněn navrhopat důkazy, činit jiné návrhy a vyjádřit své stanovisko v řízení a
2. kterým byla současně Zadavateli stanovena lhůta do 15.1.2012, ve které se může vyjádřit k podkladům rozhodnutí.

II.

V návaznosti na výrokovou část označenou pod bodem 1. výše uvedeného usnesení navrhuje Zadavatel provedení níže uvedených důkazů a vyjadřuje své stanovisko v řízení následujícím způsobem.

Jak již uvedl Zadavatel ve svém předchozím vyjádření k podnětu k zahájení správního řízení, činí nesporným, že mezi Zadavatelem a obchodní společností BIT SERVIS spol. s r.o., se sídlem Praha 4, Libušská 144/252, PSČ 142 00, IČ: 45793972, zapsanou v obchodním rejstříku vedeném Městským soudem v Praze oddíl C, vložka 1126 (dále jen „BIT SERVIS“), byla dne 13.11.2007 uzavřena smlouva o dodávce HW zařízení, SW vybavení a o poskytování souvisejících služeb č. 2007000422 (dále též jen „smlouva“). Uvedená smlouva byla se společností BIT SERVIS uzavřena po proběhlém zadávacím řízení dle zákona č. 137/2006 Sb., o veřejných zakázkách, ve znění pozdějších předpisů (dále jen „ZVZ“), a to formou jednacího řízení bez uveřejnění.

Zadavatel má za to, že při zadávání předmětné veřejné zakázky postupoval zcela v intencích ZVZ a žádného správního deliktu se nedopustil. K těmto závěrům ho vedou následující skutečnosti:

Z ustanovení § 23 odst. 4 písm. a) ZVZ, na základě kterého Zadavatel při zadávání předmětné veřejné zakázky postupoval, zcela jednoznačně plyne, že zadavatel může zadat veřejnou zakázku v jednacím řízení bez uveřejnění rovněž tehdy, jestliže veřejná zakázka může být splněna z **technických** či uměleckých důvodů, z důvodu ochrany výhradních práv nebo z důvodů vyplývajících ze zvláštního právního předpisu pouze určitým dodavatelem.

Z citovaného ustanovení tedy zcela jednoznačně plyne, že jedním z důvodů, pro které lze zadat veřejnou zakázku v jednacím řízení bez uveřejnění, je důvod, že tato veřejná zakázka může být z **technických důvodů** splněna pouze určitým dodavatelem.

V této souvislosti odkazuje Zadavatel na komentář k ZVZ autorů Olík, M., Podešva, V., Šebesta, M., Machurek, T.: ASPI – Zákon o veřejných zakázkách s komentářem, ASPI 2006, § 23. Podmínky použití jednacím řízení bez uveřejnění, str. 118 (dále jen „Komentář“), z něž plyne následující: „Technické důvody, které zmiňuje komentované ustanovení (tj. ust. § 23 odst. 4 písm. a) ZVZ), mohou spočívat např. v požadavku zadavatele na zajištění kompatibility plánovaného plnění s majetkem, jímž zadavatel již disponuje (který již dříve pořídil), pokud je tento požadavek odůvodněn technickými okolnostmi, pro které by plnění od jiného dodavatele vyvolalo nepochybně vyšší finanční náklady na straně zadavatele nebo značné riziko nefunkčnosti již pořízeného majetku“. Komentář přitom výslovně odkazuje na typickou oblast, které se dané ustanovení týká, kterou je dle Komentáře právě oblast informačních technologií.

Pro Zadavatele s ohledem na jeho postavení při plnění povinností v oblasti veřejné správy bylo nepřijatelné jakékoli byt' sebemenší riziko diskontinuity či výpadků v oblasti počítačových technologií.

Před zadáním předmětné veřejné zakázky v jednacím řízení bez uveřejnění si Zadavatel nechal zpracovat obchodní společností BDO IT a.s. se sídlem Praha 4, Olbrachtova 5/1980, PSČ 140 00, IČ: 250 56 646, zprávu ve věci posouzení nejvyšší efektivity v oblasti outsourcingu informačních služeb a technologií. Ze závěrů jmenované společnosti zcela jednoznačně vyplynulo, že „doporučuje pokračovat v zajišťování posuzovaných služeb formou outsourcingu osvědčeným poskytovatelem i nadále“.

