ÚŘAD PRO OCHRANU HOSPODÁŘSKÉ SOUTĚŽE
601 56 Brno, Joštova 8

ROZHODNUTÍ

Č.j.: S 03-R/02-12/140/VŠ

V Praze dne 18.2.2002

Úřad pro ochranu hospodářské soutěže v řízení zahájeném dne 11.1.2002 ve smyslu ustanovení § 57 odst. 1 zákona č. 199/1994 Sb., o zadávání veřejných zakázek, ve znění zákona č. 148/1996 Sb., zákona č. 93/1998 Sb., zákona č. 28/2000 Sb., zákona č. 256/2000 Sb., zákona č. 39/2001 Sb. a zákona č. 142/2001 Sb., na základě návrhu uchazeče BOR a.s., lesní společnost Česká Lípa, se sídlem Dolní Libchava 10, 470 01 Česká Lípa, jednajícího předsedou představenstva ing. Dušanem Kratochvílem, na přezkoumání rozhodnutí zadavatele města Česká Lípa, se sídlem nám. T. G. Masaryka 1, 470 36 Česká Lípa, zastoupeného starostou Petrem Skokanem, o vyloučení uchazeče z další účasti na veřejné zakázce „Údržba ploch zeleně v části Města Česká Lípa“, zadané výzvou více zájemcům podle ustanovení § 49 odst. 1 citovaného zákona ze dne 9.11.2001,

rozhodl takto:

rozhodnutím zadavatele města Česká Lípa, se sídlem nám.T. G. Masaryka 1, 470 36 Česká Lípa, zastoupeného starostou Petrem Skokanem Č.j. OŽP/01/3760 ze dne 7.12.2001, o vyloučení uchazeče BOR a.s., lesní společnost Česká Lípa, se sídlem Dolní Libchava 10, 470 01 Česká Lípa, jednajícího předsedou představenstva ing. Dušanem Kratochvílem z další účasti na veřejné zakázce došlo k porušení ustanovení § 24 odst. 2 a § 49 odst. 9 zákona č. 199/1994 Sb., o zadávání veřejných zakázek, ve znění zákona č. 148/1996 Sb., zákona č. 93/1998 Sb., zákona č. 28/2000 Sb., zákona č. 256/2000 Sb., zákona č. 39/2001 Sb. a zákona č. 142/2001 Sb., a proto se na základě ustanovení § 60 písm. b) téhož zákona ukládá zadavateli provést nápravu, tj. zrušit uvedené rozhodnutí a zařadit nabídku jmenovaného uchazeče zpět mezi posuzované a hodnocené nabídky, to vše do jednoho měsíce od nabytí právní moci tohoto rozhodnutí.

Odůvodnění

Výzvou více zájemcům podle ustanovení § 49 odst. 1 zákona č. 199/1994 Sb., o zadávání veřejných zakázek, ve znění zákona č. 148/1996 Sb., zákona č. 93/1998 Sb., zákona č. 28/2000 Sb., zákona č. 256/2000 Sb., zákona č. 39/2001 Sb. a zákona č. 142/2001 Sb. (dále jen „zákon“) ze dne 9.11.2001 zadal zadavatel město Česká Lípa, se sídlem nám. T. G. Masaryka 1, 470 36 Česká Lípa, zastoupený starostou Petrem Skokanem (dále jen „zadavatel“) veřejnou zakázku „Údržba ploch zeleně v části Města Česká Lípa“.

Jedním ze šesti uchazečů, kteří do konce lhůty stanovené podmínkami veřejné zakázky (výzvy) doručili svoji nabídku, byl i uchazeč BOR a.s., se sídlem Dolní Libchava 10, 470 01

Česká Lípa, jednající předsedou představenstva ing. Dušanem Kratochvílem (dále jen „uchazeč“).

