

III III III
eBF 2019

Obštrukčné správanie uchádzačov

Obstructive bidding
behaviour

Maja Kulhar / Miroslav Knob / Jaroslav Lexa

eBF 2019

Povieme si o...

- Prehľad uplatňovania revízných postupov v Chorvátsku / Česku / Slovensku
- Ako riešiť situácie „otázok na poslednú chvíľu“ a predlžovanie lehoty na predkladanie ponúk
- Je možné dokončiť tender pri obštrukčných námietkach
- Zneužívanie kontroly na zahltenie vyhlasovateľa

We'll talk about...

- An overview of the application of the revised procedures in Croatia/Czechia/Slovakia
- How to deal with “last-minute questions” and extend the deadline for submission of bids
- It's possible to complete a tender despite obstructive objections
- Abuse of checks to overwhelm the contracting authority

Přezkumné procesy v Chorvatsku

Review procedures in Croatia

Maja Kulhar

eBF 2019

Přezkumné řízení - Státní komise pro dohled nad postupy zadávání veřejných zakázek (DKOM) - první instance

Revizní orgán prvního stupně rozhodující o odvoláních v postupech při zadávání veřejných zakázek

- jedná v mezích odvolání + ex officio zvažuje závažná porušení, která jsou výslovně uvedena v zákoně o veřejných zakázkách
- skládá se z devíti členů (z nichž jeden je prezident a dva zástupci) jmenovaných parlamentem na pětileté funkční období
- o případech rozhoduje rada složení ze tří členů hlasováním
- rozhodnutí jsou zveřejňována v plných verzích na webových stránkách

Review procedure – State Commission for Supervision of Public Procurement Procedures (DKOM) – first instance

- First instance review body deciding on appeals in public procurement procedures
- acts within the limits of the appellate allegations + ex officio considers substantive violations namely listed in the Public Procurement Act
- consists of nine members (one of which is president and two deputies) appointed by parliament on mandate of five years
- decides cases by majority of votes in council consisting of three members
- decisions are published on the website in full versions

Přezkumné řízení - Vrchní správní soud – druhá instance

- napadnout před Vrchním správním soudem
- Správní spory proti rozhodnutím DKOM nebrání zadavateli v podpisu smlouvy

Review procedure – High Administrative Court – second instance

- Decisions of the State Commission for Supervision of Public Procurement Procedures (DKOM) can be challenged in front of the High Administrative Court
- Administrative disputes against DKOM decisions do not prevent the contracting authority from signing the contract

Právo na odvolání

Každý hospodářský subjekt, který má nebo měl právní zájem na zadání konkrétní zakázky, rámcové dohody, dynamického nákupního systému nebo soutěže, který utrpěl nebo mohl utrpět škodu v důsledku údajného porušení subjektivních práv, má právo na odvolání.

Odvolání se podává písemně u Státní komise. Odvolání se doručuje přímo osobně, prostřednictvím autorizovaného poskytovatele poštovních služeb nebo elektronickými prostředky komunikace prostřednictvím vzájemně propojených informačních systémů Státní komise a EPPC RC. Navrhovatel doručí kopii odvolání zadavateli ve lhůtě pro odvolání.

Right to appeal

Any economic operator who holds or who held a legal interest to be awarded a particular public procurement contract, framework agreement, dynamic purchasing system or design contest and who suffered or could suffer damages as the result of an alleged breach of subjective rights has the right to appeal.

An appeal shall be lodged with the State Commission in writing. The appeal shall be delivered directly, via an authorised provider of postal services or by electronic means of communication via mutually connected information systems of the State Commission and the EPPC RC. The appellant shall deliver a copy of the appeal to the contracting body within the time limit for appeal.

Odvolání lze podat

- pokud jde o obsah výzev nebo zadávací dokumentace (limit pro podání: **10 dní ode dne zveřejnění oznámení a zadávací dokumentace**);
- pokud se týkají neschopnosti zadavatele řádně reagovat na včasně předloženou žádost o doplňující informace, vysvětlení nebo úpravy zadávací dokumentace a postup otevírání nabídek; (limit pro podání : **10 dní ode dne otevření nabídek**)
- pokud se týká postupu přezkumu, posuzování a výběru nabídek nebo důvodů zrušení (limit pro podání : 10 dnů ode dne přijetí rozhodnutí o zadání zakázky nebo rozhodnutí o zrušení)

