UOHSX0037ZUT

**ÚŘAD PRO OCHRANU HOSPODÁŘSKÉ SOUTĚŽE**

# ROZHODNUTÍ

Č. j.: ÚOHS-S365/2010/VZ-15479/2010/510/OKo V Brně dne: 2010-11-19

Úřad pro ochranu hospodářské soutěže, jako orgán příslušný podle § 112 zákona č. 137/2006 Sb., o veřejných zakázkách, ve znění pozdějších předpisů, ve správním řízení o přezkoumání úkonů zadavatele, zahájeném dne 21.9.2010 na návrh ze dne 20.9.2010, jehož účastníky jsou

- zadavatel – obec Štěpánov, IČ 00299511, Horní 444/7, 783 13 Štěpánov, zastoupená Mojmírem Lýskem, starostou,
- navrhovatel – společnost Hakov, spol. s r. o., IČ 48392855, se sídlem Radniční 28, 753 01 Hranice, za niž jedná Ing. Dušan Haluzík, jednatel,

ve věci přezkoumání úkonů zadavatele učiněných v podlimitní veřejné zakázce „Dostavba kanalizace a vodovodu v obci Štěpánov“ zadávané v otevřeném řízení, jehož oznámení bylo v informačním systému o veřejných zakázkách uveřejněno dne 6.9.2010 pod ev. č. VZ 60049244, rozhodl takto:

Návrh společnosti Hakov, spol. s r. o., IČ 48392855, se podle § 118 odst. 4 písm. d) zákona č. 137/2006 Sb., o veřejných zakázkách, ve znění pozdějších předpisů, **zamítá**, neboť nesměřuje proti postupu, který je zadavatel povinen dodržovat podle cit. zákona v zadávacím řízení.

## ODŮVODNĚNÍ

1. Obec Štěpánov, IČ 00299511, Horní 444/7, 783 13 Štěpánov, zastoupená Mojmírem Lýskem, starostou, (dále jen „zadavatel“), uveřejnila podle § 26 odst. 1 písm.a) zákona č. 137/2006 Sb., o veřejných zakázkách, ve znění pozdějších předpisů (dále jen „zákon“), dne 6.9.2010 v informačním systému veřejných zakázek veřejnou zakázku „Dostavba kanalizace a vodovodu v obci Štěpánov“ pod ev. č. 60049244. Jedná se podlimitní veřejnou zakázku

zadávanou v otevřeném řízení na stavební práce, projekt a provádění. Podle bodu II. 2.1. oznámení o zakázce činí předpokládaná hodnota zakázky 67 605 258,- Kč bez DPH.

2. Dne 7.9.2010 podal navrhovatel námitky proti úkonům zadavatele, ve kterých navrhovatel zadavateli vytýká diskriminační kvalifikační předpoklady v oznámení o zakázce. Porušení zákona spatřuje navrhovatel v tom, že zadavatel požaduje doložit, že dodavatel bude mít k dispozici obalovnu asfaltových směsí - minimální výkon 60t/hod. a rozvozní vzdálenost musí vyhovovat TKP MD, což podle názoru navrhovatele je kvalifikační předpoklad, který nemá vazbu na předmět a rozsah zadávané veřejné zakázky a znemožňuje tak účast některých dodavatelů a je prokazatelně skrytou formou diskriminace. Zadavatel zaslal navrhovateli rozhodnutí dne 14.9.2010 o nevyhovění námitce, ve kterém uvádí, že kritéria byla stanovena tak, aby naopak plně vyhovovala předmětné zakázce nejen při výběrovém řízení, ale i při vlastní realizaci díla a zadavatel nespatřuje v požadavku navrhovatele o změnu kvalifikačních kritérií a opravy v oznámení o zakázce jakékoliv opodstatnění, neboť nedošlo k porušení § 6 zákona. Toto rozhodnutí navrhovatel obdržel dne 16.9.2010.

3. Vzhledem k tomu, že navrhovatel nepovažoval vyřízení námitek za učiněné v souladu se zákonem, podal návrh na zahájení správního řízení. Úřad pro ochranu hospodářské soutěže (dále jen „Úřad“) tento návrh obdržel dne 21.9.2010 a tímto dnem bylo zahájeno správní řízení o přezkoumání úkonů zadavatele. Zadavatel obdržel návrh dne 21.9.2010.

