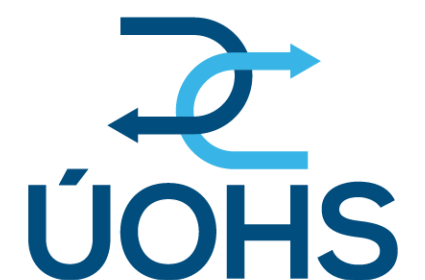


# ZAJÍMAVOSTI V ROZHODOVACÍ PRAXI ÚOHS V OBLASTI VEŘEJNÝCH ZAKÁZEK VE ZDRAVOTNICTVÍ V ČR

doc. JUDr. PhDr. Petr Mlsna, Ph.D.  
předseda Úřadu pro ochranu hospodářské soutěže



# ÚŘAD PRO OCHRANU HOSPODÁŘSKÉ SOUTĚŽE

## Rozhodování

- snaha ÚOHS rozhodovat tak, aby zadání veřejných zakázek vzešlo z férové soutěže a nedocházelo k diskriminaci na trhu
- snaha ÚOHS o **rozumné a méně formalistické rozhodování** v oblasti dozoru (minimalizace zbytečného rušení zadávacích řízení) → **pseudospory, kobercové nálety**

## Edukační/metodická podpora

ÚOHS není primárně metodickým orgánem pro oblast zadávání veřejných zakázek, nicméně jeho snahou je zasadit se o budování férového a poučeného zadavatelského i dodavatelského prostředí

- **Výkladová stanoviska a metodiky** (i ve spolupráci s MMR)

- **Osvěta**

metodické dny veřejného zadávání

účast na seminářích a konferencích – zefektivnění zadavatelského prostředí

sociální sítě:

[https://twitter.com/UOHS\\_CZ](https://twitter.com/UOHS_CZ)

<https://www.linkedin.com/company/uohscz>

<https://www.facebook.com/UOHS.cz>



# ÚŘAD PRO OCHRANU HOSPODÁŘSKÉ SOUTĚŽE

**Metodické doporučení ÚOHS pro nákup léčivých přípravků v režimu zákona o zadávání veřejných zakázek)**

<https://www.uohs.cz/cs/verejne-zakazky/metodicka-cinnost/vykladova- stanoviska-a- metodiky.html>



Metodické doporučení Úřadu pro  
ochranu hospodářské soutěže  
pro nákup léčivých přípravků  
v režimu zákona o zadávání  
veřejných zakázek

---



# Veřejné zakázky ve zdravotnictví

## Čím jsou charakteristické veřejné zakázky ve zdravotnictví?

Zahrnují široké spektrum předmětu plnění. Od běžného typu plnění, které se prolíná jakýmkoliv „standardním“ sektorem až po plnění, které je vysoce specializované a specifické pouze pro oblast zdravotnictví.

- veřejné zakázky na dodávky, služby či stavební práce
- zakázky s obvyklým předmětem plnění
- zakázky se specifickým předmětem plnění spjatým s poskytováním zdravotnické péče (pořízení léčivých přípravků, dezinfekčních prostředků, zdravotnického materiálu, přístrojů, softwarového a jiného vybavení, speciálních souvisejících služeb, ...)

Ačkoliv lze najít specifika u veřejných zakázek ve zdravotnictví, „univerzální pardon“ pro jejich (ne)zadávání zákonná úprava neposkytuje.

# Veřejné zakázky ve zdravotnictví

- Pozor na veřejné zakázky pravidelné povahy, které se v oblasti zdravotnictví hojně vyskytují (typicky nákup léků, zdravotnického materiálu apod.) a způsob stanovování předpokládané hodnoty dle § 19 odst. 1 ZZVZ.

Předpokládaná hodnota veřejné zakázky, jejímž předmětem jsou pravidelně pořizované nebo trvající dodávky nebo služby, se stanoví jako

- a) skutečná cena uhrazená zadavatelem za dodávky nebo služby stejného druhu během předcházejících 12 měsíců nebo předchozího účetního období, které je delší než 12 měsíců, upravená o změny v množství nebo cenách, které lze očekávat během následujících 12 měsíců, nebo
- b) součet předpokládaných hodnot jednotlivých dodávek a služeb, které mají být zadavatelem zadány během následujících 12 měsíců nebo v účetním období, které je delší než 12 měsíců, pokud nemá k dispozici údaje podle písmene a).

- Pozor restriktivní výklad § 19 odst. 3 ZZVZ „nahodilé nákupy“.

