



Inovativní (jednací) postupy při zadávání veřejných zakázek Řízení s prvky jednání

Ondřej Chmela, advokát
Deloitte Legal s.r.o., advokátní kancelář
18. května 2023

Úvod

Řízení s prvky jednání

Kdy a proč přistoupit k řízení s prvkem jednání – předpoklady:

- Nedostupnost připraveného řešení na trhu, ale lze jej připravit
- Neschopnost definovat požadované řešení z důvodu jeho složitosti
- Neznalost možností řešení
- Případně není zřejmé, zda nějaké řešení vůbec existuje (není to zřejmé nikoliv u zadavatele subjektivně, ale objektivně z hlediska „lidských vědomostí“)

Ověření předpokladů např. v rámci PTK?



Předběžné tržní konzultace

Jak naložit s výsledkem?

Zadavatel zjistí na základě PTK, že:

- Řešení na trhu existuje a lze jej využít pro naplnění jeho potřeb – pak se lze vrátit do úvah o využití řízení bez jednacního prvku
- Řešení na trhu by mohlo existovat, ale zatím není připraveno na přesné splnění potřeb zadavatele – je potřeba jej customizovat / individualizovat atd.
- Ukazuje se, že možných přístupů k řešení je vícero, ale není zřejmé, který přístup je vhodný právě pro zadavatele
- Trh řešení vůbec nenabízí, zatím se vůbec nevyvíjelo, nebo se vyvíjelo dosud neúspěšně – v takových případech lze rozhodně doporučit vedení PTK i s potenciálními zahraničními dodavateli, nejen v rámci českého trhu, aby se ověřilo, zda nejde jen o nějakou výjimku mezi českými dodavateli

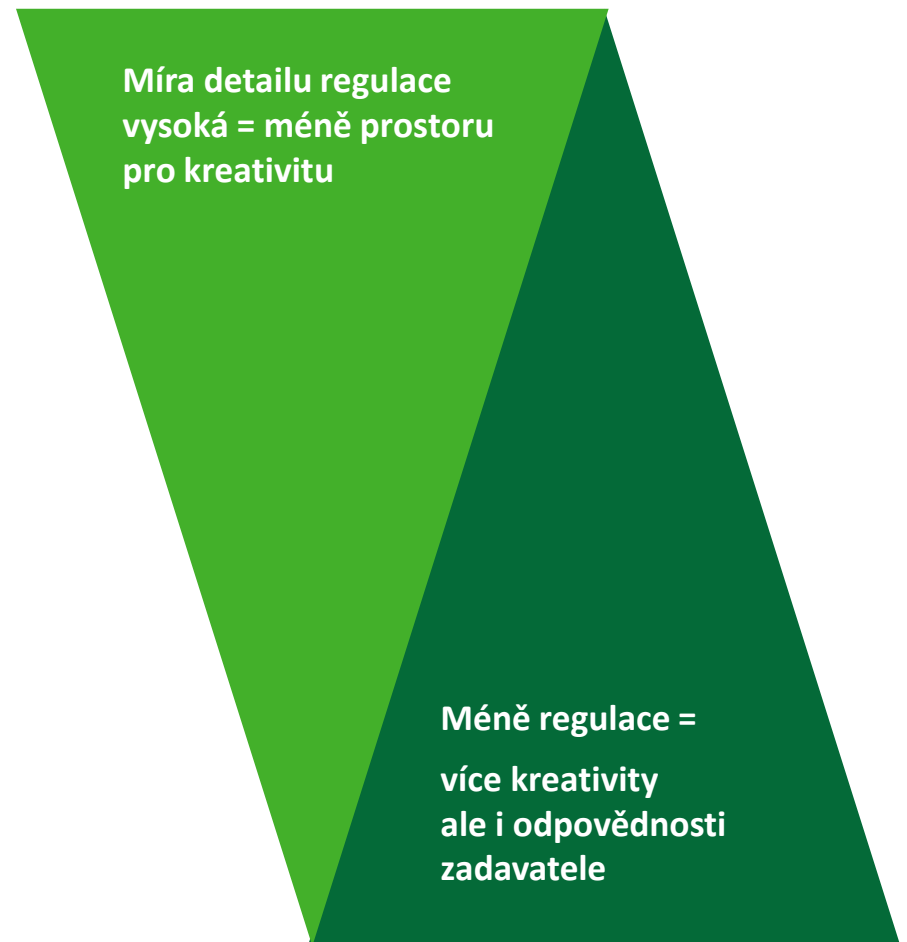
Pozor - nezaměňovat cíle PTK a JŘSU:

