

Název dokumentu	VYSVĚTLENÍ ZADÁVACÍ DOKUMENTACE Č. 17
Zadavatel	ČEPRO, a.s. se sídlem Praha 7, Dělnická 213/12, PSČ 170 00, Holešovice IČO: 60193531 zapsaná v obchodním rejstříku vedeném Městským soudem v Praze, oddíl B, vložka 2341 Zastoupena: Mgr. Jan Duspěva, předseda představenstva Ing. František Todt, člen představenstva
Název zakázky	„Instalace nových fotovoltaických elektráren v areálech Cerekvice n. Bystřicí, Potěhy, Loukov“
Ev. č. zakázky	Z2023-057512
Druh ZŘ	Nadlimitní otevřená
Ev. č. zadavatele	204/23/OCN

dle § 98 zákona č. 134/2016 Sb., o zadávání veřejných zakázek, ve znění pozdějších předpisů

(dále jen „zákon“).

ČEPRO, a.s., jako zadavatel shora uvedené veřejné zakázky, obdržel dne 4. 3. 2024 žádost o vysvětlení zadávací dokumentace.

Na níže uvedené dotazy poskytuje zadavatel následující odpovědi.

Dotaz č. 1	<p>Dobrý den,</p> <p>pokud trváte na vaší odpovědi viz Vysvětlení zadávací dokumentace č. 16, pak je tedy rozpor mezi druhem veřejné zakázky jako „Dodávky“ a požadovanými činnostmi, pracemi nejen dle názvu akce, ale zejména dle jednotlivých položek slepého rozpočtu, jako například v příloze č. 08a) ZD, list SO01 Terenní úpravy, 01 – Srovnání místa instalace, PČ 22, který nespadá pod kód CPV 09331200-0 a 09332000-5, ale pod oddíl 45.</p>
Odpověď zadavatele č. 1	<p>Zadavatel zdůrazňuje, že primárním předmětem Veřejné zakázky je <u>pořízení</u> fotovoltaické elektrárny (dále také jen „FVE“) a současně provedení její instalace (montáž). Jelikož předmět Veřejné zakázky není čistě dodávkou a vykazoval i určité aspekty stavebních prací (zejména v rozsahu montážních prací k pořízené FVE) Zadavatel stanovil druh veřejné zakázky v souladu s ustanovením §15 Zákona. Podle příslušného ustanovení veřejné zakázky, které v sobě zahrnují více druhů veřejných zakázek, se zadávají v souladu s pravidly platnými pro druh veřejné zakázky odpovídající hlavnímu předmětu této veřejné zakázky. Hlavní předmět veřejné zakázky se v souladu s ustanovením § 15 odst. 3 Zákona určí podle základního účelu veřejné zakázky. Podle ustanovení § 14 odst. 1 Zákona je veřejnou zakázkou na dodávky veřejná zakázka, jejímž předmětem je pořízení věcí, zvířat nebo ovladatelných přírodních sil, pokud nejsou součástí veřejné zakázky na stavební práce podle odstavce 3 daného ustanovení.</p>

	<p>Pořízením se rozumí zejména koupě, nájem nebo pacht. K pojmu pořízení je nutné přistupovat extenzivně^[1] a současně bez ohledu na označení smluvního vztahu zvoleného zadavatelem^[2].</p> <p>V případě Veřejné zakázky, jak je výše uvedeno, je jejím předmětem <u>pořízení FVE</u> a základním účelem z pohledu využití ze strany Zadavatele dodávka solárních fotovoltaických modulů. Dodávka solárních fotovoltaických modulů je zařazena v číselníku CPV pod kódem 09331200-0. Právě tato dodávka určující základní účel (tedy dodání FVE, nikoliv provedení montážních prací) je tou skutečností, která definuje druh veřejné zakázky jako dodávky, resp. která určí, že hlavním předmětem Veřejné zakázky je dodávka a na Veřejnou zakázku jako celek je nutné v souladu s ustanovením § 15 odst. 1 a 2 Zákona uplatnit pravidla platná pro dodávky^[3].</p> <p>Zadavatel vnímá, že stanovení správného druhu veřejné zakázky není v oblasti pořízení a instalace fotovoltaických elektráren jednoduchou otázkou, o čemž svědčí i veřejně publikované stanovisko Ministerstva průmyslu a obchodu^[4], ve kterém dovozuje stejné závěry k druhu veřejné zakázky, jejichž</p>
--	---

^[1] K tomu vizte: „Veřejnou zakázku na dodávky je pořízení věcí hmotných a nehmotných, ovladatelných přírodních sil a zvířat ve smyslu zákona č. 89/2012 Sb., občanský zákoník (dále jen „občanský zákoník“). Pořízení se zde chápe široce jako získání výhod z příslušného plnění, přičemž není nezbytné, aby došlo k převodu vlastnického práva. Takového pořízení může mít různé smluvní formy. Zákon příkladmo jmenuje koupi, nájem nebo pacht, může však jít i o další formy či jejich kombinace, zejména různé druhy leasingu. Mezinárodní i evropské právo označuje pořizovaný předmět za výrobek nebo zboží. Je pro ně charakteristické, že se s nimi obchoduje.“ (Vláda: Důvodová zpráva k zákonu č. 134/2016 Sb. o zadávání veřejných zakázek, č. 134/2016 Dz)

