

č.j.: 33022/5.72/21-13  
sp.zn.: I5-2021-1439

### PROTOKOL O KONTROLE

provedené podle ustanovení § 5 odst. 1 písm. a) zákona č. 251/2005 Sb., o inspekci práce, ve znění pozdějších předpisů (dále jen „zákon o inspekci práce“) v rozsahu ustanovení § 3 zákona o inspekci práce a podle ustanovení § 125 zákona č. 435/2004 Sb., o zaměstnanosti, ve znění pozdějších předpisů (dále jen „zákon o zaměstnanosti“) v rozsahu ustanovení § 126 odst. 1 zákona o zaměstnanosti pořízený ve smyslu ustanovení § 9 písm. f) zákona č. 255/2012 Sb., o kontrole (dále jen „kontrolní řád“), Oblastním inspektorátem práce pro Jihočeský kraj a Vysočinu se sídlem v Českých Budějovicích (dále jen „oblastní inspektorát práce“).

Kontrola byla zahájena dne 25.11.2021 v 10:15 hod., prvním kontrolním úkonem: předložení průkazu.

#### **Kontrolu vykonali inspektoři:**

Ing. Petr Najbrt, DiS., průkaz inspektora: 001260 - vedoucí kontrolní skupiny  
Ing. Milana Jirsová, průkaz inspektora: 001107 - inspektor  
Gabriela Staňková, DiS., průkaz inspektora: 001137 - inspektor  
Bc. Dana Halmová, průkaz inspektora: 001346 - inspektor

#### **Kontrolovaná osoba:**

**LAKUM - GALMA a.s.**  
Sídlo: Ostravská 384, Frýdlant nad Ostravicí, 739 11  
IČ: 28565860  
(dále jen „kontrolovaná osoba“)

#### **Za kontrolovanou osobu se provedení kontroly zúčastnil/a:**

Kamil Jančura, ředitel



Kontrola byla provedena dne: 25.11.2021

kontrolované pracoviště: LAKUM - GALMA  
adresa: Pražská 1648, 396 01 Humpolec

Poslední kontrolní úkon předcházející vytvoření protokolu: převzetí podkladů ke kontrole doručených MV ČR OAMP do datové schránky dne 14.2.2022.

Kontrolované období: od 1.2.2020 do dne zahájení kontroly

U kontrolované osoby nepůsobí odborová organizace, rada zaměstnanců nebo zástupce pro oblast bezpečnosti a ochrany zdraví při práci.

#### **Předmět kontroly:**

- dodržování pracovněprávních předpisů dle ustanovení § 126 odst. 2 zákona o zaměstnanosti, se zaměřením zejména na
  - informační a evidenční povinnosti při zaměstnávání zaměstnanců ze zahraničí
  - kopie dokladů prokazujících existenci pracovněprávního vztahu fyzické osoby
  - umožnění výkonu nelegální práce a výkon nelegální práce
  - zastřené zprostředkování zaměstnání
- dodržování povinností vymezených v ustanovení § 3 odst. 1 zákona č. 251/2005 Sb., o inspekci práce, ve znění pozdějších předpisů, se zaměřením zejména na
  - povinnosti na úseku pracovního poměru nebo dohod o pracích konaných mimo pracovní poměr

#### Doklady předložené ke kontrole:

1. Plná moc ze dne 15.5.2020: LAKUM-GALMA, a.s./Kamil Jančura - KOPIE
2. Průvodní dopis ze dne 6.12.2021: ██████████ - KOPIE
3. Pracovní smlouva ze dne 15.6.2021; Mzdový výměr ze dne 15.6.2021; Potvrzení o splnění podmínek pro vydání povolení k dlouhodobému pobytu - zaměstnanecké karty ze dne 14.6.2021; Sdělení o nástupu cizince do zaměstnání ze dne 15.6.2021; fotokopie Povolení k pobytu: ██████████ - KOPIE
4. Pracovní smlouva ze dne 14.4.2021; Mzdový výměr ze dne 14.4.2021; Potvrzení o splnění podmínek pro vydání povolení k dlouhodobému pobytu - zaměstnanecké karty ze dne 13.4.2021; Sdělení o nástupu cizince do zaměstnání ze dne 14.4.2021; fotokopie Povolení k pobytu: ██████████ - KOPIE
5. Pracovní smlouva ze dne 13.2.2020; Dodatek k pracovní smlouvě ze dne 9.4.2020; Dodatek k pracovní smlouvě ze dne 9.11.2021; Mzdový výměr ze dne 31.12.2020; Potvrzení o splnění podmínek pro vydání povolení k dlouhodobému pobytu - zaměstnanecké karty ze dne 10.2.2020; Sdělení o nástupu cizince do zaměstnání ze dne 13.2.2020; Sdělení o splnění podmínek stanovených zákonem č. 326/1999 Sb. pro změnu zaměstnavatele, pracovního zařazení držitele zaměstnanecké karty nebo pro jeho zaměstnávání u dalšího zaměstnavatele nebo na další pracovní pozici ze dne 29.4.2020; fotokopie Povolení k pobytu: ██████████ - KOPIE
6. Pracovní smlouva ze dne 19.8.2021; Mzdový výměr ze dne 19.8.2021; Potvrzení o splnění podmínek pro vydání povolení k dlouhodobému pobytu - zaměstnanecké karty ze dne 18.8.2021; Sdělení o nástupu cizince do zaměstnání ze dne 19.8.2021; fotokopie Povolení k pobytu: ██████████ - KOPIE
7. Pracovní smlouva ze dne 1.9.2014; Dodatek k pracovní smlouvě ze dne 12.3.2015; Dodatek k pracovní smlouvě ze dne 15.12.2015; Dodatek k pracovní smlouvě ze dne 15.12.2016; Dodatek k pracovní smlouvě ze dne 28.1.2018; Dohoda o změně pracovní smlouvy ze dne 1.4.2021; Mzdový výměr ze dne 1.4.2021; Informace o nástupu do zaměstnání: ██████████ - KOPIE
8. Evidence cizinců a občanů EU (výťah údajů za rok 2021 z mzdového systému) - KOPIE
9. Rámcová smlouva o dočasném přidělení zaměstnanců ze dne 26.10.2020: SL Agency Trade s.r.o./Lakum - Galma, a.s. - KOPIE
10. Faktura č. 210100024 vč. předávacího protokolu provedených prací za červenec 2021: ELITE-VOTUGASAM s.r.o./LAKUM – GALMA a.s. - KOPIE
11. Faktura č. 210100028 vč. předávacího protokolu provedených prací za srpen 2021: ELITE-VOTUGASAM s.r.o./LAKUM – GALMA a.s. - KOPIE
12. Faktura č. 210100031 vč. předávacího protokolu provedených prací za září 2021: ELITE-VOTUGASAM s.r.o./LAKUM – GALMA a.s. - KOPIE
13. Faktura č. 210100034 vč. předávacího protokolu provedených prací za říjen 2021: ELITE-VOTUGASAM s.r.o./LAKUM – GALMA a.s. - KOPIE
14. Faktura č. 2021800046 za nájemné a energie za 7/2021: ELITE-VOTUGASAM s.r.o./LAKUM – GALMA a.s. - KOPIE
15. Faktura č. 2021800048 za nájemné a energie za 8/2021: ELITE-VOTUGASAM s.r.o./LAKUM – GALMA a.s. - KOPIE
16. Faktura č. 2021800057 za nájemné a energie za 9/2021: ELITE-VOTUGASAM s.r.o./LAKUM – GALMA a.s. - KOPIE
17. Faktura č. 2021800060 za nájemné a energie za 10/2021: ELITE-VOTUGASAM s.r.o./LAKUM – GALMA a.s. - KOPIE
18. Výpověď - Smlouva o dílo ze dne 31.7.2021: LAKUM - GALMA a.s./ELITE-VOTUGASAM s.r.o. - KOPIE
19. Doklad o školení BOZP a PO - VSTUPNÍ - KOPIE
20. Kontaktní pracoviště ÚP ČR Pelhřimov: Odpověď na žádost ze dne 6.1.2022 vč. podkladů (Sdělení o nástupu cizince do zaměstnání doručené dne 13.2.2020: ██████████; Sdělení o nástupu cizince do zaměstnání doručené dne 14.4.2021: ██████████; Sdělení o nástupu cizince do zaměstnání doručené dne 15.6.2021: ██████████; Sdělení o nástupu cizince do zaměstnání doručené dne 19.8.2021: ██████████; Informace o nástupu do zaměstnání doručené dne 30.8.2018: ██████████) - KOPIE
21. Smlouva o dílo ze dne 1.1.2021: LAKUM - GALMA a.s./ELITE-VOTUGASAM s.r.o. - KOPIE
22. Smlouva o podnájmu nemovitostí ze dne 1.1.2021: LAKUM - GALMA a.s./ELITE-VOTUGASAM s.r.o. - KOPIE
23. Smlouva o nájmu movité věci ze dne 1.1.2021: LAKUM - GALMA a.s./ELITE-VOTUGASAM s.r.o. - KOPIE
24. Faktura č. 210100003 vč. předávacího protokolu provedených prací za leden 2021: ELITE-VOTUGASAM s.r.o./LAKUM – GALMA a.s. - KOPIE
25. Faktura č. 210100004 vč. předávacího protokolu provedených prací za únor 2021: ELITE-VOTUGASAM s.r.o./LAKUM – GALMA a.s. - KOPIE
26. Faktura č. 210100007 vč. předávacího protokolu provedených prací za březen 2021: ELITE-VOTUGASAM

- s.r.o./LAKUM – GALMA a.s. - KOPIE
27. Faktura č. 210100011 vč. předávacího protokolu provedených prací za duben 2021: ELITE-VOTUGASAM s.r.o./LAKUM – GALMA a.s. - KOPIE
  28. Faktura č. 210100013 vč. předávacího protokolu provedených prací za květen 2021: ELITE-VOTUGASAM s.r.o./LAKUM – GALMA a.s. - KOPIE
  29. Faktura č. 210100017 vč. předávacího protokolu provedených prací za červen 2021: ELITE-VOTUGASAM s.r.o./LAKUM – GALMA a.s. - KOPIE
  30. Faktura č. 2021800008 za nájemné a energie za 1/2021: ELITE-VOTUGASAM s.r.o./LAKUM – GALMA a.s. - KOPIE
  31. Faktura č. 2021800011 za nájemné a energie za 2/2021: ELITE-VOTUGASAM s.r.o./LAKUM – GALMA a.s. - KOPIE
  32. Faktura č. 2021800021 za nájemné a energie za 3/2021: ELITE-VOTUGASAM s.r.o./LAKUM – GALMA a.s. - KOPIE
  33. Faktura č. 2021800025 za nájemné a energie za 4/2021: ELITE-VOTUGASAM s.r.o./LAKUM – GALMA a.s. - KOPIE
  34. Faktura č. 2021800033 za nájemné a energie za 5/2021: ELITE-VOTUGASAM s.r.o./LAKUM – GALMA a.s. - KOPIE
  35. Faktura č. 2021800039 za nájemné a energie za 6/2021: ELITE-VOTUGASAM s.r.o./LAKUM – GALMA a.s. - KOPIE
  36. Písemné vyjádření na základě výzvy pí [redacted] ze dne 22.12.2021 - KOPIE
  37. Doklad o školení BOZP a PO - VSTUPNÍ - KOPIE
  38. Docházka za měsíc 8/2021: [redacted] - KOPIE
  39. Odpověď na výzvu sepsaná p. [redacted] ze dne 28.1.2022
  40. Objednávka č. 21SP08, 21SP09, 21SP10: LAKUM - GALMA a.s./ELITE-VOTUGASAM s.r.o. - KOPIE
  41. MV ČR OAMP: Sdělení údajů k cizincům: [redacted] ze dne 14.2.2022

