



UOHSX003K1HJ

ÚŘAD PRO OCHRANU HOSPODÁŘSKÉ SOUTĚŽE



ROZHODNUTÍ

Č. j.: ÚOHS-S116/2011/VZ-6919/2011/530/JWe

V Brně dne: 13. května 2011

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 28. 3. 2011 na návrh ze dne 28. 3. 2011, jehož účastníky jsou

- zadavatel – Vodovody a kanalizace Židlochovicko, dobrovolný svazek obcí, IČ 49458841, se sídlem Hrušovanská 214, 667 01 Vojkovice, jehož jménem jedná Mgr. Vladimír Šmerda, předseda svazku,
- navrhovatel – účastníci sdružení „VHS-HRUŠOVANY“
 - společnost VHS plus, Vodohospodářské stavby, s. r. o., IČ 46976469, se sídlem Masarykova 1197, 698 14 Veselí nad Moravou, za niž jedná Ing. Jindřich Popelka, jednatel a
 - společnost VHZ-DIS, spol. s r. o., IČ 46961445, se sídlem Mírova 25, 618 00 Brno, za niž jedná Ing. Libor Šebesta, jednatel,

ve správním řízení zastoupený na základě plné moci ze dne 10. 1. 2011 společností VHS plus, Vodohospodářské stavby, s. r. o., IČ 46976469, se sídlem Masarykova 1197, 698 14 Veselí nad Moravou, jejímž jménem jedná Ing. Jindřich Popelka, jednatel,

ve věci přezkoumání úkonů zadavatele učiněných v zadávacím řízení veřejné zakázky „Hrušovany u Brna – intenzifikace ČOV“, zadávané v otevřeném podlimitním řízení, jehož oznámení bylo v informačním systému o veřejných zakázkách uveřejněno dne 23. 12. 2010 pod ev. č. 60054460,

rozhodl podle § 118 odst. 4 písm. d) zákona č. 137/2006 Sb., o veřejných zakázkách, ve znění pozdějších předpisů, takto:

Úřad pro ochranu hospodářské soutěže návrh na zahájení správního řízení **zamítá**, neboť návrh nesměřuje proti postupu, který je zadavatel povinen dodržovat podle tohoto zákona v zadávacím řízení.

