

Rozhodnutí nabylo právní moci dne 18.8.2008

Č. j. S040/2008/VZ-04679/2008/520/AB

V Brně dne 29. února 2008

Úřad pro ochranu hospodářské soutěže příslušný podle § 112 zákona č. 137/2006 Sb., o veřejných zakázkách, ve znění zákona č. 110/2007 Sb. a zákona č. 296/2007 Sb., ve správním řízení zahájeném dne 15.1.2008 na návrh ze dne 15.1.2008, jehož účastníky jsou

- zadavatel – statutární město Brno, IČ 44992785, Dominikánské nám. 196/1, 601 67 Brno, zastoupené Romanem Onderkou, primátorem,
- vybraný uchazeč – FRAMA, spol. s r. o., IČ 44961219, Žižkova 995/17a, 602 00 Brno, za niž jedná Martin Janošek, jednatel,
- navrhovatel – ELSEREMO a. s., IČ 25565893, Kloboucká 865, 763 31 Brumov – Bylnice, za niž jedná Pavel Kozubík, prokurista společnosti, zastoupený před správním orgánem JUDr. Lubošem Chaloupkou, advokátem, Příkop 843/4, 604 22 Brno,

ve věci přezkoumání úkonů zadavatele ve veřejné zakázce „Rekonstrukce jevištních stolů v Janáčkově divadle“ zadávané podle zákona č. 137/2006 Sb., o veřejných zakázkách, ve znění zákona č. 110/2007 Sb., formou otevřeného řízení, jehož oznámení bylo v informačním systému o veřejných zakázkách uveřejněno dne 30.11.2007 pod evidenčním číslem 60013226,

rozhodl podle § 114 odst. 3 zákona č. 137/2006 Sb., o veřejných zakázkách, ve znění zákona č. 110/2007 Sb. a zákona č. 296/2007 Sb., takto:

Správním řízením **se zastavuje**, neboť návrh navrhovatele ELSEREMO a. s., IČ 25565893, Kloboucká 865, 763 31 Brumov – Bylnice, nebyl v zákonné lhůtě doručen Úřadu pro ochranu hospodářské soutěže a zadavateli.

## Odůvodnění

Statutární město Brno, IČ 44992785, Dominikánské nám. 196/1, 601 67 Brno, zastoupené Romanem Onderkou, primátorem (dále jen „zadavatel“), uveřejnilo podle zákona č. 137/2006 Sb., o veřejných zakázkách, ve znění zákona č. 110/2007 Sb. (dále jen „zákon“), v informačním systému o veřejných zakázkách dne 30.11.2007 pod evidenčním číslem 60013226 oznámení veřejné zakázky „Rekonstrukce jevištních stolů v Janáčkově divadle“ (dále jen „veřejná zakázka“).

Dopisem ze dne 19. 12. 2007 byly společností ELSEREMO a. s., IČ 25565893, Kloboucká 865, 763 31 Brumov – Bylnice, za niž jedná Pavel Kozubík, prokurista společnosti, zastoupený před správním orgánem JUDr. Lubošem Chaloupkou, advokátem, Příkop 843/4, 604 22 Brno (dále jen „ELSEREMO“), podány námitky proti postupu zadavatele při zadávání veřejné zakázky. Zadavateli byly námitky doručeny dne 19.12.2007. Vzhledem k tomu, že společnost ELSEREMO neobdržela rozhodnutí zadavatele o tom, zda zadavatel námitkám vyhovuje či nikoliv, podala návrh na zahájení řízení k Úřadu pro ochranu hospodářské soutěže (dále jen „Úřad“).

