

Zjednodušené podlimitní řízení a veřejné zakázky malého rozsahu dle MPZ

Mgr. Ivo Lukš

24.09.2019

1

1

ZPŘ – zákonná úprava

Pro zjednodušené podlimitní řízení jsou zákonem stanovena následující povinná ustanovení

- § 53
- Lhůty podle § 54 odst. 1, 5 a 6
- Odkazy na ustanovení, která zadavatel musí použít „obdobně“ dle § 53
- Základní ustanovení o zadávacích řízeních dle § 33 až 51
- Společná ustanovení dle § 210 až 223

2

2

Metodický pokyn pro oblast zadávání zakázek pro programové období 2014-2020 (MPZ)

- Upravuje zadávání veřejných zakázek malého rozsahu (VZMR) a zakázek zadávaných zadavateli jež vůbec nepodléhají ZZVZ
- Závaznost pro Řídící orgány – ty však mají povinnost pravidla převzít do svých dokumentů závazných pro příjemce
- Ambice – vytvořit jednotné prostředí pro zadávání VZMR po celé programové období 2014 - 2020

3

3

Metodický pokyn pro oblast zadávání zakázek pro programové období 2014-2020 (MPZ)

- **MPZ přebírá množství pravidel a postupů ze zákonné úpravy ZZVZ, zejména ze ZPŘ**
- **Podle gestora MPZ by postupy stanovené MPZ neměly být přísnější než postupy ZPŘ**
 - tomuto pravidlu by měl být přizpůsoben výklad MPZ!

4

4

Stanovení předpokládané hodnoty zakázky

Způsob stanovení předpokládané hodnoty - postup

- předpokládaná hodnota zakázky se stanoví na základě údajů a informací o zakázkách stejného či podobného předmětu plnění;
- nemá-li zadavatel k dispozici takové údaje nebo informace, vychází z informací získaných průzkumem trhu, předběžnými tržními konzultacemi nebo jiným vhodným způsobem.
- rozhodná vždy cena bez DPH
- možnost využití veřejných zdrojů, jako velice vhodný nástroj se ukazuje registr smluv (<https://smlouvy.gov.cz/>)

5

5

Stanovení předpokládané hodnoty zakázky

Pravidlo hlavního předmětu VZ dle § 15 ZZVZ (= bod 6.2.7 MPZ)

§ 15 odst. 1: VZ zahrnující více druhů veřejných zakázek, se zadávají v souladu s pravidly platnými pro druh VZ odpovídající hlavnímu předmětu

§ 15 odst. 2: princip „těžiště“ (dodávky + služby)

§ 15 odst. 3: pravidlo základního účelu VZ (stavební práce)

6

6

Stanovení předpokládané hodnoty zakázky

Příklad:

Veřejná zakázka na stavební práce zahrnuje provedení restaurátorských služeb.

Předpokládanou hodnotu VZ zadavatel stanoví podle pravidel § 15 ZZVZ základní účel = hlavní předmět.

Shodně se postupuje dle bodu 6.2.7 MPZ

*Pozor na pravidlo nezbytnosti (viz dřívější § 16 odst. 2 ZVZ)
– v ZZVZ není výslovně uvedeno, ale vyplývá ze základních zásad § 6!*

7

7

Stanovení předpokládané hodnoty zakázky

Příklad:

VZMR na stavební práce zahrnuje dodávky nábytku, které nejsou nezbytné pro provedení předmětu zakázky a samostatně přesahují 2 mil. Bez DPH.

= Porušení pravidla nezbytnosti!

8

8

Stanovení předpokládané hodnoty zakázky

Určení jedné veřejné zakázky a její předpokládané hodnoty

Základní pravidlo:

Předpokládaná hodnota VZ se vždy rovná součtu předpokládaných hodnot všech částí VZ

Zakázku lze rozdělit na části a tyto části zadat

- buď jako samostatné zakázky v „součtovém“ režimu,
- nebo jako zakázku rozdělenou na části

v obou případech po zahájení VŘ „žije“ každá část VZ samostatně

9

9

Stanovení předpokládané hodnoty zakázky

Části jedné VZ lze zadávat v jednom ZŘ nebo ve více ZŘ, vždy však při dodržení „součtového“ režimu VZ

- s výjimkou § 18 odst. 3 ZZVZ (20 %, dodávky / služby max. 2,151 mil. Kč, stavební práce max. 26,897 mil. Kč) – **pak postupy odpovídající PH každé části** (pozn. vztahuje se i na § 19 ZZVZ)
- v případě MPZ platí shodné pravidlo dle bodu **6.4.6 MPZ**, je však stanoven pouze procentuální limit 20 %

10

10

Stanovení předpokládané hodnoty zakázky

Pravidla pro stanovení předpokládané hodnoty zakázky jsou shodná jak v ZZVZ (§ 16 - 23 ZZVZ) tak i v MPZ, který obsahuje zcela totožná pravidla (bod 6.4 MPZ)

V režimu ZZVZ se předpokládaná hodnota stanoví před zahájením zadávacího řízení.

Pozor:

U zakázek mimo ZŘ dle ZZVZ platí, že předpokládaná hodnota se stanoví k okamžiku zadání VZ (§ 16 odst. 5).

11

11

Stanovení předpokládané hodnoty zakázky

Problematika jedné veřejné zakázky je na jedné straně klíčová, na druhé ale i jedna z nejsložitějších.

Výchozí určení jedné VZ dle ZZVZ:

§ 18 odst. 2

plnění, která tvoří jeden funkční celek a jsou zadávána v časové souvislosti

§19

pravidelně pořizované nebo trvajících dodávky nebo služby

12

12

Stanovení předpokládané hodnoty zakázky

Určení jedné veřejné zakázky

Podle důvodové zprávy k ZZVZ se při určení jednoho funkčního celku (dle § 18 odst. 2 ZZVZ) využije dosavadní judikatura vymezující koncept jedné VZ z hlediska souvislosti:

- věcné
- místní
- časové

Potvrzeno např. rozhodnutím ÚOHS R0174/2018

Shodně se uvedený koncept uplatní v režimu MPZ

13

13

Stanovení předpokládané hodnoty zakázky

Při určení jedné veřejné zakázky musí být především zohledňován:

- *účel a smysl právní úpravy zadávání veřejných zakázek*
- *nesmí být atakovány zásady, na nichž je úprava zadávání veřejných zakázek vystavěna*
- *nesmí docházet k obcházení právní úpravy zadávání veřejných zakázek.*

14

14

Stanovení předpokládané hodnoty zakázky

Určení jedné veřejné zakázky

„...Při hledání odpovědi na otázku, co je v konkrétním případě jedinou veřejnou zakázkou a jaká plnění již představují více samostatných veřejných zakázek, musí být především zohledňován účel a smysl právní úpravy zadávání veřejných zakázek a nesmí být atakovány zásady, na nichž je úprava zadávání veřejných zakázek vystavěna. Úvaha v rámci hledání odpovědi na tuto otázku přitom nesmí zakládat legitimitu jakéhokoli nástroje k obcházení právní úpravy zadávání veřejných zakázek“.

(rozsudek Krajské soudu v Brně 62 Af 75/2012)

15

15

Stanovení předpokládané hodnoty zakázky

Určení jedné veřejné zakázky

„...zadáním jedné veřejné zakázky, spočívající v plnění stejného nebo srovnatelného druhu, je nutno rozumět i souhrn jednotlivých zadání určitých relativně samostatných plnění, týkají-li se tato zadání plnění spolu úzce souvisejících zejména z hledisek místních, urbanistických, funkčních, časových nebo technologických“

(rozsudek Nejvyššího správního soudu 2 Afs 198/2006)

16

16

Stanovení předpokládané hodnoty zakázky

Určení jedné veřejné zakázky – věcná souvislost

„...v případě, kdy funkční hledisko nelze s ohledem na charakter veřejné zakázky aplikovat, přichází namísto něho v úvahu hledisko „věcné“. Právě věcný charakter plnění je pak zpravidla pro posouzení této otázky rozhodující“.

