



UOHSX001BN3E

Č. j.: ÚOHS-R79/2009/VZ-8670/2009/310/ASc

V Brně dne 10. července 2009

Ve správním řízení o rozkladu doručeném dne 19. 5. 2009 navrhovatelem –

- účastníky **sdružení „Sdružení PMP a Pozemstav“**, které tvoří
 - PMP Prostějov, s. r. o., IČ 26262029, se sídlem Kojetínská 4221/15, 796 01 Prostějov za niž jedná Ing. Jan Vrána, jednatel společnosti,
 - POZEMSTAV Prostějov, a. s., IČ 25527380, se sídlem Pod Kosířem 73, 796 01 Prostějov, za niž jedná Ing. Zdeněk Peichl, předseda představenstva,

a kteří dne 30. 1. 2009 uzavřeli smlouvu o sdružení podle § 829 a násl. zákona č.40/1964 Sb., občanský zákoník, ve znění pozdějších předpisů za účelem podání společné nabídky, ve správním řízení na základě plné moci ze dne 25. 3. 2009 zastoupení Ing. Janem Vránou, MBA, jednatelem PMP Prostějov s. r. o., se sídlem Kojetínská 4221/15, 796 01 Prostějov,

proti rozhodnutí Úřadu pro ochranu hospodářské soutěže ze dne 30. 4. 2009, č. j. S65/2009/VZ-5283/2009/510/MCh, o přezkoumání úkonů zadavatele -

- **statutárního města Brno, IČ 44992785, se sídlem Dominikánské náměstí 1, 601 67 Brno - střed**, zastoupeného Romanem Onderkou, primátorem města Brna

učiněných při zadávání veřejné zakázky „**Nízkoenergetická ZŠ Kamínky v Brně**“ zadávané v otevřeném řízení podle zákona č. 137/2006 Sb., o veřejných zakázkách, ve znění pozdějších předpisů, jehož oznámení bylo v informačním systému o veřejných zakázkách uveřejněno pod ev. č. 60027046, dne 23. 1. 2009, opraveno dne 30. 1. 2009, ve kterém je dalším účastníkem správního řízení

- vybraný uchazeč – **SKR stav, s. r. o., IČ 26961474, se sídlem Nováčkova 18, 614 00 Brno**, za niž jedná Ing. Ivo Skřivánek, jednatel společnosti

jsem podle § 152 odst. 5 písm. a) zákona č. 500/2004 Sb., správní řád, ve znění zákona č. 413/2005 Sb., v návaznosti na § 90 odst. 4 téhož zákona, na základě návrhu rozkladové komise, jmenované podle § 152 odst. 3 téhož zákona, rozhodl takto:

Rozhodnutí Úřadu pro ochranu hospodářské soutěže ze dne 30. 4. 2009, č. j. S65/2009/VZ-5283/2009/510/MCh

z r u š u j i

a správní řízení

z a s t a v u j i .

O d ů v o d n ě n í

I. Prvostupňové řízení před Úřadem pro ochranu hospodářské soutěže

1. Úřad pro ochranu hospodářské soutěže (dále jen „Úřad“) jako orgán příslušný dle § 112 zákona č. 137/2006 Sb., o veřejných zakázkách, ve znění pozdějších předpisů (dále jen „zákon“), obdržel návrh na přezkoumání úkonů zadavatele – statutární města Brna, IČ 44992785, se sídlem Dominikánské náměstí 1, 601 67 Brno – střed, zastoupené Romanem Onderkou, primátorem města Brna (dále jen „zadavatel“), při zadávání veřejné zakázky „Nízkoenergetická ZŠ Kamínky v Brně“ zadávané v otevřeném řízení, jehož oznámení bylo v informačním systému o veřejných zakázkách uveřejněno pod ev. č. 60027046, dne 23. 1. 2009, opraveno dne 30. 1. 2009 (dále jen „veřejná zakázka“). Jako základní hodnotící kritérium pro zadání veřejné zakázky zvolil zadavatel nejnižší nabídkovou cenu.
2. Z protokolu o otevírání obálek s nabídkami ze dne 11. 2. 2009 vyplývá, že zadavatel ve stanovené lhůtě obdržel 12 nabídek, přičemž nabídku jednoho uchazeče vyřadil, neboť jeho nabídka z hlediska požadovaného obsahu nebyla úplná. Z protokolu o hodnocení nabídek ze dne 13. 2. 2009 vyplývá, že hodnotící komise navrhla vyloučení dvou uchazečů pro nesplnění kvalifikačních předpokladů, a že po provedeném hodnocení se v prvním pořadí umístila nabídka uchazeče SKR stav, s. r. o., IČ 26961474, Nováčkova 18, 614 00 Brno. Zadavatel dne 18. 2. 2009 rozhodl o výběru nejvhodnější nabídky.
3. Proti rozhodnutí zadavatele o vyloučení z účasti v zadávacím řízení ze dne 17. 2. 2009, které účastníci sdružení „Sdružení PMP a Pozemstav“, které tvoří PMP Prostějov, s. r. o., IČ 26262029, se sídlem Kojetínská 4221/15, 796 01 Prostějov za niž jedná Ing. Jan Vrána, jednatel společnosti a POZEMSTAV Prostějov, a. s., IČ 25527380, se sídlem Pod Kosířem 73, 796 01 Prostějov, za niž jedná Ing. Zdeněk Peichl, předseda představenstva, ve správním řízení na základě plné moci ze dne 25. 3. 2009 zastoupení Ing. Janem Vránou, MBA, jednatelem PMP Prostějov s. r. o. (dále jen „navrhovatel“), obdrželi dne 18. 2. 2009, podal navrhovatel námítky ze dne 20. 2. 2009, které zadavatel obdržel dne 23. 2. 2009, a kterým po přezkoumání jejich oprávněnosti nevyhověl rozhodnutím ze dne 27. 2. 2009, které navrhovatel obdržel

