

**ADRESÁT:**

Zájemcovia a uchádzači v zadávaní  
zákazky na nižšie uvedený predmet

Váš list: číslo/zo dňa

Naše číslo  
NCZI-00589-2024-7300-  
001

Vybavuje/linka  
Mgr. Helena Krajčíriková  
02/ 57 269 743

Bratislava  
5.3.2024

Vec

**Oznámenie o výsledku vybavenia žiadosti o nápravu – nadlimitná zákazka na predmet  
„Zriadenie a prevádzkovanie služby na hromadné odosielanie SMS“**

Národné centrum zdravotníckych informácií ako verejný obstarávateľ (ďalej len „verejný obstarávateľ“ alebo „NCZI“) vyhlásil zadávanie nadlimitnej zákazky na predmet zákazky „Zriadenie a prevádzkovanie služby na hromadné odosielanie SMS“ podľa zákona č. 343/2015 Z. z. o verejnom obstarávaní a o zmene a doplnení niektorých zákonov v znení neskorších predpisov (ďalej len „zákon o VO“) oznámením o vyhlásení verejného obstarávania zverejneným v Úradnom vestníku Európskej únie č. OJ S 36/2024 zo dňa 20.02.2024 pod číslom 106230-2024 a vo Vestníku verejného obstarávania č. 37/2024 zo dňa 21.02.2024 pod značkou 5460 – MSS (identifikátor ÚVO: 1253604) postupom podľa § 66 ods. 7 písm. b) zákona o VO.

Dňa 29.02.2024 bola verejnému obstarávateľovi jedným zo záujemcov (ďalej len „žiadateľ“) prostredníctvom komunikačného rozhrania systému JOSEPHINE v zadávaní zákazky doručená žiadosť o nápravu proti podmienkam uvedeným v oznámení o vyhlásení verejného obstarávania podľa § 164 ods. 1 písm. a) zákona o VO (ďalej len „žiadosť o nápravu“). Predmetná žiadosť o nápravu proti podmienkam uvedeným v oznámení o vyhlásení verejného obstarávania bola vybavená v súlade s § 165 ods. 3 písm. a) zákona o VO a verejný obstarávateľ žiadosti o nápravu žiadateľa

**č i a s t o č n e v y h o v u j e .**

**Odôvodnenie:**

Žiadateľ vo svojej žiadosti o nápravu žiada, cit.:

„1. V súťažných podkladoch označených ako „NCZI\_SMS\_GW\_SP\_final“ v časti B1. „Opis predmetu zákazky“ verejný obstarávateľ v bode 7. požaduje nasledovné: „možnosť posielania spätnej SMS s prestupom cez API do informačného systému verejného obstarávateľa“ a zároveň v bode 8. požaduje nasledovné: „vyžadovaná komunikácia s dodávateľom služby cez IPsec“. Jedná sa o dve nezávislé prostredia a to API a VPN, ktoré nie je možné kombinovať v jednej službe/riešení, čo znamená, že takéto zadanie sa navzájom vylučuje.

2. V súťažných podkladoch označených ako „NCZI\_SMS\_GW\_SP\_final“ v časti B.2 „Obchodné podmienky dodania predmetu zákazky“ verejný obstarávateľ v článku 5 „Trvanie zmluvy“ bode 5.2. návrhu Rámcovej dohody o poskytovaní služieb (ďalej len „sporný bod“) zaväzuje budúceho poskytovateľa poskytnúť objednávateľovi dodatočnú zľavu, a to tak, že v prípade, ak sa po

uzatvoreni zmluvy preukáže, že na relevantnom trhu existuje cena (ďalej len „nižšia cena“) za rovnaké alebo porovnateľné plnenie ako je obsiahnuté v zmluve a dodávateľ už preukázateľne v minulosti za takúto nižšiu cenu plnenie poskytol, resp. ešte stále poskytuje, pričom rozdiel medzi nižšou cenou a cenou podľa zmluvy je viac ako 5 % v neprospech ceny podľa zmluvy, zaväzuje sa dodávateľ poskytnúť objednávateľovi pre takéto plnenie objednané po preukázaní tejto skutočnosti dodatočnú zľavu vo výške rozdielu medzi ním poskytovanou cenou podľa tejto zmluvy a nižšou cenou.

