

Anonymizovaná verze

Překlad

C-715/23 – 1

Žádost o rozhodnutí o předběžné otázce – Věc C-715/23

Řízení o předběžné otázce

Datum doručení:

23. listopadu 2023

Předkládající soud:

Državna revizijska komisija za revizijo postopkov oddaje javnih naročil (Slovinsko)

Datum předkládacího rozhodnutí:

23. listopadu 2023

Žalobkyně:

Farmacija, d.o.o.

Žalovaná:

Občina Benedikt

[omissis]

ŽÁDOST O

ROZHODNUTÍ O PŘEDBĚŽNÉ OTÁZCE

Účastníci původního řízení

- 1 Žalobkyně: **Farmacija**, [omissis], **Lublaň – Polje** (dále jen „navrhovatelka přezkumu“) se domáhá právní ochrany proti **Občina Benedikt**, [omissis], **Benedikt** (dále jen „obec Benedikt“) v souvislosti s provozováním lékárenské činnosti v obci Benedikt. Vzhledem k tomu, že jednání obce Benedikt, které je předmětem sporu mezi účastníky řízení, ovlivňuje rovněž postavení **MN**, [omissis], **Maribor**, který v uvedené obci provozuje lékárenskou činnost, je třeba tento subjekt rovněž považovat za účastníka původního řízení.

Předkládající orgán

- 2 Národní komise pro přezkum postupů při zadávání veřejných zakázek (Državna revizijska komisija za revizijo postopkov oddaje javnih naročil)¹; (dále jen „Národní komise“), jakožto předkládající orgán, je v Republice Slovinsko ve smyslu zákona o právní ochraně při zadávání veřejných zakázek (Zakon o pravnem varstvu v postopkih javnega naročanja; dále jen „ZPVPJN“)², zvláštní, nezávislý a samostatný vnitrostátní orgán, který rozhoduje o zákonnosti zadávání veřejných zakázek ve všech fázích zadávacího řízení (čl. 60 odst. 1 ZPVPJN).
- 3 V Republice Slovinsko je právní ochrana proti porušení postupu při zadávání veřejných zakázek a proti porušení postupu při udělování koncesí, které upravuje zákon o některých koncesních smlouvách (Zakon o nekaterih koncesijskih pogodbah; dále jen „ZNKP“)³, zaručena prostřednictvím:
 - fáze předběžného přezkumu před veřejným zadavatelem,
 - postupu přezkumu před Národní komisí, a
 - soudního řízení, které se v prvním stupni koná před okresním soudem (Okrožno sodišče), kterému zákon upravující organizaci soudnictví přiznává výlučnou pravomoc.

Soudní ochrana před okresním soudem (Okrožno sodišče) je omezena na posouzení odpovědnosti za vzniklou škodu a na rozhodnutí o prohlášení neplatnosti smluv.
- 4 Pokud veřejný zadavatel v rámci fáze předběžného přezkumu zamítne návrh na přezkum z procesních důvodů, může navrhovatel přezkumu podat opravný prostředek. V takovém případě Národní komise v rámci řízení o opravném prostředku posuzuje zákonnost postupu veřejného zadavatele z hlediska zamítnutí návrhu na přezkum.
- 5 Soudní dvůr Evropské unie již přiznal Národní komisi postavení „vnitrostátního soudu“ ve smyslu článku 267 SFEU, a to v rozsudcích ze dne 8. června 2017, *Medisanus* (C-296/15, EU:C:2017:431), ze dne 10. září 2020, *Tax-Fin-Lex* (C-367/19, EU:C:2020:685), a ze dne 10. listopadu 2022, *Sharengo* (C-486/21, EU:C:2022:868).

¹ [omissis]

² [omissis]

³ [omissis]

- 6 Skutečnosti, které odůvodňují rozhodnutí o přiznání Národní komisi postavení „vnitrostátního soudu“ ve smyslu článku 267 SFEU, se od výše uvedených rozsudků Soudního dvora Evropské unie nezměnily⁴.

