



UOHSX00651E

ÚŘAD PRO OCHRANU HOSPODÁŘSKÉ SOUTĚŽE



ROZHODNUTÍ

Č. j.: ÚOHS-S423,424/2014/VZ-13988/2014/512/JLÍ

Brno 2. července 2014

Úřad pro ochranu hospodářské soutěže příslušný podle § 112 zákona č. 137/2006 Sb., o veřejných zakázkách, ve znění pozdějších předpisů, ve společném řízení o spojených správních řízeních, která byla zahájena dne 20.5.2014 na návrhy ze dne 19.5.2014, jehož účastníky jsou

- zadavatel – statutární město Plzeň, městský obvod Plzeň 3, IČO 00075370, se sídlem sady Pětatřicátníků 7,9, 305 83 Plzeň,
- navrhovatel – A-PLUTO s.r.o., IČO 25238566, se sídlem Sousedská 4, 312 01 Plzeň-město, ve správním řízení zastoupená na základě plné moci ze dne 4.6.2014 Mgr. Markem Dejmkem, advokátem, zapsaným v ČAK pod č.ev. 10994, IČO 64400557, se sídlem Perlová 7, 301 00 Plzeň,
- vybraný uchazeč v části veřejné zakázky „ZELEŇ A ÚKLIDY“, „ZELEŇ A ÚKLIDY – úsek č. 1“
 - ELIOD servis, s.r.o., IČO 25237624, se sídlem Vřesová 494, 330 08 Zruč-Senec, a
 - Pavel Nový, IČO 45385335, s místem podnikání Koperníkova 1091/14, 301 00 Plzeň – Jižní Předměstí,kteří uzavřeli dne 3.2.2014 smlouvu o společnosti podle § 2716 – 2746 zákona č. 89/2012 Sb., občanský zákoník,

ve věci přezkoumání úkonů zadavatele – statutární město Plzeň, městský obvod Plzeň 3, IČO 00075370, se sídlem sady Pětatřicátníků 7,9, 305 83 Plzeň – učiněných při zadávání veřejné zakázky „ZELEŇ A ÚKLIDY“, části 1 „ZELEŇ A ÚKLIDY – úsek č. 1“, a části 2 „ZELEŇ A ÚKLIDY – úsek č. 2“, formou otevřeného řízení, jejíž oznámení bylo odesláno do Věstníku veřejných zakázek dne

2.12.2013 a bylo uveřejněno dne 6.12.2013 pod ev. č. zakázky 372162 a v Úředním věstníku Evropské unie bylo uveřejněno dne 10.12.2013 pod ev. č. 2013/S 239-415818,

rozhodl takto:

Společné řízení o spojených správních řízeních zahájených na návrhy navrhovatele – A-PLUTO s.r.o., IČO 25238566, se sídlem Sousedská 4, 312 01 Plzeň-město – na přezkoumání úkonů zadavatele – statutární město Plzeň, městský obvod Plzeň 3, IČO 00075370, se sídlem sady Pětatřicátníků 7,9, 305 83 Plzeň – učiněných při zadávání veřejné zakázky „ZELEŇ A ÚKLIDY“,

- části 1 „ZELEŇ A ÚKLIDY – úsek č. 1“ a
- části 2 „ZELEŇ A ÚKLIDY – úsek č. 2“,

formou otevřeného řízení, jejíž oznámení bylo odesláno do Věstníku veřejných zakázek dne 2.12.2013 a bylo uveřejněno dne 6.12.2013 pod ev. č. zakázky 372162 a v Úředním věstníku Evropské unie bylo uveřejněno dne 10.12.2013 pod ev. č. 2013/S 239-415818, **se** podle § 117a písm. b) zákona č. 137/2006 Sb., o veřejných zakázkách, ve znění pozdějších předpisů, **zastavuje**, neboť s podáním návrhů nebyla složena kauce ve výši podle § 115 odst. 1 citovaného zákona a navrhovatel – A-PLUTO s.r.o., IČO 25238566, se sídlem Sousedská 4, 312 01 Plzeň-město – kauci nesložil ani v dodatečně lhůtě stanovené Úřadem pro ochranu hospodářské soutěže.

