

bnt
attorneys-at-law

Advokáti ve střední a východní Evropě



Advokátní kancelář bnt attorneys-at-law s.r.o.

V Praze dne 12. května 2016



Vyloučení účastníka Doplnění nabídky Kvalifikační předpoklady

Mgr. Pavel Pravda, advokát, Partner

Mgr. David Fechtner, advokát, Associate



- Pro účastníka sankce
- Důvod uvedený v zákoně
- ZVZ – žádné samostatné ustanovení
- ZZVZ –samostatné ustanovení o vyloučení (§ 48) ale i jinde v textu
- ZVZ – obligatorní vyloučení



- ZZVZ – obligatorní i fakultativní vyloučení
- Zvýšení flexibility zadavatele (včetně vracení účastníka „do hry“) x snížení právní jistoty účastníků
- Riziko zneužití (porušení zásad)
- ZZVZ – v průběhu řízení možnost - následně u vybraného dodavatele povinnost – souvisí s hodnocením kvalifikace
- Zánik účasti – vyloučení + uplynutí lhůty (lhůt)



- Vada údajů / dokladů / vzorků
 - Nesplňují podmínky nebo nedoloženy
 - K žádosti neobjasněny či nedoplněny
 - Neodpovídají skutečnost + vliv na posouzení nebo naplnění kritérií
- v průběhu řízení možnost
- u vybraného dodavatele povinnost

- Neprokázaní složení jistoty – povinnost vyloučit

- Nezdůvodnění nízké nabídkové ceny – možnost vyloučit

Vyloučení účastníka



- Nezpůsobilost
- vztaženo k osobě účastníka
- důkazní břemeno zadavatel
- možnost x povinnost vyloučit
- Možnost a povinnost vyloučit
- Plnění vede k porušení předpisů – ŽP/sociální a pracovněprávní / kolektivních smluv
- Došlo ke střetu zájmů a nelze jinak napravit
- Došlo k narušení hospodářské soutěže při přípravě + nelze napravit jinak + účastník k výzvě neprokázal, že narušení hosp. soutěže nedošlo



- Možnost vyloučit
- Vadné plnění účastníka (vztah k zadavateli)
 - 3 R před zahájením
 - vážná nebo dlouhodobá porušení (i jiný zadavatel)
 - vznik škody nebo předčasné ukončení
 - netřeba soudní rozhodnutí (hodnotí a prokazuje zadavatel)
- Profesní pochybení účastníka (nejen vůči zadavateli)
 - 3 R před zahájením
 - profesní pochybení – vliv na důvěryhodnost
 - včetně disciplinárního nebo kárného potrestání



- Možnost vyloučit
- Pokus o ovlivnění rozhodnutí / pokus o získání neveřejných informací
- Zakázaná dohoda dle ZOHS (bid rigging)
 - Věrohodné informace
 - Důvodné podezření
 - Souvislost s veřejnou zakázkou



- **Self-cleaning (obnovení způsobilosti)**
- u nezpůsobilosti nebo zakázané dohody
- možnost účastníka prokázat, že obnovil svou způsobilost k účasti
- v průběhu řízení doloží, že přijal dost. nápravná opatření, zejména:
 - Uhradil dlužné částky
 - Nahradil újmu způsobenou TČ
 - Aktivně spolupracoval s orgány
- splnění posuzuje zadavatel (tj. zda opatření dostatečná)
- nevyloučí nebo předchozí vyloučení zruší



- Akciová společnost
- možnost vyloučit, pokud akcie nejsou zaknihované
- centrální depozitář CP (náklady)
- odchylně od zákona o zvýšení transparentnosti AS (pouze zrušení akcií na doručitele)
- u vybraného dodavatele – ověří dle OR
- splněn předpoklad – vyloučí!!
- zahraniční PO / AS – zadavatel požádá a stačí čestné prohlášení o vlastnících



- Transparentnost vlastnické struktury
- zadavatel povinen v zad. dokumentaci požadovat u PO:
 - identifikační údaje skutečného vlastníka – dle zákona proti praní špinavých peněz
 - doklady z nichž vyplývá vztah skutečného vlastníka s dodavatelem (VOR, seznam akcionářů, rozhodnutí o výplatě zisku, společenská smlouva)
- vybraný dodavatel – povinen doklady předložit
- pokud nepředloží – vyloučí
- pokud vyplyne střet zájmů - vyloučí