#### Průběh kontroly, zjištěné skutečnosti:

Inspektoři před zahájením kontroly na provozovně LAKUM - GALMA, Pražská 1648, 396 01, Humpolec (dále jen „pracoviště“) prokázali svá oprávnění k výkonu kontroly služebními průkazy a zákonným způsobem oznámili zahájení kontroly. Kontrolu zahájil Ing. Petr Najbrt, DiS., dne 25.11.2021 v 10:15 hod., prvním kontrolním úkonem: předložením průkazu inspektora p. Kamila Jančurovi (ředitel). Následně bylo v době od 10:15 do 12:15 hod. provedeno místní šetření na pracovišti, zaměřené na dodržování pracovněprávních předpisů dle ustanovení § 126 odst. 2 zákona o zaměstnanosti a povinností vymezených v ustanovení § 3 zákona o inspekci práce.

V úvodu místního šetření na pracovišti p. Kamil Jančura předložil doklad č. 1, vedený pod č.j.: 33022/5.72/21-2 a uvedl, že v objektu se nacházejí kromě kmenových zaměstnanců zaměstnanci agentury práce SL AGENCY TRADE s.r.o., IČ: 08548960, popř. NAMZOR s.r.o., IČ: 26008670. V průběhu roku zde dále vykonávali práci zaměstnanci spol. ELITE-VOTUGASAM s.r.o., IČ: 08001936, přičemž tato spolupráce je dle p. Jančury momentálně ukončena. Kontrolou pracoviště v oblasti výkonu práce cizinců a občanů Evropské unie (dále jen „EU“) byli zjištěni 3 zaměstnanci SL AGENCY TRADE s.r.o. a dále byly na pracovišti zjištěny tyto fyzické osoby:

[redacted] nar. 13.5.1982, státní příslušnost: Ukrajina, totožnost ověřena - povolení k pobytu č. [redacted] (27)

- balení materiálu na lince KTZ

[redacted] nar. 12.5.1972, státní příslušnost: Ukrajina, totožnost ověřena - povolení k pobytu č. [redacted] (27)

- příprava materiálu do výroby, balení na lince KTZ

[redacted] nar. 25.5.1987, státní příslušnost: Ukrajina, totožnost ověřena - povolení k pobytu č. [redacted] (27)

- zástupce mistra na lince ZN

[redacted] nar. 9.12.1995, státní příslušnost: Ukrajina, totožnost ověřena - povolení k pobytu č. [redacted] (27)

- manipulantka na lince ZN

[redacted] nar. 12.1.1978, státní příslušnost: Slovenská republika, totožnost ověřena - OP HB [redacted]

- skladník

Informace, které zjištěné fyzické osoby uvedly na pracovišti inspektorům spolu s údaji z předložených dokladů totožnosti, byly zaznamenány do „Seznamu zjištěných fyzických osob“, což tyto osoby stvrdily svým podpisem.

O zahájení kontroly byl na pracovišti vyhotoven písemný „Záznam o zahájení kontroly“ a předáno poučení, které za kontrolovanou osobu převzal p. Kamil Jančura (ředitel).

V průběhu místního šetření na pracovišti byla kontrolovaná osoba písemně vyzvána k poskytnutí součinnosti a předložení podkladů ke kontrole ve lhůtě do 10.12.2021, k čemuž kontrolovaná osoba doručila dne 8.12.2021 doklady č. 2 až 19, vedené pod č.j.: 33022/5.72/21-5.

Dne 25.1.2022 byly do kontrolního spisu vloženy doklady předložené oblastnímu inspektorátu práce na pracovišti dne 3.8.2021 a dále doklady předložené povinnou osobou: ELITE-VOTUGASAM s.r.o., tj. doklady č. 21 až 38 a záznamy sepsané s povinnými osobami, tj. „Záznam o skutečnostech zjištěných při poskytnutí součinnosti potřebné k výkonu kontroly v souladu s ustanovením § 8 písm. c) a f) kontrolního řádu a v souladu s ustanovením § 10 odst. 3 kontrolního řádu“ a „Záznam podle ustanovení § 8 písm. f) kontrolního řádu“. Veškeré vložené podklady jsou vedené pod č.j.: 33022/5.72/21-8. Na základě těchto skutečností byla kontrolovaná osoba písemně informována o rozšíření předmětu kontroly o dodržování pracovněprávních předpisů dle ustanovení § 126 odst. 2 zákona o zaměstnanosti, se zaměřením zejména na zastřené zprostředkování zaměstnání a současně byla vyzvána k doplnění podkladů ke kontrole, k čemuž dne 27.1.2022 doručila doklady č. 39 a 40, vedené pod č.j.: 33022/5.72/21-10.

#### Kopie dokladů prokazujících existenci pracovněprávního vztahu fyzické osoby

V době místního šetření na pracovišti nebyla zdokumentována existence pracovněprávního vztahu mezi kontrolovanou osobou a zjištěnými fyzickými osobami vykonávajícími práci na pracovišti pro kontrolovanou osobu. Ověřením pomocí dálkového přístupu v registru pojištěnců ČSSZ bylo zjištěno, že kontrolovaná osoba ke dni zahájení kontroly nahlásila den nástupu do zaměstnání mj. u těchto fyzických osob:

- [redacted] pracovní poměr od 14.4.2021;
- [redacted] pracovní poměr od 15.6.2021;
- [redacted], pracovní poměr od 13.2.2020;
- [redacted], pracovní poměr od 19.8.2021;
- [redacted] pracovní poměr od 1.9.2014.

#### Umožnění výkonu nelegální práce a výkon nelegální práce

Zjištěná fyzická osoba: [redacted] měl v době místního šetření na pracovišti, jako občan EU, volný přístup na trh práce ČR. V případě zjištěných fyzických osob: [redacted] se jednalo o cizince, kteří neměli volný přístup na trh práce ČR.

Podle ustanovení § 89 zákona o zaměstnanosti cizinec může být přijat do zaměstnání a zaměstnáván, je-li držitelem platné zaměstnanecké karty, karty vnitropodnikové převedeného zaměstnance, modré karty nebo má-li platné povolení k zaměstnání vydané krajskou pobočkou Úřadu práce a platné oprávnění k pobytu na území ČR.

Kontrolovaná osoba ke kontrole předložila potvrzení o splnění podmínek pro vydání zaměstnanecké karty a sdělení, podle kterých:

- [redacted] mohl vykonávat práci od 14.6.2021 pro kontrolovanou osobu;
- [redacted] mohla vykonávat práci od 13.4.2021 pro kontrolovanou osobu;
- [redacted] mohl vykonávat práci od 10.2.2020 pro kontrolovanou osobu a od 11.5.2020 na další pracovní pozici pro kontrolovanou osobou;
- [redacted] mohl vykonávat práci od 18.8.2021 pro kontrolovanou osobu.

V souvislosti s uvedenými cizinci bylo v průběhu prováděné kontroly o součinnost požádáno Ministerstvo vnitra ČR, Odbor azylové a migrační politiky, Oddělení pobytu cizinců Kraj Vysočina (dále jen „OAMP“), které v písemném sdělení ze dne 14.2.2022 uvedlo, že:

- [redacted] má na území ČR vydanou zaměstnaneckou kartu s platností od 2.8.2021 do 1.8.2023 pro kontrolovanou osobu s druhem práce: „obsluha ostatních zařízení na zpracování kovů“ a místem výkonu práce: Pražská 1648, 396 01 Humpolec. Dne 14.6.2021 bylo do datové schránky zasláno potvrzení o splnění podmínek a uvedený cizinec mohl u tohoto zaměstnavatele začít pracovat dne 15.6.2021.
- [redacted] má na území ČR vydanou zaměstnaneckou kartu s platností od 13.4.2021 do 12.4.2023 pro kontrolovanou osobu s druhem práce: „obsluha ostatních zařízení na zpracování kovů“ a místem výkonu práce: Pražská 1648, 396 01 Humpolec. Dne 13.4.2021 se cizinka přišla zaregistrovat, cizince bylo



předáno potvrzení o splnění podmínek a mohla začít pracovat u tohoto zaměstnavatele.

– [REDAKCE] má na území ČR vydanou zaměstnaneckou kartu s platností od 10.2.2020 do 9.2.2022 pro kontrolovanou osobu s druhem práce: „obsluha ostatních zařízení na zpracování kovů“ a místem výkonu práce: Pražská 1648, 396 01 Humpolec. Dne 10.2.2020 se cizinec přišel zaregistrovat, cizinci bylo předáno potvrzení o splnění podmínek a mohl začít pracovat u tohoto zaměstnavatele. Dne 15.4.2020 si cizinec podal oznámení změny pracovního zařazení a místa výkonu práce u stejného zaměstnavatele, přičemž změna byla povolena pro kontrolovanou osobu s druhem práce: „Dělníci v oblasti výstavby budov“ (93130) a místem výkonu práce: Česká republika. Dne 22.11.2021 si cizinec podal žádost o prodloužení zaměstnanecké karty, přičemž žádost byla povolena, ale dosud nedošlo k nabytí právní moci rozhodnutí. Karta byla prodloužena na obě pracovní pozice.

– [REDAKCE] má na území ČR vydanou zaměstnaneckou kartu s platností od 11.10.2021 do 10.10.2023 pro kontrolovanou osobu s druhem práce: „obsluha ostatních zařízení na zpracování kovů“ a místem výkonu práce: Pražská 1648, 396 01 Humpolec. Dne 18.8.2021 bylo do datové schránky zasláno potvrzení o splnění podmínek a uvedená cizinka mohla u tohoto zaměstnavatele začít pracovat dne 19.8.2021.

Provedenou kontrolou nebyl zjištěn výkon nelegální práce podle ustanovení § 5 písm. e) zákona o zaměstnanosti.