1. zadavatelé mají někdy sklony v rámci PTK něco „vyjednávat“ – PTK slouží ke vzájemné výměně informací
2. informace získané v rámci PTK nejsou nijak závazné a s tím je třeba k nim přistupovat – nejedná se o žádné předběžné nabídky, kterými by se dodavatelé zavazovali, že nabídnou plnění za určitých podmínek. Není tedy možné klást jakkoliv k tíži dodavatelů, pokud do samotného řízení nabídnou plnění za jiných podmínek, než prezentovali v rámci PTK

Druhy zadávacích řízení s jednacím prvkem

Míra regulace vs. potřeba kreativity a odpovědnosti zadavatele

- **Jednací řízení s uveřejněním**
 - **Řízení se soutěžním dialogem**
 - Jednací řízení bez uveřejnění
 - **Řízení o inovačním partnerství**
 - Řízení pro zadání zakázky ve zjednodušeném režimu
-
- **Scénář soutěže + obsazení rolí** – nejen počet kol, ale také odborné zázemí pro vedení jednání a pro různý vývoj situace
 - **Udržení transparentnosti procesu**



Zjevné výhody jednacního prvku

ZPĚTNÁ VAZBA Z TRHU

- Okamžitá a závazná reakce dodavatele v rámci jednotlivých kol např. v JŘSU (např. inovativní přístupy, licenční podmínky, platební podmínky, korporátní „červené linie“ zejm. u nadnárodních společností)
- Interakce je velkou výhodou oproti jednosměrné komunikaci např. v otevřeném řízení

ÚČAST ZAHRANIČNÍCH DODAVATELŮ

- Lepší práce se zahraničními dodavateli, kteří se často neorientují v podmínkách veřejného zadávání - možnost moderace a „edukace“ dodavatelů v průběhu procesu – upozornění na to, co se smí a co se nesmí

Častá úskalí jednacího prvku

ČASOVÁ NÁROČNOST

- Vyžaduje přípravu na jednotlivá kola jednání
- Na druhou stranu ve výsledku může čas ušetřit - není nutná tak detailní příprava technických podkladů, protože zůstává prostor pro doladění „bílých míst“ v rámci jednání) + dodavatelé nemusí zdržovat žádostmi o vysvětlení typicky u smluvních podmínek, jako v otevřeném řízení, protože vědí, že budou mít prostor k projednání

ODBORNÁ NÁROČNOST

- Proti zadavateli často stojí špičkoví odborníci v daném segmentu, je proto nezbytné mít odpovídající zázemí
- Zajištění termínů dostupnosti klíčových odborníků pro jednání (v praxi se osvědčuje rozdělení na části technické, právní apod.)



Jednací řízení s uveřejněním / Soutěžní dialog

- Podmínky viz § 60 ZZVZ – shodně pro JŘSU i SD:

a) potřeby zadavatele nelze uspokojit bez úpravy na trhu dostupných plnění,

b) součástí plnění veřejné zakázky je návrh řešení nebo inovativní řešení,

c) veřejná zakázka nemůže být zadána bez předchozího jednání z důvodu zvláštních okolností vyplývajících z povahy, složitosti nebo právních a finančních podmínek spojených s předmětem veřejné zakázky, nebo

d) nelze stanovit technické podmínky odkazem na technické dokumenty podle § 90 odst. 1 a 2.

