



UOHSX0058GKL

ÚŘAD PRO OCHRANU HOSPODÁŘSKÉ SOUTĚŽE



ROZHODNUTÍ

Č. j.: ÚOHS-S343/2013/VZ-16021/2013/511/JPo

Brno 23. srpna 2013

Úřad pro ochranu hospodářské soutěže příslušný podle ustanovení § 112 zákona č. 137/2006 Sb., o veřejných zakázkách, ve znění pozdějších předpisů, ve správním řízení zahájeném dne 11. 6. 2013 z moci úřední ve věci možného spáchání správního deliktu podle § 120 odst. 1 písm. a) citovaného zákona, jehož účastníkem je:

- zadavatel – Podpůrný a garanční rolnický a lesnický fond, a.s., IČO 49241494, se sídlem Za Poříčskou branou 256/6, 180 00 Praha 8,

ve věci veřejné zakázky „Správce pohledávek Podpůrného a garančního rolnického a lesnického fondu, a.s. – dodatečné služby“, zadávané v jednacím řízení bez uveřejnění na základě písemné výzvy k podání nabídek ze dne 5. 3. 2012, **rozhodl** takto:

I.

Správní řízení **se** podle § 117a písm. d) zákona č. 137/2006 Sb., o veřejných zakázkách, ve znění pozdějších předpisů, **zastavuje**, neboť nebyly zjištěny důvody pro uložení nápravného opatření dle § 118 nebo pro uložení sankce podle § 120 nebo § 120a.

ODŮVODNĚNÍ

I. Zadávací řízení

1. Zadavatel – Podpůrný a garanční rolnický a lesnický fond, a.s., IČO 49241494, se sídlem Za Poříčskou branou 256/6, 180 00 Praha 8 (dále jen „zadavatel“) – dne 5. 3. 2012 písemně vyzval dle § 23 odst. 7 písm. a) zákona č. 137/2006 Sb., o veřejných zakázkách, ve znění

pozdějších předpisů (dále jen „zákon“), k podání nabídky uchazeče – PORTATOR, s.r.o., IČO 26837731, se sídlem Velká 2984/23, 702 00 Ostrava (dále jen „vybraný uchazeč“) – na veřejnou zakázku „Správce pohledávek Podpůrného a garančního rolnického a lesnického fondu, a.s. – dodatečné služby“ zadávanou v jednacím řízení bez uveřejnění (dále jen „veřejná zakázka“). Dle textové části zadávací dokumentace činila předpokládané hodnota veřejné zakázky 9 000 000 Kč bez DPH.

2. Dne 14. 3. 2012 zadavatel uzavřel s vybraným uchazečem Dodatek č. 1 k Mandátní smlouvě ze dne 10. 3. 2008.

II. Podnět

3. Úřad pro ochranu hospodářské soutěže (dále jen „Úřad“), jako orgán příslušný k výkonu dohledu nad postupem zadavatele při zadávání veřejných zakázek podle § 112 zákona, obdržel podnět k prošetření postupu zadavatele při zadávání veřejné zakázky „Správce pohledávek Podpůrného a garančního rolnického a lesnického fondu, a.s. – dodatečné služby“ zadávané formou jednacím řízení bez uveřejnění na základě písemné výzvy k podání nabídek ze dne 5. 3. 2012.
4. Na základě obdrženého podnětu si Úřad od zadavatele vyžádal dokumentaci o uvedené veřejné zakázce. Po přezkoumání předložených podkladů Úřad získal pochybnosti o zákonnosti úkonů zadavatele, spočívající zejména v tom, zda zadavatel postupoval v souladu s ustanovením § 23 odst. 7 písm. a) zákona, konkrétně zda byly naplněny veškeré zákonné podmínky pro použití jednacím řízení bez uveřejnění a tedy zda zadavatel dodržel postup stanovený v ustanovení § 21 odst. 2 zákona, a proto zahájil správní řízení z moci úřední.