Úřad návrh společnosti ELSEREMO na zahájení správního řízení o přezkoumání úkonů zadavatele (dále jen „návrh“) obdržel dne 15. 1. 2008. Zadavateli byl návrh doručen rovněž dne 15.1.2008. V tomto návrhu navrhovatel uvedl, že zadavatel postupoval v rozporu s ustanovením § 6 zákona, když porušil zákaz diskriminace a zásadu transparentnosti a rovného zacházení v zadávacím řízení tím, že v zadávací dokumentaci (v bodě 15. 1. 1. 1. na str. 18) k prokázání technických kvalifikačních předpokladů dle § 56 odst. 3 písm. a) zákona uvedl, že „dodavatel splňuje technický kvalifikační předpoklad, jestliže realizoval minimálně tři stavby stavebních objektů na území České republiky o finančním objemu nad 50 mil. Kč bez DPH každé z nich, přičemž u jedné z nich realizoval stavební objekty o objemu nad 80 mil. Kč bez DPH a minimálně tři stavby, na území České republiky, jejichž součástí byla realizace jevištní technologie v divadlech v objemu min. 50 mil. Kč bez DPH každé z nich, přičemž u jedné z nich realizoval jevištní technologie v divadlech o objemu nad 70 mil. Kč bez DPH.“ Navrhovatel z toho vyvozuje, že tímto byli ze zadávacího řízení vyloučeni potencionální zahraniční uchazeči a proto navrhuje zrušení zadání předmětné veřejné zakázky a vypsání nového zadávacího řízení.

Vyjádření zadavatele k návrhu a dokumentaci o zadávání veřejné zakázky obdržel Úřad dne 29.1.2008, z níž vyplývá, že zadavatel i po podání námitek pokračoval v zadávacím procesu.

Z protokolu o otevírání obálek s nabídkami ze dne 3.1.2008 vyplývá, že zadavatel ve lhůtě pro podání nabídek obdržel nabídky šesti uchazečů.

Ze zprávy o posouzení a hodnocení nabídek ze dne 17.1.2008 vyplývá, že hodnotící komise doporučila zadavateli uzavřít smlouvu s uchazečem FRAMA, spol. s r. o., IČ 44961219, Žižkova 995/17a, 602 00 Brno, za niž jedná Martin Janošek, jednatel (dále jen „FRAMA“), neboť jeho nabídka byla vyhodnocena jako ekonomicky nejvýhodnější. Zadavatel rozhodl o výběru nejvhodnější nabídky dne 24.1.2008. Dopisem ze dne 28.1.2008 zadavatel oznámil výběr nejvhodnější nabídky všem uchazečům.

Účastníky správního řízení podle § 116 zákona č. 137/2006 Sb., o veřejných zakázkách, ve znění zákona č. 110/2007 Sb. a zákona č. 296/2007 Sb., jsou:

- zadavatel,
- navrhovatel – ELSEREMO,
- vybraný uchazeč – FRAMA.

K zajištění účelu správního řízení vydal dne 1. února 2008 Úřad rozhodnutí č.j. S040/2008/VZ-02436/2008/520-AB, kterým rozhodl o vydání předběžného opatření spočívajícího v uložení zákazu uzavřít smlouvu v šetřeném zadávacím řízení.

Zahájení správního řízení oznámil Úřad účastníkům řízení dopisem č. j. S040/2008/VZ-02845/2008/520-AB/EM ze dne 5.2.2008. Zároveň jim usnesením č. j. S040/2008/VZ-02846/2008/520/-AB/EM ze dne 5.2.2008 stanovil lhůtu, v níž mohli navrhopvat důkazy, či činit jiné návrhy, a lhůtu, ve které se mohli vyjádřit k podkladům rozhodnutí.

