

Vec C-11/19

**Zhrnutie návrhu na začatie prejudiciálneho konania podľa článku 98 ods. 1
Rokovacieho poriadku Súdneho dvora**

Dátum podania:

7. január 2019

Vnútroštátny súd:

Consiglio di Stato

Dátum rozhodnutia vnútroštátneho súdu:

26. júl 2018

Odvolateľ:

Azienda ULSS n. 6 Euganea

Odporkyňa:

Pia Opera Croce Verde Padova

Vedľajší účastníci konania:

Azienda Ospedaliera di Padova

Regione Veneto

Croce Verde Servizi

Predmet konania vo veci samej

Odvolanie, ktoré podal Azienda U.L.S.S. n. 6 (Miestny podnik zdravotných a sociálnych služieb č. 6) Euganea, ako aj vzájomný návrh, ktorý v odvolacom konaní podala verejná charitatívna organizácia poskytujúca starostlivosť [nízkopříjmovým osobám] Pia Opera Croce Verde Padova, proti rozsudku Tribunale amministrativo regionale del Veneto (Regionálny správny súd pre Benátsko, Taliansko) č. 275/2018 týkajúcemu sa verejného obstarávania, ktoré vyhlásil Miestny podnik zdravotných a sociálnych služieb č. 6 uznesením č. 979/2017, a to vo veci zadania zákazky na dopravnú zdravotnú službu pre pacientov sanitárnymi vozidlami a na prepravu pacientov podstupujúcich hemodialýzu pre Miestny podnik zdravotných a sociálnych služieb č. 6 a Azienda Ospedaliera di Padova (Nemocnica v Padove, Taliansko).

Predmet a právny základ návrhu na začatie prejudiciálneho konania

Zlučiteľnosť zákona regiónu Benátsko č. 26/2012, najmä jeho článku 5, s ohľadom na právnu úpravu partnerstva vo verejnom sektore a článok 15 zákona č. 241/1990, ako aj článok 5 ods. 6 legislatívneho dekrétu č. 50/2016, so smernicou 2014/24/EÚ; vnútroštátny súd sa konkrétne obracia na Súdny dvor s otázkou týkajúcou sa priameho zadania predmetnej služby prostredníctvom uzavretia dohody a údajnej povinnosti verejného obstarávateľa odôvodniť rozhodnutie vyhlásiť verejné obstarávanie namiesto priameho zadania zákazky.

Prejudiciálne otázky

– „*V prípade, že zmluvné strany sú orgánmi verejnej správy, bránia odôvodnenie 28, článok 10 a článok 12 ods. 4 smernice 2014/24/EÚ uplatniteľnosti článku 5 zákona regiónu Benátsko č. 26/2012, v spojení s článkami 1, 2, 3 a 4 tohto regionálneho zákona na partnerstvo vo verejnom sektore podľa uvedeného ustanovenia článku 12 ods. 4 [smernice] a tiež článku 5 ods. 6 legislatívneho dekrétu 50/2016 a článku 15 zákona č. 241/1990?*“

– „*V prípade, že zmluvné strany sú orgánmi verejnej správy, bránia odôvodnenie 28, článok 10 a článok 12 ods. 4 smernice 2014/24/EÚ uplatniteľnosti ustanovení zákona regiónu Benátsko č. 26/2012 na partnerstvo vo verejnom sektore podľa uvedeného článku 12 ods. 4 [smernice] a tiež článku 5 ods. 6 legislatívneho dekrétu 50/2016 a článku 15 zákona č. 241/1990, iba v úzkom zmysle, že verejný obstarávateľ je na ich základe povinný uviesť dôvody svojho rozhodnutia zadať zákazku na bežné dopravné zdravotné služby prostredníctvom verejného obstarávania namiesto priameho zadania?*“

Uvedené ustanovenia práva Európskej únie

Smernica 2014/24/EÚ, najmä odôvodnenia 28 a 33, články 10, 12, 74 a nasl.