# Veřejné zakázky ve zdravotnictví

## Význam účinné soutěže i v oblasti veřejných zakázek ve zdravotnictví

- účinná a férová soutěž jako předpoklad hospodárného vynakládání veřejných prostředků
- získání optimálního požadovaného plnění za nejvýhodnějších podmínek při vhodném vymezení předmětu veřejné zakázky a kritérií kvalifikace v souladu se ZZVZ
- nezbytnost zohlednit dopad zadávacích podmínek na možnost účasti potenciálních dodavatelů
- potenciální dopad bezdůvodné (a tedy nezákonné) selekce mezi dodavateli jak na soutěž o konkrétní veřejnou zakázku, tak případně i na dané tržní odvětví



# Vymezení předmětu veřejné zakázky a kritérií kvalifikace

**Popis** toho, co zadavatel požaduje, musí **být jednoznačný, určitý a dostatečný** (zadavatel musí mít jistotu, že vše, co mu bude nabídnuto a co vyhoví stanoveným podmínkám, je tím, co opravdu chce a potřebuje)

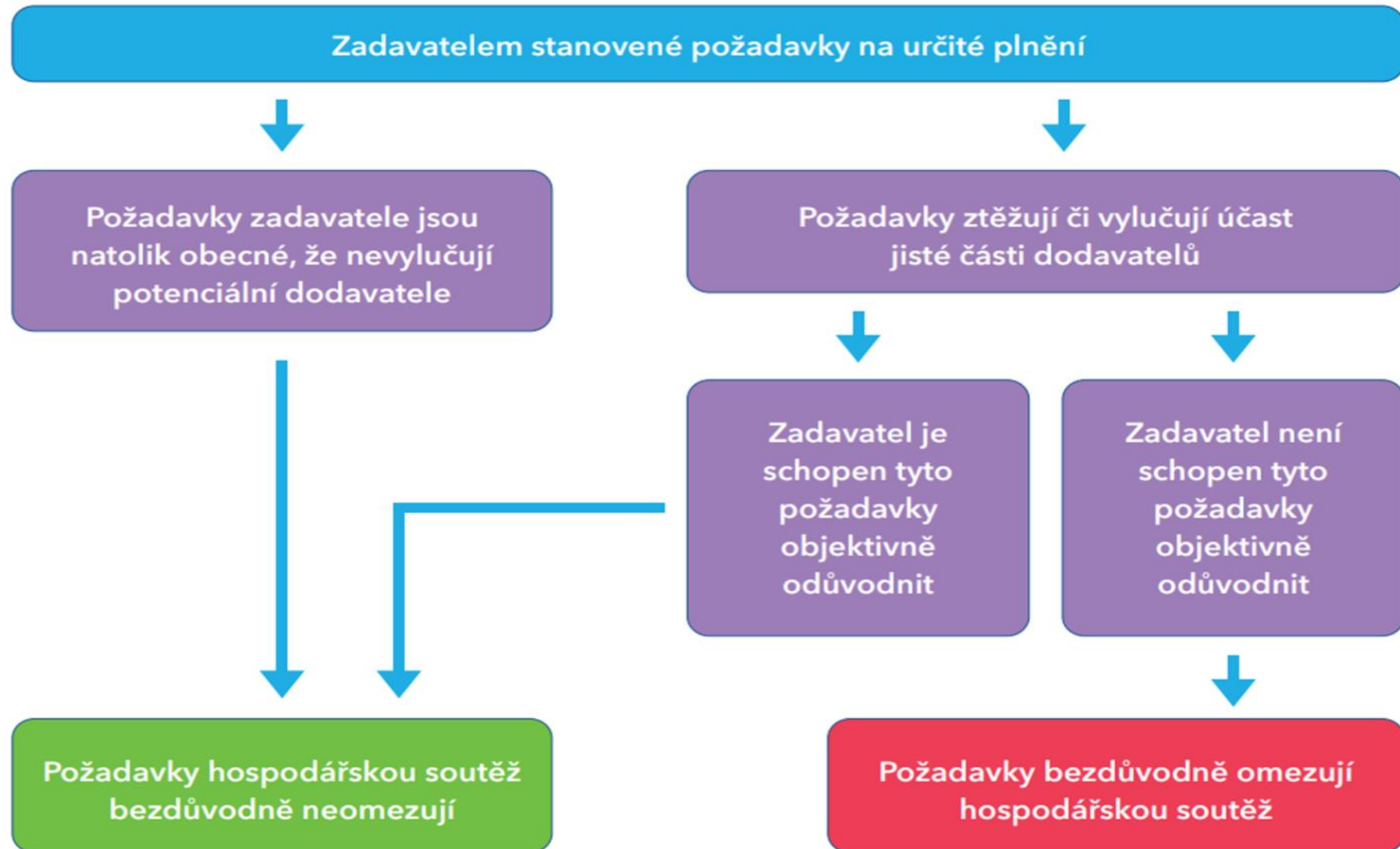
**Nelze** (až na výjimky) **přímo nebo nepřímo odkazovat na konkrétní výrobky a jejich výrobce či služby**