(rozsudek Krajské soudu v Brně 62 Ca 86/2008)

17

17

Stanovení předpokládané hodnoty zakázky

Určení jedné veřejné zakázky – věcná souvislost

„...pro určení, zda konkrétní plnění ve prospěch zadavatele je jedinou veřejnou zakázkou nebo několika jednotlivými veřejnými zakázkami, je rozhodující věcný charakter takového plnění; poptává-li zadavatel plnění svým charakterem totožné či obdobné (např. plnění stejného nebo srovnatelného druhu uskutečňované pro téhož zadavatele v témže časovém období a za týchž podmínek co do charakteru plnění), pak takové plnění musí zadávat jako jedinou veřejnou zakázku podle ZVZ, není však v případě zadávání takové jediné veřejné zakázky vyloučeno připustit podávání nabídek jen na její jednotlivé části“.

(rozsudek Nejvyššího správního soudu 2 Afs 55/2010)

18

18

Stanovení předpokládané hodnoty zakázky

Určení jedné veřejné zakázky

„...je zapotřebí vycházet z obecného pravidla, racionálně a logicky zdůvodnitelného, podle něhož jde-li o plnění, jež má být ve prospěch zadavatele podle předmětu veřejné zakázky uskutečňováno, svým charakterem totožné, obdobné či založené společnými jednotícími souvislostmi, pak jde o plnění stejného nebo srovnatelného druhu, a tedy jde o plnění, které je jedinou veřejnou zakázkou. Nejsou-li takové jednotící souvislosti prokázány, nelze dovodit, že by se o jedinou veřejnou zakázku jednalo“.

(rozsudek Krajské soudu v Brně 62 Af 123/2013)

19

19

Stanovení předpokládané hodnoty zakázky

Určení jedné veřejné zakázky

„...pro posouzení zakázky jako jediné nepostačuje jednotící účel a zařazení pod stejné CPV kódy...“

„...stránka účelu je jen jeden z prvků věcné souvislosti, ale je třeba se zabývat také stránkou technologickou a funkční...“

(rozsudky Nejvyššího správního soudu 6 As 20/2014 a 10 As 38/2014)

20

20

Stanovení předpokládané hodnoty zakázky

Určení jedné veřejné zakázky – místní souvislost

„[p]okud jde o místní souvislost, tak ta je dána tím, že se jednalo o výměnu oken v domech v témže městě, na téže ulici, které spolu navíc bezprostředně sousedí. Území ulice L. Š. tedy považuje soud za teritoriálně jednotící prvek, který je umocněn navíc tím, že se jedná o sousední domy.“

(rozsudek Krajského soudu v Brně 62 Ca 44/2009)

21

21

Stanovení předpokládané hodnoty zakázky

Určení jedné veřejné zakázky – místní souvislost

„...S ohledem na charakter plnění (právní služby, které byly tvořeny převážně právními analýzami) je podstatné a z tohoto hlediska v daném případě zcela postačující, že se jednalo o právní služby poskytované na území České republiky“.

(rozsudek Krajské soudu v Brně 62 Ca 86/2008)

22

22

Stanovení předpokládané hodnoty zakázky

Určení jedné veřejné zakázky – časová souvislost

Postupné plnění spočívající v dodávkách automobilu v jednom roce je jednou zakázkou, „objevování poptávky“ není důvodem pro samostatné zadání jednotlivých zakázek (rozsudek Krajské soudu v Brně 62 Af 54/2010)

23

23

Stanovení předpokládané hodnoty zakázky

Příklad – zámecký areál

Zadavatel podal dotační projekt, jehož předmětem je komplexní rekonstrukce zámeckého areálu. V rámci projektu budou provedeny stavební práce:

1. Rekonstrukce budovy zámku
2. Stavební úpravy kostela
3. Stavební úpravy za účelem obnovy zámeckého parku

24

24

Stanovení předpokládané hodnoty zakázky

Příklad – zámecký areál

Zadavatel odůvodňuje samostatné zadání takto:

každá VZ má odlišný předmět plnění (odlišný obsah a rozsah prováděných stavebních prací a souvisejících služeb a dodávek, odlišné požadavky na odbornost a profesní skladbu osob dodavatelů (tj. i na kvalifikaci), odlišný obsah položek výkazů výměr),

každá VZ má jiný účel a stavby mají odlišnou funkci, nejsou funkčně ani ekonomicky na sobě závislé, nejedná se o jeden funkční celek, neboť každá stavba má svoji ryze samostatnou a odlišnou funkci a využití,

pro spojení zakázek nemůže být spojovacím prvkem a argumentem, že tyto VZ jsou součástí jednoho projektu financovaného z dotace, neboť i po skončení období povinné udržitelnosti projektu (5let) tyto stavby budou i nadále plně funkční se svými funkcemi zcela nezávisle na sobě a budou si žít svým životem kostela, zámku či zahrady

25

25

Stanovení předpokládané hodnoty zakázky

Příklad – zateplování budov

Zadavatel zadal podlimitní VZ na snížení energetické náročnosti budov v důsledku nesprávného posouzení jednoho funkčního celku jako dvě VZMR (viz také ÚOHS R0174/2018)



26

26

Stanovení předpokládané hodnoty zakázky

Příklad – magnetická rezonance

Zadavatel zřizuje pracoviště Magnetické rezonance (MR) a v rámci 2 dotačních projektů uplatňuje tyto VZ:

1. Dodávka MR (25 mil.) – nadlimitní VZ
2. Přístroj pro anestezii v MR kompatibilním provedení (2,5 mil.) – ZPŘ
3. Injektor kontrastních látek v MR kompatibilním provedení (700 tis.) – VZMR

Pro jednotlivé zakázky existuje různý okruh dodavatelů, jsou věcně odlišné. Ale existuje jednotící souvislost, bez MR by zadavatel další přístroje vůbec nepožadoval, tyto jsou navíc určeny speciálně pro činnost v silném magnetickém poli (*viz zadání určitých relativně samostatných plnění, týkají-li se tato zadání plnění spolu úzce souvisejících...*)

27

27

Stanovení předpokládané hodnoty zakázky

Příklad – projekční služby 1

Zadavatel zadává v průběhu 12 měsíců celkem 15 VZ na zpracování projektových dokumentací pro rekonstrukci silnic II. a III. třídy.

Všechny tyto VZ zahrnují 1) provedení průzkumů a zaměření, 2) zpracování projektové dokumentace, 3) inženýrskou činnost a 4) autorský dozor. Každá VZ se týká „jiné“ silnice na území jednoho Kraje.

Zadavatel všechny VZ zadává dle jednotlivých předpokládaných hodnot jako samostatné VZMR. Souhrnná předpokládaná hodnota všech VZ by činila 12 mil. Kč.

Příklad: Shodná situace u VZ na TDI a BOZP

Otázka: Jedná se o pravidelně pořizované služby dle §19 ZZVZ / bodu 6.4.7 MPZ?

28

28

Stanovení předpokládané hodnoty zakázky

Příklad – projekční služby 2

1) „PD pro provedení stavby na akci Přístavba nad jídelnou ZŠ Komenského“, jejímž předmětem je zpracování projektové dokumentace pro provedení stavby, vč. výkazu výměr a naceněného položkového rozpočtu, zadávanou v uzavřené výzvě na základě výzvy k podání nabídky na veřejnou zakázku malého rozsahu ze dne 27. 4. 2018, PH 1,7 mil. bez DPH a

2) „PD – Rekonstrukce jídelny a kuchyně v ZŠ Komenského“, jejímž předmětem je zpracování projektové dokumentace pro provedení stavby, vč. výkazu výměr a naceněného položkového rozpočtu a zajištění inženýrské činnosti v souvislosti s vydáním stavebního povolení, zadávanou v uzavřené výzvě na základě výzvy k podání nabídky na veřejnou zakázku malého rozsahu ze dne 27. 4. 2018, PH 500 tis. bez DPH.

29

29

Stanovení předpokládané hodnoty zakázky

Pochybením při určení jedné VZ může být

- neoprávněné rozdělení souvisejících plnění do více VZ (bez zachování „součtového“ režimu)
- neoprávněné sloučení nesouvisejících plnění do jednoho předmětu VZ

Klíčové je posoudit oprávněné potřeby dané VZ!