- Soutěžní dialog = zadavatel **hledá způsob řešení** svých potřeb (§ 69 odst. 1 ZZVZ) vs. JŘSU = **způsob řešení zadavatel zná**, hledá dodavatele, který toto řešení upraví pro potřeby zadavatele (předběžné nabídky) a vyjednávají se parametry tohoto řešení
- Pokud zadavatel nepopisuje detailní technické požadavky, spíše **akcentuje své potřeby** = > **preference použití soutěžního dialogu**.
- Zadávací podmínky nejsou způsobilé pro otevřené řízení a zadavatel by zřejmě obtížně realizoval JŘSU (není vymezen předmět plnění, bez detailního popisu požadavků na technické řešení by mohl být například velký rozptyl mezi způsoby řešení).
- Z pozice zadavatele nutno obhájit **objektivní nemožnost** přesně vymežit požadavky na plnění
- Pokud potřeby zadavatele nedokáže naplnit ani JŘSU ani SD, protože tyto **potřeby přesahují současné možnosti trhu** (či „lidské poznání“) a není jistota, že se podaří předmět veřejné zakázky vůbec splnit, je na místě zvážit **řízení o inovačním partnerství**. Inovační partnerství by nemělo přinášet **řešení již známá** (u jiných zadavatelů či v zahraničí), v takovém případě **chybí potřebný prvek nejistoty**, který je obecně spjat s výzkumem a vývojem.

Deloitte. Legal

Deloitte označuje jednu či více společností globální sítě členských společností Deloitte Touche Tohmatsu Limited („DTTL“) a jejich dceřiné a přidružené subjekty (souhrnně „organizace Deloitte“). Společnost DTTL (rovněž označovaná jako „Deloitte Global“) a každá z jejích členských společností a jejich přidružených subjektů je samostatným a nezávislým právním subjektem, který není oprávněn zavazovat nebo přijímat závazky za jinou z těchto členských společností a jejich přidružených subjektů ve vztahu k třetím stranám. Společnost DTTL a každá členská společnost a přidružený subjekt nese odpovědnost pouze za své vlastní jednání či pochybení, nikoli za jednání či pochybení jiných členských společností či přidružených subjektů. Společnost DTTL služby klientům neposkytuje. Více informací najdete na adrese www.deloitte.com/about.

Společnost Deloitte je předním poskytovatelem služeb v oblasti auditu a jiných ověřovacích služeb, daňového a právního poradenství, podnikového a finančního poradenství a poradenství v oblasti rizik, které využívá téměř 90 % společností umístěných v žebříčku Fortune Global 500® a tisíce dalších soukromých společností. Naši odborníci dosahují měřitelných a spolehlivých výsledků, které pomáhají posílit důvěru veřejnosti v kapitálové trhy, umožňují klientům transformovat se a prosperovat a ukazují cestu k silnější ekonomice, spravedlivější společnosti a udržitelnému rozvoji. Deloitte čerpá ze své více než 175leté historie a působí ve více než 150 zemích a regionech. Chcete-li se dozvědět více o způsobu, jakým více než 415 000 odborníků Deloitte na celém světě dělá věci, které mají smysl, navštivte www.deloitte.com.

Toto sdělení a veškeré jeho přílohy jsou určeny pouze pro interní distribuci mezi pracovníky společnosti Deloitte Touche Tohmatsu Limited („DTTL“), globální sítě jejích členských společností a jejich přidružených subjektů (souhrnně „organizace Deloitte“). Toto sdělení může obsahovat důvěrné informace a je určeno výhradně pro použití jednotlivcem nebo subjektem, kterému je určeno. Pokud nejste zamýšleným příjemcem, neprodleně nás o tom, prosím, informujte, toto sdělení žádným způsobem nepoužívejte a poté je i všechny jeho kopie ve svém systému smažte.

Společnost DTTL, její členské společnosti, přidružené subjekty, zaměstnanci ani zástupci nenesou odpovědnost za jakékoliv ztráty nebo škody vzniklé přímo nebo nepřímo v důsledku spoléhání se na toto sdělení jakoukoli osobou. Společnost DTTL, její členské společnosti a jejich přidružené subjekty jsou samostatnými a nezávislými právními subjekty.

© 2023 Pro více informací kontaktujte Deloitte Česká republika.

