Úřad pro ochranu hospodářské soutěže

třída Kpt. Jaroše 7, 604 55 Brno

Usnesení

Č. j. S271/2008/VZ-21787/520/DŘ V Brně dne 29. 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. 9. 2008 na návrh ze dne 16. 9. 2008, jehož účastníky jsou

- zadavatel – město Újezd u Brna, se sídlem Komenského 107, 664 53 Újezd u Brna, zastoupené ThDr. Janem Hradilem Th.D., starostou,

- navrhovatel – Hakov, spol. s r. o., IČ 48392855, se sídlem Radniční 28, 75301 Hranice, za niž jedná Ing. Dušan Haluzík, jednatel,

- vybraný uchazeč – Pozemstav Brno, akciová společnost, IČ 00530832, se sídlem Masarykova 427, 65 622 Brno, za již jedná JUDr. Jaroslav Macháček, předseda představenstva,

ve věci přezkoumání úkonů zadavatele ve veřejné zakázce „ČOV Újezd u Brna“, jejíž oznámení bylo v informačním systému o veřejných zakázkách uveřejněno dne 18. 7. 2008 pod evidenčním číslem 60020046, **rozhodl** takto:

Správní řízení **se** podle § 114 odst. 3 zákona č. 137/2006 Sb., o veřejných zakázkách, ve znění pozdějších předpisů, **zastavuje**, neboť Úřad pro ochranu hospodářské soutěže není příslušný k rozhodnutí o návrhu.

Odůvodnění

Město Újezd u Brna, se sídlem Komenského 107, 664 53 Újezd u Brna, zastoupené ThDr. Janem Hradilem Th.D., starostou (dále jen „zadavatel“), uveřejnilo podle zákona č. 137/2006 Sb., o veřejných zakázkách, ve znění pozdějších předpisů (dále též „zákon“), v informačním systému o veřejných zakázkách dne 18. 7. 2008 pod evidenčním číslem 60020046 oznámení otevřeného zadávacího řízení za účelem zadání veřejné zakázky „ČOV Újezd u Brna“.

Z předložené dokumentace o veřejné zakázce vyplývá, že nabídku podalo ve stanovené lhůtě 9 uchazečů. Jeden uchazeč byl vyřazen z další účasti v zadávacím řízení z důvodu nesplnění některých podmínek zadávací dokumentace. Z protokolu o jednání hodnotící komise ze dne 12. 8. 2008 dále vyplývá, že bylo hodnoceno osm nabídek.

Na základě provedeného hodnocení předložených nabídek zadavatel vydal dne 26. 8. 2008 rozhodnutí o výběru nejvhodnější nabídky společnosti Pozemstav Brno, akciová společnost, IČ 00530832, se sídlem Masarykova 427, 65 622 Brno, za již jedná JUDr. Jaroslav Macháček, předseda představenstva (dále jen „vybraný uchazeč“).

Proti rozhodnutí o výběru nejvhodnější nabídky podala společnost Hakov, spol. s r. o., IČ 48392855, se sídlem Radniční 28, 75301 Hranice, za niž jedná Ing. Dušan Haluzík,

jednatel (dále jen „navrhovatel“), námitky ze 4. 9. 2008, které byly zadavateli doručeny dne 5. 9. 2008.

Zadavatel podaným námitkám nevyhověl. Navrhovatel obdržel rozhodnutí zadavatele o námitkách dne 15. 9. 2008. Vzhledem k tomu, že se s rozhodnutím zadavatele neztotožnil, podal dopisem ze dne 16. 9. 2008 návrh na zahájení řízení proti rozhodnutí zadavatele o výběru nejvhodnější nabídky u Úřadu pro ochranu hospodářské soutěže (dále jen „Úřad“), který byl doručen dne 25. 9. 2008. Zadavateli byl návrh doručen dne 17. 9. 2008.