Uvedené vnútroštátne predpisy

Decreto del presidente del Consiglio dei ministri 12 gennaio 2017, „Definizione e aggiornamento dei livelli essenziali di assistenza“ (Dekrét predsedu vlády z 12. januára 2017 o „Vymedzení a aktualizácii základných úrovní starostlivosti“); najmä článok 7, podľa ktorého: „1. Servizio sanitario nazionale (Národná zdravotná služba) zabezpečuje v núdzových a urgentných situáciách, ku ktorým dôjde mimo priestorov nemocnice, včasné zásahy zdravotníkov zamerané na stabilizáciu pacienta, pričom zaručuje, že pacient bude bezpečne prepravený do najvhodnejšieho nemocničného zariadenia. Koordináciu a riadenie územnej pohotovosti vykonávajú 24 hodín denne operačné strediská tiesňovej linky 118. 2. Konkrétne sa zabezpečujú: a) zdravotné zásahy prostredníctvom základnej a špecializovanej, pozemnej a leteckej záchranej služby, a to primerane vyškoleným zdravotníckym personálom, b) asistovaná a neasistovaná dopravná zdravotná služba; ...“.

Decreto legislativo 117/2017, recante Codice del terzo settore (Legislatívny dekrét 117/2017, ktorým sa prijal Zákonník tretieho sektora); najmä článok 57 ods. 1, podľa ktorého: „Poskytovanie pohotovostných a urgentných dopravných zdravotných služieb možno prioritne zadať priamo dobrovoľníckym organizáciám zapísaným aspoň šesť mesiacov v Jednotnom národnom registri tretieho sektora, ktoré sú členmi siete združení podľa článku 41 ods. 2 a sú oprávnené v zmysle príslušnej regionálnej právnej úpravy, pokiaľ existuje, a to v prípadoch, keď priame zadanie zabezpečuje vzhľadom na osobitný charakter služby poskytovanie služby vo verejnom záujme, v rámci systému účinného prispievania k dosahovaniu sociálneho cieľa a solidarity, v podmienkach hospodárskej účinnosti a primeranosti, ako aj v súlade so zásadami transparentnosti a nediskriminácie“.

Zákon regiónu Benátsko č. 26/2012; najmä článok 1, v ktorom sa stanovuje, že: „Región Benátsko právne upravuje regionálny systém záchranej zdravotnej dopravy, pričom subjektom v oblasti zdravotníctva a oprávneným a akreditovaným združeniam priznáva možnosť podieľať sa na vykonávaní činností spočívajúcich v poskytovaní záchranej a pohotovostnej dopravy, ktoré majú vo svojej podstate zdravotný charakter, a to s prihliadnutím na ich územné rozptýlenie, ich miesto v rámci sociálno-zdravotnej štruktúry v Benátsku, ako aj na hodnoty účinnosti a kvality poskytovanej služby, vo všeobecnom záujme a pri dodržiavaní zásad univerzálnosti, solidarity, hospodárnosti a primeranosti“; podľa článku 2: „1. Na účely tohto zákona sa zdravotná záchranná a pohotovostná doprava vymedzuje ako činnosť vykonávaná prostredníctvom záchranných vozidiel na to určeným zdravotníckym a nezdravotníckym personálom, a to v rámci vykonávania týchto úloh: a) pohotovostné a urgentné záchranné služby vykonávané prostredníctvom záchranných vozidiel a riadené