Rozhodnutím Č.j. OŽP/01/3760 ze dne 7.12.2001 zadavatel na návrh komise pro otevírání obálek s nabídkami s odvoláním na ustanovení § 29 odst. 4 zákona vyloučil uchazeče z další účasti na veřejné zakázce z následujícím odůvodněním: „Komise pro otevírání obálek v souladu s § 29 zákona č. 199/ 1994 Sb., o zadávání veřejných zakázek, v platném znění zjistila, že uchazeč nesplnil podmínky uvedené v § 24 odst. 2. Uchazeč do konce soutěžní lhůty nepředložil bankovní záruku v písemné formě zadavateli, ani nesložil peněžní částku odpovídající výši jistoty na účet zadavatele, jelikož peněžní částka nebyla připsána na účet zadavatele v den předcházející dni otevírání obálek, což nařizuje zákon“.

Uvedené rozhodnutí bylo uchazeči doručeno dne 17.12.2001.

S datem 19.12.2001 vznesl uchazeč proti rozhodnutí zadavatele o vyloučení uchazeče z další účasti na veřejné zakázce námitku, která byla zadavateli doručena téhož dne.

Zadavatel, resp. jeho starosta dne 21.12.2001 oprávněnost uchazečem vznesené námitky přezkoumal a nevyhověl jí s tím, „… že Vaše nabídka … neobsahuje žádný doklad o složení požadované jistoty. Vámi deklarovaná částka 100 000,- Kč byla sice připsána na účet zadavatele dne 22.11.2001, avšak povinnost uchazeče je deklarovat způsob a formu složení jistoty v podané nabídce. Zadavatel má povinnost tuto skutečnost kontrolovat“.

Uvedené rozhodnutí bylo uchazeči doručeno dne 2.1.2002.

Úřad pro ochranu hospodářské soutěže (dále jen „Úřad“), stejně tak i zadavatel, obdržel dne 14.1.2002 návrh uchazeče ze dne 9.1.2002 na přezkoumání rozhodnutí zadavatele o vyloučení uchazeče z další účasti na veřejné zakázce; prvně uvedeným dnem bylo zahájeno řízení u orgánu dohledu ve smyslu ustanovení § 57 odst. 1 zákona.

Uchazeč ve svém návrhu mimo jiné uvádí:

„Naše společnost … byla vyzvána … k podání nabídky dle § 49 odst. 1 …

… Učinili jsme tak ve stanovené lhůtě a naplnili veškeré požadavky dle zaslaných zadávacích podmínek a to včetně složení jistiny dle § 23 zákona ve výši 100 000,- Kč na účet zadavatele, vedený u KB Česká Lípa, č.ú. 19-1229-421/0100.

Přes výše uvedené skutečnosti, komise pro otevírání obálek nás jako uchazeče vyřadila z této soutěže z důvodu, **že nabídka neobsahovala žádný doklad o složení požadované jistiny.** Proti tomuto rozhodnutí jsme podali dne 19.12.2001 námitky a zadavatel tyto námitky v souladu s § 56 z. přezkoumal a těmto námitkám nevyhověl svým rozhodnutím ze dne 21.12.2001 (doručeno 2.1.2002).

Z výše uvedeného důvodu tedy podáváme tímto návrh na přezkoumání rozhodnutí zadavatele orgánu dohledu, neboť se domníváme že námi podané námitky jsou oprávněné, neboť žádné ustanovení příslušného zákona neobsahuje povinnost uchazeče prokazovat jakýmkoliv dokladem složení jistiny. Pouze je zde stanoveno, že musí být připsána na účet zadavatele nejpozději den předcházející dni otevírání obálek. Částka 100 000,- Kč v tomto případě byla na účet zadavatele (Města Česká Lípa) připsána dne 22.11.2001 a otevírání

obálek se uskutečnilo v souladu se zadávacími podmínkami dne 29.11.2001, což je 7 dnů a jedná se o dostatečnou lhůtu k prověření připsané fin. částky.

Proto Vás žádáme jako orgán dohledu o zrušení této obchodní veřejné soutěže."

Spolu s dokumentací o zadání veřejné zakázky Úřad obdržel dne 17.1.2002 i stanovisko zadavatele k návrhu uchazeče, datované dne 16.1.2002.

