Dobrý den,

chtěla bych Vás požádat o právní radu k následujícímu dotazu:

V případě veřejných zakázek v režimu zákona č. 137/2006 Sb. bychom chtěli využít co nejefektivněji nástroj E-ZAK pro doručování písemností v rámci zadávacích řízení (zjednodušená podlimitní řízení a otevřená podlimitní řízení).

Jde zejména o dotační zakázky na stavební práce, kdy je nezbytnou nutností nabídky předkládat v listinné podobě. Velká část uchazečů, které oslovujeme, stále není v systému E-ZAK doregistrována. V případě zjednodušeného podlimitního řízení poté v zadávací dokumentaci nastavujeme fikci doručení – uveřejněním daného dokumentu na profilu zadavatele a současně určujeme, že uchazeč je povinen profil sledovat. Tento krok však řeší pouze doručování veřejných dokumentů – jako např. Oznámení o výběru nejvhodnější nabídky, případně zrušení zadávacího řízení, ale už neřeší doručení dokumentů, které zasíláme pouze individuální komunikací jednotlivým uchazečům. Jde zejména o dokumenty – jako Rozhodnutí o vyloučení, vysvětlení podané nabídky atd., které nechceme zveřejňovat, ale zaslat pouze adresátovi. Pokud je však adresátem společnost, nebo fyzická osoba, která se do E-ZAKu neodregistrovala, není možné takovýto dokument E-ZAKem účinně doručit?

1.      Lze z takovém případě, za moment doručení, považovat u zjednodušeného podlimitního řízení, datum odeslání dokumentu přes E-ZAK a měl by tento krok oporu v zákoně? Nebo je nutné počítat datum, kdy se zobrazí první přístup uchazeče ke zprávě v E-ZAKu, kde by však bylo potřeba společnost donutit k doregistraci. A má případně alespoň tento způsob doručení oporu v zákoně.

2.      Jak by to bylo v případě otevřeného podlimitního řízení s fikcí doručení veřejných dokumentů a s doručením v rámci individuální komunikace prostřednictvím E-ZAK?

Snahou je ušetřit co nejvíce administrativních kroků a vyhnout se duplicitnímu odesílání jednak přes E-ZAK, pak u právních společností - přes datovou schránku a u fyzických osob přes e-mail, případně ještě poštou.

Děkuji za Vaši radu.

Dobrý den,

elektronický nástroj EZAK samozřejmě můžete využít k doručování písemností. I my jej využíváme ke kompletní administraci zadávacího řízení, doposud s tím žádný poskytovatel dotace, ani UOHS problém neměl (byť někdy musíme vysvětlit princip fungování nástroje).

Obecně v zákoně č. 137/2006 Sb., o veřejných zakázkách (ZVZ) je uplatňován princip hmotněprávního doručování. Opakem je procesněprávní doručování, které využívá např. Správní řád. V rámci hmotněprávního doručování je tak např. dokumenty nutné doručit do určitého data, nestačí pouhé datum odeslání dokumentu (nabídky). Dále, v případě hmotněprávního doručování jsou dokumenty doručeny okamžikem, kdy jsou doručeny do sféry vlivu adresáta. V případě elektronického nástroje EZAK se dokument dostává do sféry vlivu adresáta okamžikem doručení do schránky v EZAKu příslušného adresáta (zadavatele, dodavatele). O této skutečnosti přijde adresátovi i emailové upozornění. Okamžik odeslání i doručení je totožný. Povinností dodavatele je si schránku v nástroji hlídat, podobně jako schránku klasickou poštovní.

Více jsme se teoretické stránce problému věnovali ve vyjádření, které Vám zasílám. Z vyjádření mj. vyplývá, že se nepoužije právní úprava doručování prostřednictvím datové schránky.

Některé dokumenty umožňuje ZVZ doručit jejich uveřejněním - oznámení o výběru nejvhodnější nabídky a vyloučení uchazečů v ZPŘ, jiné je třeba jim odeslat a doručit (v EZAKu zprávou). Kde zákon používá formulaci "zadavatel odešle" je dle mého názoru zadavatel povinen uchovávat doklady o odeslání a kde používá formulaci "zadavatel doručí" je povinen navíc uchovávat doklady o doručení písemnosti. V EZAKu nám ale odeslání a doručení v podstatě splývá.

Otázkou je, jak naložit s nezaregistrovanými, pouze předregistrovanými dodavateli. Dle mého názoru je nejlepší dodavatele k registraci donutit, poté je již doručení neoddiskutovatelný fakt - dodavatel při vytváření registrace stvrdí registraci svým elektronickým podpisem, schránka v EZAKu tedy vede ke kontrétní identifikované osobě.

Pokud použijete elektronického příjmu nabídek, k podání nabídky se dodavatel musí zaregistrovat - není tedy problém s neregistrovanými dodavateli. V případě ZPŘ, kde posíláte výzvu přes EZAK nezaregistrovaným dodavatelům, doporučuji poslat výzvu ještě další cestou - emailem, poštou s výzvou k provedení doregistrace. Pokud je v ZD podmínka, že komunikace probíhá pouze přes EZAK, registraci např. i k podání žádosti o dodatečnou informaci musí předregistrovaní dodavatelé dokončit. U ZPŘ se dá uvažovat tím směrem, že ZVZ požaduje odeslání výzev pěti dodavatelům. I předregistrovaným dodavatelům dojde na email zpráva, že mají v EZAKu zprávu, i jim dojde výzva k dokončení registrace. Dá se říci, že k odeslání výzvy dojde, navíc zákonem uznávanou formou (elektronickým nástrojem v dle § 148 a 149 ZVZ).

Pokud kombinujete např. komunikaci výlučně přes EZAK a listinné nabídky, je vhodné část dokumentace dát na vyžádání, tím opět donutíte dodavatele k registraci. Prakticky to provedete tak, že veřejnou dokumentaci dáte do sekce kvalifikační dokumentace - dostupná bez omezení a část (např. projektovou dokumentaci) dáte do zadávací dokumentace - na vyžádání. Na tento trik přišel jeden z našich zákazníků.

Ještě k dotazům:
1. Dle mého názoru je datem doručení datum odeslání zprávy. Datum prvního přečtení není rozhodující.
2. Nejsem si vědom, že by se dokumenty v OŘ doručovaly uveřejněním na profilu zadavatele (nahráním do sekce veřejné dokumenty). Je potřeba využít zprávy - hromadné či individuální.

Na závěr malé povzdechnutí: Pokud by zákonodárce jasně a jednoduše definoval principy doručování v ZVZ, nemuseli by s tím mít zadavatelé i kontrolní orgány takové problémy a dotazy podobného typu by vůbec nevznikaly a mezery v zákoně by nemusely být vyplňovány výše uvedenými výkladovými konstrukcemi.

Doufám, že je takováto odpověď dostatečná, v případě nejasnosti mi zavolejte (až v pondělí, v pátek mám dovolenou).

Přeji hezký den