#### Povinnosti zaměstnavatele na úseku pracovních poměrů a dohod o pracích konaných mimo pracovní poměr

Předložené pracovní smlouvy byly uzavřeny písemně v souladu s ustanovením § 34 odst. 2 zákona č. 262/2006 Sb., zákoník práce, ve znění pozdějších předpisů (dále jen „zákoník práce“) a obsahovaly povinné náležitosti, tj. druh práce, místo výkonu práce a den nástupu do práce v souladu s ustanovením § 34 odst. 1 zákoníku práce, a to následovně:

- [REDAKCE] - den nástupu do práce: 14.4.2021; druh práce: obsluha ostatních zařízení na zpracování kovů; místo výkonu práce: Pražská 1648, Humpolec; doba neurčitá.
- [REDAKCE] - den nástupu do práce: 15.6.2021; druh práce: obsluha ostatních zařízení na zpracování kovů; místo výkonu práce: Pražská 1648, Humpolec; doba neurčitá.
- [REDAKCE] - den nástupu do práce: 13.2.2020; druh práce: obsluha ostatních zařízení na zpracování kovů; místo výkonu práce: Pražská 1648, Humpolec; doba neurčitá; s účinností od 11.5.2020 změněn druh práce na obsluha ostatních zařízení na zpracování kovů s místem výkonu práce Pražská 1648, 396 01 Humpolec a dělník v oblasti výstavby budov s místem výkonu práce území celé ČR.
- [REDAKCE] - den nástupu do práce: 19.8.2021; druh práce: obsluha ostatních zařízení na zpracování kovů; místo výkonu práce: Pražská 1648, Humpolec; doba neurčitá.
- [REDAKCE] - den nástupu do práce: 1.9.2014; druh práce: navěšování zboží a obsluha linky (KTL/zinek); místo výkonu práce: Humpolec, Pražská 1648; doba určitá do 31.5.2015; dne 12.3.2015 sjednána doba určitá do 31.12.2015; dne 15.12.2015 sjednána doba určitá do 31.12.2016; dne 15.12.2016 sjednána doba neurčitá; s účinností od 1.4.2021 změněn druh práce na manipulát VZV/skladník/obsluha zařízení na povrchovou úpravu kovů (skladování materiálu, nakládka/vykládka materiálu, obsluha VZV).

#### Informační a evidenční povinnosti při zaměstnávání zaměstnanců ze zahraničí

Kontrolovaná osoba byla vyzvána k předložení evidence občanů Evropské unie a cizinců, kteří vykonávali práci pro kontrolovanou osobu za rok 2021, k čemuž ve stanovené lhůtě předložila „Výtah údajů za rok 2021 z mzdového systému“, který obsahuje údaje v souladu s ustanovením § 102 odst. 2 zákona o zaměstnanosti.

Následně byl požádán o součinnost místně příslušný Úřad práce, tj. Úřad práce ČR - krajská pobočka v Jihlavě, kontaktní pracoviště Pelhřimov (dále jen „ÚP“), který v písemném sdělení ze dne 7.1.2022 uvedl a podložil, že informační karty cizinců a občana EU byly kontrolovanou osobou doručeny následovně:

- [REDAKCE] - informace o nástupu od 14.4.2021 doručena na ÚP dne 14.4.2021;
- [REDAKCE] - informace o nástupu od 15.6.2021 doručena na ÚP dne 15.6.2021;
- [REDAKCE] - informace o nástupu od 13.2.2020 doručena na ÚP dne 13.2.2020;
- [REDAKCE] - informace o nástupu od 19.8.2021 doručena na ÚP dne 19.8.2021;
- [REDAKCE] - informace o nástupu od 1.9.2014 doručena na ÚP dne 30.8.2018.

*Podle ustanovení § 87 odst. 1 zákona o zaměstnanosti nastoupí-li do zaměstnání občan Evropské unie, jeho rodinný příslušník (§ 3 odst. 2), rodinný příslušník občana České republiky uvedený v § 3 odst. 3, cizinec uvedený v § 98 písm. a) až e) a j) až r), u kterého se nevyžaduje povolení k zaměstnání, nebo cizinec, u kterého se vyžaduje povolení k zaměstnání, zaměstnanecká karta nebo modrá karta, jsou zaměstnavatel nebo právnická nebo fyzická osoba, která uzavřela smlouvu se zahraničním zaměstnavatelem, na jejímž základě byly tyto osoby vyslány na území České republiky k plnění úkolů vyplývajících z této smlouvy, povinni o této skutečnosti písemně informovat příslušnou krajskou pobočku Úřadu práce, a to nejpozději v den nástupu těchto osob k*

*výkonu práce. Obdobná povinnost se vztahuje na případy, kdy za trvání zaměstnání nastane skutečnost, na jejímž základě již cizinec povolení k zaměstnání, zaměstnaneckou kartu nebo modrou kartu nepotřebuje, s tím, že tato informační povinnost musí být splněna nejpozději do 10 kalendářních dnů ode dne, kdy nastala skutečnost, na jejímž základě se povolení k zaměstnání, zaměstnanecká karta nebo modrá karta nevyžaduje.*

#### Zastřené zprostředkování zaměstnání

Úřední činností bylo zjištěno, že kontrolované pracoviště je provozovnou kontrolované osoby, přičemž tento subjekt má na kontrolovaném pracovišti zapsanou provozovnu k předmětu podnikání: galvanizérství, smaltérství; výroba, obchod a služby neuvedené v přílohách 1 až 3 živnostenského zákona (výroba kovových konstrukcí a kovodělných výrobků; povrchové úpravy a svařování kovů a dalších materiálů; velkoobchod a maloobchod). Spol. ELITE-VOTUGASAM s.r.o. neměla v kontrolovaném období na kontrolovaném pracovišti zapsanou žádnou provozovnu k předmětu podnikání.

Dne 1.1.2021 spol. LAKUM - GALMA a.s., IČ: 28565860 (objednatel) uzavřela se spol. ELITE-VOTUGASAM s.r.o., IČ: 08001936 (zhotovitel), „Smlouvu o dílo“, na dobu neurčitou, kde předmětem smlouvy je, že: „Zhotovitel se tímto zavazuje vykonat pro objednatele dílo spočívající v dočištění, skládání dílců na palety a balení dílců a úklid v provozovně LAKUM-GALMA a.s., Pražská 1648, Humpolec, dle dalších pokynů objednatele. Zhotovitel provede dílo v této smlouvě uvedené za podmínek dle této smlouvy na svůj náklad a na své nebezpečí.“ V dalších člancích této smlouvy je ujednána cena díla, práva a povinnosti smluvních stran, splnění závazků, odpovědnost zhotovitele za vady díla a záruka, smluvní pokuta, platnost smlouvy a ostatní ujednání.

K výše uvedené smlouvě o dílo byla dne 1.1.2021 mezi smluvními stranami uzavřena:

1. „Smlouva o podnájmu nemovitosti“, kterou spol. LAKUM - GALMA a.s. (nájemce) pronajímá spol. ELITE-VOTUGASAM s.r.o. (podnájemce) od 1.1.2021 na dobu neurčitou za roční nájemné 107 604 Kč bez DPH splatné v měsíčních splátkách ve výši jedné dvanáctiny ročního nájemného, vymezený prostor haly „sklad-KTL“ o výměře 100 m<sup>2</sup>, v budově LAKUM-GALMA a.s., Pražská 1648, 396 01 Humpolec, přičemž nájemce pronajímá veškeré nemovitosti, výše specifikované podnájemci k jeho výrobní činnosti, kterou se myslí čištění, navěšování/svěšování a balení komponentů, dílů pro respektive po provedené povrchové úpravě. Uvedené nemovitosti nemůže podnájemce přenechat do dalšího podnájmu třetím osobám. Součástí smlouvy je i zmocnění podnájemce k užívání společných prostor haly „sklad-KTL“, tzn. odpočinková místnost, šatny, sociální zařízení (WC, sprchy), přičemž podnájemce se zavazuje za používání těchto prostor hradit paušální částku 2 000 Kč měsíčně, v čemž je zahrnuta i spotřeba vody a elektrické energie v těchto prostorách.
2. „Smlouva o nájmu movité věci“, kterou spol. LAKUM - GALMA a.s. (pronajímatel) pronajímá spol. ELITE-VOTUGASAM s.r.o. (nájemce) od 1.1.2021 na dobu neurčitou za roční nájemné 24 000 Kč bez DPH splatné v měsíčních splátkách ve výši jedné dvanáctiny ročního nájemného, movité věci, a to 1 ks mezioperační mycí stroj SAFETY CLEAN M115/2\_CZ80008 a 2 ks ručně ovládané paletové vozíky, přičemž pronajímatel pronajímá veškeré movité věci výše specifikované nájemci k jeho výrobní činnosti. Uvedené movité věci není nájemce oprávněn přenechat do dalšího podnájmu třetím osobám.

Podle předložených měsíčních faktur bylo za provedené pomocné práce v průmyslu úpr. kovů dle smlouvy o dílo ze dne 1.1.2021 a předávacího protokolu provedených prací spol. ELITE-VOTUGASAM s.r.o. fakturováno:

- za leden 2021 (faktura č. 210100003 vystavená dne 31.1.2021) celkem bez DPH 318 976 Kč;
- za únor 2021 (faktura č. 210100004 vystavená dne 28.2.2021) celkem bez DPH 257 972 Kč;
- za březen 2021 (faktura č. 210100007 vystavená dne 31.3.2021) celkem bez DPH 412 757 Kč;
- za duben 2021 (faktura č. 210100011 vystavená dne 30.4.2021) celkem bez DPH 377 320 Kč;
- za květen 2021 (faktura č. 210100013 vystavená dne 31.5.2021) celkem bez DPH 445 827 Kč;
- za červen 2021 (faktura č. 210100017 vystavená dne 30.6.2021) celkem bez DPH 447 607 Kč;
- za červenec 2021 (faktura č. 210100024 vystavená dne 31.7.2021) celkem bez DPH 355 753 Kč;
- za srpen 2021 (faktura č. 210100028 vystavená dne 31.8.2021) celkem bez DPH 370 862 Kč;
- za září 2021 (faktura č. 210100031 vystavená dne 30.9.2021) celkem bez DPH 366 967 Kč;
- za říjen 2021 (faktura č. 210100034 vystavená dne 31.10.2021) celkem bez DPH 258 623 Kč.

K výše uvedenému byly dále předloženy měsíční „Předávací protokoly provedených prací firmou ELITE-VOTUGASAM s.r.o.“, podle kterých se fakturovaná částka bez DPH skládá z čištění dílců v měrné jednotce m<sup>2</sup> (sazba za měrnou jednotku 4 Kč), navěšování a svěšování v měrné jednotce ks (sazba za měrnou jednotku 1,50 Kč) a balení komponentů v měrné jednotce paleta (sazba za měrnou jednotku 80 Kč).

