

www.prvnizpravy.cz www.klinikazdravi.cz www.best4man.cz www.epravo.cz

epravo.cz

65152. Ve veřejných zakázkách od září pozor na prokazování kvalifikace



řízení.

Cílem tohoto příspěvku není rozbor novely zákona o veřejných zakázkách (dále jen „Zákon“) a koncesního zákona, provedené zákonem č. 179/2010 Sb. (dále jen „Novela“), o které již bylo mnohokrát a na různých místech pojednáno, ale cílem je upozornit na jeden praktický problém z Novely vyplývající. Jedná se o poměrně citlivou problematiku prokazování splnění kvalifikačních předpokladů – citlivou zejména ze strany dodavatelů podávajících nabídky nebo žádosti o účast, kteří jsou při nesprávném či nedostatečném prokázání splnění kvalifikace vyloučeni z účasti v zadávacím řízení. Náš příspěvek se pak zaměřuje na otázku prokázání základních kvalifikačních předpokladů dodavateli zapsanými v seznamu kvalifikovaných dodavatelů; níže uvedené poznámky se vztahují kromě zadávacích řízení vedených podle Zákona i na koncesní

WEINHOLD LEGAL

Pro splnění kvalifikace jsou dodavatelé povinni mimo jiné prokázat splnění základních kvalifikačních předpokladů podle § 53 Zákona. V rámci současných snah o reformu práva veřejného zadávání byl katalog základních kvalifikačních předpokladů uvedený v prvním odstavci citovaného ustanovení Novelou s účinností od 15. září 2010 rozšířen o tři nová kritéria: nově (i) budou dodavatelé – právnické osoby povinny předložit seznam společníků nebo členů (písm. k), (ii) dodavatelé – akciové společnosti budou muset mít vydány pouze akcie na jméno a budou povinny předložit aktuální seznam akcionářů ve lhůtě podle § 52 Zákona (písm. m) a (iii) všichni dodavatelé (bez ohledu na to, zda se jedná o právnickou či fyzickou osobu) budou povinni předložit seznam zaměstnanců nebo členů statutárních orgánů, kteří v posledních třech letech pracovali u zadavatele a byli v posici s rozhodovací pravomocí pro rozhodování o veřejných zakázkách (písm. l). Všechny tyto nové kvalifikační předpoklady se prokazují čestným prohlášením.

Podíváme-li se na výše uvedené nové kvalifikační požadavky, zjistíme, že se od těch do-savadních liší už svou povahou: dosud byly základní kvalifikační předpoklady koncipovány jako určité konkrétní skutečnosti na straně dodavatele (nebyl pravomocně odsouzen, vůči jeho majetku neprobíhá insolvenční řízení, nemá nedoplatky na daních a pojistném, nebyl disciplinárně potrestán, není veden v rejstříku...) prokazované požadovaným způsobem (výpisem z evidence Rejstříku trestů, čestným prohlášením, potvrzením příslušného orgánu...). Nové kvalifikační předpoklady pak vyžadují i předložení některých korporátních dokumentů; není zřejmé, proč Zákon vyžaduje, aby seznam společníků či seznam akcionářů, tj. korporátní dokumenty běžně vedené příslušnými obchodními společnostmi, měly formu čestného prohlášení. Pomineme však legislativní kvalitu, obchodní smysl a soulad uvedených požadavků s evropským právem a zaměříme se na jejich vazbu na seznam kvalifikovaných dodavatelů.

Podle § 127 odst. 1 písm. a) Zákona prokáží dodavatelé předložením výpisu ze seznamu kvalifikovaných dodavatelů v nabídce nebo žádosti o účast splnění základních kvalifikačních předpokladů podle § 53 odst. 1 (Zákon doslova říká, že výpis „nahrazuje“ prokázání splnění základních kvalifikačních předpokladů). Zároveň platí zásada, že dodavatel zapsaný v seznamu kvalifikovaných dodavatelů není povinen opětovně prokazovat splnění základních kvalifikačních předpokladů, s výjimkami stanovenými v dalších odstavcích § 130. Novela však žádným způsobem (a to ani v přechodných ustanoveních) neřeší vazbu nových základních kvalifikačních předpokladů na zápis v seznamu kvalifikovaných dodavatelů a na použití výpisů z tohoto seznamu dodavatelů v nabídkách či žádostech o účast.

