

Příloha č. 2

1. Zaměstnávání osob se záznamem v Rejstříku trestů jako zvláštní podmínka, popř. kombinace zvláštní podmínky a součinnosti před uzavřením smlouvy

Způsobem, jak promítnout institut zaměstnávání osob se záznamem v Rejstříku trestů (dále jen „RT“) do oblasti zadávání veřejných zakázek, aniž by se tím však zkomplikovalo¹ zadávací řízení, je stanovení podmínky zaměstnávání osob se záznamem v RT při plnění předmětu veřejné zakázky jako zvláštní podmínky, popř. jako kombinaci zvláštní podmínky s bližší podmínkou součinnosti před uzavřením smlouvy dle § 104 odst. 1 písm. e) zákona č. 134/2016 Sb., o zadávání veřejných zakázek (dále jen „ZZVZ“). Jedná se o využití ustanovení § 37 odst. 1 písm. d) ZZVZ, tedy o stanovení zvláštní podmínky plnění veřejné zakázky, a to zejména v oblasti vlivu předmětu veřejné zakázky na životní prostředí, sociálních důsledků vyplývajících z předmětu veřejné zakázky, hospodářské oblasti nebo inovací.

V obou případech je třeba pamatovat zejm. na to, zda

- předmět veřejné zakázky je k takovému požadavku zadavatele vhodný (je-li předmětem veřejné zakázky například vysoce odborná analýza nebo například právní služby, nelze předpokládat, že by bylo vhodné požadovat, aby takové plnění poskytovaly osoby se záznamem v evidenci RT; naopak vhodné mohou být úklidové služby, zahradnické práce atp.; zároveň jsou vhodné hlavně déletrvající závazky, neboť při smlouvách na kratší období se zaměstnavateli ani zaměstnanci zpravidla nevyplatí vznik pracovněprávního poměru na takové období²),
- požadavek je pro dodavatele splnitelný (je třeba provést analýzu trhu práce, například konzultace s místním úřadem práce a probační a mediační službou, ověřit informace, zda v daném regionu existuje dostatek potenciálních zaměstnanců se záznamem v RT, aby dodavatelé byli objektivně schopni tuto podmínku splnit),
- smluvní podmínky musí obsahovat propracovaný systém kontroly plnění stanovené podmínky a sankce za její neplnění (není přípustné, aby zadavatel při plnění předmětu veřejné zakázky nekontroloval, zda vybraný dodavatel skutečně zaměstnává osoby se záznamem v evidenci RT, a případné porušování netrestal. Takový postup zadavatele by se pak považoval za podstatnou změnu smlouvy (a tedy správní delikt), neboť kdyby dodavatelé věděli, že zadavatel na plnění podmínky nebude trvat, mohli by se ucházet o veřejnou zakázku. Nicméně při nastavování systému kontroly a sankcí za neplnění stanovené podmínky je potřeba dodržet zásadu přiměřenosti (viz § 6 odst. 1 ZZVZ) a nastavit tento systém kontroly a sankcí přiměřeně účelu, který se sleduje. Dodavatelé by neměli být zatěžováni nadbytečně složitým systémem kontroly a rovněž sankce by neměly být nepřiměřeně přísné.

1.1 Zaměstnávání osob se záznamem v Rejstříku trestů jako zvláštní podmínka

Tato varianta spočívá v tom, že zadavatel stanoví jako zvláštní podmínku povinnost dodavatele při plnění předmětu veřejné zakázky zaměstnávat určitý počet či podíl³ osob se záznamem v RT.

¹ Komplikací se v tomto případě rozumí zejména fakt, že pokud by zadavatel požadoval například jmenovitý seznam osob se záznamem v Rejstříku trestů již v nabídce, pak dodavatelé ucházející se o veřejnou zakázku nemusí být schopni k okamžiku podání nabídky takový seznam sestavit a zároveň je to při podání nabídky bude velmi zatěžovat, neboť bez jistoty uzavření smlouvy na plnění veřejné zakázky budou muset shánět konkrétní vhodné pracovníky.

² Zaměstnavatel má různé administrativní náklady, pro zaměstnance může být například rizikové opuštění evidence u Úřadu práce, neboť opětovné zařazení do této evidence je limitováno.

