



UOHSX005PAYO

USNESENÍ

Č. j.: ÚOHS-S335/2013/VZ-1333/2014/513/JVo

Brno 23.1.2014

Úřad pro ochranu hospodářské soutěže příslušný podle § 112 odst. 1 zákona č. 137/2006 Sb., o veřejných zakázkách, ve znění pozdějších předpisů, ve správním řízení zahájeném dne 30. 5. 2013, na návrh ze dne 28. 5. 2013, jehož účastníky jsou:

- zadavatel – Svazek obcí při formanské cestě, IČO 70867623, se sídlem Pavlice 90, 671 56 Pavlice, ve správním řízení zastoupený STAVEBNÍ PORADNOU, spol. s r. o., IČO 62508822, se sídlem Průběžná 48, 370 04 České Budějovice, na základě plné moci ze dne 29. 1. 2013,
- navrhovatel
 - ALPINE Bau CZ s. r. o., IČO 45192286, se sídlem Jiráskova 613/13, 757 43 Valašské Meziříčí,
 - ALPINE Bau GmbH, se sídlem Alte Bundesstrasse 10, Wals – Siezenheim, 5071 Wals bei Salzburg, Rakouská republika, podnikající v České republice prostřednictvím ALPINE Bau GmbH – organizační složka, IČO 49963139, se sídlem Jiráskova 613/13, 757 01 Valašské Meziříčí,

kteří dne 25. 3. 2013 uzavřeli smlouvu o sdružení za účelem podání společné nabídky, ve správním řízení zastoupený na základě smlouvy o sdružení vedoucím účastníkem sdružení, společností ALPINE Bau CZ s. r. o., IČO 45192286, se sídlem Jiráskova 613/13, 757 43 Valašské Meziříčí,

ve věci nadlimitní veřejné zakázky „Formanská cesta – splašková kanalizace a ČOV, akceptační číslo 10048391“, zadávané formou užšího řízení, jehož oznámení bylo do Věstníku veřejných zakázek odesláno dne 6. 2. 2013 a bylo uveřejněno dne 7. 2. 2013 pod ev. č. 233148, a v Úředním věstníku Evropské unie bylo uveřejněno dne 9. 2. 2013 pod evidenčním číslem 2013/S 029-045038, vydává toto

usnesení

Správní řízení **se** podle § 66 odst. 1 písm. g) zákona č. 500/2004 Sb., správní řád, ve znění pozdějších předpisů, **zastavuje**, neboť žádost navrhovatele – ALPINE Bau CZ s. r. o., IČO 45192286,

se sídlem Jiráskova 613/13, 757 43 Valašské Meziříčí a ALPINE Bau GmbH, se sídlem Alte Bundesstrasse 10, Wals – Siezenheim, 5071 Wals bei Salzburg, Rakouská republika, podnikající v České republice prostřednictvím ALPINE Bau GmbH – organizační složka, IČO 49963139, se sídlem Jiráskova 613/13, 757 01 Valašské Meziříčí ze dne 28. 5. 2013 se stala zjevně bezpředmětnou.

