

Veřejné zakázky a „PPP“

David Raus
Právnická fakulta Masarykovy univerzity

I.

Veřejná zakázka

- § 7 a násl. ZVZ
- „Veřejná zakázka“ x „Koncese“
- Znaky veřejné zakázky
- Typologie veřejných zakázek
 - Druhy
 - Typy
- Význam dělení

1.

- NSS: 2 Afs 198/2006
 - § 67/1 ZVZ 1994
- Plnění stejného nebo srovnatelného druhu
 - Souhrn jednotlivých zadání určitých relativně samostatných plnění, týkají-li se tato zadání plnění spolu souvisejících z hledisek místních, časových, urbanistických, funkčních nebo technologických
 - Prvky extenzivního pojetí „souvislostí“
- Pak tedy: celková výše peněžitého závazku je souhrnem všech závazků takto souvisejících v jednom rozpočtovém roce

2.

- KS: 62 Af 56/2010, NSS: 7 Afs 24/2011
- Územní dělení založené na administrativních důvodech nestačí k tomu, aby se jednalo o více VZ
- Hlediskem je věcný charakter poptávaného plnění
- Důsledky nedůvodného dělení:
 - Snížení pod limity podle § 12 ZVZ
 - Navyšování požadované kauce podle § 115/1 ZVZ

3.

- KS: 62 Ca 33/2008, NSS: 8 Afs 60/2009
- Kombinace smluvních vztahů
 - Stavební práce pro zadavatele
 - Zadavatel plnil prodejem nemovitosti
 - KS: zadavatelův výdaj nespočíval v peněžitém plnění, ale v prodeji nemovitosti, která se dodavatelova plnění nijak netýkala
 - KS: počet soukromoprávních vztahů ani jejich povaha není rozhodující, rozhodující je výsledek

4.

- KS: 62 Ca 2/2007
- Kombinace několika kroků několika subjektů vedoucí k obcházení ZVZ

5.

- KS: 62 Af 7/2010, NSS: 2 Afs 59/2010
 - § 6, § 45/3 ZVZ
 - Vymezení předmětu VZ nelze ztotožňovat s technickými podmínkami
 - Široký předmět VZ není porušením § 45/3 ZVZ, ale požaduje-li zadavatel v rámci jediné VZ plnění spolu věcně nesouvisející, může to vést k eliminaci dodavatelů – tedy k diskriminaci
 - ...jednalo se o jedinou VZ nebo o více VZ?
 - ...nevznikla povinnost jedinou VZ zadat po částech, aby se předšlo diskriminaci?

6.

- KS: 62 Ca 21/2009, NSS: 9 Afs 3/2011
 - Zrušeno, ale potvrzen obecný závěr
 - Následně KS: 62 Af 36/2011: kritérium „povinnosti postupovat podle rozhodnutí zadavatele“?
- Vymezení veřejné zakázky - § 7
 - Znakem veřejné zakázky je její „úplatnost“, avšak s ohledem na konkrétní předmět veřejné zakázky, povahu a způsob uskutečňování plnění, jež má být pro zadavatele realizováno, nemusí být vždy ze strany zadavatele úplatně plněno přímo. Nemusí se vždy jednat výlučně o zadavatelův přímý závazek...
 - Celkovým peněžitým závazkem zadavatele (§ 14/1) je souhrn veškerého plnění z veřejných prostředků vyjádřitelného v penězích směřujícího proti plnění veřejné zakázky dodavatelem...
 - NSS: 1 Afs 42/2012 – i prostředky soukromé?

7.

- KS: 62 Ca 86/2008, NSS: 8 Afs 31/2011
- Vymezení veřejné zakázky v případě služeb „poradenského typu“ – snaha o zabránění atomizace na dílčí plnění
- KS: „Právní služby“ jsou jednou VZ

8.

- KS: 62 Ca 31/2009, NSS rozhodovat nebude
- Celkový závazek zadavatele = i plnění jdoucí z jiných veřejných rozpočtů na základě „nutného“ protiplnění podle požadavku (rozhodnutí) zadavatele
- „Nájem“

9.

- ❑ KS: 62 Ca 25/2009, NSS rozhodovat nebude
- ❑ Úplata ve prospěch dodavatele z veřejných prostředků – příjmy od třetích subjektů
- ❑ „Dodání zákazníků“?
- ❑ „Stravenky“ namísto sociálních dávek

10.

- KS: 62 Af 33/2010, NSS: 2 Afs 71/2011
 - Jednotlivé programové atrakce v rámci jedné kulturní akce
 - Souvislost místní, časová a věcná

11.

- KS: 62 Ca 44/2009, NSS: 5 Afs 68/2011
- KS: Nejistota ohledně získání finančních prostředků v budoucnu není důvodem samostatné zakázky
- NSS: na věc nikoli odlišný názor, ale důvodem ke zrušení je pozdější výhodnější úprava
 - KS poté: 62 Af 39/2012

12.

- KS: 62 Af 54/2010
 - Postupné plnění spočívající v dodávkách automobilů v jednom roce = 1 zakázka
 - Postupné „objevování poptávky“ není důvodem pro samostatné zakázky

13.

- KS: 62 Af 44/2010, NSS: ?
- Potřeba obměny v havarijním stavu může být důvodem pro samostatnou veřejnou zakázku (i VZMR) – nelze objektivně předvídat, je však třeba prokázat akutní potřebu vzniklou v důsledku havarijního stavu

Zadavatel

- § 2 a násl. ZVZ

- Typologie zadavatelů
 - „Vždy“ zadavatel
 - Zadavatel „podle situace“
 - Význam typologie

1.

- KS: 62 Ca 12/2008, 62 Ca 13/2008
- NSS: 9 Afs 111/2008, 9 Afs 5/2009
- NSS nakonec: 9 Afs 74/2010, 9 Afs 68/2010
 - § 2 odst. 2 písm. d) bod 1.
- Vymezení pojmu „veřejný zadavatel“
 - a.s. 100% kontrolovaná státem
 - činnost hrazena zčásti z prostředků veřejného zdravotního pojištění
- „Zřízení za účelem potřeby veřejného zájmu, která nemá průmyslovou nebo obchodní povahu“

2.

- NSS: „průmyslová nebo obchodní povaha“ ???
 - Co je primárním účelem činnosti?
 - Podle jakých kritérií se při své činnosti rozhoduje?
 - Období, k němuž se postavení subjektu coby možného zadavatele posuzuje
 - Postavení „subjektu hospodářské soutěže“
 - Stejně podmínky v hospodářské soutěži, jaké mají jiné subjekty
 - Disponuje nějakými výhradními oprávněními?
 - Existují ve vztahu k činnosti ingerence „státu“?
 - Kontroluje „stát“ subjekt jen jako akcionář nebo vrchnostensky?
 - Může „stát“ aktivně zasahovat do činnosti?
 - Podílí se „stát“ na činnosti např. dotacemi?

Otázky???

Vaše postřehy a komentáře:
draus@ksoud.brn.justice.cz