ODŮVODNĚNÍ

1. Zadavatel – Vodovody a kanalizace Židlochovicko, dobrovolný svazek obcí, IČ 49458841, se sídlem Hrušovanská 214, 667 01 Vojkovice, jehož jménem jedná Mgr. Vladimír Šmerda, předseda svazku (dále jen „zadavatel“), zahájil zadávací řízení veřejné zakázky „Hrušovany u Brna – intenzifikace ČOV“, zadávané podle zákona č. 137/2006 Sb., o veřejných zakázkách, ve znění pozdějších předpisů (dále jen „zákon“), v otevřeném podlimitním řízení, jehož oznámení bylo v informačním systému o veřejných zakázkách uveřejněno dne 23. 12. 2010 pod ev. č. 60054460 (dále jen „veřejná zakázka“).
2. Předpokládaná hodnota veřejné zakázky, uvedená v části II.2.1) oznámení o zakázce, činila 45 372 659,- Kč bez DPH.
3. Z protokolu o otevírání obálek ze dne 18. 1. 2011 vyplývá, že zadavatel obdržel ve lhůtě uvedené v oznámení o zakázce sedm nabídek. Komise pro otevírání obálek po kontrole úplnosti nabídek podle ust. § 71 odst. 8 zákona konstatovala, že všechny předložené nabídky splňují zákonné požadavky a požadavky zadavatele.
4. Z protokolu o třetím jednání hodnotící komise ze dne 7. 2. 2011 vyplývá, že komise shledala podezření na mimořádně nízkou nabídkovou cenu v nabídce sdružení „VHS-HRUŠOVANY“, kterou podali společně společnost VHS plus, Vodohospodářské stavby, s. r. o., IČ 46976469, se sídlem Masarykova 1197, 698 14 Veselí nad Moravou, jejímž jménem jedná Ing. Jindřich Popelka, jednatel a společnost VHZ-DIS, spol. s r. o., IČ 46961445, se sídlem Mírova 25, 618 00 Brno, za niž jedná Ing. Libor Šebesta, jednatel, ve správním řízení zastoupeného na základě plné moci ze dne 10. 1. 2011 společností VHS plus, Vodohospodářské stavby, s. r. o., IČ 46976469, se sídlem Masarykova 1197, 698 14 Veselí nad Moravou, jejímž jménem jedná Ing. Jindřich Popelka, jednatel (dále také „navrhovatel“ nebo „VHS-HRUŠOVANY“).
5. Žádost o zdůvodnění mimořádně nízké nabídkové ceny zaslal zadavatel navrhovateli dopisem ze dne 7. 2. 2011 a zadavatel požadované zdůvodnění zaslal dopisem ze dne 11. 2. 2011.
6. Z protokolu o čtvrtém jednání hodnotící komise ze dne 16. 2. 2011 vyplývá, že komise shledala, že se ve svém zdůvodnění mimořádně nízké nabídkové ceny navrhovatel nezabýval vysvětlením výše nabídkové ceny a doložil jen způsob výpočtu požadovaných položek. Dále zde navrhovatel uvedl, že zakládání některých objektů hodlá řešit jiným způsobem, než předepisuje projektová dokumentace, což je podle názoru komise nepřípustné. Z tohoto důvodu komise vyřadila nabídku navrhovatele a doporučila zadavateli, aby navrhovatele vyloučil z další účasti v zadávacím řízení veřejné zakázky.
7. Na základě výše uvedeného závěru komise pro hodnocení kvalifikace zadavatel rozhodnutím ze dne 18. 2. 2011 vyloučil sdružení „VHS-HRUŠOVANY“ z další účasti v zadávacím řízení.