ODŮVODNĚNÍ

I. ZADÁVACÍ ŘÍZENÍ

1. Zadavatel – Svazek obcí při formanské cestě, IČO 70867623, se sídlem Pavlice 90, 671 56 Pavlice, ve správním řízení zastoupený STAVEBNÍ PORADNOU, spol. s r. o., IČO 62508822, se sídlem Průběžná 48, 370 04 České Budějovice, na základě plné moci ze dne 29. 1. 2013 (dále jen „zadavatel“) zahájil zadávací řízení veřejné zakázky „Formanská cesta – splašková kanalizace a ČOV, akceptační číslo 10048391“, zadávané podle zákona č. 137/2006 Sb., o veřejných zakázkách, ve znění pozdějších předpisů (dále jen „zákon“), v užším řízení, jehož oznámení bylo do Věstníku veřejných zakázek odesláno dne 6. 2. 2013 a bylo uveřejněno dne 7. 2. 2013 pod ev. č. 233148, a v Úředním věstníku Evropské unie bylo uveřejněno dne 9. 2. 2013 pod evidenčním číslem 2013/S 029-045038 (dále jen „veřejná zakázka“).
2. Zadávací řízení na veřejnou zakázku pro zadavatele zajišťovala společnost STAVEBNÍ PORADNA, spol. s r. o., IČO 62508822, se sídlem Průběžná 48, 370 04 České Budějovice, na základě plné moci ze dne 29. 1. 2013.
3. Z protokolu o posouzení kvalifikace ze dne 24. 4. 2013 vyplývá, že zadavatel v souvislosti s veřejnou zakázkou obdržel celkem 16 žádostí o účast, přičemž 13 dodavatelů prokázalo splnění kvalifikace.
4. Dne 10. 4. 2013 zadavatel odeslal navrhovateli „Žádost o písemné objasnění předložených informací či dokladů nebo o předložení dalších informací či dokladů prokazující splnění kvalifikace“, neboť v podané žádosti o účast navrhovatel nedoložil žádnou realizovanou stavbu obdobného charakteru, jejíž součástí byla výstavba nebo rekonstrukce tlakové kanalizace s finančním objemem připadajícím na výstavbu nebo rekonstrukci tlakové kanalizace min. 15 mil. Kč bez DPH. Navrhovatel výše uvedenou žádost obdržel 11. 4. 2013.
5. Zadavatel obdržel dne 12. 4. 2013 vyjádření navrhovatele k žádosti o předložení informací a dokladů prokazující splnění kvalifikace, ve které uvádí, že finanční objem zakázek připadající na objekt tlakové kanalizace není uveden vzhledem k rakouské stavební a právní praxi, kdy takto detailní potvrzení (reference) nejsou používána a uchazeč objektivně není schopen získat nová osvědčení ve lhůtě zadavatelem stanovené v řádu dnů.
6. Dne 24. 4. 2013 rozhodl zadavatel o vyloučení navrhovatele z účasti v zadávacím řízení veřejné zakázky z důvodů nesplnění technických kvalifikačních předpokladů podle § 56 odst. 3 písm. a) zákona a dne 25. 4. 2013 odeslal „Oznámení rozhodnutí zadavatele o vyloučení zájemce po posouzení kvalifikace“, které navrhovatel obdržel dne 26. 4. 2013.