ODŮVODNĚNÍ

I. Zadávací řízení

1. Zadavatel – statutární město Plzeň, městský obvod Plzeň 3, IČO 00075370, se sídlem sady Pětatřicátníků 7,9, 305 83 Plzeň (dále jen „zadavatel“) – odeslal podle zákona č. 137/2006 Sb., o veřejných zakázkách, ve znění pozdějších předpisů (dále jen „zákon“), dne 2.12.2013 do Věstníku veřejných zakázek oznámení o veřejné zakázce „ZELEŇ A ÚKLIDY“, zadávané v otevřeném řízení, jejíž oznámení bylo uveřejněno dne 6.12.2013 pod ev. č. zakázky 372162 a v Úředním věstníku Evropské unie bylo uveřejněno dne 10.12.2013 pod ev. č. 2013/S 239-415818. Tato veřejná zakázka je rozdělena na části, přičemž předmět tohoto společného řízení o spojených správních řízeních je vymezen obsahem návrhů na přezkoumání úkonů zadavatele učiněných v části 1 „ZELEŇ A ÚKLIDY – úsek č. 1“ (sp. zn. S423/2014/VZ) a části 2 „ZELEŇ A ÚKLIDY – úsek č. 2“ (sp. zn. S424/2014/VZ) této veřejné zakázky.

II. Správní řízení

2. Dne 20.5.2014 podal navrhovatel – A-PLUTO s.r.o., IČO 25238566, se sídlem Sousedská 4, 312 01 Plzeň-město, ve správním řízení zastoupená na základě plné moci ze dne 4.6.2014 Mgr. Markem Dejmekem, advokátem, zapsaným v ČAK pod č.ev. 10994, IČO 64400557, se sídlem Perlová 7, 301 00 Plzeň (dále jen „navrhovatel“) – návrhy na zahájení řízení o přezkoumání úkonů zadavatele učiněných při zadávání veřejné zakázky „ZELEŇ A ÚKLIDY“, části 1 „ZELEŇ A ÚKLIDY – úsek č. 1“, a části 2 „ZELEŇ A ÚKLIDY – úsek č. 2“.
3. Dnem 20.5.2014, kdy Úřad návrhy obdržel, byla podle § 113 zákona zahájena správní řízení ve věci přezkoumání úkonů zadavatele.
4. Účastníky řízení podle § 116 zákona jsou:

- zadavatel,
- navrhovatel,
- vybraný uchazeč v části veřejné zakázky „ZELEŇ A ÚKLIDY“, „ZELEŇ A ÚKLIDY – úsek č. 1“
 - ELIOD servis, s.r.o., IČO 25237624, se sídlem Vřesová 494, 330 08 Zruč-Senec, a
 - Pavel Nový, IČO 45385335, s místem podnikání Koperníkova 1091/14, 301 00 Plzeň – Jižní Předměstí,

kteří uzavřeli dne 3.2.2014 smlouvu o společnosti podle § 2716 – 2746 zákona č. 89/2012 Sb., občanský zákoník,