Tedy na příklad, zda se na dodavatele zapsané v seznamu kvalifikovaných dodavatelů vztahuje požadavek na oznámení změny údajů zapsaných v seznamu, která by jinak měla za následek neprokázání splnění základních kvalifikačních předpokladů – s ohledem na 15denní zákonnou lhůtu pro podání žádosti o změnu zápisu by bylo možné očekávat, že do 30. září 2010 bude Ministerstvo pro místní rozvoj jako správce seznamu zavaleno žádostmi o změnu zápisu reagujícími na Novelu ze strany dodavatelů, kteří nebudou riskovat vyskrtnutí ze seznamu. Stejně tak není řešen způsob použití výpisů ze seznamu kvalifikovaných dodavatelů ve vazbě na výše uvedené v zadávacích řízeních zahájených po 15. září 2010.

Zásadním průlomem do zásady, že výpis nahrazuje prokázání splnění základních kvalifikačních předpokladů, je dále požadavek podle § 53 odst. 1 písm. l) Zákona na předložení seznamu zaměstnanců nebo členů statutárních orgánů dodavatele, kteří v posledních 3 letech pracovali pro zadavatele. Z povahy tohoto požadavku vyplývá, že jej nelze prokázat jednorázově při zápisu dodavatele do seznamu kvalifikovaných dodavatelů a nelze jej ani obecně potvrdit v rámci požadavku na každoroční oznámení toho, že nedošlo ke změně údajů zapsaných v seznamu podle § 130 odst. 4 Zákona, ale splnění tohoto kvalifikačního předpokladu může být prokazováno vždy jen vůči konkrétnímu zadavateli. Praktický dopad bude dalekosáhlý: dodavatelům (a to jakýmkoli – fyzickým i právnickým osobám) již pro prokázání základních kvalifikačních předpokladů nebude postačovat pouze výpis ze seznamu

kvalifikovaných dodavatelů, ale budou jej muset doplnit o požadovaný seznam zaměstnanců (resp. členů statutárního orgánu), a to i v případě, že tento seznam nebude obsahovat žádnou položku. Jinak se vystavují nebezpečí sankce ve formě vyloučení z účasti v zadávacím řízení. Zejména dodavatelům s větším množstvím zaměstnanců uvedený požadavek také zvýší administrativu spojenou s evidencí předchozích pracovních posic svých zaměstnanců a statutárních orgánů.

Přestože lze jen přivítat veškeré změny Zákona vedoucí ke zvýšení efektivity a transparentnosti veřejného zadávání, není zcela zřejmé, zda výše uvedené změny (ostatně doplněné do Novely v rámci pozměňovacích návrhů poslanců) jsou systémovým řešením nejpalčivějších problémů dnešní právní úpravy. Věřme, že se touto problematikou budou zabývat příslušné orgány, v jejichž gesci se oblast veřejných zakázek a koncesí nachází, a že přijmou dostatečně včas – před nabytím účinnosti Novely dne 15. září 2010 – taková opatření, která výše uvedené otázky vyjasní. Podle posledních informací by měla Poslanecká sněmovna Parlamentu České republiky projednat poslanecký návrh zákona podaný dne 9. srpna 2010, který by všechny výše uvedené nové základní kvalifikační předpoklady ze Zákona odstranil; s ohledem na naléhavost věci je navržena zrychlená schvalovací procedura, tj. aby byl návrh zákona schválen již v prvním čtení. Jistě bude zajímavé sledovat další legislativní snahy v oblasti veřejného zadávání.

Jan Turek

Weinhold Legal, v. o. s.

Charles Square Center
Karlovo náměstí 10
120 00 Praha 2

Tel.: +420 225 385 333
Fax: +420 225 385 444
email: wl@weinholdlegal.com

© EPRAVO.CZ – Sbirka zákonů, judikatura, právo | www.epravo.cz

Autor: Jan Turek (Weinhold Legal)
18.8.2010

Další články:

- [Institut osoby blízké v silničním provozu z hlediska ústavního a mezinárodního práva](#)
- [Ve veřejných zakázkách od září pozor na prokazování kvalifikace](#)
- [Absence věřitelského popěrného práva je vadou systému insolvenčního práva](#)
- [Přímá volba presidenta v ČR a její možnosti](#)
- [Souhrn významných legislativních událostí 9.8. – 15.8. 2010](#)
- [Zrychlení správního soudnictví](#)
- [Určité aspekty právní úpravy nadací v České republice, ve Francii, v Německu a v Rakousku](#)
- [Poslání odborových organizací](#)
- [Právní kvalifikace PPP projektů jako koncesí a nejednotné posuzování koncesí v aplikační praxi orgánu dohledu](#)
- [Souhrn významných legislativních událostí 2.8. – 8.8. 2010](#)
- [Postavení dominantního věřitele v insolvenční - přitěžující okolnost?](#)

© epravo.cz, a.s. 1999-2010, ISSN 1213-189X