

**ÚŘAD PRO OCHRANU HOSPODÁŘSKÉ SOUTĚŽE**  
**601 56 Brno, Joštova 8**

---

**ROZHODNUTÍ**

Č.j.: VZ/S084/2006-05806/2006/550-OŠ

V Praze dne 4.5.2006

Úřad pro ochranu hospodářské soutěže, jako orgán příslušný podle § 94 zákona č. 40/2004 Sb., o veřejných zakázkách, ve znění zákona č. 436/2004 Sb., zákona č. 437/2004 Sb., zákona č. 60/2005 Sb., zákona č. 124/2005 Sb., zákona č. 253/2005 Sb., zákona č. 377/2005 Sb. a zákona č. 413/2005 Sb., ve správním řízení zahájeném dne 23.3.2006 na základě návrhu společnosti STV GROUP a.s., se sídlem Žitná 45, 110 00 Praha 1, IČ: 26181134, za kterého jedná Martin Drda, předseda představenstva, na přezkoumání úkonů zadavatele – VOP-026 Šternberk, s.p. se sídlem Olomoucká 175, 785 01 Šternberk, zast. ředitelem Ing. Petrem Zajícem, učiněných při vynětí zakázky „Revize munice 152 mm EOFd“ z režimu cit. zákona rozhodl **takto**:

správní řízení se v souladu s ustanovením § 97 odst. 2 zákona č. 40/2004 Sb., o veřejných zakázkách **zastavuje**, neboť orgán dohledu není věcně příslušný k rozhodnutí o návrhu.

**Odůvodnění**

Dne 23.3.2006 obdržel Úřad pro ochranu hospodářské soutěže (dále jen „orgán dohledu“) návrh ze dne 17.3.2006 od společnosti STV GROUP a.s., se sídlem Žitná 45, 110 00 Praha 1, IČ: 26181134, za kterou jedná Martin Drda, předseda představenstva, na přezkoumání úkonů zadavatele – VOP-026 Šternberk, s.p., se sídlem Olomoucká 175, 785 01 Šternberk, zast. ředitelem Ing. Petrem Zajícem (dále jen „VOP-026“), o vynětí zakázky „Revize munice 152 mm EOFd“ z režimu zákona č. 40/2004 Sb., o veřejných zakázkách, ve znění zákona č. 436/2004 Sb., zákona č. 437/2004 Sb., zákona č. 60/2005 Sb., zákona č. 124/2005 Sb., zákona č. 179/2005 Sb., zákona č. 253/2005 Sb., zákona č. 377/2005 Sb. a zákona č. 413/2005 Sb. (dále jen „zákon“). V návrhu STV GROUP a.s. uvádí, že VOP-026 při uzavření smluv se společnostmi Poličské strojírný a.s. a Explosia a.s. na subdodávky při plnění zakázky na „Revizi munice 152 mm EOFd“ nepostupoval podle ustanovení § 10 zákona.

STV GROUP a.s. dále uvádí, že jsou již připraveny smlouvy VOP-026 o subdodávkách se společnostmi Poličské strojírný a.s. a Explosia a.s. a VOP-026 již uzavřel smlouvu o dílo s Ministerstvem obrany ČR. Ze strany VOP-026 nebylo postupováno z pozice zadavatele veřejné zakázky a uvedené subdodávky nezasadal v zadávacím řízení ve smyslu zákona. Je tedy zjevné, že Ministerstvo obrany ČR, jako zadavatel, již v době řízení o návrhu na zrušení vyvedení zakázky z působnosti zákona hodlal zákon obejít a ze zakázky vyloučit STV GROUP a.s.

STV GROUP a.s. proto navrhuje, aby orgán dohledu uložil VOP-026 provést nápravu vyhlášením zadávacího řízení na subdodávky při realizaci zakázky „Revize munice 152 mm EOFd“ některou z forem zadání podle § 10 zákona.

