



UOHSX003FUD9

ÚŘAD PRO OCHRANU HOSPODÁŘSKÉ SOUTĚŽE



ROZHODNUTÍ

Č. j.: ÚOHS-S480/2010/VZ-2836/2011/540/PVé

V Brně dne: 7. března 2011

Úřad pro ochranu hospodářské soutěže, jako orgán příslušný podle § 112 zákona č. 137/2006 Sb., o veřejných zakázkách, ve znění pozdějších předpisů, ve správním řízení o přezkoumání úkonů zadavatele, zahájeném dne 1.12.2010 na návrh ze dne 30.11.2010, jehož účastníky jsou

- zadavatel - obec Moravany, IČ 00282120, se sídlem Střední 28, 664 48 Moravany, zast. RNDr. Marií Barešovou, starostkou, ve správním řízení zast. na základě plné moci ze dne 8.12.2010 Mgr. Kateřinou Širhalovou, advokátkou, Gajdošova 7, 615 00 Brno,
 - navrhovatel - MOTA-ENGIL CENTRAL EUROPE Česká republika, a.s., IČ 25138189, se sídlem Na Pankráci 1683/127, 140 00 Praha 4, za niž jedná Luis Alberto Barreira da Costa, předseda představenstva, a Dr. Pedro Vasco Rocha Goncalves, člen představenstva,
- vybraný uchazeč – společnosti
- VHS Břeclav s.r.o., IČ 42324149, se sídlem Fügnerova 1161/1, 690 64 Břeclav, za niž jedná Ing. Josef Bendl, jednatel
 - IMOS group s.r.o., IČ 27756971, se sídlem Tečovice 353, 763 02 Zlín, za niž jedná Ing. Zdeněk Talaš, jednatel,

kteří dne 21.9.2010 uzavřeli smlouvu o sdružení za účelem podání společné nabídky,

ve věci přezkoumání úkonů zadavatele ve veřejné zakázce „Moravany – intenzifikace ČOV“ zadávané v podlimitním řízení, jehož oznámení bylo v informačním systému o veřejných zakázkách uveřejněno dne 17.8.2010 pod ev. č. 60048788, rozhodl takto:

Návrh společnosti MOTA-ENGIL CENTRAL EUROPE Česká republika, a.s., IČ 25138189, se sídlem Na Pankráci 1683/127, 140 00 Praha 4, se podle § 118 odst. 4 písm. d) zákona č. 137/2006

Sb., o veřejných zakázkách, ve znění pozdějších předpisů, **zamítá**, neboť nesměruje proti postupu, který je zadavatel povinen dodržovat podle citovaného zákona v zadávacím řízení.