- Viz také § 36 odst. 1 ZZVZ - zákaz zadávacích podmínek stanovujících bezdůvodné překážky hospodářské soutěže

30

30

Stanovení předpokládané hodnoty zakázky

Zákaz zahrnout do jedné VZ spolu nesouvisející předměty plnění = koncept skryté diskriminace

„Klíčovým problémem takto pojaté skryté diskriminace je tedy „zjevná nepřiměřenost“ kvalifikačních předpokladů ve vztahu ke konkrétní veřejné zakázce. ... V každém případě musí být při rozhodování ponechán prostor pro legitimní ekonomickou úvahu zadavatele, a tedy shledání skryté diskriminace je přípustné tam, kde kvalifikační předpoklady jsou vskutku excesivní a jasně vybočují z oprávněných potřeb dané zakázky“.

(rozsudek Nejvyššího správního soudu 1 Afs 20/2008)

31

31

Stanovení předpokládané hodnoty zakázky

Neoprávněné sloučení nesouvisejících plnění

„za skrytou formu nepřipustné diskriminace v zadávacích řízeních je třeba považovat postup, kterým zadavatel znemožní některým dodavatelům ucházet se o veřejnou zakázku nesprávně širokým vymezením předmětu veřejné zakázky, a to bez možnosti podávání nabídek na části.“

(62 Af 57/2011)

32

32

Stanovení předpokládané hodnoty zakázky

Neoprávněné sloučení nesouvisejících plnění

*Předseda Úřadu v rozhodnutí uvedl, že **dovodit porušení zákona z důvodu nerozdělení veřejné zakázky na části lze toliko tehdy, jestliže je rozdělení právě a pouze jedinou možností, jak bylo možné dosáhnout dodržení zásad v § 6 zákona.***

*S odkazem na rozsudky Krajského soudu v Brně sp. zn. 62 Af 7/2010 a 62 Af 119/2013 ze dne 20. 7. 2015 předseda Úřadu dále uvedl, že k tomu, „[a]by tedy Úřad mohl dospět k závěru, že nerozdělením veřejné zakázky došlo k porušení zásady zákazu diskriminace, byl povinen v napadeném rozhodnutí nejdříve vyloučit, že **se předmět veřejné zakázky skládá z plnění vzájemně se neodlišujících** (dále také ‚první možnost vylučující rozdělení na části‘) **anebo z plnění, která na sebe úzce navazují** (dále také ‚druhá možnost vylučující rozdělení na části‘)“. (rozhodnutí ÚOHS S0255/2009)*

33

33

Stanovení předpokládané hodnoty zakázky

SHRNUTÍ - postup zadavatele při určení jedné VZ?

- vzít v úvahu okruh možných dodavatelů pořizovaného plnění
- využít zadání VZ na části v „součtovém“ režimu příp. rozděleném na části
- využít možnosti zadat 20 % celkové předpokládané hodnoty postupy odpovídajícím hodnotě každé jednotlivé části (u ZZVZ s dodržением limitů pro tento postup)

34

34

Střet zájmů

Za střet zájmů se považuje situace, kdy zájmy osob, které

- a) se podílejí na průběhu výběrového řízení, nebo
- b) mají nebo by mohly mít vliv na výsledek výběrového řízení,

ohrožují jejich nestrannost nebo nezávislost v souvislosti s výběrovým řízením.

Viz § 44 ZZVZ / bod 6.5 MPZ

35

35

Střet zájmů

- Ve fondech EU uplatňován často „širší“ přístup ke střetu zájmů
- Je však nutné naplnit určitý „kvalifikovaný“ vztah (např. příbuzenský, majetkový...)
- Pro konstatování střetu zájmů nestačí že určité osoby se znají, či jsou např. mezi přáteli na sociálních sítích... Ale – je to indicie pro hlubší zkoumání!

36

36

Střet zájmů

Příklad – zhotovení PD

Jeden ze tří dodavatelů, které zadavatel oslovil v uzavřené výzvě na PD pro provedení stavby, disponoval nespornou výhodou, a to v podobně zpracované PD pro stavební povolení.

Zadavatel podklady neposkytl všem dodavatelům, ačkoliv jimi disponoval a neučinil žádná jiná opatření, aby kompenzoval zvýhodnění daného dodavatele.

Nejednalo se o „nepřiznaný“ střet zájmů, porušena však zásada rovného zacházení a zákazu diskriminace

37

37

Nastavení zadávacích podmínek

Nastavení zadávacích podmínek musí odpovídat zásadám transparentnosti, přiměřenosti, rovného zacházení a zákazu diskriminace

- musí být dodržena obecná pravidla a ustanovení k řízení dle ZZVZ / MPZ
- při stanovení zadávacích podmínek u ZPŘ lze použít jednotlivá pravidla pro zadávací řízení pro nadlimitní režim

38

38

Obsah zadávacích podmínek

Zadávací podmínky musí odpovídat základním zásadám

Předmět plnění a technické podmínky nesmí být stanoveny tak, aby určitým dodavatelům bezdůvodně přímo nebo nepřímo

- zaručovaly konkurenční výhodu nebo
- vytvářely bezdůvodné překážky hospodářské soutěže.

Viz § 36 odst. 1 ZZVZ / bod 6.1 MPZ (vyplývá ze zásady přiměřenosti)

39

39

Obsah zadávacích podmínek

Příklad: Požadavek v ZD na předložení pojistné smlouvy všemi dodavateli již v nabídce

Požadavek na předložení pojistné smlouvy na určitou odpovědnost a s určitou výší limitu pojistného plnění již v nabídce účastníka může pro některé dodavatele znamenat, že budou muset pojistnou smlouvu uzavřít již pro pouhé podání nabídky (tedy aniž by měli jistotu, že zadavatelem požadovanou výši pojistného plnění budou reálně potřebovat). Dodavatelům tak mohou vznikat s přípravou nabídky náklady, které nejsou nezbytné, a které samy o sobě mohou založit neodůvodněnou překážku hospodářské soutěže.

Požadavek na předložení pojistné smlouvy konkrétních parametrů by měl být kladen pouze na dodavatele, jehož nabídka bude vyhodnocena jako nejvýhodnější, a který bude vybrán k plnění zakázky, tak aby příjemce předešel riziku konstatování porušení zásady přiměřenosti postupů v rámci výběrového řízení.

40

40

Obsah zadávacích podmínek

Příklad: Stanovení nepřiměřených technických podmínek

- Zadavatel stanovil požadavek na předložení certifikátu vydaného certifikační autoritou již v nabídce podané na veřejnou zakázku, ačkoliv tento požadavek mohl splnit pouze jeden konkrétní dodavatel.
- Tím došlo k faktickému vyloučení hospodářské soutěže a potažmo i k přímému ovlivnění výběru nejvhodnější nabídky

41

41

Obsah zadávacích podmínek

Příklad: Nedostatečné vymezení předmětu zakázky

- VZMR na služby zpracování PD, stavebně-historický průzkum, zaměření stávajícího stavu, projednání stanovisek v rámci stavebního řízení a dále zajištění autorského dozoru (AD)
- AD nebyl nijak nedefinován co do rozsahu ani ceny, přestože činil cca ¼ hodnoty VZ

Výsledek = neporovnatelné nabídky, netransparentnost

42

42

Obsah zadávacích podmínek

Příklad: Nedostatečné vymezení předmětu zakázky

VZ na stavební práce mimo režim ZZVZ

- Zadavatel oslovil výzvou 3 dodavatele, kterým poskytnul pouze hlavní položky rozpočtu VZ
- Následně s dodavatelem s nejnižší cenou hlavních položek uzavřel SoD s kompletním rozpočtem VZ, který byl o cca 1/3 vyšší, než v rámci původního oslovení