5. Zahájení správních řízení oznámil Úřad účastníkům správního řízení dopisy č. j. ÚOHS-S423/2014/VZ-10972/2014/512/JLÍ ze dne 26.5.2014 a č. j. ÚOHS-S424/2014/VZ-10987/2014/512/JLÍ ze dne 26.5.2014.
6. Dne 28.5.2014 Úřad obdržel vyjádření zadavatele k podaným návrhům a příslušnou dokumentaci o veřejné zakázce.
7. Součástí návrhů navrhovatele nebyl doklad o opětovném složení jistoty, a proto Úřad navrhovateli usneseními č.j. S423/2014/VZ-11439/2014/512/JLÍ ze dne 30.5.2014 a č.j. S424/2014/VZ-11524/2014/512/JLÍ ze dne 30.5.2014 určil lhůtu pět dnů ode dne doručení těchto usnesení k doplnění návrhů o doklad o opětovném složení jistoty podle § 114 odst. 3 zákona v návaznosti na § 67 odst. 4 zákona.
8. Součástí obou návrhů navrhovatele je rovněž listina „Transakční historie“, z níž vyplývá, že dne 16.5.2014 z příslušného účtu navrhovatele odešla částka 200 000 Kč na účet Úřadu. Usneseními č.j. S423/2014/VZ-11439/2014/512/JLÍ ze dne 30.5.2014 a č.j. S424/2014/VZ-11524/2014/512/JLÍ ze dne 30.5.2014 proto Úřad navrhovateli určil lhůtu k provedení úkonu – vysvětlení složení částky 200 000 Kč na účet Úřadu, tj., k jednoznačnému konkretizování účelu této platby, která mohla být částí kauce za podání návrhu týkajícího se veřejné zakázky „ZELEŇ A ÚKLIDY“, části 1 „ZELEŇ A ÚKLIDY – úsek č. 1“, i návrhu navrhovatele, který se týká veřejné zakázky „ZELEŇ A ÚKLIDY“, části 2 „ZELEŇ A ÚKLIDY – úsek č. 2“.
9. Ve svých vyjádřeních ze dne 4.6.2014 ke správním řízením vedeným pod sp. zn. S423/2014/VZ a S424/2014/VZ navrhovatel složení částky 200 000 Kč vysvětlil tak, že se jedná o složení kauce podle § 115 odst. 1, věta druhá zákona pro obě správní řízení. K tomu navrhovatel dále mj. uvedl, že předmětem nabídek byla pouze cena za jednotku plnění a nebylo možno určit cenu zakázky (celkovou hodnotu nabídky navrhovatele). Součástí těchto vyjádření byly rovněž doklady o opětovném složení jistoty.
10. Dopisy ze dne 3.6.2014 a 5.6.2014 zadavatel potvrdil opětovné složení jistoty pro obě „návrhy napadené“ části veřejné zakázky.
11. Usnesením č.j. ÚOHS-S423,424/2014/VZ-11986/2014/512/JLÍ ze dne 6.6.2014 Úřad správní řízení vedená pod sp. zn. S423/2014/VZ a S424/2014/VZ spojil, a to v zájmu dodržení zásady uvedené v ustanovení § 6 odst. 2 správního řádu, podle které správní orgán postupuje tak, aby nikomu nevznikaly zbytečné náklady, a vzhledem k tomu, že uvedená správní řízení se

týkají dvou částí téže veřejné zakázky zadávané v jednom zadávacím řízení rozděleném na části.

12. Z dokumentace o veřejné zakázce zakázky „ZELEŇ A ÚKLIDY“, části 1 „ZELEŇ A ÚKLIDY – úsek č. 1“, a části 2 „ZELEŇ A ÚKLIDY – úsek č. 2“, plyne, že smlouva na poskytování služeb, které jsou předmětem této veřejné zakázky, má být uzavřena na dobu neurčitou. Z toho vyplývá, že výše nabídkové ceny navrhovatele dosáhne za celou dobu plnění veřejné zakázky (tj. za dobu neurčitou) takové hodnoty, že výše 1 % z nabídkové ceny navrhovatele za celou dobu plnění veřejné zakázky vždy přesáhne 2 000 000 Kč. Vzhledem k tomu, že navrhovatel složil na účet Úřadu kauci ve výši 200 000 Kč, určil Úřad navrhovateli usnesením č. j. ÚOHS-S423,424/2014/VZ-12000/2014/512/JLÍ ze dne 6.6.2014 lhůtu ke složení nedoplatku kauce ve výši 1 800 000 Kč a k doložení dokladu o jeho složení.
13. Usnesení č. j. ÚOHS-S423,424/2014/VZ-12000/2014/512/JLÍ ze dne 6.6.2014 navrhovatel obdržel dne 9.6.2014.
14. Dne 12.6.2014 Úřad obdržel rozklad proti usnesení č. j. ÚOHS-S423,424/2014/VZ-12000/2014/512/JLÍ ze dne 6.6.2014.