V návrhu navrhovatel upozorňuje na skutečnost, že v rozhodnutí o výběru nejvhodnější nabídky je chyba v obchodní firmě vybraného uchazeče. Namísto „akciová společnost“ je uvedena pouze zkratka „a. s.“. V návrhu dále navrhovatel uvádí, že dvě z hodnocených nabídek měly být vyloučeny pro nesplnění podmínek zadávací dokumentace. V návrhu navrhovatel cituje podmínku uvedenou v zadávací dokumentaci, která se týká smluvních pokut: „Celková výše smluvních pokut je omezena limitem 10 % z ceny díla.“ Navrhovatel uvádí, že uchazeči sdružení IMOS Slovácko s. r. o. a Pozemní stavitelství Zlín a. s., a uchazeč Pozemstav Brno, akciová společnost, tuto podmínku nesplnili. Podle navrhovatele souhrn smluvních pokut u výše uvedených uchazečů činí více než 10 % ceny díla uvedených v jejich nabídkách. Navrhovatel v návrhu dále uvádí, že hodnotící kritérium „Smluvní pokuty nad rámec minimálních požadavků zadavatele“ bylo při faktickém hodnocení nabídek hodnotící komisí posuzováno jako „Výhodnost systému smluvních pokut“. K tomuto dokládá kopii přílohy č. 2 – „Tabulka hodnocení nabídek“ Zprávy o posouzení a hodnocení nabídek, ve které je původně označené hodnotící kritérium „Smluvní pokuty nad rámec minimálních požadavků zadavatele“ označeno jako „Výhodnost systému smluvních pokut“. Navrhovatel se vzhledem k výše uvedenému domáhá zrušení rozhodnutí zadavatele o výběru nejvhodnější nabídky, řádného posouzení nabídek z hlediska splnění zákonných předpokladů a zadávací dokumentace s vyloučením všech prvků diskriminace, neoprávněného zvýhodňování a transparentnosti, a v případě, že není možné takový postup napravit, požaduje zrušení zadávacího řízení. Součástí návrhu na zahájení řízení o přezkoumání úkonů zadavatele byl také návrh na vydání předběžného opatření, jímž by Úřad zakázal zadavateli uzavřít smlouvu s vybraným uchazečem.

Úřad obdržel návrh dne 25. 9. 2008 a tímto dnem bylo zahájeno správní řízení o přezkoumání úkonů zadavatele.

Účastníky správního řízení podle § 116 zákona jsou:

- zadavatel,
- navrhovatel,
- vybraný uchazeč.

Zahájení správního řízení oznámil Úřad jeho účastníkům dopisem č. j. S271/2008/VZ-19893/2008/520/DŘ ze dne 1. 10. 2008.

Současně Úřad usnesením č. j. S271/2008/VZ-19885/2008/520/DŘ ze dne 1. 10. 2008 podle § 39 odst. 1 zákona č. 500/2004 Sb., správní řád, ve znění pozdějších předpisů (dále jen „správní řád“), stanovil účastníkům řízení lhůty, ve kterých jsou oprávněni navrhovat důkazy a činit jiné návrhy a vyjádřit se k podkladům rozhodnutí.

Rozhodnutím č.j. S271/2008/VZ-20203/2008/520/DŘ ze dne 3. 10. 2008 Úřad návrh navrhovatele na vydání předběžného opatření zamítl.

Usnesením č.j. S271/2008/VZ-20515/2008/520/DŘ ze dne 13. 10. 2008 Úřad stanovil zadavateli lhůtu k doplnění a doložení dokumentů, osvědčujících, zda je město Újezd u Brna zadavatelem ve smyslu ustanovení § 4 odst. 1 psím. d) zákona.

Požadované materiály Úřad obdržel od zadavatele dne 22. 10. 2008.

Dne 23. 10. 2008 Úřad obdržel od navrhovatele zpětvzetí návrhu na zahájení správního řízení o přezkoumání úkonů zadavatele.

Úřad se nejprve zabýval otázkou příslušnosti k přezkoumání postupu zadavatele v předmětné veřejné zakázce a po zhodnocení všech podkladů a vyjádření, předložených účastníky řízení a na základě vlastního zjištění rozhodl o zastavení řízení, neboť 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 § 19 odst. 1 sektorový zadavatel postupuje podle tohoto zákona pouze v případě nadlimitních veřejných zakázek zadávávaných v souvislosti s výkonem relevantní činnosti.

