oživení

Magistrát města České Budějovice
Kancelář primátora, právní oddělení
Došlo: 29 -11- 2013
čj: KP-70/432/2013

České Budějovice

doručeno datovou schránkou

K rukám:
1. Pana primátora
2. všech zastupitelů,
3. tajemníka Magistrátu města České Budějovice,
4. všech členů Kontrolního výboru zastupitelstva

V Praze dne 25. listopadu 2013

Věc: Výzva k vymáhání škody před promlčením nároku obce

Vážený pane primátore,
Vážení zastupitelé,
Vážený pane tajemníku,
Vážení členové kontrolního výboru,

obracíme se na Vás jako nevládní nezisková organizace prosazující již šestnáctým rokem principy efektivního a transparentního fungování samosprávy. V této oblasti se věnujeme monitorování případů střetu zájmů, korupce a nehospodárnosti a následně informování veřejnosti, přípravě systémových opatření včetně ovlivňování legislativy, a v neposlední řadě šíření protikorupčního know-how. V rámci našich aktivit také poskytujeme veřejnosti bezplatné právní a protikorupční poradenství.

V rámci naší činnosti jsme se na Vás v srpnu 2013 obrátili s žádostí o informace týkající se postupu obce, pokud jde o vymáhání škody, která obci vznikla v souvislosti se zaplacením pokuty, která byla Vaší obci uložena v roce 2012 Úřadem pro ochranu hospodářské soutěže za spáchání správního deliktu dle zákona č. 137/2006 Sb., o veřejných zakázkách. Konkrétně se jedná o škodu v minimální výši zaplacené sankce ve věci veřejné zakázky „Outsourcing serverové farmy", č.j. ÚOHS-S593/2011/VZ-18002/2011/513/JWe, kterým byla obci uložena pokuta ve výši 1.300.000,- Kč. Sankce byla dle Vašich informací uhrazena dne 9. 8. 2013.

K veřejné zakázce Outsourcing serverové farmy, sankce 1.300.000,- Kč:

Paní Kateřina Beritová, oddělení právní, odbor kanceláře primátora, nám dopisem ze dne 29. 8. 2013 sdělila, že *„Povinný subjekt neučinil kroky ke stanovení odpovědné osoby. Statutární město naopak využilo možnosti podání správní žaloby".*

Z rozhodnutí Úřadu pro ochranu hospodářské soutěže vyplývá, že statutární město České Budějovice nedodrželo postup stanovený v § 21 odst. 2 zákona o veřejných zakázkách, když veřejnou zakázku „Outsourcing serverové farmy" zadal v jednacím řízení bez uveřejnění, aniž by byly splněny podmínky stanovené v § 23 zákona o veřejných zakázkách, přičemž tento postup zadavatele mohl podstatně ovlivnit výběr nejvhodnější nabídky.

Rozhodnutí Úřadu pro ochranu hospodářské soutěže je pravomocné a bez ohledu na skutečnost, že se obec brojí uložené pokutě správní žalobou, škoda na majetku obce již vznikla a to okamžikem zaplacením pokuty.

K povinnosti obce vymáhat škodu na majetku obce:

Přímým důsledkem postupu obce v rozporu se zákonem o veřejných zakázkách je vznik škody na majetku obce. Na majetku obce vznikla škoda v minimální výši odpovídající uložené a obcí zaplacené pokutě. V jednotlivých případech však může být škoda i vyšší a to například škoda plynoucí z povinnosti obce vrátit dotaci, či vynaložené náklady obce spojené s opakovaným vyhlášením stejné veřejné zakázky či s právním zastoupením obce u soudu apod.

Oživení, o. s. Muchova 13 160 00 Praha 6 tel.: +420 257 531 983 www.oziveni.cz oziveni@oziveni.cz www.fb.com/oziveni.cz IČ: 67365353

Za způsobenou škodu odpovídá obci každý, kdo se podílel na přípravě a realizaci nezákonného postupu při zadání té které veřejné zakázky. Takovými osobami mohou být zejména zaměstnanci obce, kteří se podíleli na přípravě veřejné zakázky, popřípadě jednotliví členové rady obce, popřípadě zastupitelstva obce, pokud ten který orgán schválil postup, který byl v rozporu se zákonem o veřejných zakázkách. Pokud jde o radu obce či zastupitelstvo obce, je třeba považovat předkladatele návrhu na schválení nezákonného postupu za osobu s větším podílem zodpovědnosti, než další osoby, které pro přijetí takového rozhodnutí o nezákonném postupu obce „pouze" hlasovaly. V případě, že obec využila v souvislosti se zadávacím řízení služeb advokátní kanceláře či jiného subjektu stojícího mimo úřad, je třeba se s nárokem na náhradu škody obrátit i na tyto subjekty.

