

JUDr. Sylvie Sobolová, Ph.D.

Právní aspekty zavedení G-cloudu/sdílených ICT služeb v české veřejné správě

Konference „Sdílené ICT služby a G-cloud v české veřejné správě“

8. 6. 2015



Právní aspekty zavedení sdílených ICT služeb/G-cloudu v české veřejné správě

Jaké právní otázky vznikají v souvislosti se zavedením sdílených ICT služeb/G-cloudu?

- Mandatornost využívání sdílených ICT služeb/G-cloudu
- **Zadávání veřejných zakázek**
- Odpovědnostní vztahy
- Práva duševního vlastnictví
- Ochrana hospodářské soutěže

Právní aspekty zavedení sdílených ICT služeb/G-cloudu v české veřejné správě

Zadávání veřejných zakázek

Nyní:

- zákon č. 137/2006 Sb., o veřejných zakázkách, ve znění pozdějších předpisů

Přibližně od 4/2016

- Nový zákon o zadávání veřejných zakázek, vycházející ze směrnice Evropského parlamentu a rady 2014/24/EU, o zadávání veřejných zakázek a zrušení směrnice 2004/18/ES

Právní aspekty zavedení sdílených ICT služeb/G-cloudu v české veřejné správě

Zadávání veřejných zakázek

Vztahy v rámci sdílených ICT služeb/G-cloudu se rozpadají nejméně na 2 skupiny:

- 1) Vztah provozovatel sdílených ICT služeb/G-cloudu – dodavatelé (provozovatel sdílených ICT služeb/G-cloudu zadává veřejnou zakázku a uzavírá smlouvu s dodavateli)
- 1) Vztah provozovatel sdílených ICT služeb/G-cloudu – zadavatelé (zadavatelé, kteří nejsou provozovatelem, zadávají veřejnou zakázku provozovateli)

(ČR včetně všech svých organizačních složek je jeden subjekt = mezi organizačními složkami státu nedochází k uzavření smlouvy ani poskytování služby)

Právní aspekty zavedení sdílených ICT služeb/G-cloudu v české veřejné správě

Vztah provozovatele a zadavatelů

- *Provozovatel* může fungovat jako
 - zástupce jiného zadavatele (i nepřímý) pro činnosti v oblasti zadávání veřejných zakázek (např. zavede DNS)
 - samostatný zadavatel, který postupuje nezměněné plnění
 - samostatný zadavatel, který dále prodává něco jiného, než nakupuje (kompletuje plnění jiných dodavatelů a vlastní přidanou hodnotu, výsledek dále nabízí)
 - samostatný zadavatel, který dál neposkytuje službu ani nedodává zboží ve smyslu zákona

Právní aspekty zavedení sdílených ICT služeb/G-cloudu v české veřejné správě

Vztah provozovatele a zadavatelů – postoupení plnění či zastoupení

Současný ZVZ (centrální zadávání - § 3):

- Pro zadávání na účet či pro jiného zadavatele musí být uzavřena **písemná smlouva, a to předtím, než je zahájeno zadávání pro příslušného zadavatele**
- zákon požaduje, aby se postoupení dělo **za cenu nikoliv vyšší, než za jakou je nakoupil centrální zadavatel**

Právní aspekty zavedení sdílených ICT služeb/G-cloudu v české veřejné správě

Vztah provozovatele a zadavatelů – postoupení plnění či zastoupení

Směrnice 2014/24/EU:

„Členské státy mohou stanovit, že veřejní zadavatelé mohou pořizovat dodávky nebo služby od centrálního zadavatele, který poskytuje centralizovanou nákupní činnost.“

„Členské státy mohou rovněž stanovit, že veřejní zadavatelé mohou pořizovat stavební práce, dodávky a služby prostřednictvím veřejných zakázek zadaných centrálním zadavatelem, prostřednictvím dynamických nákupních systémů provozovaných centrálním zadavatelem nebo [...] prostřednictvím rámcové dohody uzavřené centrálním zadavatelem, který poskytuje centralizovanou nákupní činnost [...].“

Právní aspekty zavedení sdílených ICT služeb/G-cloudu v české veřejné správě

Vztah správce a zadavatelů – postoupení plnění či zastoupení

Návrh nového ZZVZ (centrální zadávání - § 8):

- Pro zadávání na účet či pro jiného zadavatele musí být uzavřena **písemná smlouva, a to předtím, než je zahájeno zadávání pro příslušného zadavatele**

VÝJIMKA: není třeba při využívání dynamického nákupního systému (směrnice by umožňovala vyjmout i rámcové smlouvy), ale pozor DNS je otevřená platforma

- „přeprodej“ za cenu nikoliv vyšší, než za jakou je nakoupil centrální zadavatel

Právní aspekty zavedení sdílených ICT služeb/G-cloudu v české veřejné správě

Vztah provozovatele a zadavatelů – provozovatel jako dodavatel

V principu by musel vyhrát zadávací řízení, přímo lze provozovateli zadat zakázku pouze, pokud půjde o výjimku.

- Je aplikovatelná in-house výjimka/výjimka pro vertikální spolupráci?
- Je aplikovatelná výjimka pro horizontální spolupráci?
- Je provozovateli uděleno výhradní právo?
- Může po technické stránce plnit někdo jiný?