- **Základní ustanovení o zadávacích řízeních**
 - Objasnění nebo doplnění údajů (§ 46)
 - ***„Zadavatel může pro účely zajištění řádného průběhu zadávacího řízení požadovat, aby účastník zadávacího řízení v přiměřené lhůtě objasnil předložené údaje, doklady, vzorky nebo modely nebo doplnil další nebo chybějící údaje, doklady, vzorky nebo modely. Zadavatel může tuto žádost učinit opakovaně a může rovněž stanovenou lhůtu prodloužit nebo prominout její zmeškání.“***



- **Základní ustanovení o zadávacích řízeních**
 - Objasnění nebo doplnění údajů (§ 46)
 - ***„Po uplynutí lhůty pro podání nabídek nemůže být nabídka měněna ...; nabídka však může být doplněna na základě žádosti ... o údaje, doklady, vzorky nebo modely, které nebudou hodnoceny podle kritérií hodnocení. V takovém případě se doplnění údajů týkajících se prokázání splnění podmínek účasti za změnu nabídky nepovažují, přičemž skutečnosti rozhodné pro posouzení splnění podmínek účasti mohou nastat i po uplynutí lhůty pro podání nabídek.“***



- **Kvalifikace pro nadlimitní režim (§ 73 a násl.)**
 - Zadavatel **požaduje** prokázání
 - **základní způsobilosti**
 - **profesní způsobilosti** (výpis z OR; nemusí u JŘBU)
 - Zadavatel **může požadovat** prokázání
 - **profesní způsobilosti** (oprávnění k podnikání, členství v profesní samosprávné komoře, odborná způsobilost)
 - **ekonomické kvalifikace** (povinnost stanovit kritéria)
 - **technické kvalifikace** (povinnost stanovit kritéria)



- **Kvalifikace pro nadlimitní režim (§ 73 a násl.)**
 - Základní způsobilost
 - absence pravomocného odsouzení pro trestný čin je nově časově omezeno na posledních 5 let
 - zákaz plnění veřejných zakázek (black-list) **zcela chybí**
 - některé původní základní kvalifikační předpoklady byly přesunuty pod možnost vyloučit účastníka ze zadávacího řízení (viz § 48)



- **Kvalifikace pro nadlimitní režim (§ 73 a násl.)**
 - Základní způsobilost
 - Účastník může prokázat, že i přes nesplnění základní způsobilosti (§ 74) nebo naplnění důvodu nezpůsobilosti (§ 48 odst. 5 a 6) obnovil svou způsobilost k účasti v zadávacím řízení
 - například úhradou dlužných částek nebo
 - úplnou náhradou újmy způsobené spácháním trestného činu



- **Kvalifikace pro nadlimitní režim (§ 73 a násl.)**
 - **Základní způsobilost**
 - **zadavatel posoudí, zda přijatá nápravná opatření účastníka zadávacího řízení jsou dostatečná k obnovení způsobilosti dodavatele s ohledem na závažnost a konkrétní okolnosti trestného činu nebo jiného pochybení**



- **Kvalifikace pro nadlimitní režim (§ 73 a násl.)**
 - Základní způsobilost
 - zadavatel **nemusí uplatnit důvod pro vyloučení** účastníka zadávacího řízení, i když nesplnil podmínky základní způsobilosti, pokud
 - by vyloučení účastníka znemožnilo zadání VZ a
 - **naléhavý veřejný zájem**, zejména **veřejné zdraví** nebo **ochrana životního prostředí**, vyžaduje plnění VZ



- **Kvalifikace pro nadlimitní režim (§ 73 a násl.)**
 - Ekonomická kvalifikace
 - zadavatel může požadovat, aby minimální roční obrat dodavatele nebo obrat dosažený dodavatelem s ohledem na předmět veřejné zakázky, dosahoval zadavatelem určené minimální úrovni, a to nejdéle za **3 bezprostředně předcházející účetní období**
 - podmínka minimální výše ročního obratu nesmí přesahovat **dvojnásobek předpokládané hodnoty VZ**



- **Kvalifikace pro nadlimitní režim (§ 73 a násl.)**
 - Technická kvalifikace
 - kritéria technické kvalifikace stanoví zadavatel za účelem prokázání **lidských zdrojů, technických zdrojů** nebo **odborných schopností a zkušeností** nezbytných pro plnění VZ v odpovídající kvalitě
 - **zadavatel může považovat technickou kvalifikaci za neprokázanou, pokud prokáže, že dodavatel má protichůdné zájmy, které by mohly negativně ovlivnit plnění VZ**