= porušení zásad transparentnosti a rovného zacházení

43

43

Obsah zadávacích podmínek

Příklad: Nedostatečné vymezení předmětu zakázky

- ZD nebyla zpracována v podrobnostech nezbytných pro zpracování nabídek, na což upozornili již uchazeči (upozornění na rozpory ve výměrách, chybějící položky)
- Každý uchazeč vyřešil v nabídkách svým způsobem (úprava výměr, ocenění pod čarou x vícepráce)

Výsledek = neporovnatelné nabídky, netransparentnost

44

44

Odkazy na specifická označení

Problematika vychází z § 89 odst. 5 ZZVZ / zcela shodně upravuje bod 7.2.3 MPZ

Obecný zákaz stanovení technických podmínek prostřednictvím přímého i nepřímého odkazu na:

- určité dodavatele
- určité výrobky
- patenty, užité/průmyslové vzory, ochranné známky, označení původu

45

45

Odkazy na specifická označení

Výjimky z obecně stanoveného zákazu

1) § 89 odst. 5 ZZVZ / bod 7.2.3 MPZ

- Použití určitého odkazu je odůvodněno předmětem VZ

2) § 89 odst. 6 ZZVZ / bod 7.2.4 MPZ

- Bez použití určitého odkazu nejsou technické podmínky dostatečně přesné či srozumitelné
- současně povinnost uvést u každého odkazu možnost nabídnout rovnocenné řešení – tato povinnost ale neplatí je-li naplněn bod 1)

46

46

Odkazy na specifická označení

Značkové specifikace podle druhu VZ

VZ na dodávky / služby

- Dopad na dodavatele X výrobek

VZ na stavební práce

- V soupisu prací mohou být uvedeny běžné stavební materiály X speciální technologie
- Pokud je uveden běžný stavební materiál, lze to považovat za zvýhodnění / znevýhodnění
 - dodavatele?
 - výrobku?

47

47

Odkazy na specifická označení v ZPŘ

Pro ZPŘ se § 89 ZZVZ nepoužije, to **neznamená možnost v ZPŘ libovolně používat tzv. „značkové“ specifikace**

podle § 36 odst. 1 ZZVZ platí zákaz technických podmínek zaručujících přímou či nepřímou konkurenční výhodu nebo vytvářejících překážky hospodářské soutěže

- toto ustanovení je nutné ve vztahu k vymezení technických podmínek prostřednictvím odkazů na určité dodavatele nebo výrobky nebo patenty interpretovat analogicky k § 89 odst. 5 a 6 ZZVZ

48

48

Odkazy na specifická označení v ZPŘ

V případě ZPŘ by však mělo být uvedení paušální generální výhrady rovnocenného řešení považováno za postup v souladu se ZZVZ (§ 89 odst. 6 vyžaduje uvedení rovnocenného řešení u každého odkazu)

ALE

MPZ v bodě 7.2.4 vyžaduje stejně jako § 89 odst. 6 uvedení rovnocenného řešení u každého odkazu...

49

49

Podmínky účasti v ZPŘ / MPZ - kvalifikace

Kvalifikace v ZPŘ (§ 53 odst. 4 ZZVZ)

- lze využít kvalifikaci z nadlimitního režimu
- ale lze stanovit i jiná kritéria kvalifikace (např. bezdlužnost vůči zadavateli...)

V případě postupu dle MPZ není stanovení kvalifikace povinné!

Pokud ale stanoví, pak **musí** v souladu s § 53 odst. 4 ZZVZ (tj. zcela shodně jako ZPŘ)

50

50

Podmínky účasti v ZPŘ / MPZ - kvalifikace

Kvalifikace v ZPŘ – platí některá pravidla pro nadlimitní režim

- kvalifikace získaná v zahraničí (§ 81)
- kvalifikace v případě společné účasti dodavatelů (§ 82)
- prokazování kvalifikace třetími osobami (§ 83)
- společné prokazování kvalifikace (§ 84)
- prokazování kvalifikace poddodavatelem (§ 85)
- jednotné evropské osvědčení (§ 86)
- změny v kvalifikaci (§ 87)

51

51

Podmínky účasti v ZPŘ / MPZ - kvalifikace

Požadavek zadavatele na **formu dokladů** ke kvalifikaci:

Podle § 53 odst. 4 ZZVZ **musí** zadavatel u kvalifikace vždy připustit prokázání formou ČP, tj. v podstatě s jakýmkoliv textem, ze kterého půjde dovést, že dodavatel prohlašuje, že kvalifikaci splňuje.

52

52

Podmínky účasti v ZPŘ / MPZ - kvalifikace

Požadavek zadavatele na **pravost dokladů** ke kvalifikaci:

podle § 53 odst. 4 ZZVZ **musí** zadavatel u kvalifikace vždy připustit prokázání prostřednictvím kopií dokladů

originály nebo ověřené kopie dokladů si může pouze vyžádat, nelze je stanovit jako podmínku účasti (vybraný dodavatel je musí předložit § 122 odst. 3 ZZVZ)

53

53

Podmínky účasti v ZPŘ / MPZ - kvalifikace

Požadavek zadavatele na **pravost dokladů** ke kvalifikaci:

zadavatelé požadují v nabídce originál nebo ověřenou kopii plné moci pokud doklady o kvalifikaci předkládá osoba odlišná od statutárního zástupce (zejm. ČP)

i zde se uplatní § 53 odst. 4 ZZVZ – vztahuje se na „veškeré“ doklady ke kvalifikaci

originály při využití elektronického nástroje?

54

54

Podmínky účasti v ZPŘ / MPZ - kvalifikace

Požadavek ZZVZ na **stáří dokladů** k prokázání základní a profesní (výpis z OR) způsobilosti:

ZPŘ - 3 měsíce před dnem podání nabídky
(§ 53 odst. 4 ZZVZ)

ostatní ZŘ - 3 měsíce přede dnem zahájení ZŘ

Jedná se o ojedinělé kontrolní zjištění

55

55

Podmínky účasti v ZPŘ / MPZ - kvalifikace

Profesní způsobilost dle § 77 odst. 1 ZZVZ – výpis z OR

podle § 77 odst. 1 neobsahuje požadavek na předložení výpisu z OR dovětek „je-li v něm zapsán“; toto pravidlo je až v odst. 3

podle § 53 odst. 4 je to zadavatel, kdo stanoví v ZPŘ požadavky na kvalifikaci – může stanovit jednotlivá pravidla pro nadlimitní režim

POZOR: „opsání“ jenom odst. 1 § 77 by mohlo být v ZPŘ vykládáno jako stanovení jednotlivého pravidla ve svých důsledcích omezujícího podnikatele FO

56

56

Podmínky účasti v ZPŘ / MPZ - kvalifikace

Ekonomická a finanční kvalifikace

Podle § 53 odst. 4 ZZVZ může zadavatel použít jednotlivá pravidla pro zadávací řízení pro nadlimitní režim. Zadavatel **může použít i jiná kritéria kvalifikace** dodavatele, než jsou uvedena v části čtvrté

návrat ekonomické a finanční kvalifikace z doby před transparentní novelou ZVZ - nejruznějších indexů důvěryhodnosti a jiných finančních ukazatelů

Ale nutné dodržet § 36 odst. 1 ZZVZ + zásadu přiměřenosti dle § 6 odst. 1 ZZVZ

je uplatnitelná předchozí rozhodovací praxe k ZVZ?

57

57

Podmínky účasti v ZPŘ / MPZ - kvalifikace

Je možné, aby

- a) v ZPŘ zadavatel v rámci **základní způsobilosti** stanovil pouze některé z požadavků uvedených v § 74 ZZVZ?
nebo
- b) z odkazu na § 74 uvedeného v § 53 odst. 4 ZZVZ fakticky vyplývá povinnost prokázat základní způsobilost (pokud ji zadavatel požaduje) v plném rozsahu dle § 74?

Dle výkladu MMR platí a)

58

58

Podmínky účasti v ZPŘ / MPZ - kvalifikace

Je možné, aby v ZPŘ zadavatel v rámci definice dokladů k základní způsobilosti v ZD stanovil jako **typ dokladu pouze čestné prohlášení**?

pokud ano, jak by to potom bylo s postupem dle § 122/3 ZZVZ, předkládal by dodavatel originál čestného prohlášení?

nebo z odkazu na § 74 uvedeného v § 53 odst. 4 ZZVZ fakticky vyplývá povinnost prokázat základní způsobilost (pokud ji zadavatel požaduje) výhradně doklady dle § 75?