Předmět sporu v původním řízení

- 7 Dne 11. března 2022 obec Benedikt udělila MN, bez (předchozího) zveřejnění oznámení o zahájení koncesního řízení, povolení na dobu neurčitou k provozování pobočky lékárny v Benediktu.
- 8 Žalobkyně podala u obce Benedikt návrh na přezkum, v němž namítala, že obec sama vydáním výše uvedeného povolení vydala koncesi k provozování lékárenské činnosti, aniž by provedla příslušné řízení, tedy v rozporu se směrnicí 2014/23.
- 9 Obec Benedikt návrh na přezkum zamítla, aniž by jej meritorně přezkoumala, přičemž uvedla, že navrhovatelka přezkumu nepoživá právní ochrany ve fázi předběžného přezkumu a v přezkumném řízení. V tomto smyslu podle názoru obce Benedikt nepředstavuje udělení povolení k provozování pobočky lékárny ve své podstatě udělení koncese na služby, která by se řídila ZNKP⁵.
- 10 Navrhovatelka přezkumu podala proti tomuto rozhodnutí obce Benedikt opravný prostředek, který obec Benedikt postoupila Národní komisi. Navrhovatelka přezkumu opakuje, že obec Benedikt vydáním povolení udělila koncesi na služby, aniž by provedla příslušné řízení, a v podstatě tvrdí, že koncese na provozování lékárenské činnosti spadá do působnosti ZNKP nebo do působnosti směrnice 2014/23.
- 11 Rozhodnutí Národní komise v předmětném řízení závisí na otázce, zda udělení koncese za účelem výkonu lékárenské činnosti spadá do působnosti směrnice 2014/23.
- 12 Podle názoru Národní komise udělila obec Benedikt při vydání povolení k provozování pobočky lékárny koncesi k provozování lékárenské činnosti. Lékárenská činnost totiž může být vykonávána i v rámci pobočky lékárny. Ačkoli vnitrostátní právní předpisy umožňují udělit povolení k provozování pobočky lékárny, nejedná se o povolení ve smyslu bodu 14 odůvodnění směrnice 2014/23, tj. o povolení, prostřednictvím něhož členský stát nebo veřejný orgán tohoto členského státu stanoví podmínky pro výkon ekonomické činnosti, které se uděluje na žádost hospodářského subjektu (a nikoli z podnětu veřejného zadavatele), jenž splňuje předem stanovené požadavky⁶.

⁴ [omissis]

⁵ ZNKP provedl směrnicí 2014/23 do slovinského právního řádu.

⁶ Počet provozovatelů lékáren v dané oblasti je omezen, neboť obec může zřídit novou lékárnu (pobočku) pouze v případě, že jsou splněny zákonné podmínky pro její otevření (počet obyvatel ve spádové oblasti, vzdálenost mezi stávající lékárnou a novou pobočkou).

- 13 Obec Benedikt splňuje kritéria pro to, aby byla považována za veřejného zadavatele ve smyslu článku 6 směrnice 2014/23. Vzhledem k tomu, že povolení k výkonu lékařské činnosti v oblasti obce Benedikt je uděleno na dobu neurčitou, přesahuje odhadovaná hodnota lékařské služby podle Národní komise hranici stanovenou v článku 8 směrnice 2014/23⁷.
- 14 Národní komise má však pochybnosti o tom, zda služby související s lékařskou činností v podstatě představují služby spadající do oblasti působnosti směrnice 2014/23.

Relevantní právní pravidla

Unijní právo

- 15 Směrnice Evropského parlamentu a Rady 2014/23/EU ze dne 26. února 2014 o udělování koncesí

Článek 1 směrnice 2014/23 stanoví:

Tato směrnice stanoví pravidla pro řízení, na jejichž základě veřejní zadavatelé a zadavatelé zadávají zakázky prostřednictvím koncese, jejíž odhadovaná hodnota dosahuje alespoň finančních limitů stanovených v článku 8.

Článek 4 směrnice 2014/23 stanoví:

1. Touto směrnicí není dotčena možnost členských států, aby v souladu s právem Unie stanovily, co považují za služby obecného hospodářského zájmu, jakým způsobem by tyto služby měly být organizovány a financovány, v souladu s pravidly pro státní podpory, a jakým zvláštním povinnostem by měly podléhat. Touto směrnicí rovněž není dotčen způsob, jakým členské státy organizují své systémy sociálního zabezpečení.
2. Do oblasti působnosti této směrnice nespádají nehopodářské služby obecného zájmu.