**Žádný požadavek** zadavatele na předmět plnění nebo kvalifikaci **nesmí dodavatelům přímo nebo nepřímo zaručovat konkurenční výhodu vytvářet bezdůvodné překážky hospodářské soutěže**

**Čím lépe bude zadavatel připraven (čím aktivnější bude), tím rychleji svůj postup** (pokud bude zákonný) **při případném přezkumu ze strany ÚOHS obhájí**

- zadavatel sám by **měl vědět, jak moc soutěž omezuje** (v ideálním případě by měl mít připravený seznam dodavatelů, kteří jsou schopni jeho potřeby uspokojit)
- zadavatel by měl mít připravenou **racionální argumentaci** a případně i **navrhnout důkazy** k prokázání její relevance (odborná vyjádření renomovaných pracovišť apod.)

# Vymezení předmětu veřejné zakázky a kritérií kvalifikace



- objektivně zdůvodnit = racionálně obhájit ve vztahu ke svým potřebám
- čím více je požadavek pro trh omezující, tím více ho bude třeba hájit



# Trh - významný faktor při stanovení stanovení zadávacích podmínek

- Předmět plnění VZ musí být dán **důvodnou potřebou** zadavatele a kritéria technické kvalifikace musí být stanovena **přiměřeně požadovanému předmětu** plnění, současně však obojí musí **zohledňovat specifika trhu**
- Podmínka promítající se do vymezení předmětu plnění či kritérií technické kvalifikace, která je **na jednom trhu odůvodněná, přiměřená a v souladu se ZZVZ**, může **na jiném trhu** (např. mladé odvětví, omezený počet aktivních dodavatelů či dodavatelů, kterým byli v minulosti zadány obdobné zakázky, atd.) vykazovat **výrazně diskriminační charakter**
- Obecně pak platí, že při prokázání skutečně relevantních důvodů, může dojít i k redukci možných dodavatelů, a to za situace, kdy zadavatel prokáže důvodné omezení soutěže (srov. § 36 odst. 1 ZZVZ zákaz bezdůvodného omezení soutěže).

# Stanovení požadavků na předmět

## **Příklad z činnosti ÚOHS: S0083/2018 (23. 4. 2018), potvrzeno R0075/2018**

(dodávky reagensů pro biochemickou a hem. laboratoř vč. výpůjčky modulárního biochemického imunochemického nebo integrovaného systému)

**Navrhovatel namítal úzké vymezení předmětu** veřejné zakázky, který při kumulaci parametrů *„Speciální oddělené chlazené pozice pro kalibrátory a kontroly mimo prostor s reagensy (je možno společné pozice pro všechny moduly)“*, *„Možnost nastavení automatického provedení kalibrací a kontroly kvality“*, a *„Automatická kalibrace metod na ISE modulu“* **vylučuje jakoukoli konkurenci a výrobek může splnit pouze systém Atellica (výrobce Siemens)**

## **Důvody zadavatele**

Předmětné technické parametry přináší časovou a personální úsporu a nadto i další výhody plynoucí z užitných vlastností, jelikož povedou ke zvýšení automatizace provozu a snížení četnosti personálních vstupů a tím minimalizují chybovost při nepřetržité provozní činnosti, čímž pozitivně ovlivní ekonomiku provozu, čili dané parametry povedou k časové a personální úspoře.