dne 2. 3. 2009. Vzhledem k tomu, že navrhovatel nepovažoval rozhodnutí zadavatele o námitkách za učiněné v souladu se zákonem, podal dopisem ze dne 9. 3. 2009 návrh na zahájení řízení o přezkoumání úkonů zadavatele (dále jen „návrh“) u Úřadu pro ochranu hospodářské soutěže (dále jen „Úřad“)

4. Úřad obdržel návrh dne 9. 3. 2009 a tímto dnem bylo podle zákona zahájeno správní řízení o přezkoumání úkonů zadavatele. Zahájení správního řízení Úřad oznámil účastníkům řízení dopisem č.j. S65/2009/VZ-3394/2009/510/MCh ze dne 20. 3. 2009 a dále účastníkům správního řízení usnesením č.j. S65/2009/VZ-3390/2009/510/MCh ze dne 20. 3. 2009 stanovil lhůtu, ve které byli oprávněni se v řízení vyjádřit.

Napadené rozhodnutí

5. Po přezkoumání všech rozhodných skutečností vydal Úřad dne 30. 4. 2009 rozhodnutí č. j. S65/2009/VZ-5283/2009/510/MCh, kterým správní řízení podle § 118 zákona zastavil. V odůvodnění napadeného rozhodnutí Úřad konstatoval, že zadavatel nedodržel postup stanovený v § 60 odst. 1 zákona tím, že vyloučil z účasti v zadávacím řízení uchazeče – účastníky sdružení „PMP a Pozemstav“, které tvoří PMP Prostějov s. r. o. a POZEMSTAV Prostějov a. s., přestože tento prokázal splnění základních kvalifikačních předpokladů podle § 53 odst. 1 písm. a) a b) zákona. Dle Úřadu však tento postup vzhledem k okolnostem šetřeného případu podstatně neovlivnil ani nemohl ovlivnit výběr nejvhodnějších nabídek, a proto předmětné správní řízení dle § 118 zákona zastavil.

II. Námitky rozkladu

6. Úřad obdržel od navrhovatele proti shora uvedenému rozhodnutí dne 19. 5. 2009 rozklad, v němž uvádí důvody, pro něž by neměla složená kauce dle § 115 odst. 2 zákona propadnout ve prospěch státu, ale měla by být vrácena zpět navrhovateli. Navrhovatel se domnívá, že v daném případě existují důvody hodné zvláštního zřetele, na jejichž základě lze od propadnutí kauce zcela nebo z části upustit. Navrhovatel v rozkladu uvádí, že v době podání námitek zadavateli dne 20. 2. 2009 neznal výsledky hodnocení nabídek a zadavatel nezveřejnil informace o dalším průběhu posouzení a hodnocení nabídek. Navrhovatel tedy dle jeho názoru nevěděl a nemohl předpokládat, že hodnocení a výběr nejvhodnějšího uchazeče již proběhl. Při otevírání obálek s nabídkami, kterého se zástupce navrhovatele zúčastnil, bylo zřejmé jen to, kdo podal nabídku. Navrhovatel v tomto okamžiku nebyl ještě vyloučen, a tudíž nežádal o nahlédnutí do protokolu o otevírání obálek. Nemohl tedy vědět, zda jeho nabídka by mohla být hodnocena jako nejvýhodnější.
7. Navrhovatel dále ve svém rozkladu upozorňuje na skutečnost, že v námitkách proti vyloučení upozornil zadavatele na již vydané rozhodnutí Úřadu ve shodné věci, které však nebylo pravomocné. Zadavatel měl možnost brát na tuto skutečnost zřetel a mohl svoji chybu odstranit hned v prvopočátku použitím postupu dle § 59 odst. 4 zákona. Skutečnost, že zadavatel nepostupoval v souladu se zákonem, potvrdil Úřad v napadeném rozhodnutí. Navrhovatel dále konstatuje, že pokud se chtěl domoci svého práva a být hodnocen za zpracování své nabídky, musel podat návrh a složit odpovídající výši kauce. Pak ale počítal s tím, že pokud je v právu, nemůže být poškozen propadnutím této kauce.

