



MORAVSKOSLEZSKÝ KRAJ

HEJTMAN KRAJE

28. října 117, 702 18 Ostrava



Váš dopis zn.:

Ze dne:

Čj.:

Sp. zn.:

MSK 13327/2023
IM/25979/2016/Čás
108.3 V20

Vyřizuje:

Odbor:

Telefon:

Fax:

E-mail:

Datum:

595 622 470

595 622 126

posta@msk.cz

26.01.2023

Ministerstvo pro místní rozvoj ČR
Odbor řídicího orgánu Integrovaného
regionálního operačního programu
Staroměstské nám. 932/6
110 15 Praha1

Námítka proti neproplacení dotace dle § 14e rozpočtových pravidel projektu „Budova dílen pro obor Opravář zemědělských strojů ve Střední odborné škole Bruntál“

Moravskoslezský kraj je příjemcem dotace u projektu „Budova dílen pro obor Opravář zemědělských strojů ve Střední odborné škole Bruntál“, reg. č. CZ.06.2.67/0.0/0.0/16_050/0002708, který byl podpořen z Integrovaného regionálního operačního programu (dále jen „IROP“). Na základě Oznámení o schválení závěrečné zprávy o realizaci projektu a spolu s ní předložené žádosti o platbu (číslo žádosti o platbu s vazbou na neproplacení dotace: CZ.06.2.67/0.0/0.0/16_050/0002708/2019/001/POST), které bylo Moravskoslezskému kraji doručeno dne 13. 1. 2023, zejména na základě informace o nevyplacení části dotace v režimu dle § 14e zákona č. 218/2000 Sb., o rozpočtových pravidlech a o změně některých souvisejících zákonů (rozpočtová pravidla), ve znění pozdějších předpisů (dále jen „zák. č. 218/2000 Sb.“), obsaženého v tomto oznámení, **podávám proti tomuto neproplacení námítku.**

Odůvodnění námítky:

Prostřednictvím depeše ze dne 13. 1. 2023 byl Moravskoslezskému kraji oznámen závěr administrativního ověření žádosti o platbu, na základě kterého jsme byli informováni o neproplacení části dotace z důvodu zjištění nezpůsobilých výdajů v celkové výši 489 664,60 Kč vyplývajících ze smlouvy uzavřené s dodavatelem v rozporu s § 4b zákona č. 159/2006 Sb., o střetu zájmů, ve znění pozdějších předpisů (dále jen „zákon o střetu zájmů“), neboť tato smlouva je neplatná.

Tento závěr byl odůvodněn tak, že tento výdaj nespňuje podmínku věcné způsobilosti výdaje stanovenou v kap. 10 Obecných pravidel pro žadatele a příjemce v rámci IROP, verze 1.14, platné od 1. 3. 2021 (dále jen „obecná pravidla pro žadatele a příjemce“), jakož i verze 1.10, platné k 10. 11. 2017, a to že „výdaj je v souladu s právními předpisy, pravidly IROP a podmínkami podpory, zejm. právním aktem“, neboť výdaj byl vynaložen i přes porušení ustanovení § 4b zákona o střetu zájmů, příjemce tedy vynaložil na plnění veřejné zakázky malého rozsahu finanční prostředky v rozporu s právním předpisem, jelikož uzavřel smlouvu s dodavatelem NAVOS FARM TECHNIC s.r.o., Háj 322, 798 12 Kralice na Hané, IČO 63489911 (dále jen „vybraný dodavatel“), který je součástí skupiny AGROFERT ovládané v době zadání i následného splnění této veřejné zakázky tehdejšími předsedou vlády České republiky Ing. Andrejem Babišem, a proto nelze vynaložené