VOP-026 zaslal orgánu dohledu vyjádření ze dne 7.4.2006, doplněné dne 14.4.2006, ve kterém uvádí, že nemá v daném případě postavení veřejného zadavatele. VOP-026 je právnickou osobou založenou na základě zákona o státním podniku, nikoliv subjektem zřízeným, jak pro veřejného zadavatele předpokládá zákon. Zakladatelem VOP-026 je zadavatel veřejné zakázky - Ministerstvo obrany ČR. S ohledem na charakter dodávky, veřejný zadavatel Ministerstvo obrany ČR, postupem dle ust. § 4 odst. 1 písm. k) zákona, uzavřel s VOP-026 smlouvu o dílo přímo, mimo režim zákona. Pokud tedy veřejný zadavatel řešil záležitost mimo režim zákona a uzavřel závazkový vztah s VOP-026, je úloha veřejného zadavatele spotřebována a VOP-026, jako zavázaný z tohoto závazku již postavení veřejného zadavatele nemá. Zákon sám obsahuje negativní vymezení, tedy případy, kdy se zákon nevztahuje na zadávání veřejných zakázek. Ve vztahu k projednávané věci je to především § 4 odst. 1 písm. b) a k) zákona a k veřejné zakázce potom skutečnost, že - zjednodušeně řečeno - zákon se nevztahuje na případy, kdy jejich předmětem je oprava střeliva a předmět zakázky je hlavním předmětem podnikání státního podniku. VOP-026 argumentuje v tom směru, že není veřejným zadavatelem a dále tím, že na daný obchodní případ se vzhledem k právnímu postavení a předmětu veřejné zakázky (oprava střeliva) zákon nevztahuje. Závěrem VOP-026 uvádí, že zákon neporušil a navrhuje, aby orgán dohledu návrh STV GROUP a.s. zamítl.

STV GROUP a.s. využila svého práva a dne 14.4.2006 nahlédla do spisu a současně se i vyjádřila do protokolu, kde mimo jiné uvedla, že v podkladech k rozhodnutí ÚOHS č.j.: S 549-R/05-300/140/OŠ ze dne 22.9.2005 a k rozhodnutí č.j. 3R 81/05-Fr ze dne 20.12.2005 je založeno rozhodnutí ministra obrany, ze kterého plyne zásadní skutečnost, že předmětná zakázka byla vyvedena z působnosti zákona o veřejných zakázkách, pouze z důvodů uvedených v ust. § 4 odst. 1 písm. k) zákona. Argumentace VOP-026 v tom smyslu, že na tuto zakázku dopadá i ust. § 4 odst. 1 písm. b) zákona je pouhou domněnkou uvedeného státního podniku. Pokud by Ministerstvo obrany ČR v tomto směru rozhodovalo dodatečně, pak by se již jednalo o účelové jednání, ve snaze zakrýt pochybení, ve smyslu zadávání veřejných zakázek. Vyjádření VOP-026 v tom směru, že není veřejným zadavatelem ve smyslu zákona o veřejných zakázkách je rovněž dle názoru STV GROUP a.s. irelevantní. Je zcela nepochybné, že předmětná zakázka je ze 100 % financována z veřejných prostředků. Z tohoto důvodu se na VOP-026 uvedený zákon vztahuje, z důvodů, které jsou specifikovány v § 2 odst. 1 písm. b) příp. c) zákona. Tuto skutečnost konstatoval i předseda ÚOHS ve svém rozhodnutí č.j. 3R 81/05-Fr.

Dále STV GROUP a.s. uvádí, že podklady navrhované VOP-026, konkrétně pak všechny tři uvedené smlouvy o dílo, jen potvrzují námitky, které STV GROUP a.s. uvedla již v rozkladu v řízení proti rozhodnutí orgánu dohledu. Jedná se především o námitky řetězení smluv, kdy v řetězci takto založených vztahů se jakoby ztratí povinnost dodržet zákon o veřejných zakázkách. Řetězení smluv tak zakládá při zpracování zakázek zbytečné mezičlánky s cílem jejich obohacení na úkor veřejného sektoru. Současně tak je i soukromým subdodavatelům, ze strany státního sektoru poskytnuta nepřípustná veřejná podpora.