koordináčnymi operatívnymi strediskami lekárskej urgentnej a pohotovostnej služby (*servizio urgenze ed emergenze mediche* – SUEM); b) dopravné služby poskytované v rámci základných úrovní starostlivosti (*livelli essenziali di assistenza* – LEA) prostredníctvom záchranných vozidiel; c) dopravné služby, pri ktorých si klinický stav pacienta vyžaduje výlučne použitie záchranného vozidla, starostlivosť zdravotníckeho personálu alebo iného primerane vyškoleného personálu počas prepravy, ako aj potrebu zabezpečiť kontinuitu liečby“; v článku 3 ods. 1 sa uvádza: „1. Zdravotnú záchrannú a pohotovostnú dopravu podľa článku 2 môžu poskytovať výlučne subjekty, ktoré sú držiteľmi príslušného oprávnenia a regionálnej akreditácie...“; podľa článku 4: „1. V lehote šesťdesiat dní od nadobudnutia účinnosti tohto zákona schváli Giunta regionale (regionálny výbor) regionálny zoznam, do ktorého sa v prvej fáze zapisujú zdravotnícke organizácie a združenia, ktoré už sú držiteľmi oprávnenia a aspoň päť rokov poskytujú zdravotnú pohotovostnú a urgentnú dopravu na území Benátska, a to v mene miestnych podnikov zdravotných a sociálnych služieb (ULSS) príslušných pre dané územie a na základe osobitných zmlúv a/alebo dohôd uzavretých na tieto účely, ktoré sú v súlade s požiadavkami na udelenie povolenia... v súlade s predpismi práva Únie v oblasti slobody usadiť sa a voľného pohybu služieb. 2. Okrem subjektov uvedených v odseku 1 sa do regionálneho zoznamu podľa tohto odseku zapisujú na základe osobitnej dohody s regionálnym benátskym výborom Talianskeho červeného kríža (*Croce rossa italiana* – CRI) jednotlivé výbory tejto organizácie, ako aj verejné charitatívne organizácie poskytujúce starostlivosť (*istituti pubblici di assistenza e beneficenza* – IPAB) vykonávajúce zdravotnú pohotovostnú a urgentnú dopravu... 3. Regionálny zoznam podľa odseku 1 sa každoročne aktualizuje o nové zdravotnícke organizácie a združenia spĺňajúce požiadavky na udelenie povolenia a akreditácie... 4. Subjekty zapísané do regionálneho zoznamu podliehajú pravidelným kontrolám, ktorých cieľom je preskúmať, či naďalej spĺňajú predmetné požiadavky.“; v článku 5 sa stanovuje: „Zdravotnú záchrannú a pohotovostnú dopravu vykonávajú miestne podniky zdravotných a sociálnych služieb, ako aj subjekty zapísané do regionálneho zoznamu podľa článku 4. 2. Vzťahy s miestnymi podnikmi zdravotných a sociálnych služieb, ako aj podmienky, za ktorých sa subjekty zapísané do regionálneho zoznamu podľa článku 4 podieľajú na záchranných a pohotovostných činnostiach, sa upravujú v osobitných dohodách, ktoré sa uzatvárajú na základe štandardizovaných vzorov schválených Regionálnym výborom Benátska a uverejňujú sa v súlade s platnými vnútroštátnymi právnymi predpismi a právnymi predpismi Únie v oblasti verejných zákaziek. 3. Prostredníctvom dohôd podľa odseku 2 sa stanovuje rozpočtový rámec vymedzený v súlade s kritériami založenými na uplatňovaní štandardných nákladov určených Regionálnym výborom a aktualizovaných každé tri roky. ... 5. V prípade, že zdravotnú záchrannú a pohotovostnú dopravu nemôžu zabezpečovať subjekty zapísané do regionálneho zoznamu uvedeného v článku 4, miestne podniky zdravotných a sociálnych služieb môžu predmetnú službu odplatne zadať subjektom určeným prostredníctvom výberových konaní podľa postupov verejného obstarávania, a to v súlade s platnými vnútroštátnymi právnymi predpismi a právnymi predpismi Únie v oblasti verejných zákaziek,

príčom tieto subjekty musia spĺňať požiadavky umožňujúce zabezpečiť primeranú kvalitatívnu úroveň predmetnej služby a tiež a zhodnotiť jej sociálnu funkciu“.

Zákon 241/1990; najmä článok 15, podľa ktorého: *„Orgány verejnej správy môžu aj mimo prípadov uvedených v článku 14 medzi sebou vždy uzatvárať dohody o spolupráci pri vykonávaní činností spoločného záujmu (takzvané partnerstvo vo verejnom sektore)“.*

Legislatívny dekrét 50/2016 [codice dei contratti pubblici (kódex verejného obstarávania)]; najmä článok 5 ods. 6, v ktorom sa stanovuje: *„Dohoda uzavretá výlučne medzi dvoma alebo viacerými verejnými obstarávateľmi nepatrí do rozsahu pôsobnosti tohto kódexu, ak sú splnené všetky z týchto podmienok: a) dohodou sa stanovuje alebo vykonáva spolupráca medzi zúčastnenými verejnými obstarávateľmi alebo obstarávateľmi s cieľom zabezpečiť, aby sa služby vo verejnom záujme, ktoré musia poskytovať, poskytovali v záujme dosahovania ich spoločných cieľov; b) vykonávanie takejto spolupráce sa riadi výlučne aspektmi týkajúcimi sa verejného záujmu; c) zúčastnení verejní obstarávatelia alebo obstarávatelia majú na otvorenom trhu činností, ktorých sa spolupráca týka, menej ako 20 % podiel“;* podľa článku 17 ods. 1 písm. h): *„Ustanovenia tohto kódexu sa neuplatňujú na verejné zákazky a koncesie na poskytnutie služieb, ktorých predmetom sú: ... h) služby civilnej obrany, civilnej ochrany a prevencie nebezpečenstva, ktoré poskytujú neziskové organizácie alebo združenia a na ktoré sa vzťahujú kódy CPV 75250000-3, 75251000-0, 75251100-1, 75251110-4, 75251120-7, 75252000-7, 75222000-8, 98113100-9 a 85143000-3, s výnimkou služieb prepravy pacientov sanitárnymi vozidlami“.*

