

**2. PROBLEMSKA KONFERENCA KOMUNALNEGA
GOSPODARSTVA (27. in 28. september 2012, Terme Olimia)**

**SKLEPANJE NEPOSREDNIH POGODB
BREZ UPORABE PRAVIL JAVNEGA
NAROČANJA**

Boštjan Ferk, Inštitut za javno-zasebno partnerstvo
E: bostjan.ferk@pppforum.si, S: www.pppforum.si



VRSTE RAZMERIJ

- razmerje med naročnikom po ZJNVETPS in ponudnikom
- razmerje med dvema naročnikoma po ZJNVETPS
- javno podjetje lahko v praksi nastopa v obeh vlogah, tako kot naročnik, lahko pa tudi kot ponudnik (izvajalec del, dobavitelj)
 - Kadar nastopa kot naročniki zanj veljajo pravila JN
 - Kadar nastopa kot ponudniki ni ne privilegiran ne diskriminiran glede na druge ponudnike
 - Ali lahko nastopa kot podizvajalec? Odg. DA



ALI JE DOPUSTNO V RD OPREDELITI OBVEZNO NOMINACIJO PODIZVAJALCA?

- Drugi odstavek 13. člena ZJNVETPS določa, da naročnik ne sme zahtevati od ponudnika, da pri izvedbi naročila zaposli določene podizvajalce
- Kaj če so takšnemu podizvajalcu podeljene "izključne ali posebne pravice" povezane z izvedbo predmeta JN (npr. ima z naročnikom – občino sklenjeno koncesijsko pogodbo)?
- Rešitev:
 - Ta del naročila se izvzame iz JN in se odda ločeno
 - Ugotovi se, da zaradi varovanja izključnih pravic lahko naročilo izpolni le določen ponudnik – pogajanja brez objave
 - Sklene se neposredna pogodba v okviru notranjega naročila (*in-house izjeme*), če so za to izpolnjeni pogoji



SKLENITEV NEPOSREDNE POGODBE V OKVIRU NOTRANJEGA NAROČILA (*IN-HOUSE IZJEME*)

Izjemo je mogoče, glede na Sodno prakso Sodišča EU,
uvrstiti v okvir:

- 1. Vertikalnega oz. institucionalnega sodelovanja**
- 2. Horizontalnega oz. neinstitucionalnega oz.
pogodbenega sodelovanja**



VERTIKALNO OZ. INSTITUCIONALNO SODELOVANJA

Če navedene pogoje prenesemo v slovensko prakso na področju komunalnih javnih služb, lahko ugotovimo, da pogoje za uporabo izjeme izpolnjujejo tista komunalna podjetja:

- katerih ustanovitelj je posamezna občina ali več občin skupaj in pri katerih ustanovitelji tudi dejansko izvajajo neposreden nadzor nad komunalnim podjetjem ter imajo možnost vplivati na strateške cilje in bistvene odločitve (Dokument Komisije 2011, str. 7);
- pri katerih osebe zasebnega prava nimajo lastniških ali upravljaljskih deležev in so v 100-odstotni javni lasti ter tako ustrezajo lastniškemu konceptu pojma javno podjetje, kot se je uveljavil s sprejetjem Zakona o javno-zasebnem partnerstvu (ZJZP);
- ki pretežen del svoje dejavnosti opravijo za svojega ustanovitelja oz. ustanovitelje, torej da tudi v materialnem smislu ustrezajo pojmu javnega podjetja in je izvajanje morebitnih tržnih dejavnosti le postranskega pomena.
- dogovorjene cene so primerljive s cenami na trgu



HORIZONTALNO OZ. NEINSTITUCIONALNO OZ. POGODBENO SODELOVANJE

Sodišče EU je s sodbo *Komisija proti Nemčiji* (C-480/06) poudarilo, da v skladu s pravom EU naročnikom ni treba uporabiti nobene posebne pravne oblike za skupno izvajanje nalog javnih storitev. Navedeno torej v praksi pomeni, da občinam ni treba skupaj ustanoviti skupnega komunalnega podjetja, da bi lahko z njim sklepali neposredne pogodbe, ampak je dovolj poseben dogovor ob izpolnjevanju naslednjih pogojev:

- v dogovor so vključeni le naročniki brez udeležbe zasebnega kapitala;
- dogovor vzpostavlja resnično sodelovanje, katerega cilj je v nasprotju z običajnimi javnimi naročili skupna izvedba skupne naloge,
- sodelovanje usmerjajo le premisleki, povezani z javnim interesom.



DRUGE IZJEME ZA SKLEPANJE NEPOSREDNIH POGODB PO ZJNVETPS

- naročila pod pragom za objave (40.000 eur blago in storitve, 80.000 eur gradnje)
- Skupna izjema: naročila, namenjena nadaljnji prodaji tretjim osebam, naročila, ki niso namenjena opravljanju dejavnosti po ZJNVETPS (19. člen ZJNVETPS)
- Posebne izjeme: storitve na področju arbitraže in poravnave, finančne storitve, pogodbe o zaposlitvi, raziskovalne in razvojne storitve, pridobivanje in najem nepremičnin (21. člen ZJNVETPS)



DRUGE IZJEME ZA SKLEPANJE NEPOSREDNIH POGODB PO ZJNVETPS

- Ločena izjema: naročila za nabavo električne energije ali nabavo goriv za proizvodnjo energije, če naročnik zagotavlja ali upravlja stalna omrežja, ki so namenjena zagotavljanju javnih storitev v zvezi s proizvodnjo, transportom in distribucijo plina ali toplote ali električne energije, ali dobavo plina ali toplote ali električne energije takšnim omrežjem (22. člen ZJNVETPS)



POGAJANJA BREZ PREDHODNE OBJAVE

- Gre za postopek oddaje javnega naročila, ki se uporabi le v primerih, ko so izpolnjeni pogoji iz 35. člena ZJNVETPS
- Ne gre za neposredno sklenitev pogodbe, ampak za posebno vrsto postopka oddaje javnega naročila, kjer se v postopek sklenitve pogodbe še zmerja vključi vse relevantne ponudnike na trgu, pri čemer je krog ponudnikov zaprt, izjemoma je to lahko tudi zgolj en ponudnik



Hvala za pozornost!

Boštjan Ferk, Inštitut za javno-zasebno partnerstvo
E: bostjan.ferk@pppforum.si, S: www.pppforum.si