

Č. j. 41921/2018

Na základě zákona č. 106/1999 Sb., o svobodném přístupu k informacím, ve znění pozdějších předpisů, žádám o zaslání kopie doporučení/rozhodnutí/postoje Evropské komise, která se vyjádřila v souvislosti se studií proveditelnosti na veřejnou zakázku Kraje Vysočina ve věci dodávky IT služeb pro technologické centrum, kterou v roce 2009 připravila společnost AutoCont CZ, a.s., (nyní AUTOCONT a.s.), IČO: 04308697.

Odpověď:

Na základě Vašeho požadavku Vám v příloze zasíláme kopii finálního znění zprávy z auditní mise EK č. 2013/CZ/REGIO/C4/1332/1 - část týkající se kraje Vysočina. K tomuto dále sdělujeme, že v dubnu 2016 byla potvrzena korekce ve výši 10 % u dvou projektů tohoto příjemce. Evropská komise potvrdila pochybení týkající se rovného zacházení s uchazeči.

## **5.2 Projekt CZ.1.06/2.1.00/08.07159 Technologické centrum Kraje Vysočina (část VI výzvy) a Spisová služba (část VI výzvy)**

*Zpráva AO o auditu IOP/2013/O/027*

### **Zjištění 3: Střet zájmů a nerovné podmínky pro uchazeče**

*Nadlimitní zakázka na dodávku, na kterou se vztahuje směrnice č. 2004/18/ES o veřejných zakázkách. Dodávka HW a SW pro technologické centrum, 24 850 000 CZK včetně DPH.*

Vítěz zadávacího řízení (zakázka byla zadána v dubnu 2011), AutoCont, vypracoval v červenci 2009 pro ten samý projekt také studii proveditelnosti. Autor této studie byl zároveň označen v nabídce vítěze zadávacího řízení jako hlavní architekt řešení. Studie proveditelnosti obsahuje podrobná doporučení týkající se všech zadávacích řízení v rámci projektu (kapitoly 5.2, 7.1 a 7.4 obsahují podrobnosti o předmětu zakázky, její odhadované hodnotě, technické specifikaci, kalkulaci nabízené ceny, kritériích pro posouzení kvalifikace a technických kritériích, kritériích pro zadání zakázky a akceptačních kritériích). Uvedená doporučení byla obecně zohledněna ve skutečné zadávací dokumentaci použité pro uvedené zadávací řízení.

Tato situace představuje střet zájmů vítěze zadávacího řízení a nerovné podmínky pro účastníky uvedených zadávacích řízení. Neexistuje žádný doklad pro to, že by uvedená společnost oznámila zadavateli svůj možný střet zájmů ani že by zadavatel s plným vědomím rozhodl, že tento možný střet zájmů neohrožuje výsledky uvedeného zadávacího řízení.

Dále bylo zjištěno, že část vykázaných výdajů na uvedenou zakázku (6 024 588 CZK) byla připsána k projektu CZ.1.06/2.1.00/08.07161 Digitalizace a ukládání – část II výzvy (další projekt téhož příjemce podrobený auditu operací vykonaným auditním orgánem v roce 2013). Z tohoto důvodu je tento projekt rovněž ovlivněn uvedenou nesrovnalostí, a proto má rovněž vliv na výpočet celkové projektované chybovosti pro rok 2013.

Dále bylo zjištěno, že společnost AutoCont zvítězila také v jiném zadávacím řízení v rámci projektu 07159 – získala zakázku na dodávku aktivních prvků v hodnotě 5 605 300 CZK bez DPH. Z tohoto důvodu je toto zadávací řízení rovněž ovlivněno uvedenou nesrovnalostí. Protože však výdaje související s touto zakázkou nebyly součástí vzorku žádostí o platbu auditovaného auditním orgánem, nemá tato nesrovnalost vliv na výpočet celkové projektované chybovosti pro rok 2013.