59

59

Podmínky účasti v ZPŘ / MPZ - kvalifikace

Je možné, aby zadavatel v ZPŘ v rámci **definice dokladu** ke kvalifikaci v ZD stanovil nejen typ dokladu (např. výpis z rejstříku trestů), ale i jeho formu, a to v prosté kopie?

Pokud ano, jak by to potom bylo s postupem dle § 122 odst. 3 ZZVZ, když vlastně dokladem je prostá kopie výpisu z rejstříku trestů a tedy žádný originál nebo úředně ověřenou kopii dokladu z povahy věci předložit nelze?

60

60

Podmínky účasti v ZPŘ / MPZ - kvalifikace

Kvalifikační poddodavatel

podle § 53 odst. 4 ZZVZ se §§ 81 až 85 ZZVZ použít v ZPŘ obdobně, tj. v plném rozsahu

podle § 83 odst. 1 ZZVZ je dodavatel povinen předložit doklady o splnění základní způsobilosti podle § 74 a profesní způsobilosti podle § 77 odst. 1 (výpis z OR) kvalifikačního poddodavatele

Vybraný dodavatel je povinen předložit doklady o jeho kvalifikaci podle § 122 odst. 3 ZZVZ, tj. originály / ověřené kopie dokladů o splnění kvalifikace

61

61

Podmínky účasti v ZPŘ / MPZ - kvalifikace

Kvalifikační poddodavatel

např. pokud zadavatel stanoví pouze požadavky na technickou kvalifikaci – pak dodavatel základní způsobilost prokazovat nemusí...

kvalifikační poddodavatel ji však prokazovat musí...

s tím souvisí otázka, zda může zadavatel požadovat jiný typ dokladů (např. ČP) než dle §§ 75?

Ize daná ustanovení vyložit odlišně – dle smyslu a účelu zákona?

Nesplnění této povinnosti je častým kontrolním zjištěním

62

62

Podmínky účasti v ZPŘ / MPZ - kvalifikace

Příklad: Stanovení nepřiměřených požadavků na profesní způsobilost

- Zadavatel vedle požadavku na „multiprofesní“ živnost „provádění staveb, jejich změn a odstraňování“, která zahrnuje veškeré odborné práce a činnosti (a to včetně činností, které nejsou stavebními ani montážními pracemi) související s realizací stavby, požadoval současně doložení „dílčích“ živnostenských oprávnění „montáž, opravy, revize a zkoušky elektrických zařízení“, „montáž, opravy, revize a zkoušky plynových zařízení“, „vodoinstalatérství“ a „topenářství“
- Zadavatel požadoval autorizaci v oboru „pozemní stavby“ a vedle toho další autorizace oborů „technika prostředí staveb“, „statika a dynamika staveb“, „geotechnika“ a „požární bezpečnost staveb“, které jsou však dle ČKAIT v oboru „pozemní stavby“ zahrnuty.

63

63

Podmínky účasti v ZPŘ / MPZ - kvalifikace

Příklad:

V případě VZ rozdělené na části – „nezkušení“ zadavatelé často stanoví kvalifikaci přiměřeně sice celé VZ, ale již nepřiměřeně vůči jednotlivým částem VZ

(= diskriminační vymezení zad. podmínek).

64

64

Podmínky účasti v ZPŘ / MPZ - kvalifikace

Příklad: Stanovení nepřiměřených požadavků na reference

VZ rozdělená na 2 části, u obou požadavek na prokázání technické kvalifikace seznamem stavebních prací obsahující minimálně 3 stavby, každá za min 500 tis, realizované v posledních 3 letech s tím, že předmětem těchto staveb měla být rekonstrukce nebo stavební úprava školních budov.

Předmětem VZ (část 2) běžné stavební práce které se nijak netýkaly školní budovy

- došlo k vytvoření bezdůvodné překážky hospodářské soutěže,
- pozn. ani vybraný dodavatel požadavek nesplnil

65

65

Hodnotící kritéria a způsob hodnocení

Nutno uvést:

1. Kritéria hodnocení = bude hodnoceno CO?
2. Metodu vyhodnocení = bude hodnoceno JAK?
3. Váhu nebo jiný matematický vztah mezi kritérii = bude hodnoceno v JAKÉM VÝZNAMU?

66

66

Hodnotící kritéria a způsob hodnocení

Ekonomická výhodnost nabídky (EVN)

- nejnižší nabídková cena
- vícekriteriální hodnocení

67

67

Hodnotící kritéria a způsob hodnocení

Ekonomická výhodnost nabídky (EVN)

Nutné posoudit:

- srozumitelnost,
- vhodnost a
- přiměřenost dílčích hodnotících kritérií

Pokud zadavatel stanoví metodu hodnocení, musí jí následně sám dodržet!

68

68

Hodnotící kritéria a způsob hodnocení

Ekonomická výhodnost nabídky (EVN)

Lze využít:

- Elektronická aukce
- Lze stanovit pevnou cenu a hodnotit pouze kvalitu

69

69

Hodnotící kritéria a způsob hodnocení

Ekonomická výhodnost nabídky (EVN)

na ZPŘ se § 116 ZZVZ použije obdobně – zadavatel má povinnost jej v plném rozsahu aplikovat

Zcela shodně upravuje hodnocení bod 8.3.12 MPZ

modifikace § 53 odst. 6 ZZVZ – i jiná kritéria kvality než § 116, pokud jsou založena na objektivních skutečnostech vztahujících se k

- osobě zadavatele nebo
- k předmětu VZ

Shodně viz bod 8.3.12 písm. h) MPZ

70

70

Hodnotící kritéria a způsob hodnocení

- Způsob hodnocení musí být navržen transparentně a také tak proveden
- Přidělení každé konkrétní hodnoty musí být odůvodněno, pouhé seřazení nabídek s uvedením počtu bodů může být nedostatečné (netransparentní)
- V případě subjektivních kritérií je nutná odbornost hodnotitelů
- Komise není nezbytná
- Jedna nabídka se nehodnotí

71

71

Hodnotící kritéria a způsob hodnocení

- Hodnocení kvality – možnost využít metodiku MMR
<http://www.portal-vz.cz/cs/Jak-na-zadavani-verejnych-zakazek/Methodiky-stanoviska/Methodiky-k-zakonu-c-134-2016-Sb-,-o-zadavani-verejnych-zakazek/Methodiky-specialni-k-zadavacim-rizenim>

72

72

Obchodní podmínky

- **Součástí ZD může (ale nemusí) být návrh smlouvy**
- Uzavřená smlouva musí „zrcadlit“ požadavky ZD, zejména kvalifikaci a hodnocení, tzn. vše, co zadavatel požaduje, musí být ošetřeno a vymahatelné dle smlouvy
- Pozor na podmínky či požadavky, které jsou diskriminační či odrazující – např. vysoké sankce, nepřiměřené záruky, možnost jednostranné změny termínu apod.)

73

73

Obchodní podmínky - doba plnění zakázky

- Doba plnění by měla být definována lhůtou, např. ve dnech, týdnech, měsících od určitého počátečního bodu T0, nikoliv konkrétním datem.
- Pokud zadavatele vedou závažné důvody ke stanovení doby plnění konkrétním datem, měl by v ZD stanovit podmínky resp. mechanismus prodloužení doby plnění.
Riziko - Podstatná změna závazku ze smlouvy při následném prodloužení plnění
- výhrada klimatických podmínek musí být výslovně uvedena, jinak není přípustná = podstatná změna závazku ze smlouvy

74

74

Výhrada oznámení úkonů uveřejněním

Podle § 53 odst. 5 ZZVZ si MŮŽE zadavatel v ZPŘ vyhradit uveřejnění oznámení o výběru / zrušení / vyloučení prostřednictvím profilu zadavatele

Je ale nutné skutečně danou výhradu uvést v ZD!