^[2] K tomu srovnajte „Pro určení druhu veřejné zakázky, také není rozhodné, jakou Zákon vypočítává nejobvyklejší formy pořízení dodávek, tedy koupě, nájem nebo pacht. Jak však vyplývá z textu komentovaného ustanovení („zejména“) a ještě přesněji z důvodové zprávy, pojem pořízení je třeba chápat širěji. Pro klasifikaci smluvního vztahu jako veřejné zakázky na dodávky tedy není rozhodující označení smluvního typu, jímž dojde k založení právního vztahu mezi zadavatelem a dodavatelem (smlouva o spolupráci), ani klasifikace tohoto smluvního typu z hlediska práva soukromého (smlouva kupní, smlouva směnná, smlouva pachtovní, smlouva nájemní), případně je-li tento právní vztah založen na kombinaci několika smluvních typů. Právní vztah, byť založený celou řadou právních jednání zadavatele a dodavatele, je třeba vždy z hlediska práva veřejného investování posuzovat jako jeden celek. Povinnost aplikovat ustanovení ZVZ na takový komplex právních vztahů přitom bude dána tehdy, budou-li v rámci tohoto komplexu naplněny znaky (zadání) veřejné zakázky ve smyslu § 2 odst. 1.“ In ŠEBESTA, Milan, NOVOTNÝ, Petr, MACHUREK, Tomáš, DVOŘÁK, David a kol. Zákon o zadávání veřejných zakázek. 2. vydání. Praha: C. H. Beck, 2022, s. 103.

^[3] Nad rámec uvedeného Zadavatel uvádí, že samotné solární panely, resp. jejich pořízení představují z pohledu Veřejné zakázky část předmětu veřejné zakázky s předpokládanou hodnotou v procentní výši 90% a samotné montážní práce a jiné stavební činnosti část veřejné zakázky s předpokládanou hodnotou v procentní výši 10 %. Prevalence solárních panelů je tedy zřejmá a neoddiskutovatelná. K tomu také srovnajte rozhodnutí ÚOHS, 17. 6. 2014, 147/2014: „Úřad však šetřením zjistil, že se s ohledem na obsah poptávaného plnění nejedná o veřejnou zakázku na stavební práce, nýbrž o veřejnou zakázku na dodávky ve smyslu § 8 odst. 1 zákona. Zatímco předmětem původní veřejné zakázky byly z více než 90 % stavební práce (včetně potřebného technického materiálu) a dodávky nábytku tvořily zhruba 6 % hodnoty veřejné zakázky, v případě dodatečné veřejné zakázky je tento poměr zcela odlišný. Dodatečné stavební práce činí pouhou jednu třetinu hodnoty veřejné zakázky na dodatečné stavební práce, naopak dodávka nábytku tvoří dvě třetiny hodnoty této veřejné zakázky. V takové situaci, kdy hodnota dodávaného nábytku výrazně převyšuje hodnotu poskytovaných stavebních prací, nelze takové dodávky považovat za nezbytné dodávky ve smyslu § 9 odst. 2 zákona. Tím spíše pokud se jedná o dodávky nábytku, tedy samostatných předmětů určených ke konečnému vybavení stavebně hotových prostor, na jejichž přítomnosti provádění stavebních prací nezávisí. Z toho vyplývá, že takovou veřejnou zakázku nelze považovat za veřejnou zakázku na stavební práce ve smyslu § 9 zákona. (citováno z ŠEBESTA, Milan, NOVOTNÝ, Petr, MACHUREK, Tomáš, DVOŘÁK, David a kol. § 14 [Druhy veřejných zakázek]. In: ŠEBESTA, Milan, NOVOTNÝ, Petr, MACHUREK, Tomáš, DVOŘÁK, David a kol. Zákon o zadávání veřejných zakázek. 2. vydání. Praha: C. H. Beck, 2022, s. 109.)

^[4] V postavení dotační autority.

	předmětem je pořízení FVE jaké vedly Zadavatele k volbě druhu veřejné zakázky na počátku zadávacího řízení ^[5] .
--	---

Vzhledem k povaze vysvětlení zadávací dokumentace č. 17 se lhůta pro podání nabídek neprodlužuje.

Lenka Hošková
Oddělení centrálního nákupu

^[5] „Na základě stále přetrvávajících nejasností při určení správného druhu zakázky u veřejných zakázek, jejichž předmětem je pořízení fotovoltaických systémů na podnikatelské budovy, zadavatele upozorňujeme, že je nutné zvolit druh zakázky podle jejího hlavního předmětu. V těchto případech je tedy nutné postupovat v souladu s ust. § 15. odst. 3) ZZVZ, který stanovuje, že pokud jsou předmětem veřejné zakázky zároveň dodávky a stavební práce, určí se hlavní předmět zakázky podle základního účelu veřejné zakázky. Hlavním předmětem plnění zakázky je v tomto případě dodávka fotovoltaických panelů, jejíž součástí je i vlastní instalace systému. Je nepochybné, že součástí většiny zakázek na instalaci fotovoltaických panelů jsou i stavební, respektive montážní práce, nicméně zejména v případech, kdy jsou tyto stavební práce neoddělitelné od hlavního předmětu zakázky, jedná se o zakázku na dodávky. Nutnost zajištění stavebního povolení nemůže být považována za jediný faktor ovlivňující určení a stanovení druhu veřejné zakázky. Realizovanou zakázku na dodávky lze podřadit přímo pod CPV kód 09331200-0 (Solární fotovoltaické moduly). CPV kódy montážních prací, které jsou řazeny pod zakázky na stavební práce, mohou být využity jako doplňkové ve vztahu k hlavnímu předmětu zakázky.“