

Zadávání veřejných zakázek na projekty oprav dopravní infrastruktury po povodních 2013 z OPD

1. V režimu zákona – jednací řízení bez uveřejnění - popis stavu

Postupovat v jednacím řízení bez uveřejnění může zadavatel podle § 23 odst. 4 písm. b) zákona, jestliže je veřejnou zakázku nezbytné zadat v krajně naléhavém případě, který zadavatel svým jednáním nezpůsobil a ani jej nemohl předvídat, a z časových důvodů není možné zadat veřejnou zakázku v jiném druhu zadávacího řízení.

Jednací řízení bez uveřejnění zahajuje zadavatel odesláním písemné výzvy k jednání v jednacím řízení bez uveřejnění, v níž oznámí dodavateli nebo určitému omezenému počtu zájemců svůj úmysl zadat veřejnou zakázku v tomto zadávacím řízení.

Písemná výzva k jednání v jednacím řízení bez uveřejnění musí obsahovat alespoň:

- a) informaci o předmětu veřejné zakázky,
- b) identifikační údaje zadavatele,
- c) zadávací dokumentaci nebo podmínky přístupu či poskytnutí zadávací dokumentace podle § 48; to neplatí, pokud jde o případy podle § 23 odst. 4 písm. b), odst. 5 písm. c) až e), odst. 8 písm. b) nebo odst. 10 písm. a) a c),
- d) nebude-li jednání vedeno písemně pak i místo, den a hodinu konání prvního jednání včetně uvedení, v jakém jazyce bude jednáno,
- e) způsob a zásady jednání, bude-li jednání vedeno s více zájemci,
- f) termín posledního možného jednání, a to zejména s přihlédnutím ke lhůtě pro podání nabídek,
- g) lhůtu a místo pro podání nabídek, pokud nemají být tyto údaje dohodnuty až v rámci jednání,
- h) požadavky na prokázání splnění kvalifikace, může-li být zadavatelem prokázání splnění kvalifikace požadováno, a
- i) údaje o hodnotících kritériích podle § 78, pokud nejsou uvedeny v zadávací dokumentaci a není-li veřejná zakázka zadávána jedinému zájemci.

Je-li v jednacím řízení bez uveřejnění jednáno s více zájemci, nesmí zadavatel sdělovat zájemci údaje týkající se podmínek a návrhů uvedených jiným zájemcem bez jeho předchozího souhlasu.

V rámci jednání je zadavatel oprávněn dohodnout s vyzvanými zájemci i jiné podmínky plnění veřejné zakázky, než které byly uvedeny ve výzvě k jednání či v zadávací dokumentaci. Jakákoliv změna podmínek plnění veřejné zakázky však musí i nadále splňovat předpoklady pro použití jednacího řízení bez uveřejnění – § 23 zákona.

Při posouzení a hodnocení nabídek zadavatel postupuje přiměřeně podle ustanovení zákona, která se týkají posouzení a hodnocení nabídek a ukončení zadávacího řízení (Část Druhá, Hlava VII a VIII

zákona). O každém jednání zadavatel v rámci zásady transparentnosti vyhotoví protokol o jednání, v němž popíše průběh každého jednotlivého jednání.

Dle § 71 odst. 1 zákona veřejný zadavatel, který zadává veřejnou zakázku v jednacím řízení bez uveřejnění není povinen ustanovit komisi pro otevírání obálek a veškerá práva a povinnosti související s otevíráním obálek plní zadavatel.

Dle § 74 odst. 1 zákona veřejný zadavatel nemusí v případě jednacím řízení bez uveřejnění ustanovit ani hodnotící komisi.

Je-li veřejná zakázka zadávána jedinému zájemci, je zřejmé, že pořízení dokumentace o jednání bude jednodušší, oproti jednacím řízení bez uveřejnění, kdy zadavatel výzvou osloví více zájemců, resp. jedná s více zájemci.

Výše uvedeným způsobem lze postupovat v období, kdy je nezbytně nutné vykonávat záchranné práce a neodkladné činnosti.