MPZ výslovně neřeší, lze však obecně akceptovat

75

75

Postup v ZPŘ

Způsob zahájení ZPŘ stanoví § 53 ZZVZ

- Zahájení ZPŘ uveřejněním výzvy k podání nabídek na profilu zadavatele – profil = jediný zdroj informací!
- Současně možnost (nepovinná) odeslat adresnou výzvu dodavatelům - v takovém případě alespoň 5
- Minimální náležitosti výzvy stanoví ZZVZ v příloze 6

76

76

Postup v ZPŘ

Základní procesní pravidla ZPŘ

- Povinná elektronická komunikace v ZPŘ (§ 211 odst. 3)
- **ZZVZ stanoví výslovný zákaz jednání** (§ 53 odst. 2)
- Nelze snižovat počet účastníků ani nabídek (§ 53 odst. 4)

77

77

Postup v ZPŘ

Zadávací dokumentace v ZPŘ

- Povinnost uveřejnění ZD na profilu zadavatele po celou dobu lhůty pro podání nabídek (53 odst. 3)
- Na ZD se uplatní téměř kompletní pravidla pro nadlimitní režim (§§ 96 až 100) – vyjma lhůt v ZPŘ

78

78

Zahájení ZPŘ

Příklad

Opakovaně vyhlašovaná VZ na stavební práce, kdy zadavatel zahájil ZŘ odesláním formuláře CZ02 do Věstníku VZ

- zakázka tedy byla zahájena v otevřeném řízení podle ust. § 56 ZZVZ (což také bylo uvedeno ve formuláři v oddíle III)

Ve stejný den byla uveřejněna ZD na profilu zadavatele jako ZPŘ (jako ZPŘ označeno jak ve „formuláři“ profilu, tak i v samotné ZD)

79

79

Zahájení ZPŘ

Příklad

Úmysl zadavatele byl zřejmě postupovat v ZPŘ

- vyhradil si dle § 53 odst. 5 ZZVZ, že uveřejnění na profilu oznámení o případném vyloučení a oznámení o výběru
- oznámení o výběru nevyhotovil v rozsahu požadavků § 123 ZZVZ

Na druhou stranu ale

- stanovil lhůtu pro podání nabídek v délce 21 pracovních dní, tj. odpovídající otevřenému řízení VZ na stavební práce
- ve formulářích (CZ02 i CZ03 uveřejněných ve VVZ uváděl vždy pouze otevření řízení (odkaz na ZPŘ nebyl ani v poznámce)

80

80

Zahájení ZPŘ

Příklad

Jasno do úmyslu zadavatele nepřinášelo ani předchozí ZŘ (zrušené z důvodu vadného rozpočtu), když zadavatel postupoval obdobně

- pro zahájení ZŘ použil formulář F02
- na profilu deklaroval VZ jako zadávanou v ZPŘ

Pravděpodobně chtěl být zadavatel více transparentní...

81

81

Zahájení ZPŘ

Příklad

Důsledky postupu zadavatele?

Viz rozhodnutí ÚOHS S0231/2018

- ...učinil dva úkony týkající se téže veřejné zakázky, kterými de iure zahájil dvě zadávací řízení...
- ...nebylo vůbec zřejmé, zda předmětnou veřejnou zakázku hodlal zadávat v otevřeném řízení, nebo ve zjednodušeném podlimitním řízení...
- ...porušil zásadu transparentnosti zakotvenou v § 6 odst.1 ZZVZ...

82

82

Zahájení ZPŘ

Doporučení:

**Při zahájení ZPŘ žádný formulář do Věstníku VZ
NEODESÍLAT**

Ale další povinnosti ohledně uveřejňování ve Věstníku VZ platí i pro ZPŘ

- uveřejnění adresy profilu zadavatele ve Věstníku VZ
- uveřejnění oznámení o výsledku ZŘ ve Věstníku VZ dle § 126 ZZVZ
- uveřejnění oznámení změny závazku dle § 222 odst. 5 a 6 ZZVZ

83

83

Zahájení VZ na části v ZPŘ

Příklad

Zadavatel vymezil jednu VZ jako funkční celek zahrnující provedení stavebních prací a dodávku vnitřního vybavení (zejm. nábytek)

Následně zadavatel zadával VZ v ZPŘ rozděleném na dvě části

Zcela v souladu se ZZVZ bylo zadávací řízení uveřejněno na profilu zadavatele

Profil však technicky neumožňoval označit, že se jedná současně o VZ na stavební práce i na dodávky

84

84

Zahájení VZ na části v ZPŘ

Příklad

Ani název veřejné zakázky nijak nenapovídal, že by součástí VZ mohla být samostatná část dodávek, určená zcela odlišnému okruhu dodavatelů než část stavební

Informace o dodávkách tak byla pouze součástí obsahu dokumentů uveřejněných na profilu

Část VZ, jejíž předmětem byla dodávka vybavení, tedy byla natolik „schovaná“, že její uveřejnění na profilu zadavatele nenaplnilo základní účel sledovaný zákonem, tedy „dostat“ informaci o možnosti ucházet se o VZ k dostatečně širokému okruhu dodavatelů z daného segmentu trhu

Postup zadavatele = porušení základních zásad § 6 ZZVZ

Nápravným opatřením bylo zrušení dané části VZ

85

85

Zahájení VŘ dle MPZ

Zadavatel může zadat zakázku:

- v otevřené výzvě *nebo*
- v uzavřené výzvě **v případě zakázek malého rozsahu**
(+ zadavatel nepodléhající ZZVZ může použít uzavřenou výzvu u zakázky na stavební práce jejíž přepokládaná hodnota je rovna nebo nižší než 20 000 000 Kč bez DPH)
- možnost použít elektronické tržiště – pak zadání nepodléhá MPZ, ale Pravidlům elektronických tržišť (bod 7.1.4 MPZ)

86

86

Zahájení VŘ dle MPZ

Zadavatel může zadat zakázku:

- Metodický dopis č. 2 k MPZ **vyjímá zadavatele nepodléhající ZZVZ** při zadávání zakázek malého rozsahu (dodávky a služby do 2 mil. bez DPH, stavební práce do 6 mil. bez DPH) **zcela z působnosti MPZ!**

- Otázka jak jej implementují jednotlivé ŘO do svých pravidel?

87

87

Zahájení VŘ dle MPZ - Otevřená výzva

Oznámení výběrového řízení uveřejní zadavatel po celou dobu trvání lhůty pro podání nabídek:

- na profilu zadavatele, nebo
- v národním elektronickém nástroji (NEN)

Usnesení vlády k povinnému využívání NEN = závazné pouze pro resorty podřízené vládě (OSS) a jimi řízené organizace (nejedná se o právní předpis)

88

88

Zahájení VŘ dle MPZ - Uzavřená výzva

Pro zakázky malého rozsahu

- výzva na nejméně 3 dodavatele k podání nabídky
- jedná se pouze o takové dodavatele, o kterých má zadavatel informace, že jsou způsobilí požadované plnění poskytnout
- prokazatelný způsob odeslání výzvy
- zadavatel nesmí vyzývat opakovaně stejný okruh zájemců, není-li to odůvodněno předmětem plnění zakázky či jinými zvláštními okolnostmi, případně zrušením předcházejícího výběrového řízení

89

89

Zahájení VŘ dle MPZ - Uzavřená výzva

Oslovení „způsobilých“ dodavatelů

- Pojem soutěžitel definuje zákon o hospodářské soutěži
- Jeden soutěžitel = majetkové propojení 25 % a více

Pokud zadavatel osloví uzavřenou výzvou propojené soutěžitele, je nutné je považovat za jeden oslovený subjekt

90

90

Lhůta pro podání nabídek v ZPŘ

Podle § 54 odst. 1 ZZVZ činí v ZPŘ lhůta pro podání nabídky nejméně 11 PD

Podle § 97 písm. b) ZZVZ musí v případě prohlídky místa plnění být lhůta vždy delší než minimální lhůta stanovená pro příslušný druh zadávacího řízení