Závěr rozkladu

8. S ohledem na výše uvedené navrhopatel žádá, aby předseda Úřadu po přezkoumání celé záležitosti změnil výrok I. rozhodnutí tak, že podle § 118 zákona zruší jednotlivý úkon zadavatele spočívající v rozhodnutí zadavatele o vyřazení uchazeče ze soutěže z důvodu nesplnění požadavků podle § 53 odst. 1 písm. a) a b) zákona a vrátí kauci navrhovateli.
9. Dne 17. 6. 2009 obdržel Úřad od navrhovatele podání, jehož obsahem bylo zpětvzetí návrhu na přezkoumání úkonů zadavatele a zpětvzetí rozkladu proti rozhodnutí Úřadu č. j. S65/2009/CZ-5283/2009/510/MCh.

III. Řízení o rozkladu

Stanovisko předsedy Úřadu

9. Úřad neshledal důvody pro zrušení nebo změnu svého rozhodnutí v rámci autoremedury a v souladu s § 88 odst. 1 zákona č. 500/2004 Sb., správní řád, ve znění zákona č. 413/2005 Sb. (dále jen „správní řád“), věc postoupil odvolacímu správnímu orgánu.
10. Po projednání rozkladu a veškerého spisového materiálu rozkladovou komisí ustavenou podle § 152 odst. 3 správního řádu, po posouzení případu ve všech jeho vzájemných souvislostech a s přihlédnutím k návrhu rozkladové komise jsem rozhodl, tak jak je uvedeno ve výroku tohoto rozhodnutí.

IV. K odůvodnění rozhodnutí předsedy Úřadu

11. Ustanovení § 45 odst. 4 správního řádu stanoví, že žadatel může zúžit předmět své žádosti nebo vzít žádost zpět, přičemž toto právo nelze uplatnit v době od vydání rozhodnutí správního orgánu prvního stupně do zahájení odvolacího řízení. V dotčeném případě bylo napadené rozhodnutí vydáno dne 30. 4. 2009 a odvolací řízení zahájeno dne 19. 5. 2009. Žádost o zpětvzetí návrhu byla podána až dne 17. 6. 2009, tedy v souladu s § 45 odst. 4 správního řádu.
12. Výše uvedené zpětvzetí návrhu ve smyslu § 45 odst. 4 správního řádu je skutečností, která odůvodňuje zastavení správního řízení, zahájeného na základě tohoto návrhu. V souladu s § 90 odst. 4 správního řádu jsem proto bez dalšího napadené prvostupňové rozhodnutí zrušil a řízení zastavil, jak je uvedeno ve výroku tohoto rozhodnutí. Zrušení napadeného rozhodnutí a zastavení předmětného řízení je rovněž skutečností, kterou je vyřízena žádost o zpětvzetí rozkladu.

V. Závěr

13. Po zvážení všech aspektů dané věci a po zjištění, že navrhovatel zaslal Úřadu zpětvzetí návrhu a rozkladu, jsem rozhodl tak, jak je ve výroku uvedeno.

P o u č e n í

Proti tomuto rozhodnutí se nelze podle § 91 odst. 1 správního řádu dále odvolat.

Ing. Petr Rafaj
předseda Úřadu pro ochranu hospodářské soutěže

Obdrží:

1. Statutární město Brno, Dominikánské náměstí 1, 601 67 Brno – střed
2. Ing. Jan Vrána, MBA, jednatel společnosti PMP Prostějov, s. r. o., Kojetínská 4221/15, 796 01 Prostějov
3. SKR stav, s. r. o., Nováčkova 18, 614 00 Brno
4. spis

Vypraveno dne: viz otisk razítka na poštovní obálce