

ÚŘAD PRO OCHRANU HOSPODÁŘSKÉ SOUTĚŽE



ROZHODNUTÍ



UOHSX001G9AC

Č.j. ÚOHS-S277/2009/VZ-15522/2009/540/JS1/LZa

V Brně dne 8.ledna 2010

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 12.10.2009 na návrh ze dne 8.10.2009, jehož účastníky jsou

- zadavatel – obec Kolečovice, IČ 00243884, se sídlem Kolečovice č.p. 212, 270 02 Kolečovice, zast. Martinem Dvořákem, starostou,
- navrhovatel – Froněk, spol. s r.o., IČ 47534630, se sídlem Zátíší 2488, 269 01 Rakovník, za niž jedná Jaroslav Franěk, jednatel,
- vybraný uchazeč – 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 ve veřejné zakázce „Kanalizace Kolečovice – stoka B“ zadávané ve zjednodušením podlimitním řízení na základě výzvy k podání nabídek ze dne 24.8.2009,

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 Kolečovice, IČ 00243884, se sídlem Kolečovice č.p. 212, 270 02 Kolečovice, zast. Martinem Dvořákem, starostou (dále jen „zadavatel“), odeslal dne 24.8.2009 výzvu k podání nabídek a prokázání kvalifikace ve zjednodušeném podlimitním řízení podle zákona č. 137/2006 Sb., o veřejných zakázkách, ve znění pozdějších předpisů (dále jen „zákon“), na realizaci veřejné zakázky na stavební práce „Kanalizace Kolečovice – stoka B“ (dále jen „veřejná zakázka“).

Z protokolu o otevírání obálek s nabídkami ze dne 18.9.2009 vyplývá, že zadavatel ve stanovené lhůtě obdržel celkem pět nabídek. V rámci posouzení a hodnocení nabídek byly

z důvodu nesplnění profesních kvalifikačních předpokladů vyřazeny nabídky uchazečů Froněk, spol. s r.o., IČ 47534630, se sídlem Zátíší 2488, 269 01 Rakovník (dále jen „navrhovatel“), a Stavební podnik, s.r.o, IČ 47539429, se sídlem Lubenská 2013, 269 01 Rakovník.

Ze zprávy o posouzení a hodnocení nabídek ze dne 18.9.2009 vyplývá, že na základě hodnotícího kritéria ekonomické výhodnosti nabídky hodnotící komise vybrala jako nejvhodnější nabídku dodavatele Hakov, spol. s r.o., IČ 48392855, se sídlem Radniční 28, 753 01 Hranice (dále jen „vybraný uchazeč“).

Na základě výsledku jednání hodnotící komise rozhodl zadavatel dne 18.9.2009 o výběru nejvhodnější nabídky a přidělení zakázky vybranému uchazeči, což oznámil všem účastníkům zadávacího řízení doporučeným dopisem ze dne 21.9.2009, který obsahoval rovněž rozhodnutí zadavatele o vyloučení navrhovatele a uchazeče Stavební podnik, s.r.o, IČ 47539429, se sídlem Lubenská 2013, 269 01 Rakovník, ze zadávacího řízení.

Dne 25.9.2009 obdržel zadavatel od navrhovatele námítky proti rozhodnutí o vyloučení. Po přezkoumání jejich oprávněnosti zadavatel námítkám nevyhověl, což navrhovateli oznámil dopisem ze dne 1.10.2009. Vzhledem k tomu, že navrhovatel nepovažoval vyřízení námitek za učiněné v souladu se zákonem, podal návrh na zahájení správního řízení.

V návrhu navrhovatel napadá postup zadavatele při jeho vyloučení, kdy měl navrhovatel podle svého tvrzení splnit profesní kvalifikační předpoklady v plném rozsahu požadovaném zadavatelem a jeho vyloučení ze zadávacího řízení tedy bylo neoprávněné. Navrhovatel v rámci své argumentace dále uvádí, že zadavatel ve výzvě nevymezil jasně a srozumitelně požadavky na prokázání kvalifikačních předpokladů, neuvedl předpokládanou hodnotu veřejné zakázky a poskytl dodatečné informace k výzvě pouze některým dodavatelům. Na základě uvedených argumentů se navrhovatel domáhá zrušení zadávacího řízení.

Úřad pro ochranu hospodářské soutěže (dále jen „Úřad“) obdržel návrh dne 12.10.2009 a tímto dnem bylo zahájeno správní řízení o přezkoumání úkonů zadavatele.

Účastníky správního řízení podle § 116 zákona jsou

- zadavatel,
- vybraný uchazeč.

Zahájení správního řízení oznámil Úřad účastníkům řízení dopisem č. j. ÚOHS-S277/2009/VZ-13442/2009/540/JSI ze dne 22.10.2009 a dále účastníkům řízení usnesením č. j. ÚOHS-S277/2009/VZ-13456/2009/540/JSI z téhož dne stanovil lhůtu, v níž mohli navrhopvat důkazy, či činit jiné návrhy, a lhůtu, ve které se mohli vyjádřit k podkladům rozhodnutí.

Současně Úřad usnesením č. j. ÚOHS-S277/2009/VZ-13456/2009/540/JSI ze dne 22.10.2009 stanovil zadavateli lhůtu, ve které byl oprávněn navrhopvat důkazy a vyjádřit se 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, 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.