Dne 23.3.2006, tj. v den, kdy orgán dohledu obdržel návrh, bylo zahájeno správní řízení podle § 96 zákona.

Účastníky správního řízení podle § 99 zákona jsou:

- a) VOP-026 Šternberk, s.p., se sídlem Olomoucká 175, 785 01 Šternberk, zast. ředitelem Ing. Petrem Zajícem,
- b) STV GROUP a.s., se sídlem Žitná 45, 110 00 Praha 1, IČ: 26181134, za kterou jedná Martin Drda, předseda představenstva.

Ve správním řízení provedl orgán dohledu zjišťování a dokazování obsahem dokumentace o vynětí zakázky z režimu zákona, obsahem návrhu na přezkoumání rozhodnutí a obsahem vyjádření zadavatele k návrhu na přezkoumání rozhodnutí o vynětí zakázky z režimu zákona a dospěl k závěru, že není věcně příslušný k rozhodnutí o návrhu ve smyslu ustanovení § 97 odst. 2 zákona.

Podle § 1 zákona č. 273/1996 Sb., o působnosti Úřadu pro ochranu hospodářské soutěže, ve znění pozdějších předpisů „Úřad pro ochranu hospodářské soutěže je ústředním orgánem státní správy pro podporu a ochranu hospodářské soutěže proti jejímu nedovolenému omezování“.

Podle § 2 tohoto zákona orgán dohledu:

- „ a) vytváří podmínky pro podporu a ochranu hospodářské soutěže,
- c) vykonává dohled při zadávání veřejných zakázek,
- d) vykonává další působnosti stanovené zvláštními zákony.“

Podle ustanovení § 94 odst. 1 zákona „Dohled nad dodržováním tohoto zákona vykonává Úřad pro ochranu hospodářské soutěže, při kterém přezkoumává zákonnost úkonů zadavatele s cílem zajistit transparentnost zadávání veřejných zakázek a dodržování zásad stejného zacházení a nediskriminace zájemců a uchazečů o veřejné zakázky.

Zákon se podle ustanovení § 4 odst. 1 písm. b) zákona nevztahuje na zadávání zakázek, jejichž předmětem je výroba, koupě nebo oprava zbraní, zbraňových systémů, střeliva nebo zabezpečení dalšího vojenského materiálu pro zajištění obrany nebo bezpečnosti státu.

Česká republika - Ministerstvo obrany, se sídlem Tychonova 1, 160 00 Praha 6, jehož jménem jedná ministr obrany JUDr. Karel Kühnl, postupem podle ustanovení § 4 odst. 1 písm. k) zákona vyňal zakázku na „Revizi munice 152 mm EOFd“ z režimu zákona a vyzval k podání nabídky na provedení předmětné zakázky jednoho zájemce, VOP-026. Orgán dohledu ve svém rozhodnutí č.j. S 549-R/05-300/140/0Š ze dne 22.9.2005 konstatoval, že zadavatel tímto postupem neporušil zákon o veřejných zakázkách a řízení podle ust. § 101 odst. 5 zákona zastavil. Uvedené rozhodnutí napadla společnost STV GROUP a.s. rozkladem. Předseda Úřadu pro ochranu hospodářské soutěže napadené rozhodnutí potvrdil a podaný rozklad zamítl rozhodnutím č.j. 3R 81/05-Fr dne 20.12.2005. Následně VOP-026 uzavřel smlouvu o dílo dne 21.2.2006 s Ministerstvem obrany ČR, za účelem provedení revize zabezpečení zásob munice 152 mm EOFd ze stávajících zásob AČR, spočívající v prodloužení životnosti této munice, zvýšení účinnosti v případě bojového použití a zvýšení bezpečnosti při přepravě a skladování munice ve skladech strategických zásob. Dne 13.3.2006 uzavřel VOP-026 smlouvu o dílo o spolupráci s objednatelem při provedení revize ověřovací série munice 152 mm se společností Poličské strojírny, a.s. Polička a ve stejný den uzavřel smlouvu o dílo se společností Explosia a.s., na provedení revize nábojek ŽN 546 pro náboj 152 mm EOFd včetně kompletace a zkoušek nábojek se spoluúčastí při střeleckých zkouškách revidovaných nábojů v množství ověřovací série.