Tel.: 595 622 222

IČ: 70890692

Fax: 595 622 126

DIČ: CZ70890692

ID DS: 8x6bxsd

Č. účtu: 1650676349/0800



www.msk.cz

výdaje považovat za výdaje způsobilé, přičemž odkázal také na závěry auditu Evropské komise č. REGC414CZ0133 o souladu řídicích a kontrolních systémů s právním rámcem v souvislosti s opatřeními proti střetu zájmů (dále jen „audit EK“), který proběhl v roce 2019, a Prováděcího rozhodnutí Evropské komise č. j. C(2022) 519 final ze dne 26. 1. 2022 o pozastavení průběžných plateb z Evropského fondu pro regionální rozvoj na operační program „Podnikání a inovace pro konkurenceschopnost“ (dále jen „prováděcí rozhodnutí“), které bylo vydáno na základě čl. 142 odst. 2 nařízení Evropského parlamentu a Rady (EU) č. 1303/2013 ze dne 17. prosince 2013 o společných ustanoveních o Evropském fondu pro regionální rozvoj, Evropském sociálním fondu, Fondu soudržnosti, Evropském zemědělském fondu pro rozvoj venkova a Evropském námořním a rybářském fondu, o obecných ustanoveních o Evropském fondu pro regionální rozvoj, Evropském sociálním fondu, Fondu soudržnosti a Evropském námořním a rybářském fondu a o zrušení nařízení Rady (ES) č. 1083/20061 (dále jen „nařízení EU“).

S návrhem této korekce se neztotožňujeme, a to z následujících důvodů:

Postup při zadání předmětné veřejné zakázky byl zcela v souladu s požadavky stanovenými pro zadání veřejné zakázky malého rozsahu upravenými zákonem č. 134/2016 Sb., o zadávání veřejných zakázek, ve znění pozdějších předpisů (dále jen „zákon o zadávání veřejných zakázek“). Zadavatel při posouzení splnění zadávacích podmínek u vybraného dodavatele postupoval souladně nejen s požadavky zákona o zadávání veřejných zakázek, ale také zákona o střetu zájmů a s požadavky stanovenými v obecných pravidlech pro žadatele a příjemce. Současně zadavatel v rámci Výzvy k podání nabídky požadoval dle svých interních zvyklostí, aby všichni dodavatelé, kteří podají nabídku, doložili vyjma jiných dokladů rovněž čestné prohlášení, kde by každý z nich prohlásil, že s ohledem na § 4b zákona č. 159/2006 Sb., o střetu zájmů, ve znění pozdějších předpisů, není obchodní společností, ve které veřejný funkcionář uvedený v § 2 odst. 1 písm. c) zákona č. 159/2006 Sb., o střetu zájmů, ve znění pozdějších předpisů (člen vlády nebo vedoucí jiného ústředního správního úřadu, v jehož čele není člen vlády), nebo jím ovládaná osoba, vlastní podíl představující alespoň 25% účast společníka v obchodní společnosti. Takovéto čestné prohlášení bylo doloženo také ze strany vybraného dodavatele.

Z informací uvedených v obchodním rejstříku a evidenci svěřenských fondů vyplývá, že vybraný dodavatel je členem skupiny AGROFERT prostřednictvím mateřské společnosti NAVOS, a.s., Čelakovského 1858/27, 767 01 Kroměříž, IČO 47674857, jejímž jediným akcionářem byl v době zahájení výběrového řízení a v současné době stále je společnost AGROFERT, a.s., Pyšelská 2327/2, Chodov, 149 00 Praha 4, IČO 26185610 (dále jen AGROFERT, a.s.), jejímž jediným akcionářem byl do 2. 2. 2017 Ing. Andrej Babiš.

