

Některé aspekty nového zákona o veřejných zakázkách

Nová právní úprava - hlavní změny v novém zákoně

- ▶ Změna názvu a terminologie
- ▶ Výjimky z povinnosti zadávat veřejné zakázky v režimu zákona
- ▶ Předběžná oznámení a zdůvodnění veřejné zakázky
- ▶ Lhůty
- ▶ Změny v druzích řízení
- ▶ Kvalifikace a hodnocení,
- ▶ Uzavření a změny smlouvy, vícepráce
- ▶ Uveřejňování

Změna základních principů zákona

- ▶ Změna koncepce právní úpravy - zahrnutí koncesí
- ▶ Lepší oddělení veřejných a sektorových zakázek
- ▶ Návaznost na směrnice EU - zejména v oblasti nadlimitních zakázek
- ▶ Zlepšení postavení zadavatele x větší riziko
- ▶ Rozhodovací praxe

Změna systematiky a terminologie

- ▶ Zákon obsahuje úpravu relevantní pro veřejné zakázky i koncese
- ▶ Uchazeč = Účastník zadávacího řízení
- ▶ Kvalifikace = Podmínky účasti (povinné, nepovinné, profesní)
- ▶ Dodatečné informace k zadávacím podmínkám = Vysvětlení zadávacích podmínek
- ▶ Rámcová dohoda = Rámcová smlouva
- ▶ Sektorová zakázka = veřejná zakázka zadávaná sektorovým zadavatelem

Rozšíření katalogu výjimek

- ▶ bezpečnostní výjimky
- ▶ jde-li o právní služby, 1. které poskytuje advokát v rámci zastupování klienta v soudním, rozhodčím, smírčím nebo správním řízení před soudem, tribunálem nebo jiným veřejným orgánem nebo v řízení před mezinárodními orgány pro řešení sporů, 2. které poskytuje advokát při přípravě na řízení uvedená v bodě 1, nebo pokud okolnosti nasvědčují tomu, že dotčená věc se s vysokou pravděpodobností stane předmětem řízení uvedeného v bodě 1, 3. které musí poskytovat notář na základě jiného právního předpisu v rámci osvědčování a ověřování listin, nebo 4. při kterých na základě jiného právního předpisu, byť i příležitostně, vykonává dodavatel veřejnou moc,
- ▶ jde-li o úvěr nebo zápůjčku
- ▶ Výjimky pro podlimitní veřejné zakázky

Další faktické výjimky z povinnosti zadávat veřejné zakázky v režimu zákona

► Vertikální a horizontální spolupráce (in-house)

Za zadání veřejné zakázky se nepovažuje uzavření smlouvy, kterou **uzavírá veřejný zadavatel s jinou právnickou osobou jako dodavatelem**, pokud

- a) sám nebo společně s jinými veřejnými zadavateli ovládá tuto osobu obdobně jako své vnitřní organizační jednotky,
- b) v takto ovládané osobě nemá majetkovou účast jiná osoba než ovládající veřejný zadavatel nebo ovládající veřejní zadavatelé a
- c) více než 80 % celkové činnosti takto ovládané osoby je prováděno při plnění úkolů, které jí byly svěřeny ovládajícím veřejným zadavatelem ...

Za zadání veřejné zakázky se nepovažují případy, kdy **ovládaná právnická osoba uzavře smlouvu s dodavatelem**, v němž nemá přímou majetkovou účast žádná soukromá osoba a který je a) veřejným zadavatelem, který ji ovládá, nebo b) jinou právnickou osobou ovládanou veřejným zadavatelem podle písmene a).

Za zadání veřejné zakázky se nepovažuje uzavření smlouvy výlučně **mezi veřejnými zadavateli** (omezení veřejnými potřebami a tržním podílem)

Další faktické výjimky z povinnosti zadávat veřejné zakázky v režimu zákona

▶ Změny smlouvy

Za podstatnou změnu závazku ze smlouvy na veřejnou zakázku se nepovažuje změna, která nemění celkovou povahu veřejné zakázky a jejíž hodnota je

- a) nižší než finanční limit pro nadlimitní veřejnou zakázku a
- b) nižší než 10 % původní hodnoty závazku, nebo 15 % původní hodnoty závazku ze smlouvy na veřejnou zakázku na stavební práce, která není koncesí.

Pokud bude provedeno více změn, je rozhodný součet hodnot všech těchto změn

▶ Dodatečné práce

Práce jejichž potřebu nemohl zadavatel jednající s náležitou péčí předvídat.