³ Bude-li stanoven podíl a nikoliv absolutní počet, je vhodné uvést, zda se při výpočtu podílu vychází z běžných pravidel zaokrouhlování, anebo se bude například zaokrouhlovat vždy nahoru. Například stanoví-

Splnění takové smluvní podmínky pak zadavatel vůbec nekontroluje v rámci zadávacího řízení, ale až při realizaci předmětu veřejné zakázky. Výhodou je urychlení zadávacího řízení, nevýhodou může být, že pokud dodavatel ve skutečnosti neměl vůbec v úmyslu tuto podmínku naplňovat, jsou řešením situace pouze sankční ustanovení, potažmo výpověď či odstoupení od smlouvy, pokud si je zadavatel ve smlouvě upravil.

1.1.1 Ukázka formulací

Zadávací dokumentace

Čl. X: Obchodní a jiné smluvní podmínky, vzor smlouvy

Obchodní a jiné smluvní podmínky jsou zpracované v podobě vzoru smlouvy, která je přílohou xx této zadávací dokumentace.

Dodavatel není povinen v nabídce předložit návrh smlouvy, avšak prohlášením uvedeným v krycím listu nabídky, jehož vzor je připojen jako příloha xx této zadávací dokumentace, se zavazuje uzavřít se zadavatelem smlouvu v souladu s tímto vzorem, stane-li se vybraným dodavatelem.

Čl. X.1: Zaměstnání osob se záznamem v RT

Zadavatel požaduje, aby minimálně 1 zaměstnanec dodavatele, který se bude podílet na plnění veřejné zakázky v rozsahu stanovené týdenní pracovní doby podle ustanovení § 79 zákona č. 262/2006 Sb., zákoník práce, ve znění pozdějších předpisů (dále jen „pracovník dodavatele“), byl osobou bez zaměstnání (tedy zejména v evidenci uchazečů o zaměstnání vedené Úřadem práce, event. v obdobném postavení v zahraničí) se záznamem v evidenci Rejstříku trestů nebo obdobné evidenci vedené v zahraničí (dále jen „RT“). Splnění této podmínky není třeba prokazovat při podání nabídky. Jedná se o závaznou smluvní podmínku, kterou bude na základě smlouvy povinen plnit kterýkoliv vybraný dodavatel. Podrobnosti jsou uvedeny v čl. xx vzoru smlouvy, která je přílohou xx této zadávací dokumentace.

Smlouva

Čl. xx

Zaměstnávání osob se záznamem v evidenci RT

1. *Dodavatel je povinen po celou dobu plnění zajistit, aby minimálně 1 zaměstnanec dodavatele, který se bude podílet na plnění veřejné zakázky (dále jen „pracovník dodavatele“) byl osobou se záznamem v evidenci Rejstříku trestů nebo obdobné evidence vedené v zahraničí (dále jen „RT“). Doklady prokazující splnění podmínky dle předchozí věty (zejm. výpis z evidence RT konkrétního pracovníka poskytnutý s jeho písemným souhlasem) dodavatel*
 - a) *předloží objednateli do 5 pracovních dnů od uzavření této smlouvy,*
 - b) *předloží objednateli v případě změny v osobě pracovníka, kterým plní povinnost dle věty první (tento doklad není povinen předkládat v případě, že zaměstnává více osob se záznamem v evidenci RT a dochází pouze ke snížení počtu, přičemž doklad k minimálnímu počtu již objednatel má k dispozici), a to nejpozději ke dni jeho nástupu do zaměstnání,*

li zadavatel podmínku, aby alespoň 10 % osob podílejících se na plnění předmětu veřejné zakázky byly osoby se záznamem v RT, přičemž dodavatel zaměstnává při plnění předmětu veřejné zakázky 24 osob, je 10 % 2,4 osoby - je třeba říci, zda pak postačí zaměstnávat (dle prostého zaokrouhlování) 2 osoby, anebo se bude vždy zaokrouhlovat na celá čísla nahoru, tj. 3 osoby. Zadavatel musí počítat s tím, že dodavatelé budou mít tendenci povinnost obcházet, tedy například uměle snižovat počet osob podílejících se na plnění předmětu veřejné zakázky.