III. Průběh správního řízení

5. Účastníkem řízení je podle § 116 zákona zadavatel.
6. Zahájení správního řízení oznámil Úřad účastníku řízení dopisem č. j. ÚOHS-S343/2013/VZ-10323/2013/511/JPo ze dne 11. 6. 2013. Usnesením č. j. ÚOHS-S343/2013/VZ-10326/2013/511/JPo ze dne 11. 6. 2013 Úřad účastníku řízení stanovil lhůty, ve kterých byl oprávněn navrhopvat důkazy a činit jiné návrhy a vyjádřit své stanovisko k řízení, resp. vyjádřit se k podkladům pro rozhodnutí.
7. Dnem 11. 6. 2013, kdy bylo oznámení o zahájení správního řízení doručeno zadavateli, bylo podle § 46 odst. 1 zákona č. 500/2004 Sb., správní řád, ve znění pozdějších předpisů (dále jen „správní řád“) zahájeno správní řízení z moci úřední.
8. Dne 18. 6. 2013 obdržel Úřad podání zadavatele, v němž se vyjadřuje k zahájení správního řízení a uvádí, že postupoval podle zákona, neboť předmětná veřejná zakázka navazovala na veřejnou zakázku „Správce pohledávek Podpůrného a garančního rolnického a lesnického fondu, a.s.“ (dále jen „původní veřejná zakázka“) zadanou vybranému uchazeči, s nímž zadavatel uzavřel Mandátní smlouvu dne 10. 3. 2008 na dobu určitou do dne 1. 3. 2012.
9. Zadavatel dále uvádí, že dne 14. 3. 2012 uzavřel s vybraným uchazečem Dodatek č. 1 k Mandátní smlouvě ze dne 10. 3. 2008. Zadavatel tvrdí, že dodatek uzavřel v souladu s § 23 odst. 7 písm. a) zákona, neboť dodatečné služby zadal témuž dodavateli, s tím, že dodatečné

služby nemohly být technicky nebo ekonomicky odděleny od původní veřejné zakázky a že celkový rozsah dodatečných služeb nepřekročil 20% ceny původní veřejné zakázky.

10. K 20 % hranici zadavatel dále odkazuje na skutečnost, že cena veřejné zakázky realizovaná v rámci Dodatku č. 1 k Mandátní smlouvě ze dne 10. 3. 2008 dosáhla výše 23 368 504 Kč, což představuje 19,22 % ceny původní veřejné zakázky, neboť celková cena původní veřejné zakázky činila 121 579 829,80 Kč.
11. Na základě výše uvedeného má zadavatel za to, že postupoval v souladu se zákonem, konkrétně s ustanovením § 23 odst. 7 písm. a) zákona, a navrhuje, aby Úřad správní řízení zastavil.
12. Úřad usnesením č. j. ÚOHS-S343/2013/VZ-11485/2013/511/JPo ze dne 20. 6. 2013 určil účastníku řízení lhůtu, ve kterých měl označit důkazy na podporu svého tvrzení, že hodnota veřejné zakázky „Správce pohledávek Podpůrného a garančního rolnického a lesnického fondu, a.s.“, jejíž předpokládaná hodnota podle oznámení o zakázce byla v rozsahu mezi 16 až 24 mil. Kč bez DPH, činila 121 579 829,80 Kč a doručit písemné vyjádření ke způsobu určení předpokládané hodnoty veřejné zakázky „Správce pohledávek Podpůrného a garančního rolnického a lesnického fondu, a.s.“ a k okolnostem, které vedly v průběhu jejího plnění k navýšení.
13. Dne 3. 7. 2013 Úřad obdržel podání zadavatele, ve kterém uvádí, že důkazem pro podporu jeho tvrzení je soubor faktur společnosti PORTATOR, s.r.o., IČO 26837731, se sídlem Velká 2984/23, 702 00 Ostrava, vystavených za dobu trvání původní veřejné zakázky.
14. Ohledně výše předpokládané hodnoty původní veřejné zakázky zadavatel uvádí, že byla stanovena s přihlédnutím k budoucímu objemu, přičemž vycházel z počtu hodin potřebných ke správě pohledávek za roky předcházející roku 2008 a průměrné tehdejší hodinové sazbě. Předpokládaná výše byla přitom ponížena o část odpovídající části pohledávek, u nichž se předpokládal jejich odprodej. Představenstvo zadavatele na zasedání konaném dne 7. 4. 2008 rozhodlo o zrušení veřejného výběrového řízení vyhlášeného dne 3. 1. 2008, jež mělo za cíl výběr osoby, na kterou by byl výše uvedený soubor pohledávek postoupen. Tímto rozhodnutím se tedy zásadně změnil objem spravovaných pohledávek, a tím i budoucích nákladů spojených s jejich správou.
15. Úřad usnesením č. j. ÚOHS-S343/2013/VZ-14709/2013/511/JPo ze dne 6. 8. 2013 určil účastníku lhůtu, ve které měl doručit písemné vyjádření k tomu, v důsledku jakých konkrétních objektivně nepředvídaných okolností vznikla potřeba dodatečných služeb, které jsou předmětem plnění veřejné zakázky „Správce pohledávek Podpůrného a garančního rolnického a lesnického fondu, a.s. – dodatečné služby“, a k označení důkazů k prokázání tvrzení uvedených v tomto vyjádření.
16. Dne 8. 8. 2013 Úřad obdržel podání zadavatele, v němž podal rozklad proti usnesení č. j. ÚOHS-S343/2013/VZ-14709/2013/511/JPo ze dne 6. 8. 2013 s odůvodněním nepřiměřeně krátké doby k provedení požadovaného úkonu.
17. Úřad usnesením č. j. ÚOHS-S343/2013/VZ-15174/2013/511/JPo ze dne 14. 8. 2013 v rámci autoremedury změnil napadené usnesení a účastníkovi řízení stanovil novou lhůtu pro doručení písemného vyjádření k tomu, v důsledku jakých konkrétních objektivně nepředvídaných okolností vznikla potřeba dodatečných služeb, které jsou předmětem plnění

