



ROZHODNUTÍ

Ve věci žádosti **Transparency International – Česká republika, o. p. s.**, IČO: 27215814, se sídlem Sokolovská 260/143, 180 00 Praha 8 – Libeň (dále jen „žadatelka“), ze dne 8. 8. 2019, o poskytnutí informací dle zákona č. 106/1999 Sb., o svobodném přístupu k informacím, ve znění pozdějších předpisů (dále jen „InfZ“), týkajících se smlouvy na dodávky a poskytování komplexních služeb provozu systému elektronického mýtného, respektive cenové nabídky společností SkyToll a CzechToll v části smlouvy „Dodávka PS04 – Kontrola úhrady Mýtného vozidly a správné funkce OBU a OBE, včetně MEV v počtu 40 ks“ (dále jen „žádost“), rozhodlo Ministerstvo dopravy, Odbor komunikace (dále také „ministerstvo“), jako povinný subjekt dle § 2 odst. 1 InfZ, podle ustanovení § 15 odst. 1 InfZ

takto:

Žádost žadatelky se v souvislosti s § 9 odst. 1 a 2 InfZ, o d m í á.

Odůvodnění:

Žadatelka podala prostřednictvím datové zprávy u Ministerstva dopravy, jako povinného subjektu, dne 8. 8. 2019 žádost, která byla podatelnou ministerstva zaevidována pod č. p. 43132/2019-MD-CKDP a požadovala v ní poskytnout informace týkající se smlouvy na dodávky a poskytování komplexních služeb provozu systému elektronického mýtného uzavřené mezi povinným subjektem a společnostmi CzechToll s.r.o. (IČO 06315160) a SkyToll, a.s. (IČO 44500734), evidenční číslo smlouvy: S-166-120/2017. Konkrétně žadatelka žádá o poskytnutí těchto informací – cit.: „Cenová nabídka společností SkyToll a CzechToll (vybraných dodavatelů) v části „Dodávka PS04 – Kontrola úhrady Mýtného vozidly a správné funkce OBU a OBE, včetně MEV v počtu 40 ks“.

Jako právnickou osobu, která může být poskytnutím informací dotčena, vyrozumělo Ministerstvo dopravy o obdržené žádosti společnosti SkyToll a. s. a CzechToll s. r. o. s možností se k žádosti vyjádřit. Jedná se o obchodní společnosti, podnikající podle obchodního zákoníku, soukromoprávní subjekty, které nejsou veřejnými institucemi. Dotčená osoba CzechToll s.r.o. je na základě „Smlouvy o spolupráci“ ze dne 12. 4. 2018 oprávněna jednat vůči Ministerstvu dopravy a jiným subjektům ve věcech souvisejících s plněním výše uvedené smlouvy rovněž za společnost SkyToll, a. s. (dále také jako „Dotčená osoba“ nebo „Společnost“). Dotčená osoba se vyjádřila v tom smyslu, že obchodním tajemstvím Společnosti jsou veškeré údaje doplněné Společností do vzoru Ceníku, tj. veškeré položkové ceny (jednotkové i celkové), a to vyjma celkové nabídkové ceny. Obchodním tajemství je rovněž Obchodní marže, která má stejnou povahu jako informace doplněné Společností do Ceníku.



Tyto skutečnosti Společnost doložila zdůvodněním ve všech pojmových znacích obchodního tajemství ve smyslu ustanovení § 504 zák. č. 89/2012 Sb. občanského zákoníku, v platném znění (dále jen „občanský zákoník“), tj. *konkurenčně významné, určitelné, ocenitelné a v příslušných obchodních kruzích běžně nedostupné skutečnosti, které souvisejí se závodem a jejichž vlastníci zajišťuje ve svém zájmu odpovídajícím způsobem jejich utajení.*

Vzhledem k výše uvedenému a zákonné definici obchodního tajemství Ministerstvo dopravy konstatuje, že jsou naplněny veškeré definiční znaky, objektivní i subjektivní, obchodního tajemství, tj.:

Konkurenční významnost. Ocenění jednotlivých položek Ceníku ve svém součtu tvoří nabídkovou cenu Společnosti, přičemž právě v rámci jednotlivých položek Společnost kalkuluje své náklady a zisk. Ocenění jednotlivých položek tedy odráží cenovou politiku Společnosti, resp. způsob tvorby nabídkové ceny. V jednotlivých položkách Ceníku se pak promítají jednak skutečné náklady, ale také marže Společnosti. V některých případech lze z ocenění jednotlivých položek také zjistit i skutečnou výši nákladů Společnosti na konkrétní plnění a teoreticky tak i cenová ujednání s jednotlivými poddodavateli Společnosti. Ocenění jednotlivých položek Ceníku je nepochybně skutečností konkurenčně významnou právě proto, že odráží způsob tvorby nabídkové ceny Společnosti. Uveřejněním těchto údajů by Společnost o tuto konkurenční výhodu přišla proto, že ostatní účastníci Zadávacího řízení a jiní konkurenti Společnosti by svoji cenotvorbu mohli přizpůsobit zjištěným informacím a skutečností. To shodně platí i pro Obchodní marži, která je materiálně stejným údajem.

Určitelnost. Jednotlivé položky Ceníku a Obchodní marže jsou určitelné skutečnosti, protože jsou explicitně specifikované v Ceníku, resp. ve Smlouvě. Je proto jednoznačné, které informace a skutečnosti tvoří obchodní tajemství.

Ocenitelnost. Jednotlivé položky Ceníku jsou skutečnosti ocenitelné, když právě prostřednictvím nich Společnost kalkuluje své náklady a zisk. To platí i pro Obchodní marži, která vyjadřuje dílčí aspekt zisku. V obou případech se jedná o konkurenčně významné informace, jejichž uveřejnění by Společnost poškodilo.

Běžná nedostupnost v příslušných obchodních kruzích. Jednotlivé položky Ceníku a Obchodní marže jsou informace, které jsou známy pouze Společnosti, resp. jejím členům, jejich statutárním orgánům, vybraným vedoucím pracovníkům a některým poradcům Společnosti. Jiným osobám tyto informace a skutečnosti známy nejsou. Předmět plnění Veřejné zakázky je natolik unikátní, že je vyloučeno, aby se třetí osoby mohly o cenotvorbě Společnosti dozvědět z jiných zdrojů.

Společnost ve svém zájmu odpovídajícím způsobem zajišťuje utajení předmětných informací. Předmětné informace nejsou veřejně přístupné, jsou chráněny vnitřně-bezpečnostními opatřeními, spočívající v omezení přístupu k informacím, které tvoří obchodní tajemství. Tato opatření spočívají zejména v omezení okruhu osob, kterými jsou uvedené informace přístupné. Mají k nim přístup pouze statutární orgány členů Společnosti, jejich vybraní vedoucí pracovníci a vybraní poradci Společnosti. Tyto osoby jsou ve vztahu k obchodnímu tajemství zavázány smluvní povinností mlčenlivosti vůči Společnosti. Toto personální omezení je podpořeno rovněž odpovídajícími prvky technického zabezpečení, které vylučují, aby se s obchodním tajemstvím Společnosti, resp. členů Společnosti seznámily nepovolané osoby.

Ministerstvo dopravy se kromě posouzení předmětné žádosti dle ustanovení § 9 odst. 1 InfZ zároveň zabývalo tím, zda se nejedná o informace, které jsou předmětem úpravy § 9 odst. 2 InfZ.

Ust. § 9 odst. 2 InfZ je výjimkou z obecného pravidla stanoveného v ust. § 9 odst. 1 tohoto zákona. Ustanovení § 9 odst. 2 zní: „*Při poskytování informace, která se týká používání veřejných prostředků, se nepovažuje poskytnutí informace o rozsahu a příjemci těchto prostředků za porušení obchodního tajemství.*“ Ustanovení § 9 odst. 2 InfZ je tedy určitou „výjimkou z výjimky“. Je třeba

posoudit, zda je naplněna „výjimka z výjimky“, tedy zda se jedná ve smyslu § 9 odst. 2 InfZ o informace o rozsahu a příjemci těchto prostředků.