VOP-026 je veřejným zadavatelem podle ustanovení § 2 odst. 1 písm. a) bod 4 zákona, neboť byl založen podle zákona č. 77/1997 Sb., o státním podniku, ve znění pozdějších předpisů (dále jen „zákon o státním podniku“). Ze zakládací listiny č.j. 50957-35/2002/DP-8201 ze dne 4.5.2004 vyplývá, že zakladatelem státního podniku s obchodním jménem VOP-26 Šternberk, s.p., se sídlem Olomoucká 175, 785 01 Šternberk je Česká republika - Ministerstvo obrany. Hlavním předmětem podnikání státního podniku jsou přednostní strategické dodávky a služby pro obranu a bezpečnost státu na základě uzavřených smluv; vývoj, výroba, opravy, úpravy, nákup, prodej, přeprava, uschovávání, půjčování, znehodnocování a ničení střeliva a další činnosti. VOP-026 je právnickou osobou podle § 2 odst. 1 zákona o státním podniku. Za účelem uspokojování potřeb veřejného zájmu založené podniky podle § 3 odst. 2 zákona o státním podniku, zakladatelé jmenují více než polovinu členů v jejím správním, řídicím nebo kontrolním orgánu podle § 12 odst. 1 a 2 a § 13 odst. 2 zákona o státním podniku. Pokud by se jednalo o veřejnou zakázku, VOP-026 by muselo postupovat podle zákona o veřejných zakázkách.

Vzhledem k tomu, že se v tomto konkrétním případě jedná o zakázku, jejímž předmětem je výroba, koupě nebo oprava zbraní, zbraňových systémů, střeliva nebo zabezpečení dalšího vojenského materiálu pro zajištění obrany nebo bezpečnosti státu, na kterou se podle § 4 odst. 1 písm. b) zákon nevztahuje, nemusel VOP-026 podle zákona o veřejných zakázkách postupovat.

Jestliže se podle citovaného ustanovení zákona na zakázku zákon o zadávání veřejných zakázek nevztahuje, nevztahují se na něj ani jeho části uvedené v ustanovení § 1 odst. 1 písm. b) zákona „postup při zadávání veřejných zakázek“, ani písm. f) „dohled nad zadáváním veřejných zakázek“.

Nejedná se o veřejnou zakázku podle ustanovení § 6 odst. 1 zákona, přestože VOP-026 Šternberk, s.p. je ve smyslu ustanovení § 2 odst. 1 písm. a) bod 4. zákona veřejným zadavatelem. Na tuto zakázku se nevztahuje ani ustanovení § 94 odst. 1 zákona, dle kterého „Dohled nad dodržováním tohoto zákona vykonává Úřad pro ochranu hospodářské soutěže, při kterém přezkoumává zákonnost úkonů zadavatele s cílem zajistit transparentnost zadávání veřejných zakázek a dodržování zásad stejného zacházení a nediskriminace zájemců a uchazečů o veřejné zakázky“.

Orgán dohledu proto není oprávněn přezkoumávat postup zadavatele a proto rozhodl, jak je uvedeno ve výroku.

### **Poučení:**

Proti tomuto rozhodnutí je možno podat do 15 dnů od jeho doručení rozklad k předsedovi Úřadu pro ochranu hospodářské soutěže, a to prostřednictvím Úřadu pro ochranu hospodářské soutěže – sekce veřejných zakázek, Joštova 8, 601 56 Brno. Včas podaný rozklad má odkladný účinek.

Mgr. Jindřiška Koblihová  
náměstek předsedy ÚOHS  
pověřený řízením sekce veřejných zakázek

Rozhodnutí obdrží:

1. VOP-26 Šternberk, s.p., Olomoucká 175, 785 01 Šternberk
2. STV GROUP a.s., Žitná 45, 110 00 Praha 1