The appeal can be submitted

- concerning the content of the call or procurement documents (timeline: **10 days from the date of publication of the notice and procurement documents**);
- concerning the failure of the contracting body to duly respond to a timely submitted request for additional information, explanations or modifications of the procurement documents and the procedure of opening tenders; (timeline: **10 days as of the date of the opening of the tenders**)
- concerning the procedure of review, assessment and selection of tenders or grounds for cancellation (timeline: 10 days as of the date of the receipt of the award decision or cancellation decision)

Obstrukční uchazeči:

- Míváme problém s potenciálními uchazeči, kteří nevyužijí svého práva požádat o vysvětlení zadávací dokumentace před podáním odvolání proti zadávací dokumentaci - není podle našeho zákona povinno tak učinit
- Je-li odvolání proti zadávací dokumentaci podáno, je veřejný zadavatel povinen odložit otevírání nabídek (i když odvolání není podáno v zákonné lhůtě)
- potenciální uchazeči, kteří zneužívají právo na odvolání, jen aby odložili otevírání nabídek

Obstructive bidders:

- We have a problem with potential bidders who do not use their right to ask for tender documentation clarification before issuing an appeal against the tender documentation – it is not an obligation according to our law to do so
- When the appeal against the tender documentation is submitted the contracting authority is obliged to postpone the opening of the tenders (even if the appeal is not submitted within the legal time limit)
- there is a problem of potential bidders who are misusing the right to appeal just to postpone the opening of the tenders

Přezkumné procesy na Slovensku

Review procedures in Slovakia

Jaroslav Lexa



ÚRAD PRE VEREJNÉ
OBSTARÁVANIE

PUBLIC PROCUREMENT PROCESS



NEZÁLEŽÍ NA TOM, ZDA BYLA ZAKÁZKA UKONČENA ČI NIKOLIV –“PPO“ MÁ PRÁVO
VSTOUPIT DO PROCESU.

IT DOESN'T MATTER IF THE PROCUREMENT HAS BEEN TERMINATED OR NOT – PPO
HAS THE POWER TO ENTER THE PROCESS.

Kontrola ex offo
Ex offo control

Založená na iniciativě z venku
Basis on external initiative

PŘEZKUMNÉ PROCESY

1.

Žádost o nápravu
Request of remedy

Bez intervence PPO

Without ppo intervention

2.

Námitky / objections

Výkon dohledu PPO
Execution oversight of PPO

1. Vklad €

1. DEPOSIT €

Filibustering

3.

Odvolání / An appeal

Rada úřadu (9 členů)
Council of the office (9 members)