# Stanovení požadavků na předmět

## Příklad z činnosti ÚOHS: S0083/2018 (23. 4. 2018), potvrzeno R0075/2018

**„Speciální oddělené chlazené pozice pro kalibrátory a kontroly mimo prostor s reagensy (je možno společné pozice pro všechny moduly)“**

- díky tomu se vyloučí nutnost sdílení reagenčního karuselu pro reagenzie, kalibrátory i kontroly, přičemž zaručí maximální množství reagensů, kalibrátorů a kontrol, jež lze do systému vložit. Pokud je totiž reagenční karusel pro reagenzie, kalibrátory a kontroly sdílen, je množství reagensů na palubě sníženo o potřebné kalibrátory a kontroly, což má podstatný vliv na užité vlastnosti produktu, tj. poptávaného zdravotnického systému

**„Automatická kalibrace metod na ISE modulu“**

- je přínosem, neboť automatizace původní manuální kalibrace sníží čas nezbytný pro obsluhu analyzátoru a šetří tak čas personálu, což má opět kladný vliv na užité vlastnosti produktu a ekonomiku provozu

**„Možnost nastavení automatického provedení kalibrací a kontrol kvality“**

- představuje požadavek na automatizaci procesů, která umožní významnou časovou úsporu v obsluze systému. Pokud dojde k naprogramování automatického provedení kalibrací a analýz kontrolních materiálů na požadovaný čas, je možné v podmínkách zadavatele ušetřit minimálně hodinu práce laboranta za den

# Stanovení požadavků na předmět

**Příklad z činnosti ÚOHS: S0083/2018 (23. 4. 2018), potvrzeno R0075/2018**

**Úřad zkoumal, zda stanovením těchto zadávacích podmínek mohl zadavatel omezit hospodářskou soutěž bezdůvodným znevýhodněním některých potenciálních dodavatelů (§ 36 odst. 1 ZZVZ), resp. zda jsou předmětné parametry přístroje požadované zadavatelem přiměřené a objektivně odůvodnitelné, či nikoliv.**

## **ÚOHS Posoudil:**

Stanovené zadávací podmínky včetně důvodů zadavatele; za účelem zjištění skutkového stavu věci oslovil 3 uživatele (nemocnice) uvedeného systému s žádostí o zaslání vyjádření, jaké jsou výhody a přínosy poptávaného systému, jenž disponuje speciálními oddělenými chlazenými pozicemi pro kalibrátory a kontroly mimo prostor s reagensciemi, možností nastavení automatického provedení kalibrací a kontroly kvality a automatickou kalibrací metod na ISE modulu

# Stanovení požadavků na předmět

Příklad z činnosti ÚOHS: S0083/2018 (23. 4. 2018), potvrzeno R0075/2018

## Závěry:

- **Výhody systému** (důvody zadavatele ověřeny u 3 uživatelů systému) – zejména personální a časová úspora při obsluze předmětného zdravotnického přístroje (systému), minimalizace lidské chyby při provádění kalibrací a kontroly, čili se v důsledku jedná o zefektivnění výkonu pracoviště, na němž je tento systém používán
- **Zvýšené náklady budou vykompenzovány výhodami tohoto řešení**
- **I když stanovené parametry mohou splnit patrně pouze výrobky výrobce Siemens, požadavek zadavatele byl shledán souladným se zákonem**



# Stanovení požadavků na předmět

**Příklad z činnosti ÚOHS: S0083/2018 (23. 4. 2018), potvrzeno R0075/2018**

## Závěry:

- Přijetí názoru navrhovatele by znamenalo, že by zadavatelům bylo zapovězeno poptávat zejména nové, moderní či inovativní výrobky, které jsou nově dostupné a současně jsou na trhu prozatím nabízeny jediným výrobcem, čímž by docházelo k neodůvodněnému zásahu do vývoje samotného trhu
- **Skutečnost, že existuje pouze jediný výrobce určitého výrobku, sama o sobě nemůže zadavateli „nedovolit“ nakoupit takový výrobek, pokud zadavatel odůvodní, proč poptává právě tento výrobek.** Vždy je třeba zohlednit konkrétní potřeby zadavatele a jeho konkrétní důvody, které jej vedly k poptávce určitého výrobku/plnění.
- **Nelze automaticky tvrdit, že v případě, kdy poptávané plnění může poskytnout pouze jeden dodavatel, znamená to bez dalšího porušení zákona**

➤ **Návrh zamítnut**

---

# Stanovení předpokládané hodnoty

## Příklad z činnosti ÚOHS: S0206/2022 (12. 5. 2022) – srdeční chlopně

Zadavatel (Centrum kardiovaskulární a transplantační chirurgie Brno) v **období od 16. 2. 2020 do 31. 12. 2020** pořídil na základě objednávek zadávaných opakovaně společnosti ELCR **zdravotnický materiál** v celkové hodnotě **14 618 700,- Kč bez DPH** – srdeční chlopně „Carpentier-Edwards Perimount Theon RSR Pericardial“ v hodnotě 6 583 500,- Kč bez DPH a srdeční chlopně „EDWARDS INSPIRIS RESILIA Valve (aortic)“ v hodnotě 8 035 200,- Kč bez DPH