- **Kvalifikace pro nadlimitní režim (§ 73 a násl.)**
 - Technická kvalifikace
 - seznam významných dodávek nebo významných služeb poskytnutých za poslední 3 roky před zahájením zadávacího řízení **včetně uvedení ceny** a doby jejich poskytnutí a identifikace objednatele
 - **zadavatel může stanovit, že budou zohledněny doklady i za dobu delší než poslední 3 roky před zahájením zadávacího řízení, pokud je to nezbytné pro zajištění přiměřené úrovně hospodářské soutěže**



- **Kvalifikace pro nadlimitní režim (§ 73 a násl.)**
 - Technická kvalifikace
 - přehled o řízení **dodavatelského řetězce** a systémy sledování dodavatelského řetězce, které dodavatel bude moci uplatnit při plnění veřejné zakázky
 - zadavatel může požadovat **provedení kontroly technické kapacity** (za předpokladu, že služby, které mají být poskytnuty, jsou složité nebo jsou požadovány pro zcela zvláštní účely)



- **Kvalifikace pro nadlimitní režim (§ 73 a násl.)**
 - Požadavek na prokázání kvalifikace poddodavatele (§ 85)
 - „zadavatel může požadovat, aby účastník zadávacího řízení předložil doklady prokazující základní způsobilost a profesní způsobilost jeho poddodavatelů“
 - „zadavatel může požadovat nahrazení poddodavatele, který neprokáže splnění zadavatelem požadovaných kritérií způsobilosti nebo u kterého zadavatel prokáže důvody jeho nezpůsobilosti podle § 48 odst. 5“



- **Kvalifikace pro nadlimitní režim (§ 73 a násl.)**
 - Požadavek na prokázání kvalifikace poddodavatele (§ 85)
 - „pokud nedojde k nahrazení poddodavatele podle a zadávací řízení není do té doby ukončeno, může zadavatel účastníka vyloučit“



- **Základní ustanovení o zadávacích řízeních**
 - Předložení dokladů (§ 45)
 - ZZVZ nadále předpokládá překládání prostých kopií dokladů
 - zadavatel je oprávněn požadovat v rámci objasnění předložení originálu nebo ověřené kopie
 - **doklady v cizím jazyce je nově možno předložit s prostým překladem do českého jazyka** (ověřený překlad se předkládá pouze v případě pochybností)



- **Kvalifikace pro nadlimitní režim (§ 73 a násl.)**
 - Doklady o kvalifikaci (§ 86)
 - „pokud zadavatel nestanoví v zadávací dokumentaci jinak, může dodavatel v žádosti o účast, předběžné nabídce nebo nabídce nahradit předložení dokladů čestným prohlášením“
 - „před uzavřením smlouvy si zadavatel od vybraného dodavatele vždy vyžádá předložení originálů nebo ověřených kopií dokladů o kvalifikaci, pokud již nebyly v zadávacím řízení předloženy“



- **Kvalifikace pro podlimitní režim (§ 52 a násl.)**
 - Pro zadání veřejné zakázky v podlimitním režimu může zadavatel použít
 - **zjednodušené podlimitní řízení** (s výjimkou veřejné zakázky na stavební práce, jejíž předpokládaná hodnota přesáhne 50 000 000 Kč); nebo
 - **druhy zadávacích řízení pro nadlimitní režim** (v takovém případě zadavatel postupuje (až na některé výjimky dle § 52) podle části čtvrté ZZVZ definující nadlimitní režim



- **Kvalifikace pro podlimitní režim (§ 52 a násl.)**
 - U **zjednodušeného podlimitního řízení** může zadavatel použít jednotlivá pravidla pro zadávací řízení pro nadlimitní režim (včetně kvalifikace).
 - Společná ustanovení o kvalifikaci platná pro nadlimitní režim se pro zjednodušené podlimitní řízení použijí obdobně (§ 81 – 85 a § 87 – 88).
 - Doklady o kvalifikaci lze nahradit **čestným prohlášením**.



Děkujeme za pozornost!

Mgr. Pavel Pravda, advokát, Partner

pavel.pravda@bnt.eu

Mgr. David Fechtner, advokát, Associate

david.fechtner@bnt.eu

Tel.: +420 222 929 301

Fax: +420 222 929 309

www.bnt.eu