2. Vklad €€

2. Deposit €€

Filibustering

1. PRVOINSTANČNÍ SOUD

2. ODVOLACÍ SOUD

1. FIRST INSTANCE COURT

2. APPEAL COURT

eBF 2019

Ochrana jakékoliv soutěže

- ✓ Kartely
- ✓ Zneužití dominantního postavení
- ✓ Fúze

Protection of any competition

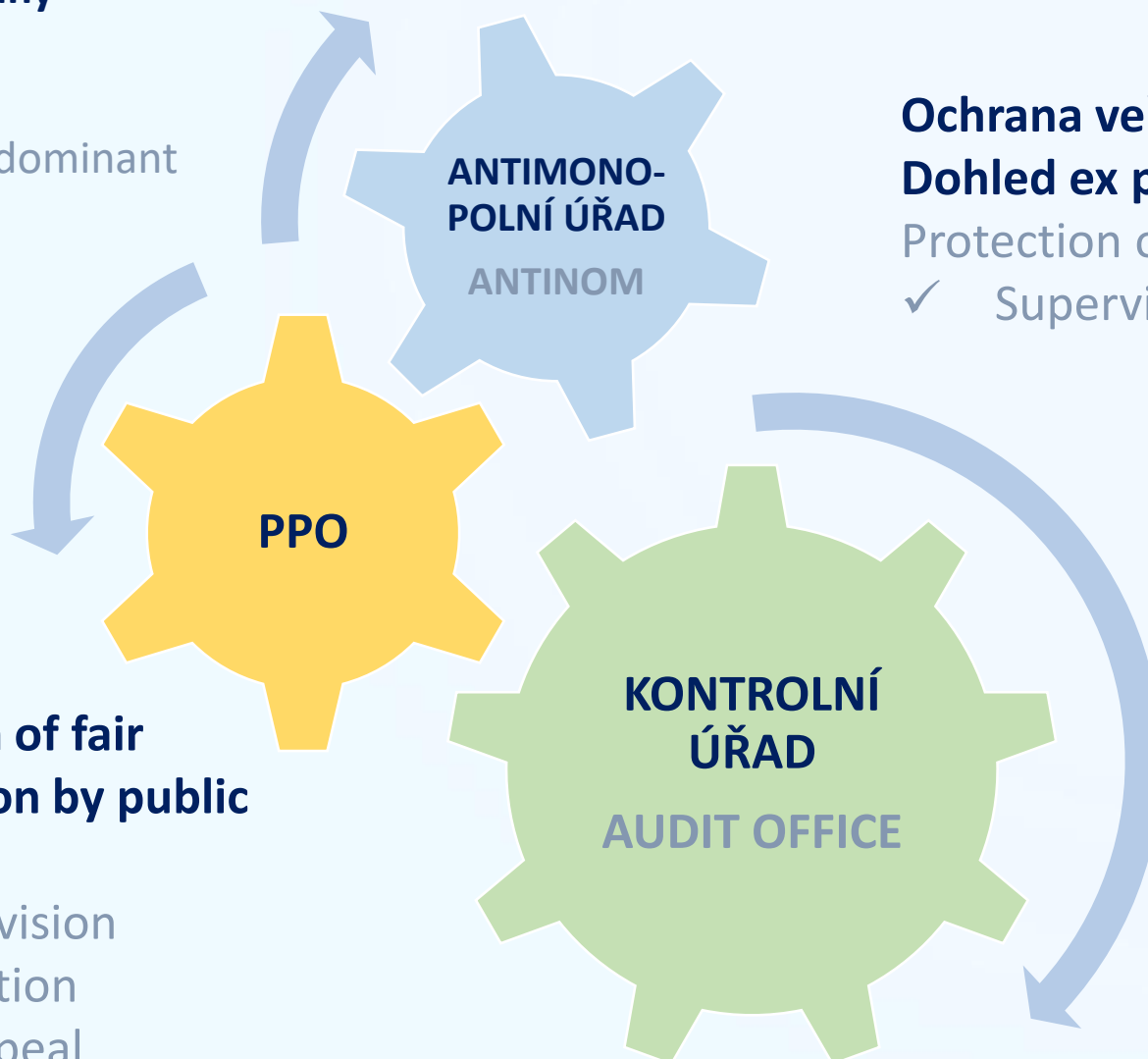
- ✓ Cartels
- ✓ Abuse of dominant position
- ✓ Mergers