7. Dne 10. 5. 2013 obdržel zadavatel námitky navrhovatele ze dne 9. 5. 2013 směřující proti rozhodnutí zadavatele o vyloučení navrhovatele z účasti v zadávacím řízení. Navrhovatel v námitkách uvádí, že se neztotožňuje s důvody vyloučení, které uvedl zadavatel a považuje toto vyloučení za protiprávní. Navrhovatel rovněž dále uvádí, že považuje požadavek na předložení reference na tlakovou kanalizaci s finančním objemem min. 15 mil. Kč bez DPH za neurčitý a v rozporu se zásadou rovného zacházení a transparentnosti.
8. Zadavatel dne 20. 5. 2013 rozhodl o podaných námitkách navrhovatele ze dne 9. 5. 2013 tak, že jim nevyhověl. Rozhodnutí o námitkách bylo doručeno navrhovateli dne 21. 5. 2013.
9. Vzhledem k tomu, že navrhovatel nepovažoval vyřízení námitek za učiněné v souladu se zákonem, podal dne 28. 5. 2013 návrh na zahájení správního řízení o přezkoumání úkonů zadavatele (dále jen „návrh“) u Úřadu pro ochranu hospodářské soutěže (dále jen „Úřad“).
10. Úřad obdržel uvedený návrh dne 30. 5. 2013 a tímto dnem bylo podle § 113 zákona ve spojení s § 44 odst. 1 zákona č. 500/2004 Sb., správní řád, ve znění pozdějších předpisů zahájeno správní řízení o přezkoumání úkonů zadavatele. Dne 31. 5. 2013 byl doručen zadavateli stejnopis návrhu.
11. Ve svém návrhu ze dne 28. 5. 2013 navrhovatel uvádí, že u referencí poskytovaných veřejnými zadavateli podle rakouského právního řádu platí, že se reference vystavují pouze jednou, a to v podobě (ve stupni obecnosti), v níž byla dotčená reference původně vystavena. Navrhovatel v návrhu dále namítá, že požadavek na obsahovou náplň referencí účelově zaměřený na určitý dílčí aspekt předmětu plnění veřejné zakázky je v rozporu se zákonem a považuje takto koncipovanou zadávací podmínku za směřující k podstatnému omezení hospodářské soutěže. Navrhovatel rovněž poukazuje na skutečnost, že „finanční objem“ určitého druhu prací naprosto nic nevyovídá o skutečném charakteru a podobě takto provedených prací a pod označením „tlaková kanalizace“ může být zahrnuta nejširší škála činností (stavebních prací a dodávek materiálu), které s realizací samotné tlakové kanalizace bezprostředně nesouvisí. Navrhovatel v návrhu rovněž namítá, že zadavatel aplikoval § 56 odst. 5 zákona nepřípustným extenzivním způsobem, když prostřednictvím uvedeného ustanovení rozšířil obsahovou náplň osvědčení, které je podle § 56 odst. 3 písm. a) zákona oprávněn požadovat. Navrhovatel v návrhu dále poukazuje na skutečnost, že v případě realizace předmětu plnění veřejné zakázky v rámci sdružení nelze v některých případech přesně určit konkrétní část předmětu díla realizovanou každým jednotlivým dodavatelem (účastníkem sdružení), což může být zdrojem praktických obtíží v situaci, kdy takto realizovanou stavbu hodlají účastníci následně prezentovat jako stavbu referenční a ze strany příslušného zadavatele je požadována informace o tom, kterou konkrétní část předmětu díla jednotliví dodavatelé realizovali. Závěrem návrhu navrhovatel konstatuje, že dotčené zadávací řízení je příkladem situace, kdy zadavatel požaduje předložení reference v takovém stupni odbornosti, že stávající osvědčení, která mají dodavatelé k dispozici ve standardní podobě, nejsou pro dané zadávací řízení použitelná. Jako opatření k nápravě navrhovatel navrhuje, aby Úřad zrušil rozhodnutí zadavatele o vyloučení navrhovatele z účasti v užším řízení veřejné zakázky.
12. Dne 10. 6. 2013 obdržel Úřad vyjádření zadavatele k obdržení návrhu ze dne 28. 5. 2013. Zadavatel ve svém stanovisku uvádí, že vybudování tlakové kanalizace tvoří

