

NEJČASTĚJŠÍ POCHYBENÍ ZADAVATELŮ PŘI ZADÁVÁNÍ VEŘEJNÝCH ZAKÁZEK DLE ZZVZ Z POHLEDU KONTROLNÍ PRAXE CENTRA



Neuveřejnění internetové adresy profilu zadavatele ve Věstníku veřejných zakázek v souladu s § 214 ZZVZ

PŘEDMĚT POCHYBENÍ

Porušení § 214 odst. 1 ve spojení s porušením zásad transparentnosti, rovného zacházení a zákazu diskriminace ukotvených v § 6 odst. 1 a odst. 2 zákona č. 134/2016 Sb., o zadávání veřejných zakázek, v platném znění (dále jen „ZZVZ“), tím, že zadavatel před zahájením zadávacího řízení neodešle internetovou adresu profilu zadavatele, na které hodlá uveřejnit informace a dokumenty k veřejné zakázce, k uveřejnění ve Věstníku veřejných zakázek. V důsledku toho se informace na profilu zadavatele nepovažují za uveřejněné podle ZZVZ, což vede k tomu, že

- se o zadávacím řízení nemusí dozvědět všichni potenciální dodavatelé, kteří mohou podat nabídku, a
- tím může dojít k ovlivnění výběru nejhodnější nabídky.

Současně dochází k porušení § 53 odst. 1 ZZVZ u zjednodušeného podlimitního řízení a § 96 odst. 1 ZZVZ u všech druhů zadávacích řízení, v případech, kdy se na ně vztahuje.



POPIS POCHYBENÍ

Dle § 214 odst. 1 ZZVZ internetovou adresu profilu zadavatele zadavatel odešle k uveřejnění ve Věstníku veřejných zakázek (dále jen „VVZ“) způsobem podle § 212 ZZVZ. Informace na profilu zadavatele se považují za uveřejněné podle tohoto zákona nejdříve od okamžiku uveřejnění internetové adresy profilu zadavatele ve VVZ. Tedy nejprve musí být internetová adresa profilu zadavatele uveřejněna ve VVZ a teprve poté může zadavatel uveřejnit informace ke svým veřejným zakázkám na tomto profilu. Pokud tak učiní dříve, jednoznačně porušil ZZVZ, stejně jako v případě, že internetová adresa profilu zadavatele ve VVZ není vůbec uveřejněna.

Cílem samotného institutu profilu zadavatele je zajištění vysoké míry transparentnosti prostřednictvím zveřejnění informací o identitě zadavatele a rozhodných skutečnostech zadávacího řízení, které jsou uveřejňovány prostřednictvím jednotlivých dokumentů a které má zadavatel povinnost dle ZZVZ uveřejnit. Uveřejněním adresy profilu zadavatele prostřednictvím VVZ jakožto portálu, který je bez omezení veřejně dostupný, dochází k zamezení zakládání profilů zadavatele, které jsou obtížně dohledatelné.

Chybný postup zadavatele ve svém důsledku vede ke zvýhodnění těch potenciálních dodavatelů, kteří se sami snaží nějakým způsobem informace o veřejných zakázkách najít a svojí vlastní činností (nad rámec předpokládaný ZZVZ) profil zadavatele naleznou, popřípadě se o něm dozvědí z jiných než zákonem předvídaných zdrojů (např. užitím internetového vyhledávače, z nabídky portálů sbírajících informace o veřejných zakázkách či díky osobním kontaktům).

Tato netransparentnost zakládající nerovný přístup k potencionálním dodavatelům je pak způsobilá ovlivnit počet podaných nabídek a tedy i výběr nejhodnější nabídky. Výše popsáním způsobem tedy zadavatel poruší zásady transparentnosti, rovného zacházení a zákazu diskriminace, které jsou ukotveny v § 6 odst. 1 a odst. 2 ZZVZ.



DOPLŇUJÍCÍ INFORMACE

Profilem zadavatele je elektronický nástroj, který umožňuje neomezený dálkový přístup a na kterém zadavatel uveřejňuje informace a dokumenty ke svým veřejným zakázkám, jak je uvedeno v § 28 odst. 1 písm. j) ZZVZ.

Elektronický nástroj je obecně definován v § 28 odst. 1 písm. i) ZZVZ a další náležitosti elektronického nástroje jsou stanoveny v § 213 odst. 4 ZZVZ. Dle odst. 4 uvedeného paragrafu ZZVZ zadavatel musí zajistit, aby elektronické nástroje, jejichž prostřednictvím jsou úkony při zadávání veřejných zakázek uskutečňovány, prokazatelně splňovaly požadavky stanovené tímto zákonem a prováděcími právními předpisy. Splnění požadavků na elektronické nástroje lze vždy prokázat certifikátem shody, který vydal subjekt posuzování shody akreditovaný vnitrostátním akreditačním orgánem na základě jiného právního předpisu.