Právní aspekty zavedení sdílených ICT služeb/G-cloudu v české veřejné správě

Vztah provozovatele a zadavatelů – provozovatel jako dodavatel

In-house výjimka podle současného ZVZ:

Podmínky:

- Dodavatel = osoba, která vykonává podstatnou část své činnosti ve prospěch veřejného zadavatele (odběratele)
- Veřejný zadavatel má ve vztahu k dodavateli výlučná majetková práva

Právní aspekty zavedení sdílených ICT služeb/G-cloudu v české veřejné správě

Vztah provozovatele a zadavatelů – provozovatel jako dodavatel

In-house výjimka („vertikální spolupráce“) podle návrhu nového ZZVZ:

Podmínky:

- Veřejný zadavatel (veřejní zadavatelé) přímo či nepřímo ovládá dodavatele „obdobně jako své vnitřní organizační jednotky“ – nikdy se nebude moci vztahovat na všechny veřejné zadavatele (ledaže by založili nový subjekt a všichni společně ovládali)
- Nikdo jiný nemá na dodavateli majetkovou účast (nepřichází v úvahu účast soukromého kapitálu)
- Více než 80 % činností ovládané právnické osoby je prováděno při plnění úkolů, jež jí byly svěřeny ovládajícím veřejným zadavatelem nebo jinými právnickými osobami, jež ovládající veřejný zadavatel ovládá

Právní aspekty zavedení sdílených ICT služeb/G-cloudu v české veřejné správě

Vztah provozovatele a zadavatelů – provozovatel jako dodavatel

Výjimka pro horizontální spolupráci podle návrhu nového ZZVZ (§11):

Podmínky:

- Uzavření smlouvy mezi veřejnými zadavateli
- Za účelem dosahování jejich společných cílů směřujících k zajišťování veřejných potřeb, které mají tito zajišťovat (= nesmí jít pouze o úkol jednoho z nich)
- Spolupráce se řídí pouze ohledy souvisejícími s veřejným zájmem
- Tito veřejní zadavatelé vykonávají na trhu méně než 20% svých činností, kterých se spolupráce týká.

Právní aspekty zavedení sdílených ICT služeb/G-cloudu v české veřejné správě

Vztah provozovatele a dodavatele

- Provozovatel musí používat standardní procedury zadávání
- Může:
 - Uzavřít smlouvu na konkrétně vymezený předmět plnění
 - Uzavřít **rámcovou smlouvu**
OMEZENÍ: nelze dodatečně rozšiřovat okruh zadavatelů + obvykle maximálně na 4 roky
 - Zavést **dynamický nákupní systém**
OMEZENÍ: jen pořízení běžného obecně dostupného zboží a služeb

Právní aspekty zavedení sdílených ICT služeb/G-cloudu v české veřejné správě

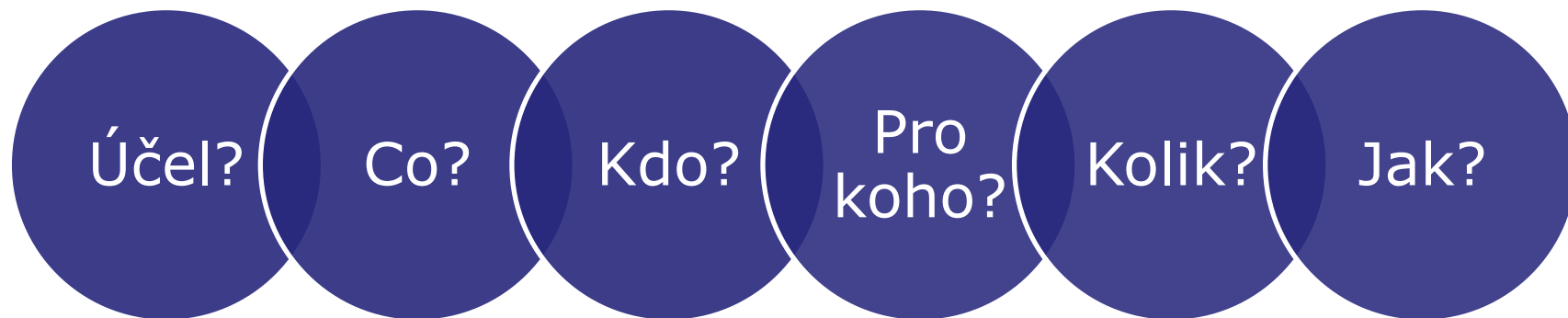
Vztah provozovatele a dodavatele

- S ohledem na větší počet zúčastněných zadavatelů bude nezbytné věnovat mimořádnou pozornost úpravě smluvních podmínek (rozsah a změny užívacích práv k nehmotným věcem, odpovědnost za vady, zánik závazků ze smluv a jeho důsledky apod.)
- ZVZ i návrh ZZVZ výrazně omezují možnost dodatečných změn smluv – podstatná změna = nutnost uskutečnit nové zadávací řízení

ALE: možnost vyhradit si změny ve smlouvě, uskutečnit nepodstatné změny (zejména (1) bagatelní; (2) s náležitou péčí pro dodavatele nepředvídatelné do 50 % původní hodnoty; (3) dodatečné, jejichž nové zadání by způsobilo neslučitelnost a obtíže do 50 %)

Právní aspekty zavedení sdílených ICT služeb/G-cloudu v české veřejné správě

Strategické otázky související se zavedením sdílených ICT služeb/G-cloudu



Děkuji za pozornost

Sídlo Praha

Jungmannova 745/24
110 00 Praha

Tel.: +420 224 103 316

Fax: +420 / 224 103 234

E-mail: ksbpraha@ksb.cz

Pobočka Karlovy Vary

Závodní 391/96C
360 06 Karlovy Vary

Tel.: +420 353 225 996

Fax: +420 353 227 781

E-mail: ksbvary@ksb.cz

Pobočka Ostrava

Českobratrská 2227/7
702 00 Ostrava

Tel.: +420 553 030 511

Fax: +420 553 030 512

E-mail: ksbostrava@ksb.cz