Důvody, pro které byl tento jednoznačný závěr učiněn, byly několikeré. V první řadě byla z hlediska ekonomické efektivity zavržena možnost si celou problematiku informačních systémů zajišťovat vlastními silami. Outsourcing se z mnohých ve zprávě uvedených hledisek jeví jako daleko výhodnější forma. Jak se podává z uvedené zprávy, „outsourcing je dlouhodobé partnerství, postavené na důvěře a komunikaci mezi oběma stranami“. Zpráva zcela jednoznačně poukazuje na **rizika plynoucí ze změny partnera**, když zde hovoří o neznalosti prostředí ze strany nového partnera, neboť důkladné seznámení se s prostředím Zadavatele může trvat měsíce a vést k jeho vážnému poškození popř. ohrožení rutinního chodu Zadavatele, změnou partnera by došlo i ke ztrátě odborných zdrojů a je samozřejmě i značné riziko, že případný jiný zájemce by svou nabídku v rámci výběrového řízení podhodnotil, ta by pak jako nabídka s nejnižší nabídkovou cenou byla vybrána, ovšem v důsledku by tato skutečnost vedla k zásadním vícenákladům.

V předmětném posouzení bylo jednoznačně uvedeno, že „rušení strategického partnerství, které funguje k oboustranné spokojenosti, vytváří s velkou pravděpodobností cestu k velkým problémům a velmi pravděpodobně i vícenákladům, které v konečném efektu smažou domnělou výhodu dumpingové nabídkové ceny“. Dalším pro Zadavatele zásadním rizikem je dle předložené zprávy cenotvorba různých uchazečů ve výběrových řízeních, když ve zprávě se uvádí, že řada uchazečů z oblasti ICT se bude snažit zakázku získat, a proto zvolí strategii nízkých (až nerealistických) cen. Poté může nastat další negativní efekt, když nový poskytovatel nebude mít zmapováno prostředí zákazníka, zejména jeho priority, procesy a souvislosti, bude se s prostředím teprve následně seznamovat, přičemž po určitou dobu bude nutně docházet při změně poskytovatele k duplicitám v nákladech a činnosti v období předávání a přebírání původní zakázky a nové zakázky. Dalšími negativními hledisky případného nového dodavatele dle citované zprávy je mimo jiné i náročná výměna dodavatele služeb v případě špatné kvality služeb nebo úpadku dodavatele, možná nízká úroveň znalostí

dodavatele, které bohužel nemá možnost Zadavatel předem nijak ověřit, jakož i další skutečnosti.

Předmětná zpráva byla zpracována společností, která se zabývá poradenstvím v oblasti informačních technologií a v tomto oboru patří mezi největší odborníky, jejichž odborná vyjádření vzhledem k rozsáhlým zkušenostem v předmětném oboru, mají velkou váhu.

V souvislosti se závěry výše uvedené zprávy společnosti BDO IT a.s. je nutno uvést, že Zadavatel je povinen postupovat s péčí řádného hospodáře a je povinen vyvarovat se jakýchkoli rizik, které by sebemenším způsobem ohrožovaly jím prováděný řádný výkon veřejné správy. Nelze tedy po Zadavateli spravedlivě požadovat, aby připustil jakákoli výše uvedená rizika.

Důkaz: zpráva BDO IT a.s. – již založena ve spise

III.

Zadavatel uvádí, že se společností BIT SERVIS uzavřel dne 16.12.1999 smlouvu č. 103/99 ve znění jejích dodatků, jejímž předmětem bylo poskytnutí serverové farmy, pronájem počítačové techniky a poskytnutí outsourcingovaných služeb, přičemž jednotlivými dodatky byla původní smlouva doplňována s tím, že na jejich základě docházelo k obnově serverové farmy, pronájmu nové techniky a rozšíření poskytovaných outsourcingovaných služeb.

Je přitom nesporné, že Zadavatel vykazuje velmi složitý systém počítačových technologií složený z řady komponent a s ohledem na rostoucí nároky softwarových komponent pro obsluhu je nezbytné průběžně přizpůsobovat i výkonové a kapacitní možnosti hardwarových komponent informačního systému, což nese i značné nároky na dodavatele těchto služeb a nutnost detailní znalosti prostředí Zadavatele, a to nejen prostředí počítačového. Vzhledem k dosavadní spolupráci v oblasti IT technologií se společností BIT SERVIS byla jmenovaná společnost jako jediná v úvahu přicházející, neboť beze zbytku splňovala tyto zásadní podmínky, při jejichž nesplnění či pouze riziku takové možnosti by na straně Zadavatele vznikly nedozírné následky.