- c) předloží objednateli kdykoliv v průběhu plnění předmětu smlouvy na žádost objednatele, a to nejpozději do 5 pracovních dnů od této výzvy, nedohodnou-li se smluvní strany jinak.
2. Dodavatel je povinen informovat objednatele o skončení pracovněprávního vztahu s pracovníkem, prostřednictvím něhož plní povinnost k zaměstnávání osob se záznamem v evidenci RT, nejpozději do 5 pracovních dnů od tohoto skončení.
 3. Za porušení povinnosti zajistit po celou dobu plnění, aby minimálně 1 pracovník dodavatele byl osobou se záznamem v evidenci RT, se nepovažuje, pokud dodavatel tuto povinnost nesplnil z důvodu neočekávaného skončení pracovněprávního vztahu s pracovníkem, prostřednictvím kterého plní povinnost dle tohoto článku (např. úmrtí, okamžité ukončení pracovního poměru). Dodavatel se zavazuje bezodkladně, nejpozději však do 1 měsíce, zajistit plnění povinnosti dle odstavce 1 prostřednictvím nového pracovníka a předložit doklady ve smyslu odst. 1. Souhrnná doba, po níž dodavatel neporušuje povinnost, aby minimálně 1 pracovník dodavatele byl osobou se záznamem v evidenci RT, z důvodů popsaných v tomto odstavci nesmí přesáhnout 2 měsíce za posledních 12 kalendářních měsíců (objednatel je oprávněn provést přepočít za 12 kalendářních měsíců kdykoliv v průběhu plnění a smluvní pokutu ukládat opakovaně).
 4. Za porušení povinnosti zajistit po celou dobu plnění, aby minimálně 1 pracovník dodavatele byl osobou se záznamem v evidenci RT, se nepovažuje, pokud u konkrétní osoby, která v době zahájení činnosti při plnění předmětu této smlouvy měla záznam v evidenci RT, dojde k výmazu záznamu v evidenci RT.

Čl. xx Smluvní pokuta.

(...)

V případě, že dodavatel nezajistí, aby minimálně 1 pracovník dodavatele byl osobou se záznamem v evidenci RT ve smyslu čl. xx, případně neprokáže splnění této podmínky objednateli, je povinen uhradit objednateli smluvní pokutu 5.000 Kč za každý i započatý měsíc, v němž došlo k tomuto porušení smlouvy. V případě, kdy dodavatel sice zajistí, aby minimálně 1 pracovník dodavatele byl osobou se záznamem v evidenci RT ve smyslu čl. xx, avšak příslušné doklady doloží později než ve lhůtách dle čl. xx odst. 1 písm. b) a c) nebo odst. 3, je povinen uhradit smluvní pokutu pouze ve výši 500 Kč za každý takový případ.

Čl. xx Odstoupení od smlouvy

(...)

Objednatel je oprávněn odstoupit od smlouvy, pokud dodavatel poruší povinnost zajistit po celou dobu plnění, aby minimálně 1 pracovník dodavatele byl osobou se záznamem v evidenci RT, a to buď opakovaně (více než 2x), anebo po dobu delší než 2 měsíce za posledních 12 kalendářních měsíců.

1.2 Zaměstnávání osob se záznamem v Rejstříku trestů jako kombinace jiné smluvní podmínky a součinnosti před uzavřením smlouvy

Tato varianta spočívá v tom, že zadavatel stanoví stejně jako v předchozí variantě jako zvláštní podmínku povinnost dodavatele při plnění předmětu veřejné zakázky zaměstnávat určitý počet či podíl osob se záznamem v RT. Zároveň však stanoví jako další podmínkou součinnosti před uzavřením smlouvy dle § 104 odst. 1 písm. e) ZZVZ předložit doklad prokazující, které konkrétní osoby se záznamem v evidenci RT se budou na plnění předmětu veřejné zakázky podílet. Splnění takové smluvní podmínky pak zadavatel kontroluje v rámci zadávacího řízení pouze u vybraného

dodavatele na základě výzvy dle § 122 odst. 3 ZZVZ a zároveň samozřejmě také při realizaci předmětu veřejné zakázky.

1.2.1 Ukázka formulací

Zadávací dokumentace

Čl. X: Obchodní a jiné smluvní podmínky, vzor smlouvy

Obchodní a jiné smluvní podmínky jsou zpracované v podobě vzoru smlouvy, která je přílohou xx této zadávací dokumentace.