Míra odpovědnosti jednotlivých osob je rozdílná v závislosti na tom, v jakém jsou tyto osoby vztahu k obci, tedy zda jsou zaměstnanci, volení zástupci či zda s obcí spolupracují na základě jiné uzavřené smlouvy. Otázku přípustnosti dovození právní odpovědnosti u politických představitelů územního celku řešil rovněž Nejvyšší soud ve svém rozsudku ze dne 22. února 2005, sp.zn. 25 Cdo 1319/2004, kde mimo jiné uvedl, že *„...Starosta ve své funkci nepožívá nějaké imunity, která by ho zbavovala odpovědnosti za škodu jím způsobenou, nýbrž jako každá jiná fyzická osoba nese odpovědnost za své jednání či opomenutí, v jehož důsledku vznikla jinému majetková újma. Ani „politická odpovědnost" osoby vykonávající veřejnou funkci nezakládá důvod ke zproštění její odpovědnosti za způsobenou škodu".*

Vztah škůdce k obci je důležitý i z hlediska případné limitace náhrady škody u zaměstnanců obce či naopak s povinným pojištěním advokátů na škodu způsobenou při poskytování právní pomoci. Právní vztah jednotlivých osob k obci má zcela zásadní vliv i na délku promlčecí doby, kdy u zaměstnanců a volených zástupců se nárok na náhradu škody promlčí již za dva roky ode dne, kdy se obec dozvěděla o tom, kdo za škodu zodpovídá (tzv. subjektivní lhůta), nejpozději však za tři roky ode dne, kdy škoda vznikla (objektivní lhůta).

V této souvislosti Vás upozorňujeme, že obci vznikla škoda již dnem, kdy obec uhradila uloženou sankci, tedy dnem 9. 8. 2013 ve výši minimálně 1.300.000,- Kč. Úvahy identifikaci škůdce či o míře zavinění konkrétních osob proto nejsou časově neomezené a zejména nijak nesouvisí se správní žalobou, kterou obec v této věci podala. V případě, že obec škodu na odpovědných osobách vymůže a následně bude rozhodnutí ÚOHS zrušeno, bude na místě zaplacenou částku odpovědným osobám vrátit z titulu bezdůvodného obohacení. Opačný přístup, tedy vyčkávání pravomocného rozhodnutí ve správním soudnictví, může mít za následek promlčení nároku obce vůči odpovědným osobám. Je totiž nepochybné, že v dané chvíli obec disponuje veškerými informacemi pro určení odpovědných osob. Zaplacením pokuty započal i běh promlčecí doby.

Podle ustanovení § 38 odst. 6 zákona č. 128/2000 Sb., o obcích je obec ze zákona **povinna** včas uplatňovat právo na náhradu škody. Za včas uplatněný nárok lze považovat jen takový postup, kdy odpovědná osoba nebude moci vůči obci s úspěchem uplatnit námitku promlčení. V případě, že obec, respektive osoby, které obec reprezentují, nepřistoupí k vymáhání škody a v důsledku této nečinnosti se nárok na náhradu škody vůči škůdci promlčí, budou tyto osoby odpovědné za škodu, která tím obci vznikne. Nad rámec výše uvedeného si Vás dovolujeme upozornit, že takovým postupem může být naplněna i skutková podstata trestného činu porušování povinností při správě cizího majetku.

Vzhledem k výše uvedenému Vás tímto vyzýváme k okamžitému stanovení výše způsobené škody, identifikaci odpovědných osob a včasnému vymáhání nároku na náhradu škody.

Zároveň zdvořile žádáme o sdělení, jakým způsobem bude naše výzva vyřízena, popřípadě zda bude zařazena na jednání zastupitelstva či jak se obec rozhodla ve věci postupovat.

Oživení, o.s.
Mgr. Martin Kameník, předseda sdružení

Magistrát města České Budějovice
Odbor kanceláře primátora – právní oddělení
nám. Přemysla Otakara II, č. 1, 2

Magistrát města České Budějovice
Mgr. Kateřina Beritová
odbor kancelář primátora
nám. Přemysla Otakara II., č.1, 2
370 92 České Budějovice

Internet: http://www.c-budejovice.cz

Oživení, o.s.
Muchova 13/232
160 00 Praha 6

poradna@oziveni.cz

Značka:	Vyřizuje:	Tel.:	E-mail:	Datum:
KP-PO/277/2013/EZI/67	Mgr. Beritová	38680 2924	beritovak@c-budejovice.cz	2013-08-29

Věc: Poskytnutí informace dle zákona č. 106/1999 Sb., o svobodném přístupu k informacím, v platném znění.