Článek 19 směrnice 2014/23 stanoví:

Na koncese na sociální a jiné zvláštní služby uvedené v příloze IV, které spadají do oblasti působnosti této směrnice, se vztahují pouze povinnosti vyplývající z čl. 31 odst. 3 a z článků 32, 46 a 47.

⁷ Národní komise nemá k dispozici žádné údaje o odhadované hodnotě, neboť obec Benedikt se domnívá, že ZNKP ani směrnice 2014/23 se na projednávanou věc nevztahují, a proto uvádí, že není nutné odhadovanou hodnotu vypočítávat.

Vnitrostátní právo

- 16 Zákon o některých koncesních smlouvách (Zakon o nekaterih koncesijskih dejavnostih, dále jen „ZNKP“)

Článek 2 ZNKP stanoví:

Pro účely tohoto zákona se rozumí:

18. „nehospodářskými službami obecného zájmu“ nehopodářské služby, které jsou poskytovány ze zákona jako služby obecného zájmu a které nejsou nabízeny na trhu za úplatu, a proto se na ně vztahují zvláštní závazky veřejné služby.

Článek 10 ZNKP stanoví:

Ustanovení tohoto zákona, jakož i ustanovení zvláštních zákonů se vztahují na koncese upravené tímto zákonem a zvláštními zákony, pokud nejsou v rozporu s tímto zákonem.

Článek 11 odst. 1 ZNKP stanoví:

Tento zákon se nevztahuje na:

1. koncese na nehopodářské služby obecného zájmu.

Článek 15 ZNKP stanoví:

Na koncese na sociální služby a další specifické služby uvedené v příloze IV směrnice 2014/23/EU se vztahují ustanovení tohoto zákona upravující povinnost přípravy přípravných aktů, povinnost zveřejnění oznámení uvedených v člancích 35 a 40 tohoto zákona, jakož i právní ochranu v řízeních o výběru koncesionáře podle tohoto zákona.

- 17 Zákon o zdravotní péči (Zakon o zdravstveni dejavnosti, dále jen „ZZDej“)⁸.

Článek 1 ZZDej stanoví:

Zdravotní péče je poskytována na primární, sekundární a terciární úrovni.

Primární zdravotní péče zahrnuje základní zdravotní péči a lékárenskou činnost.

Článek 3 ZZDej stanoví:

Poskytovatelé zdravotní péče jsou fyzické a právnické osoby, tuzemské i zahraniční, které získaly oprávnění k poskytování zdravotní péče od ministerstva zdravotnictví.

⁸ [omissis]

Veřejná zdravotní služba zahrnuje ty zdravotní služby, jejichž nepřetržité a pravidelné poskytování je ve veřejném zájmu zaručeno státem a místními orgány a které jsou na základě zásady solidarity a v souladu s předpisy upravujícími zdravotní péči a zdravotní pojištění zaručeny jako práva vyplývající z povinného zdravotního pojištění a jsou zcela nebo zčásti financovány z veřejných zdrojů, zejména z povinného zdravotního pojištění. Zdravotní služby uvedené v předchozí větě, jakožto neekonomické služby obecného zájmu, musí být poskytovány neziskovými poskytovateli zdravotní péče tak, aby přebytek příjmů nad výdaji byl určen na provoz a rozvoj zdravotní péče⁹.

Článek 20 odst. 1 ZZDej stanoví následující:

Lékařská činnost je vykonávána v souladu se zvláštním zákonem. Tento zákon se vztahuje na otázky, které nejsou upraveny zvláštním zákonem.

18 Zákon o lékařské činnosti (Zakon o lekarniški dejavnosti, dále jen „ZLD-1“)¹⁰

Článek 1 ZLD-1 stanoví:

Tento zákon upravuje účel, obsah a podmínky výkonu lékařské činnosti, organizaci, podmínky a postupy při vydávání a výkonu koncesí, profesi lékárníka a jejich profesní sdružení, lékařskou činnost online a dohled.