Dále byly ke kontrole předloženy měsíční faktury na základě „Smlouvy o podnájmu nemovitosti“ a „Smlouvy o nájmu movité věci“, tj. faktura č. 2021800008; 2021800011; 2021800021; 2021800025; 2021800033; 2021800039;

2021800046; 2021800048; 2021800057 a 2021800060, podle kterých bylo spol. LAKUM - GALMA a.s. měsíčně fakturováno 14 966,94 Kč bez DPH, přičemž výsledná částka se skládala z nájemného vymezeného prostoru haly (8 967 Kč), nájemného společných prostor (2 000 Kč), energie (2 000 Kč) a nájemného movitých věcí dle smlouvy (2 000 Kč).

Dne 27.1.2022 byly ze stany kontrolované osoby dodatečně předloženy písemné objednávky činností podle uvedené specifikace (čištění dílů v m<sup>2</sup>, navěšování v ks, svěšování v ks a balení komponentů v paletách) na období od 23.7.2021 do 20.8.2021; 23.8.2021 do 20.9.2021; od 20.9.2021 do 20.10.2021.

Podle dokladu předloženého oběma smluvními stranami byla výše uvedená spolupráce vypovězena spol. LAKUM - GALMA a.s. dne 31.7.2021 s 3měsíční výpovědní lhůtou.

Dne 3.8.2021 byli inspektoři oblastního inspektorátu práce za účasti Mgr. [REDAKCE] provedeni provozem, přičemž byla pořízena fotodokumentace pracoviště. Následně byl předložen seznam pracovníků spol. ELITE-VOTUGASAM s.r.o. vč. data nástupu na pracoviště v podobě „Dokladu o školení BOZP a PO – VSTUPNÍ“. Podle tohoto dokladu byla [REDAKCE] proškolená na pracovišti dne 25.5.2021 a [REDAKCE] byla proškolená také dne 25.5.2021, a to Mgr. [REDAKCE]. Jednotlivé fyzické osoby ke svému výkonu práce na pracovišti dne 3.8.2021 mj. uvedli:

- [REDAKCE] na pracovišti pracuje pro ELITE-VOTUGASAM od 2.8.2021 (zaučovala se za Vitalii, která odjede domů), přičemž včera balila krabice a počítala kusy v bedně. Vasyl jí řekl, že bude pracovat na pracovišti od 06:00 do 13:00 nebo 14:00 hod., týdně 40 hod. Odpracované hodiny jí zapisoval mistr (p. [REDAKCE], výplatu jí vyplácel koordinátor [REDAKCE] v hotovosti. Na pracovišti pracovala s Vitalii, Gábinou a Petrem, přičemž koordinátor ráno přijde, domluví se s mistrem a mistr jí řekne, co má dělat. Když nemůže do práce, oznamuje to Vasylovi. Pracovní prostředky jako např. linka je spol. LAKUM – GALMA, oblečení a boty dostává od Vasyla. Pracoviště jí ukázal Vasyl, o práci se dozvěděla od kamarádů z Ukrajiny.
- [REDAKCE] na pracovišti pracuje pro ELITE-VOTUGASAM od 25.5.2021, přičemž balí materiál do krabiček, beden, vizuálně kontroluje. Pracovní dobu má podle zavolání koordinátora Vasyla (dnes od 06:00 do 12:00 hod.), pokud je třeba pracuje i o víkendu. Evidenci vede mistr a dnes ho zastupuje [REDAKCE]. Výplatu dostává na ruku. Na pracovišti pracovala s Natalii, Alonou [REDAKCE] Oleksandrem a Petrem, přičemž práci jí přiděluje a kontroluje mistr [REDAKCE], který má dnes dovolenou a zastupuje ho [REDAKCE]. Když nemůže do práce, oznamuje to koordinátorovi (Vasyl). Pracovní prostředky jako např. linka je spol. LAKUM – GALMA, oblečení bylo její a boty dostala od Vasyla. Pracoviště jí ukázala pí [REDAKCE] o práci se dozvěděla od manžela Romana, který zde pracuje asi 1,5 roku.

Následně p. [REDAKCE] na položené otázky inspektorů k výkonu fyzických osob spol. ELITE-VOTUGASAM s.r.o. na pracovišti uvedl, že:

1. pracovníci ELITE-VOTUGASAM pracují na zinkovně (linka zinkování).
2. pracovníky ELITE-VOTUGASAM s pracovištěm seznámila Mgr. [REDAKCE] ([REDAKCE] LAKUM-GALMA).
3. s pracovníky ELITE-VOTUGASAM se dorozumívají ukrajinsky nebo přes [REDAKCE] ([REDAKCE] ELITE-VOTUGASAM).
4. pracovníkům ELITE-VOTUGASAM určuje místo výkonu práce [REDAKCE] ([REDAKCE] ELITE-VOTUGASAM).
5. v případě, že pracovníci ELITE-VOTUGASAM nemohou vykonávat práci (nemoc, volno) oznamují to [REDAKCE] ([REDAKCE] ELITE-VOTUGASAM).
6. pracovníkům ELITE-VOTUGASAM je umožněn přístup na pracoviště přes budovu LAKUM-GALMA, ve společných šatnách se převlečou, když mají skříňku a jdou na pracoviště.
7. pracovní prostředky, se kterými pracovníci ELITE-VOTUGASAM vykonávají práci na pracovišti, patří spol. LAKUM-GALMA, tj. linka, závěsy. ELITE-VOTUGASAM má v pronájmu paletovací vozíky, balící zařízení a prostor, kde se čistí.
8. materiál, se kterým pracovníci ELITE-VOTUGASAM vykonávají práci na pracovišti, tj. díly, jsou zákazníků LAKUM-GALMA.
9. pracovníkům ELITE-VOTUGASAM přiděluje práci na pracovišti koordinátor ELITE-VOTUGASAM a mistr LAKUM-GALMA tuto práci koordinuje.
10. pracovníkům ELITE-VOTUGASAM organizují a řídí na pracovišti práci přítomný mistr LAKUM-GALMA.
11. pracovníkům ELITE-VOTUGASAM kontroluje na pracovišti práci vedoucí výroby LAKUM-GALMA, tj. p. [REDAKCE].
12. přítomnost pracovníků ELITE-VOTUGASAM na pracovišti si vedou pracovníci sami prostřednictvím koordinátora (v průběhu místního šetření byly předloženy ke zjištěným pracovníkům měsíční formuláře odpracované doby s podpisem p. [REDAKCE]).
13. rozvrh pracovní doby pracovníků ELITE-VOTUGASAM je na základě objednávky od LAKUM-GALMA,



- rozvrhuje ji [redacted] (koordinátor).
14. příznivé pracovní podmínky pracovníkům ELITE-VOTUGASAM vytváří LAKUM-GALMA, jedná se o společné oddychové místnosti, šatny a WC.
  15. BOZP vůči pracovníkům ELITE-VOTUGASAM provádí Mgr. [redacted] LAKUM-GALMA), opakované školení provádí pí [redacted] (externí BOZP).
  16. OOPP pracovníkům ELITE-VOTUGASAM poskytuje koordinátor (obuv) a LAKUM-GALMA (např. rukavice, brýle).
  17. na otázku ohledně průběhu přejímky výrobků a konkretizace procesu přejímky nedokázal odpovědět.
  18. veškeré vady jsou opravitelné na místě, nelze poslat nepokovený kus – zodpovědný je za to mistr LAKUM-GALMA.
  19. na finální výrobě výrobků se podílejí kmenoví zaměstnanci LAKUM-GALMA, a to tak, že kmenoví zaměstnanci LAKUM-GALMA dělají manipulační práce, pracovníci ELITE-VOTUGASAM připraví výrobky do výroby, kmenoví zaměstnanci LAKUM-GALMA výrobky zavěsí (pracovníci ELITE-VOTUGASAM mohou také zavěšovat, záleží však na dohodě koordinátora a vedoucího výroby), kmenoví zaměstnanci LAKUM-GALMA provedou kontrolu, pracovníci ELITE-VOTUGASAM připraví na balení.
  20. koordinátor ELITE-VOTUGASAM není přítomen na všech směnách, vedoucí výroby LAKUM-GALMA s ním hovoří po telefonu a domlouvá se, co se bude konkrétní den dělat a co budou konkrétně dělat pracovníci ELITE-VOTUGASAM.

Spol. ELITE-VOTUGASAM s.r.o. byla v průběhu prováděné kontroly vyzvána, aby strukturovaně popsala spolupráci a realizaci zakázek na pracovišti na základě uzavřených smluv, realizaci zakázek pro další subjekty a předložila seznam osob vč. vybraných údajů, které na pracovišti pracovaly, k čemuž pí [redacted] v písemném vyjádření ze dne 22.12.2021 uvedla:

- „Máme Smlouvu o dílo (v příloze výpověď), nájemní smlouvu a předávací protokoly týkající se provedených prací. Přidělování prací, kontrolu práce a komunikaci mezi druhou smluvní stranou a zaměstnanci zajišťovala paní [redacted].“
- „Kontrolovaná osoba neplnila zakázky pro jiné subjekty.“
- „Práci vykonávala paní [redacted] nar. [redacted] a [redacted] nar. [redacted], na pracovní pozici – pomocný dělník ve výrobě, v současné době tam není žádný zaměstnanec.“

V průvodním dopise ze dne 6.12.2021 Mgr. [redacted] písemně uvedla: „Měsíční docházkové karty pro zaměstnance společnosti ELITE-VOTUGASAM s.r.o. nemáme k dispozici, není to předmětem našich smluvních vztahů. Dodatky ke smlouvě s ELITE-VOTUGASAM s.r.o. za rok 2021 nebyly vydány, pouze výpověď smlouvy, kterou přikládáme v příloze.“