Dle ustanovení § 4b zákona o střetu zájmů „obchodní společnost, ve které veřejný funkcionář uvedený v § 2 odst. 1 písm. c) nebo jím ovládaná osoba vlastní podíl představující alespoň 25 % účasti společníka v obchodní společnosti, se nesmí účastnit zadávacích řízení podle zákona upravujícího zadávání veřejných zakázek jako účastník nebo poddodavatel, prostřednictvím kterého dodavatel prokazuje kvalifikaci“, přičemž dle § 2 odst. 1 písm. c) zákona o střetu zájmů se veřejným funkcionářem rozumí člen vlády nebo vedoucí jiného ústředního správního úřadu, v jehož čele není člen vlády. Dle výpisu z obchodního rejstříku Ing. Andrej Babiš, tehdejší předseda vlády, jakožto veřejný funkcionář ve smyslu zákona o střetu zájmů a jako jediný akcionář společnosti AGROFERT, a.s., vložil dne 3. 2. 2017 všechny akcie (tj. 100%) do svěřenských fondů AB private trust I (90%) a AB private trust II (10%), čímž zanikla jeho majetková účast ve společnosti AGROFERT, a.s., když dle § 1448 odst. 2 zákona č. 89/2012 Sb., občanský zákoník, ve znění pozdějších předpisů (dále jen „občanský zákoník“), vznikem svěřenského fondu vzniká oddělené a nezávislé vlastnictví vyčleněného majetku a dle § 1448 odst. 3

občanského zákoníku majetek ve svěřenském fondu není ani vlastnictvím správce, ani zakladatele, ani osoby, které má být ze svěřenského fondu plněno.

Smlouva s vybraným dodavatelem byla uzavřena dne 21. 8. 2018. Na základě výše uvedeného, zejména s ohledem na uvedená ustanovení občanského zákoníku upravující vlastnictví svěřenských fondů, lze konstatovat, že Ing. Andrej Babiš v době uzavření smlouvy nevlastnil žádný podíl ve společnosti NAVOS, a.s., Čelakovského 1858/27, 767 01 Kroměříž, IČO 47674857, resp. ve společnosti AGROFERT, a.s., v důsledku čehož nemohl Moravskoslezský kraj dojít k závěru, že by došlo k porušení ustanovení § 4b zákona o střetu zájmů.

Ačkoli se v předmětné době v médiích a na politické scéně začaly objevovat spekulace, že Ing. Andrej Babiš nadále fakticky vykonává vliv na činnosti skupiny AGROFERT, tyto nebyly a dosud nejsou podloženy pravomocným rozhodnutím či jiným právně závazným nástrojem.

Je nutno zdůraznit rovněž, že před podpisem smlouvy proběhla také kontrola řídicího orgánu, která žádným způsobem vybraného/navrženého dodavatele nezpochybňovala a která předmětnou veřejnou zakázku a její průběh schválila

Co se týče auditu EK, resp. závěrečné zprávy o něm ze dne 29. 11. 2019, v rámci kterého útvary Evropské komise dospěly k závěru, že „se domnívají“, že existují závažné nedostatky v nastavení a fungování systému k zamezení střetu zájmů v souvislosti s operacemi týkajícími se skupiny AGROFERT, nejedná se o právně závazné rozhodnutí, na základě kterého by Moravskoslezský kraj mohl dospět k závěru, že vybraný dodavatel nespĺňuje podmínky stanovené zákonem o střetu zájmů. Zároveň je nutné podotknout, že tento audit byl proveden z důvodu ověření souladu řídicích a kontrolních systému s použitelným právním rámcem a jejich účinného fungování, pokud jde o zamezení střetu zájmů a podrobného testování vybraných vzorků operací, v jejichž případech byli příjemci zejména společnosti ze skupiny AGROFERT. Máme za to, že ze samotné potřeby provedení auditu vyplývá, že minimálně v době jeho provádění, tj. v období 8. ledna až 15. února 2019, nebylo a nemohlo být zřejmé, zda skutečně ke střetu zájmů dochází.

Na audit EK navázaly follow-up dopisy ze dne 18. prosince 2020 [Ares(2020)7730419] a ze dne 8. 7. 2021 [Ares(2021)4438958], zaslané útvary Evropské komise českým orgánům, v rámci kterých bylo českým orgánům sděleno, že útvary Evropské komise na stanovisku týkajícím se § 4c zákona o střetu zájmů trvají. Jak vyplývá z usnesení Tribunálu Soudního dvoru Evropské unie ze dne 14. 9. 2022 ve spojených věcech T-101/21 a T-213/21, Evropská komise tyto dopisy sama označila za pouhé přípravné akty a uvedla, že napadený dopis nezakládá závazné právní účinky.