Znenie sporného bodu považujeme za v rozpore s princípom transparentnosti podľa § 10 ods. 2 ZVO. Cieľom tohto princípu je, okrem iného, aby verejné obstarávanie prebiehalo prehľadným spôsobom, ktorý zabezpečí, že všetci potenciálni záujemcovia postupujúci s bežnou odbornou starostlivosťou budú informovaní o podmienkach zákazky takým spôsobom, aby mohli vyhodnotiť, či majú záujem uchádzať sa o takúto zákazku. Osobitne platí, že všetky dokumenty, ktoré sú potrebné na prípravu ponuky, musia byť pripravené tak, aby neboli nejednoznačné a aby umožňovali jednotný výklad. Máme za to, že nejednoznačné znenie sporného bodu pripúšťa rozdielny výklad, a to najmä pri následnom plnení rámcovej dohody, a nedáva tak potenciálnym záujemcom šancu kvalifikovane sa rozhodnúť, či sa zúčastnia na tomto verejnom obstarávaní. Ako už bolo uvedené, za porušenie princípu transparentnosti sa považuje aj neurčité formulovanie ustanovení súťažných podkladov, ktoré umožňujú rôzny výklad. Zakomponovanie sporného bodu do rámcovej dohody by podľa nášho názoru navyše porušovalo aj zásadu hmotnoprávnej prevencie formulovanú v § 43 Občianskeho zákonníka, podľa ktorej sú účastníci povinní dbať, aby sa pri úprave zmluvných vzťahov odstránilo všetko, čo by mohlo viesť k vzniku rozporov. Zo sporného bodu totiž nevyplýva, čo predstavuje porovnateľné plnenie (rozsah, trvanie ako aj ďalšie podmienky a okolnosti plnenia), voči ktorému je možné ceny porovnávať. Rovnako nie sú zrejmé kritéria pre vyhodnotenie zmluvných podmienok ako obdobných. Na základe takto zadefinovaného znenia nie je teda jednoznačne identifikovateľná služba a obchodné podmienky jej poskytovania, na ktoré sa toto ustanovenie vzťahuje. Porovnávať ceny ako obvyklé je pritom možné len voči cene uplatňovanej v čase uzatvárania zmluvy. Navyše, aj vzhľadom na vývoj inflácie (priemerná inflácia len za rok 2023 dosiahla úroveň 10,5%) nemožno cenový rozdiel vo výške 5% považovať za rozhodujúci pre vznik povinnosti poskytnúť príslušnú zľavu z ceny.

3. V súťažných podkladoch označených ako „NCZI\_SMS\_GW\_SP\_final“ v časti B.2 „Obchodné podmienky dodania predmetu zákazky“ článku 4 „Dôvernosť informácií“ bode 4.5. návrhu Rámcovej dohody o poskytovaní služieb sa požaduje, aby k spracúvaniu osobných údajov pri poskytovaní služby dochádzalo na základe osobitnej zmluvy o spracúvaní osobných údajov uzatvorenej medzi verejným obstarávateľom ako prevádzkovateľom a úspešným uchádzačom ako sprostredkovateľom.

Poukazujeme na to, že uchádzač ako podnik poskytujúci elektronické komunikačné služby a siete spracúva osobné údaje na základe § 110 zákona č. 452/2021 Z.z. o elektronických komunikáciách ako samostatný prevádzkovateľ na účely uzavretia a plnenia zmluvy o poskytovaní služieb, jej zmeny, ukončenia alebo prenesenia čísla, fakturácie, príjmania a evidencie platieb, pohľadávok a postupovania pohľadávok a vypracovania zoznamu účastníkov. Na tieto účely získava a spracúva údaje účastníkov, ktorými sú telefónne číslo, výška neuhradených záväzkov a meno, priezvisko, titul, adresa trvalého pobytu, rodné číslo, číslo občianskeho preukazu alebo iného dokladu totožnosti fyzickej osoby, štátnu príslušnosť, obchodné meno, miesto podnikania a identifikačné číslo organizácie fyzickej osoby - podnikateľa, obchodné meno, sídlo a identifikačné číslo organizácie právnickej osoby, emailová adresa, ak ju má osoba zriadenú.

Na spracúvanie týchto osobných údajov nie je potrebné vstupovať do osobitného zmluvného vzťahu medzi prevádzkovateľom a sprostredkovateľom v zmysle čl. 28 ods. 3 všeobecného

nariadenia o ochrane údajov (GDPR), pretože uchádzač je pri spracúvaní uvedených osobných údajov podľa citovaného ustanovenia zákona o elektronických komunikáciách priamo prevádzkovateľom, pričom účely spracúvania sú uvedené v citovanom § 110 vyššie. Inými slovami, každá strana dohody spracúva osobné údaje ako samostatný prevádzkovateľ na zákonom určené účely spracúvania a preto medzi stranami dohody nevzniká vzťah prevádzkovateľ a jeho sprostredkovateľ podľa čl. 28 všeobecného nariadenia o ochrane údajov (GDPR).