Podle ustanovení § 58 zákona jsou účastníky řízení:

a) Město Česká Lípa, se sídlem nám. T. G. Masaryka 1, 470 36 Česká Lípa, zastoupené starostou Petrem Skokanem,
b) BOR a.s., lesní společnost Česká Lípa, se sídlem Dolní Libchava 10, 470 01 Česká Lípa, jednající předsedou představenstva ing. Dušanem Kratochvílem.

Uvedeným účastníkům řízení oznámil Úřad dopisem Č.j.: S 03-O/02-12/140/VŠ ze dne 22.1.2002 zahájení správního řízení.

Úřad přezkoumal na základě ustanovení § 57 a násl. zákona napadené rozhodnutí zadavatele Č.j. OŽP/01/3760 ze dne 7.12.2001. Ve správním řízení Úřad provedl podle ustanovení § 32 a § 34 zákona č. 71/1967 Sb., o správním řízení (správní řád), ve znění pozdějších předpisů s odvoláním na ustanovení § 61 zákona zjišťování a dokazování obsahem dokumentace o zadání veřejné zakázky, obsahem návrhu na přezkoumání rozhodnutí a obsahem stanoviska zadavatele, přičemž dospěl k tomuto závěru:

v článku Jistota (§ 23, § 24 zákona) na straně 4 zadání veřejné zakázky (výzvy) zadavatel stanovil, že „… je požadována jistota (§ 23 zákona ve výši 100 000,- Kč (slovy stotisíckorun českých). Jistota může být uchazečem poskytnuta pouze jednou z forem uvedených v § 24 zákona. Účet zadavatele pro případné složení jistoty je vedený u Komerční banky, a.s., pobočka Česká Lípa, č. účtu l9-1229-421/0100, jako variabilní symbol uvede uchazeč svoje IČO. Doba platnosti jistoty a její uvolnění bude v souladu se zákonem". Ustanovení § 24 odst. 2 zákona pak stanoví, že „Peněžní částka odpovídající výši jistoty musí být připsána na účet zadavatele nejpozději v den předcházející dni otevírání obálek. Bankovní záruka musí být v písemné formě předložena zadavateli nejpozději do konce soutěžní lhůty". Z dokumentace o zadání veřejné zakázky je prokazatelné, že peněžní částka odpovídající výši zadavatelem požadované jistoty byla uchazečem poukázána a na výše uvedený účet zadavatele připsána dne 22.11.2001, tedy naprosto v souladu se zmíněným článkem zadání veřejné zakázky (výzvy) a ustanovením § 24 odst. 2 zákona, neboť otevírání obálek bylo zadáním veřejné zakázky (výzvou) stanoveno na den 29.11.2001 v 17.00 hodin.

Žádnou oporu v zákoně nemá tvrzení zadavatele, uvedené v jeho rozhodnutí ze dne 21.12.2001 o námitce uchazeče, že „… povinnost uchazeče je deklarovat způsob a formu složení jistoty v podané nabídce". Žádnou takovou povinnost zákon uchazeči neukládá.

Vyloučením uchazeče z další účasti na veřejné zakázce zadavatel porušil ustanovení § 24 odst. 2 a § 49 odst. 9 zákona. Pochybil rovněž tím, že uchazeče vyloučil s odvoláním na ustanovení § 29 odst. 4 zákona, neboť to platí pro obchodní veřejnou soutěž, nikoli pro výzvu více zájemcům o veřejnou zakázku k podání nabídky podle ustanovení § 49 odst. 1 zákona.

S ohledem na shora uvedené skutečnosti Úřad rozhodl tak, jak je uvedeno ve výroku.

Poučení o opravném prostředku:

Proti tomuto rozhodnutí je možno podat do 15 dnů od jeho doručení rozklad k předsedovi Úřadu pro ochranu hospodářské soutěže, Joštova 8, 601 56 Brno.

Ing. Petr Antonín
ředitel odboru

Rozhodnutí obdrží:

1. Město Česká Lípa, nám. T. G. Masaryka 1, 470 36 Česká Lípa, zastoupené starostou Petrem Skokanem
2. BOR a.s., lesní společnost Česká Lípa, Dolní Libchava 10, 470 01 Česká Lípa, jednající předsedou představenstva ing. Dušanem Kratochvílem