

**Město Varnsdorf – obec s rozšířenou působností
k rukám členům zastupitelstva**
náměstí E. Beneše 470
Varnsdorf 407 47

V Praze dne 26. 03. 2019

Vážené dámy, Vážení pánové,

Transparency International – Česká republika, o.p.s. (dále jen „**TI**“) je nevládní nezisková organizace sledující stav korupce v ČR. TI se rovněž snaží svou činností aktivně přispívat k jejímu omezování, přičemž se zaměřuje na prosazování systémových změn v oblasti veřejné správy a legislativy. Mezi oblastí, kterým se v naší činnosti věnujeme, patří i otázky výkonu dobré správy (good governance) a hospodárného nakládání s veřejnými prostředky.

V rámci činnosti právní poradny zaznamenala TI podnět, který se týkal Smlouvy o pronájmu měřících zařízení mezi městem Varnsdorf a společností Water Solar Technology Ltd. - branch (dále jen „**Smlouva**“). Subjekt, který se na nás obrátil, shledal problematickým zejména fakt, že společnost Water Solar Technology Ltd. - branch měřící zařízení nejen nainstalovala a nastavila, nicméně byla současně hmotně zainteresována na výsledcích těchto měření. Mimo to upozornil klient TI i na způsob stanovení odměny plynoucí ze Smlouvy.

TI nemá mandát posuzovat, jaké smlouvy má či nemá územně samosprávný celek uzavírat nebo s kým a za jakých podmínek vstoupí územně samosprávný celek do právních poměrů, neboť plně respektujeme ústavně zakotvenou samostatnou působnost územně samosprávného celku a smluvní autonomii vůle vyplývající z postavení obce jako právnické osoby. Nicméně považujeme za důležité, aby právní jednání územně samosprávných celků bylo v souladu nejen s příslušnou legislativou, ale i základními zásadami výkonu veřejné správy, k čemuž slouží i veřejná kontrola těchto právních jednání.

Po prostudování všech skutkových okolností týkajících se nájmu měřících zařízení mezi městem Varnsdorf a společností Water Solar Technology Ltd. - branch se TI jeví zejména níže specifikované skutečnosti jako problematické:

- (1) Nejvyšší správní soud v rozsudku sp. zn. 9 As 185/2014 ze dne 17. 12. 2014 vyložil ustanovení § 79a odst. 1 zákona č. 361/2000 Sb., o provozu na pozemních komunikacích (dále jen „**ZPK**“), a to následujícím způsobem: *„S ohledem na skutečnost, že **stacionární radary měří rychlost automaticky při průjezdu vozidel, je jejich správné nastavení stěžejní. Tím, že toto nastavení prováděl soukromý subjekt hmotně zainteresovaný na výsledcích měření, došlo k porušení § 79a odst. 1 zákona o silničním provozu. Ač je totiž měření prováděno automaticky, měřicí přístroj kompletně instaluje a nastavuje pronajímatel, tedy dle § 79a odst. 1 zákona o silničním provozu k měření nepříslušná osoba. Nic na tom nemění ani to, že umístění stacionárních radarů určila městská policie, která je také oprávněna stanovit dobu, kdy bude zařízení v provozu, a rozhoduje o nastavení tolerance zařízení**“.* Tento výklad se stal součástí ustálené judikatury a je běžně užíván v argumentaci správních soudů. Judikatura nevylučuje, že by instalaci, nastavení a popř. údržbu měřících

zařízení, které jinak užívá obecní policie, nemohla provádět třetí osoba, avšak považuje za výslovně nepřipustné, aby: „**takováto třetí osoba měla jakýkoliv hmotný zájem na výsledcích měření těchto zařízení**“. Společnost Water Solar Technology Ltd. - branch je osobou, která měřicí zařízení dle Článku 2.1 Smlouvy „*instaluje, nastavuje, servisuje a poskytuje související služby*“, přičemž dle Článku 4.1 Smlouvy „*má nárok na částku 290,- Kč bez DPH za každé jedno měření*“. Pakliže porovnáme judikatorní závěry Nejvyššího správního soudu a znění Smlouvy, v zásadě vyplývá, že došlo k porušení § 79a odst. 1 ZPK, a to z toho důvodu, že společnost Water Solar Technology Ltd. - branch měřicí zařízení nejen instaluje, nastavuje a posléze udržuje, ale zároveň je přímo hmotně zainteresována na výsledcích měření těchto zařízení z důvodu konstrukce odměny za tyto služby, což je v přímém rozporu s rozsudkem Nejvyššího správního soudu sp. zn. 9 As 185/2014 ze dne 17. 12. 2014. Město Varnsdorf se tím mimo jiné vystavuje situacím, kdy případný pachatel dopravního přestupku napadne rozhodnutí přestupkové komise z důvodu výše uvedeného rozporu se zákonem.