Jelikož k 31.12.2007 měla být ukončena platnost výše uvedené smlouvy č. 103/99 ve znění jejích dodatků, bylo nutné zajistit v souladu s veškerými právními předpisy optimální řešení budoucího stavu hardwarových a softwarových zařízení Zadavatele.

Vzhledem ke skutečnosti, že Zadavatel si ohledem na své povinnosti při plnění úkolů veřejného zájmu, nemohl dovolit jakýkoli výpadek, co se týče použití počítačových technologií, vplynuly z tohoto důvodu nezbytné požadavky pro zadání veřejné zakázky, kterými bylo zejména zajištění kontinuity nepřetržitého provozu serverové farmy bez jakýchkoli výpadků či pouze rizika takových výpadků.

Důvodem, proč zadání veřejné zakázky formou jednacního řízení bez uveřejnění přicházelo jako jediné v úvahu, byl důvod technický, když zadání předmětné veřejné zakázky jakémukoli jinému uchazeči neznajícimu počítačové prostředí Zadavatele a jeho informační systém by přineslo nejen diskontinuitu, nýbrž i vysoké riziko přerušení či odstávky provozu Zadavatele, což by Zadavatele zásadním způsobem poškodilo.

Důvody, proč mohl být vybrán pouze jediný uchazeč, a to v daném případě společnost BIT SERVIS, byly následující:

- vzhledem ke skutečnosti, že uvedená firma vykonávala svou činnost na poli informačních technologií a služeb pro Zadavatele od roku 2000, znala dokonale a detailně informační systém Zadavatele a jeho požadavky, zejména pak část centrálních serverů a aplikací,
- díky svým znalostem byla jako jediná schopna bez rizika zajistit kontinuitu provozu, migraci technologií a implementaci nových částí bez negativních vlivů na chod Zadavatele
- zachování technologické jednotnosti systému, což má nepochybně pozitivní vliv na výkon a spolehlivost celého systému a jednalo se o nezbytnou podmínku bezproblémovosti migrace technologií implementace nových částí systému
- vzhledem ke skutečnosti, že společnost BIT SERVIS navrhovala dosavadní systém i veškeré jeho úpravy s cílem dosažení maximálního výkonu a bezpečnosti, přičemž uvedená společnost byla do té doby nezbytným pomocníkem při řešení mnohých problémů s provozem a bezpečností informačního systému
- po posledním upgradu serverové farmy společností BIT SERVIS, tj. v letech 2004-2007, nedošlo k žádnému zásadnímu výpadku funkčnosti z důvodů selhání technologie; pokud nějaké problémy vznikly, neměly na provoz systému žádný zásadní vliv a nedotkly se uživatelů
- pokud by mělo dojít k pokrytí rozsahu do té doby poskytovaných outsourcovaných služeb vlastními silami Zadavatele, vyžadoval by takový postup ze strany Zadavatele výrazné zvýšení počtu správců ICT s vysokou kvalifikací; případné vyškolení vlastních správců na úroveň, kdy by byli schopni provádět kompletní správu v celém rozsahu, by bylo pro Zadavatele finančně neúnosné, přičemž by se jednalo o proces trvalý, avšak provozní a implementační zkušenosti by takto vyškolený pracovník získal až praxí, což by pro Zadavatele bylo pozdě, a v daném případě je vždy dáno riziko fluktuace. Oproti tomu společnost BIT SERVIS dle dosavadních zkušeností Zadavatele byla garantem trvalé dostupnosti odborníků pro různé oblasti, jež jsou neustále k dispozici.
- společnost BIT SERVIS dle dosavadních zkušeností Zadavatele garantovala vysokou kvalitu a úroveň služeb
- snížení celkových nákladů na ITC – náklady na management, koordinaci, odstranění skrytých nákladů
- přenesení rizik na společnost BIT SERVIS – jednalo se zejména o předcházení krizovým situacím a záruku nepřetržitého provozu, když z tohoto hlediska měl Zadavatel se společností BIT SERVIS nadstandardně dobré zkušenosti
- s ohledem na dosavadní znalost počítačového prostředí Zadavatele výrazně pružnější reakce na nové požadavky a zavedení nových technologií ze strany společnosti BIT SERVIS
- zamezení případných rizik, které by změnou poskytovatele uvedených technologií a služeb vznikly. Takovými riziky byly zejména reálné ohrožení kontinuity nepřetržitého provozu, když případný jiný uchazeč by se teprve při realizaci upgradu seznamoval s prostředím informačního systému Zadavatele a jednotlivými aplikacemi, což by zcela logicky vedlo k nevyhnutelným problémům a výpadkům funkčnosti informačních systémů, což si Zadavatel nemohl dovolit. Dalšími případnými riziky by byla ztráta nepřenositelné zkušenosti a znalosti z provozu informačního systému Zadavatele či problémy při zajištění migrace technologií při změně dodavatele, neboť dosavadní technika byla v majetku společnosti BIT SERVIS, dále neznalost prostředí informačního systému magistrátu Zadavatele, zejména pak procesů, jejich priorit a