veřejné zakázky „Správce pohledávek Podpůrného a garančního rolnického a lesnického fondu, a.s. – dodatečné služby“, a k označení důkazů k prokázání tvrzení uvedených v tomto vyjádření.

18. Dne 14. 8. 2013 Úřad obdržel podání zadavatele, ve kterém uvádí, jaké skutečnosti předcházely podpisu Dodatku č. 1 k Mandátní smlouvě ze dne 10. 3. 2008. Zadavatel argumentuje, že ke konci roku 2011 a počátkem roku 2012 se intenzivně jednalo o způsobu správy pohledávek a jejich případném prodeji, v důsledku čehož zadavatel nevěděl, že správu pohledávek bude nutno vykonávat i po ukončení mandátní smlouvy ze dne 10. 8. 2008. Vzhledem k tomu vznikla náhlá potřeba vykonávat činnost správce pohledávek i po ukončení termínu plnění původní veřejné zakázky.
19. Zadavatel dále uvádí, že s přípravou výběrového řízení na správu pohledávek v roce 2012 byla vypracována jediným akcionářem PGRLF, a.s. nová pravidla pro centralizované zadávání veřejných zakázek v souvislosti s usnesením vlády ČR č. 563 a č. 930 z roku 2011. Vzhledem k výše zmíněnému nebylo zřejmé, zda bude zadavatel provádět další zadávací řízení veřejných zakázek samostatně. Dále zadavatel netušil, zda nedojde k postoupení pohledávek na další subjekt, nemohl tedy ani předem určit předpokládanou hodnotu veřejné zakázky.
20. Zadavatel pro úplnost dodává, že nové zadávací řízení na správu pohledávek zahájil dne 30. 3. 2012 v důsledku odložení nových pravidel pro centralizované zadávání veřejných zakázek a v důsledku neúspěšného jednání o postoupení pohledávek.
21. Dne 15. 8. 2013 Úřad obdržel podání zadavatele, jehož obsahem je zpětvzetí rozkladu proti usnesení č. j. ÚOHS-S343/2013/VZ-14709/2013/511/JPo ze dne 6. 8. 2013 v plném rozsahu.

IV. Závěry Úřadu

22. Úřad přezkoumal na základě § 112 a následujících ustanovení zákona případ ve všech souvislostech a po zhodnocení všech podkladů, zejména dokumentace o veřejné zakázce, rozhodl o zastavení správního řízení. Ke svému rozhodnutí uvádí Úřad následující rozhodné skutečnosti.
23. Podle ustanovení § 23 odst. 7 písm. a) zákona může zadavatel zadat v jednacím řízení bez uveřejnění veřejnou zakázku na stavební práce nebo veřejnou zakázku na služby rovněž v případě, jestliže jde o dodatečné stavební práce nebo dodatečné služby, které nebyly obsaženy v původních zadávacích podmínkách, jejich potřeba vznikla v důsledku objektivně nepředvídaných okolností a tyto dodatečné stavební práce nebo dodatečné služby jsou nezbytné pro provedení původních stavebních prací nebo pro poskytnutí původních služeb, a to za předpokladu, že
 1. dodatečné stavební práce nebo dodatečné služby budou zadány témuž dodavateli,
 2. dodatečné stavební práce nebo dodatečné služby nemohou být technicky nebo ekonomicky odděleny od původní veřejné zakázky, pokud by toto oddělení způsobilo závažnou újmu zadavateli, nebo ačkoliv je toto oddělení technicky či ekonomicky možné, jsou dodatečné služby zcela nezbytné pro dokončení předmětu původní veřejné zakázky,a

3. v případě veřejného zadavatele celkový rozsah dodatečných stavebních prací nebo dodatečných služeb nepřekročí 20 % ceny původní veřejné zakázky.