Zhrnutie skutkového stavu a konania

- 1 Uznesením č. 979/2017 vyhlásil Miestny podnik zdravotných a sociálnych služieb č. 6 Euganea (ďalej len „AULSS č. 6“) verejné obstarávanie týkajúce sa služby zdravotnej dopravy pacientov sanitárnymi vozidlami, a to na základe kritéria ekonomicky najvýhodnejšej ponuky. Trvanie zákazky je päť rokov a jej ročná hodnota predstavuje 5 043 560 eur.
- 2 Pia Opera Croce Verde Padova (ďalej len „Croce Verde“) je nezisková verejná charitatívna organizácia poskytujúca starostlivosť, ktorej AULSS č. 6 zadala zákazku na službu urgentnej a pohotovostnej lekárskej služby na základe dohody uzavretej 22. decembra v súlade so zákonom regiónu Benátsko č. 26/2012.
- 3 Žalobou podanou na T.A.R. (Tribunale amministrativo regionale) del Veneto (Regionálny správny súd pre Benátsko, Taliansko) napadla organizácia Croce Verde uznesenie č. 979/2017, ktoré prijal AULSS č. 6, ako aj oznámenie o vyhlásení verejného obstarávania, súťažné podklady a ďalšie dokumenty týkajúce sa dotknutého verejného obstarávania, pričom spochybnila rozhodnutie AULSS č. 6 zadať službu bežnej prepravy pacientov prostredníctvom verejného obstarávania a subsidiárne navrhla zrušiť predmetné verejné obstarávanie z dôvodu jeho nezákonnosti vzhľadom na iné nedostatky. Croce Verde zastáva

konkrétne názor, že aj služba bežnej prepravy, ktorú táto organizácia poskytovala od roku 2010, kedy uspela vo verejnom obstarávaní, do 31. marca 2018, sa mala zadať priamo prostredníctvom uzavretia dohody, a nie na základe verejného obstarávania, a to v súlade s článkom 5 zákona regiónu Benátsko č. 26/2012, článkom 15 zákona č. 241/1990 a článkom 5 ods. 6 legislatívneho dekrétu 50/2016.