30% limit

- ▶ Možnost kumulace různých výjimek? (vícepráce, změny smlouvy dle § 222 odst. 4 a 6 NZVZ)
- ▶ Veřejné zakázky malého rozsahu

Určení předpokládané hodnoty veřejné zakázky

- ▶ (Nově) Do předpokládané hodnoty veřejné zakázky se zahrne hodnota všech plnění, která mohou vyplývat ze smlouvy na veřejnou zakázku
- ▶ (Současný ZVZ) Předpokládanou hodnotou veřejné zakázky se pro účely tohoto zákona rozumí zadavatelem předpokládaná výše peněžitého závazku vyplývající z plnění veřejné zakázky, který je zadavatel povinen stanovit pro účely postupu v zadávacím řízení před jeho zahájením.
- ▶ Oslabení výjimky uvedené v § 13 odst. 8 současného ZVZ (dodávky s proměnlivou hodnotou)
- ▶ Nový institut tržních konzultací (§ 33 NZVZ)

Předběžná oznámení, odůvodnění veřejné zakázky a lhůty

- ▶ Předběžné oznámení není povinné (§33)
- ▶ Předběžné oznámení je způsobilé zkrátit lhůtu pro podání nabídek
- ▶ Vypuštěna povinnost zdůvodňovat veřejnou zakázku

- ▶ Dochází k významnému zkrácení lhůty pro podání nabídek
 - ZPŘ (11 pracovních dnů)
 - Otevřené řízení (dle hodnoty, možnost zkrácení v případě, že bylo zveřejněno předběžné oznámení)
 - Užší řízení (dle hodnoty, v případě zveřejnění předběžného oznámení možnost zkrácení), možnost zkrácení v naléhavé situaci

Změny v druzích řízení

▶ ZPŘ

- Zvýšení limitu pro ZPŘ na stavební práce
- Odpadá povinnost oslovovat 5 dodavatelů, zůstává jako možnost
- Možnost výběru nabídky na základě posouzení vlastností dodavatele nikoliv plnění
- Možnost vyžadování originálů dokumentů po celou dobu řízení
- Možnost stanovení kvalifikace mimo taxativní ustanovení zákona

▶ Otevřené a užší řízení

- Jen marginální změny

▶ Společná

- Možnost prokazovat skutečnosti odkazem na informační systémy veřejné správy
- Blokace pro uzavření smlouvy i ve vazbě na vyloučení účastníka
- Dostupnost ZD (vše na web, výjimka jedině to co nelze technicky vyvěsit, prodloužení lhůty)

Nové možnosti vyloučení dodavatele

- ▶ Účastník zadávacího řízení se dopustil v posledních 3 letech od zahájení zadávacího řízení závažných nebo dlouhodobých pochybení při plnění dřívějšího smluvního vztahu se zadavatelem zadávané veřejné zakázky, nebo s jiným veřejným zadavatelem, která vedla k vzniku škody, předčasnému ukončení smluvního vztahu nebo jiným srovnatelným sankcím.
- ▶ Střet zájmů
- ▶ Narušení hospodářské soutěže

Kvalifikace

- ▶ Zjednodušení prokazování základních kvalifikačních předpokladů Možnost požadovat prokázání ekonomické kvalifikace
- ▶ Osoby, jejichž prostřednictvím je prokazována kvalifikace prokazují základní a profesní způsobilost (omezení rozdílu mezi poddodavatelem a členy sdružení, společné ručení)
- ▶ Subdodavatel musí splnit povinné podmínky účasti
- ▶ Možnost vyloučit reference nepřímých dodavatelů
- ▶ Možnost požadavků na způsobilost poddodavatelů, kterými není prokazována kvalifikace
- ▶ Místo smlouvy o společnosti jednostranný závazek
- ▶ Přímé platby poddodavatelům

Hodnocení

- ▶ Možnost hodnocení kvalifikace
- ▶ Důraz na ekonomické hodnocení nabídek (poměr ceny a kvality)

Zadavatel musí v zadávací dokumentaci stanovit pravidla pro hodnocení nabídek, která zahrnují

- a) kritéria hodnocení,
- b) metodu vyhodnocení nabídek v jednotlivých kritériích a
- c) váhu nebo jiný matematický vztah mezi kritérii.