24. Vzhledem k neobjasněnosti a pochybnosti Úřadu v otázce vzniku potřeby dodatečných služeb v důsledku objektivně nepředvídaných okolností Úřad usnesením č. j. ÚOHS-S343/2013/VZ-14709/2013/511/JPo ze dne 6. 8. 2013, resp. usnesením č. j. ÚOHS-S343/2013/VZ-15174/2013/511/JPo ze dne 12. 8. 2013 (viz body 15. až 17. odůvodnění tohoto rozhodnutí) vyzval zadavatele k označení objektivně nepředvídaných okolností, jež vedly k potřebě zadání dodatečných služeb. Dne 14. 8. 2013 Úřad obdržel podání zadavatele, v němž označuje, jaké konkrétní okolnosti způsobily potřebu zadání dodatečných služeb (k obsahu tohoto podání viz body 18. a 19. odůvodnění tohoto rozhodnutí).
25. Úřad konstatuje, že zadavatelem uváděné okolnosti lze považovat za objektivně nepředvídatelné okolnosti ve smyslu § 23 odst. 7 písm. a) zákona, neboť jejich vznik nemohl zadavatel nijak předvídat (zadavatel zejména nemohl předvídat, kdy vejdou v platnost pravidla pro centralizované zadávání veřejných zakázek).
26. Z předložené dokumentace a z vyjádření zadavatele ze dne 18. 6. 2013 vyplývá, že dodatečné služby byly zadány témuž dodavateli, přičemž mandátní smlouvu zadavatel uzavřel s vybraným uchazečem dne 10. 3. 2008 na dobu určitou do 1. 3. 2012 a Dodatek č. 1 k Mandátní smlouvě ze dne 10. 3. 2008 uzavřel dne 14. 3. 2012 rovněž s vybraným uchazečem.
27. Úřad na základě výše uvedeného konstatuje, že byla naplněna podmínka použití jednacího řízení bez uveřejnění, konkrétně zadání dodatečných služeb témuž dodavateli.
28. Zadavatel ve svém vyjádření ze dne 18. 6. 2013 uvádí, že důvodem uzavření dodatku k mandátní smlouvě ze dne 10. 3. 2008 byla potřeba dodatečných služeb, přičemž zadavatel považuje dodatečné služby za zcela nezbytné pro dokončení původní veřejné zakázky a jako takové nemohly být technicky ani ekonomicky odděleny od původní veřejné zakázky.
29. Dle obsahu Dodatku č. 1 k Mandátní smlouvě ze dne 10. 3. 2008 je předmětem plnění „výkon činnosti správce portfolia pohledávek zadavatele, a to zejména kontakt s jednotlivými dlužníky, poskytování součinnosti zadavateli při finančním plnění ze strany jednotlivých dlužníků, zastupování zadavatele při sjednávání dohod o splátkách dluhu a zastupování zadavatele před soudy, v konkursech, likvidacích a exekučních řízeních, jakož před veškerými případnými orgány státní správy a samosprávy.“
30. Dle obsahu Mandátní smlouvy ze dne 10. 3. 2008 je předmětem smlouvy „závazek Mandatáře poskytovat služby Mandantovi s nejvyšší možnou odbornou péčí s přihlédnutím k oprávněným zájmům Mandanta a vždy ve prospěch Mandanta“. V oznámení o zakázce původní veřejné zakázky je předmět vymezen jako „výkon správce pohledávek PGRLF, a.s.“
31. Úřad k předmětu plnění obou veřejných zakázek uvádí, že oddělení veřejných zakázek, resp. neprovedení dodatečných služeb vyplývajících z Dodatku č. 1 k Mandátní smlouvě ze dne 10. 3. 2008 spočívající ve správě zadavatelem držených pohledávek by zadavateli jako věřiteli mohlo způsobit vznik značné újmy, což je i jednou z podmínek pro použití jednacího řízení bez uveřejnění. Neprovedení nebo pozastavení správy pohledávek by mohlo vést ke značným ekonomickým ztrátám spojených s nevymáháním splatných pohledávek za třetími osobami, promlčení dluhu u některých pohledávek, špatné nebo pozdní neuplatnění nároku