4. V návrhu navrhovatel napadá vymezení minimální úrovně technických kvalifikačních předpokladů, kde zadavatel požadoval po uchazečích, aby měli k dispozici obalovnu asfaltových směsí s minimálním výkonem 60t/hod. a rozvozní vzdálenost vyhovující TKP MD, což podle navrhovatele není předpoklad odpovídající druhu, rozsahu a složitosti předmětu plnění veřejné zakázky. Dále navrhovatel uvádí, že: „ze zadavatelem definovaného předmětu veřejné zakázky nevyplývá, že by předmětem zakázky měla být oprava komunikací. Opravy komunikací lze bez znalosti konkrétního technického řešení a obsahu výkazu výměr pro dostavbu kanalizace a vodovodu předpokládat. Rozsah takto projektovaných a oceňovaných činností je však s ohledem na hlavní předmět veřejné zakázky zanedbatelný a negativní zkušenosti z plnění jiných zhotovitelů měl zadavatel shrnout do jiných parametrů veřejné zakázky“.

5. Zadavatel se k návrhu vyjádřil ve svém stanovisku ze dne 24.9.2010, ve kterém uvedl, že požadavek na obalovnu asfaltových směsí s výkonem 60t/hod. vycházel ze zkušeností, které měl s minulou stavbou Tlakové kanalizace a ČOV Štěpánov, při opravě komunikací a jejich kvalitou po dokončení výkopových prací. Podle zadavatele je zřejmé, že dojde k opravám komunikací dotčených stavbou při výstavbě kanalizace a vodovodu, jelikož se jedná o liniovou stavbu. Dále zadavatel uvádí, že si před stanovením výše uvedeného požadavku na obalovny provedl vlastní průzkum regionu a zjistil, že se zde nachází dostatečné množství firem a provozoven, které splňují požadované normy podle TPK MD a výkonu 60t/hod. Zadavatel nevidí jakoukoliv diskriminaci a nespatřuje v požadavku stěžovatele o změnu kvalifikačních kritérií a opravy v Oznámení o zakázce v IS VZ US jakékoliv opodstatnění.

6. Účastníky správního řízení podle § 116 zákona jsou:

- zadavatel – obec Štěpánov, IČ 00299511, Horní 444/7, 783 13 Štěpánov, zastoupená Mojmírem Lýskem, starostou,
- navrhovatel – společnost Hakov, spol. s r. o., IČ 48392855, se sídlem Radniční 28, 753 01 Hranice, za niž jedná Ing. Dušan Haluzík, jednatel,

7. Zahájení správního řízení oznámil Úřad jeho účastníkům dopisem ze dne 12.10.2010, č.j. ÚOHS-S365/2010/VZ-14285/2010/510/OKo. Zároveň Úřad usnesením č.j. ÚOHS-S365/2010/VZ-14317/2010/510/OKo ze dne 12.10.2010 stanovil účastníkům řízení lhůty, ve kterých byli oprávněni navrhovat důkazy, vyjádřit se v řízení, vyjádřit se k podkladům rozhodnutí. Zadavatele Úřad cit. usnesením vyzval k doplnění a doložení dokumentů osvědčujících, zda je obec Štěpánov zadavatelem vykonávajícím některou z relevantních činností podle § 4 odst. 1 písm. d) a e) zákona, resp. potvrzujících, zda je zadavatel vlastníkem stávajících vodovodních řadů sloužících veřejné potřebě v souvislosti s výrobou nebo dodávkou pitné vody, splaškových kanalizací a stávajících ČOV.