Hodnocení

- ▶ Kritériem kvality mohou být zejména
 - a) technická úroveň,
 - b) estetické nebo funkční vlastnosti,
 - c) uživatelská přístupnost,
 - d) sociální, environmentální nebo inovační aspekty,
 - e) organizace, kvalifikace nebo zkušenost osob, které se mají přímo podílet na plnění veřejné zakázky v případě, že na úroveň plnění má významný dopad kvalita těchto osob,
 - f) úroveň servisních služeb včetně technické pomoci, nebo
 - g) Pod

Zadavatel může rovněž stanovit pevnou cenu a hodnotit pouze kvalitu nabízeného plnění.

Uzavření smlouvy a vícepráce

- ▶ Nutnost zveřejnit celé obchodní podmínky, de facto povinnost stanovit vzor smlouvy
- ▶ Po skončení zadávacího řízení je zadavatel povinen uzavřít smlouvu
- ▶ Rozšířené možnosti zadavatele požadovat součinnost před uzavřením smlouvy
- ▶ Vyhrazené změny smlouvy
- ▶ Změny dodavatele
- ▶ Uvolnění možnosti provádět změnu smluvních podmínek bez zadávacího řízení

Předčasné ukončení smlouvy

- ▶ Zadavatel může závazek ze smlouvy na veřejnou zakázku vypovědět nebo od ní odstoupit rovněž v případě, že smlouva neměla být uzavřena, neboť
 - a) vybraný dodavatel měl být vyloučen z účasti v zadávacím řízení,
 - b) vybraný dodavatel před zadáním veřejné zakázky předložil údaje, dokumenty, vzorky nebo modely, které neodpovídají skutečnosti a měly nebo mohly mít vliv na výběr dodavatele, nebo
 - c) výběr dodavatele souvisí se závažným porušením povinnosti členského státu ve smyslu čl. 258 Smlouvy o fungování Evropské unie, o kterém rozhodl Soudní dvůr Evropské unie.

Námitky

- ▶ Lhůta 15 dnů (proti zadávacím podmínkám do podání nabídek)
 - ▶ Není nutné zdůvodňovat újmu
 - ▶ Zadavatel nesmí uzavřít smlouvu s dodavatelem
- a) před uplynutím lhůty pro podání námitek proti rozhodnutí o vyloučení účastníka zadávacího řízení, o výběru dodavatele nebo proti úkonu dobrovolného oznámení o záměru uzavřít smlouvu,
- b) do doby doručení rozhodnutí o námitkách stěžovateli, byly-li námitky podány,
- c) před uplynutím lhůty pro podání návrhu na zahájení řízení o přezkoumání úkonů zadavatele, pokud podané námitky odmítl,
- d) ve lhůtě 60 dnů ode dne zahájení řízení o přezkoumání úkonů zadavatele, pokud byl návrh na zahájení řízení podán včas; zadavatel však může i v této lhůtě smlouvu uzavřít, pokud Úřad návrh zamítl nebo bylo správní řízení vedené o návrhu zastaveno a takové rozhodnutí nabylo právní moci.

Přechodná ustanovení

- ▶ Dokončení zadávacího řízení
- ▶ Dokončení správního řízení
- ▶ Posuzování změn smlouvy
- ▶ Předběžná oznámení

Odpovědnost zadavatele

- ▶ Kdo je zadavatel?
- ▶ Odpovědnost v případě jmenování hodnotící komise
- ▶ Odpovědnost za správnost stanovení zadávacích podmínek (zákaz přenosu na dodavatele)
- ▶ Roviny odpovědnosti (neuplatnění pracovněprávní limitace při úmyslném zavinění)

Trestně právní odpovědnost

- ▶ Subsidiarita trestněprávní represe
- ▶ Zavinění, subjekty trestných činů
- ▶ Skutkové podstaty

Porušení předpisů o pravidlech hospodářské soutěže - bude potrestán, kdo poruší závažným způsobem závazná pravidla zadávacího řízení

Sjednání výhody při zadání veřejné zakázky - kdo v souvislosti se zadáním veřejné zakázky, v úmyslu způsobit jinému škodu nebo opatřit sobě nebo jinému prospěch sjedná některému dodavateli, soutěžiteli nebo účastníku dražby přednost nebo výhodnější podmínky na úkor jiných dodavatelů nebo soutěžitelů.

Pletichy při zadání veřejné zakázky a při veřejné soutěži - přiměje jiného, aby se zdržel účasti v zadávacím řízení, slíbí nebo poskytne prospěch za to, že se zdrží, žádá nebo přijme prospěch za to že se sám zdrží, vyvíjí činnost směřující k zadání za nepřiměřeně vysokou cenu

Děkuji za pozornost