Toto rozhodnutí nabylo právní moci dne 11.11.2008

Č. j. S241/2008/VZ-19253/2008/540/PV V Brně dne 13. října 2008

Úřad pro ochranu hospodářské soutěže příslušný podle § 112 zákona č. 137/2006 Sb., o veřejných zakázkách, ve znění pozdějších předpisů, ve správním řízení zahájeném dne 25.8.2008 na návrh ze dne 21.8.2008, jehož účastníky jsou

- zadavatel – obec Radslavice, IČ 00301884, se sídlem Radslavice 103, 751 11 Radslavice, ve správním řízení zastoupená na základě plné moci udělené dne 27.3.2008 společností JUSTITIA, s.r.o., IČ 25392875, se sídlem 28. října 1142/168, 709 00 Ostrava, za niž jedná Mgr. Vlastimil Křesálek, jednatel,

- navrhovatel – EKO Agrostav a.s., IČ 47672200, se sídlem Tovačovská 300, 750 02 Přerov, za něhož jedná Ing. Antonín Stojan, předseda představenstva,

ve věci přezkoumání úkonů zadavatele ve veřejné zakázce „Likvidace odpadních vod Radslavice – ČOV a kanalizace“ zadávané formou otevřeného řízení, jehož oznámení bylo v informačním systému o veřejných zakázkách uveřejněno dne 30.6.2008 pod ev. č. 60018548,

rozhodl podle § 114 odst. 3 zákona č. 137/2006 Sb., o veřejných zakázkách, ve znění zákona pozdějších předpisů, takto:

Správní řízení **se zastavuje,** neboť Úřad není věcně příslušný k rozhodnutí o návrhu.

Odůvodnění

Zadavatel – obec Radslavice, IČ 00301884, se sídlem Radslavice 103, 751 11 Radslavice, ve správním řízení zastoupená na základě plné moci udělené dne 27.3.2008 společností JUSTITIA, s.r.o., IČ 25392875, se sídlem 28. října 1142/168, 709 00 Ostrava, za niž jedná Mgr. Vlastimil Křesálek, jednatel (dále jen „zadavatel“), uveřejnil podle zákona č. 137/2006 Sb., o veřejných zakázkách, ve znění pozdějších předpisů (dále jen „zákon“), v informačním systému o veřejných zakázkách dne 30.6.2008 pod evidenčním číslem 60018548 oznámení otevřeného zadávacího řízení za účelem zadání veřejné zakázky „Likvidace odpadních vod Radslavice – ČOV a kanalizace“ (dále jen „veřejná zakázka“).

Z protokolu o otevírání obálek s nabídkami ze dne 7.7.2008 vyplývá, že zadavatel ve stanovené lhůtě obdržel celkem šest nabídek. V rámci posouzení a hodnocení nabídek bylo

z titulu nesplnění kvalifikace vyřazeno celkem pět nabídek a kvalifikaci tedy splnil dle požadavků zadavatele pouze jediný uchazeč. Po tomto jednání komise přerušila jeho průběh a další jednání bylo svoláno na 15.7.2008.

Jak vyplývá ze zprávy o posouzení a hodnocení nabídek ze dne 15.7.2008 komise při tomto jednání vyřadila z procesu zadávání i poslední nabídku, jelikož uchazeč nesplnil požadavky zadavatele stanovené na smlouvu o půjčce a to tím, že předložil jiný text smlouvy.

Na základě doporučení hodnotící komise rozhodl zadavatel dne 15.7.2008 o vyloučení všech šesti uchazečů z předmětného zadávacího řízení a současně rozhodl o zrušení předmětné veřejné zakázky.

Rozhodnutí o zrušení zadávacího řízení zveřejnil zadavatel dne 22.7.2008 v informačním systému o veřejných zakázkách. Skutečnosti týkající se vyloučení uchazečů a rozhodnutí o zrušení předmětné zakázky zaslal zadavatel uchazečům elektronicky dne 23.7.2008.