Dodavatel není povinen v nabídce předložit návrh smlouvy, avšak prohlášením uvedeným v krycím listu nabídky, jehož vzor je připojen jako příloha xx této zadávací dokumentace, se zavazuje uzavřít se zadavatelem smlouvu v souladu s tímto vzorem, stane-li se vybraným dodavatelem.

Čl. X.1: Zaměstnání osob se záznamem v evidenci RT

Zadavatel požaduje, aby minimálně 1 zaměstnanec dodavatele, který se bude podílet na plnění veřejné zakázky (dále jen „pracovník dodavatele“) byl osobou se záznamem v evidenci Rejstříku trestů nebo obdobné evidenci vedené v zahraničí (dále jen „RT“). Splnění této podmínky není třeba prokazovat při podání nabídky. Jedná se o závaznou smluvní podmínku, kterou bude na základě smlouvy povinen plnit kterýkoliv vybraný dodavatel. Podrobnosti jsou uvedeny v čl. xx vzoru smlouvy, která je přílohou xx této zadávací dokumentace.

Čl. XX: Další podmínky pro uzavření smlouvy

Nesplnění povinnosti vybraným dodavatelem dle tohoto článku se považuje za neposkytnutí součinnosti k uzavření smlouvy ve smyslu § 122 odst. 5 ZZVZ.

Čl. XX.1: Předložení dokladu o zaměstnání osob se záznamem v evidenci RT

Podmínkou uzavření smlouvy s vybraným dodavatelem je předložení dokladu o zaměstnání osob(y) se záznamem v evidenci RT ve smyslu čl. X.1 této zadávací dokumentace a v čl. xx vzoru smlouvy, který tvoří přílohu xx této zadávací dokumentace.

Smlouva

Čl. xx

Zaměstnání osob se záznamem v evidenci RT

1. *Dodavatel je povinen po celou dobu plnění zajistit, aby minimálně 1 pracovník dodavatele byl osobou se záznamem v evidenci RT. Doklady prokazující splnění podmínky dle předchozí věty (zejm. výpis z evidence RT konkrétního pracovníka) dodavatel event.. jeho pracovník*
 - a) *předložil objednateli před uzavřením této smlouvy,*
 - b) *předloží objednateli v případě změny v osobě pracovníka, kterým plní povinnost dle věty první (tento doklad není povinen předkládat v případě, že zaměstnává více osob se záznamem v evidenci RT a dochází pouze ke snížení počtu, přičemž doklad k minimálnímu počtu již objednatel má k dispozici), a to nejpozději ke dni jeho nástupu do zaměstnání,*

- c) předloží objednateli kdykoliv v průběhu plnění předmětu smlouvy na žádost objednatele, a to nejpozději do 5 pracovních dnů od této výzvy, nedohodnou-li se smluvní strany jinak.
2. V případě, že pracovník či pracovníci dodavatele, kteří jsou pracovníky dodavatele se záznamem v evidenci RT, nepracují při plnění předmětu této smlouvy na plný úvazek, je dodavatel povinen plnit tuto povinnost větším počtem takových osob tak, aby takovými osobami byla plněna stanovená týdenní pracovní doba dle § 79 zákoníku práce.
 3. Dodavatel je povinen informovat objednatele o skončení pracovněprávního vztahu s pracovníkem, prostřednictvím něhož plní povinnost k zaměstnávání osob se záznamem v evidenci RT, nejpozději do 5 pracovních dnů od tohoto skončení.
 4. Za porušení povinnosti zajistit po celou dobu plnění, aby minimálně 1 pracovník dodavatele byl osobou se záznamem v evidenci RT, se nepovažuje, pokud dodavatel tuto povinnost nesplnil z důvodu neočekávaného skončení pracovněprávního vztahu s pracovníkem, prostřednictvím kterého plní povinnost dle tohoto článku (např. úmrtí, okamžité ukončení pracovního poměru, nástup na mateřskou dovolenou). Dodavatel se zavazuje bezodkladně, nejpozději však do 1 měsíce, zajistit plnění povinnosti dle odstavce 1 prostřednictvím nového pracovníka a předložit doklady ve smyslu odst. 1. Souhrnná doba, po níž dodavatel neporušuje povinnost, aby minimálně 1 pracovník dodavatele byl osobou se záznamem v evidenci RT, z důvodů popsaných v tomto odstavci nesmí přesáhnout 2 měsíce za posledních 12 kalendářních měsíců (objednatel je oprávněn provést přepočítání za 12 kalendářních měsíců kdykoliv v průběhu plnění a smluvní pokutu ukládat opakovaně).
 5. Za porušení povinnosti zajistit po celou dobu plnění, aby minimálně 1 pracovník dodavatele byl osobou se záznamem v evidenci RT, se nepovažuje, pokud u konkrétní osoby, která v době zahájení činnosti při plnění předmětu této smlouvy měla záznam v evidenci RT, dojde k výmazu záznamu v evidenci RT.