Kontrolovaná osoba byla vyzvána ke sdělení, zda-li se spolupráce se spol. ELITE-VOTUGASAM s.r.o. nějak změnila po 3.8.2021 ve vybraných aspektech a k předložení seznamu fyzických osob vč. bližšího určení výkonu práce těchto osob, k čemuž bylo doručeno písemné vyjádření p. [redacted] ze dne 28.1.2021 následujícího znění: „Spolupráce se spol. ELITE-VOTUGASAM s.r.o., IČ: 08001936 byla na základě Smlouvy o dílo z 1.1.2021 vypovězena k 31.7.2021 ve 3měsíční výpovědní lhůtě a skončila uplynutím dohodnuté doby a to 31.10.2021. Způsob a rozsah jako i organizace práce dohodnuté v Smlouvě o dílo se po 3.8.2021 do 31.10.2021 nezměnili. Zaměstnanci ELITE-VOTUGASAM s.r.o. při prvním vstupu do areálu společnosti podepsali školení BOZP a PO (bylo doloženo v předcházejícím šetření). Následně byli přeškoleni určeným zaměstnancem ELITE-VOTUGASAM s.r.o. (pověřenou osobou) na vykonávanou práci. Vykonávaná práce je navěšování a svěšování speciálních dílů, čištění speciálních dílů v mycím stroji SAFETY CLEAN M115/2, balení dílů na palety a úklid pronajatých pracovních prostorů. Na základě naší objednávky společnost ELITE-VOTUGASAM s.r.o. realizovala zakázku na pronajatém pracovišti Pražská 1648, Humpolec. Na doložení těchto faktů připojujeme Objednávky pro měsíce 8/2021, 9/2021, 10/2021. Spolupráce se postupně omezovala, což bylo dáno poptávkou trhu a v 11. měsíci už nebylo potřeba vykonávat speciální čištění ani přípravu (navěšování, svěšování) a balení dílů. Identifikační údaje zaměstnanců ELITE-VOTUGASAM s.r.o. byly předloženy v Dokladu o zaškolení BOZP a PO v rozsahu: jméno, příjmení, datum narození a podpis (viz příloha). Jiné identifikační údaje nemáme. Výkon práce a zadávání pracovní činnosti podle Objednávky si sledoval a určoval zaměstnavatel ELITE-VOTUGASAM s.r.o. a na základě předávacího protokolu provedených prací nám je odevzdával jako podklad k fakturaci.“

Z výše uvedeného tedy vyplývá, že ze spol. ELITE-VOTUGASAM s.r.o. na kontrolovaném pracovišti vykonávaly práci tyto fyzické osoby:

- od 4.1.2021 [redacted] nar. [redacted] a [redacted] nar. [redacted]
- od 15.2.2021 [redacted] nar. [redacted];
- od 11.5.2021 [redacted] nar. [redacted]
- od 13.5.2021 [redacted] nar. [redacted] a [redacted] nar. [redacted]



- od 25.5.2021 [redacted] nar. [redacted] a [redacted] nar. [redacted],
- od 22.6.2021 [redacted] nar. [redacted]
- od 25.8.2021 [redacted] nar. [redacted]

Ačkoliv byly ke kontrole předloženy výše uvedené smlouvy podle zákona č. 89/2012 Sb., občanský zákoník, ve znění pozdějších předpisů, uzavřené mezi spol. ELITE-VOTUGASAM s.r.o. a spol. LAKUM - GALMA a.s., z výše popsaných skutečností bylo zjištěno, že se nejedná o realizaci konkrétního díla, ale o pronájem pracovní síly jiné právnické osobě, kde kontrolovaná osoba vystupovala jako uživatel. Úřední činností bylo dále zjištěno, že spol. ELITE-VOTUGASAM s.r.o. měla v kontrolovaném období vydané povolení podle ustanovení § 14 odst. 1 písm. b) zákona o zaměstnanosti, tj. zaměstnávání fyzických osob za účelem výkonu jejich práce pro uživatele, kterým se rozumí jiná právnická nebo fyzická osoba, která práci přiděluje a dohlíží na její provedení, a to od 11.9.2020 do 11.9.2023 bez omezení druhu prací (profesí).

*Podle ustanovení § 5 písm. g) zákona o zaměstnanosti je zastřeným zprostředkováním zaměstnání činnost právnické osoby nebo fyzické osoby, spočívající v pronájmu pracovní síly jiné právnické osobě nebo fyzické osobě, aniž by byly dodrženy podmínky pro zprostředkování zaměstnání podle ustanovení § 14 odst. 1 písm. b) zákona o zaměstnanosti, tzn., že zprostředkováním zaměstnání se rozumí zaměstnávání fyzických osob za účelem výkonu jejich práce pro uživatele, kterým se rozumí jiná právnická nebo fyzická osoba, která práci přiděluje a dohlíží na její provedení („uživatel“). Podle ustanovení § 14 odst. 3 písm. b) zákona o zaměstnanosti, zaměstnání zprostředkovávají za podmínek stanovených tímto zákonem právnické nebo fyzické osoby, pokud mají povolení k příslušné formě zprostředkování zaměstnání („agentury práce“).*

#### Kontrolní zjištění:

1. Kontrolou bylo zjištěno, že kontrolovaná osoba na kontrolovaném pracovišti umožňovala výkon zastřeného zprostředkování zaměstnání tím, že si od spol. ELITE-VOTUGASAM s.r.o., IČ: 08001936, na základě „Smlouvy o dílo“, uzavřené dne 1.1.2021 na dobu neurčitou a současně uzavřených podpůrných smluv podle zákona č. 89/2012 Sb., občanský zákoník, ve znění pozdějších předpisů, zastírajících skutečný stav věci, tj. „Smlouva o podnájem nemovitosti“ a „Smlouva o nájmu movité věci“, dlouhodobě pronajímala fyzické osoby jako pracovní sílu na pozici pomocný dělník ve výrobě (počítání výrobků, kontrola výrobků, balení apod.), přičemž předmětem výše uvedených smluv bylo, že: „Zhotovitel se tímto zavazuje vykonat pro objednatel dílo spočívající v dočištění, skládání dílců na palety a balení dílců a úklid v provozovně LAKUM-GALMA a.s., Pražská 1648, Humpolec, dle dalších pokynů objednatel. Zhotovitel provede dílo v této smlouvě uvedené za podmínek dle této smlouvy na svůj náklad a na své nebezpečí.“ V tomto případě se však nejednalo o dílo, nýbrž o práce vykonávané dle požadavku kontrolované osoby, ve výrobních prostorách kontrolované osoby, za dohledu kontrolované osoby a současně tyto činnosti vykonávali i kmenoví zaměstnanci kontrolované osoby. Kontrolovaná osoba tak dlouhodobě umožňovala dodavateli přidělovat jeho zaměstnance k pravidelnému, soustavnému a opakovanému provádění prací, jako dílčí části výrobního procesu kontrolované osoby, tj. k naplňování předmětu činnosti kontrolované osoby, a to podle jejich potřeb a požadavků. Spol. ELITE-VOTUGASAM s.r.o., IČ: 08001936, zde vystupovala pouze jako poskytovatel pracovní síly (dodavatel pracovníků), který si výsledky práce provedené těmito pracovníky nepřisvojoval, tzn., práce nebyly prováděny jeho jménem, na jeho náklady ani na jeho vlastní odpovědnost.

Z výše popsaného bylo zjištěno, že v období od 2.8.2021 do 31.10.2021 se jednalo minimálně o tyto zaměstnance spol. ELITE-VOTUGASAM s.r.o., IČ: 08001936: [redacted], nar. [redacted] státní příslušnost: Ukrajina; [redacted] nar. [redacted] státní příslušnost: Ukrajina, popř. [redacted] nar. [redacted], státní příslušnost: Ukrajina, kterým kontrolovaná osoba prostřednictvím výše uvedených smluv umožňovala výkon práce v areálu spol. LAKUM - GALMA a.s., Pražská 1648, 396 01 Humpolec, přičemž zaměstnanci kontrolované osoby ukládali těmto pracovníkům pracovní úkoly, organizovali, řídili a kontrolovali jejich práci, tzn. dávali jim k práci pokyny a současně kontrolovaná osoba vytvářela příznivé pracovní podmínky a zajišťovala bezpečnost a ochranu zdraví při práci na pracovišti, aniž by byly dodrženy podmínky pro zprostředkování zaměstnání podle ustanovení § 14 odst. 1 písm. b) zákona o zaměstnanosti a dle ustanovení § 307a zákoníku práce, čímž kontrolovaná osoba umožnila výkon zastřeného zprostředkování zaměstnání podle ustanovení:

- § 5 písm. g) zákona o zaměstnanosti

## Poučení:

Kontrolovaná osoba může ve smyslu ustanovení § 13 kontrolního řádu podat oblastnímu inspektorátu práce námitky proti kontrolnímu zjištění ve lhůtě 15 dnů ode dne doručení protokolu o kontrole. Námitky se podávají písemně, musí z nich být zřejmé, proti jakému kontrolnímu zjištění směřují a musí obsahovat odůvodnění nesouhlasu s tímto kontrolním zjištěním. V opačném případě budou námitky zamítnuty jako nedůvodné.

Jihlava, dne 1.3.2022

Za oblastní inspektorát práce:

**Ing. Petr Najbrt DiS.** Digitálně podepsal  
Ing. Petr Najbrt DiS.  
Datum: 2022.03.01  
07:53:40 +01'00'

Ing. Petr Najbrt, DiS.  
vedoucí kontrolní skupiny

**Ing. Milana Jirsová** Digitálně podepsal  
Ing. Milana Jirsová  
Datum: 2022.03.01  
06:53:23 +01'00'

Ing. Milana Jirsová  
inspektor

**Gabriela Staňková DiS.** Digitálně podepsal  
Gabriela Staňková DiS.  
Datum: 2022.03.01  
07:50:41 +01'00'

Gabriela Staňková, DiS.  
inspektor

**Bc. Dana Halmová** Digitálně podepsal  
Bc. Dana Halmová  
Datum: 2022.03.01  
07:01:07 +01'00'

Bc. Dana Halmová  
inspektor

Rozdělovník:  
1x kontrolovaná osoba  
1x oblastní inspektorát práce

č.j.: 33022/5.72/21-15  
sp.zn.: I5-2021-1439

### VYŘÍZENÍ NÁMITEK NADŘÍZENÝM

Ve věci námitek proti kontrolnímu zjištění u kontrolované osoby: **LAKUM - GALMA a.s., se sídlem Ostravská 384, 739 11 Frýdlant nad Ostravicí, IČ 28565860** (dále jen „kontrolovaná osoba“), učiněných dopisem ze dne 16.3.2022, č.j. 33022/5.72/21-14, podaných proti protokolu o kontrole č.j. 33022/5.72/21-13 ze dne 1.3.2022, vedoucí oddělení inspekce Oblastního inspektorátu práce pro Jihočeský kraj a Vysočinu se sídlem v Českých Budějovicích (dále jen „oblastní inspektorát práce“) rozhodl podle ustanovení § 14 odst. 1 zákona č. 255/2012 Sb., o kontrole (kontrolní řád), ve znění pozdějších předpisů, takto:

Námítky kontrolované osoby uvedené v dopise ze dne 16.3.2022 se zamítají.

#### Odůvodnění

Protokol o kontrole byl kontrolované osobě zaslán a doručen datovou zprávou dne 1.3.2022. Kontrolovaná osoba byla v poučení protokolu informována o lhůtě pro podání námitek podle ustanovení § 13 zákona č. 255/2012 Sb., o kontrole (kontrolní řád), ve znění pozdějších předpisů.

Námítky proti kontrolnímu zjištění uvedenému v protokolu o kontrole vč. plné moci ze dne 11.3.2022 byly doručeny právním zástupcem kontrolované osoby JUDr. [REDAKCE] dne 16.3.2022. Konstatuji, že námítky byly podány řádně a včas a jsou způsobilé k projednání.