souvislostí, když případný nový subjekt by neměl tyto věci zmapovány a Zadavatel by pro něj byl neznámým subjektem. Další problém spočíval ve stanovení rozsahu služeb a hranic mezi systémy, které byly spravovány Zadavatelem a které dodavatelem a s tím související odpovědností. Nepochybně by mohlo vzhledem k nedostatečné znalosti informačního systému Zadavatele nastat i riziko podcenění rozsahu služeb ze strany jiného dodavatele, a tím získání zakázky za cenu nepřiměřeně nízkou, kdy by však tento subjekt nebyl za uvedenou cenu schopen poskytovat služby na požadované úrovni a garantovat funkčnost, provozuschopnost a rozvoj celého systému, přičemž důsledkem této skutečnosti by byl vznik vícenákladů, které by byly vyvolány nezbytnými zásahy pro zajištění chodu systému na potřebné úrovni.

S ohledem na všechny výše uvedené skutečnosti je zřejmé, že Zadavatel mohl veřejnou zakázku zadat v rámci jednacího řízení bez uveřejnění, a to společnosti BIT SERVIS.

Tyto skutečnosti byly projednány na 20. schůzi Rady města České Budějovice, konané dne 29.8.2007 (č.j. KP-RM/968/2007/Z/20), kterým bylo přijato usnesení č. 707/2007, jímž byl schválen návrh na zadání veřejné zakázky na „Outsourcing serverové farmy informačního systému Magistrátu města České Budějovice“ formou jednacího řízení bez uveřejnění firmě BIT SERVIS. Součástí předmětného usnesení je rovněž důvodová zpráva, z níž plyne odůvodnění předmětného usnesení.

Současně byli citovaným usnesením pověřeni Ing. Ivana Popelová, náměstkyně primátora, Ing. Patrik Starčevský, vedoucí odboru informačních a komunikačních technologií a Ing. Pavel Panoch, zaměstnanec oddělení rozvoje informačního systému odboru ITC k jednání s výše uvedenou firmou o příslušné smlouvě.

Zadavatel tedy shrnuje, že má za to, že při zadávání předmětné veřejné zakázky postupoval zcela v intencích zákona a že žádným způsobem nepochybil. Po Zadavateli nelze spravedlivě požadovat, aby při plnění úkolů veřejné správy připustil jakékoli riziko výpadků, nefunkčnosti, diskontinuity či odstávek svého ITC systému.

Důkaz: smlouva o dodávce HW zařízení, SW vybavení a o poskytování souvisejících služeb č. 2007000422 - – již založena ve spise
zpráva společnosti BDO IT a.s. z roku 2007 - již založena ve spise
zápis z 20. schůze Rady města České Budějovice, konané dne 29.8.2007 (č.j. KP-RM/968/2007/Z/20) včetně usnesení 707/2007 a včetně důvodové zprávy - – již založeno ve spise
výzva k jednání – veřejná zakázka č. 13/2007, č.j. KP/2148/2007 ze dne 7.9.2007 - již založena ve spise
zpráva o posouzení a hodnocení nabídek - již založena ve spise
nabídka na základě výzvy k jednání č.j. č.j. KP/2148/2007 - již založena ve spise
výpovědi Ing. Patrika Starčevského, vedoucího odboru informačních a komunikačních technologií
výpovědi Ing. Pavla Panocha, zaměstnance oddělení rozvoje informačního systému odboru ITC
výpovědi Jiřího Quirsfelda, zaměstnance BIT SERVIS, IT technika odpovědného za České Budějovice
výpovědi Ing. Pavla Musila, ředitele a jednatele BIT SERVIS

(uvedené výpovědi mají prokázat zejména komplikovanost a rozsáhlost IT systému Zadavatele, množství aplikací, počítačové propojení s řadou státních a veřejných institucí, dosavadní smluvní spolupráci Zadavatele a společnosti BIT SERVIS a okolnosti, proč mohla být předmětná zakázka zadána v jednacím řízení bez uveřejnění pouze společnosti BIT SERVIS)

IV.