- 4 T.A.R. del Veneto (Regionálny správny súd pre Benátsko) v rozsudku č. 275/2018 konštatoval, že AULSS č. 6 nebol oprávnený vyhlásiť verejné obstarávanie, pričom vo zvyšnej časti žalobu Croce Verde zamietol. Konkrétne T.A.R. del Veneto (Regionálny správny súd pre Benátsko) rozhodol, že výklad regionálneho zákona č. 26/2012, ktorý zastáva organizácia Croce Verde a podľa ktorého model priameho zadania dohodou zahŕňa okrem pohotovostnej a záchranej dopravy aj bežnú prepravu sanitárnymi vozidlami, je v rozpore s opačným pravidlom, ktoré má jednoznačne prednosť, vyplývajúcim z článkov 10 a 74 smernice 2014/24/EÚ a z článku 17 ods. 1 písm. h) legislatívneho dekrétu 50/2016, v dôsledku čoho by sa regionálna právna úprava nemala uplatňovať. Z tohto dôvodu T.A.R. del Veneto (Regionálny správny súd pre Benátsko) dospel ďalej k záveru, že na rozdiel od tvrdenia Croce Verde AULSS č. 6 dostatočne odôvodnil svoje rozhodnutie vyhlásiť verejnú súťaž.
- 5 AULSS č. 6 podal proti uvedenému rozsudku T.A.R. del Veneto (Regionálny správny súd pre Benátsko) odvolanie na Consiglio di Stato (Štátna rada, Taliansko). Do odvolacieho konania vstúpila Croce Verde, pričom prostredníctvom vzájomného návrhu opätovne predložila žalobné dôvody, ktoré T.A.R. del Veneto (Regionálny správny súd pre Benátsko) zamietol, predovšetkým námietku, ktorej cieľom bolo jednak preukázať zlučiteľnosť článku 5 regionálneho zákona č. 26/2012 s právom Únie a talianskym právom, a to s ohľadom na právnu úpravu partnerstva vo verejnom sektore, článok 15 zákona č. 241/1990 a článok 5 ods. 6 legislatívneho dekrétu z roku 2016, a jednak domôcť sa uplatnenia tejto právnej úpravy v prospech Croce Verde.
- 6 Medzitýmnym rozsudkom č. 5968/2018 Consiglio di Stato (Štátna rada) zamietla odvolanie AULSS č. 6, pričom v súvislosti s námietkami Croce Verde týkajúcimi sa neuplatnenia článku 5 zákona regiónu Benátsko č. 26/2012 si osvojila stanovisko T.A.R. del Veneto (Regionálny správny súd pre Benátsko). Consiglio di Stato (Štátna rada) predovšetkým konštatovala, že z príslušných právnych predpisov Európskej únie, ako aj z vnútroštátnej právnej úpravy vyplýva rozdiel medzi pohotovostnou zdravotnou záchrannou službou poskytovanou prostredníctvom sanitárnych vozidiel a bežnou službou prepravy pacientov v sanitárnych vozidlách, ktorá nemá urgentný charakter. Kým bežná preprava podlieha postupom verejného obstarávania (ide o tzv. „zjednodušený režim“), pohotovostná zdravotná záchranná služba predstavuje podľa článku 17 ods. 1 písm. h) legislatívneho dekrétu č. 50/2016 výnimku z uplatňovania postupov verejného obstarávania, pokiaľ ju poskytujú neziskové organizácie, medzi ktoré patria aj verejné charitatívne organizácie poskytujúce starostlivosť (IPAB). Consiglio di Stato (Štátna rada) ďalej uviedla, že zákon regiónu Benátsko

č. 26/2012 zahŕňa popri pohotovostnej a urgentnej doprave aj iné formy zdravotnej dopravy, ktoré podľa všetkého súvisia s bežnou prepravou pacientov, a z tohto dôvodu by služba, ktorá je predmetom prejednávanej veci, mala patriť, aspoň čiastočne, do rozsahu pôsobnosti uvedeného regionálneho zákona. Podľa názoru vnútroštátneho súdu preto existujú vážne pochybnosti o zlučiteľnosti takejto právnej úpravy s právom Únie.

Základné tvrdenia účastníkov konania vo veci samej

- 7 Croce Verde namieta, že T.A.R. del Veneto (Regionálny správny súd pre Benátsko) pri konštatovaní nezlučiteľnosti článku 5 zákona regiónu Benátsko č. 26/2012 s právom Únie nezohľadnil skutočnosť, že Croce Verde nie je obyčajným dobrovoľníckym združením založeným podľa súkromného práva, ale verejnoprávnym subjektom nehospodárskeho charakteru, aj keď pôsobiacim na základe dobrovoľníctva.
- 8 Croce Verde ďalej uvádza, že hoci bežná zdravotná doprava podlieha postupom verejného obstarávania, článok 5 ods. 6 legislatívneho dekrétu č. 50/2016 vylučuje uplatňovanie kódexu verejného obstarávania v prípadoch, v ktorých sú splnené podmienky partnerstva vo verejnom sektore podľa článku 15 zákona č. 241/1990. Okrem toho zo zákona regiónu Benátsko č. 26/2012 má podľa Croce Verde vyplývať, že tak urgentná zdravotná doprava, ako aj bežná preprava sa majú poskytovať na základe dohody, čiže v spolupráci so subjektmi akreditovanými v rámci regionálneho zdravotného systému. Z tohto dôvodu, ak sú splnené podmienky stanovené v článku 5 ods. 6, k čomu podľa Croce Verde došlo v prejednávanej veci, priame zadanie na základe dohody medzi podnikom zdravotných služieb a akreditovanou verejnoprávnou organizáciou je podľa Croce Verde povinným postupom, a nie voľbou v rámci voľnej úvahy, keďže predmetné rozhodnutie prijal už zákonodarcu regiónu Benátsko v regionálnom zákone č. 26/2012. Ustanovenie o partnerstve vo verejnom sektore, ktoré predstavuje výnimku z uplatňovania kódexu verejného obstarávania, preto nie je v rozpore s článkom 17 ods. 1 písm. h) legislatívneho dekrétu č. 50/2016, ale má pred ním prednosť.