Článek 2 ZLD-1 stanoví:

Účelem lékařské činnosti je zajistit účinné a kvalitní dodávky léků a dalších výrobků na podporu léčby a ochrany zdraví a poskytovat poradenství pacientům a zdravotníkům ohledně jejich bezpečného, správného a účinného užívání.

Kromě účelu uvedeného v předchozím odstavci zajišťuje lékařská činnost také lékařskou léčbu za účelem udržení zdraví a dosažení klinických, humanitárních a ekonomických výsledků očekávaných od léčby.

Článek 5 ZLD-1 stanoví:

Lékařská činnost je veřejná zdravotnická služba, která zajišťuje nepřetržité a pravidelné zásobování obyvatelstva a zdravotnických pracovníků léčivou a lékařskou léčbou pacientů.

Lékařská činnost se uskutečňuje na primární, sekundární a terciární úrovni zdravotní péče.

⁹ Ústavní soud Republiky Slovinsko (Ustavno sodišče Republike Slovenije) zrušil čl. 3 odst. 2 větu druhou ZZDej v části, v níž upravuje přebytek příjmů nad výdaji u poskytovatelů lékařských činností v režimu koncese.

¹⁰ [omissis]

Síť lékárenských činností podle tohoto zákona zajišťuje na primární úrovni obec nebo několik sousedních obcí společně a na sekundární a terciární úrovni stát.

Článek 6 odst. 1 ZLD-1 stanoví:

Lékařská činnost zahrnuje:

- poskytování humánních a veterinárních léčivých přípravků na předpis a bez předpisu,
- poskytování potravin pro zvláštní lékařské účely,
- lékařskou léčbu pacientů,
- poradenskou činnost lékárníků,
- lékařskou intervenci,
- telefonické lékařské služby,
- přípravu základních léčivých přípravků pro humánní a veterinární léčebné použití,
- přípravu přípravků na podporu terapie a zachování zdraví,
- výrobu galenických léčivých přípravků pro humánní a veterinární použití,
- radiofarmaceutickou činnost,
- kontrolu kvality surovin pro přípravu a výrobu základních a galenických léčivých přípravků,
- kontrolu kvality galenických léčivých přípravků,
- monitorování údajů a hlášení nežádoucích účinků nebo podezření na nežádoucí účinky,
- stažení nevyužitých léčivých přípravků nebo zbytků v souladu s právními předpisy upravujícími nakládání se zbytky léčiv,
- další činnosti související s dodávkami léčivých přípravků a dalších produktů, zajišťující jejich správné, racionální a bezpečné užívání.

Článek 7 ZLD-1 stanoví:

Kromě činností uvedených v předchozím článku mohou lékárny vykonávat také následující činnosti:

- poskytování dalších produktů na podporu léčby a udržení zdraví,

- vývoj galenických produktů,
- příprava základních homeopatických léčivých přípravků,
- zajištění veterinárních produktů,
- zajištění biocidů a chemických látek,
- provádění měření a autodiagnostických testů,
- preventivní a vzdělávací činnost v oblasti zdraví,
- pedagogická a vzdělávací činnost,
- vědecko-výzkumná činnost,
- další činnosti a služby v oblasti podpory a ochrany zdraví,
- doručování léků a jiných produktů do domácností pacientů, zdravotnických pracovníků a jiných fyzických nebo právnických osob,
- další služby související s lékárenskou činností.

Článek 8 odst. 1 ZLD-1 stanoví:

Primární lékárenská činnost je vykonávána:

- v lékárně,
- v pobočce lékárny nebo
- v lékárně zřízené v ordinaci lékaře.

Článek 15 odst. 1 ZLD-1 stanoví:

Výkon lékárenské činnosti je financován z veřejných a soukromých zdrojů. Veřejné zdroje uvedené v předchozí větě zahrnují zejména:

- platby za služby poskytované v rámci lékárenské činnosti na základě smluv uzavřených se zdravotními pojišťovnami,
- platby z rozpočtových prostředků,
- zdroje zakládající instituce.

Článek 27 odst. 1 ZLD-1 stanoví:

Veřejnou lékárnou na primární úrovni zřizuje na svém území obec nebo společně několik sousedních obcí po projednání s příslušnou profesní komorou a se souhlasem ministerstva.