8. Zadavatel na základě cit. usnesení Úřadu doložil dne 15.10.2010 následující doklady:
   - kartu majetku zadavatele, inventární číslo 5044, podle které je majitelem tlakové kanalizace v obci Štěpánov zadavatel,
   - smlouvu č. 40640411 o poskytnutí podpory z Evropského fondu pro regionální rozvoj a ze Státního fondu životního prostředí ze dne 8.12.2005. Účelem smlouvy je podpora v rámci Operačního programu infrastruktura, opatření 3.2 - zlepšování infrastruktury ve vodním hospodářství. Účelem poskytované podpory je realizace projektu "Štěpánov -Tlaková kanalizace, ČOV a vodovod".
   - kolaudační rozhodnutí Magistrátu města Olomouce, odboru životního prostředí, oddělení vodního hospodářství č.j. SmOI/ŽP/55/25460/2007/Gi "ČOV Štěpánov" ze dne 15.11.2007, kterým se povoluje obci Štěpánov trvalé užívání,
   - kolaudační rozhodnutí Magistrátu města Olomouce, odboru životního prostředí, oddělení vodního hospodářství č.j. SmOI/ŽP/55/11756/2007/Ha "Tlaková kanalizace Štěpánov - 1. etapa - Březce" ze dne 23.7.2007, kterým se povoluje Obci Štěpánov užívání stavby,
   - kolaudační rozhodnutí Magistrátu města Olomouce, odboru životního prostředí, oddělení vodního hospodářství č.j. SmOI/ŽP/55/12964/2007/Ha "Tlaková kanalizace Štěpánov - 2. etapa" ze dne 23.7.2007, kterým se povoluje obci Štěpánov užívání stavby,
   - Kolaudační rozhodnutí Magistrátu města Olomouce, odboru životního prostředí, oddělení vodního hospodářství č.j. SmOI/ŽP/55/12963/2007/Ha "Tlaková kanalizace Štěpánov - 3. etapa" ze dne 22.8.2007, kterým se povoluje obci Štěpánov užívání stavby,
   - kolaudační rozhodnutí Magistrátu města Olomouce, odboru životního prostředí, oddělení vodního hospodářství č.j. SmOI/ŽP/55/12962/2007/Ha "Tlaková kanalizace Štěpánov - 4. etapa"-ze dne 22.8.2007, kterým se povoluje obci Štěpánov užívání stavby,

- kolaudační rozhodnutí Magistrátu města Olomouce, odboru životního prostředí, oddělení vodního hospodářství č.j. SmOI/ŽP/55/12961/2007/Ha "Tlaková kanalizace Štěpánov - 5a. etapa" ze dne 22.8.2007, kterým se povoluje obci Štěpánov užívání stavby,
- kolaudační rozhodnutí Magistrátu města Olomouce, odboru životního prostředí, oddělení vodního hospodářství č.j. SmOI/ŽP/55/12960/2007/Ha "Tlaková kanalizace Štěpánov - 5. etapa" ze dne 4.9.2007 kterým se povoluje obci Štěpánov užívání stavby,
- kolaudační rozhodnutí Magistrátu města Olomouce, odboru životního prostředí, oddělení vodního hospodářství č.j. SmOI/ŽP/55/12959/2007/Ha "Tlaková kanalizace Štěpánov - 8. etapa" ze dne 4.9.2007, kterým se povoluje obci Štěpánov užívání stavby.

9. Vzhledem k tomu, že z dokladů, které zadavatel předložil nebylo zcela zřejmé, zda se zadavatel nachází v pozici tzv. sektorového zadavatele, resp. zda je vlastníkem stávajících vodovodních řadů, požádal Úřad zadavatele usnesením č.j. .: ÚOHS-S365/2010/VZ-16589/2010/510/OKo ze dne 4.11.2010 o doložení dokumentů, osvědčujících, zda je zadavatelem ve smyslu ustanovení § 4 odst. 1 písm. d) a e) zákona, v odvětví vodárenství.

10. Zadavatel na základě citovaného usnesení doložil ověřené kopie následujících listin:
    - Karta majetku zadavatele, inventární číslo 5043, podle které je zadavatel majitelem vodovodu v obci Štěpánov,
    - kolaudační rozhodnutí Magistrátu města Olomouce, odboru životního prostředí, oddělení vodního hospodářství č.j. SmOI/ŽP/55/1696/2008/Gi "Vodovod Štěpánov a Liboš - Etapa III. Štěpánov Sever a Za Tratí" ze dne 2.6.2008, kterým se povoluje obci Štěpánov užívání stavby,
    - kolaudační rozhodnutí Magistrátu města Olomouce, odboru životního prostředí, oddělení vodního hospodářství č.j. SmOI/ŽP/55/20319/2006/Gi "Vodovod Štěpánov a Liboš - Etapa III. Štěpánov Sever a Za Tratí a V. Benátky" - část "Vodovodu 3. etapa Štěpánov Sever a Za drahou - dílčí kolaudace" ze dne 25.5.2007, kterým se povoluje obci Štěpánov užívání stavby.