Vzhledem k tomu, že příslušný inspektor oblastního inspektorátu práce ve lhůtě 7 dnů ode dne doručení námitek jim nevyhověl, v souladu s ustanovením § 14 odst. 1 kontrolního řádu vyřizuje tyto námítky nadřízená osoba, a to ve lhůtě 30 dnů od jejich doručení.

V protokolu o kontrole je uvedeno jedno kontrolní zjištění, proti kterému zplnomocněný zástupce kontrolované osoby podal námítky v čl. II. až IV. následujícího znění:

*Podle závěrů Inspektorátu uvedených v Protokole mělo být zjištěno, že „...kontrolovaná osoba na kontrolovaném pracovišti umožňovala výkon zastřenému zprostředkování zaměstnání tím, že si od spol. ELITE-VOTUGASAM s.r.o., IČ: 08001936, na základě „Smlouvy o dílo“, uzavřené dne 1.1.2021 na dobu neurčitou a současně uzavřených podpůrných smluv podle zákona č. 89/2012 Sb., občanský zákoník, ve znění pozdějších předpisů, zastírajících skutečný stav věci, tj. „Smlouva o podnájmu nemovitosti“ a „Smlouva o nájmu movité věci“, dlouhodobě pronajímala fyzické osoby jako pracovní sílu na pozici pomocný dělník ve výrobě (počítání výrobků, kontrola výrobků, balení apod.), přičemž předmětem výše uvedených smluv bylo, že: „Zhotovitel se tímto zavazuje vykonat pro objednatel dílo spočívající v dočištění, skládání dílců na palety a balení dílců a úklid v provozovně LAKUMGALMA a.s. ..., dle dalších pokynů objednatel. Zhotovitel provede dílo v této smlouvě uvedené za podmínek dle této smlouvy na svůj náklad a na své nebezpečí.“ V tomto případě se však nejednalo o dílo, nýbrž o práce vykonávané dle požadavku kontrolované osoby, ve výrobních prostorách kontrolované osoby, za dohledu kontrolované osoby a současně tyto činnosti vykonávali i kmenoví zaměstnanci kontrolované osoby. Kontrolovaná osoba tak dlouhodobě umožňovala dodavateli přidělovat jeho zaměstnance k pravidelnému, soustavnému a opakovanému provádění prací, jako dílčí části výrobního procesu kontrolované osoby, tj. k naplňování předmětu činnosti kontrolované osoby, a to podle jejich potřeb a požadavků. Spol. ELITE-VOTUGASAM s.r.o., ... zde vystupovala pouze jako poskytovatel pracovní síly (dodavatel pracovníků), který si výsledky práce provedené těmito pracovníky nepřisvojoval, tzn., práce nebyly prováděny jeho jménem, na jeho náklady ani na jeho vlastní odpovědnost. Z výše popsaného bylo zjištěno, že v období od 2.8.2021 do 31.10.2021 se jednalo minimálně o tyto zaměstnance spol. ELITE-VOTUGASAM s.r.o., ... : [REDAKCE] nar. [REDAKCE], ... [REDAKCE] nar. [REDAKCE] ... popř. [REDAKCE], ... , kterým kontrolovaná osoba prostřednictvím výše uvedených smluv umožňovala výkon práce v areálu spol. LAKUM GALMA a.s., ... přičemž zaměstnanci kontrolované osoby ukládali těmto pracovníkům pracovní úkoly, organizovali, řídili a kontrolovali jejich práci, tzn. dávali jim k práci pokyny a současně kontrolovaná osoba vytvářela příznivé pracovní podmínky a zajišťovala bezpečnost a ochranu zdraví při práci na pracovišti, aniž by byly dodrženy podmínky pro zprostředkování zaměstnání podle ustanovení § 14 odst. 1 písm. b) zákona o zaměstnanosti a dle ustanovení §*

307a zákoníku práce, čímž kontrolovaná osoba umožnila výkon zastřenému zprostředkování zaměstnání podle ustanovení: § 5 písm. g) zákona o zaměstnanosti“.

Kontrolovaná osoba je přesvědčena, že výše specifikované kontrolní zjištění Inspektorátu je nesprávné, v rozporu s reálným stavem věci a bez dalšího nevyplývá ani ze skutečností tvrzených Inspektorátem v Protokole.

V této souvislosti považuje kontrolovaná osoba za vhodné předně zdůraznit, že si plně uvědomuje, že objednání si provedení díla nebo poskytnutí služeb podnikatelem u druhého podnikatele, zejména pokud se jedná o činnosti, které bývají označovány zpravidla jako tzv. outsourcing, představuje z hlediska práva mnohdy dosti hraniční situace a případy. Do značné míry je to dáno poměrně širokou flexibilitou (zejména) smlouvy o dílo, jakožto smluvního typu, která umožňuje značně rozličné vymezení dodávaného plnění a rozložení vzájemných povinností objednatele na straně jedné a zhotovitele na straně druhé.

Kontrolovaná osoba proto již na počátku tohoto svého podání jasně deklaruje, že z její strany skutečně v žádném případě nešlo o jakékoli úmyslné nebo záměrné jednání, jehož cílem by mělo být Inspektorátem vytýkané porušení právních předpisů, tj. umožnění výkonu zastřenému zprostředkování zaměstnání, a kontrolovaná osoba je i nadále přesvědčena, že její spolupráce se společností ELITE-VOTUGASAM s.r.o., která je předmětem prověřování, jak po stránce formálně-právní, tak po stránce reálné představovala řádné provádění díla v rámci dvoustranného závazkového vztahu založeného smlouvou o dílo.

Z protokolu lze dovozovat, že Inspektorát dospěl ke svým zjištěním (závěrům) zejména na základě následujících úvah:

- a) nejednalo se o realizaci konkrétního díla, nýbrž o práce vykonávané dle požadavku kontrolované osoby,
- b) dílo (práce) bylo vykonáváno ve výrobních prostorách kontrolované osoby,
- c) dílo (práce) bylo vykonáváno za dohledu kontrolované osoby a současně tyto činnosti vykonávali i kmenoví zaměstnanci kontrolované osoby,
- d) jednalo se o dílčí části výrobního procesu kontrolované osoby, tj. naplňování předmětu činnosti kontrolované osoby,
- e) práce nebyly prováděny jeho jménem (zhotovitele), na jeho náklady ani na jeho vlastní odpovědnost,
- f) zaměstnanci kontrolované osoby ukládali těmto pracovníkům pracovní úkoly, organizovali, řídili a kontrolovali jejich práci, tzn. dávali jim k práci pokyny a současně kontrolovaná osoba vytvářela příznivé pracovní podmínky a zajišťovala bezpečnost a ochranu zdraví při práci na pracovišti.

Výše uvedené závěry však dle názoru kontrolované osoby neodpovídají reálnému stavu věci.

Pokud jde o tvrzení Inspektorátu pod bodem a), podle kterého se údajně nemělo jednat o realizaci konkrétního díla, nýbrž o práce vykonávané dle požadavku kontrolované osoby, je třeba především namítnout, že toto zjištění je v rozporu nejen se skutkovým stavem, ale i zákonnou úpravou občanského zákoníku.

Kontrolovaná osoba inspektorátu doložila, že mezi ní (jakožto objednavatelem) a společností ELITE-VOTUGASAM s.r.o. (jakožto zhotovitelem) byla dne 1. 1. 2021 uzavřena „Smlouva o dílo“ (dále také jen Smlouva o dílo), na jejímž základě se zhotovitel zavázal vykonávat pro kontrolovanou osobu dílo spočívající v „dočištění, skládání dílců na palety a balení dílců a úklid“, a to za sjednanou cenu díla blíže specifikovanou v uvedené smlouvě.

Podle ustanovení § 2587 zákona č. 89/2012 Sb., občanský zákoník (dále také jen OZ) se dílem rozumí zhotovení určité věci, nespadá-li pod kupní smlouvu, a dále údržba, oprava nebo úprava věci, nebo činnost s jiným výsledkem. Dílem se rozumí vždy zhotovení, údržba, oprava nebo úprava stavby nebo její části. O smlouvu o dílo půjde vždy, když převážná část plnění dodavatele spočívá ve výkonu činností (viz ustanovení § 2086 odst. 2 OZ).

Dílo je s ohledem na výše uvedené citované ustanovení, jakož i podle důvodové zprávy OZ pojato jako činnost (práce), přičemž činnost (práce) jako plnění smlouvy o dílo se od práce poskytované zaměstnancem na základě pracovní smlouvy liší zejména tím, že podle smlouvy o dílo vykonává zhotovitel činnosti samostatně, na vlastní riziko, nepodléhá ani soustavnému dozoru ani řízení objednatele apod.

Ve Smlouvě o dílo, uzavřené mezi kontrolovanou osobou a společností ELITE-VOTUGASAM s.r.o. je dle názoru kontrolované osoby dílo dostatečně jasně a srozumitelně sjednáno a konkretizováno. Taktéž je touto smlouvou jednoznačně sjednáno, že dílo bude realizováno na náklady a nebezpečí zhotovitele.



Jedná se o srozumitelně a určitě vymezené dílo ve smyslu občanského zákoníku, které také bylo prokazatelně reálně realizováno kontrolovanou osobou v souladu s uzavřenou Smlouvou o dílo. Předmět díla byl předáván na základě písemných protokolů, které byly podkladem pro fakturaci sjednané ceny díla, přičemž sjednaná cena díla byla založena na rozsahu skutečně realizovaného předmětu díla, a to bez ohledu na to, kolik pracovníků zhotovitele dílo fakticky realizovalo nebo kolik (pracovního) času s touto realizací díla strávili.

Pokud jde o tvrzení Inspektorátu pod bodem b), podle kterého práce byly údajně vykonávány ve výrobních prostorách kontrolované osoby, pak i toto zjištění je třeba označit za neodpovídající skutečnosti.

Společnost ELITE-VOTUGASAM s.r.o. sjednané dílo realizovala ve svých prostorách, či přesněji na svém místě provádění díla, což kontrolovaná osoba doložila mimo jiné smlouvou o podnájmu nemovitosti, uzavřenou mezi kontrolovanou osobou (jakožto nájemcem) a společností ELITE-VOTUGASAM s.r.o. (jakožto podnájemcem) dne 1. 1. 2021.

Na základě výše uvedené smlouvy o podnájmu tak zhotovitel prováděl dílo ve svém nebytovém prostoru (prostoru sloužícího podnikání). Je ostatně obvyklou praxí, a dokonce lze i předpokládat že praxí převažující, že podnikatelé vykonávají svojí podnikatelskou činnost a realizují dílo v prostorech (v nemovitostech), které nemají přímo ve svém vlastnictví, ale užívají tyto prostory „pouze“ na základě příslušného typu smlouvy, které jim umožňují časově omezené užívání věci cizí, jako je kupříkladu smlouva nájemní, podnájemní, pachtovní apod.