Dne 3.11.2009 obdržel Úřad vyjádření vybraného uchazeče, ve kterém uvádí, že podle něj z návrhu není patrné, proti jakému úkonu zadavatele směřuje, návrh neobsahuje přesné označení zadavatele, přesné označení újmy hrozící nebo vzniklé navrhovatelí, důkazy na podporu tvrzení navrhovatele ani doklad o doručení námitek zadavateli. Z tohoto důvodu vybraný uchazeč navrhuje, aby bylo správní řízení zastaveno.

Úřad obdržel ve dnech 5.11.2009 a 16.11.2009 vyjádření zadavatele, jejichž obsahem byly doklady požadované v rámci usnesení. K otázce postavení zadavatele jako zadavatele sektorového ve smyslu ust. § 2 odst. 7 zákona zadavatel uvedl, že je vlastníkem i provozovatelem veřejného vodovodu a ČOV ve zkušebním provozu a že projekt předmětné veřejné zakázky představuje výstavbu nové kanalizace, jejímž vlastníkem a provozovatelem bude taktéž zadavatel.

Uvedené skutečnosti zadavatel doložil Úřadu dne 5.11.2008 a 16.11.2009 těmito dokumenty:

1. Usnesení zastupitelstva obce Kolečovice č. 04/2007 ze dne 27.3.2007, ve kterém zastupitelstvo schvaluje podání žádosti o změnu plánu rozvoje vodovodů a kanalizací Středočeského kraje, která spočívá v úpravě roku výstavby gravitační splaškové kanalizace pro obec Kolečovice,
2. Rozhodnutí Městského úřadu Rakovník č.j. OŽP/3830/2008-387 ze dne 18.6.2008, kterým bylo zadavateli vydáno povolení k nakládání s pozemními vodami a jejich odběru,
3. Rozhodnutí Městského úřadu Rakovník č.j. OŽP/4530/2009-189/FP ze dne 3.8.2009, kterým bylo zadavateli uděleno povolení k vypouštění odpadních vod,
4. Provozní řád pro zkušební provoz ČOV Kolečovice provozované zadavatelem a ve vlastnictví zadavatele ze dne 14.9.2009,
5. Výpis z živnostenského rejstříku obce Kolečovice, IČ 00243884, vydaný Městským úřadem Rakovník pod č.j. ŽÚ/6047/2009/2 ze dne 20.10.2009, jenž zahrnuje živnostenské oprávnění pro obory činnosti provozování vodovodů a kanalizací a úprava a rozvod vody a nakládání s odpady,
6. Provozní řád vodovodu pro veřejnou potřebu provozovaného zadavatelem a ve vlastnictví zadavatele pro vodovod v budovách č.p. 61, č.p. 160 a č.p. 235 v obci Kolečovice.

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 obdržení 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 zákona sektorový zadavatel postupuje podle tohoto zákona pouze v případě nadlimitních veřejných zakázek zadávaných v souvislosti s výkonem relevantní činnosti.

Z výpisu ze živnostenského rejstříku zadavatele ze dne 20.10.2009 vyplývá, že zadavatel vlastní živnostenské oprávnění pro předmět podnikání „Výroba, obchod a služby neuvedené v přílohách 1 až 3 živnostenského zákona“ s obory činnosti „Provozování vodovodů a kanalizací a úprava a rozvod vody“ a „Nakládání s odpady (vyjma nebezpečných)“. Zadavatel tedy vlastní živnostenské oprávnění nutné pro výkon relevantní činnosti podle § 4 odst. 1 písm. d) zákona.

Zadavatel doložením rozhodnutí Městského úřadu Rakovník č.j. OŽP/3830/2008-387 ze dne 18.6.2008 a provozního řádu vodovodu pro veřejnou potřebu 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 pro budovu základní školy č.p. 235, pro budovu mateřské školy č.p. 160, pro budovu kulturního domu č.p. 61 a pro domy občanů obce Kolečovic.

Současně zadavatel předložením usnesení zastupitelstva obce Kolečovice č. 04/2007 ze dne 27.3.2007 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 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.

Zadavatel zvolí odpovídající druh zadávacího řízení podle výše předpokládané hodnoty veřejné zakázky. Předpokládané hodnotě veřejné zakázky 20 000 000 Kč odpovídají i nabídkové ceny uchazečů o veřejnou zakázku. V šetřeném případě cena zakázky podle nabídky, která byla zadavatelem vyhodnocena jako ekonomicky nejvhodnější, činí 18 604 852 Kč bez DPH, nabídková cena uchazeče MAO spol. s r.o. činí 18 664 326 Kč bez DPH, nabídková cena uchazeče EKOSTAVBY Louny s.r.o. činí 18 445 825 Kč bez DPH.

S ohledem na shora uvedené lze konstatovat, že se jedná o podlimitní veřejnou zakázku na stavební práce.

Na základě výše uvedených skutečností je zřejmé, že obec Kolečovice 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.

Vzhledem ke skutečnosti, že se jedná o podlimitní veřejnou zakázku, nevznikla zadavateli povinnost postupovat podle zákona.

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. Kamil Rudolecký
místopředseda

Obdrží:

- 1) Obec Kolečovice, Kolečovice č.p. 212, 270 02 Kolečovice
- 2) Froněk, spol. s r.o., Zátíší 2488, 269 01 Rakovník
- 3) 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