ODŮVODNĚNÍ

1. Obec Moravany, IČ 00282120, se sídlem Střední 28, 664 48 Moravany, zast. RNDr. Marií Barešovou, starostkou, ve správním řízení zast. na základě plné moci ze dne 8.12.2010 Mgr. Kateřinou Širhalovou, advokátkou (dále jen „zadavatel“), uveřejnila podle § 26 odst. 1 písm. a) zákona č. 137/2006 Sb., o veřejných zakázkách, ve znění pozdějších předpisů (dále jen „zákon“), dne 17.8.2010 v informačním systému veřejných zakázek veřejnou zakázku „Moravany – intenzifikace ČOV“ pod ev. č. 60048788. Jedná se o podlimitní veřejnou zakázku zadávanou v otevřeném řízení na stavební práce. Podle bodu II. 2.1. oznámení o zakázce činí předpokládaná hodnota zakázky 53 000 000,- Kč bez DPH.
2. Zadavatel v rámci zadávací dokumentace stanovil podle ust. § 55 odst. 1 písm. c) zákona kvalifikační požadavek na obrat uchazeče v součtu ve výši 450 mil. Kč za poslední 3 roky a dále pak podle ust. § 56 odst. 3 písm. a) zákona předložení seznamu s 5-ti referenčními zakázkami, jejichž předmětem byly vodohospodářské stavby minimálně stejného finančního objemu jako předmětná veřejná zakázka.
3. Podle Protokolu o otevírání obálek ze dne 22.9.2010 zadavatel obdržel ve stanovené lhůtě 13 nabídek, z nichž 12 nabídek splnilo podmínky úplnosti nabídky dle Zadávací dokumentace. Z dokumentace o veřejné zakázce dále vyplývá, že po posouzení kvalifikace zadavatel rozhodnutím ze dne 4.11.2010 vyloučil navrhovatele ze zadávacího řízení pro nesplnění výše uvedených ekonomických a technických kvalifikačních předpokladů. Rozhodnutí o vyloučení bylo navrhovateli doručeno dne 5.11.2010. Na základě hodnocení nabídek byla vybrána jako nejvhodnější společná nabídka společností VHS Břeclav s.r.o., IČ 42324149, se sídlem Fügnerova 1161/1, 690 64 Břeclav, za niž jedná Ing. Josef Bendl, jednatel, a IMOS group s.r.o., IČ 27756971, se sídlem Tečovice 353, 763 02 Zlín, za niž jedná Ing. Zdeněk Talaš, jednatel, které dne 21.9.2010 uzavřely smlouvu o sdružení za účelem podání společné nabídky.
4. Dne 16.11.2010 zadavatel obdržel námítky navrhovatele proti rozhodnutí zadavatele o jeho vyloučení. Zadavatel obdrženým námítkám nevyhověl dopisem ze dne 22.11.2010, jenž navrhovatel obdržel dne 24.11.2010.
5. Protože navrhovatel nepovažoval postup zadavatele za učiněný v souladu se zákonem, podal dopisem ze dne 30.11.2010 k Úřadu pro ochranu hospodářské soutěže (dále jen „Úřad“) návrh na zahájení řízení o přezkoumání rozhodnutí zadavatele o jeho vyloučení z další účasti v zadávacím řízení
6. Dnem 1.12.2010, kdy Úřad návrh obdržel, bylo podle ust. § 113 odst. 1 zákona zahájeno správní řízení ve věci přezkoumávání úkonů zadavatele.
7. Navrhovatel v návrhu zpochybňuje oprávněnost jeho vyloučení, jelikož se domnívá, že předložením subdodavatelské smlouvy, z níž vyplývá závazek subdodavatele k plnění v rámci

předmětné veřejné zakázky, prokázal prostřednictvím tohoto subdodavatele splnění předmětných kvalifikačních předpokladů.