V této souvislosti lze ostatně odkázat i na ustanovení § 2599 OZ, které přepokládá, že zhotovitel bude na základě smlouvy o dílo provádět dílo i na jiném místě, než „svém“ když se zde hovoří o „jiném místě než u objednatele či na jeho pozemku nebo pozemku, který objednatel opatří“.

Pokud jde o tvrzení Inspektorátu pod bodem c), podle kterého dílo (práce) bylo prováděno za dohledu kontrolované osoby a současně tyto činnosti vykonávali i kmenoví zaměstnanci kontrolované osoby, i tento závěr považuje kontrolovaná osoba za nesprávný.

Nelze zaměňovat výkon práva objednatele realizovat kontrolu průběhu provádění díla (viz § 2593 OZ, podle kterého objednatel má právo kontrolovat provádění díla), resp. kontrolu předávané provedené části díla ze strany odpovědných pracovníků objednatele za dohled, ze kterého by bylo možné jakkoliv dovozovat umožnění výkonu „zastřehného zprostředkování zaměstnání“.

Pokud jde o tvrzení Inspektorátu pod bodem d), podle kterého se jednalo o dílčí části výrobního procesu kontrolované osoby, tj. naplňování předmětu činnosti kontrolované osoby, pak ani toto není nelze dle názoru kontrolované osoby vykládat jako důkaz údajného umožnění výkonu „zastřehného zprostředkování zaměstnání“.

Je zcela běžné a v souladu s právním řádem České republiky, aby určitá zakázka byla realizována a zastřešena hlavním dodavatelem, přičemž některá plnění nebo částí procesu zakázky jsou realizovány tzv. subdodavateli, nebo přesněji slovy nového občanského zákoníku poddodavateli zhotovitele či dokonce i sub-subdodavateli, resp. pod-poddodavateli. V mnoha případech dokonce jiné řešení ani není možné, protože hlavní dodavatel zkrátka nemá kapacitu, prostředky nebo znalosti na to, aby sám takovou zakázku realizoval pouze svými výrobními či jinými prostředky, případně je to jednoduše pro hlavního dodavatele ekonomicky výhodnější.

Pokud jde o tvrzení Inspektorátu pod bodem e), podle kterého práce nebyly prováděny jménem (zhotovitele), na jeho náklady ani na jeho vlastní odpovědnost, pak i toto zjištění je třeba označit za neodpovídající skutečnosti.

Především kontrolované osobě není zřejmé, jak a na základě čeho k výše uvedenému závěru (zjištění) Inspektorát dospěl. Ostatně i samotná Smlouva o dílo výslovně stanoví, že dílo bude zhotovitel realizovat na svůj náklad a na své nebezpečí a i z ostatního textu Smlouvy o dílo jednoznačně vyplývá, že sjednané dílo má zhotovitel provádět na svoji odpovědnost a za případné vady díla či škody způsobené při realizaci díla odpovídá zhotovitel v souladu s příslušnými právními předpisy. V neposlední řadě pak (mimo jiné) i smlouva o podnájmu nemovitosti a smlouva o nájmu movité věci, jakož i skutečnost, že zhotovitel dílo realizoval svými zaměstnanci, prokazatelně dokládají, že zhotovitel dílo realizoval na své náklady.

Pokud jde o tvrzení inspektorátu pod bodem f), podle kterého zaměstnanci kontrolované osoby ukládali pracovníkům (zhotovitele) pracovní úkoly, organizovali, řídili a kontrolovali jejich práci, tzn. dávali jim k práci pokyny a současně kontrolovaná osoba vytvářela příznivé pracovní podmínky a zajišťovala bezpečnost a ochranu zdraví při práci na pracovišti, pak i toto tvrzení je v rozporu se skutečností.

Jak již bylo uvedeno výše, nelze zaměřovat výkon práva objednatele realizovat kontrolu průběhu provádění díla, resp. kontrolu předávané provedené části díla ze strany odpovědných pracovníků kontrolované osoby za dohled, či „za ukládání pracovních úkolů, organizování, řízení a kontrolu práci“, ze kterého by bylo možné dovozovat umožnění výkonu „zastřené zprostředkování zaměstnání“.

Zejména v této souvislosti je pak nezbytné upozornit, že nesprávná zjištění Inspektorátu byly zřejmě v nemalé míře zapříčiněny tím, jak lze dovozovat z Protokolu, že Inspektorát své závěry opírá kupříkladu o ústní vyjádření paní [REDAKCE] ze dne 3.8.2021, která však i dle svého sdělení na daném pracovišti (místě výkonu díla) byla teprve ode dne 2.8.2021, tj. pouhý jeden den. Je evidentní, že z vyjádření zaměstnankyně zhotovitele, která má poznatky o realizaci předmětného díla v rozsahu jediného dne lze stěží činit jakékoliv věrohodné závěry.

Dále kontrolovaná osoba považuje za nezbytné namítnout, že osoby, na které se Inspektorát v Protokole odvolává (jako kupříkladu p. [REDAKCE], pí. [REDAKCE] a pí. [REDAKCE]) byly (alespoň dle informací kontrolované osoby) vyslechnuty bez přítomnosti tlumočnicka, přestože se jednalo o osoby ukrajinské národnosti. Lze se tedy oprávněně obávat, že jejich plné porozumění tomu, na co se zástupci Inspektorátu dotazují, jakož i jejich schopnost náležitým způsobem na takové dotazy se srozumitelně vyjádřit, byly významnou měrou omezeny a opět tak lze jen stěží činit jakékoliv věrohodné závěry z takto získaných informací.

Inspektorát mimo jiné v Protokole tvrdí, že kontrolovaná osoba měla vytvářet příznivé pracovní podmínky a zajišťovala bezpečnost a ochranu zdraví při práci na pracovišti. Opět není úplně zřejmé, z jakých skutečností k tomuto závěru Inspektorát došel.

Ze Smlouvy o dílo totiž jednoznačně plyne, že je to zhotovitel, tj. společnost ELITE-VOTUGASAM s.r.o., která je odpovědná za dodržování bezpečnosti a ochrany zdraví svých pracovníků a je povinna učinit veškerá bezpečnostní opatření k zamezení pracovních úrazů a zabezpečit vybavení svých pracovníků ochrannými pomůckami a proškolení BOZP.

V této souvislosti kontrolovaná osoba jen podotýká, že obecně nehraje a ani nemůže hrát až takovou roli, kdo zajišťuje vůči zaměstnancům bezpečnost a ochranu zdraví při práci. Zákoník práce totiž zaměstnavateli ukládá rozšířenou povinnost zajišťovat bezpečnost a ochranu zdraví při práci vůči všem osobám, které se s jeho vědomím zdržují na jeho pracovištích, bez ohledu na to, kdo je jejich zaměstnavatelem.

Kontrolovaná osoba již na počátku těchto námitek deklarovala, že si je vědoma poměrně tenké hranice mezi tím, kdy je možné smluvní vztah mezi dvěma podnikateli vyhodnotit jako provádění díla či jiného obdobného plnění na straně jedné a kdy se jedná o pouhý „pronájem pracovní síly“ na straně druhé.

To, že vztah mezi kontrolovanou osobou a společností ELITE-VOTUGASAM s.r.o. byl řádným obchodněprávním vztahem na základě smlouvy o dílo dokládá dle názoru kontrolované osoby i celá další řada skutečností, které ovšem Inspektorát nevezl v potaz, přestože i právní teorie je považuje za okolnosti, ze kterých lze dovozovat, že se nejedná o „zastřené zprostředkování zaměstnání“:

- Způsob stanovení ceny díla: Cena díla je ve Smlouvě o dílo stanovena (a takto byla i fakturována) v návaznosti na skutečný rozsah realizovaného díla bez ohledu na odpracovanou dobu pracovníků zhotovitele.
- Předání díla: Dílo bylo dle Smlouvy o dílo předáváno na základě písemného protokolu po jeho dokončení a po provedené kontrole jeho bezvadnosti. Tyto předávací protokoly pak byly nezbytným podkladem pro účely fakturace sjednané ceny díla.
- Vztah k dílu: Je to zhotovitel, kdo dle Smlouvy o dílo plně odpovídá za bezvadnost díla a jeho řádné provedení.
- Vztah k zaměstnancům zhotovitele: Ze Smlouvy o dílo vyplývá, že je zcela na úvaze a odpovědnosti zhotovitele, tj. společnosti ELITE-VOTUGASAM s.r.o., kým konkrétně a jakým počtem pracovníků bude sjednané dílo realizováno, případně zda dílo bude zhotovitel realizovat skrze svého pod-dodavatele. Zhotovitel byl pouze povinen mít dostatečnou personální kapacitu k realizaci díla.
- Prostředky provádění díla: Zhotovitel dílo prováděl vlastními prostředky, ať již tyto měl ve svém vlastnictví, nebo je užíval jako oprávněný uživatel na základě řádně uzavřené nájemní smlouvy (smlouva o nájmu movité věci).

S ohledem na výše uvedené skutečnosti kontrolovaná osoba namítá, že kontrolní zjištění Inspektorátu obsažená v Protokolu č.j. 33022/5.72/21-13 a závěry z nich vyvozené, jsou nesprávné a nepodložené.

### K námitkám uvádím:

S kontrolním spisem, ze kterého je zřejmý průběh kontroly i zjištěné skutečnosti, z nichž inspektoři vycházeli při formulaci kontrolních zjištění, jsem se seznámila. Kontrolní zjištění bylo učiněno na základě poznatků získaných při provedeném místním šetření na pracovišti, kontrolou všech předložených dokladů ke kontrole a z vyjádření všech dotčených osob. Inspektoři hodnotili podklady jak jednotlivě, tak ve vzájemných souvislostech a tak i konstatované porušení zákona č. 435/2004 Sb., o zaměstnanosti, ve znění pozdějších předpisů (dále jen „zákon o zaměstnanosti“), nevychází z každého podkladu jednotlivě, ale po posouzení vzájemné souvislosti těchto podkladů.