K možnosti označit jednotkové ceny, resp. podrobnou kalkulaci cenové nabídky, za obchodní tajemství se vyjádřil mnohokrát Úřad pro ochranu hospodářské soutěže (dále jen „ÚOHS“) např. ve svém rozhodnutí č. j. ÚOHS-R277/2011/VZ-6497/2012/310/JRa ze dne 15. 5. 2012, č. j. ÚOHS-S0816/2015/VZ-01817/2016/521/Mži ze dne 15. 1. 2016, R254/2011/VZ-5915/2012/310/JRa ze dne 16. 5. 2012, č. j. ÚOHS-S421/2011/VZ-7248/2012/540/ZČa ze dne 16. 4. 2012. K tomu též odborná komentářová literatura, kdy např. Doc. JUDr. Ing. Radek Jurčík, Ph.D., k předmětné problematice uvádí následující: „*Veřejný zadavatel neuveřejní informace, u kterých to vyžaduje ochrana informací a údajů podle zvláštních právních předpisů. Jde např. o ochranu obchodního tajemství (tedy by se nemusely publikovat dílčí kalkulace ceny, ale jenom cena celková), apod. V takovém případě musí mít veřejný zadavatel písemně dokladovatelné, že nepublikované části smlouvy vítězný dodavatel považuje za předmět obchodního tajemství a rovněž objektivně jde o obchodní tajemství.*“ (viz Jurčík, R. Zákon o veřejných zakázkách. Komentář. 3. vydání. Praha: C. H. Beck, 2012, s. 761). Ve zmíněném rozhodnutí ze dne 16. 5. 2012 ÚOHS mj. uvedl, že ocenění jednotlivých položek výkazu jako obchodní tajemství není v rozporu se smyslem transparentní novely InfZ (tedy smyslem § 9 odst. 2 InfZ).

V této souvislosti je potřebné uvést, že *informace o příjemci těchto prostředků a celková cena* jsou veřejně k dispozici, a to na portálu veřejného Registru smluv: viz: <https://smlouvy.gov.cz/smlouva/6753343>

Lze v principu uvést, že Ministerstvo dopravy není oprávněno poškodit práva Společnosti tím, že by upřednostnilo v právních předpisech v daném rozsahu neobsažený veřejný zájem na kontrole hospodaření s veřejnými prostředky před právem na ochranu obchodního tajemství bez jasného právního základu. V souhrnu Ministerstvo dopravy konstatuje, že předmětné informace neposkytuje z důvodu ochrany obchodního tajemství Společnosti.

Ve smyslu § 15 odst. 2 InfZ Ministerstvo dopravy dodává, že právo k obchodnímu tajemství vymezenému výše, vykonávají společnosti 1. CzechToll s.r.o., IČO 06315160, se sídlem Evropská 2690/17, 160 00 Praha 6, Česká republika a SkyToll, a.s., IČO: 44500734, se sídlem Westend Square, Lamačská cesta 3/A, 841 04 Bratislava, Slovenská republika

Z výše uvedených důvodů Ministerstvo dopravy rozhodlo tak, jak je shora uvedeno.

Poučení:

Proti tomuto rozhodnutí může účastník řízení na základě ustanovení § 16 odst. 1 InfZ podat rozklad ministru dopravy podle § 152 odst. 1 zákona č. 500/2004 Sb., správní řád, ve znění pozdějších předpisů, ve lhůtě 15 dnů ode dne doručení rozhodnutí účastníku řízení. Rozklad se podává u správního orgánu, který rozhodnutí vydal, na adrese: Ministerstvo dopravy, nábřeží L. Svobody 1222/12, 110 15 Praha 1.

V Praze 20. srpna 2019

„otisk úředního razítka“

Mgr. Jakub Stadler

ředitel

Odbor komunikace

Za správnost vyhotovení:

Jana Klenotová, vrchní referentka, v. r.

Rozdělovník:

1. Žadatelka – **Transparency International – Česká republika, o. p. s.**, IČO: 27215814, se sídlem Sokolovská 260/143, 180 00 Praha 8 – Libeň – ID DS: 8vzj3s2
2. Dotčená osoba - **CzechToll s.r.o.**, Evropská 2690/17, 160 00 Praha 6, Česká republika: ID DS: **4jsnv78**
(za **SkyToll, a.s.**, Westend Square, Lamačská cesta 3/A, 841 04 Bratislava, Slovenská republika)
3. Spis