Zadavatel se ke skutečnostem uvedeným v návrhu vyjádřil dopisem ze dne 20.2.2008, ve kterém uvedl, že nadále trvá na správnosti svého postupu při zadávání veřejné zakázky, kdy požadoval k prokázání technických kvalifikačních předpokladů podle § 56 odst. 3 písm. a) zákona doložení dokladu, že dodavatel realizoval minimálně tři stavby stavebních objektů na území České republiky o finančním objemu nad 50 mil. Kč bez DPH každé z nich, přičemž u jedné z nich realizoval stavební objekt o objemu nad 80 mil. Kč bez DPH a dále minimálně tři stavby, na území České republiky, jejichž součástí byla realizace jevištní technologie v divadlech v objemu min. 50 mil. Kč bez DPH každé z nich, přičemž u jedné z nich realizoval jevištní technologie v divadlech o objemu nad 70 mil. Kč bez DPH. Tento požadavek zadavatel odůvodnil tím, že se jedná o stavbu na území ČR, jejíž provedení vyžaduje dodržení četných technických norem platných v České republice, které ne vždy jsou harmonizovány s technickými normami platnými v zemích Evropské unie. Zadavatel z toho dovozuje, že provedení předmětné veřejné zakázky dodavatelem, který nemá zkušenosti z prostředí České republiky by ohrozilo včasné zahájení divadelní sezóny 2008/2009. Nezbytnost provedení rekonstrukce jevištních stolů v Janáčkově divadle doložil znaleckým posudkem č. 118/07 zpracovaným soudním znalcem doc. Ing. Miroslavem Škopánem, CSc. v květnu 2007. Současně zadavatel poukázal na účelovost námitek, kdy navrhovatel při prohlídce místa plnění žádné námitky proti technickým kvalifikačním předpokladům nevznesl. Dále zadavatel potvrdil, že neodeslal ve lhůtě stanovené v § 111 odst. 1 zákona navrhovateli rozhodnutí o tom, zda námitkám vyhovuje či nikoliv.

Úřad přezkoumal na základě § 112 a násl. ustanovení zákona náležitosti návrhu společnosti ELSEREMO a rozhodl o zastavení řízení. Ke svému rozhodnutí uvádí Úřad následující rozhodné skutečnosti.

Návrh musí podle § 114 odst. 2 zákona vedle obecných náležitostí podání obsahovat přesné označení zadavatele, v čem je spatřováno porušení zákona, v jehož důsledku navrhovateli hrozí nebo vznikla újma na jeho právech, příslušné důkazy, a čeho se navrhovatel domáhá. Součástí návrhu zasílaného Úřadu je doklad o doručení námitek zadavateli a doklad o složení kauce podle § 115.

Jestliže podle § 114 odst. 3 zákona 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.

Z ustanovení § 113 odst. 3 zákona vyplývá, že pokud zadavatel námitky nevyřídil podle § 111 odst. 1, lze návrh podat a doručit Úřadu a zadavateli nejpozději do 25 kalendářních dnů ode dne odeslání námitek stěžovatelem.

Námítky navrhovatele byly odeslány dne 19.12.2007 a zadavateli doručeny téhož dne. Dnem 20.12.2007 počíná běžet lhůta 25 dnů k podání a doručení návrhu Úřadu. Tato lhůta uplynula dne 13.1.2008. Vzhledem k tomu, že konec lhůty připadl na neděli, je podle obecné právní úpravy posledním dnem lhůty nejbližší příští pracovní den. Tímto dnem je 14.1.2008. Jestliže navrhovatel doručil návrh na zahájení správního řízení k Úřadu a k zadavateli dne 15.1.2008, podal návrh na zahájení řízení po zákonem stanovené lhůtě.

Vzhledem k tomu, že navrhovatel, tj. uchazeč ELSEREMO podal návrh na zahájení řízení opožděně, rozhodl Úřad o zastavení řízení, jak je uvedeno ve výroku.

**Poučení:**

Proti tomuto rozhodnutí lze do 15 dnů 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. Jindřiška Koblihová  
II. místopředsedkyně ÚOHS  
pověřená řízením sekce veřejných zakázek

**Obdrží:**

Statutární město Brno, Dominikánské nám. 196/1, 601 67 Brno  
FRAMA, spol. s r. o., Žižkova 995/17a, 602 00 Brno  
JUDr. Luboš Chaloupka, advokát, Příkop 843/4, 604 22 Brno

**Na vědomí:**

ELSEREMO a. s., Kloboucká 865, 763 31 Brumov – Bylnice

**Vypraveno dne:** viz otisk razítka na poštovní obálce

