**Připomínky Českého plynárenského svazu k výňatku návrhu zákona o zadávacích řízeních**

**Obecná připomínka:**

Uvítali bychom možnost posoudit komplexní návrh zákona o zadávacích řízeních, neboť předložený výňatek zákona zdaleka nepředstavuje všechna relevantní ustanovení, vůči kterým jsme v minulosti (v případě platného znění zákona o veřejných zakázkách) měli připomínky, vztahující se zejména k jejich praktické aplikaci. Jako sektoroví zadavatelé v oblasti plynárenství bychom uvítali zejména možnost vyjádřit se k návrhu znění těch ustanovení, která mají dopad na činnost sektorových zadavatelů, jako např. výjimky z působnosti zákona pro sektorové zadavatele či k podmínkám použití jednotlivých druhů zadávacích řízení.

Dále se proto omezujeme na konkrétní připomínky pouze k těmto 5 paragrafům, ke kterým jsme měli možnost vyjádřit své připomínky v relativně krátkém časovém prostoru.

**Konkrétní připomínky:**

1. V § 93 navrhujeme upravit odstavec 5 následovně:

(5) Není-li to odůvodněno předmětem veřejné zakázky **či nemá-li sektorový zadavatel na zboží či službu, která je součástí veřejné zakázky, uzavřenou rámcovou smlouvu podle tohoto zákona**, zadavatel nesmí v zadávacích podmínkách použít přímý či nepřímý odkaz a tím zvýhodnit nebo znevýhodnit určité dodavatele nebo výrobky. Pokud zadavatel pro plnění veřejné zakázky výslovně umožní použití i jiných, kvalitativně a technicky obdobných řešení, lze odkaz připustit v případech, kdy popis předmětu veřejné zakázky s použitím technických specifikací podle odstavce 1 nemůže být dostatečně přesný a srozumitelný. **V případě stavebních prací lze takový odkaz připustit, pokud to nepovede k neodůvodněnému omezení hospodářské soutěže a zadavatel vždy umožní použití i jiných, kvalitativně a technicky obdobných řešení.**

Zdůvodnění navrhované úpravy:

Realizace veřejných zakázek na stavební práce je v mnoha případech nemyslitelná bez možnosti užití určitých přímých či nepřímých odkazů, a to i z důvodu možných nepřesností a nesrozumitelností. Předpokládáme, že i z tohoto důvodu byla tato výjimka výslovně zmíněna ve stávajícím zákoně o veřejných zakázkách, ačkoli se textace čl. 34 odst. 8 stávající sektorové směrnice v podstatě neliší od textu nové sektorové směrnice (čl. 60 odst. 4 směrnice č. 2014/25/EU). Pro zamezení výkladových nejasností bychom upřednostnili výslovné zakotvení této možnosti i v novém zákoně. V opačném případě nový text zákona v porovnání se zněním stávajícím vyvolává dojem, že právě v těchto případech jsou odkazy vyloučeny.

Na obdobném základě stojí i další výjimka, nyní v zákoně zakotvená. Má-li sektorový zadavatel v souladu se zákonem uzavřenu rámcovou smlouvu na určité plnění, pak by nebylo ani praktické, ani ekonomické neumožnit mu užít zboží, služby či jiná takto smluvně pokrytá plnění v rámci realizace navazující veřejné zakázky.

1. V § 164 navrhujeme v odstavci 1 pozitivně vymezit relevantní činnosti následovně:

(1) Relevantní činností se pro účely tohoto zákona rozumí

a) v odvětví plynárenství

1. poskytování nebo provozování ~~plynárenských soustav~~**plynárenské soustavy, s výjimkou uskladnění plynu,** podle jiného právního předpisu ~~určených~~ **určené** k poskytování služeb veřejnosti v souvislosti s výrobou, přepravou~~,~~ **nebo** distribucí ~~nebo uskladňováním~~ plynu,

~~2. dodávka plynu do plynárenských soustav,~~

~~3. poskytování nebo provozování těžebního plynovodu, nebo~~

~~4. poskytování nebo provozování podzemního zásobníku plynu zajišťujícího provozuschopnost přepravní či distribuční soustavy určené k poskytování služby veřejnosti,~~

Zdůvodnění navrhované úpravy:

Z pohledu plynárenství dlouhodobě vnímáme jako neodůvodněné čistě národní rozšíření okruhu relevantních činností nad rámec sektorové směrnice (nově 2014/25/EU), a to o činnost „poskytování nebo provozování podzemního zásobníku plynu zajišťujícího provozuschopnost přepravní či distribuční soustavy určené k poskytování služby veřejnosti“.