Článek 39 odst. 1 ZLD-1 stanoví:

Pro provozování lékařské činnosti na primární úrovni může být za podmínek stanovených tímto zákonem udělena koncese fyzické osobě, která je držitelem povolení k lékařské činnosti, nebo právnické osobě, v níž držitel povolení k lékařské činnosti, který je zároveň vedoucím nebo řídicím orgánem této právnické osoby, vlastní více než 50 % základního kapitálu (dále jen „koncesionář“).

Popis lékařské činnosti dotčené v původním řízení

- 19 V Republice Slovinsko je činnost lékáren upravena zákonem, aby bylo zajištěno, že veškeré služby spojené s dodáváním léčiv uživatelům vykonávají osoby, které mají pro tento účel odpovídající kvalifikaci, a aby se tak předešlo riziku poškození zdraví uživatelů těchto služeb. Základním cílem výkonu lékařské činnosti tedy není dosažení zisku, ale spíše je snaha o dosažení zisku na úrovni jednotlivce podřízena výkonu práva na zdravotní péči a na úrovni společnosti uspokojování veřejných potřeb v zájmu veřejného zdraví. Výše uvedené platí bez ohledu na to, kdo lékařskou činnost vykonává.
- 20 V Republice Slovinsko je lékařská činnost součástí zdravotní služby a je vykonávána jako veřejná zdravotní služba, přičemž je zajištěno nepřetržité a pravidelné zásobování obyvatelstva a zdravotnických pracovníků léčivy, jakož i lékařská léčba pacientů. Jejím cílem je zajistit účinné a kvalitní zásobování léčivými přípravky a dalšími produkty na podporu léčby a ochrany zdraví a poskytovat pacientům a zdravotnickým pracovníkům poradenství ohledně jejich bezpečného, správného a účinného užívání. Podstatnou součástí lékařské činnosti je dodávání léčivých přípravků pro humánní a veterinární použití, ať už na lékařský předpis nebo bez něj (maloobchod s léčivými přípravky), jakož i dodávání potravin pro zvláštní lékařské účely, přičemž dodávkou léčivého přípravku se rozumí dodání léčivého přípravku uživateli, jakož i poskytnutí příslušného návodu k použití a poradenství o správném a bezpečném užívání. Maloobchod s humánními léčivými přípravky, doprovázený odpovídajícím odborným poradenstvím, je prováděn pouze v lékárnách a specializovaných prodejnách, avšak v těchto prodejnách ve velmi omezené míře¹¹.
- 21 Síť lékařských činností na primární úrovni spravují obce, které jsou samosprávnými územními celky. Obce vykonávají pravomoc zřizovat síť lékařských činností prostřednictvím (spolu)zřízení veřejného lékařského subjektu nebo udělením koncese k výkonu lékařské činnosti fyzické nebo

¹¹ Tedy pouze na základě zvláštního povolení Veřejné agentury Republiky Slovinsko pro léčivé přípravky a zdravotnické prostředky (Javna agencija Republike Slovenije za zdravila in medicinske pripomočke) a pouze pro léčivé přípravky a zdravotnické prostředky, jejichž výdej není vázán na lékařský předpis, které jsou určeny pouze ke zmírnění nejléčivějších příznaků a jejichž užití může představovat pouze nízkou míru rizika; v takovém případě může tato agentura rovněž uložit omezení týkající se dávkování léčivých přípravků, velikosti jejich balení a počtu prodáváných kusů [článek 126 zákona o léčivech (Zakon o zdravilih)].

právnícké osobě. Lékárenská činnost se uskutečňuje v lékárně, pobočce lékárny nebo lékárně zřízené v ordinaci lékaře.