Zadavatel dále uvádí, že z obsahu oznámení o zahájení správního řízení není zcela zřejmé, zda je správní řízení zahájeno se Zadavatelem rovněž z důvodů uzavření dodatku č. 2 ke smlouvě uzavřené se společností BIT SERVIS dne 15.6.2010. Byť je Zadavatel přesvědčen, že se ani v tomto případě žádného správního deliktu nedopustil a že postupoval zcela v intencích zákona, vyjadřuje se Zadavatel z opatrnosti i k této skutečnosti.

V této souvislosti Zadavatel uvádí, že předmětná smlouva ze dne 13.11.2007 byla uzavřena na dobu neurčitou, když takový postup je zcela v souladu s ZVZ.

V souvislosti s tím, že smlouva byla uzavřena na dobu neurčitou, je nutno uvést, že vzhledem k rozvoji v oblasti počítačových technologií dochází rychle k zastarávání i poměrně nových hardwarových i softwarových systémů. Proto se jeví toto ujednání o trvání smlouvy jako zcela nezbytné, stejně jako zajištění technické a funkční kontinuity systému, které bylo základním předpokladem pro zadání veřejné zakázky. S ohledem na tuto skutečnost byla sjednána mezi Zadavatelem a společností BIT SERVIS možnost po uplynutí 3 let po podpisu smlouvy obnovit při zachování stávajících cen hardwarové zařízení a softwarové vybavení, které by odpovídalo aktuálním potřebám Zadavatele a současným požadavkům na co možná nejaktuálnější hardwarové a softwarové systémy.

Zadavatel zdůrazňuje, že se po právní stránce **nejednalo o žádnou opci**, nýbrž o obnovu stávajícího hardwarového a softwarového systému v rámci stávající smlouvy tak, aby co možná nejlépe vyhovovala a odpovídala požadavkům Zadavatele a současné úrovni uvedených informačních systémů. Nejednalo se rovněž z právního hlediska ani o dodatek k uvedené smlouvě, neboť uvedená změna se fakticky pohybovala v intencích dosavadní smlouvy.

Ve smlouvě bylo přitom sjednáno, že cenová nabídka musí být cenově totožná nebo výhodnější než ta nabídka, pro kterou byla smlouva uzavřena, přičemž za cenově totožnou je dle smlouvy považována nabídka navýšená o prokázanou inflaci za období uplynulých 36 měsíců. Inflace za období červen 2007 – květen 2008 činila 3,25%, za období červen 2008 – květen 2009 činila 5,58% a za období červen 2009 - květen 2010 činila 1,46%. Celkem tak inflace za uvedené 36 měsíční období činila 10,29%. Původní cena nabídky činila 34.099.143,52 Kč (z toho 14.403.903,36 Kč vč. DPH za HW zařízení, 3.550.430,43 Kč vč. DPH za SW vybavení, tj. celkem za HW zařízení a SW vybavení 17.954.333,79 Kč vč. DPH a za servisní služby 16.144.809,73 Kč vč. DPH, tj. 448.466,94 Kč vč. DPH/měsíčně), a proto mohla být cena navýšena v souladu s výše uvedeným článkem 7.19 smlouvy (aby byla by považována za cenovou nabídku totožnou) o inflaci ve výši 10,29%, tedy na částku 37.607.945,39 Kč. Ve skutečnosti však byla cenová nabídka učiněna ve výši 37.213.725,96 Kč (z toho 19.917.015,12 Kč vč. DPH za HW zařízení, 1.202.344,92 Kč vč. DPH za SW vybavení, tj. celkem za HW zařízení a SW vybavení 21.119.360,04 Kč vč. DPH, a za servisní služby tj. 16.094.365,92 Kč, tj. 447.065,72 Kč vč. DPH/měsíčně), tedy pouze o 9,13%, což je

o téměř 400.000,-Kč výhodnější a odpovídá požadavku totožnosti cenové nabídky uvedenému v čl. 7.8. ve spojení s čl. 7.19 smlouvy.