Čl. xx Smluvní pokuta

(...)

V případě, že dodavatel nezajistí, aby minimálně 1 pracovník dodavatele byl osobou se záznamem v evidenci RT ve smyslu čl. xx, případně neprokáže splnění této podmínky objednateli, je povinen uhradit objednateli smluvní pokutu 5.000 Kč za každý i započatý měsíc, v němž došlo k tomuto porušení smlouvy. V případě, kdy dodavatel sice zajistí, aby minimálně 1 pracovník dodavatele byl osobou se záznamem v evidenci RT ve smyslu čl. xx, avšak příslušné doklady doloží později než ve lhůtách dle čl. xx odst. 1 písm. b) a c) nebo odst. 3, je povinen uhradit smluvní pokutu pouze ve výši 500 Kč za každý takový případ.

Čl. xx Odstoupení od smlouvy

(...)

Objednatel je oprávněn odstoupit od smlouvy, pokud dodavatel poruší povinnost zajistit po celou dobu plnění, aby minimálně 1 pracovník dodavatele byl osobou se záznamem v evidenci RT, a to buď opakovaně (více než 2x), anebo po dobu delší než 2 měsíce za posledních 12 kalendářních měsíců.

2. Zaměstnávání osob se záznamem v Rejstříku trestů jako kritérium hodnocení

Dalším z možných způsobů, jak promítnou institut zaměstnávání osob se záznamem v evidenci RT do oblasti zadávání veřejných zakázek, je stanovení kritéria kvality se sociálním aspektem jako kritéria hodnocení nabídky (§ 116 odst. 2 písm. d ZZVZ). I v tomto případě je třeba zvažovat vhodnost této podmínky ve vztahu k předmětu veřejné zakázky atd., provázanost kritéria hodnocení se smluvními podmínkami je však ještě důležitější než při postupech dle čl. 1.⁴ Ukázka formulací - zadávací dokumentace

Čl. X: **Hodnocení nabídek**

Nabídky budou hodnoceny dle jejich ekonomické výhodnosti.

Zadavatel dále stanovuje následující kritéria hodnocení (u každého kritéria je jeho váha uvedena v procentech):

1. Nabídková cena

(váha kritéria: 80 %)

2. Počet osob se záznamem v evidenci RT zapojených do realizace veřejné zakázky

(váha kritéria: 20 %)

Čl. X.1: Kritérium č. 1 - Nabídková cena

*Jako nejvýhodnější bude dle tohoto kritéria hodnocení hodnocena nabídka dodavatele, který v nabídce uvede nejnižší nabídkovou cenu. Taková nabídka získá 100 bodů. Nabídková cena bude hodnocena podle její absolutní výše v korunách českých **vč. DPH**. Bodové hodnocení bude vypočteno jako násobek 100 a poměru hodnoty nejvýhodnější nabídky k hodnocené nabídce, tj. podle vzorce:*

Celkové bodové hodnocení kritéria č. 1 = nejnižší nabídková cena / hodnocená nabídková cena x 100

Čl. X.2: Kritérium č. 2 - Počet osob se záznamem v evidenci RT zapojených do realizace veřejné zakázky