4. *Obstarávaná služba, predmetom ktorej je hromadné odosielanie SMS, je elektronickou komunikačnou službou. Poskytovanie elektronickej komunikačnej služby sa riadi v prvom rade zákonom č. 452/2021 Z.z. o elektronických komunikáciách v znení neskorších predpisov (ďalej len „ZEK“). Podľa § 84 ods. 2 (prvá veta) ZEK, všeobecné podmienky pre poskytovanie služieb vydané uchádzačom ako poskytovateľom služby tvoria súčasť zmluvy o poskytovaní služieb. Citovaný § 84 ZEK tiež stanovuje ďalšie náležitosti, ktoré má zmluva o poskytovaní služby obsahovať. Pre poskytovanie služby podľa potrieb verejného obstarávateľa je tiež potrebná bližšia špecifikácia ďalších vlastností služby ako aj jej príslušných technických parametrov. Uvedené doplnujúce údaje nevyhnutné pre riadne poskytovanie služby sú obsahom objednávky služby a všeobecných podmienok pre poskytovanie služby.“*

**Vo svojej žiadosti o nápravu žiadateľ uvádza nasledovný návrh na vybavenie (cit.):**

K bodu 1 vyššie: Žiadame verejného obstarávateľa, aby v súťažných podkladoch označených ako „NCZI\_SMS\_GW\_SP\_final“ v časti B1. „Opis predmetu zákazky“ v bode 8. doplnil možnosť inej adekvátnej formy na ochranu komunikácie (napr. IP Whitelist + security token).

K bodu 2 vyššie: Žiadame verejného obstarávateľa o preformulovanie sporného bodu do nasledovného znenia:

*„5.2. V prípade, ak sa po uzatvorení tejto zmluvy preukáže, že na relevantnom trhu existuje cena (ďalej tiež ako „nižšia cena“) za rovnaké alebo porovnateľné plnenie ako je obsiahnuté v tejto zmluve a poskytovateľ už preukázateľne v čase uzavretia tejto zmluvy za takúto nižšiu cenu plnenie za obdobných zmluvných podmienok poskytol, resp. ešte stále poskytuje, pričom rozdiel medzi nižšou cenou a cenou podľa tejto zmluvy je viac ako 10 % v neprospech ceny podľa tejto zmluvy, zaväzuje sa poskytovateľ poskytnúť objednávateľovi pre takúto plnenie objednané po preukázaní tejto skutočnosti dodatočnú zľavu vo výške rozdielu medzi ním poskytovanou cenou podľa tejto zmluvy a nižšou cenou.“*

K bodu 3 vyššie: Žiadame verejného obstarávateľa o vypustenie bodu 4.5. z návrhu Rámcovej dohody o poskytovaní služieb a Prílohy č.4 Súťažných podkladov - ZMLUVA O SPRACÚVANÍ OSOBNÝCH ÚDAJOV (VZOR) z príloh súťažných podkladov, a to bez náhrady.

K bodu 4 vyššie: Žiadame verejného obstarávateľa, aby do bodu 9.10. návrhu Rámcovej dohody o poskytovaní služieb bolo doplnené, že neoddeliteľnou súčasťou tejto zmluvy je aj Príloha č. 4 Objednávka služby Poskytovateľa a Príloha č. 5 Všeobecné podmienky pre poskytovanie služieb Poskytovateľa.

**Spôsob a výsledok vybavenia žiadosti o nápravu:**

Verejný obstarávateľ vyhovuje žiadosti o nápravu a uvádza lehotu a spôsob na vykonanie nápravy nasledovne:

- K bodu 1: Verejný obstarávateľ **vyhovuje** žiadosti o nápravu záujemcu v tejto časti a upravuje bod 8. časti B.1 Opis predmetu zákazky súťažných podkladov nasledovne:

„8. vyžadovaná komunikácia s dodávateľom služby cez IPsec resp. inej adekvátnej formy na zabezpečenie ochrany komunikácie (napr. HTTPS + IP Whitelist + security token).“

Verejný obstarávateľ v súvislosti s vyhovením žiadosti o nápravu záujemcu v tejto časti sprístupňuje aj aktualizovanú časť B.1 súťažných podkladov (súbor s označením „NCZI\_SMS\_GW\_SP\_B1\_OPZ\_20240305.docx“).