Podrobnosti týkající se elektronických nástrojů jsou dále obsaženy ve vyhlášce **č. 260/2016 Sb., o stanovení podrobnějších podmínek týkajících se elektronických nástrojů, elektronických úkonů při zadávání veřejných zakázek a certifikátu shody.**



VYBRANÁ SOUVISEJÍCÍ JUDIKATURA / ROZHODNUTÍ ÚOHS

Usnesení ÚOHS č.j. ÚOHS-34486/2020/500/JBě ze dne 29. 10. 2020:

„Z ustanovení § 214 odst. 1 zákona pak vyplývá, že informace na profilu zadavatele lze považovat za uveřejněné podle zákona nejdříve od okamžiku uveřejnění internetové adresy profilu zadavatele ve Věstníku veřejných zakázek. Aby se tedy profil zadavatele stal aktivním, je zadavatel povinen internetovou adresu profilu zadavatele odeslat k uveřejnění ve Věstníku veřejných zakázek, a to způsobem podle § 212 zákona. V šetřeném případě však zadavatel neodeslal k uveřejnění ve Věstníku veřejných zakázek příslušný formulář stanovený prováděcím právním předpisem, kterým by ve Věstníku veřejných zakázek oznámil internetovou adresu svého profilu zadavatele, konkrétně národní formulář CZ 05 „Oznámení profilu zadavatele“, a nemá tedy zřízen profil zadavatele ve smyslu § 28 odst. 1 písm. j) zákona. Lze tedy konstatovat, že veškeré informace uveřejněné na stránce zadavatele na Tenderareně, tj. na internetové adrese <https://tenderarena.cz/dodavatel/seznam-profilu-zadavatele/detail/Z0004676m>, včetně výzvy k podání nabídek na šetřenou veřejnou zakázku, nelze považovat za uveřejněné podle zákona. S ohledem na výše uvedené proto nelze postup zadavatele směřující k zadání veřejné zakázky považovat za zadávací řízení ve smyslu § 3 písm. a) zákona, jelikož nedošlo k zahájení zjednodušeného podlimitního řízení zákonem předvídaným způsobem.“

(Dostupné na <https://www.uohs.cz/cs/verejne-zakazky/sbirky-rozhodnuti/detail-16991.html>)

Rozsudek Krajského soudu v Brně č. j. 62 Af 50/2011-72 ze dne 15. února. 2012:

„Úkolem zásady transparentnosti je zajištění toho, aby zadávání veřejných zakázek probíhalo průhledným, právně korektním a předvídatelným způsobem za předem jasně a srozumitelně stanovených podmínek. (...) Porušením této zásady pak je jakékoli jednání zadavatele, které způsobuje nečitelnost zadávacího řízení.“

Rozsudek Krajského soudu v Brně č. j. 31Af 82/2012–82 ze dne 23. ledna 2013:

„Zásada rovného a transparentního zacházení a zásada nediskriminace ve vztahu ke všem uchazečům o veřejnou zakázku je jedním ze základních principů, které musí zadavatel aplikovat v procesu zadávání veřejné zakázky. Ke všem potencionálním uchazečům o veřejnou zakázku musí být přístupováno ze strany zadavatele stejným způsobem a není přípustné nastavit takové podmínky zadávacího řízení, které by určitý okruh uchazečů favorizovaly.“



SOUVISEJÍCÍ PRÁVNÍ PŘEDPISY

Vyhláška č. 168/2016 Sb., o uveřejňování formulářů pro účely zákona o zadávání veřejných zakázek a náležitostech profilu zadavatele

§ 15 odst. 1 a 2

„Zadavatel použije k uveřejnění informací ve Věstníku veřejných zakázek, které se týkají profilu zadavatele,

- a) národní formulář CZ 05 „Oznámení profilu zadavatele“ uvedený v příloze č. 5 k této vyhlášce pro oznámení profilu zadavatele,*
- b) národní formulář CZ 06 „Zrušení/zneaktivnění profilu zadavatele“ uvedený v příloze č. 6 k této vyhlášce pro zrušení či zneaktivnění profilu zadavatele.“*

„Zadavatel zajistí, aby internetová adresa profilu zadavatele uveřejněná ve Věstníku veřejných zakázek odkazovala přímo na internetovou stránku, na které jsou uveřejněny informace o veřejných zakázkách výhradně tohoto zadavatele.“



DOPORUČENÍ

Ze všech výše popsaných důvodů doporučuje Centrum zadavatelům, aby jako profil zadavatele používali nejlépe certifikované elektronické nástroje, popřípadě takové, u kterých budou mít jistotu, že splňují stanovené požadavky. Je to zadavatel, kdo musí prokázat, že tomu tak je. Nelze tedy jako elektronický nástroj, respektive profil zadavatele užívat běžné webové stránky zadavatele. Profil zadavatele musí být pak vždy před zahájením zadávacího řízení uveřejněn ve VVZ. Dodržením uvedeného postupu se zadavatel vyhne porušení ZZVZ a riziku uplatnění finanční opravy ze strany poskytovatele dotace.