



Národní divadlo

Ostrovní 1

112 30 Praha 1

V Praze dne 29. června 2018

Odborné vyjádření ke změně závazku z uzavřené smlouvy

Následující vyjádření Sdružení INDOC, poradce ve veřejných zakázkách (dále jen „**poradce**“), se týká možnosti pořízení nové točny v rámci plnění veřejné zakázky „*ND Rekonstrukce historické a provozní budovy Státní opery*“, jejímž zhotovitelem je podle smlouvy uzavřené v příslušném zadávacím řízení společnost HOCHTIEF CZ a.s. (dále jen „**zhotovitel**“), formou změny závazku ze smlouvy na veřejnou zakázku ve smyslu § 222 zákona č. 134/2016 Sb., o zadávání veřejných zakázek, ve znění pozdějších předpisů (dále jen „**ZZVZ**“).

Argumentace zhotovitele ve prospěch změny závazku směřuje k tomu, že stavební práce, které jsou předmětem změnového listu č. 039 (dále jen „**nová točna**“), spadají do kategorie nepodstatné změny podle § 222 odst. 6 ZZVZ, který zní:

Za podstatnou změnu závazku ze smlouvy na veřejnou zakázku se nepovažuje změna,

- a) jejíž potřeba vznikla v důsledku okolností, které zadavatel jednající s náležitou péčí nemohl předvídat,*
- b) nemění celkovou povahu veřejné zakázky a*
- c) hodnota změny nepřekročí 50 % původní hodnoty závazku; pokud bude provedeno více změn, je rozhodný součet hodnoty všech změn podle tohoto odstavce.*

Ke splnění výše citovaných podmínek poradce uvádí:

Z vyjádření zhotovitele vyplývá, že nutnost realizace nové točny zřejmě nebylo možné ani při náležité péči předvídat. Hlavním důvodem je skutečnost, že konkrétní rozsah poškození stávající točny nebyl (a ani nemohl být) v době uzavírání smlouvy na veřejnou zakázku dostatečně posouzen, a to ani při vynaložení maximálně možného úsilí. K odpovídajícímu posouzení skutečného technického stavu točny bylo totiž nutné provést odkrytí točny a následnou demontáž a rozložení jejích jednotlivých částí, což však mohlo být provedeno až v průběhu plnění veřejné

zakázky. V době uzavírání smlouvy tedy nebylo (a objektivně ani nemohlo být) známo, že točna bude nutné realizovat nově. Podmínka podle § 222 odst. 6 písm. a) ZZVZ se tak jeví jako splněná.

Celková povaha veřejné zakázky realizací nové točny zůstává nezměněna. Stále se jedná o veřejnou zakázku na stavební práce, přičemž je dodržen druh a účel stavby,¹ čímž je splněna podmínka podle § 222 odst. 6 písm. b) ZZVZ.

Pokud jde o cenu nové točny (již poradce nemá k dispozici), musejí být zachovány dva limity, které jsou stanoveny v § 222 odst. 6 písm. c) a odst. 9 ZZVZ. V první řadě nesmí cena nové točny sečtená se všemi ostatními změnami díla provedenými podle § 222 odst. 6 ZZVZ překročit 50 % ceny sjednané ve smlouvě na veřejnou zakázku. Současně nesmí celkový cenový nárůst vyvolaný realizací nové točny v součtu s cenovými nárůsty všech změn díla, provedených podle § 222 odst. 5 a 6 ZZVZ přesáhnout 30 % ceny sjednané ve smlouvě na veřejnou zakázku. Splnění těchto podmínek je nutné ověřit na základě příslušných změnových listů a jejich ocenění (které poradce nemá k dispozici), a to ve vztahu k celému předmětu veřejné zakázky.

Pro úplnost poradce uvádí, že realizaci nové točny by zřejmě bylo možné klasifikovat rovněž jako nepodstatnou změnu závazku podle § 222 odst. 5 ZZVZ, který zní:

Za podstatnou změnu závazku ze smlouvy na veřejnou zakázku se nepovažují dodatečné stavební práce, služby nebo dodávky od dodavatele původní veřejné zakázky, které nebyly zahrnuty v původním závazku ze smlouvy na veřejnou zakázku, pokud jsou nezbytné a změna v osobě dodavatele

- a) není možná z ekonomických anebo technických důvodů spočívajících zejména v požadavcích na slučitelnost nebo interoperabilitu se stávajícím zařízením, službami nebo instalacemi pořízenými zadavatelem v původním zadávacím řízení,*
- b) by způsobila zadavateli značné obtíže nebo výrazné zvýšení nákladů a*
- c) hodnota dodatečných stavebních prací, služeb nebo dodávek nepřekročí 50 % původní hodnoty závazku; pokud bude provedeno více změn, je rozhodný součet hodnoty všech změn podle tohoto odstavce.*

Ke splnění výše citovaných podmínek poradce uvádí:

Provedení nové točny má zřejmě povahu dodatečných stavebních prací, které nebyly zahrnuty v původním závazku ze smlouvy na veřejnou zakázku, a to z důvodu její nepředvídatelnosti (odůvodnění viz výše). Nová točna bude realizována zhotovitelem, který je dodavatelem původní veřejné zakázky. K podmínkám uvedeným v § 222 odst. 5 písm. a) a b) ZZVZ poradce uvádí, že

¹ K tomu viz komentářová literatura: *U veřejných zakázek na stavební práce je možné provést změny stavby oproti původnímu projektu, pokud je dodržen původní druh a účel stavby (tedy „celková povaha veřejné zakázky“), ale ani zde není například možné, aby zadavatel na základě dodatku ke smlouvě o dílo pořídil automobil nebo si objednal provedení stavebních prací na jiné stavbě.* (HERMAN, Pavel, FIDLER, Vlastimil a kol. *Komentář k zákonu o zadávání veřejných zakázek*. 2. vyd. Plzeň: Aleš Čeněk, 2017.525 s.)



nová točna je natolik těsně a neoddělitelně spojena s realizací předmětu původní veřejné zakázky, že změna dodavatele by nejen způsobila značné obtíže nebo výrazné zvýšení nákladů, ale je z praktického hlediska *de facto* vyloučena.

Pokud jde o cenu nové točny, tj. podmínku podle § 222 odst. 5 písm. c) ZZVZ, poradce odkazuje na dřívější vyjádření k podmínkám v § 222 odst. 6 písm. c) a odst. 9 ZZVZ. Splnění těchto podmínek je nutné ověřit na základě příslušných změnových listů a jejich ocenění, a to ve vztahu k celému předmětu veřejné zakázky.

Vzhledem k výše uvedenému má poradce za to, že (za předpokladu dodržení finančních limitů vztahujících se ke změnám závazku podle § 222 odst. 5 a 6 ZZVZ) realizace nové točny splňuje podmínky pro nepodstatnou změnu závazku z uzavřené smlouvy podle § 222 odst. 6 ZZVZ, resp. podle § 222 odst. 5 ZZVZ.

Sdružení INDOC
Ing. Martin Kovařík