I když vymezení této relevantní činnosti navazuje na příslušná ustanovení zákona č. 458/2000 Sb., o podmínkách podnikání a o výkonu státní správy v energetických odvětvích, v platném znění (dále jen „energetický zákon“), upravující činnost uskladňování plynu, obsahuje bohužel významové nejasnosti ve výkladu části věty „zajištění provozuschopnosti přepravní či distribuční soustavy určené k poskytování služby veřejnosti“, která nemá významovou oporu v definicích používaných energetickým zákonem.

Rovněž v jiných členských státech EU (viz např. Francie, Spojené království, Německo, Slovensko či Rakousko) není skladování plynu zahrnuto do okruhu činností relevantních z pohledu veřejných zakázek. V rámci nového zákona o zadávacích řízeních proto žádáme zahrnutí pouze těch činností, jež jsou relevantní z pohledu unijní úpravy v rámci sektorové směrnice.

Ačkoliv se činnost specifikovaná jako „dodávka plynu nebo tepla do takových sítí“ pod bodem 2. vyskytuje ve stávající sektorové směrnici jako „dodávky plynu nebo tepla do takových sítí“ a jako „dodávky plynu nebo tepla to těchto pevných sítí“ se vyskytuje i v nové sektorové směrnici, nelze si v konečném důsledku pod touto činností představit žádného sektorového zadavatele, neboť plyn dodává do těchto sítí obchodník, který však nebude za žádných okolností držitelem zvláštního či výhradního práva, a tedy ani sektorovým zadavatelem. Toto ustanovení je matoucí, což je patrně důvod, proč nebylo reflektováno ani ve stávajícím zákoně o veřejných zakázkách, ačkoli evropská úprava je v tomto případě téměř stejná. Navrhujeme tedy bod 2. vypustit z důvodu nadbytečnosti.

Dále bychom doporučili zohlednit terminologii používanou v energetickém zákoně, který vymezuje pojem „plynárenská soustava“ v jednotném čísle (viz § 2 odst. 2 písm. b) bod 7.), přičemž okruh relevantních činností, resp. souboru zařízení, je třeba dále dle směrnice omezit pouze na výrobu, přepravu a distribuci plynu. Jelikož činnost výroby plynu je již zahrnuta pod bodem 1., který zohledňuje i textaci sektorové směrnice (čl. 8 odst. 1 písm. a) směrnice 2014/25/EU) navrhujeme vypustit bod 3. z důvodu nadbytečnosti.

1. V § 164 navrhujeme v odstavci 2 negativně vymezit relevantní činnosti následovně:

(2) **Nejde-li o veřejného zadavatele**, ~~Za~~**za** relevantní činnost se pro účely tohoto zákona nepovažuje

a) dodávka vyrobené tepelné energie nebo plynu, jejichž

1. výroba je důsledkem jiné činnosti, než je činnost podle odstavce 1,

2. dodávka do veřejných soustav se uskutečňuje z důvodu ekonomického využití tepelné energie nebo plynu a

3. hodnota nedosahuje více než 20 % průměrného obratu zadavatele za poslední 3 roky,

b) dodávka vyrobené elektřiny nebo pitné vody, jejichž

1. výroba je prováděna za účelem výkonu jiné činnosti, než je činnost podle odstavce 1,

2. dodávka do veřejných soustav závisí pouze na vlastní spotřebě zadavatele a

3. objem nedosahuje více než 30 % průměrné celkové výroby elektřiny nebo pitné vody zadavatelem za předcházející 3 roky, nebo

Zdůvodnění navrhované úpravy:

Sektorová směrnice v čl. 8 odst. 2 a 9 odst. 2 výjimku poskytuje pouze sektorovému zadavateli, který na základě této výjimky, při splnění kumulativně stanovených podmínek, není povinen zadávat nadlimitní veřejné zakázky, které souvisí s výkonem relevantní činností, v režimu zákona o zadávacích řízeních.

Praha 16. března 2015

Za ČPS

Ing. Jan Ruml

výkonný ředitel