Elektronické podepisování v zadávacím řízení

JUDr. Lenka Matochová

Praha, září 2018

Obsah

- Obecně k elektronickému podpisu
- Podepisování zadavatele
- Podepisování dodavatele
- Komunikace s ÚOHS
- Podepisování veřejnoprávního podepisujícího

Elektronická komunikace

soukromoprávní doručování		
doručení		
podání		

Platnost elektronického právního jednání

- § 562 odst. 1 občanského zákoníku: písemná forma je zachována u elektronického právního jednání, pokud:
  - jeho obsah je zachycen
  - je určena jednající osoba.

- § 561 odst. 1 občanského zákoníku: k platnosti elektronického právního jednání se vyžaduje podpis jednajícího (podle jiného právního předpisu).

Právní regulace elektronického podpisu

- Nařízení eIDAS (č. 910/2014)

→ zákon č. 297/2016 Sb., o službách vytvářejících důvěru pro elektronické transakce (ZSVD)

~~Zákon č. 227/2000 Sb., o elektronickém podpisu (ZEP)~~

- občanský zákoník
- zákon č. 134/2016 Sb., o zadávání veřejných zakázek (ZZVZ)

Definice elektronického podpisu

Definice v eIDAS (flexibilní):

„data v elektronické podobě, která jsou připojena k jiným datům v elektronické podobě nebo jsou s nimi logicky spojena a která podepisující osoba používá k podepsání.“

[čl. 3 bod 10]

Možnosti elektronického podpisu

- funkce (elektronického) podpisu: identifikace, stvrzení
- nadstavba: autenticita, integrita
- asymetrická kryptografie – elektronické podpisy jsou založeny na existenci párových dat:
  - soukromého klíče
  - veřejného klíče (resp. certifikátu s veřejným klíčem)

Typy elektronického podpisu

	Prostý elektronický podpis	jakýkoliv el. podpis
	Zaručený elektronický podpis	založený na principu asymetrické kryptografie
Uznávaný el. podpis	Zaručený elektronický podpis založený na kvalifikovaném certifikátu	založený na principu asymetrické kryptografie + certifikát vydaný kvalifikovaným poskytovatelem
	Kvalifikovaný elektronický podpis	založený na principu asymetrické kryptografie + certifikát vydaný kvalifikovaným poskytovatelem + vytvořen kvalifikovaným prostředkem

Podepisování zadavatele

„Zásadní“ právní jednání zadavatele

§ 211 odst. 5 ZZVZ

- výzva určená účastníkům zadávacího řízení,
- oznámení o výběru dodavatele,
- rozhodnutí o nejvhodnějším návrhu v soutěži o návrh a
- vyloučení účastníka zadávacího řízení

Vypravení „zásadních“ právních jednání

- zásadní právní jednání musí být vypraveno
  - skrze datovou schránku nebo
  - skrze elektronický nástroj nebo
  - jako datová zpráva podepsaná uznávaným elektronickým podpisem
- datová zpráva ≠ zpráva zasílaná přes datovou schránku
- jednotlivé způsoby vypravení se suplují
- mohou být kombinovány

Podpis „zásadních“ právních jednání

- pokud ne datovou schránkou nebo elektronickým nástrojem ⇨
- § 6 odst. 2 ZSVD: uznávaný elektronický podpis =
  - zaručený elektronický podpis založený na kvalifikovaném certifikátu
  - kvalifikovaný elektronický podpis
- podpis dokumentu vs. podpis e-mailu
- volba poskytovatele služeb vytvářejících důvěru

Podpis ostatních dokumentů

- a contrario – nemusí být
  - ani skrze datovou schránku
  - ani skrze elektronický nástroj
  - ani podepsáno uznávaným elektronickým podpisem
- § 561 odst. 1 občanského zákoníku: k platnosti elektronického právního jednání se vyžaduje podpis jednajícího

➡ stačí prostý elektronický podpis

Podepisování dodavatele

Jak lze podat elektronickou nabídku

volba komunikačního prostředku neexistuje: musí být podána v elektronickém nástroji (§ 211/2 ZZVZ)

- nelze
  - e-mail
  - datová schránka

Podpis nabídky – návrhu smlouvy

- zadavatel u nabídky v elektronické podobě kontroluje, zda:
  - byla podána ve lhůtě a způsobem stanoveným v ZD
  - je autentická
  - s ní před otevřením nebylo manipulováno
- posun oproti ZVZ – zadavatel **nekontroluje**, zda návrh smlouvy
  - je součástí nabídky
  - je podepsán osobou oprávněnou jednat

Podpis jiných částí nabídky

podle toho, kdo je jejich původcem

- dokument dodavatele (čestná prohlášení, seznam významných zakázek …) – podpis je suplován elektronickým nástrojem
- dokument jiné osoby (potvrzení o bezdlužnosti, písemný závazek jiné osoby …) - podpis musí být

Podpis jiných dokumentů

- jiný dokument než nabídka – nemusí být dodán přes elektronický nástroj

- možnosti vypravení
  - skrze elektronický nástroj
  - skrze datovou schránku
  - jako datová zpráva (e-mail)

Kopie – originál elektronického dokumentu

- doklady - § 45 odst. 1 ZZVZ: obecně stačí kopie
- vybraný dodavatel: předložení originálů podle § 122 odst. 3 ZZVZ

Komunikace s ÚOHS

Komunikace s ÚOHS

- vyjádření k návrhu o přezkoumání úkonů zadavatele + textová část zadávací dokumentace
  - prostřednictvím datové schránky
  - datová zpráva podepsaná uznávaným elektronickým podpisem

[§ 252 odst. 3, § 258 ZZVZ]

- přestupek - § 268 odst. 1 písm. e) ZZVZ – pokuta až do výše 1 mil. Kč

Komunikace s ÚOHS

- jiné části dokumentace o zadávacím řízení + netextová část zadávací dokumentace
  - prostřednictvím datové schránky
  - datová zpráva podepsaná uznávaným elektronickým podpisem
  - v listinné podobě

[§ 253 odst. 4, § 258 ZZVZ]

- přestupek - § 268 odst. 1 písm. e) ZZVZ – pokuta až do výše 1 mil. Kč

Komunikace s veřejnoprávním podepisujícím: požadavky podle ZSVD

§ 5 ZSVD: „*pouze* ***kvalifikovaný elektronický podpis****, podepisuje-li elektronický dokument, kterým právně jedná,*

a) stát, územní samosprávný celek, právnická osoba zřízená zákonem nebo právnická osoba zřízená nebo založená státem, územním samosprávným celkem nebo právnickou osobou zřízenou zákonem (dále jen "veřejnoprávní podepisující"), nebo

b) osoba neuvedená v písmenu a) při výkonu své působnosti“

§ 6 /1 ZSVD: „*pouze* ***uznávaný elektronický podpis****, podepisuje-li se elektronický dokument, kterým se právně jedná vůči veřejnoprávnímu podepisujícímu nebo jiné osobě v souvislosti s výkonem jejich působnosti*“

Děkuji za pozornost

Lenka.Matochova@mmr.cz