

Výjimky ze ZZVZ

Michal Čermák

10.12.2019

Vertikální a horizontální spolupráce

- § 11 (in house zadávání) – výkladově relativně konzistentní
- § 12+13 (neighbour house zadávání) – relativní novinka zákona. Musí být naplněny kumulativně 3 resp. 4 podmínky:
- Veřejní zadavatelé spolupracují na společném úkolu – dosahují společného cíle spoluprací
- Veřejný zájem – význam skutečné spolupráce (?)
- Méně než 20% výkonu činnosti, kterých se spolupráce týká na volném trhu
- Úskalí – jak se to počítá, co je to volný trh, ?
- Při aplikaci in house nebo neighbour house zadávání se neaplikují zadávací řízení dle ZZVZ

§ 11 – in house

- (1) Za zadání veřejné zakázky se nepovažuje uzavření smlouvy, kterou uzavírá veřejný zadavatel s jinou právnickou osobou jako dodavatelem, pokud
 - a) sám nebo společně s jinými veřejnými zadavateli ovládá tuto osobu obdobně jako své vnitřní organizační jednotky,
 - b) v takto ovládané osobě nemá majetkovou účast jiná osoba než ovládající veřejný zadavatel nebo ovládající veřejní zadavatelé a
 - c) více než 80 % celkové činnosti takto ovládané osoby je prováděno při plnění úkolů, které jí byly svěřeny ovládajícím veřejným zadavatelem nebo ovládajícími veřejnými zadavateli nebo jinými právnickými osobami, které ovládající veřejný zadavatel nebo veřejní zadavatelé rovněž ovládají jako své vnitřní organizační jednotky.

In-house judikatura ESD/SDEU

- C-340/04 - **Carbotermo** and Consorzio Alisei;
- C-324/07 - **Coditel Brabant**;
- C-458/03 - **Parking Brixen**
- C-26/03 - **Stadt Halle** and RPL Lochau;
- C-15/13 - **Datenlotsen** Informationssysteme;
- C-182/11 - **ECONORD**;
- C-295/05 - **ASEMFO**;
- C 553/15 **UNDIS**;
- C-182/11 - **CONAME**;
- **C-107/98 - Teckal.**

Tzv. Teckal kritéria

- Nad subjektem, kterému je veřejná zakázka zadávána, a který je právně odlišný od zadavatele, vykonává zadavatel obdobnou kontrolu, jakou vykonává nad svými organizačními složkami a zároveň
- Uvedený subjekt (kterému má být zakázka in house zadána) s veřejným zadavatelem uskutečňuje převážnou část své činnosti (podmínka alespoň 80% obrátu vůči němu) a zároveň
- V uvedeném subjektu nemá majetkovou účast jiný než ovládající veřejný zadavatel (či ovládající veřejní zadavatelé – je-li jich více).

IH + NH – nejčastější problémy

- Jak se „dělá“ konkrétní VZ in houseovým zadáváním?
- Mnoho proměnných, variant, pestrá praxe – nutno promyslet v konkrétním případě;
- Prozatímní absence zkušeností s NH (v ČR);
- Ovládaná osoba nesoutěží žádné VZ, ač je sama zadavatelem;
- IN + NH je vnímáno výjimečný postup

Výjimky: § 29

- Zadavatel není povinen zadat veřejnou zakázku v zadávacím řízení,
- a) pokud by provedení zadávacího řízení ohrozilo ochranu základních bezpečnostních zájmů České republiky a současně nelze učinit takové opatření, které by provedení zadávacího řízení umožňovalo,
- b) jestliže by došlo k vyzrazení utajované informace...
- c) **jde-li o zadávání nebo plnění veřejné zakázky v rámci zvláštních bezpečnostních opatření** stanovenými jinými právními předpisy a současně nelze učinit takové opatření, které by provedení zadávacího řízení umožňovalo,