11. Úřad přezkoumal na základě § 112 zákona případ ve všech vzájemných souvislostech. Po zhodnocení všech podkladů a na základě vlastních zjištění rozhodl o zamítnutí návrhu společnosti Hakov, s.r.o., neboť nesměřuje proti postupu, který je zadavatel povinen dodržovat podle zákona v zadávacím řízení.

12. Podle § 2 odst. 7 zákona, vykonává-li veřejný zadavatel jednu či více relevantních činností podle § 4 zákona, platí pro něj ustanovení zákona vztahující se na sektorového zadavatele za předpokladu, že veřejná zakázka má být zadávána v souvislosti s výkonem relevantní činnosti veřejného zadavatele.

13. Podle § 4 odst. 1 písm. d) zákona se relevantní činností pro účely zákona rozumí v odvětví vodárenství

1. poskytování vodovodu, sloužícího veřejné potřebě, pro účely provozování takového vodovodu podle zvláštního právního předpisu v souvislosti s výrobou nebo dodávkou pitné vody,
2. provozování vodovodu sloužícího veřejné potřebě podle zvláštního právního předpisu v souvislosti s výrobou nebo dodávkou pitné vody, nebo
3. dodávka pitné vody do vodovodu podle bodů 1 a 2

14. Podle § 4 odst. 1 písm. e) bodu 2 zákona se relevantní činností rozumí rovněž činnost osob vykonávajících relevantní činnost podle § 4 odst. 1 písm. d) zákona, pokud tato činnost souvisí s odváděním odpadních vod kanalizací sloužící veřejné potřebě nebo s čištěním odpadních vod.

15. Podle § 19 odst. 1 zákona sektorový zadavatel postupuje podle zákona pouze v případě nadlimitních veřejných zakázek zadávávaných v souvislosti s výkonem relevantní činnosti.

16. Podle § 12 odst. 1 zákona se nadlimitní veřejnou zakázkou rozumí veřejná zakázka, jejíž předpokládaná hodnota podle § 13 zákona bez DPH dosáhne nejméně finančního limitu stanoveného prováděcím právním předpisem pro jednotlivé kategorie zadavatelů a druhy veřejných zakázek, případně kategorie dodávek nebo služeb. Podle odst. 2 téhož ustanovení zákona se podlimitní veřejnou zakázkou rozumí veřejná zakázka, jejíž předpokládaná hodnota činí v případě veřejné zakázky na služby nejméně 2 mil. Kč bez DPH nebo v případě veřejné zakázky na stavební práce nejméně 6 mil. Bez DPH a nedosáhne finančního limitu podle odst. 1 zákona.

17. Podle § 2 odst. 3 nařízení vlády č. 77/2008 Sb., o stanovení finančních limitů pro účely zákona o veřejných zakázkách, o vymezení zboží pořizovaného Českou republikou – Ministerstvem obrany, pro které platí zvláštní finanční limit, a o přepočtech částek stanovených v zákoně o veřejných zakázkách v eurech na českou měnu (kterým vláda nařizuje podle § 159 odst. 1 zákona k provedení § 12 odst. 1 a § 154 zákona) dále jen „nařízení vlády o stanovení finančních limitů“, finanční limit podle § 12 odst. 1 zákona v případě veřejných zakázek na stavební práce činí 125 451 000,- Kč bez DPH.

18. Podle § 118 odst. 4 písm. d) zákona, Úřad návrh zamítne, pokud návrh nesměřuje proti postupu, který je zadavatel povinen dodržovat podle tohoto zákona v zadávacím řízení nebo v soutěži o návrh.

19. Zadavatel v informačním systému o veřejných zakázkách označil zakázku jako podlimitní a uvedl, že předpokládaná hodnota veřejné zakázky zadané v otevřeném řízení na stavební práce je 67 605 258,- Kč bez DPH.