8. Účastníky tohoto správního řízení jsou podle ust. § 116 zákona:
 - zadavatel,
 - navrhovatel,
 - vybraný uchazeč.
9. Zahájení správního řízení oznámil Úřad účastníkům řízení dopisem č. j. ÚOHS-S480/2010/VZ-18635/2010/540/PVé ze dne 17.12.2010. Zároveň jim usnesením č. j. ÚOHS-S480/2010/VZ-18636/2010/540/PVé ze dne 17.12.2010 stanovil lhůtu, v níž mohli navrhopvat důkazy, či činit jiné návrhy, a lhůtu, ve které se mohli vyjádřit k podkladům rozhodnutí. Úřad zadavateli v usnesení současně stanovil lhůtu k doručení podkladů prokazujících výkon relevantní činnosti podle ust. § 4 odst. 1 písm. e) bodu 2. zákona.
10. Dne 2.2.2011 zadavatel Úřadu předložil své prohlášení ze dne 27.12.2010, jehož přílohu tvořila Smlouva o nájmu majetku a provozování vodovodu pro veřejnou potřebu obce Moravany (dále jen „Smlouva“) uzavřená mezi zadavatelem a společností Brněnské vodárny a kanalizace, a. s., IČ 46347275, Hybešova 254/16, 657 33 Brno (dále jen „BVK“) dne 30.4.2002 na dobu neurčitou. Zadavatel v předložených podkladech prohlašuje, že je vlastníkem vodovodu sloužícího veřejné potřebě v souvislosti s výrobou a dodávkou pitné vody v obci Moravany, který provozuje pro veřejnou potřebu společnost BVK, a to na základě zmíněné Smlouvy. Uvedené skutečnosti zadavatel Úřadu potvrdil také ve svém prohlášení ze dne 4.1.2011 (v rámci správního řízení S513/2010), kde dále uvádí, že smluvní vztah založený zmíněnou Smlouvou stále trvá. K obsahu návrhu zadavatel konstatuje, že smlouva v rozsahu pouhých 2% z celkového předmětu veřejné zakázky nemůže být považována za smlouvu uzavřenou v rozsahu, v jakém subdodavatelem prokazuje splnění kvalifikace. Proto považuje vyloučení navrhovatele ze zadávacího řízení za oprávněné.
11. Dopisem ze dne 2.2.2011, který byl Úřadu doručen téhož dne, oznámil zadavatel Úřadu, že dne 25.1.2011 uzavřel s vybraným uchazečem smlouvu o dílo na předmětnou veřejnou zakázku.
12. Úřad přezkoumal na základě § 112 zákona případ ve všech vzájemných souvislostech. Po zhodnocení všech podkladů a na základě vlastních zjištění rozhodl o zamítnutí návrhu společnosti MOTA-ENGIL CENTRAL EUROPE Česká republika, a.s., neboť nesměřuje proti postupu, který je zadavatel povinen dodržovat podle zákona v zadávacím řízení.
13. Podle ust. § 2 odst. 7 zákona, vykonává-li veřejný zadavatel jednu či více relevantních činností podle ust. § 4 zákona, 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.
14. Podle ust. § 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.
15. Podle ust. § 4 odst. 1 písm. e) bodu 2. zákona se relevantní činností rozumí rovněž činnost osob vykonávajících relevantní činnost podle písm. d) téhož ustanovení zákona, pokud tato činnost souvisí s odváděním odpadních vod kanalizací sloužící veřejné potřebě nebo s čištěním odpadních vod.
 16. Ustanovení § 19 odst. 1 zákona stanoví, že sektorový zadavatel postupuje podle zákona pouze v případě nadlimitních veřejných zakázek zadávaných v souvislosti s výkonem relevantní činnosti.
 17. Nadlimitní veřejnou zakázkou se podle ust. § 12 odst. 1 zákona rozumí veřejná zakázka, jejíž předpokládaná hodnota podle ust. § 13 zákona bez DPH dosáhne nejméně finančního limitu stanoveného prováděcím právním předpisem pro jednotlivé kategorie zadavatelů a druhy veřejných zakázek, případně kategorie dodávek nebo služeb.
 18. Podlimitní veřejnou zakázku zákon pak definuje v ust. § 12 odst. 1 jako veřejnou zakázku, jejíž předpokládaná hodnota činí v případě veřejné zakázky na stavební práce nejméně 6 mil. Kč bez DPH a nedosáhne finančního limitu podle odst. 1 zákona.
 19. Nařízení vlády 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 (kterým vláda nařizuje podle § 159 odst. 1 zákona k provedení § 12 odst. 1 a § 154 zákona) dále jen „nařízení vlády o stanovení finančních limitů“, ve svém ustanovení § 2 odst. 3 stanoví, že finanční limit podle § 12 odst. 1 zákona v případě veřejných zakázek na stavební práce činí 125 451 000,- Kč bez DPH.
 20. Podle ust. § 118 odst. 4 písm. d) zákona, Úřad návrh zamítne, pokud návrh nesměřuje proti postupu, který je zadavatel povinen dodržovat podle tohoto zákona v zadávacím řízení nebo v soutěži o návrh.
 21. Zadavatel v informačním systému o veřejných zakázkách označil zakázku jako podlimitní a uvedl, že předpokládaná hodnota veřejné zakázky zadané v otevřeném řízení na stavební práce je 53 000 000,- Kč bez DPH a rovněž nabídkové ceny uchazečů se pohybují v rozpětí od 29 952 782,- Kč bez DPH do 45.630.724,- Kč bez DPH.
 22. Předmětem plnění šetřené veřejné zakázky podle části 1.1. zadávací dokumentace je výběr zhotovitele na zhotovení stavby intenzifikace stávající ČOV Moravany s tím, že v rámci její realizace by dle zadávací dokumentace mělo mj. dojít ke zvýšení celkového látkového