§ 29 Výjimky

-) jejímž předmětem **je nabytí, nájem nebo pacht existující věci nemovité** nebo s ní souvisejících věcných práv,
- i) jde-li o veřejnou zakázku
- 1. zadávanou provozovatelem **televizního nebo rozhlasového vysílání** nebo poskytovatelem audiovizuálních mediálních služeb na vyžádání spočívající v nabývání, přípravě, výrobě nebo společné výrobě programového obsahu určeného pro vysílání nebo distribuci, nebo
- 2. na nákup vysílacího času nebo dodání programů, která je zadávána provozovatelům televizního nebo rozhlasového vysílání nebo poskytovatelům audiovizuálních mediálních služeb na vyžádání,
- j) jde-li o rozhodčí, smírčí nebo obdobné činnosti,

Výjimky § 29

- k) **jde-li o právní služby,**
- 1. které poskytuje advokát v rámci zastupování klienta v soudním, rozhodčím, smírčím nebo správním řízení před soudem, tribunálem nebo jiným veřejným orgánem nebo v řízení před mezinárodními orgány pro řešení sporů,
- 2. které poskytuje advokát při přípravě na řízení uvedená v bodě 1, nebo pokud okolnosti nasvědčují tomu, že dotčená věc se s vysokou pravděpodobností stane předmětem řízení uvedeného v bodě 1,
- 3. které musí poskytovat notář na základě jiného právního předpisu¹⁰⁾ v rámci osvědčování a ověřování listin, nebo
- 4. při kterých na základě jiného právního předpisu¹¹⁾, byť i příležitostně, vykonává dodavatel veřejnou moc,

§ 29 Výjimky

- l) jde-li o
 - 1. investiční služby v souvislosti s vydáním, nákupem, prodejem nebo jiným převodem cenných papírů, včetně zaknihovaných cenných papírů, nebo jiných investičních nástrojů,
 - 2. služby poskytované Českou národní bankou při výkonu její působnosti podle jiného právního předpisu, nebo
 - 3. operace prováděné pomocí Evropského nástroje finanční stability a Evropského stabilizačního mechanismu,
- m) **jde-li o úvěr nebo zápůjčku,**

Výjimky pro podlimitní VZ § 30

- a) na dodávky nebo na služby přímo související s návštěvami ústavních činitelů jiných států a jimi zmocněných zástupců v České republice a na tlumočnické služby související s návštěvami ústavních činitelů České republiky a jimi zmocněných zástupců v zahraničí,
- b) na dodávky, služby nebo stavební práce poskytované Vězeňskou službou České republiky České republice,
- c) na dodávky nebo služby související s poskytováním humanitární pomoci,
- d) zadávanou zpravodajskou službou podle zákona o zpravodajských službách,

Výjimky pro podlimitní VZ § 30

- e) zadávanou zastupitelským úřadem České republiky v zahraničí nebo organizační složkou státu působící a hospodařící v zahraničí,
- f) jejímž předmětem je pořízení, údržba nebo obnova majetku České republiky v zahraničí,
- g) jejímž předmětem je nabytí věci nebo souboru věcí do sbírky muzejní povahy, kulturní památky nebo jiného předmětu kulturní hodnoty¹⁸),
- h) **na nákup knih a jiných informačních zdrojů do knihovních fondů,**
- i) jejímž předmětem je pořízení zvířete za účelem chovu nebo plemenitby, nebo pro potřeby plnění úkolů ozbrojených složek České republiky,

Výjimky pro podlimitní VZ § 30

- j) jejímž předmětem je výroba, koupě nebo oprava vojenského materiálu pro ozbrojené složky České republiky,
- k) zadávanou za účelem zajištění obranyschopnosti České republiky Ministerstvem obrany osobě, v níž má výlučnou majetkovou účast, nebo mezi takovými osobami navzájem, nebo
- l) zadávanou v době nasazení ozbrojených složek České republiky mimo území Evropské unie a operační potřeby vyžadují, aby byly zadány dodavatelům umístěným v oblasti těchto operací.

VZMR: § 31

- Zadavatel není povinen zadat v zadávacím řízení veřejnou zakázku malého rozsahu. Při jejím zadávání je však zadavatel povinen dodržet zásady podle § 6.
- Přezkoumává postup u VZMR ÚOHS?