

Aktuální praxe při počítání předpokládané hodnoty u pravidelných nákupů dodávek

Mgr. Ondrej Čurilla

HAVEL & PARTNERS

ondrej.curilla@havelpartners.cz

Pravidelné nákupy – obecný úvod

Určování předpokládané hodnoty PH = k okamžiku **zahájení ZŘ/ zadání**

■ **Obecně:**

- › Dle údajů a informací o zakázkách **stejného či podobného předmětu**; není-li k dispozici → PTK, průzkum trhu, jiný vhodný způsob (§ 16/6 ZZVZ)
- › POZOR: „**jeden funkční celek**“ a „v časové souvislosti“ (§ 18/2 ZZVZ)
- › Pokud v částech: rozhodující součet PH všech částí
- › Rozsudek NSS [2 Afs 59/2010](#): „Rozděluj a sčítej“

■ **U VZ pravidelné povahy (§ 19 odst. 1 a 2 ZZVZ)**

- › Dle skutečné ceny uhrazené za dodávky nebo služby „**stejného druhu**“ během předcházejících 12 měsíců (úprava dle změn) / součet PH jednotlivých dodávek a služeb k zadání během následujících 12 měsíců / dle délky smlouvy
- › Výjimka z tohoto pravidla: § 19 **odst. 3** ZZVZ viz dále

Pravidelné nákupy a výjimka dle ZZVZ pro „nahodilé“ nákupy

§ 19 odst. 3 ZZVZ: „Za veřejné zakázky podle odstavce 1 se nepovažují veřejné zakázky

- a) u kterých je jednotková cena jejich **předmětu** v době podle odst. 1 písm. a) **proměnlivá**,
- b) kterými zadavatel pořizuje dodávky či služby opakovaně podle svých **aktuálních potřeb** a
- c) jejichž předpokládaná hodnota určená postupem podle odstavce 1 a 2 **nedosahuje limitu podle § 25.**“

→ Jen tehdy se neuplatní § 19 odst. 1,2 a **nákupy netřeba sčítat** – resp. pokud PH dodávek „stejného druhu“ **je v součtu podlimitní**

Komentáře/JUD (např. [S0048/2021](#)): „...mají proměnlivou cenu a její dlouhodobější fixace by s ohledem na dlouhodobější vztah mezi Z a vybraným dodavatelem nemusela být pro zadavatele ekonomicky výhodná“. ...zejména: dodávka elektrické energie; nákup kancelářských potřeb; potraviny; letenky

Pravidelné nákupy a ÚOHS – metodika „léky“

- Metodické doporučení Úřadu pro ochranu hospodářské soutěže pro nákup léčivých přípravků v režimu zákona o zadávání veřejných zakázek
- Otázka „stejného druhu“
 - › U léků ATC klasifikace (viz dále) – 5 úrovní – nejnižší – skupina s totožnou **účinnou látkou** – potenciální vzájemná *zaměnitelnost*;
 - › Nemusí být jediným možným řešením – rozhodovací praxe soudů?
 - › Doporučení: VZ popsat obecně (pomocí účinné látky, lékové formy apod.), aby umožnil co nejširší soutěž o veřejnou zakázku;
 - › Specifika léčivých přípravků → není a priori vyloučeno ani poptávat konkrétní lék → důkazní břemeno nese zadavatel (legitimní potřeby).

■ ÚOHS: stěžejní výhody využití **DNS**

- 1) Dlouhodobost
- 2) Otevřenost
- 3) Flexibilita

- ATC klasifikace léčiv
 - N - Nervový systém (117)
 - N02 - Analgetika (65)
 - N02B - Jiná analgetika a antipyretika (65)
 - N02BE - Anilidy (55)
 - **N02BE01 - Paracetamol (19)**

Pravidelné nákupy a potraviny

- Společné stanovisko MMR a MZe k otázce určení „dodávek stejného druhu“ v případě pořizování potravin pro účely aplikace § 19 odst. 1 ZZVZ
- Přístup skrz CPV Kódy – 2.Oddíl → 3. **Skupiny** → 4. Třídy → 5. Kategorie

- 15 – Potraviny, nápoje, tabák a související produkty
 - 151 – Živočišné produkty, maso a masné výrobky
 - 152 – Přípravky a konzervy z ryb
 - 153 – Ovoce, zelenina a podobné produkty
 - 154 – Oleje a tuky živočišné a rostlinné
 - 155 – Mléčné výrobky
 - 1551 – Mléko a smetana
 - 1553 – Máslo
 - 1554 – Sýry
 - 15541 – Stolní sýry
 - 15542 – Čerstvé sýry
 - 15543 – Strouhaný sýr, sýr v prášku, sýr s modrou plísní a ostatní sýry
 - 15544 – Tvrdý sýr
 - 15545 – Roztíratelné sýry



- ALE: některé **Skupiny** (viz „158 - Různé potravinářské výrobky“) příliš obecné a různorodé → důvod sčítat až na úrovni 4. Třídy (koření, kakao/káva, těstoviny...)
- A co dále?