zatížení stávající ČOV z nynějších 2100 na 5500 ekvivalentních obyvatel, k rozšíření mechanické části čistírny, k vybudování nové biologické linky a nové kalové koncovky ČOV.

23. Z dokladů předložených Úřadu zadavatelem, konkrétně z vyjádření zadavatele ze dne 27.12.2010 a jeho příloh a dále z prohlášení zadavatele ze dne 4.1.2010 vyplývá, že zadavatel je kromě kanalizace také vlastníkem vodovodu sloužícího veřejné potřebě v souvislosti s výrobou a dodávkou pitné vody v obci Moravany, který provozuje pro veřejnou potřebu společnost BVK na základě nájemní Smlouvy.
24. Z předložených dokladů a cit. vyjádření zadavatele je zřejmé, že zadavatel vykonává relevantní činnost ve smyslu ust. § 4 odst. 1 písm. d) bod 1. zákona v odvětví vodárenství, neboť vlastní vodojem s pitnou vodou, přičemž ho poskytuje pro účely provozování podle zvláštního právního předpisu v souvislosti s výrobou nebo dodávkou pitné vody. Současně zadavatel vykonává i relevantní činnost ve smyslu § 4 odst. 1 písm. e) bodu 2. zákona tím, že poskytuje a provozuje kanalizaci, která souvisí s odváděním odpadních vod sloužící veřejné potřebě nebo s čištěním odpadních vod.
25. Na základě výše uvedených skutečností je zřejmé, že obec Moravany zadává předmětnou veřejnou zakázku v souvislosti s výkonem relevantní činnosti, při které je vázána podle ust. § 2 odst. 7 zákona pouze postupy platnými pro sektorové zadavatele, kteří podle ust. § 19 odst. 1 zákona postupují podle zákona o veřejných zakázkách pouze při zadávání nadlimitních veřejných zakázek. Vzhledem k tomu, že se jedná o podlimitní veřejnou zakázku, nevznikla zadavateli povinnost postupovat podle zákona.
26. Jelikož předpokládaná hodnota šetřené zakázky nedosáhla finančního limitu stanoveného pro nadlimitní veřejné zakázky a zadavatel současně naplnil definici sektorového zadavatele, který není povinen postupovat podle zákona v případě podlimitních veřejných zakázek, Úřad rozhodl o zamítnutí návrhu podle ust. § 118 odst. 4 písm. d) zákona, 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.

otisk úředního razítka

Mgr. Kamil Rudolecký
místopředseda

Toto rozhodnutí nabylo právní moci dne 29.3.2011

Obdrží:

1. Mgr. Kateřina Širhalová, advokátka, Gajdošova 7, 615 00 Brno
2. MOTA-ENGIL CENTRAL EUROPE Česká republika, a.s., Na Pankráci 1683/127, 140 00 Praha 4
3. VHS Břeclav s.r.o., Fügnerova 1161/1, 690 64 Břeclav
4. IMOS group s.r.o., Tečovice 353, 763 02 Zlín

Na vědomí :

1. obec Moravany, Střední 28, 664 48 Moravany

Vypraveno dne:

viz otisk razítka na poštovní obálce nebo časový údaj na obálce datové zprávy