### **Požadovaná opatření / doporučení 3:**

**(Významnost: vysoká; odpovědný subjekt: auditní orgán, řídicí orgán, příjemce (Kraj Vysočina); lhůta: 60 dní)**

*Vzhledem k charakteru a závažnosti zjištěné nesrovnalosti (nesrovnalost zvýhodňující určitého uchazeče s dopadem na výsledek zadávacího řízení) a s přihlédnutím k rozhodnutí Komise C(2013) 9527 ze dne 19. 12. 2013 je navrhována finanční oprava ve výši 100 % pro obě zakázky získané společností AutoCont a provedené v rámci projektů 07159 a 07161.*

*České orgány by měly uplatnit finanční opravu v navrhované výši a potvrdit Komisi odpočet neoprávněných výdajů uvedením žádosti o platbu, u které byl odpočet proveden. Dále by měly orgány České republiky přijmout vhodná opatření, která zabrání možným střetům zájmů v budoucnosti, a zajistit, že tento problém bude řádně kontrolován jak v průběhu řídicích kontrol, tak auditů operací. Tato opatření by měla být sdělena útvarům Komise.*

### První odpověď členského státu (shrnutí)

Národní orgány nesouhlasí se zjištěním.

Národní orgány namítají, že auditní orgán během svého auditu ověřil rovné zacházení s uchazeči. Studie proveditelnosti byla zveřejněna ihned po jejím dokončení v září 2010, zadávací řízení bylo zahájeno dne 22. prosince 2010, lhůta pro podávání nabídek byla 54 dnů a zadávací dokumentace obsahovala odkaz na studii proveditelnosti. Potenciální uchazeči měli tedy dostatek času k získání informací.

Pokud jde o pozici „hlavního architekta“, dospěl auditní orgán k závěru, že tato pozice nebyla v žádném vztahu k zadavateli.

Auditní orgán rovněž posuzoval možný střet zájmu a možnost předem vyloučit zpracovatele studie proveditelnosti ze zadávacího řízení. Při posuzování se vycházelo z rozsudku Evropského soudního dvora ve věcech C-21/03 a C-34/03 a auditní orgán zastává názor, že není možné automaticky vyloučit uchazeče, který provedl přípravné práce, aniž by bylo prokázáno, že uchazeč byl ve výhodnější situaci při přípravě nabídky z důvodu informací získaných během přípravných prací. Kromě toho auditní orgán došel k závěru, že uchazeč může být ve výhodnějším postavení, aniž by došlo ke střetu zájmů. Opačný přístup by mohl ohrozit zpracovávání příslušných studií proveditelnosti, protože firmy s ambicí ucházet se o související zakázky, by mohly odmítnat zpracovávat příslušné studie nebo by mohlo dojít k jejich vzájemným dohodám ve vztahu k účasti na zadávacích řízeních.

Příjemce mimoto tvrdí, toto zjištění je vnitřně rozporné a chybné. Příjemce zdůrazňuje, že studie proveditelnosti byla pouze jedním z podkladů, a nikoli základem pro přípravu zadávací dokumentace. Studie proveditelnosti jako součást žádosti o dotaci pro oba dotčené projekty nemohla být měněna po schválení projektů. Společnost AutoCont ani žádný její zaměstnanec se nepodíleli na vytvoření zadávací dokumentace a nebylo jim známo, zda budou jakékoli informace obsažené ve studii proveditelnosti využity v zadávací dokumentaci. Příjemce rovněž zdůraznil rozdíly mezi studií proveditelnosti a zadávací dokumentací (účel, načasování, obsah, úroveň technických údajů atd.). Zadávací dokumentace byla zpracována pouze samotným zadavatelem (autor studie proveditelnosti se na ní nepodílel). Studie proveditelnosti byla ve vztahu k technickému řešení použita pouze jako obecný podklad (dále byly uvedeny příklady rozdílů v technickém popisu mezi informacemi ve studii proveditelnosti a v zadávací dokumentaci). Autoru studie proveditelnosti nebyla poskytnuta žádná výhoda, neboť přesný a jasný popis předmětu zadávacího řízení byl uveden až v zadávací dokumentaci poskytnuté všem uchazečům.