III. Závěry Úřadu

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

K aplikaci § 117a písm. b) zákona

16. Návrh musí podle § 114 odst. 3 zákona vedle obecných náležitostí podání obsahovat označení zadavatele, v čem je spatřováno porušení zákona, v jehož důsledku navrhovateli hrozí nebo vznikla újma na jeho právech, návrhy na provedení důkazů, a čeho se navrhovatel domáhá. Součástí návrhu je doklad o složení kauce podle § 115 zákona a v případě návrhu zasílaného Úřadu před uzavřením smlouvy na veřejnou zakázku rovněž doklad o doručení námitek zadavateli a doklad o opětovném složení jistoty podle § 67 odst. 4 zákona.
17. S podáním návrhu je navrhovatel podle § 115 odst. 1 zákona povinen složit na účet Úřadu kauci ve výši 1% z nabídkové ceny navrhovatele za celou dobu plnění veřejné zakázky, nejméně však ve výši 50 000 Kč, nejvýše ve výši 2 000 000 Kč. V případě, že není možné stanovit nabídkovou cenu navrhovatele nebo že nabídková cena, která je předmětem hodnocení, je při zadávání rámcové smlouvy stanovena pouze jako cena za jednotku plnění nebo v případě návrhu na uložení zakazu plnění smlouvy, je navrhovatel povinen složit 100 000 Kč. Bankovní spojení Úřad uveřejní na své internetové adrese.
18. Podle § 117a písm. a) zákona Úřad zahájené řízení zastaví, jestliže návrh nemá předepsané náležitosti podle § 114 odst. 3 zákona a navrhovatel jej ve lhůtě stanovené Úřadem nedoplní.
19. Podle § 117a písm. b) zákona Úřad zahájené řízení zastaví, jestliže nebyla s podáním návrhu složena kauce ve výši podle § 115 odst. 1 zákona a navrhovatel kauci nesloží ani v dodatečně lhůtě stanovené Úřadem.
20. Dne 20.5.2014 podal navrhovatel návrhy na zahájení řízení o přezkoumání úkonů zadavatele (viz bod 2 odůvodnění tohoto rozhodnutí). K oběma návrhům byl připojen týž doklad o složení kauce ve výši 200 000 Kč.

