

Posudek oponenta diplomové práce

Jméno diplomanta: Roman Kuchař

Téma práce: Uzavření smlouvy na veřejnou zakázku

Rozsah práce: 60 stran (bez seznamu literatury a anotace)

Datum odevzdání práce: 6. 6. 2017

1. Aktuálnost tématu:

Zvolené téma je velmi aktuální, protože se týká nového zákona č. 134/2016 Sb., o zadávání veřejných zakázek („ZZVZ“), který nabyl účinnost 1. 10. 2016. Aktuálnost a novost tématu zvyšuje také skutečnost, že se jedná o otázku, která je v ZZVZ upravena jen velmi okrajově, ačkoliv uzavírání smluv lze považovat za završení proces zadávání veřejných zakázek.

2. Náročnost tématu:

Vzhledem k tomu, že se jedná o zcela novou právní úpravu, autor se musel primárně důkladně seznámit se samotným ZZVZ a s příslušnými právními předpisy EU. Seznámil se ale také s dostupnou odbornou literaturou a zejména s judikaturou soudů, nejen českých, ale i Soudního dvora EU a také s rozhodovací praxí Úřadu pro ochranu hospodářské soutěže („ÚOHS“). Skutečnost, že se jedná o novou právní úpravu zvýšila náročnost tématu v tom smyslu, že autor mohl dřívější odbornou literaturu, resp. dřívější rozhodnutí soudů a ÚOHS využít jen v omezeném rozsahu a musel je posoudit z hlediska jejich použitelnosti v podmínkách nové právní úpravy. Základní metodou, kterou autor použil, byla metoda kritické analýzy platné právní úpravy.

3. Kritéria hodnocení práce:

Cílem práce bylo „podat ucelený náhled na proces uzavření smlouvy na veřejnou zakázku a upozornit na jeho distinkce od obecného soukromoprávního postupu nepodléhajícímu režimu ZZVZ“ (str. 1). Tento cíl se autorovi podařilo splnit.

Autor prokázal schopnost činit samostatné závěry (např. ohledně otázky okamžiku učinění výzvy k podání návrhu na uzavření smlouvy na str. 25, nebo ohledně charakteru kontraktačního procesu na str. 39).

Práce je rozdělena do tří kapitol (kromě úvodu a závěru). První kapitola je věnována obecné charakteristice právní úpravy veřejných zakázek a zadávacího řízení. Vzhledem k rozsahu práce a vzhledem k předmětu práce se ohledně zadávacího řízení autor zcela správně omezil pouze na charakteristiku zásad zadávacího řízení. Druhá kapitola je věnována otázce uzavírání smluv na veřejnou zakázku, přičemž je zde analyzována právní povaha smluv na veřejnou zakázku, předkontraktační fáze uzavírání smluv na veřejnou zakázku a kontraktační fáze uzavírání smluv na veřejnou zakázku. Tuto část práce lze považovat za stěžejní a nejzdařilejší. Poslední kapitola je věnována problematice změn uzavřených smluv na veřejnou zakázku. Autor v úvodu práce přiznává, že ohledně struktury práce se inspiroval monografií D. Dvořáka „Smluvní závazkové vztahy na veřejných zakázkách a jejich změny“.

Autor využil dostupnou odbornou literaturu a odborné články. Odpovídajícím způsobem pracoval i s judikaturou soudů (včetně judikatury Soudního dvora EU) a rozhodnutími ÚOHS. Zahraniční literaturu autor nevyužil. Práce s poznámkovým aparátem a citacemi je na výborné úrovni.

Formální úprava práce je na výborné úrovni, práce neobsahuje tiskové chyby. Také jazyková a stylistická úroveň práce je výborná. Z hlediska formálního práce splňuje požadavky kladené na diplomové práce.

4. Další vyjádření k práci:

Celkově lze práci hodnotit jako zdařilou. Úroveň práce by bylo zvýšilo, pokud by autor provedl srovnání české právní úpravy s právní úpravou v některých dalších zemích EU (vzhledem k regulaci veřejných zakázek v právu EU, by to bylo obzvlášť přínosné).

Práce je ovlivněna výše uvedenou publikací D. Dvořáka, jak ostatně sám autor přiznává. Vzhledem k tomu, že uvedená publikace se týká předchozí právní úpravy, autorovi se podařilo uvedenou problematiku uchopit tvořivým způsobem, i když se uvedenou publikací inspiroval.

Zajímavý je závěr autora (str. 19), že subjekt naplňující znaky zadavatele může vystupovat též jako dodavatel, ovšem nikoliv v rámci jednoho a téhož zadávacího řízení. Zajímavé jsou také závěry autora o určení obsahu smlouvy zadavatelem a o problému adhezního charakteru těchto smluv (str. 27 - 28). Významné je také rozlišování mezi nabídkou a návrhem smlouvy (str. 30).

Ve třetí kapitole autor provedl analýzu změn uzavřených smluv na veřejnou zakázku. Bylo by bývalo přínosné, pokud by autor provedl také analýzu právních a praktických dopadů jednotlivých typů změn smluv. Přínosná je analýza judikatury Soudního dvora EU ohledně změn smluv uzavřených na veřejnou zakázku (str. 49 a násl.).

5. Připomínky a otázky k zodpovězení při obhajobě.

Zajímavý je pokus autora o vymezení pojmu „veřejná zakázka“ na str. 5. Nicméně se jedná poněkud o definici v kruhu, protože autor definuje veřejnou zakázku jako zakázku, která je realizována na základě smlouvy, která zakládá smluvní vztah mezi zadavatelem a dodavatelem a „na jejímž základě požaduje zadavatel získání plnění

veřejné zakázky (tj. příslušných dodávek, služeb nebo stavebních prací), jež poskytuje dodavatel“. Proto by se autor mohl v rámci obhajoby pokusit o jednoznačnější vymezení pojmu „veřejná zakázka“. Zajímavé by také bylo bližší objasnění vztahu mezi pojmem „veřejná zakázka“ a „zadávací řízení“.

ZZVZ nepožaduje, na rozdíl od předchozí právní úpravy, aby nabídka nebo zadávací dokumentace obsahovala návrh budoucí smlouvy. Autor by se v rámci obhajoby mohl vyjádřit k výhodám a nevýhodám tohoto řešení.

Autor by se v rámci obhajoby mohl vyjádřit k problematice uzavírání realizačních smluv k rámcovým smlouvám uzavřeným v rámci zadávacího řízení.

Dále by autor v rámci obhajoby mohl objasnit podmíněnou kontraktační povinnost, o které mluví na str. 22. Také by mohl objasnit otázku osobního a věcného rozsahu kontraktační povinnosti v zadávacím řízení.

V rámci obhajoby by se autor mohl vyjádřit k otázce dopadů zákona č. 340/2015 Sb., o zvláštních podmínkách účinnosti některých smluv, uveřejňování těchto smluv a o registru smluv, na proces uzavírání smluv na veřejné zakázky.

6. Doporučení práce k obhajobě.

Diplomová práce splňuje formální i obsahové požadavky kladené na diplomové práce, proto ji doporučuji k obhajobě.

7. Navržený klasifikační stupeň:

Navržený klasifikační stupeň: 1 - 2.

V Praze dne: 24. 6. 2017

.....
JUDr. Štefan Elek, Ph.D., LL.M.