Uvedená plnění představují veřejné zakázky, jejichž předmětem jsou **pravidelně pořizované dodávky srdečních chlopní**, kdy **datem zadání veřejné zakázky je vždy datum dle výdejky z konsignačního skladu** vedeného na operačním sále zadavatele – smlouva na veřejnou zakázku, resp. její zadání nemusí být zachyceno v rámci (jednoho) „standardizovaného“ dokumentu, ale projevy vůle zadavatele a dodavatele směřující k jejímu uzavření mohou být obsaženy v různých dokumentech (typicky objednávka zadavatele a její akceptace ze strany dodavatele, zde plní tuto funkci výdejka)

# Stanovení předpokládané hodnoty

**Příklad z činnosti ÚOHS: S0206/2022 (12. 5. 2022)** – srdeční chlopně

Úřad provedl výpočet předpokládané hodnoty u jednotlivých veřejných zakázek s ohledem na § 19 odst. 1 písm. a) ZZVZ – vycházel z ceny uhrazené zadavatelem během 12 měsíců předcházejících zadání každé jednotlivé VZ

**U všech dotčených veřejných zakázek přesahovala jejich předpokládaná hodnota limit pro VZMR (jednalo se o nadlimitní VZ)**

## Závěr

- **zadavatel byl povinen** postupovat dle § 2 odst. 3 ZZVZ a **zadat** veřejné zakázky v zadávacím řízení dle § 3 ZZVZ **nebo postupovat jiným zákonem aprobovaným postupem** (např. nejprve uzavřít rámcovou dohodu nebo zavést dynamický nákupní systém a následně zadávat veřejné zakázky v jejich rámci)
- za **spáchání přestupku** podle § 268 odst. 1 písm. a) ZZVZ uložena pokuta

# Aktivní legitimace navrhovatele

## Příklad z činnosti ÚOHS: S0208/2021, po rozhodnutí R0020/2022

Veřejná zakázka na **stavební práce**: *Rekonstrukce a dostavba Průmyslového paláce, správce stavby*

Navrhovatel = **poskytovatel právních služeb**

- Návrhem napadeny zadávací podmínky, konkrétně požadavek na prokázání **technické kvalifikace** u člena realizačního týmu – **specialista na restaurátorské práce** (*zkušenosti s realizací min. 3 zakázek na dohled nad restaurováním uměleckých děl v hodnotě min. 10 mil. Kč bez DPH*)
- **nepřiměřený a diskriminační** (předmět VZ nezahrnuje dozor v obdobném finančním rozsahu)

**Je navrhovatel aktivně legitimován k podání návrhu?**

- **Argumentace navrhovatele:** **újma** spočívá v nemožnosti získat VZ, neboť má v úmyslu ucházet se o přidělení VZ s dalším dodavatelem, avšak společně nejsou schopni prokázat splnění technické kvalifikace; předmět VZ zahrnuje mj. právní služby, když jedním z **členů týmu** je „**Právník**“

# Aktivní legitimace navrhovatele

## Rozhodnutí Úřadu v I. stupni

- pokud předmět plnění zahrnuje poskytování právních služeb a pokud je navrhovatel, jakožto dodavatel právních služeb, připraven podat společnou nabídku s jiným dodavatelem, existuje pro navrhovatele **teoretická možnost** získání VZ → navrhovatel **je aktivně legitimován**

## Zrušeno rozhodnutím předsedy Úřadu (R0020/2022/VZ)

- navrhovatel **není ani teoreticky oprávněn realizovat předmět VZ**, nemůže být nikdy hlavním dodavatelem
- námitky navrhovatele směřují do **zadávací podmínky, která se netýká části VZ, kterou by mohl realizovat**
- navrhovatel **neuvádí žádná tvrzení ohledně hlavního dodavatele VZ, s nímž plánoval podat společnou nabídku**
- **není obvyklé, aby advokát s marginálním podílem na plnění VZ poptával hlavního dodavatele v nesouvisejícím oboru**
- není korektní přehlížet krycí povahu návrhů a tuto praxi podporovat

v prvním stupni opakovaně rozhodnuto → **návrh nebyl podán oprávněnou osobou**



**Děkuji Vám za pozornost**