21. Z dokumentace o veřejné zakázce „ZELEŇ A ÚKLIDY“, části 1 „ZELEŇ A ÚKLIDY – úsek č. 1“, a části 2 „ZELEŇ A ÚKLIDY – úsek č. 2“, plyne, že smlouva na poskytování služeb, které jsou předmětem této veřejné zakázky, má být uzavřena na dobu neurčitou.
22. Z toho vyplývá, že výše nabídkové ceny navrhovatele dosáhne za celou dobu plnění veřejné zakázky (tj. za dobu neurčitou) takové hodnoty, že výše 1 % z nabídkové ceny navrhovatele za celou dobu plnění veřejné zakázky vždy přesáhne 2 000 000 Kč. Vzhledem k tomu, že navrhovatel složil na účet Úřadu kauci ve výši 200 000 Kč, určil Úřad navrhovateli usnesením č. j. ÚOHS-S423,424/2014/VZ-12000/2014/512/JLÍ ze dne 6.6.2014 lhůtu pěti dnů ode dne doručení tohoto usnesení ke složení nedoplatku kauce ve výši 1 800 000 Kč a k doložení dokladu o jeho složení. Výše uvedený postup při stanovení doplatku kauce byl učiněn na základě druhostupňového rozhodnutí předsedy Úřadu č.j. ÚOHS-R96/2013/VZ-8213/2014/310/JHr ze dne 17.4.2014, jehož závěry je Úřad vázán.
23. V souvislosti se stanovením lhůty pro uhrazení nedoplatku kauce Úřad v odůvodnění usnesení uvedl, že jestliže nebyla s podáním návrhu složena kauce ve výši podle § 115 odst. 1 zákona a navrhovatel kauci nesložil ani v dodatečně lhůtě stanovené Úřadem, Úřad zahájené řízení podle § 117a písm. b) zákona zastaví.
24. Shora citované usnesení Úřadu bylo navrhovateli prokazatelně doručeno dne 9.6.2014. Posledním dnem ke složení kauce byl 16. červen 2014. Ani v tento den však nedoplatek kauce nebyl na účet Úřadu složen. Lhůta pro složení kauce tedy marně uplynula.
25. Úřad konstatuje, že navrhovatel nesložil kauci ve výši podle § 115 odst. 1 zákona na účet Úřadu s podáním návrhů, ani nedoložil doklad o uhrazení nedoplatku kauce ve lhůtě stanovené Úřadem usnesením č.j. ÚOHS-S423,424/2014/VZ-12000/2014/512/JLÍ ze dne 6.6.2014. Navrhovatel tedy nedodržel zákonem stanovenou podmínku pro podání návrhu na zahájení řízení o přezkoumání úkonů zadavatele. Navrhovatel Úřadu pouze v příloze svých návrhů ze dne 19.5.2014 předložil písemnost „transakční historie účtu“, z níž vyplývá, že z jeho účtu byla dne 16.5.2014 odepsána částka 200 000,- Kč, která byla připsána na účet Úřadu dne 19.5.2014, avšak tvoří pouze část kauce za podání návrhů (viz bod 22. odůvodnění tohoto rozhodnutí).
26. K tomu Úřad dále uvádí, že zákon v § 117a výslovně odlišuje důvod pro zastavení správního řízení podle písm. a), tedy že návrh nemá předepsané náležitosti podle § 114 odst. 3 zákona a navrhovatel jej ve lhůtě stanovené Úřadem nedoplní (kdy náležitostí návrhu podle § 114 odst. 3 zákona je i doklad o složení kauce podle § 115 zákona), a důvod pro zastavení správního řízení podle písm. b), tedy, že nebyla s podáním návrhu složena kauce ve výši podle § 115 odst. 1 zákona a navrhovatel kauci nesložil ani v dodatečně lhůtě stanovené Úřadem.
27. Zákon tedy rozlišuje v souvislosti s kaucí dvě povinnosti. Za první je to povinnost samotného složení kauce na účet Úřadu. Za druhé je to povinnost učinit součástí návrhu doklad o složení kauce. Zatímco povinnost doložení dokladu o složení kauce je možné splnit i po lhůtě stanovené Úřadem (dokud Úřad správní řízení nezastaví), u povinnosti složení kauce toto nelze.
28. Pro úplnost Úřad poznamenává, že důvod pro zastavení správního řízení stanovený v § 117a písm. b) zákona nelze vyložit jinak než, že složit kauci podle § 115 odst. 1 zákona je nutné

s podáním návrhu nebo v dodatečné lhůtě stanovené Úřadem. Nesplnění této podmínky již není možné nijak zhojit a Úřad je povinen správní řízení zastavit. Zákon totiž vůbec neupravuje situaci, kdy by byla kauce uhrazena po dodatečné lhůtě stanovené Úřadem. Z tohoto lze dovodit, že úhrada kauce po dodatečné lhůtě stanovené Úřadem není možná, jak bylo též deklarováno v rozhodnutí předsedy Úřadu č.j. ÚOHS-R196/2012/VZ-4098/2013/310/DBa ze dne 6. března 2013, na které Úřad v této souvislosti odkazuje.

29. Úřadu tedy nezbývá než konstatovat, že navrhovatel nesplnil povinnost složit kauci s podáním návrhů nebo ve lhůtě dodatečně stanovené Úřadem, a proto rozhodl o zastavení řízení podle § 117a písm. b) zákona, 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, třída 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

JUDr. Eva Kubišová
místopředsedkyně

Obdrží:

1. Statutární město Plzeň, městský obvod Plzeň 3, Sady Pětatřicátníků 7,9, 305 83 Plzeň
2. Mgr. Marek Dejmek, advokát, Perlová 7, 301 00 Plzeň
3. ELIOD servis, s.r.o., Vřesová 494, 330 08 Zruč-Senec
4. Pavel Nový, Koperníkova 1091/14, 301 00 Plzeň – Jižní Předměstí

Vypraveno dne:

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