Podle § 4 odst. 1 zákona se relevantní činností pro účely zákona o veřejných zakázkách podle písm. d) v odvětví vodárenství rozumí dle bodu 1. poskytování vodovodu, sloužícího veřejné potřebě, pro účely provozování takového vodovodu podle zvláštního právního předpisu v souvislosti s výrobou nebo dodávkou pitné vody, dle bodu 2. provozování vodovodu sloužícího veřejné potřebě podle zvláštního právního předpisu v souvislosti s výrobou nebo dodávkou pitné vody, nebo dle bodu 3. dodávka pitné vody do vodovodu podle bodů 1 a 2.

Podle § 4 odst. 1 písm. e) bod 2. 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.

Z dokladů předložených zadavatelem v rámci správního řízení je zřejmé, že zadavatel provozuje kanalizační síť k odvádění kanalizačních vod sloužících veřejné potřebě a příslušnou čističku odpadních vod sloužící veřejné potřebě k čištění odpadních vod. Tyto skutečnosti zadavatel doložil Úřadu rozhodnutím Krajského Úřadu – Jihomoravský kraj čj. S-JMK 152963/2007 OŽP-Mi ze dne 26. 11. 2007, ze kterého vyplývá, že Krajský úřad – Jihomoravský kraj, odbor životního prostředí, povoluje městu Újezd u Brna podle § 6 odst. 2 zákona č. 274/2001 Sb., o vodovodech a kanalizacích, provozování kanalizace a ČOV.

Z předloženého Živnostenského listu č.j. OŽÚ/59366-07/11372-2007/Seh vydaného Městským úřadem Šlapanice, odbor – obecní živnostenský úřad, dále vyplývá, že městu Újezd u Brna vzniklo dne 17. 9. 2007 živnostenské oprávnění k předmětu podnikání „Provozování vodovodů a kanalizací a úprava a rozvod užitkové vody.“

V šetřeném případě byla předpokládaná hodnota veřejné zakázky na stavební práce stanovena na 40 mil. Kč bez DPH. Nabídkové ceny uvedené v nabídkách uchazečů se pohybují v rozmezí od 35,1 do 41,9 mil. Kč bez DPH. Jedná se tedy o zakázku podlimitní.

Na základě výše uvedených skutečnostní je zřejmé, že město Újezd u Brna zadává zakázku v souvislosti s výkonem relevantní činnosti, a tedy se podle § 2 odst. 7 zákona řídí pouze postupy platnými pro sektorové zadavatele, kteří podle § 19 odst. 1 postupují podle zákona o veřejných zakázkách pouze při zadávání nadlimitních veřejných zakázek.

Podle ustanovení § 112 odst. 1 zákona Úřad vykonává dohled nad dodržováním tohoto zákona, při kterém přezkoumává zákonnost úkonů zadavatele s cílem zajistit zachování zásad podle § 6, tedy zachování zásad transparentnosti, rovného zacházení a zákazu diskriminace.

Podle ustanovení odst. 2 cit. paragrafu zákona Úřad vydává předběžná opatření, rozhoduje o tom, zda zadavatel při zadávání veřejné zakázky postupoval v souladu s tímto zákonem, ukládá nápravná opatření a sankce, projednává správní delikty, kontroluje úkony zadavatele při zadávání veřejných zakázek podle zvláštního právního předpisu (tím ovšem není dotčena působnost jiných orgánů vykonávajících takovou kontrolu podle zvláštních právních předpisů) a plní další úkoly, stanoví-li tak zvláštní právní předpis.

S ohledem na to, že zadavatel není při zadání šetřené zakázky povinen postupovat podle zákona a provádět zadávací řízení, není Úřad věcně příslušný k přezkoumání postupu zadavatele, a proto podle 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:

Město Újezd u Brna, Komenského 107, 664 53 Újezd u Brna

Hakov, spol. s r. o., IČ 48392855, Radniční 28, 75301 Hranice

Pozemstav Brno, akciová společnost, IČ 00530832, Masarykova 427, 65 622 Brno

Vypraveno dne: viz otisk razítka na poštovní obálce