

Veřejné zakázky a „PPP“

David Raus
Právnická fakulta Masarykovy univerzity

III.

...otázky na úvod?

Důsledky účinnosti nového OZ

- 64. část zákona č. 303/2013 Sb. (přechodná ustanovení k ZVZ)
- Zahájení zadávacího řízení před 1.1.2014 = použije se soukromé právo dosavadní (výčet v § 3080 NOZ) + možnost volby práva nového (určitě ne naopak)
 - Fakultativní volba zadavatele
 - Součást zadávacích podmínek
 - Součást „původního textu“ smlouvy (součást zadávacích podmínek)
- Týká se pouze soukromých práv přímo ze smlouvy a práv z porušení smlouvy
- Určení ze strany zadavatele x dohoda stran
- Dohoda o volbě nového práva v průběhu zadávacího řízení?
- Nedohoda o volbě nového práva v průběhu zadávacího řízení (nabídka není v souladu se zadávacími podmínkami)?
- Dohoda o volbě nového práva po uzavření smlouvy?
- Přímý důsledek NOZ v § 18

Soukromoprávní souvislosti

- Aplikace nového OZ
- Neplatnost smlouvy na veřejnou zakázku - § 118/6
- ...jinak než z důvodu porušení ZVZ (smluvní podmínky)?
- ...a důsledky konstrukce neplatnosti?
 - § 579 nového OZ – zadavatel by sice neměl právo namítnout neplatnost nebo uplatnit z neplatnosti výhodu, toto právo ale fakticky nemá ani dodavatel-smluvní strana (ale ani nikdo jiný!)...?
 - § 580 nového OZ – nelze dovodit, že nad rámec ZVZ může být smlouva na veřejnou zakázku neplatná z toho důvodu, že se přičí dobrým mravům (z důvodu vady v postupu zadavatele)...?
 - § 588 nového OZ – žádný soud nikdy nemůže k neplatnosti smlouvy na veřejnou zakázku (z důvodu vady v postupu zadavatele) přihlídnout i bez návrhu...? Může z důvodu neplatnosti smluvních ujednání (jednostranně zadavatelem stanovených)...?
- Vymahatelnost práv a povinností ze smlouvy – adhezní smlouvy podle § 1798 a násl.?

Otázky z praxe k úvaze...

- ❑ Porušení ZVZ x naplnění správního deliktu
 - Nejde o totéž, problém s poskytnutím prostředků z fondů...
- ❑ Musí ÚOHS konstatovat porušení ZVZ, i když nedeklaruje správní delikt?
- ❑ Musí ÚOHS deklarovat správní delikt, když jej má za prokázaný?
- ❑ Musí ÚOHS deklarovat správní delikt, ukládá-li „zákaz plnění“?
- ❑ ... kdy je „dokonáno“ porušení ZVZ?
- ❑ ... kdy je „dokonáno“ spáchání správního deliktu?
- ❑ ... kdy jsou splněny podmínky pro vyslovení „zákazu plnění“?

Klíčové otázky

1.

- Pohled zadavatele
 - Jsem zadavatelem?
 - Jedná se o veřejnou zakázku?
 - V jakém řízení a na základě jakých procedurálních kroků ji zadat?
 - Jak zajistit férové podmínky?
 - Jak doložit postup pro případ přezkumu?
 - Jak se bránit v případě podezření z porušení ZVZ?

Klíčové otázky

2.

- Pohled dodavatele (uchazeče)
 - Chtěl jsem získat zakázku?
 - Mohl jsem ji objektivně získat?
 - Nezáskal jsem ji právě v důsledku...
 - ...podmínek, které zadavatel stanovil?
 - ...způsobu hodnocení, jaký zadavatel zvolil?
 - ...procedurální chyby zadavatele?
 - ...kroku zadavatele, který se jeví „zvláštně“?

Klíčové otázky

3.

- Pohled ÚOHS
- Jde o zadavatele a o veřejnou zakázku?
 - Lze doložit soulad postupu se ZVZ?
 - Nepůsobí některý krok zadavatele „zvláště“?
 - Kvalifikace
 - Technické podmínky
 - Hodnocení nabídek
 - Nebyl ZVZ „skrytě“ obejit?
 - Volba nesprávného druhu řízení
 - Zdánlivé naplnění zákonné podmínky pro „snadnější“ zadání
 - Rozdělení veřejné zakázky
 - Záměrné „omezení“ původního požadavku
 - ... 😊

Jak vykládat ZVZ v roce 2015?

- Základní zásady – judikatura posiluje význam § 6 ZVZ
 - V jejich světle vykládat ZVZ
 - Jimi překlenovat mezery ve výkladu ZVZ
 - Lze je porušit i (zdánlivým) formálním dodržením ZVZ
- Smysl:
 - Efektivní vynakládání veřejných prostředků
 - Zprostředkovaná ochrana hospodářské soutěže
 - NSS: 1 Afs 20/2008 – důležité pro výklad ZVZ!
- Konkrétní postupy zadavatelů, jejich kontrola
 - Nepřehlednost, komplikovanost, formalismus
 - ... každý může udělat chybu?
 - ... ale ptejme se:
 - co bylo příčinou a co důsledkem?
 - proč se to tak stalo?

Příklad: co je horší?

- a) Lhůta 51 dnů pro podání nabídek při jednoduchém plnění
- b) Lhůta 52 dnů při složitém plnění začínající běžet 23.12.

???

□ KS:

- *62 Ca 15/2006, 62 Ca 46/2007*

Poškozený nebo kverulant?

- Jak je od sebe rozeznat?
 - Co nespokojený napadá a jaká práva je mu třeba garantovat?
 - ESD: *Uniplex, C-406/08*
 - KS v Brně: *62 Ca 9/2009, 62 Ca 17/2009*
 - Právo na efektivní přezkum postupu zadavatele
 - Jde o „právo být účastníkem“?
 - Návrhové řízení & řízení *ex offa*
- Rozhodování o námitkách není formalita
- Uznání důvodnosti námitek není ostuda
 - Jak chybu napravit? Zrušit zadávací řízení?
 - § 84 ZVZ, KS: *62 Ca 28/2008*, NSS: *2 Afs 64/2009*
 - KS: *62 Ca 72/2008*

Otázky???

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