- K bodu 2: Verejný obstarávateľ **nevyhovuje a zamieta** žiadosť o nápravu záujemcu v časti týkajúcej sa úpravy „sporného bodu“ 5.2 návrhu Rámcovej dohody o poskytovaní služieb s nasledovným odôvodnením:
  - o Ustanovenie bodu 5.2 (označovaný záujemcom aj ako „sporný bod“) týkajúci sa poskytnutia dodatočnej zľavy v prípade existencie ceny o 5% nižšej na relevantnom trhu, ako za ktorú poskytuje a/alebo poskytoval služby úspešný uchádzač bolo verejným obstarávateľom do návrhu Rámcovej dohody zapracované v zmysle Príkazu ministra zdravotníctva SR č. 13/2022 bod 3 písm. f) z 21. novembra 2022 (č. S25350-2022-OPŽ). Príkaz ministra zdravotníctva SR je pre verejného obstarávateľa ako podriadenú organizáciu **záväzný**. Príkaz je dostupný na adrese: <https://www.health.gov.sk/Clanok?prikaz-ministra-13-2022>.
  - o Verejný obstarávateľ si v tejto súvislosti dovoľuje podporne poukázať aj na ust. § 42 ods. 13 zákona o VO.
  - o Verejný obstarávateľ má s ohľadom na vyššie uvedené za to, že znenie „sporného bodu“ nie je v rozpore s princípom transparentnosti podľa § 10 ods. 2 zákona o VO.
- K bodu 3: Verejný obstarávateľ **nevyhovuje a zamieta** žiadosť o nápravu záujemcu v časti týkajúcej sa vypustenia bodu 4.5 Rámcovej dohody o poskytovaní služieb s nasledovným odôvodnením:
  - o Poskytovateľ služby **bude sprostredkovateľom** minimálne vo vzťahu k spracúvaniu osobných údajov obsiahnutých v správach (obsah prenášaných správ).
  - o Uvedená skutočnosť vychádza z dokumentu „Guidelines 07/2020 on the concepts of controller and processor in the GDPR, version 2.1“, v ktorom je na stranách 12-13 uvedený príklad „Telekomunikační operátori“. Poznámka pod čiarou č. 11 zároveň odkazuje na recital 47 Smernice 95/45/EC, z ktorého vyplýva, že **prevádzkovateľom osobných údajov obsiahnutých v správe je osoba, od ktorej správa pochádza** (v danom prípade NCZI). Vo vzťahu k obsahu prenášaných správ bude poskytovateľ služby (t. j. uchádzač) **v postavení sprostredkovateľa NCZI**, preto musí byť pred začatím spracúvania osobných údajov zo strany sprostredkovateľa uzatvorená zmluva o spracúvaní osobných údajov sprostredkovateľom.
- K bodu 4: Verejný obstarávateľ **čiastočne vyhovuje** žiadosti o nápravu záujemcu vo vzťahu k doplneniu príloh zmluvy upravuje bod 9.10 Rámcovej dohody na poskytovanie služieb nasledovne:

„9.10. Neoddeliteľnou súčasťou tejto Zmluvy je:

Príloha č. 1 Opis predmetu zákazky

Príloha č. 2 Cenová ponuka

Príloha č. 3 Zoznam subdodávateľov

Príloha č. 4 Všeobecné podmienky pre poskytovanie služieb Poskytovateľa.“

Verejný obstarávateľ v súvislosti s úpravou bodu 9.10 Rámcovej dohody na poskytnutie služieb upravuje a precizuje bod 9.1 Rámcovej dohody nasledovne:

„9.1. Právne vzťahy zmluvných strán vzniknuté na základe tejto zmluvy sa riadia ustanoveniami zákona č. 513/1991 Zb. Obchodný zákonník v znení neskorších predpisov a ostatnými všeobecne záväznými právnymi predpismi. V prípade rozporu medzi

# Národné centrum zdravotníckych informácií

Lazaretská 26, 811 09 Bratislava 1

---

ustanoveniami tejto zmluvy a všeobecnými podmienkami pre poskytovanie služieb platia ustanovenia tejto zmluvy.“

Vo vzťahu k žiadosti o doplnenie Prílohy „Objednávka služby Poskytovateľa“ verejný obstarávateľ uvádza, že Rámcová dohoda na poskytnutie služieb neráta s inštitútom objednávky. Podľa návrhu Rámcovej dohody sa Poskytovateľ zaväzuje začať s poskytovaním služby v súlade s technickou špecifikáciou uvedenou v Prílohe č. 1 najneskôr do 10 pracovných dní od účinnosti zmluvy, **a to bez vystavenia objednávky.**


Verejný obstarávateľ v súvislosti s vyhovením žiadosti o nápravu záujemcu v tejto časti sprístupňuje aj aktualizovanú časť B.2 súťažných podkladov (súbor s označením „NCZI\_SMS\_GW\_SP\_B2\_Navrh\_RD\_20240305.docx“).

## Lehota na vykonanie nápravy:

Verejný obstarávateľ vyššie uvedeným spôsobom a zverejnením tohto „Oznámenia o výsledku vybavenia žiadosti o nápravu“ nápravu **vykoná**. S ohľadom na uvedený spôsob vybavenia žiadosti o nápravu nebude verejný obstarávateľ v súvislosti s týmto vybavením žiadosti o nápravu predlžovať lehotu na predkladanie ponúk..

S pozdravom

Národné centrum zdravotníckych  
informácií  
Lazaretská 26  
811 09 Bratislava



---

Mgr. Pavol Vršanský  
riaditeľ