

15.8.2011



ÚŘAD PRO OCHRANU HOSPODÁŘSKÉ SOUTĚŽE



UOHSX003PMVP

STANOVISKO K DOTAZU

Číslo jednací:
ÚOHS-D207/2011/VZ-12349/2011/520/EMa

Vyřizuje/linka/fax:
Ing. Eva Marečková/832/115

V Brně dne:
15.8.2011

Úřad pro ochranu hospodářské soutěže (dále jen „Úřad“) obdržel Vaši žádost o poskytnutí stanoviska k aplikaci zákona č. 137/2006 Sb., o veřejných zakázkách, ve znění pozdějších předpisů (dále jen „zákon“), a to požadavkům týkajícím se zvláštních podmínek na plnění veřejné zakázky zejména v sociální oblasti, v oblasti zaměstnanosti nebo v oblasti životního prostředí.

Vaše žádost obsahuje dotaz, zda zadavateli nehrozí žádné riziko, pokud vyřadí z hodnocení nabídek takovou, která nebude splňovat zvláštní podmínku – zaměstnání minimálně 10 % z řad dlouhodobě nezaměstnaných.

Dále uvádíte, že ve smyslu § 44 odst. 8 zákona zadavatel požaduje v rámci zvláštních podmínek, aby alespoň 10 % z celkového počtu pracovníků dodavatele, kteří se budou podílet na plnění veřejné zakázky, pocházel z řad dlouhodobě nezaměstnaných osob, tj. uchazečů o zaměstnání, kteří byli bezprostředně před započítáním plnění veřejné zakázky evidováni úřadem práce po dobu alespoň 5 měsíců. Podmínku dodavatel splní, pokud tyto osoby prokazatelně ukončí evidenci na úřadě práce v souvislosti s uzavřením pracovněprávního vztahu s dodavatelem.

Součástí nabídky musí být prohlášení uchazeče o tom, že nejméně 10 % osob, které se budou podílet na plnění veřejné zakázky, přijme do pracovního poměru či na dohodu o pracích konaných mimo pracovní poměr, z řad dlouhodobě nezaměstnaných osob. Vybraný uchazeč před podpisem smlouvy se zadavatelem předloží seznam osob, s nimiž uzavřel pracovněprávní vztah v souvislosti s plněním veřejné zakázky potvrzený místně příslušným úřadem práce, a zároveň předloží prohlášení o celkovém počtu osob, které se budou na plnění veřejné zakázky podílet.

K Vašemu dotazu uvádí Úřad následující obecné stanovisko.

Podle § 6 zákona je zadavatel povinen při postupu podle tohoto zákona dodržovat zásady transparentnosti, rovného zacházení a zákazu diskriminace.

Zadavatel může podle § 44 odst. 8 zákona v zadávacích podmínkách uvést též požadavky týkající se zvláštních podmínek na plnění veřejné zakázky, a to zejména v sociální oblasti, v oblasti zaměstnanosti nebo v oblasti životního prostředí.



Zákon stanoví obligatorní náležitosti zadávací dokumentace (§ 44 zákona), přičemž zadavatel může v zadávací dokumentaci uvést jakékoliv objektivní, transparentní a nediskriminační požadavky na plnění veřejné zakázky.

V případě Vámi uváděné zvláštní podmínky, tedy, že nejméně 10 % osob, které se budou podílet na plnění veřejné zakázky, přijme vybraný uchazeč z řad dlouhodobě nezaměstnaných osob, je možné konstatovat, že ustanovení § 44 odst. 8 zákona dává zadavateli možnost takovou zvláštní podmínku stanovit. Je však nezbytné, aby tato zvláštní podmínka zaručovala rovný přístup ke všem potenciálním uchazečům a nebyla teritoriálně omezená.

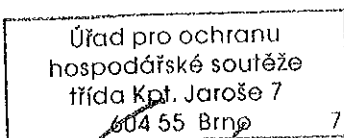
Zároveň Úřad upozorňuje, že v praxi mohou vznikat pochybnosti v souvislosti s kontrolou průběhu plnění veřejné zakázky právě těmito zaměstnanci, kteří by se podle zadávacích podmínek měli rekrutovat z řad dlouhodobě nezaměstnaných, a to i v závislosti na skutečnosti, že se počet zaměstnanců vybraného uchazeče podílejících se na plnění veřejné zakázky může v jejím průběhu s ohledem na charakter plnění konkrétní veřejné zakázky měnit. Není tedy zřejmé, zda bude možné ošetřit situaci, aby se tito zaměstnanci podíleli na celém průběhu plnění veřejné zakázky, resp., zda s ohledem na charakter plnění konkrétní veřejné zakázky budou tito zaměstnanci „potřeba“ k plnění veřejné zakázky v celém jejím průběhu. V souvislosti se stanovením této zvláštní podmínky mj. vzniká rovněž otázka, jak bude řešena situace v případě, že se takový zaměstnanec dopustí porušení pracovní kázně, či dojde k přerušení nebo ukončení pracovního poměru ze strany zaměstnance, tj. zda je zaměstnavatel (vybraný uchazeč) schopen zajistit opětovné plnění předmětu veřejné zakázky z 10 % dlouhodobě nezaměstnanými v případě, kdy se mu počet těchto zaměstnanců v průběhu plnění veřejné zakázky sníží pod předem požadované množství 10 %, ať už z důvodů vzniklých na straně zaměstnance či zaměstnavatele. Lze tedy obecně uvést, že stanovením této zvláštní podmínky budou na zadavatele kladeny zvýšené nároky na ošetření kontroly průběhu plnění veřejné zakázky konkrétními osobami tak, aby bylo možné zpětně zkontrolovat a doložit, zda byla tato zvláštní podmínka vybraným uchazečem při realizaci předmětu veřejné zakázky splněna.

S ohledem na uvedené skutečnosti musí zadavatel zvážit, zda uvedená podmínka bude plnit funkci, kterou zadavatel sleduje a zda tedy má vůbec takovou podmínku stanovit či nikoliv.

Úřad dodává, že nemůže při těchto úvahách suplovat roli zadavatele, neboť odpovědnost za zpracování zadávacích podmínek, za jejich úplnost a vhodnost vzhledem k požadovanému předmětu plnění veřejné zakázky spočívá na zadavateli.

Závěr, zda konkrétní zadávací řízení bylo či nebylo realizováno v souladu se zákonem, by však mohl být vysloven pouze v rámci správního řízení.

S pozdravem



Edita Štarhová

ředitelka odboru veřejných zakázek II