Ochrana spravedlivé hospodářské soutěže s veřejnými penězi

- ✓ Dozor
- ✓ Námitka
- ✓ Odvolání

Protection of fair competition by public money

- ✓ Supervision
- ✓ Objection
- ✓ An appeal

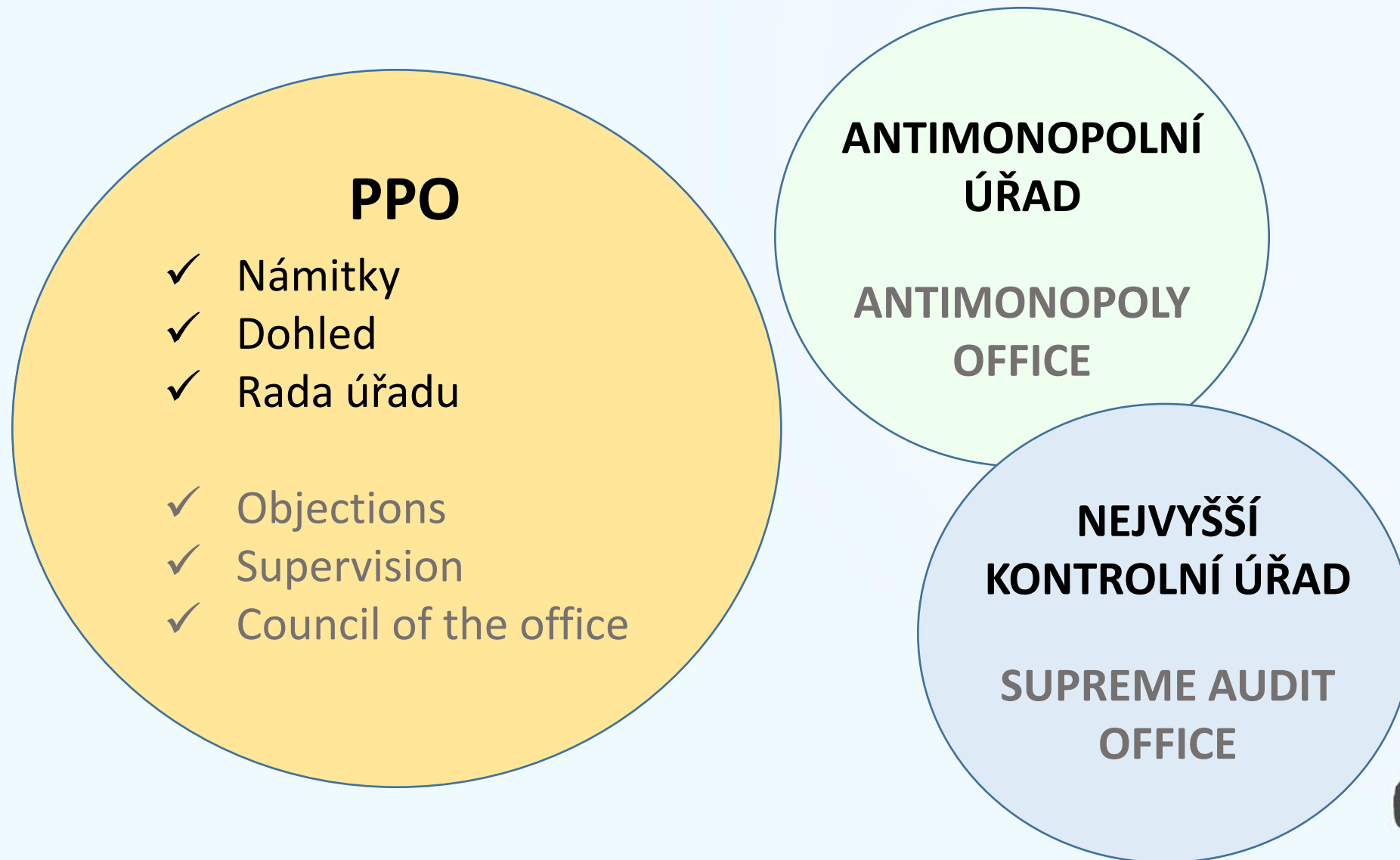


Ochrana veřejných peněz Dohled ex post

- Protection of public money
- ✓ Supervision ex post

DOHLED NAD POUŽITÍM VEŘEJNÝCH FONDŮ

SUPERVISION OVER USAGE OF PUBLIC FUNDS



Obstruktivní chování při zadávání veřejných zakázek

1. Potenciální uchazeči, kteří využijí svého práva požádat o zadávací dokumentaci na poslední chvíli.
2. Potenciální uchazeči používají námitky bez nutnosti složit zálohy, zadavatel musí zaslat dokumentaci a PPO musí zahájit řízení, které trvá zpravidla 1 měsíc.
3. Uchazeči využívají svého práva k námitkám nebo se odvolávají pouze k prodloužení zakázky (záměrem je prodloužit svou stávající smlouvu).
4. Uchazeči využívají svého práva na odvolání nebo námitku jen proto, aby bezdůvodně prodloužili zadávání zakázek nebo zrušili celý zadávací proces.

Obstructive behavior in public procurement

1. Potential bidders who use their right to ask for tender documentation just in time.
2. Potential bidders use objectives without deposit, by CA must send the documentation and PPO must open the procedure which take time (1 month).
3. Bidders use their right for objectives or appeal just to extend procurement (intention to extend their existing contract).
4. Bidders use their right for objectives or appeal just to extend procurement or cancel the process without real reason.