- 22 Právnícké osoby (které nejsou zřízeny obcí) tedy mohou vykonávat lékárenskou činnost pouze tehdy, je-li udělena koncese. Tuto funkci zastávají fyzické nebo právnícké osoby (které nejsou zřízeny obcí) na území obce, která koncesi udělila, nebo na území sousedních obcí, pokud tyto obce udělily koncesi společně. Fyzickým nebo právníckým osobám (které nejsou zřízeny obcí) je tedy umožněno vykonávat lékárenskou činnost pouze na základě udělení koncese.
- 23 Lékárenská činnost je financována z veřejných a soukromých zdrojů. Z veřejných zdrojů, tj. z povinného zdravotního pojištění, se financuje výdej léku na předpis, tj. jak samotný lék na předpis¹², tak lékárenská služba spojená s jeho výdejem, jakož i poskytování příslušných pokynů a rad ohledně správného a bezpečného užívání léku. Poplatek za lékárenskou službu při výdeji léku na předpis (vážený podle bodového hodnocení) je stejný pro všechny léky na předpis a pro všechny poskytovatele lékárenských služeb. Z veřejných zdrojů jsou financovány také pohotovostní služby a služby na zavolání.
- 24 Léky, jejichž výdej není vázán na lékařský předpis, jsou hrazeny výhradně ze soukromých zdrojů nebo zdrojů uživatelů; v této souvislosti mají některé léky, jejichž výdej není vázán na lékařský předpis, stanovenou maximální cenu, zatímco u jiných se cena určuje podle pravidel volného trhu.

Odůvodnění žádosti o rozhodnutí o předběžné otázce

- 25 Národní komise si klade otázku, zda takovou lékárenskou činnost, jako je činnost dotčená ve věci v původním řízení, jejímž podstatným prvkem je poskytování humánních léčivých přípravků uživatelům, ať již na lékařský předpis či nikoli, spolu s poradenstvím ohledně jejich správného a bezpečného užívání, lze považovat za ne hospodářskou službu obecného zájmu, která nespadá do působnosti směrnice 2014/23.
- 26 Směrnice 2014/23 výslovně nedefinuje pojmy „nehospodářské služby obecného zájmu“ a „služby obecného hospodářského zájmu“. Podle ustálené judikatury z požadavku jednotného uplatňování unijního práva a zásady rovnosti vyplývá, že znění ustanovení unijního práva, které výslovně neodkazuje na právo členských států za účelem vymezení svého smyslu a dosahu, musí být zpravidla vykládáno autonomním a jednotným způsobem v celé Unii, přičemž tento výklad je třeba nalézt s přihlédnutím ke kontextu tohoto ustanovení a k cíli sledovanému dotčenou právní úpravou.

¹² Léčivé přípravky, které mohou být předepisovány v rámci zdravotního pojištění, jsou zařazeny do seznamů (tzv. „pozitivních nebo přechodných seznamů“). Část ceny zařazeného léčivého přípravku, která je hrazena z povinného zdravotního pojištění, závisí také na jeho zařazení do seznamu. Zbývající část je hrazena z doplňkového zdravotního připojištění nebo ji hradí sám uživatel, pokud nemá sjednáno doplňkové zdravotní připojištění formou dobrovolného zdravotního pojištění.