Statutární město České Budějovice, Magistrát města České Budějovice, jako povinný subjekt ve smyslu ustanovení § 2 odst. 1 zákona č. 106/1999 Sb., o svobodném přístupu k informacím, v platném znění (dále jen „povinný subjekt" a „InfZ"), obdrželo dne 14.08.2013 Vaši žádost o poskytnutí informací dle InfZ. Vaše žádost obsahuje následující citované dotazy:

Vážení,
na základě zákona č. 106/1999 Sb., o svobodném přístupu k informacím, ve znění pozdějších předpisů, si Vás dovolujeme požádat o poskytnutí těchto informací, týkající se takzvané kauzy Bit Servis, tedy výběrového řízení a následně uzavřené Smlouvy o dodávce HW zařízení, SW vybavení a souvisejících služeb, uzavřené v roce 2007 Statutárním městem České Budějovice se společností BIT SERVIS s.r.o., IČ: 45793972, č. smlouvy: 2007000422.
Konkrétně žádáme o tyto informace:

a) *Zda již bylo ze strany UOHS rozhodnuto o rozkladu Statutárního města ČB, v kladném případě žádáme o kopie rozhodnutí*
b) *V případě, že byla zaplacena uložená sankce, žádáme o informaci, kdy byla pokuta zaplacena.*
c) *V případě, že byla zaplacena uložená sankce, žádáme o informaci zda, popřípadě jak byla stanovena osoba či osoby odpovědné za uloženou a zaplacenou sankci a zda, jak a s jakým úspěchem je škoda na majetku Českých Budějovic po odpovědné osobě či osobách vymáhána.*

K citovaným dotazům shora uvedeným sděluje povinný subjekt následující.

K bodu

a) Úřad pro ochranu hospodářské soutěže, rozhodl o rozkladu podaném statutárním městem České Budějovice dne 17.6.2013 . Kopie rozhodnutí je přílohou tohoto vyjádření.

b) Pokuta uložena úřadem pro ochranu hospodářské soutěže byla povinným subjektem uhrazena ke dni 9.8.2013

c) Co se týče Vaší poslední otázky sděluji, že povinný subjekt v dané věci neučinil kroky ke stanovení odpovědné osoby. Statutární město naopak využilo možnosti podání správní žaloby.

MAGISTRÁT MĚSTA ČESKÉ BUDĚJOVICE
kancelář primátora
právní oddělení

Kateřina Beritová
právní oddělení
odbor kancelář primátora

Příloha: rozhodnutí předsedy Úřadu pro ochranu hospodářské soutěže ze dne 17.06.2013

T: 29. 8. 2013

67.

oživení

Magistrát m... České Budějovice
Kancelář primátora, právní oddělení
Došlo: 14 -08- 2013
čj: KP-70/2771/2013/EZ/67

Statutární město České Budějovice

Doručeno datovou schránkou

V Praze dne 13. srpna 2013

Věc: žádost o poskytnutí informací podle zákona č. 106/1999 Sb.

Vážení,

na základě zákona č. 106/1999 Sb., o svobodném přístupu k informacím, ve znění pozdějších předpisů, si vás dovolujeme požádat o poskytnutí těchto informací, týkající se takzvané kauzy Bit Servis, tedy výběrového řízení a následně uzavřené Smlouvy o dodávce HW zařízení, SW vybavení a souvisejících služeb, uzavřené v roce 2007 Statutárním městem České Budějovice se společností BIT SERVIS s. r. o, IČ: 45793972, č. smlouvy: 2007000422.

Konkrétně žádáme o tyto informace:

a) Zda již bylo ze strany UOHS rozhodnuto o rozkladu Statutárního města ČB, v kladném případě žádáme o poskytnutí kopie rozhodnutí,
b) V případě, že byla zaplacena uložená sankce, žádáme o informaci, kdy byla pokuta zaplacena.
c) V případě, že byla zaplacena uložená sankce, žádáme o informaci zda, popřípadě jak byla stanovena osoba či osoby odpovědné za uloženou a zaplacenou sankci a zda, jak a s jakým úspěchem je škoda na majetku Českých Budějovic po odpovědné osobě či osobách vymáhána.

Uvedené informace zašlete, prosím, v zákonem stanovené lhůtě patnácti dnů ode dne přijetí této žádosti na adresu naši kanceláře Oživení, o. s., Muchova 13, 160 00 Praha 6. Je-li to možné, žádáme o poskytnutí informací v elektronické podobě do datové schránky Oživení, o.s., ID datové schránky: ntauv78, popř. na e-mailovou adresu poradna@oziveni.cz.

Žádáme o přímé poskytnutí všech požadovaných informací, a to i v případě, že již byly zveřejněny.

Za poskytnutí informací předem děkujeme.

Oživení, o.s.
Mgr. Martin Kameník, předseda sdružení

Informace o žadateli:
Oživení, o.s., IČ: 6736 5353, sídlem Lublaňská 18, Praha 2, PSČ: 120 00
Adresa pro doručování: Muchova 13, Praha 6, PSČ: 160 00