nezanedbatelnou součástí předmětu plnění veřejné zakázky. Zadavatel zcela oprávněně požadoval v rámci prokázání splnění technických kvalifikačních předpokladů doložení min. 3 realizovaných staveb obdobného charakteru, jejichž součástí byla výstavba nebo rekonstrukce tlakové kanalizace s finančním objemem min. 15 mil. Kč bez DPH včetně osvědčení objednatelů o řádném provedení těchto stavebních prací. Zadavatel dále uvádí, že neobdržel v průběhu lhůty pro podání žádostí o účast žádné námítky proti požadavkům na kvalifikaci. Zadavatel uvádí, že skutečnost, že navrhovatel v žádosti o účast neuvedl finanční objem dílčí části reference (tlakové kanalizace) nemá nic společného s rakouskou právní úpravou týkající se vydávání referencí. Pro účely vyčíslení finančního objemu připadajícího na výstavbu nebo rekonstrukci tlakové kanalizace vyhotovil zadavatel jako součást kvalifikační dokumentace přílohu, ve které měli zájemci o účast příslušnou částku uvést - tato příloha měla být potvrzena osobou oprávněnou jednat jménem či za zájemce. Navrhovatel v podané žádosti o účast žádnou doloženou realizovanou stavbu neoznačil jako stavbu, jejíž součástí byla výstavba nebo rekonstrukce tlakové kanalizace. Zadavatel konstatuje, že ani poté co byl navrhovatel vyzván k písemnému objasnění předložených informací nebo předložení dalších informací či dokladů prokazujících splnění kvalifikace, požadované informace nedoložil a splnění kvalifikace tudíž neprokázal. Zadavatel nepovažuje požadavek na doložení stavebních prací zaměřený na určitý dílčí aspekt předmětu plnění za požadavek stanovený v rozporu se zákonem a omezující hospodářskou soutěž a dodává, že vymezil požadavky na technické kvalifikační předpoklady podle § 56 odst. 3 písm. a) zákona v souladu s § 56 odst. 5 zákona, přičemž minimální úroveň těchto kvalifikačních předpokladů odpovídá druhu, rozsahu a složitosti předmětu plnění veřejné zakázky. Závěrem svého stanoviska zadavatel uvádí, že požadavky na technické kvalifikační předpoklady byly definovány srozumitelně, transparentně, nediskriminačně s ohledem a druh, rozsah a složitost předmětu plnění v souladu se zákonem, nikoliv však diskriminačně, nepřiměřeně nebo excesivně. Zadavatel dále vyjadřuje přesvědčení, že vyloučil navrhovatele z účasti v zadávacím řízení oprávněně a navrhuje, aby Úřad podaný návrh na přezkoumání úkonů zadavatele v plném rozsahu zamítl.

II. PRŮBĚH SPRÁVNÍHO ŘÍZENÍ

13. Účastníky správního řízení podle § 116 zákona jsou:
 - zadavatel,
 - navrhovatel.
14. Zahájení správního řízení oznámil Úřad účastníkům řízení dne 12. 6. 2013 pod č. j.: ÚOHS-S335/2013/VZ-10308/2013/513/JVo. Současně vydal Úřad usnesení č. j. ÚOHS-S335/2013/VZ-10327/2013/513/JVo ze dne 12. 6. 2013, v němž stanovil účastníkům řízení lhůtu, v níž byli oprávněni navrhopat důkazy, nebo činit jiné návrhy, a lhůtu, ve které se mohli vyjádřit k podkladům rozhodnutí.
15. Úřad rozhodnutím č. j. ÚOHS-S335/2013/VZ-12057/2013/513/JVo ze dne 26. 6. 2013 zamítl návrh navrhovatele na vydání předběžného opatření, kterým mělo být nařízeno zadavateli pozastavit zadávací řízení.
16. Dne 18. 6. 2013 obdržel Úřad vyjádření zadavatele dle usnesení č. j. ÚOHS-S335/2013/VZ-10327/2013/513/JVo ze dne 12. 6. 2013, ve kterém zadavatel doplňuje své vyjádření ze dne

7. 6. 2013 a uvádí, že požadavky na prokázání kvalifikačních předpokladů byly jednoznačně uvedeny jak v Oznámení o zakázce zveřejněném ve Věstníku veřejných zakázek a Úředním věstníku Evropské unie, tak v kvalifikační dokumentaci neomezeně přístupné na profilu zadavatele po celou dobu lhůty pro podání žádostí o účast. Zadavatel ve svém vyjádření opakuje předchozí stanovisko a uvádí, že požadavky na prokázání splnění technických kvalifikačních předpokladů byly definovány srozumitelně, transparentně, nediskriminačně a přiměřeně s ohledem na druh, rozsah a složitost předmětu plnění v souladu se zákonem. Současně zadavatel vyjadřuje přesvědčení, že postupoval při posuzování kvalifikačních předpokladů v souladu se zákonem a vyhlášenými zadávacími podmínkami a vyloučil navrhovatele z účasti v zadávacím řízení oprávněně, v souladu se zákonem.