8. Proti rozhodnutí o vyloučení z další účasti v zadávacím řízení podali účastníci sdružení „VHS-HRUŠOVANY“ dopisem ze dne 9. 3. 2011 námitky, které zadavatel obdržel téhož dne a kterým svým rozhodnutím ze dne 16. 3. 2011 nevyhověl.
9. Vzhledem k tomu, že navrhovatel nepovažoval rozhodnutí zadavatele o námitkách za učiněné v souladu se zákonem, podal dopisem ze dne 28. 3. 2011 návrh na zahájení řízení o přezkoumání úkonů zadavatele (dále jen „návrh“) u Úřadu pro ochranu hospodářské soutěže (dále jen „Úřad“).
10. V návrhu navrhovatel uvádí, že podle jeho názoru v nabídce dodržel povinnost realizovat zakládání stavby v souladu s obdrženou projektovou dokumentací s tím, že vlastní originální řešení uplatnil tam, kde zadávací dokumentace umožňovala určit vlastní návrh konkrétního provedení beranění štětovnicové stěny (její umístění, výškovou úroveň horního a dolního zhlaví zaberaněných štětovnic, způsob provedení rohů štětovnicové stěny apod.), kterému odpovídají ceny uvedené v nabídce ve výkazu výměr. Podle názoru navrhovatele zadavatel tuto skutečnost při hodnocení nabídky nezohlednil a v rozhodnutí o námitkách neuvedl žádné relevantní argumenty k těmto skutečnostem a argumentuje nesprávně k faktům v zadávací dokumentaci.
11. Z výše uvedených důvodů navrhovatel požaduje, aby Úřad zrušil rozhodnutí zadavatele o jeho vyloučení z další účasti v zadávacím řízení a zároveň požaduje, aby Úřad uložil zadavateli předběžné opatření spočívající v zákazu uzavřít smlouvu v zadávacím řízení veřejné zakázky do doby vydání rozhodnutí ve správním řízení
12. Úřad obdržel návrh dne 28. 3. 2011 a tímto dnem bylo zahájeno správní řízení o přezkoumání úkonů zadavatele.
13. Účastníky správního řízení podle § 116 zákona jsou
 - zadavatel
 - navrhovatel
14. Zahájení správního řízení oznámil Úřad účastníkům správního řízení dopisem č. j. ÚOHS-S116/2011/VZ-5510/2011/530/JWe ze dne 11. 4. 2011. Současně Úřad usnesením č. j. ÚOHS-S116/2011/VZ-5511/2011/530/JWe z téhož dne účastníkům řízení stanovil lhůtu, ve které byli oprávněni navrhopat důkazy a činit jiné návrhy a ve které byli oprávněni vyjádřit svá stanoviska v řízení a lhůtu, ve které se mohli vyjádřit k podkladům pro rozhodnutí.
15. K návrhu se zadavatel vyjádřil dopisem ze dne 4. 4. 2011, ve kterém uvádí, že podle jeho názoru navrhovatel nemůže napadat nezákonný postup zadavatele, neboť veřejná zakázka je zadávána sektorovým zadavatelem, který ve smyslu § 2 odst. 7 zákona zadává veřejnou zakázku v souvislosti s výkonem relevantní činnosti podle ust. § 4 zákona, a vzhledem k tomu, že se jedná o podlimitní zakázku na stavební práce, není povinen postupovat podle zákona. Toto své tvrzení zadavatel dokládá Smlouvou o nájmu, provozu, správě a rozvoji majetku vodovodů a kanalizací pro veřejnou potřebu ze dne 11. 6. 2009, ze které je patrné, že pronajímá vodohospodářský majetek k provozování odbornému provozovateli. Vlastnictví vodohospodářského majetku dokládá výpisem z katastru nemovitostí a inventarizací majetku, kde je uvedena mimo jiné i ČOV, jejíž intenzifikace je předmětem veřejné zakázky. Provozování relevantní činnosti – zabezpečení zásobování pitnou vodou, odvádění a čištění odpadních vod, rozvoj vodárenských soustav, kanalizací a ČOV v obcích sdružených ve

svazku, je uvedeno jako předmět činnosti svazku obcí v bodě III. Zakladatelské smlouvy svazku obcí č. 193/93/VS ze dne 27. 7. 1993.

16. V další části svého vyjádření navrhovatel k argumentům navrhovatele uvádí, že podle jeho názoru není nabídka navrhovatele v souladu se zadávací dokumentací a v případě jejího přijetí by mohlo dojít k diskriminaci ostatních uchazečů, kteří ve svých nabídkách nacenili technické řešení, které má vodoprávní povolení.
17. Rozhodnutím č. j. ÚOHS-S116/2011/VZ-5512/2011/530/JWe ze dne 18. 4. 2011 Úřad zamítl návrh navrhovatele na uložení předběžného opatření, které mělo spočívat v zákazu uzavřít smlouvu v zadávacím řízení veřejné zakázky.
18. K zahájení správního řízení se v termínu stanoveném v usnesení k zahájení správního řízení č. j. ÚOHS-S116/2011/VZ-5511/2011/530/JWe ze dne 11. 4. 2011 vyjádřil zadavatel dopisem ze dne 19. 4. 2011, ve kterém trvá na zdůvodnění uvedeném v rozhodnutí o námitkách a ve vyjádření k návrhu na zahájení správního řízení.
19. Úřad přezkoumal na základě § 112 a následujících ustanovení zákona případ ve všech souvislostech a po zhodnocení všech podkladů předložených zadavatelem a na základě vlastního zjištění rozhodl o zamítnutí návrhu, jelikož zadavatel nebyl při zadávání předmětné zakázky povinen postupovat podle zákona. K uvedenému Úřad uvádí následující.
20. 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.
21. Podle § 4 odst. 1 písm. d) zákona se relevantní činností pro účely zákona rozumí v odvětví vodárenství
 1. poskytování 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.
22. 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.
23. Podle § 19 odst. 1 zákona sektorový zadavatel postupuje podle tohoto zákona pouze v případě nadlimitních veřejných zakázek zadávaných v souvislosti s výkonem relevantní činnosti.
24. V šetřeném případě zkoumal Úřad nejprve otázku postavení zadavatele při zadávání této veřejné zakázky, a to zejména z hlediska možnosti naplnění ustanovení § 2 odst. 7 zákona. Jak vyplývá z vyjádření zadavatele a předložených dokladů (viz bod 15 tohoto rozhodnutí), je zadavatel majitelem vodohospodářské infrastruktury ve vlastnictví svazku obcí vzniklého na základě výše uvedené Zakladatelské smlouvy svazku obcí č. 193/93/VS ze dne 27. 7. 1993 a na základě Smlouvy o nájmu, provozu, správě a rozvoji majetku vodovodů a kanalizací pro