Zadavatel si v návaznosti na nabídku učiněnou společností BIT SERVIS nechal zpracovat za účelem porovnání jednotlivých nabídek, tj. z důvodu zajištění co nevyšší ekonomické efektivity a hospodárnosti, 2 oponentní návrhy obdobných nabídek, pro případ, že by byl změněn jeho hardwarový a softwarový systém, neboť právě ten měl být předmětem obnovy. Jednu z oponentních nabídek zpracovávala společnost Kancelářské stroje s.r.o., přičemž jimi nabídnutá cena za hardwarové zařízení a softwarové technologie činila 17.757.947,- Kč bez DPH, tj. 21.309.536,40 Kč vč. DPH. Druhou oponentní nabídku vypracovala společnost S&T CZ s.r.o., jejichž nabídková cena za hardwarové zařízení a softwarové technologie činila 17.904.425,-Kč bez DPH, tj. 21.485.310,- Kč vč. DPH. Z výše uvedeného je patrné, že nabídka učiněná společností BIT SERVIS znějící na částku 17.599.466,70 Kč bez DPH, tj. 21.119.360,04 Kč vč. DPH, byla jednoznačně ekonomicky nejvýhodnější. Lze tudíž uzavřít, že Zadavatel postupoval s co možná největším zohledněním efektivity.

V návaznosti na tuto skutečnost je třeba podotknout, že vzhledem ke zvyšujícím se nárokům na techniku, na které jsou provozovány centrální aplikace a agendy úřadu, na množství úložného prostoru pro operativní data a zálohování, byla hlavní pozornost zaměřena právě na oblast hardwaru. S ohledem na tuto skutečnost došlo k navýšení částky za dodanou techniku. Naopak byla snížena cena softwaru a cena za outsourcované služby. Oproti tomu došlo k zásadnímu rozšíření nasmlouvaných služeb v oblasti bezpečnosti dat a zabezpečení systému s výrazně vyšší kvalitou dodaného hardwarového vybavení, když část tohoto vybavení byla umístěna na městské policii, kde má zajišťovat chod kritických aplikací městské policie, a v případě rozsáhlé havárie umožní obnovení základních dat a funkcí systému na této infrastruktuře.

V této souvislosti Zadavatel dále uvádí, že společností BIT SERVIS dodané hardwarové zařízení má Zadavatel v současné době pouze v nájmu, nevzniká mu tedy žádná povinnost po dobu trvání nájmu, předmět nájmu odkoupit. Nájemné je přitom v souladu se smlouvou splaceno ve třech letech. Posléze záleží výlučně na Zadavateli, zda bude dále využívat dosavadní zařízení a posléze hradit již jen poskytované služby, či zda s ohledem na stále rostoucí požadavky Zadavatele a technický pokrok v této oblasti inovuje uvedená zařízení, což se z hlediska řádného zajištění chodu Zadavatele jeví jako žádoucí řešení. Aktualizace a upgradování jednotlivých technologických informačních součástí Zadavatele je nevyhnutelná, neboť vzhledem na jeho postavení musí řádně zajistit stále narůstající potřebu plnění požadavků v oblasti veřejné správy.

Pokud jde o otázku možnosti přeměny smlouvy z doby neurčité na dobu určitou, o níž může rozhodnout Zadavatel (když výlučně na něm je tato volba), vyvstává otázka určitosti uvedeného ujednání a s tím případné platnosti či neplatnosti uvedeného ujednání (viz čl. 7.8. smlouvy). Z pohledu Zadavatele je však řešení této otázky, tj. **možnost či nemožnost přeměny smlouvy sjednané na dobu neurčitou na smlouvu sjednanou na dobu určitou, při řešení celé této záležitosti zcela irrelevantní a v této věci nepodstatné.** Nejedná se tedy o žádné opakované prodlužování doby trvání smlouvy, nýbrž výkladem celého obsahu smlouvy lze dospět k jedinému a zcela jednoznačnému závěru, že smlouva je uzavřena na dobu neurčitou. Nezbyvá než dodat, že výkladem citovaného čl. 7.8 smlouvy lze dospět k jedinému závěru, a to že se nejedná, pokud jde o přeměnu doby trvání nájemního vztahu z doby neurčité na dobu určitou, o žádné opční právo. V této souvislosti Zadavatel zdůrazňuje, že je třeba zásadně odlišovat nabídku na obnovu technologií, která vyplývá

z podmínek zadání soutěže (tj. podmínka zajištění a zachování technické a funkční kontinuity), a neurčitá ujednání o trvání smlouvy a v této souvislosti případných „opcí“ (Zadavatel opakovaně zdůrazňuje, že ve skutečnosti se z právního hlediska o žádnou opci nejedná – viz výše). Z tohoto hlediska je zřejmě neplatný i čl. 7.9. smlouvy, pokud jde o prodloužení trvání smlouvy, která byla sjednána na dobu neurčitou.