- 27 Z bodu 6 odůvodnění směrnice 2014/23 vyplývá, že členské státy mají možnost svobodně rozhodnout o způsobu organizace poskytování služeb buď jako služeb obecného hospodářského zájmu, nebo jako nehospodářských služeb obecného zájmu či jako kombinace obojího. Z judikatury Soudního dvora¹³ vyplývá, že unijní právo nezasahuje do pravomoci členských států uspořádat své systémy sociálního zabezpečení, a přijmout zejména předpisy určené k organizaci takových zdravotnických služeb, jako jsou lékárny, přičemž musí být zohledněna skutečnost, že zdraví a život člověka zaujímají první místo mezi Smlouvou chráněnými statky a zájmy a že členským státům přísluší rozhodnout o úrovni, na které zamýšlí zajistit ochranu veřejného zdraví, a o způsobu, jímž má být této úrovni dosaženo.
- 28 Vnitrostátní zákonodárce výslovně stanovil, že zdravotní péče je nehospodářskou službou obecného zájmu. Vzhledem k tomu, že lékárenská činnost je součástí zdravotní péče, zákonodárce tak stanovil, že také lékárenská činnost je nehospodářskou službou obecného zájmu.
- 29 Ačkoli podle Národní komise je výkon lékárenské činnosti sociálně relevantní činností, neboť jejím účelem je zajištění veřejného zdraví a jejím hlavním cílem není dosažení zisku, z judikatury vyplývá, že služby poskytované zpravidla za úplatu jsou hospodářskými činnostmi, přičemž základní charakteristika úplaty spočívá ve skutečnosti, že úplata představuje hospodářské protiplnění za příslušné plnění, aniž musí být placena příjemcem této služby¹⁴.
- 30 Národní komise má tedy pochybnosti o tom, zda takovou lékárenskou službu, jako je služba dotčená ve věci v původním řízení, lze kvalifikovat jako nehospodářskou službu obecného zájmu, neboť poskytovatelé lékárenských služeb jsou za poskytování těchto služeb odměňováni z prostředků systému povinného zdravotního pojištění a z prostředků uživatelů. Podle vnitrostátních právních předpisů¹⁵ obdrží poskytovatelé lékárenských služeb v případě výdeje léku na předpis z prostředků povinného zdravotního pojištění úhradu kupní ceny léku a dále obdrží předem stanovenou částku za vyřízení receptu, dodání léku a za poradenství při jeho užívání. V případě výdeje léku bez lékařského předpisu platí uživatelé plnou cenu.
- 31 Pokud služby související s výkonem takové lékárenské činnosti, jako je činnost dotčená v původním řízení, jejímž předmětem je především poskytování humánních léčivých přípravků na předpis a bez předpisu, spolu s poradenstvím o jejich správném a bezpečném užívání, nelze považovat za nehospodářské služby

¹³ Rozsudky Soudního dvora ze dne 19. května 2009, Komise v. Itálie (C-531/06, EU:C:2009:315), a ze dne 19. května 2009, Apothekerkammer des Saarlandes a další (C-171/07 a C-172/07, EU:C:2009:316).

¹⁴ Rozsudek ze dne 14. července 2022, ASADE, C-436/20, EU:C:2022:559.

¹⁵ Články 23 a 63 zákona o zdravotní péči a zdravotním pojištění (Zakon o zdravstvenem varstvu in zdravstvenem zavarovanju).

obecného zájmu, a pokud tedy poskytování takových služeb spadá do působnosti směrnice 2014/23, Národní komise si klade další otázku, zda lze poskytování takových služeb považovat za sociální služby nebo jiné zvláštní služby uvedené v příloze IV této směrnice.

- 32 Uvedené služby by mohly být zahrnuty do kódu CPV 85149000 (Lékařenské služby), ale z nařízení č. 2195/2002 o společném slovníku pro veřejné zakázky (CPV) nelze odvodit, které služby mají být do tohoto kódu CPV zahrnuty. Stejně tak vysvětlivky ke kódům CPV¹⁶, které nejsou formálním pramenem práva, neumožňují určit, které služby jsou zahrnuty v kódu CPV 85149000 (Lékařenské služby).

Rozhodnutí a obsah žádosti o rozhodnutí o předběžné otázce

- 33 Vzhledem k tomu, že Národní komise potřebuje pro přijetí rozhodnutí rozhodnutí o výkladu unijního práva, předkládá v souladu s čl. 267 třetím pododstavcem SFEU Soudnímu dvoru následující dvě předběžné otázky s upřesněním, že odpověď na druhou otázku je nutná pouze v případě záporné odpovědi na první otázku:

- 1) **Lze službu související s výkonem lékařské činnosti, jejímž hlavním účelem je poskytovat uživatelům humánní léčivé přípravky na předpis a bez předpisu spolu s poradenstvím uživatelům ohledně správného a bezpečného užívání těchto léčivých přípravků, považovat za „nehospodářskou službu obecného zájmu“ ve smyslu čl. 4 odst. 2 směrnice 2014/23?**
- 2) **Lze službu spojenou s výkonem lékařské činnosti, jejímž hlavním účelem je poskytovat uživatelům humánní léčivé přípravky na předpis a bez předpisu spolu s poradenstvím uživatelům ohledně správného a bezpečného užívání těchto léčivých přípravků, považovat za sociální a jiné zvláštní služby ve smyslu článku 19 směrnice 2014/23?**

[omissis]

¹⁶ [omissis]