Smyslem kontrolní činnosti je dodržování obecně závazných pracovněprávních předpisů, k jejichž porušování nemusí nezbytně docházet pouze zcela zjevným jednáním, ale i tzv. zastřeným právním jednáním, kdy dochází k zakrývání faktického vztahu formálně legitimním způsobem, jako je tomu v tomto případě, kdy smlouvami podle zákona č. 89/2012 Sb., občanský zákoník, ve znění pozdějších předpisů (dále jen „občanský zákoník“), dochází k formálnímu zakrytí faktického agenturního zaměstnávání. Ustanovení § 14 a hlava IV. zákona o zaměstnanosti zakotvují zprostředkování zaměstnání jako činnost, která vzhledem ke své důležitosti, co do společenského významu a též ochrany fyzických osob, vylučuje jinou úpravu, než stanoví tento zákon. Agenturní zaměstnávání, tedy dočasné přidělení zaměstnance agenturou práce k výkonu práce k jinému zaměstnavateli (uživateli), je jednou z forem zprostředkování zaměstnávání a zároveň specifickou formou realizace pracovněprávních vztahů, jelikož zaměstnanec svou prací zajišťuje předmět podnikání zaměstnavatele v k tomu určených prostorách, kdy práci vykonává ve prospěch třetího subjektu (uživatele). Podle názoru kontrolního orgánu realizovala kontrolovaná osoba agenturní zaměstnávání v předmětné věci, i když na základě smluvních typů, jejichž názvy tomu neodpovídaly. Podle ustanovení § 555 odst. 1 občanského zákoníku, se právní jednání posuzuje podle svého obsahu. Plně se ztotožňuji s názorem inspektorů, že činnost kontrolované osoby při realizaci smluvního vztahu se spol. ELITE-VOTUGASAM s.r.o., IČ: 08001936 v areálu spol. LAKUM - GALMA a.s., Pražská 1648, 396 01 Humpolec, min. v období od 1.1.2021 do 31.10.2021 (období definováno podle uzavřených smluv, přičemž z předložených podkladů je zřejmé, kdy a jaký zaměstnanec byl přidělen na pracoviště k výkonu práce), měla charakter agenturního zaměstnávání, které navenek bylo zakryto uzavřením občanskoprávního vztahu, když v tomto případě se jednalo pouze o zastřený právní vztah, který měl zakrýt stav faktický, tj. agenturní zaměstnávání fyzických osob kontrolovanou osobou, který je pro posouzení věci rozhodný. Tato snaha formálně zakrýt faktický stav občanskoprávním vztahem svědčí o snaze obcházet zákon (obcházením zákona se dle ustálené judikatury rozumí stav, kdy, na rozdíl od úkonů zákona odporujících, právní úkony sice neodporují výslovnému zákazu zákona, avšak svými důsledky směřují k výsledku zákona odporujícímu). Nabídka smluvních typů občanskoprávních nebo pracovněprávních vztahů poskytuje účastníkům určitou míru smluvní volnosti, kterou však nelze zaměňovat za absolutní volnost při výběru smluvního vztahu. Pokud vykazuje činnost obchodního subjektu znaky agenturního zaměstnávání, nemůže se uplatnit smluvní volnost účastníků takového vztahu tím, že uzavřou jiný smluvní typ, než který povoluje zákon.

Kontrolní zjištění vycházelo jak z předložené smlouvy o dílo uzavřené s výše uvedeným subjektem, tak z vyjádření příslušných osob. Předmětná smlouva již svým obsahem odpovídá dodávce živé práce, jelikož předmětem „díla“ se rozumí že: „Zhotovitel se tímto zavazuje vykonat pro objednatel dle následujícího popisu: *dočištění, skládání dílců na palety, balení dílců a úklid v provozovně LAKUM-GALMA a.s., Pražská 1648, Humpolec, dle dalších pokynů objednatel.*“ Ačkoliv se má jednat o „dílo“, byla tato smlouva uzavřena na dobu neurčitou, což je charakteristické právě při dodávkách „živé práce“ a zároveň je zde popřena požadovaná určitost díla. Smluvní strany si předmět „díla“ vymezily zcela rámcově, obecně, s tím, že předmět bude konkretizován konkrétními pokyny kontrolované osoby, tzn., že nebylo prováděno samostatně, na riziko spol. ELITE-VOTUGASAM s.r.o. a podléhalo soustavnému doзору, řízení a kontrole kontrolované osoby prostřednictvím zástupců kontrolované osoby. Kontrolovaná osoba současně nesla náklady za realizaci „díla“. Výše uvedené podkládají i ustanovení předmětné smlouvy, kdy cena „díla“ je stanovena úkolem (v jednotkových cenách za m<sup>2</sup>, ks, paleta), popř. odpracovanými hodinami. Celková orientace smluvního vztahu je pak na výkon a ne na výsledek (dílo). Předmětem dalších smluv (o nájmu movité věci a podnájmu nemovitosti) byly současně prostory a pracovní prostředky nezbytné k provádění díla nacházející se ve výrobních prostorách kontrolované osoby, které kontrolovaná osoba pronajala spol. ELITE-VOTUGASAM s.r.o. Smlouvami tak obě strany deklarují, že spol. ELITE-VOTUGASAM s.r.o. jako zhotovitel nedisponuje potřebným vybavením k tomu, aby dostala svým smluvním závazkům, a je tak nucena si je pronajmout, paradoxně od toho, kdo „dílo“ od ní poptává. Výše uvedené dále podkládá i to, že spol. ELITE-VOTUGASAM s.r.o. vykonávala práci v pronajatých prostorách a s pronajatými pracovními prostředky pouze pro kontrolovanou osobu. V tomto případě nelze pominout ani to, že fakturace mezi smluvními stranami je pravidelná, měsíční, přičemž jejím podkladem je pouze skutečně odvedená práce fyzickými osobami (m<sup>2</sup>, ks, paleta). Současně měsíční nájemné za prostory a energie bylo fixně nastaveno. Z vyjádření povinných osob lze dále vyvodit naplnění definice agenturního zaměstnávání, když zaměstnanci kontrolované osoby práci přidělovali, organizovali, řídili a kontrolovali vč. kvality odvedené práce pracovníky spol. ELITE-VOTUGASAM s.r.o. Současně doklady předložené ke kontrole svědčí o tom, že kontrolovaná osoba zajišťovala pro pracovníky spol. ELITE-VOTUGASAM s.r.o., BOZP, popř. částečně vybavovala pracovníky spol. ELITE-VOTUGASAM s.r.o. OOPP, vytvářela příznivé pracovní podmínky, což jsou další znaky agenturního zaměstnávání. V této souvislosti je vhodné doplnit, že při místním šetření na pracovišti



byly na příslušný měsíc předloženy zástupci kontrolované osoby formuláře „Україна - відвідуваність“, které obsahují evidenci odpracované doby pracovníky spol. ELITE-VOTUGASAM s.r.o. stvrzenou zástupcem kontrolované osoby (tč. přítomný zástupce mistra), přičemž kontrolovaná osoba ani povinná osoba již tyto doklady na základě výzvy nepředložila. Za vhodné považují doplnit, že v době místního šetření se na kontrolovaném pracovišti nenacházel žádný zástupce ani vedoucí pracovník, popř. koordinátor apod. spol. ELITE-VOTUGASAM s.r.o., který by zajišťoval řídicí nebo kontrolní činnost pro své zaměstnance, popř. poskytoval součinnosti oblastnímu inspektorátu práce.

K Vaší námitce ohledně průběhu kontroly a dotazování se pracovníků uvádím, že oblastní inspektorát práce si v průběhu místního šetření na pracovišti opatřil vyjádření, která směřovala k objasnění charakteru výkonu práce zjištěných fyzických osob na pracovišti. Tato vyjádření byla učiněna zcela svobodně formou odpovědí na jednoznačně položené otázky v rodném jazyce cizinců, popř. českém jazyce, přičemž vybrané záznamy obsahují i poučení v rodném jazyce cizinců, aby bylo zřejmé, k čemu jsou tyto dotazy používány. To, že záznamy s fyzickými osobami zachycují jejich vyjádření, stvrdily všechny zjištěné osoby svými podpisy. V této souvislosti nelze pominout, že žádná z dotazovaných fyzických osob nenamítla způsob kladení otázek ani jejich nesrozumitelnost. Současně uvádím, že charakter kontrol zaměřených na dodržování pracovněprávních předpisů dle ustanovení § 126 odst. 2 zákona o zaměstnanosti má jistá specifika. Jedná se o kontroly, které mají prokázat, že něco neexistuje. Kontrolní závěry se tak v případě těchto kontrol nezbytně musejí opírat nikoliv o podklady listinné, ale zejména o vyjádření fyzických osob, zjištěných v rámci kontroly při činnosti na pracovišti. Listiny tak bývají pouze průvodním podkladem v rámci těchto kontrol. Tomu odpovídá i to, že tyto kontroly probíhají bez předchozího ohlášení, tedy obsahují v sobě jistý moment překvapení, v opačném případě by kontroly s tímto zaměřením nemohly splnit svůj účel. Z výše uvedeného charakteru kontrol vyplývá i zkušenost, že právě díky tomuto momentu překvapení se na počátku výpovědi fyzických osoby nejvíce blíží objektivní pravdě; pokud se již v této fázi objeví obrana, tak má charakter spíše vysvětlení, proč a za jakých okolností k porušování pracovněprávních předpisů došlo. Pokud se objeví dodatečná vysvětlení, bývají ve vzájemném rozporu, nebo alespoň neodpovídají provedeným zjištěním (listinám, vysvětlením dalších osob apod.). Tyto rozpory tak často svědčí právě o tom, že dodatečnými tvrzeními se kontrolovaná osoba snaží zakrýt faktický stav, nikoliv o tom, že by inspektoři zjišťovali stav nepřesně. Právě pro zamezení účelovým dodatečným vyjádřením a ovlivňování vyjádření dotčených fyzických osob je zvolen i postup inspektorů při kontrole, kdy při místním šetření jsou nejprve zjišťovány informace od fyzických osob vykonávajících práci, a až poté je dán prostor ke stanovisku zástupce kontrolované osoby. Často se v důsledku výše uvedeného objeví protichůdná tvrzení k téže skutečnosti. Úlohou inspektora je pak tyto rozpory odstranit a vyřešit, neboť bez toho by nemohl dospět ke konkrétnímu závěru. V případě protirečících si podkladů je pak nutno logicky jeden z podkladů označit za pravdivý a druhý za nepravdivý. Toto vyhodnocení je plně v kompetenci inspektora, své rozhodnutí však musí obhájit.

Vzhledem k výše uvedenému a k tomu, že kontrolovaná osoba neuvádí žádné nové skutečnosti ani nepředložila žádné nové doklady, které by svědčily v její prospěch, považují skutkový stav za dostatečně prokazaný. Kontrolní zjištění mají oporu v podkladech získaných při kontrole, a proto **námítku zamítám**.

Nedostatky zůstávají nezměněny.

**Proti tomuto vyřízení námitek nejsou opravné prostředky přípustné.**

**Podle § 18 písm. b) zákona č. 255/2012 Sb., o kontrole je kontrola ukončena dnem doručení vyřízení námitek kontrolované osobě.**

Jihlava, 28.3.2022

Za oblastní inspektorát práce:

Ing. Digitálně  
Gabriela podepsal Ing.  
Creweová Gabriela Creweová  
Datum: 2022.03.28  
15:25:28 +02'00'

Ing. Gabriela Creweová  
vedoucí oddělení inspekce