Audit EK proběhl až v roce 2019, následné follow-up dopisy české orgány obdržely v letech 2020 a 2021, přičemž smlouva s vybraným dodavatelem byla uzavřena v září 2018. Moravskoslezský kraj tedy v době konání výběrového řízení a následného uzavření smlouvy s vybraným dodavatelem nemohl předjímat (právně nezávazné a toliko teoretické) závěry, které orgány Evropské unie učinily v následujících letech.

Co se týče prováděcího rozhodnutí, Evropská komise rozhodla o pozastavení průběžných plateb pro odlišný program, tj. pro operační program „Podnikání a inovace pro konkurenceschopnost“, nikoli pro „Integrovaný regionální operační program“. Řídicí orgán IROP řádně neodůvodnil, na základě kterých právních skutečností je možné toto prováděcí rozhodnutí vztáhnout také na posuzovaný případ. Zároveň se jedná o pouhé pozastavení

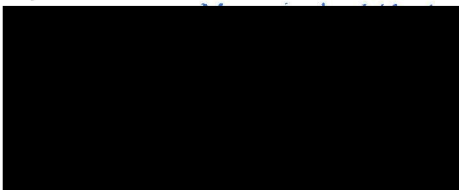
platby, nikoli o konečné rozhodnutí, které bylo učiněno na základě domněnky, nikoli právně závazného rozhodnutí, že byly splněny podmínky pro použití čl. 142 odst. 1 písm. b) nařízení EU.

Moravskoslezský kraj tedy z výše uvedených důvodů nemohl při uzavírání smlouvy s vybraným dodavatelem dojít k závěru, že by došlo k porušení § 4b zákona o střetu zájmů. Pokud by zadavatel v rámci této veřejné zakázky malého rozsahu neuzavřel smlouvu s vybraným dodavatelem, tzn. s takovým, který splnil veškeré podmínky výběrového řízení z důvodu pouhých neprůkazných spekulací a pouhé politické diskuze, postupoval by v rozporu s ustanoveními § 6 odst. 2 zákona o zadávání veřejných zakázek.

Nakonec je potřeba doplnit, že vzniklá situace ohledně pozastavení finančního ukončení projektu ze strany poskytovatele dotace způsobuje příjemci dotace nemalé komplikace. Reálně dochází k prodloužení doby udržitelnosti projektu ze standardní lhůty 5 let od finančního ukončení na bezmála 8 let. Žádost o platbu ve druhém stupni ve speciálním režimu byla schválena dne 19. 3. 2020. Finální vyjádření ke vzniklé situaci včetně převedení projektu do stavu udržitelnosti jsme obdrželi 13. 1. 2023, tudíž téměř po 3 letech od doby, kdy měla probíhat řádná udržitelnost projektu.

Věřím, že uvedené námitky budou zohledněny a povedou k přehodnocení krácení předmětné veřejné zakázky řídicím orgánem.

S pozdravem



hejtman Moravskoslezského kraje

Doložka z konverze dokumentu do elektronické podoby – z moci úřední

Dokument 154706244-236837-230126120735.pdf vznikl převedením listinného dokumentu do elektronického dokumentu pod pořadovým číslem **154706244-236837-230126120952**. Vzniklý dokument obsahem odpovídá vstupnímu dokumentu. Počet stran dokumentu: **4**

Vstup neobsahoval viditelný prvek, který nelze plně přenést na výstup.

Konverzi provedl subjekt: Moravskoslezský kraj, IČ: 70890692

Pracoviště: Moravskoslezský kraj

Datum vyhotovení: **26.01.2023**

Jméno a příjmení osoby, která konverzi provedla: XXXXXXXXXX

Poznámka:

Konverzí dokumentu se nepotvrzuje správnost a pravdivost údajů obsažených v dokumentu a jejich soulad s právními předpisy. Kontrolu doložky lze provést v centrální evidenci doložek na adrese <https://www.czechpoint.cz/overovacidolozky>.



154706244-236837-230126120952