17. Úřad dne 3. 7. 2013 obdržel od zadavatele „Doplňující informace ke správnímu řízení spis. zn. S 335/2013/JVo“ z téhož dne, ve kterých zadavatel uvádí předpokládanou hodnotu stavebních objektů tlakové kanalizace, která bez nákladů na vybudování čerpacích stanic činí 34 415 576 Kč bez DPH.
18. S odvoláním na lhůty stanovené v usnesení č. j. ÚOHS-S335/2013/VZ-10327/2013/513/JVo ze dne 12. 6. 2013 informoval zadavatel dne 13. 9. 2013 Úřad o tom, že dne 12. 9. 2013 proběhlo jednání hodnotící komise.
19. S odvoláním na lhůty stanovené v usnesení č. j. ÚOHS-S335/2013/VZ-10327/2013/513/JVo ze dne 12. 6. 2013 informoval zadavatel dne 23. 9. 2013 Úřad o tom, že dne 19. 9. 2013 rozhodl o výběru nejhodnější nabídky.
20. S odvoláním na lhůty stanovené v usnesení č. j. ÚOHS-S335/2013/VZ-10327/2013/513/JVo ze dne 12. 6. 2013 informoval zadavatel dne 29. 10. 2013 Úřad o tom, že dne 25. 10. 2013 došlo k podpisu smlouvy o dílo s vybraným uchazečem – SYNER VHS Vysočina, a. s., IČO 25183052, se sídlem Na Hranici 14, 586 01 Jihlava a Žďárská plynařská a vodařská, a. s., IČO 25531328, se sídlem Beranových 698, 199 00 Praha 9, kteří dne 29. 3. 2013 uzavřeli smlouvu o sdružení za účelem podání společné nabídky v zadávacím řízení na předmět plnění veřejné zakázky.
21. Z oznámení o zadání zakázky, které bylo uveřejněno ve Věstníku veřejných zakázek dne 30. 10. 2013 pod ev. č. 233148, je z bodu V.1) „Datum zadání zakázky“ zřejmé, že k zadání veřejné zakázky došlo dne 25. 10. 2013.

III. ZÁVĚRY ÚŘADU

22. Podle ust. § 118 odst. 1 zákona nedodrží-li zadavatel postup stanovený pro zadání veřejné zakázky nebo pro soutěž o návrh, přičemž tento postup podstatně ovlivnil nebo mohl ovlivnit výběr nejhodnější nabídky nebo návrhu, a dosud nedošlo k uzavření smlouvy, Úřad zruší zadávací řízení nebo soutěž o návrh nebo jen jednotlivý úkon zadavatele.
23. Podle ust. § 66 odst. 1 písm. g) zákona č. 500/2004 Sb., správní řád, ve znění pozdějších předpisů (dále jen „správní řád“), řízení o žádosti správní orgán usnesením zastaví, jestliže žádost se stala zjevně bezpředmětnou.
24. Z výše uvedené citace § 118 odst. 1 zákona vyplývá, že Úřad může uložit nápravné opatření pouze v případě, že v zadávacím řízení veřejné zakázky dosud nebyla uzavřena smlouva.

Vzhledem k tomu, že byla v zadávacím řízení veřejné zakázky uzavřena dne 25. 10. 2013 smlouva o dílo a zadávací řízení tak bylo ukončeno, stala se žádost navrhovatele o uložení nápravného opatření spočívajícího ve zrušení rozhodnutí zadavatele o jeho vyloučení z účasti v užším řízení veřejné zakázky zjevně bezpředmětnou, neboť požadovaného výsledku řízení již nelze dosáhnout. S ohledem na výše uvedené Úřad rozhodl podle § 66 odst. 1 písm. g) správního řádu o jeho zastavení, jak je uvedeno ve výroku tohoto usnesení.

POUČENÍ

Proti tomuto usnesení 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. Rozklad nemá podle § 76 odst. 5 v návaznosti na ustanovení § 152 odst. 4 správního řádu 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

JUDr. Eva Kubišová
místopředsedkyně

Obdrží

1. STAVEBNÍ PORADNA, spol. s r. o., Průběžná 48, 370 04 České Budějovice
2. ALPINE Bau CZ s. r. o., Jiráskova 613/13, 757 43 Valašské Meziříčí

Vypraveno dne

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