Podle § 53 odst. 3 ZZVZ se v ZPŘ použije ust. § 96 až 100 ZZVZ obdobně (tj. „v plném rozsahu“), přičemž do neplatí pro DOBU pro prohlídku místa plnění podle § 97

91

91

Lhůta pro podání nabídek v ZPŘ

Zadavatelé o si dané ustanovení vykládají tak, že pro lhůtu v ZPŘ neplatí CELÝ § 97 ZZVZ

Jedná se však o nesprávný výklad – doba prohlídky místa plnění je řešena pouze v písm. a) ust. § 97 ZZVZ

Ustanovení § 97 písm. b) ZZVZ není z obdobného použití v ZPŘ vyňato

Nesplnění této povinnosti je častým kontrolním zjištěním

92

92

Lhůta pro podání nabídek v ZPŘ

Podle § 54 odst. 1 ZZVZ činí v ZPŘ lhůta pro podání nabídky nejméně 11 PD

V ZPŘ mohou být zadávány VZ na stavební práce do 50 mil. Kč bez DPH pro které může být minimální lhůta nedostatečná

NUTNÉ dodržet zásadu přiměřenosti dle § 6 odst. 1 ZZVZ

Současně pokud se dá předpokládat, že nabídku podá např. dodavatel oslovený při průzkumu trhu, nebo propojený s projektantem apod., nutné délkou lhůty „narovnat“ podmínky – jinak možné porušení § 6 odst. 2 ZZVZ

93

93

Lhůta pro podání nabídek v MPZ

Lhůta stanovená podle MPZ počíná dnem následujícím po uveřejnění oznámení o zahájení výběrového řízení /odeslání výzvy k podání nabídky.

Lhůta pro podání nabídek nesmí být kratší než:

- 10 dnů u zakázek malého rozsahu
- 15 dnů u zakázek vyšší hodnoty
- 30 dnů v případě zakázek, jejichž předpokládaná hodnota dosáhne nejméně hodnoty nadlimitní sektorové veřejné zakázky podle nařízení vlády č. 172/2016 Sb.

94

94

Uveřejnění zadávací dokumentace

Příklad:

na profilu zadavatele byl uveřejněn soupis prací v
needitovatelném formátu

a současně

poskytnutí editovatelného formátu soupisu prací bylo
podmíněno nepřiměřeně vysokou úhradou nákladů

95

95

Pravidla pro vysvětlení ZD

Úprava zadávacích podmínek (§ 99 ZZVZ / bod 7.3.5 MPZ)

➤ Pokud zadavatel provede úpravu zadávacích podmínek a povaha úpravy zadávacích podmínek to vyžaduje, **přiměřeně prodlouží** lhůtu pro podání nabídek, a to podle povahy provedené úpravy.

Otázka: Kolik dní je přiměřených?

Odpověď: Tolik, kolik potřebuje „běžný“ dodavatel na zapracování dané úpravy do nabídky.

➤ V případě takové změny zadávacích podmínek, která může rozšířit okruh možných dodavatelů, **prodlouží** zadavatel lhůtu tak, aby od okamžiku změny **činila celou původní délku lhůtu** pro podání nabídek.

96

96

Pravidla pro vysvětlení ZD

Příklad:

Zmírnění zadávacích podmínek a neprodloužení lhůty pro podání nabídek

- Zadavatel vypustil požadavky na ISO a zkrátil délku požadované záruky aniž by prodloužil lhůtu pro podání nabídek (o celou původní délku)

97

97

Pravidla pro vysvětlení ZD

Příklad – nezveřejnění prodloužení lhůty

Zadavatel byl v ZPŘ z důvodů žádosti o vysvětlení zadávacích podmínek nucen prodloužit lhůtu pro podání nabídek

Prodloužení lhůty pro podání nabídek zadavatel neuvedl v základním „formuláři“ zakázky na profilu zadavatele

98

98

Pravidla pro vysvětlení ZD

Příklad – nezveřejnění prodloužení lhůty

Zadavatel uvedl, že uveřejnil na profilu vysvětlení k zadávací dokumentaci č. 2, ve kterém byla uvedena informace o prodloužení lhůty pro podání nabídek

Zadavatel se obhajoval tím, že v ZZVZ není uvedeno, zda informace o prodloužení lhůty pro podání nabídek má být uvedena v základních informacích o veřejné zakázce, ale hovoří pouze o uveřejnění vysvětlení zadávací dokumentace a o prodloužení lhůty, což zadavatel učinil

99

99

Pravidla pro vysvětlení ZD

Příklad – nezveřejnění prodloužení lhůty

Dle § 99 ZZVZ musí být změna nebo doplnění zadávací dokumentace uveřejněna stejným způsobem jako zadávací podmínka, která byla změněna nebo doplněna

Podle § 53 odst. 3 ZZVZ se v ZPŘ použije ust. § 96 až 100 ZZVZ obdobně (tj. „v plném rozsahu“)

Zcela shodně se postupuje dle bodu 7.3.4 MPZ.

100

100

Otevírání, posouzení, hodnocení nabídek

V ZPŘ ukládá § 53 ZZVZ zadavateli postupovat obdobně k některým postupům nadlimitního režimu

- pro podání a hodnocení nabídek a výběr dodavatele se použijí § 107 až 110 a § 114 až 122 obdobně
- pro postup při ukončení zadávacího řízení se použijí ustanovení § 124 až 127 obdobně
- zadavatel všem účastníkům zadávacího řízení umožní na jejich žádost nahlédnout do písemné zprávy o hodnocení nabídek a pořídít si z ní výpisy, kopie nebo její opisy.

Povinná elektronická komunikace!

(v MPZ ale neplatí)

101

101

Otevírání obálek

- Při elektronické formě komunikace prostřednictvím elektronického nástroje = automatický proces zpřístupnění nabídek, není veřejné (transparentnost je zajištěna elektronickým nástrojem)
- Ve VŘ dle MPZ nemusí být veřejné ani při listinné formě nabídek – ale pokud tak zadavatel stanoví, je tím sám vázán
- Může být součástí procesu posouzení a hodnocení, tj. nemusí být samostatný protokol

102

102

Objasnění a doplnění nabídky

Podle § 46 ZZVZ lze nabídku objasnit či doplnit pokud se to netýká kritérií hodnocení

Platí princip neměnnosti nabídky – po uplynutí lhůty pro podání nabídek nemůže být nabídka měněna

Podle bodu 8.3.3 MPZ lze objasnit či doplnit veškeré nesplnění zadávacích podmínek vyjma

celkové nabídkové ceny

a/nebo

➤ údajů a informací, které jsou předmětem hodnocení

103

103

Objasnění a doplnění nabídky

Porušení zásad 3E

- Zadavatel vyloučil účastníka ZŘ z důvodu nedostatku nabídky (nepředložen výpis z živnostenského rejstříku), když bylo zjevné, že fakticky je daný požadavek splněn, aniž by předtím využil možnosti vyzvat vyloučeného uchazeče k objasnění nabídky či doplnění chybějících dokladů.
- zadavatel, zvláště veřejný, by měl při výběru dodavatele vystupovat zároveň jako řádný hospodář dodržující zásady hospodárnosti, efektivnosti a účelnosti vynaložených veřejných prostředků dle §2 písm. e) zákona o finanční kontrole

104

104

Posouzení nabídek

- ZZVZ i MPZ umožňují „předsunout“ hodnocení nabídek před jejich posouzení
- Posouzení nabídek je poté provedeno pouze u vybraného dodavatele
 - velice vhodný postup v případě „jednoduchého“ hodnocení
 - ale v případě složitějšího hodnocení může být nevhodný (*viz § 125 ZZVZ / bod 9.1.2 MPZ - nové hodnocení zadavatel musí provést, pokud by vyloučení vybraného dodavatele znamenalo podstatné ovlivnění původního pořadí nabídek*)

