



**Oponentský posudek diplomové práce
Davida Mikuleckého**

Dohody narušující hospodářskou soutěž Kartelové dohody typu bid rigging

Předkládaná diplomová práce se zabývá zajímavým tématem evropského práva. Z hlediska svého zaměření jde o práci zřetelně směřovanou, i když na poměrně úzké téma. Proto ihned v úvodu oponentského posudku budiž zdůrazněno, že se tohoto pro něj značně obtížného úkolu zhostil se ctí a že podal výkon na přiměřené odborné úrovni. Téma je vymezeno přesně, i když oponent poznamenává, že se autor mohl alespoň pokusit o použití české terminologie v názvu práce.

Z hlediska použitých vědeckých metod dominuje metoda systémová v kombinaci metody analytické a syntetické. Částečně je využita metoda srovnávací, metoda historická je použita spíše okrajově. Autor prokázal, že vědecké metody zná a že je umí používat způsobem, odpovídajícím požadavkům profilu absolventa magisterského studia.

Z formálního hlediska vykazuje práce některé nedostatky. Co do rozsahu, splňuje rozsah stanovený pro diplomové práce. Práce by ovšem měla obsahovat obsah. Seznam použité odborné literatury je chudý a neodpovídá normě. Neobsahuje rovněž tituly zahraniční odborné literatury. V samotném textu je málo patkových poznámek, takže se těžko odlišují názory přejaté od názorů autorových. S přihlédnutím ke skutečnosti, že jde o práci diplomovou, oponent promíjí, že práce má místy popisný charakter, protože jde o tematiku velmi málo zpracovanou.

Předložená práce není „standardní“ diplomovou prací, protože méně pojednává o tom, co v legislativě jest, ale spíše o tom, co podle názoru diplomanta být má nebo alespoň by být mělo.

Dohody typu bid rigging, v nejširším slova smyslu dohody skreslující nabídku, reagující na určitou poptávku/zadání ze strany budoucího objednatele/kontrahenta, který je v důsledku koluzního jednání zbaven možnosti volby nejvýhodnější nabídky, nejsou speciální skutkovou podstatou, popsanou v základních „náležitostech“ v rámci specifických dílčích skutkových podstat. Není tomu ani v antitrustovém právu USA, kde jde typicky o soudcovskou skutkovou podstatu na základě generální klauzule čl. 1 Shermanova zákona.

Diplomant řadí takové dohody do rámce kartelových dohod, protože jejich cílem je vyloučit nebo alespoň omezit hospodářskou soutěž. Protože se může jednat především o dohody v oblasti cenové, případně o rozdělení trhu, snaží se o jejich podřazení pod tyto dvě dílčí skutkové podstaty, obsažené výslovně jak v § 3 OHS, tak v čl. 81 SES. Z typologie dohod bid rigging, kterou uvádí na str. 17 a násl. práce však vyplývá, že jde o různá koluzní jednání i jiného typu než jen cenových nebo segmentačních kartelů. Bylo by zřejmě správnější tyto dohody zařadit za daného legislativního stavu v obecném pohledu pod generální klauzuli § 3 odst. 1 OHS, a zacházet s nimi obdobně jako se „soudcovskou

skutkovou podstatou“. Diplomant se vyslovuje pro výslovnou formulaci zvláštní dílčí skutkové podstaty nedovolených dohod bid rigging, s čímž lze souhlasit, nicméně i tato speciální dílčí skutková podstata by patrně nepřekročila rámec jisté „generální klauzule“ právě pro variabilitu různých možných koluzních jednání.

Určitý rozpor se jeví mezi úvodní partii práce a částí 3 na straně jedné a závěrem části 3 na str. 43, kde diplomant nejprve zcela logicky zařazuje možnosti takových nenáležitých dohod i do oblasti obchodní veřejné soutěže, kdežto v závěru na str. 43 jejich možnost připouští pouze teoreticky. – V diskusi by mohl diplomant toto své omezení vysvětlit.

Diplomant založil své úvahy na tom, že dohody typu bid rigging mají zvláštní význam v souvislosti se zadáváním veřejných zakázek, protože ty jsou z hlediska finančních objemů pro účastníky zadávacích řízení zvláště zajímavé. Z rozboru zcela nové úpravy zadávání veřejných zakázek v zák.č. 137/2006 Sb. dovozuje, že cit. zákon sice obsahuje některá ustanovení, která by měla být účinnou zábranou proti dohodám omezujícím soutěž v procesu zadávání veřejných zakázek, ale nepokládá je za zcela dostatečná. Proto v závěru své práce navrhuje propojení tohoto zákona se zákonem na ochranu hospodářské soutěže.

Přes uvedené připomínky předkládaná diplomová práce splňuje náležitosti diplomových prací. Na základě výše uvedených skutečností

doporučuji,

aby byla diplomová práce Davida Mikuleckého „Dohody narušující hospodářskou soutěž Kartelové dohody typu bid rigging“ předložena k obhajobě před komisí pro státní závěrečné zkoušky.

V Praze dne 21. května 2006

Prof. JUDr. PhDr. Michal Tomášek, DrSc.