Dne 5.8.2008 obdržel zadavatel námitky proti rozhodnutí o vyloučení od uchazeče EKO Agrostav a.s., IČ 47672200, se sídlem Tovačovská 300, 750 02 Přerov, za něhož jedná Ing. Antonín Stojan, předseda představenstva (dále jen „navrhovatel“). Po přezkoumání jejich oprávněnosti zadavatel námitkám nevyhověl, což navrhovateli oznámil dopisem ze dne 15.8.2008.

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“) obdržel tento návrh dne 25.8.2008 a tímto dnem bylo zahájeno správní řízení o přezkoumání úkonů zadavatele.

V návrhu navrhovatel napadá postup zadavatele při rozhodnutí o jeho vyloučení, rozhodnutí zadavatele zrušit zadávací řízení a současně podává návrh na vydání předběžného opatření. Navrhovatel v rámci své argumentace uvádí, že zadavatel nevymezil jasně a srozumitelně předmět veřejné zakázky tím, že do oznámení o zakázce uvedl, že se jedná o veřejnou zakázku na stavební práce, ale v zadávací dokumentaci neoprávněně rozšířil její předmět o další činnosti, a tím pozměnil i požadavek na kvalifikaci uchazečů. Navrhovatel dále uvádí, že tato dodatečná konstrukce zapříčinila jeho domnělé nesplnění kvalifikace a následné zrušení zadávacího řízení pak již bylo podle názoru navrhovatele účelovým krokem zadavatele při zřejmě neoprávněném vyloučení všech uchazečů ze zadávacího řízení.

Účastníky správního řízení podle § 116 zákona jsou zadavatel a navrhovatel.

Zahájení správního řízení oznámil Úřad jeho účastníkům dopisem č. j. S241/2008/VZ-18034/2008/540/PV ze dne 9.9.2008.

Současně Úřad usnesením č. j. S241/2007/VZ-18035/2008/540/PV ze dne 9. září 2008 stanovil zadavateli lhůtu, ve které byl oprávněn navrhovat důkazy a vyjádřit se v řízení, resp. k podkladům pro rozhodnutí a lhůtu k provedení úkonu – doručení podkladů prokazujících výkon relevantní činnosti podle ust. § 4 odst. 1 písm. e) bodu 2. zákona č. 137/2006 Sb., o veřejných zakázkách, ve znění pozdějších předpisů, tzn. zda v souvislosti s odváděním odpadních vod kanalizací sloužící veřejné potřebě nebo s čištěním odpadních vod zároveň

poskytuje nebo provozuje vodovod sloužící veřejné potřebě v souvislosti s výrobou nebo dodávkou pitné vody.

Úřad obdržel vyjádření zadavatele dne 22.9.2008, jehož součástí byly doklady požadované v rámci usnesení. K otázce postavení zadavatele jako zadavatele sektorového ve smyslu ust. § 2 odst. 7 zákona zadavatel uvedl, že zadavatel je vlastníkem i provozovatelem veřejného vodovodu a kanalizace (vč. ČOV) a že projekt „Likvidace odpadních vod Radslavice – ČOV a kanalizace“ doplňuje stávající kanalizační síť o novou kanalizaci a ČOV, jejichž vlastníkem a provozovatelem bude taktéž zadavatel.

Uvedené skutečnosti zadavatel doložil Úřadu dne 22.9.2008 těmito dokumenty:

1. Rozhodnutí Krajského úřadu Olomouckého kraje č.j. KUOK 88461/2007 ze dne 23.8.2007, na jehož základě je zadavateli povoleno provozovat vodovod a kanalizace v obci Radslavice, včetně ČOV, ve vlastnictví obce Radslavice.

2. Potvrzení Státního zemědělského intervenčního fondu o zaregistrování Žádosti o dotaci z Programu rozvoje venkova ze dne 6.11.2007 pod reg. č. 07/002/3211b/671/000134 na projekt „Likvidace odpadních vod Radslavice – ČOV a kanalizace“, v níž je v bodu 3.4 Výsledky projektu uvedeno, že po ukončení projektu bude stavba předána obci do užívání, vybudovanou ČOV a kanalizaci budou přímým způsobem využívat místní obyvatelé Radslavice a provozovatelem bude obec Radslavice, případně specializovaná vodohospodářská firma.