Lze tedy shrnout, že i v tomto případě Zadavatel postupoval zcela v intencích ZVZ a z jeho strany k žádnému porušení ZVZ nedošlo.

Důkaz: smlouva o dodávce HW zařízení, SW vybavení a o poskytování souvisejících služeb č. 2007000422 – již založena ve spise
„dodatek“ č.2 ke smlouvě o dodávce HW zařízení, SW vybavení a o poskytování souvisejících služeb č. 2007000422 ze dne 15.6.2010 - již založen ve spise
oponentní cenová nabídka společnosti Kancelářské stroje s.r.o. - již založena ve spise
oponentní cenová nabídka společnosti S&T CZ s.r.o. - již založena ve spise

V.

Nad rámec uvedeného Zadavatel doplňuje, že žádným způsobem neporušuje zákon č. 365/2000 Sb., o informačních systémech veřejné správy, ve znění pozdějších předpisů. Zadavatel uvádí, že ve smlouvě ve znění jejího dodatku jsou zcela jednoznačně stanoveny měřitelné parametry poskytovaných služeb. Rozsah služeb poskytovaných společností BIT SERVIS je zcela do detailu konkretizován, a to v příloze č. 1 smlouvy, konkrétně v čl. 3.1.7. – 3.1.10. a v čl. 4 uvedené přílohy ke smlouvě a taktéž v příloze č. 1 dodatku č. 2 smlouvy (v čl. 3.1.7. – 3.1.10. a v čl. 4 uvedené přílohy dodatku č. 2 ke smlouvě). Z rozsahu služeb uvedených v citovaných ustanoveních zcela jednoznačně vyplývá i jejich měřitelnost, kdy např. doba odezvy (tj. doba, do kdy je společnost BIT SERVIS poskytnout Zadavateli technickou pomoc) v případě potřeby technické pomoci je zde stanovena v pracovní dobu stanovena na max. 2 hodiny aj.

V neposlední řadě Zadavatel uvádí, že pokud jde o volbu obsahu smlouvy, volil pro něj z hlediska hospodárnosti a efektivnosti variantu nejpříznivější, když není pravdou, že Zadavatel je povinen každé tři roky kupovat starý a posléze nový hardware. Tato skutečnost závisí pouze na jeho úvaze, zda tak učiní. Uvedené řešení je z pohledu Zadavatele efektivnější, neboť má posléze možnost se stát vlastníkem hardwarového zařízení po případném skončení nájemního vztahu, resp. po úhradě nájemného za hardwarové a softwarové technologie, jehož splatnost byla smlouvou stanovena na tři roky, a následně bude hradit již jen outsourcované služby. Pokud by však Zadavatel zvolil variantu tzv. pronájmu výpočetního výkonu, bude muset hradit vysoké náklady po celou dobu trvání nájmu, které v konečné fázi převýší náklady na nájem hardwarového a softwarového zařízení, který byl sjednán danou smlouvou. Zadavatelem zvolený obsah formy se proto jeví z hlediska hospodárnosti jako efektivnější.

Forma pronájmu výpočetního výkonu navíc není pro Zadavatele vůbec vhodná a v úvahu přicházející. Tento způsob se používá zejména v těch případech, kdy subjekt, jemuž je uvedená služba poskytována, nemá vlastní servery, popř. ani vlastní IT oddělení (jedná se o tzv. „hosting“, respektive „cloud“). S uvedeným postupem jsou však spojena značná rizika

týkající se např. ochrany dat a jejich zabezpečení, což je pro Zadavatele zásadní podmínka, jakož i zvýšené nároky na konektivitu.

Pro úplnost Zadavatel uvádí, že si nechal vypracovat od společnosti AEC, spol. s r.o., IČ 26236176, se sídlem Brno - Štýřice, Holandská 878/2, PSČ 639 00 „Zprávu z technických testů“, týkající se vnějších penetračních testů informačního systému, jejichž cílem bylo zjistit, zda je systémové prostředí navrženo, nastaveno a provozováno tak, že se účinně snižuje riziko možného ohrožení bezpečnosti informačního systému statutárního města České Budějovice

Současně Zadavatel uvádí, že si nechal vypracovat od společnosti IBM Česká republika, spol. s r.o., IČ: 14890992, se sídlem Praha 4, Chodov, V Parku 2294/4, PSČ 148 00 „Zprávu o provedení analýzy rizik“, týkající se zejména otázky posouzení bezpečnosti informačního systému Zadavatele, jakož i „Posouzení systému provozní dokumentace a provozní praxe“.