V rámci tohoto kritéria bude zadavatel hodnotit počet osob se záznamem v evidenci RT zapojených do realizace veřejné zakázky. Dodavatel v nabídce předloží seznam těchto osob zpracovaný dle vzoru v příloze xx této zadávací dokumentace a kopie výpisu z evidence RT, z nichž bude patrné, že každá uvedená osoba má záznam v evidenci RT. Výpis z evidence RT nesmí být starší než 3 měsíce ke dni zahájení zadávacího řízení. Zadavatel přidělí za každou osobu se záznamem v evidenci RT zapojenou do realizace veřejné zakázky 1 bod, nejvýše však 8 bodů (vyšší počet není zohledněn dalšími body). 1 osobou se záznamem v evidenci RT zapojenou do realizace veřejné zakázky se rozumí osoba pracující v rozsahu stanovené týdenní pracovní doby podle zákona č. 262/2006 Sb., zákoník práce, ve znění pozdějších předpisů, tj. 40 hodin týdně; v případě kratších úvazků je dodavatel povinen přepočíst a uvést v nabídce tento přepočtený počet (např. 2 osoby na poloviční úvazek = 1 osoba pro hodnocení = 1 bod; 1 osoba s úvazkem 30 hodin týdně = 0,75 osoby = 0,75 bodů).

Jako nejvýhodnější bude dle tohoto kritéria hodnocení hodnocena nabídka dodavatele, který v nabídce uvede nejvyšší počet osob se záznamem v evidenci RT zapojených do realizace veřejné zakázky (max. však 8). Taková nabídka získá 100 bodů. Bodové hodnocení bude vypočteno jako

⁴ Pokud by například zadavatel hodnotil jako nejvýhodnější nabídku vybraného dodavatele, protože nabídl pro plnění veřejné zakázky 4 osoby se záznamem v evidenci RT, a následně akceptoval plnění pouze 2 takovými osobami, pak by tím mohl „popřít“ smysl celého zadávacího řízení (kdy například nebyl vybrán dodavatel levnější, ale nabízející plnění 2 takovými osobami).

násobek 100 a poměru počtu získaných bodů hodnocené nabídky k počtu získaných bodů nejvýhodnější nabídky, tj. podle vzorce:

Celkové bodové hodnocení kritéria č. 2 = počet získaných bodů hodnocené nabídky / počet získaných bodů nejvýhodnější nabídky x 100

Změny v pracovním týmu v průběhu plnění předmětu veřejné zakázky

Zadavatel dodavatele výslovně upozorňuje, že členové pracovního týmu uvedení v nabídce dodavatele jako osoby se záznamem v evidenci RT se musí aktivně podílet na plnění předmětu veřejné zakázky po uzavření smlouvy v uvedeném rozsahu. V případě potřeby změny člena pracovního týmu oproti osobám uvedeným v nabídce dodavatele je tato možná pouze se souhlasem zadavatele. Zadavatel tento souhlas neudělí v případě, že by po takové změně pracovní tým nebyl tvořen osobami se záznamem v evidenci RT alespoň v rozsahu, v jakém byl uznán a bodován při hodnocení nabídek. Podrobnosti postupu pro změnu pracovního týmu jsou obsaženy v čl. xx vzoru smlouvy.

Čl. X.3: Celkové hodnocení nabídky

Výsledné hodnocení podle bodovací metody bude provedeno tak, že jednotlivá bodová ohodnocení nabídek dle kritérií hodnocení budou vynásobena příslušnou vahou daného kritéria. Na základě součtu výsledných hodnot obou kritérií u jednotlivých nabídek bude stanoveno pořadí úspěšnosti jednotlivých nabídek tak, že jako nejúspěšnější bude stanovena nabídka, která dosáhla nejvyšší bodové hodnoty. V případě rovnosti bodů nabídek na prvním místě bude mezi těmito nabídkami vybrána jako nejvýhodnější nabídka s vyšším celkovým bodovým ziskem za kritérium č. 2. V případě, že by nastala rovnost i mezi těmito hodnotami, bude nejvýhodnější nabídka vybrána losem.

V souladu s výše popsáním postupem a vzorcem bude celkové hodnocení nabídky vypočteno podle vzorce:

Celkový počet bodů = 0,80 x kritérium č. 1 + 0,20 x kritérium č. 2

resp. podrobně:

Celkový počet bodů = 0,80 x (nejnižší nabídková cena / hodnocená nabídková cena x 100) + 0,20 x (počet získaných bodů hodnocené nabídky / počet získaných bodů nejvýhodnější nabídky) x 100⁵

⁵ V případě kritéria hodnocení je nutné zařadit podmínku i do smlouvy