Přezkumné procesy v České republice Review Procedures in the Czech Republic

Miroslav Knob

eBF 2019

Možnosti obrany proti nesprávnému postupu zadavatele v ČR

- **Námitky**

- Podává dodavatel zadavateli
- Možnost nápravy ze strany zadavatele bez zapojení ÚOHS

- **Návrh na zahájení řízení o přezkoumání úkonů zadavatele**

- Podává dodavatel na Úřad pro ochranu hospodářské soutěže
- Navazuje na zamítnutí námitek, musí být ve stejné věci, jako byly námitky
- Zahajuje řízení o přezkoumání úkonů zadavatele (účastníci řízení: zadavatel a dodavatel)

- **Podnět k ÚOHS**

- Podává kdokoliv na Úřad pro ochranu hospodářské soutěže
- Pokus stěžovatel mohl podat námitky (byl účastník zadávacího řízení), musely být podány a zamítnuty
- Úřad se rozhodne, zda zahájí řízení o přezkoumání úkonů zadavatele (účastník řízení pouze zadavatel)

Possible protection against improper procedures for Czech contracting authorities

- **Objections**

- Submitted by the supplier to the contracting authority
- Possibility of rectification by the contracting authority without involvement of the Office for Protection of Competition (OPC)

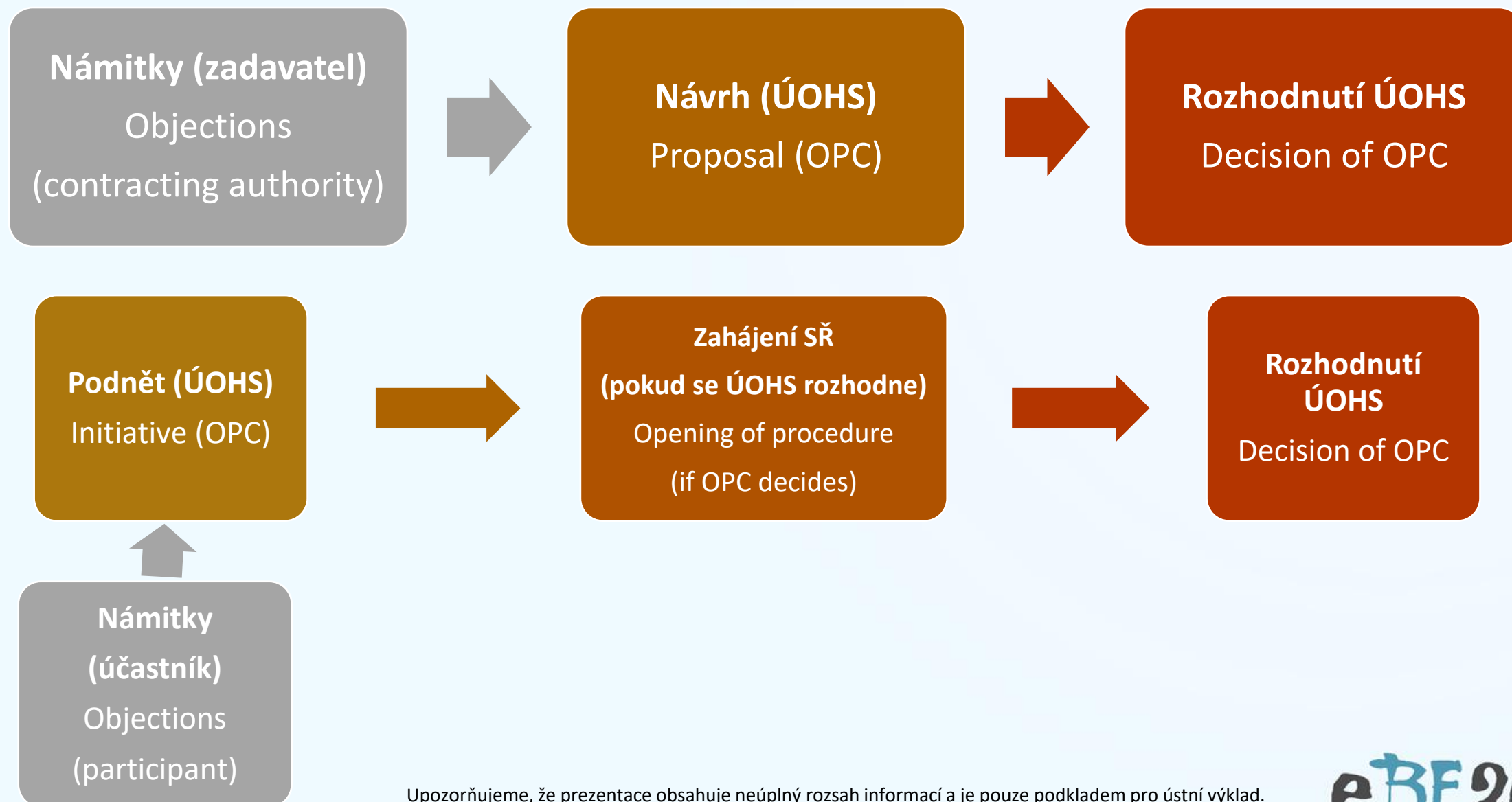
- **Proposal to initiate a procedure for reviewing a contracting authority's operations**