Zhrnutie odôvodnenia návrhu na začatie prejudiciálneho konania

- 9 Prostredníctvom tohto návrhu na začatie prejudiciálneho konania Consiglio di Stato (Štátna rada) skúma najmä rozpor článku 5 zákona regiónu Benátsko s právom Únie.
- 10 Consiglio di Stato (Štátna rada) predovšetkým pripomína, že z článku 57 legislatívneho dekrétu 117/2017 vyplýva možnosť zadať prostredníctvom dohody dobrovoľníckym organizáciám (iba) služby „pohotovostnej a urgentnej“ zdravotnej dopravy, pričom oznámenie o vyhlásení verejného obstarávania v prejednávanej veci patrí do rozsahu pôsobnosti legislatívneho dekrétu č. 50/2016, čiže do pôsobnosti smernice 2014/24/EÚ. Konkrétne, služby

sanitárnych vozidiel, na ktoré sa vzťahuje kód CPV 85143000-3, môžu predstavovať predmet verejných zákaziek podľa „zjednodušeného režimu“.

- 11 Consiglio di Stato (Štátna rada) však poukazuje na skutočnosť, že režim stanovený v článkoch 2 a 5 zákona regiónu Benátsko č. 26/2012, týkajúci sa „záchranej a pohotovostnej“ zdravotnej dopravy, podľa všetkého zahŕňa činnosti, ktoré podľa vnútroštátneho súdu patria, najmä pokiaľ ide o článok 2 ods. 1 písm. c), skôr do služby bežnej dopravy. Z tohto dôvodu by sa mal na dopravnú službu v prejednávanej veci, ktorú možno kvalifikovať ako službu bežnej záchranej dopravy, hoci nie pohotovostného charakteru, uplatniť režim podľa článku 5 zákona regiónu Benátsko č. 26/2012. V tomto ohľade však Consiglio di Stato (Štátna rada) konštatuje, že uplatnenie článku 5 aj v prípadoch, v ktorých nejde o pohotovostnú záchrannú službu, sa zdá byť v rozpore s právom Únie.
- 12 Consiglio di Stato (Štátna rada) ďalej uvádza, že o uvedený rozpor s právom Únie ide aj vtedy, keď sa na základe priameho zadania vykonáva horizontálne partnerstvo vo verejnom sektore, ktoré sa realizuje prostredníctvom dohôd uzatváraných medzi rôznymi orgánmi verejnej správy s cieľom spolupracovať pri uskutočňovaní činností spoločného záujmu (pozri odôvodnenie 33 a článok 12 ods. 4 smernice 2014/24/EÚ, ako aj článok 15 zákona č. 241/1990).
- 13 Podľa Consiglio di Stato (Štátna rada) je v prvom rade možné súhlasiť s tvrdením, že zadanie zákazky prostredníctvom uzavretia dohody podľa zákona regiónu Benátsko č. 26/2012 súvisí so všeobecným inštitútom dohôd medzi orgánmi verejnej správy v zmysle článku 15 zákona č. 241/1990, na ktoré sa nevzťahuje pôsobnosť legislatívneho dekrétu č. 50/2016 a príslušných smerníc Únie, a to v súlade s ustálenými zásadami vyplývajúcimi z judikatúry Súdov únie a vnútroštátnych súdov. Orgány verejnej správy môžu „vždy“ využiť uvedený všeobecný inštitút, aby tak ako v prejednávanej veci uzavreli organizačné dohody s cieľom plánovať a realizovať verejnú službu záchrany osôb v núdzových situáciách. Tieto dohody však nesmú zasahovať do hlavného cieľa predpisov práva Európskej únie v oblasti verejného obstarávania, ktorými sú slobodné poskytovanie služieb a otvorená neskreslená hospodárska súťaž vo všetkých členských štátoch, keďže v súlade s judikatúrou Súdneho dvora Európskej únie sa „vykonávanie tejto spolupráce... [riadi] výlučne úvahami a vlastnými požiadavkami na sledovanie cieľov vo verejnom záujme a pokiaľ sa zaručí zásada rovnosti zaobchádzania s uchádzačmi stanovená smernicou 92/50 tak, aby žiadny súkromný podnik nebol vo výhodnejšej situácii ako jeho konkurenti“ (rozsudok z 9. júna 2009, Komisia/SRN, C-480/06, bod [47]).
- 14 Consiglio di Stato (Štátna rada) zastáva názor, že podmienky stanovené v článku 5 ods. 6 legislatívneho dekrétu č. 50/2016, ktoré sa vyžadujú na účely vylúčenia uvedených dohôd z uplatňovania právnych predpisov o verejnom obstarávaní, sú v prejednávanej veci podľa všetkého splnené, vzhľadom na to, že účasť subjektov zapísaných do regionálneho zoznamu a zhodnotenie dobrovoľnej služby, ktorá s touto účasťou súvisí, je spoločným cieľom AULSS č. 6 a organizácie Croce Verde zapísanej do regionálneho zoznamu (poskytovanie dopravnej zdravotnej