veřejnou potřebu ze dne 11. 6. 2011 pronajal své vodovodní a kanalizační síť společnosti Vodárenská a akciová společnost, a. s., IČ 49455842, se sídlem Soběšická 820/156, 638 01 Brno.

25. Z výše uvedeného je zřejmé, že zadavatel je vlastníkem pevné sítě k zásobování veřejnosti v souvislosti s přepravou pitné vody a současně vlastníkem kanalizace sloužící veřejné potřebě, přičemž jejich správu a provozování zajišťuje prostřednictvím nájemce na základě výše uvedené Nájemní a provozní smlouvy.
26. Vzhledem k tomu, že předmětem veřejné zakázky jsou stavební práce spojené s intenzifikací ČOV, která je ve vlastnictví zadavatele Úřad konstatuje, že zadávání a realizace veřejné zakázky se týká relevantní činnosti zadavatele uvedené v ust. § 4 odst. 1 písm. d) bodu 1. zákona a zároveň i relevantní činnosti uvedené ust. § 4 odst. 1 písm. e) bodu 2. zákona.
27. Úřad dále konstatuje, že vzhledem k ust. § 2 odst. 7 zákona platí pro zadavatele při výkonu relevantní činnosti ustanovení zákona vztahující se na sektorového zadavatele.
28. V šetřeném případě je v oznámení o zakázce uvedeno, že se jedná o podlimitní veřejnou zakázku na stavební práce s předpokládanou hodnotou 45 372 659,- Kč bez DPH.
29. K tomu Úřad konstatuje, že uvedená předpokládaná hodnota veřejné zakázky nedosahuje limitu stanoveného nařízením 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, ve znění pozdějších předpisů, podle kterého činí finanční limit podle § 12 odst. 1 zákona v případě veřejných zakázek na stavební práce 125 451 000,- Kč bez DPH.
30. Na základě výše uvedených skutečností je zřejmé, že zadavatel zadává podlimitní veřejnou zakázku v souvislosti s výkonem relevantní činnosti, při které je vázán dle § 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.
31. 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.
32. Předpokládaná hodnota veřejné zakázky nedosáhla finančního limitu stanoveného pro nadlimitní veřejné zakázky a zadavatel zároveň naplnil definici zadavatele uvedenou v § 2 odst. 7 zákona, kdy jako veřejný zadavatel vykonává relevantní činnost a zadává veřejnou zakázku související s touto relevantní činností. V šetřeném případě zadavatel není povinen postupovat podle zákona a proto Úřad návrh na zahájení správního řízení podle ust. § 118 odst. 4 písm. d) zákona zamítl.

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

Obdrží:

1. Vodovody a kanalizace Židlochovicko, dobrovolný svazek obcí, Hrušovanská 214, 667 01 Vojkovice
2. VHS plus, Vodohospodářské stavby, s. r. o., Masarykova 1197, 698 14 Veselí nad Moravou

Na vědomí:

1. VHZ-DIS, spol. s r. o., Mírova 25, 618 00 Brno

Vypraveno dne:

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