20. Předmětem plnění šetřené veřejné zakázky je podle části 1.1. zadávací dokumentace dodávka stavby včetně následného geodetického zaměření, vypracování projektové dokumentace skutečného provedení díla a provozních řádů pro kanalizaci a vodovod a vypracování kanalizačního řádu. Předmětem zakázky je i propagace projektu, která spočívá

v dodání a umístění velkoplošného panelu a pamětní desky dle Závazných pokynů pro žadatele a příjemce podpory v OPŽP a grafického manuálu publicity pro OPŽP.

21. Z dokladů předložených zadavatelem v rámci správního řízení je zřejmé, že zadavatel vykonává relevantní činnost uvedenou v ust. § 4 odst. 1 písm. d) zákona v odvětví vodárenství tím, že jako vlastník poskytuje vodovod, sloužící veřejné potřebě, což dokládá zadavatel kartou majetku, inventární číslo 5043, a kolaudačními rozhodnutími. Současně zadavatel vykonává relevantní činnost podle § 4 odst. 1 písm. e) bodu 2 zákona tím, že poskytuje kanalizaci, která souvisí s odváděním odpadních vod sloužící veřejné potřebě nebo s čištěním odpadních vod, což zadavatel dokládá kartou majetku, inventární číslo 5044, a kolaudačními rozhodnutími.

22. Na základě výše uvedených skutečností je zřejmé, že obec Štěpánov zadává předmětnou veřejnou zakázku v souvislosti s výkonem relevantní činnosti, při které je vázána podle § 2 odst. 7 zákona pouze postupy platnými pro sektorové zadavatele, kteří podle § 19 odst. 1 zákona postupují podle zákona o veřejných zakázkách pouze při zadávání nadlimitních veřejných zakázek. Vzhledem k tomu, že se jedná o podlimitní veřejnou zakázku, nevznikla zadavateli povinnost postupovat podle zákona.

23. Jelikož předpokládaná hodnota šetřené zakázky nedosáhla finančního limitu stanoveného pro nadlimitní veřejné zakázky a zadavatel současně naplnil definici sektorového zadavatele, který není povinen postupovat podle zákona v případě podlimitních veřejných zakázek. Úřad rozhodl o zamítnutí návrhu podle § 118 odst. 4 písm. d) zákona, jak je uvedeno ve výroku tohoto rozhodnutí.

24. Pro úplnost Úřad uvádí, že podle čl. II odst. 1 zákona č. 179/2010 Sb., který mění zákon č. 137/2006 Sb., o veřejných zakázkách, ve znění pozdějších předpisů, a některé další zákony, se zadávání veřejných zakázek, soutěže o návrh a řízení o přezkoumání úkonů zadavatele Úřadem zahájené přede dnem nabytí účinnosti tohoto zákona dokončí podle dosavadních právních předpisů. Dále Úřad uvádí, že podle čl. II odst. 2 cit. zákona č. 179/2010 Sb., v řízení o přezkoumání úkonů zadavatele, která byla zahájena po dni nabytí účinnosti tohoto zákona, a která na zadávání veřejných zakázek nebo soutěž o návrh podle bodu 1 navazují, se postupuje podle dosavadních právních předpisů.

## POUČENÍ

Proti tomuto rozhodnutí lze do 15 dní ode dne jeho doručení podat rozklad k předsedovi Úřadu pro ochranu hospodářské soutěže, a to prostřednictvím Úřadu pro ochranu hospodářské soutěže – sekce veřejných zakázek, tř. Kpt. Jaroše 7, Brno. Včas podaný rozklad má odkladný účinek. Rozklad se podává s potřebným počtem stejnopisů tak, aby jeden stejnopis zůstal správnímu orgánu a aby každému účastníku řízení mohl Úřad zaslat jeden stejnopis.

Mgr. Kamil Rudolecký
místopředseda

**Obdrží:**
Obec Štěpánov, IČ 00299511, Horní 444/7, 783 13 Štěpánov
Hakov, spol. s r. o., Radniční 28, 753 01 Hranice

**Vypraveno dne:**
viz otisk razítka na poštovní obálce nebo časový údaj na obálce datové zprávy