služby je podľa článku 2 stanov Croce Verde poslaním tejto organizácie), pričom ide o výlučné dôvody prípadného zadania služby prostredníctvom uzavretia dohody. Okrem toho Croce Verde uviedla, že na trhu dopravnej zdravotnej služby má jej vlastná činnosť minimálny podiel.

- 15 Consiglio di Stato (Štátna rada) zároveň na jednej strane poznamenáva, že dohody medzi orgánmi verejnej správy uzatvárané na účely vykonávania činností spoločného záujmu predstavujú alternatívny, nie však prioritný spôsob v porovnaní so zadávaním zákaziek na rovnaké činnosti hospodárskym subjektom vybratým na trhu, a na druhej strane uvádza, že orgán verejnej správy sa v prejednávanej veci rozhodol využiť alternatívny model verejného obstarávania. Podľa názoru Consiglio di Stato (Štátna rada) preto článok 5 zákona regiónu Benátsko č. 26/2012 nemožno v časti týkajúcej sa nepohotovostnej dopravnej služby odôvodniť na základe ustanovení o partnerstve vo verejnom sektore.
- 16 Napokon v súvislosti s možným partnerstvom vo verejnom sektore Consiglio di Stato (Štátna rada) zastáva názor, že z ustanovení zákona regiónu Benátsko č. 26/2012 nemožno odvodiť ani obmedzený účinok spočívajúci v povinnosti verejného obstarávateľa uviesť dôvody svojho rozhodnutia zadať zákazku prostredníctvom verejného obstarávania, pretože postup verejného obstarávania je sám osebe zárukou dodržiavania zásad Spoločenstva týkajúcich sa nestrannosti, verejnosti, transparentnosti, účasti a rovnakého zaobchádzania, a to prostredníctvom porovnania viacerých ponúk na základe kritéria ekonomicky najvýhodnejšej ponuky v súlade s článkom 95 legislatívneho dekrétu č. 50/2016, ktorým sa požadovaná služba hodnotí špecifickým spôsobom, nielen z hospodárskeho hľadiska, t.j. posudzuje sa najlepší pomer ceny a kvality. Odôvodnenie by sa naopak vyžadovalo, ak by mal verejný obstarávateľ úmysel vydať sa cestou priameho zadania prostredníctvom uzavretia dohody, keďže takýto model bráni porovnaniu všetkých potenciálnych záujemcov a celkovému posúdeniu ich výhodnosti.
- 17 Podľa názoru Consiglio di Stato (Štátna rada) sa vyššie uvedené úvahy vzťahujú *a fortiori* na prejednanú vec, keďže podľa tvrdenia Croce Verde je táto organizácia jediným akreditovaným subjektom v Benátsku, ktorý má charakter verejnoprávneho subjektu, čo by bránilo akejkol'vek možnosti hospodárskej súťaže (a porovnania) medzi potenciálnymi uchádzačmi o poskytovanie dotknutej služby. Croce Verde, rovnako ako iné dobrovoľnícke organizácie zapísané do regionálneho zoznamu, by mala mať ako hospodársky subjekt plné právo zúčastniť sa verejného obstarávania (ako uznáva judikatúra, vzhľadom na to, že aj neziskové organizácie možno kvalifikovať ako podniky – pozri rozsudok Súdneho dvora zo 17. februára 1993, C-159/91 a C-160/91), pričom v rámci neho má možnosť preukázať výhodnosť svojej ponuky.
- 18 Aj z tohto hľadiska Consiglio di Stato (Štátna rada) usudzuje, že ustanovenia zákona regiónu Benátsko č. 26/2012 by sa nemali uplatniť.