na proplacení pohledávky či její části v insolvenčních a exekučních řízeních a mnohé další negativní skutečnosti. Tyto zejména ekonomické ztráty nebo obtíže by se mohly odrazit i na hlavní činnosti zadavatele, mezi které patří zejména subvencování části úroků z úvěrů podnikatelských subjektů v oblasti zemědělství, lesnictví, vodního hospodářství a průmyslu zabývajících se zpracováním produkce ze zemědělské výroby a finanční podpora pojištění.

32. V oznámení o zakázce „Správce pohledávek Podpůrného a garančního rolnického a lesnického fondu, a.s.“ uveřejněnou v informačním systému o veřejných zakázkách dne 7. 12. 2007 pod ev. č. 60013343 zadavatel uvedl předpokládanou hodnotu zakázky v rozmezí 16 – 24 mil. Kč bez DPH. Z navazujícího oznámení o zadání zakázky uveřejněnou v informačním systému o veřejných zakázkách dne 15. 4. 2008 vyplývá, že celková konečná hodnota zakázky dosáhne výše 24 mil. Kč.
33. Z obsahu Dodatku č. 1 k Mandátní smlouvě ze dne 10. 3. 2008 vyplývá, že celková konečná hodnota dodatečného plnění dosáhne výše 9 mil. Kč. Ještě v rámci šetření podnětu přitom Úřad obdržel podání zadavatele ze dne 7. 5. 2013, jehož obsahem bylo mimo jiné i sdělení, že v rámci Dodatku č. 1 k Mandátní smlouvě ze dne 10. 3. 2008 bylo fakturováno celkem 23 368 504 Kč. Tato skutečnost by znamenala téměř pětinasobné překročení zákonného limitu stanoveného v ustanovení § 23 odst. 7 písm. a) zákona. Nicméně z vyjádření zadavatele ze dne 18. 6. 2013 vyplývá, že celková cena původní veřejné zakázky činila 121 579 829,80 Kč.
34. Téměř šestinasobné navýšení celkové hodnoty původní veřejné zakázky vedlo Úřad k vydání usnesení č. j. ÚOHS-S343/2013/VZ-11485/2013/511/JPo ze dne 20. 6. 2013, ve kterém vyzval zadavatele k objasnění tohoto navýšení a označení důkazů. Dne 3. 7. 2013 Úřad obdržel podání zadavatele, jehož obsahem bylo vysvětlení navýšení celkové hodnoty původní veřejné zakázky z 24 mil. Kč na konečných 121 579 829,80 Kč (k obsahu tohoto podání viz bod 14 odůvodnění tohoto rozhodnutí).
35. Úřad vzal tyto skutečnosti do úvahy, přičemž konstatoval, že na základě zadatelova objasnění pochybností Úřadu spočívajících v celkových hodnotách obou dotčených veřejných zakázek podmínka nepřekročení 20 % ceny původní veřejné zakázky byla naplněna ve smyslu § 23 odst. 7 písm. a) zákona, neboť na základě Dodatku č. 1 k Mandátní smlouvě ze dne 10. 3. 2008 bylo fakturováno 23 368 504 Kč, což představuje 19,22 % ceny původní veřejné zakázky, v rámci které byla zadavateli vyfakturována částka ve výši 121 579 829,80 Kč.
36. Na základě výše uvedených skutečností vyplývajících z dokumentace a z jednotlivých vyjádření zadavatele Úřad konstatuje, že byly naplněny veškeré zákonné podmínky pro zadání dodatečných služeb v jednacím řízení bez uveřejnění.
37. Úřad podle ustanovení § 117a písm. d) zákona správní řízení zahájené z moci úřední zastaví, jestliže nebyly zjištěny důvody pro uložení nápravného opatření dle § 118 nebo pro uložení sankce § 120 nebo § 120a. Vzhledem k výše uvedenému Úřad správní řízení podle § 117a písm. d) zákona zastavil tak, 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 předního razítka

JUDr. Eva Kubišová
místopředsedkyně

Obdrží

1. Podpůrný a garanční rolnický a lesnický fond, a.s., Za Poříčskou branou 256/6, 180 00 Praha 8

Vypraveno dne

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