- (2) Orgány veřejné správy, které hospodaří s veřejnými prostředky, mají povinnost tyto prostředky, ve smyslu zákona č. 320/2001 Sb., o finanční kontrole, vynakládat **hospodárně** (takové použití veřejných prostředků k zajištění stanovených úkolů s co nejnižším vynaložením těchto prostředků, a to při dodržení odpovídající kvality plněných úkolů), **účelově** (takové použití veřejných prostředků, které zajistí optimální míru dosažení cílů při plnění stanovených úkolů) a **efektivně** (takové použití veřejných prostředků, kterým se dosáhne nejvýše možného rozsahu, kvality a přínosu plněných úkolů ve srovnání s objemem prostředků vynaložených na jejich plnění). TI je toho názoru, že tato souhrnně nazývaná zásada hospodárnosti, není v případě Smlouvy splněna, a to z důvodu konstrukce odměny za služby, jež jsou předmětem Smlouvy. Jedny ze základních zásad rozpočtového práva jsou zásada reálnosti, úplnosti či pravdivosti. Za podmínek stanovených Smlouvou lze předpokládat, že nebude v zásadě možné předvídat výši rozpočtových nákladů na daný pronájem z důvodu proměnlivého ustanovení Smlouvy o odměně z Článku 4.1, což zapříčiní nehospodárné, neúčelové a neefektivní vynakládání veřejných prostředků.
- (3) I když se původně jednalo o veřejnou zakázku malého rozsahu, existovala zde povinnost naplnit základní zásady zadávání veřejných zakázek plynoucích z § 6 zákona č. 134/2016 Sb., o zadávání veřejných zakázek: zásadu transparentnosti, rovného zacházení, zákaz diskriminace a zásadu přiměřenosti. V daném případě se však jeví, že rámec zadávání veřejné zakázky malého rozsahu nebyl dodržen. Přestože došlo k uzavření Smlouvy s peněžitým plněním na 1.000.000,- Kč (v souladu s předpokládanou hodnotou plnění) a rozpočet na rok 2018 plánoval částku 3.000.000,- Kč, reálně bylo nakonec fakturováno celkem 21 704 859,- Kč. Pochyby také budí navazující zakázkové řízení v režimu jednacího řízení bez uveřejnění a v současné době započatý nový proces zadávání veřejné zakázky na nájem systémů pro měření rychlosti na pozemních komunikacích včetně příslušného software pro správu a zpracování přestupků, a to v nadlimitním režimu s předpokládanou hodnotou 56.000.000,- Kč bez DPH. Zejména by však TI chtěla upozornit na samotné zájemce původní veřejné zakázky. Společnost Amaio Technology a.s. nakonec ze zadávacího procesu odstoupila, nicméně její mateřská společnost ICZ a.s. spolupracuje se společností Water Solar Technology Ltd. - branch na vysoutěžené resp. zadané veřejné zakázce na měřicí zařízení ve městě Varnsdorf. Dalšími dvěma účastníky zadávacího

řízení byla společnost Sundeck s.r.o. a Water Solar Technology Ltd. - branch. Druhá zmíněná společnost se nakonec stala vybraným dodavatelem. Obě společnosti jsou však nepřímo propojeny, neboť společníkem mateřské společnosti Water Solar Technology Ltd. je společnost Optimal Trade Ltd., která je zároveň společníkem společnosti Sundeck s.r.o. Vychází zde tedy podezření, že celé výběrové řízení bylo vedeno tím způsobem, aby vyhrál jeden konkrétní subjekt.

TI proto apeluje na to, aby zastupitelstvo města Varnsdorf jednalo v souladu s právním řádem České republiky a dodržovalo základní zásady výkonu veřejné správy, zejm. zásadu hospodárnosti a good governance (dobré správy).

I z výše uvedených důvodů bude TI celou věc monitorovat.

S úctou,



.....
Transparency International – Česká republika, o. p. s.

David Ondráčka
ředitel