Úřad přezkoumal na základě § 113 a následujících ustanovení zákona případ ve všech souvislostech a po zhodnocení všech podkladů a vyjádření, předložených účastníky řízení a na základě vlastního zjištění rozhodl o zastavení řízení, neboť Úřad není věcně příslušný k rozhodnutí o obdrženém návrhu, k čemuž uvádí následující.

Podle § 2 odst. 7 zákona vykonává-li veřejný zadavatel jednu či více relevantních činností podle § 4, 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.

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.

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

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

Zadavatel doložením rozhodnutí Krajského úřadu Olomouckého kraje č.j. KUOK 88461/2007 ze dne 23.8.2007 potvrdil, že vykonává relevantní činnost uvedenou v ust. § 4 odst. 1 písm. d) zákona, tzn. že provozuje vodovod sloužící veřejné potřebě v souvislosti s výrobou nebo dodávkou pitné vody.

Současně zadavatel dokumentací o registraci Žádosti o dotaci z Programu rozvoje venkova reg. č. 07/002/3211b/671/000134 doložil, že jej lze považovat za zadavatele, který bude vykonávat v souvislosti s předmětnou zakázkou činnost definovanou ust. § 4 odst. 1 písm. e) bodu 2. zákona, neboť již v průběhu realizace projektu výstavby ČOV a kanalizace zadavatel předpokládá, že tento vodohospodářský objekt bude provozovat nebo poskytovat a že souvisí s odváděním odpadních vod kanalizací sloužící veřejné potřebě a s čištěním odpadních vod.

Z dokladů předložených zadavatelem v rámci správního řízení je zřejmé, že zadavatel jednak provozuje pevné sítě k zásobování veřejnosti v souvislosti s přepravou pitné vody a současně již v průběhu realizace projektu zadavatel předpokládá, že ČOV a kanalizaci bude poskytovat nebo provozovat.

Podle nařízení vlády České republiky 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, činí finanční limit podle § 12 odst. 1 zákona v případě veřejných zakázek na stavební práce 146 447 000 Kč.

V šetřeném případě je v oznámení o zakázce uvedena předpokládaná cena veřejné zakázky 32 mil. Kč a této hodnotě odpovídaly i podané nabídky.

Na základě výše uvedených skutečností je zřejmé, že obec Radslavice zadává zakázku v souvislosti s výkonem relevantní činnosti, při které je vázána dle § 2 odst. 7 zákona pouze postupy platnými pro sektorové zadavatele, kteří dle § 19 odst. 1 postupují podle zákona o veřejných zakázkách pouze při zadávání nadlimitních veřejných zakázek.

Podle ust. § 114 odst. 3 zákona jestliže návrh nemá předepsané náležitosti podle odstavce 2 a navrhovatel jej ve lhůtě stanovené Úřadem nedoplní nebo nebyl doručen Úřadu a zadavateli ve lhůtách podle § 113 odst. 2 nebo 3 nebo nebyl podán oprávněnou osobou nebo není-li Úřad věcně příslušný k rozhodnutí o návrhu, Úřad zahájené řízení zastaví; pokud má důvodné podezření, že došlo k porušení tohoto zákona, zahájí správní řízení z moci úřední.

Jelikož předpokládaná hodnota šetřené zakázky nedosáhla finančního limitu stanoveného pro nadlimitní veřejné zakázky a zadavatel zároveň naplnil definici sektorového zadavatele, který není povinen postupovat dle zákona v případě podlimitních veřejných zakázek, není Úřad věcně příslušný k rozhodnutí o přijatém návrhu, a proto dle ustanovení § 114 odst. 3 zákona rozhodl o zastavení správního řízení tak, jak je uvedeno ve výroku tohoto rozhodnutí.

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. Pavel Herman
ředitel sekce veřejných zakázek

Obdrží:

JUSTITIA, s.r.o., 28. října 1142/168, 709 00 Ostrava

EKO Agrostav a.s., Tovačovská 300, 750 02 Přerov

Na vědomí:

obec Radslavice, Radslavice 103, 75 111 Radslavice

Vypraveno dne: viz otisk razítka na poštovní obálce