Z uvedeného je zřejmé, že Zadavatel postupuje s péčí řádného hospodáře a jeho prioritou v této oblasti je zejména zajištění řádného chodu počítačového systému Zadavatele v souladu s právními předpisy při současné minimalizaci rizika jakýchkoli problémů v IT systému Zadavatele.

Důkaz: smlouva o dodávce HW zařízení, SW vybavení a o poskytování souvisejících služeb č. 2007000422
„dodatek“ č. 2 ze dne 15.6.2010
výpovědí Ing. Patrika Starčevského, vedoucího odboru informačních a komunikačních technologií
výpovědí Ing. Pavla Panocha, zaměstnance oddělení rozvoje informačního systému odboru ITC
výpovědí Jiřího Quirsfelda, zaměstnance BIT SERVIS, IT technika odpovědného za České Budějovice
výpovědí Ing. Pavla Musila, ředitele a jednatele BIT SERVIS
„Zprávou z technických testů“ vypracovanou pro statutární město České Budějovice společností AEC, spol. s r. o.
„Zprávou pro management – shrnutí penetračních testů“, vypracovanou pro statutární město České Budějovice společností AEC, spol. s r. o.
„Zprávou provedení analýzy rizik“ vypracovanou společností IBM Česká republika, spol. s r.o.
„Posouzením systému provozní dokumentace a provozní praxe“ vypracovaným společností IBM Česká republika, spol. s r.o.

VI.

Zadavatel shrnuje následující:

Zadavatelem zvolený postup při zadávání veřejné zakázky „Outsourcing serverové farmy“ jednacím řízením bez uveřejnění přícházel z důvodů uvedených výše v tomto vyjádření jako jediný v úvahu, neboť s ohledem na technické důvody, jež jsou specifikovány výše, mohla být předmětná veřejná zakázka zadána výlučně společnosti BIT SERVIS. Jakékoli jiné řešení by zásadním způsobem mohlo ohrozit činnost Zadavatele při plnění úkolů veřejné správy, když ani možnost takového ohrožení (ať už formou výpadků, nefunkčnosti systému, dlouhodobé aplikaci, nutnosti opakovaného řešení případných problémů do doby, než se nový systém

ustálí, nutnosti dalších vícenákladů při zaškolení zaměstnanců s novými pracovními nástroji v oblasti ITC, rizikem nekvalifikovaného nového dodavatele, jeho nedostatečnými znalostmi, dumpingovými cenami, neznalostí prostředí atd.) nepřichází s ohledem na postavení Zadavatele v rámci plnění úkolů veřejné správy vůbec v úvahu. Všechny tyto skutečnosti musely být Zhotovitelem při posuzování způsobu zadání předmětné veřejné zakázky zohledněny a rovněž správní orgán musí tyto skutečnosti při posuzování celé záležitosti brát na zřetel a zohledňovat.

VII.

S ohledem na výše uvedené Zadavatel uvádí, že má za to, že postupoval zcela v intencích ZVZ při zohlednění hledisek co možná nejvyšší hospodárnosti a efektivnosti a že se žádného správního deliktu v souvislosti s výše uvedeným případem nedopustil.

Pokud jde o právo Zadavatele vyjádřit se podkladům rozhodnutí ve lhůtě do 15.1.2012, která mu byla stanovena výše citovaným usnesením (konkrétně pod bodem 2. citovaného usnesení) Úřadu pro ochranu hospodářské soutěže ze dne 8.12.2011, č.j. ÚOHS-S593/2011/VZ-19660/2011/530/JWe, předmětné vyjádření učiní Zadavatel ve stanovené lhůtě tj. nejpozději do 15.1.2012 (resp. bude-li mu tato lhůta na základě jím podané žádosti prodloužena, ve lhůtě prodloužené) bezprostředně po osobním seznámení se s podklady pro rozhodnutí

V Českých Budějovicích, dne 23.12.2011

Statutární město České Budějovice
Mgr. Juraj Thoma
primátor