105

105

Mimořádně nízká nabídková cena v ZPŘ

- U ZPŘ nevyplyvá ze ZZVZ povinnost posoudit mimořádně nízké nabídkové ceny - tato úprava je obsažena v ustanovení § 113 ZZVZ, na které ustanovení § 53 ZZVZ, které upravuje ZPŘ, neodkazuje.
- Zadavatel může posuzovat mimořádně nízkou nabídkovou cenu na základě obecného ustanovení § 48 odst. 4 ZZVZ podle kterého zadavatel MŮŽE v případě MNNC vyloučit, pokud účastník cenu nezdůvodní = **nutnost vyzvat dodavatele ke zdůvodnění!** (*viz ÚOHS S0167/2018*)
- Zadavatel si může podrobnější pravidla posuzování mimořádně nízkých nabídkových cen vyhradit v zadávací dokumentaci.
- **Zcela shodně upravuje postu bod 8.3.7 MPZ**

106

106

Akciové společnosti v ZPŘ

Příklad

Vybraný dodavatel (a.s.) neměl dle OR zaknihované akcie

podle zadavatele VZ vyhlášena v ZPŘ podle § 53 ZZVZ a náleží tak do části třetí, na kterou se obecně nevztahují přísnější ustanovení části čtvrté pro nadlimitní režim

zadavatel měl za to, že pokud dodavatel nemá vydány zaknihované akcie, jde o formální nedostatek, kdy není povinen dodavatele vyloučit, když ustanovení § 48 odst. 7 ZZVZ přímo uvádí „může vyloučit“

jazykovým výkladem lze dle zadavatele dojít k závěru, že účastníka, který nedisponuje zaknihovanými akciemi, není nutné u ZPŘ vylučovat

107

107

Akciové společnosti v ZPŘ

Příklad

Vybraný dodavatel (a.s.) neměl dle OR zaknihované akcie

ustanovení § 48 odst. 7 ZZVZ sice uvádí „může vyloučit“, ale podle § 48 odst. 9 ZZVZ vyloučit musí

Otázka dopadu nesprávného postupu zadavatele?

Smyslem úpravy je patrně zamezit možnému střetu zájmů (§ 124 odst. 3 ZZVZ)?

Nebo *a-priori* eliminovat národní akciové společnosti bez zaknihovaných akcií?

108

108

Povinnosti spojené s ukončením VZ

- Oznámení o výsledku zadávacího řízení – do 30 dnů ve Věstníku VZ (platí pro ZPŘ)
- Písemná zpráva zadavatele – do 15 dnů na profilu zadavatele (platí pro ZPŘ)
- Uveřejnění smlouvy od 500 tis. Kč bez DPH na profilu zadavatele – pokud není uveřejněna v registru smluv (pouze pro veřejné zadavatele v ZPŘ i MPZ)
- Archivační povinnost – po dobu 10 let od ukončení ZŘ popř. provedení změny závazku ze smlouvy (platí pro ZPŘ i MPZ)

109

109

Změna závazku ze smlouvy

Změny závazků ze smlouvy upravuje § 222 ZZVZ / bod 9.2 MPZ

- podstatné změny závazků ze smlouvy – zakázané
- nepodstatné změny závazků ze smlouvy – přípustné

110

110

Změna závazku ze smlouvy

§ 222 odst. 3 ZZVZ / bod 9.2.1 MPZ

Podstatnou změnou závazku ze smlouvy na veřejnou zakázku je taková změna, která pokud by zadávací podmínky původního zadávacího řízení odpovídaly této změně

by umožnila účast jiných dodavatelů

by mohla ovlivnit výběr dodavatele

mění ekonomickou rovnováhu závazku ze smlouvy ve prospěch vybraného dodavatele

vede k významnému rozšíření rozsahu plnění

Ostatní změny jsou nepodstatné

Pozor: Změnu závazku lze provést i „mlčky“ (akceptováním prodlouženého termínu, proplacením dodatečných prací...)

111

111

Změna závazku ze smlouvy

222/4; 9.2.2: Změny de-minimis (limit 10 % / 15 %)

222/5; 9.2.3: Technické či ekonomické důvody (limit 50 % hodnoty změny)

222/6; 9.2.4: Okolnosti, jenž nebylo možné s náležitou péčí předvídat (limit 50 % hodnoty změny)

222/9; 9.2.6: Celkový cenový nárůst změn 5 a 6 nesmí přesáhnout 30 % hodnoty původního závazku

222/7; 9.2.5 Záměny materiálu (jen VZ na stavební práce)

222/10 Změna v osobě dodavatele (nástupnictví, vyhrazená změna v ZD - 100/2)

a dále

100/1 Vyhrazená změna v ZD

Dle výkladu MMR je možná překvalifikace změn!

112

112

Změna závazku ze smlouvy

- velice složitý výpočet
- možnost různých variant
- Možnost využít metodiku MMR:
<http://www.portal-vz.cz/cs/Jak-na-zadavani-verejnych-zakazek/Metodiky- stanoviska/Metodiky-k-zakonu-c-134-2016-Sb,-o-zadavani-verejnych-zakazek/Metodiky-specialni-k-zadavacim-rizenim>

113

113

Změna závazku ze smlouvy – termín plnění

Termín plnění

- Velice důležitý údaj pro zpracování nabídky, dojde-li dodatečně (po výběru dodavatele) k jeho podstatné změně, aniž by byla předem avizována či objektivně zdůvodněna, pak se může jednat o nepřípustnou změnu smlouvy

Výhrada klimatických podmínek

- Pokud není v ZD/Smlouvě sjednána výhrada klimatických podmínek, nemá dle rozhodovací praxe ÚOHS dodavatel nárok na prodloužení
- **pokud sjednáno prodloužení, pak podstatná změna smlouvy!**

114

114

Podstatná změna smlouvy – prodloužení termínu

Příklad

Původní dobu plnění do 31. 12. 2018 dodatkem č. 1 prodloužil do 28. 2. 2019 a dodatkem č. 2 do 15. 3. 2019 (prodlouženo o 79,7 % původního termínu plnění) zároveň těmito dodatky změnil původní výhradu v SoD:

„Obě smluvní strany se dohodly na tom, že zhotovitel nebude v prodloužení s prováděním díla po dobu, kdy vlivem povětrnostních podmínek (teploty nižší než -10 stupňů Celsia, déšť) nebylo možno v provádění díla začít a nebo pokračovat; o dobu nemožnosti provádění díla se prodlužuje termín ukončení, předání a převzetí díla a objednateli nevzniká právo na smluvní pokutu“

„Obě smluvní strany se dohodly na tom, že zhotovitel nebude v prodloužení s prováděním díla po dobu, kdy vlivem povětrnostních podmínek (teploty nižší než + 5° Celsia, déšť) nebylo možno v provádění díla začít a nebo pokračovat; o dobu nemožnosti provádění díla se prodlužuje termín ukončení, předání a převzetí díla a objednateli nevzniká právo na smluvní pokutu“,

změna ekonomické rovnováhy – podstatná změna smlouvy

115

115

Změna závazku ze smlouvy – další parametry

Další podstatné parametry smlouvy

- Platební podmínky (sjednání záloh, dílčích plateb...)
- Sankční podmínky (snížení /nevymáhání sankcí...)
- Zajišťovací podmínky (bankovní záruky...)
- Zajištění jakosti (záruční lhůty a podmínky...)

pokud sjednáno prodloužení, pak může být podstatná změna smlouvy!

116

116

Uveřejňování změn závazku ze ZPŘ

Změny závazku ze smlouvy řeší § 222 ZZVZ, který je uveden v části desáté zákona vztahující se i na podlimitní režim

Podle § 222 odst. 8 ZZVZ je případě postupu podle odstavce 5 nebo 6 zadavatel povinen do 30 dnů od změny závazku odeslat oznámení o změně závazku k uveřejnění způsobem podle § 212

Podle § 14 písm. b) vyhlášky č. 169/2016 Sb., použije zadavatel pro oznámení změny závazku dle § 222 odst. 8 ZZVZ standardní formulář F20

Povinnost uveřejnit změny závazku dle § 222 odst. 8 ZZVZ platí i pro ZPŘ

117

117

Děkuji za pozornost

I. Lukš
luks@pbnp.cz
724 374 537

24.09.2019

118

118