- Submitted by the supplier to the OPC
 - It follows that the rejection of an objection must be for the same things in the objection
 - Initiates proceedings to review the contracting authority's operations (parties: contracting authority and supplier)

- **Initiative of the OPC**

- Submitted by anyone to the OPC
- The complainant's attempt to lodge an objection (complainant was a tenderer) must be filed and rejected
- The OPC decides whether to initiate the procedure for reviewing the contracting authority's operations (only the contracting authority participates in the proceedings)

eBF 2019



Upozorňujeme, že prezentace obsahuje neúplný rozsah informací a je pouze podkladem pro ústní výklad. Jakákoliv interpretace textu uvedeného v prezentaci přísluší pouze lektorovi a její další šíření je zakázáno.

Rozdíl mezi návrhem a podnětem

Návrh

- Navrhovatel je účastník řízení
- Navrhovatel ovlivňuje řízení
- Má aktivní roli v řízení
- Může podat pouze účastník zadávacího řízení či potenciální dodavatel

Podnět

- Autor podnětu není účastník řízení (tím je pouze zadavatel)
- Iniciováno na základě rozhodnutí úřadu
- Autor podnětu nemá žádnou roli v řízení
- Může podat kdokoliv (nevládní organizace, občané)

The difference between a proposal and an initiative

Proposal

- Submitter is a participant in the tender
- Submitter has an influence on the tender
- Submitter has an active role in the tender
- Can only be submitted by a participant in a tender or a potential supplier

Initiative

- Complainant is not party to the tender (only about the contracting authority)
- Initiated by decision of the OPS
- The complainant has no role in the tender
- Can be submitted by anyone
- (NGOs, citizens)

Čas na diskuzi
Let's discuss

Zneužívanie / Ignorovanie inštitútu vysvetlenia

- HR– uchádzači sa nepýtajú, ale priamo namietajú dokumentáciu
 - Ako ste legislatívne upravili nelegálnosť takéhoto konania?
 - Aké to malo následky? Ako to zmenilo realitu?
- SVK – účelom otázky je posunúť lehotu na predkladanie ponúk
 - Musím vždy odpovedať?
 - O koľko a koľkokrát musím predĺžiť lehotu?
 - Môžem neodpovedať?

Abusing/Ignoring the explanation of the institute

- CRO–applicants do not ask, but directly object to the documentation
 - How did you legislate for the illegality of such proceedings?
 - What were the consequences? How has it changed in reality?
- SVK – the purpose of the question is to postpone the deadline for the submission of tenders
 - Do I always have to answer?
 - By how much and how many times do I have to extend the deadline??
 - Can I just not answer?

Zneužívanie kontroly dohľadu

- Aké sú lehoty na podanie podnetov a aké ťažkosti spôsobujú?
 - Zverejnenie vs. prevzatie dokumentácie
- Preukazovanie právnej legitimácie uchádzača podať podnet
 - Posudzujú sa „reálne záujmy“ uchádzačov?
- Predloženie dôkazov a pravdivé tvrdenia uchádzačov
 - Kto komu a ako má preukazovať porušenie zákona

Abuse of oversight

- What are the deadlines for complaints and what difficulties do they cause?
 - Disclosure vs acceptance of documentation
- Demonstration of the applicant's legal standing to bring an action
 - Are the 'real interests' of the candidates assessed?
- Submission of evidence and true claims by candidates
 - Who to whom and how to prove a violation of the law

Podávanie neregulárnych podnetov

Nezloženie kaucie

- Je možné potrestať za podanie podnetu bez zloženia kaucie?

Podanie podnetu po lehote

- Musí si VO aj tak splniť povinnosti predloženia dokumentáciu?

Dealing with irregular situations

Failure to pay a deposit

- Is it possible to punish a complainant without paying a deposit?

Filing a complaint after the deadline

- Does the CA still have to fulfil the obligation to submit documentation?

Děkujeme za diskuzi
Thanks for your input

Maja Kulhar / Miroslav Knob / Jaroslav Lexa