Zadání veřejné zakázky v jednacím řízení bez uveřejnění by v objektivně odůvodněných případech bylo možno akceptovat i po skončení stavu nebezpečí, resp. stavu nouze, pokud by taková zakázka byla zadána v krajně naléhavém případě, který zadavatel svým jednáním nezpůsobil a ani jej nemohl předvídat, a z časových důvodů není možné zadat veřejnou zakázku v jiném druhu zadávacího řízení. Krajní naléhavost lze spatřovat v tom, že při ohrožení života nebo zdraví lidí či kvůli hrozcím škodám nelze z časového hlediska dodržet běžné, zákonem stanovené postupy zadávání veřejných zakázek. Zde by se jednalo o takové práce, které směřují k odstraňování následků škod, jako je např. zprovoznění důležitých železničních tratí a pozemních komunikací.

Lze tedy konstatovat, že zadání veřejné zakázky v jednacím řízení bez uveřejnění podle § 23 odst. 4 písm. b) zákona lze použít pouze v případech, kdy je zadavatel nucen v co nejkratší době řešit určitý závažný problém (např. oprava poškozené důležité komunikace). V této souvislosti je však nutno zdůraznit, že posouzení, zda se jedná o „krajně naléhavý případ“, nemůže být postaveno pouze na subjektivním názoru či domněnce zadavatele, nýbrž musí být založeno na zcela objektivních a doložitelných skutečnostech.

2. Riziko zneužití § 23 odst. 4 písm. b) zákona

V dalším období vyvstane nepochybně řada potřeb, které sice s přírodní katastrofou bezprostředně souvisí, nebude se však již jednat o krajně naléhavý případ, který je nezbytnou podmínkou pro aplikaci ustanovení § 23 odst. 4 písm. b) zákona, tj. pro zadání veřejné zakázky v jednacím řízení bez uveřejnění. V těchto případech již budou použity standardní postupy pro zadávání veřejných zakázek. Zneužití ustanovení § 23 odst. 4 písm. b) zákona by dle metodických pokynů EK vedlo ke 100% korekci.

3. Podmínky nad rámec zákona pro umožnění financování zakázek na opravy dopravní infrastruktury po povodních 2013 zadaných v JŘBU

- provedení průzkumu trhu a získání alespoň 3 „nabídek“ s jasným naceněním a deklarovaným zájmem provést plnění za podmínek stanovených zadavatelem

- okruh subjektů oslovovaných v rámci průzkumu trhu nesmí být zcela totožný s okruhem oslovených subjektů u již provedených průzkumů trhu v rámci zadávání zakázek na opravu škod vzniklých povodněmi 2013
- není možné zahájit zadávací řízení jiným způsobem než písemnou výzvou
- v případě výzvy jednomu zájemci, musí být výzva adresována nejvýhodnější „nabídce“ z průzkumu trhu
- vyhlášení zadávacího řízení (oslovení) nejpozději do 30.6.2013, ve výjimečných případech kdy dodržení tohoto termínu není možné, podrobně zdůvodnit proč se stále jedná o krajně naléhavý případ
- doporučujeme současně s rozhodnutím o výběru nejvhodnější nabídky žádost zadavatele o vzdání se práva na podání námitek proti tomuto rozhodnutí
- uzavření smlouvy a zahájení stavebních prací bezprostředně, v co možná nejkratším termínu
- podrobné zdůvodnění proč je nezbytné zadat zakázku v čase, ve kterém není možno realizovat jiný typ zadávacího řízení.

4. Další povinnosti podřízených organizací ministerstva dopravy u nadlimitních veřejných zakázek zadávaných v JŘBU dle § 23 odst. 4 písm. b) zákona

V souladu s usnesením vlády č. 246 ze dne 10. dubna 2013 následně po zahájení jednání o uzavření smlouvy informovat ministerstvo dopravy s tím, že součástí informace bude odůvodnění použití výjimky.

5. Zadávání zakázek na opravy dopravní infrastruktury po povodních 2013 mimo režim zákona

Závazné postupy pro zadávání zakázek spolufinancovaných ze zdrojů EU, nespádajících pod aplikaci zákona č. 137/2006 Sb., o veřejných zakázkách v platném znění nenabízejí postup analogický k § 23 odst. 4 písm. b) zákona. Je tedy nutné dodržet tyto postupy, případně je možné postupovat v režimu zákona, a pokud jsou splněny zákonné podmínky, zadávat v režimu JŘBU na základě § 23 odst. 4 písm. b) zákona.

Tento pokyn nabývá účinnosti dnem 10. června 2013.