Pokud jde o kritéria pro zadání zakázky, jejich struktura je standardní a odpovídá všem doporučením uváděným pro dodávky technologických center. Fakt, že ve Studii proveditelnosti byla doporučena standardní a objektivně měřitelná kritéria, která byla přenesena zadavatelem do zadávací dokumentace, nemůže představovat střet zájmů.

### Konečné stanovisko Komise

Argumenty národních orgánů týkající se potenciálního střetu zájmů se přijímají.

Argumenty národních orgánů týkající se rovného zacházení s uchazeči se nepřijímají.

Jak je rovněž uvedeno v rozsudku Evropského soudního dvora ve věcech C-21/03 a C-34/03 (věci uvedené národními orgány v jejich odpovědi), ustanovení směrnic týkajících se veřejných zakázek nebrání tomu, aby zadavatelé mohli žádat nebo přijímat rady využití při přípravě zadávací dokumentace od osoby, která může předložit nabídku, pokud to nemá za následek narušení účinné soutěže. V tomto konkrétním případě mělo podání nabídky autorem studie proveditelnosti (dokumentu, který v daném případě obsahoval podrobná doporučení autora/uchazeče týkající se všech zadávacích řízení, která měla být provedena v rámci projektu včetně kritérií pro posouzení kvalifikace a pro zadání zakázky a která byla ve své většině zohledněna v zadávací dokumentaci) dopad způsobující narušení účinné soutěže. Zakázka byla tudíž zadána v rozporu článkem 2 směrnice 18/2004/ES požadujícím rovné zacházení s hospodářskými subjekty.

Autor studie proveditelnosti byl neoprávněně zvýhodněn zejména z toho důvodu, že měl možnost navrhnout technické řešení a kombinaci kritérií pro posouzení kvalifikace a pro zadání zakázky, které mohly nejlepším způsobem odrážet silné stránky společnosti v roli uchazeče.

Kromě toho neexistuje žádný důkaz, že by zadavatel zvážil otázku nerovného zacházení s uchazeči v době zadání zakázky v souvislosti s možným čerpáním neoprávněné výhody (podmínka rovněž uvedená Soudním dvorem věci C-21/03 a C-34/03).

Zjištění tedy zůstává zachováno. Avšak vzhledem k argumentům národních orgánů týkajících se na 1) případného střetu zájmů, 2) rozdílů mezi technickým řešením navrhovaným ve studii proveditelnosti a řešením požadovaným v zadávací dokumentaci a 3) nediskriminačního charakteru kritérií pro posouzení kvalifikace a pro zadání zakázky, pak v souladu s rozhodnutím Komise C(2013) 9527 ze dne 19. 12. 2013 (bodem 16) je navrhována finanční oprava ve výši 10 % zohledňující přehodnocení závažnosti zjištění.

Zjištění zůstává otevřené. Národní orgány se žádají, aby u výdajů dotčených nesrovnalostí v obou výše uvedených projektech (tj. v projektech 7159 a 7161) uplatnily finanční opravu ve výši 10 % a potvrdily Komisi odpočet neoprávněných výdajů uvedením žádosti o platbu, u které byl odpočet proveden.

#### Druhá odpověď členského státu (shrnutí)

České orgány souhlasí s navrhovanou finanční opravou ve výši 10 % a potvrdily zaznamenání nesprávných výdajů v účetním systému a odečtení těchto výdajů z následující žádosti o platbu Komisi (žádost o platbu č. 15).

Kromě toho auditní orgán poskytl podrobné informace o opatřeních přijatých s cílem zajistit řádnou kontrolu dané věci při budoucích auditech operací. Tato opatření se týkají přípravy auditorů a dohledu nad auditní činností.

#### Konečný závěr Komise:

Komise bere na vědomí, že české orgány souhlasí s finanční opravou ve výši 10 % a uplatní ji. Komise rovněž bere na vědomí opatření, která přijal auditní orgán s cílem zlepšit kvalitu auditních činností. Toto zjištění je **uzavřeno**.