Výklad ÚOHS k § 19 odst. 3 – „nahodilost“

- [R0100/2017](#) ze dne 21.8.2017 – Rámcová kupní smlouva na nákup léků
- [R0118/2022](#) ze dne 19.10.2022 – Nákup pohonných hmot
 - 25. Z výše uvedeného vyplývá, že výjimku podle § 19 odst. 3 zákona lze aplikovat na dodávky, které jsou sice pořizovány opakovaně, ale nikoliv pravidelně za účelem naplnění stabilní potřeby. Samotné opakování dodávek tedy nečiní rozlišovací znak mezi dodávkami pravidelné povahy dle § 19 odst. 1 zákona a výjimkou z těchto dodávek dle § 19 odst. 3 zákona, neboť samotné opakování ještě neznamená pravidelnost či předvídatelnost. Podmínku, že se v případě výjimky dle § 19 odst. 3 má jednat o dodávky pořizované dle aktuálních potřeb, je pak nutno vykládat tak, že tato potřeba má vzniknout nepředvídatelně (aktuálně) v okamžiku, kdy je nutno ji uspokojit, nikoliv tak, že se má jednat o potřebu pouze v aktuálním čase existující (taková je koneckonců i zcela předvídatelná potřeba zadavatele). Rozlišovacím znakem je tedy předvídatelnost (očekávatelnost) dodávek oproti jejich nahodilosti (byť jsou takové dodávky opakovány).
- Dle ÚOHS je podstatou výjimky § 19 odst. 3 „nahodilost“ potřeby zadavatele, která vznikla v důsledku *ad hoc* vzniklého (nepředvídatelného) objektivního stavu
- Výjimka tak nemá dopadat na nákup běžných dodávek či služeb, jež zajišťují standardní provozní činnosti zadavatele, neboť potřebu takového plnění zadavatel musí předvídat.

Dopad novely ZZVZ na pravidelné nákupy

- nutné zjistit PH před zahájením dalšího zadávání dle § 19/1, 2
 - › pokud je PH pod limitem VZMR nemusí ze zadat postupem dle ZZVZ
 - › pokud je PH pod limitem podlimitní VZ, zkoumá se znak nahodilosti a podmínky dle § 19/3
- **Jinak: zadat postupem dle ZZVZ:**
- **Ad-hoc** zadání smlouvy na daný předmět; smlouva s rámcovým prvkem viz Metodika ÚOHS „léky“ a rozhodnutí [R0165/2022/VZ](#) (DNS na IT služby)
- **Rámcová dohoda**
 - › Až na 4 roky/8 let, jeden či více dodavatelů
 - › Není otevřené novým dodavatelům x budování vztahů se stávajícími
 - › Stanovení max. rozsahu? (viz dále rozsudek SDEU D-23/20, Simonsen & Weel)
 - › Možnost využít *elektronický katalog*
- **Dynamický nákupní systém**
 - › Otevřenost novým dodavatelům
 - › Možnost členění na kategorie anebo souhrnný DNS (u potravin praktické a ve sporném případě vhodné řešení)
 - › Možnost využít *elektronický katalog*

Pravidelné nákupy a ÚOHS - rozhodnutí

- [R93/2014](#) ze dne 12.5.2015 FN Motol – Potraviny 2Q/2013 – Maso výsekové
- [R0100/2017](#) ze dne 21.8.2017 – Rámcová kupní smlouva, zadavatel Ústav hematologie a krevní transfuze (5 typů léků)
- [R0118/2022](#) ze dne 19.10.2022 – Nákup pohonných hmot, zadavatel Technické služby města Chomutov
- [R0168/2022](#) ze dne 17.2.2023 – Nákup malorážkového střeliva / Nákup brokového střeliva
- [R0046/2023](#) ze dne 22.5.2023 – Open air koncert Olomouckého kraje a organizační zajištění akce „Česká rocková párty“
- [R0042/2023](#) ze dne 26.4.2023 – Pokračování v přestupku při pořizování léčivých přípravků
- Příkaz [S0173/2023](#) ze dne 26. 4. 2023 – Externí právní služby
- [R0071/2023](#) ze dne 19.7.2023 – Pořizování služeb souvisejících s těžbou dříví harvestorovou technologií a provádění činností souvisejících s těžbou dříví

Děkuji za pozornost.

Mgr. Ondrej Čurilla

HAVEL & PARTNERS

ondrej.curilla@havelpartners.cz