



UOHSX006A7GP

ÚŘAD PRO OCHRANU HOSPODÁŘSKÉ SOUTĚŽE



ROZHODNUTÍ

Č. j.: ÚOHS-S530,531/2014/VZ-22664/2014 /533/SWa

Brno 24. října 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 vedených pod sp. zn. S530/2014/VZ a S531/2014/VZ zahájených dne 7. 7. 2014 z moci úřední, jejichž účastníkem je

- SAG Elektrovod, a. s., IČO 36863513, se sídlem Prievozská 4C, Bratislava 821 09, Slovenská republika, na území České republiky podnikající prostřednictvím SAG Elektrovod, a. s. organizační složka Brno, IČO 62161172, se sídlem Traťová 574/1, 619 00 Brno, ve správním řízení zastoupená na základě plné moci ze dne 13. 8. 2014 JUDr. Miroslavem Pokorným, advokátem, ev. č. ČAK 1309, se sídlem Lidická 1005/23b, 602 00 Brno,

ve věci možného spáchání správního deliktu podle § 120a odst. 1 písm. a) zákona při prokazování technických kvalifikačních předpokladů ve veřejné zakázce „TR Liberec Pavlovice - změna a rozšíření TR 1“ zadávané v jednacím řízení s uveřejněním, jehož oznámení bylo odesláno k uveřejnění dne 31. 1. 2014 a uveřejněno ve Věstníku veřejných zakázek dne 4. 2. 2014 pod ev. č. 480427 a v Úředním věstníku Evropské unie uveřejněno dne 7. 2. 2014 pod ev. č. 2014/S027-043735,

a ve věci možného spáchání správního deliktu podle § 120a odst. 1 písm. a) zákona při prokazování technických kvalifikačních předpokladů ve veřejné zakázce „TR Kolín Západ – obnova transformovny 110/22 kV“ zadávané v jednacím řízení s uveřejněním, jehož oznámení bylo odesláno k uveřejnění dne 31. 1. 2014 a uveřejněno ve Věstníku veřejných zakázek dne 4. 2. 2014 pod ev. č. 480428 a v Úředním věstníku Evropské unie uveřejněno dne 7. 2. 2014 pod ev. č. 2014/S027-043739,

rozhodl takto:

I.

Správní řízení ve věci možného spáchání správního deliktu dodavatelem SAG Elektrovod, a. s., IČO 36863513, se sídlem Prievozská 4C, Bratislava 821 09, Slovenská republika, na území České republiky podnikající prostřednictvím SAG Elektrovod, a. s. organizační složka Brno, IČO 62161172, se sídlem Traťová 574/1, 619 00 Brno, ve veřejné zakázce „TR Liberec Pavlovice – změna a rozšíření TR 1“ zadávané v jednacím řízení s uveřejněním, jehož oznámení bylo odesláno k uveřejnění dne 31. 1. 2014 a uveřejněno ve Věstníku veřejných zakázek dne 4. 2. 2014 pod ev. č. 480427 a v Úředním věstníku Evropské unie uveřejněno dne 7. 2. 2014 pod ev. č. 2014/S027-043735, **se** podle § 117a písm. d) zákona č. 137/2006 Sb., o veřejných zakázkách, ve znění pozdějších předpisů, **zastavuje**, neboť ke spáchání správního deliktu nedošlo a nebyly zjištěny důvody pro uložení sankce podle § 120a zákona č. 137/2006 Sb., o veřejných zakázkách, ve znění pozdějších předpisů.

II.

Správní řízení ve věci možného spáchání správního deliktu dodavatelem SAG Elektrovod, a. s., IČO 36863513, se sídlem Prievozská 4C, Bratislava 821 09, Slovenská republika, na území České republiky podnikající prostřednictvím SAG Elektrovod, a. s. organizační složka Brno, IČO 62161172, se sídlem Traťová 574/1, 619 00 Brno, ve veřejné zakázce „TR Kolín Západ – obnova transformovny 110/22 kV“ zadávané v jednacím řízení s uveřejněním, jehož oznámení bylo odesláno k uveřejnění dne 31. 1. 2014 a uveřejněno ve Věstníku veřejných zakázek dne 4. 2. 2014 pod ev. č. 480428 a v Úředním věstníku Evropské unie uveřejněno dne 7. 2. 2014 pod ev. č. 2014/S027-043739, **se** podle § 117a písm. d) zákona č. 137/2006 Sb., o veřejných zakázkách, ve znění pozdějších předpisů, **zastavuje**, neboť ke spáchání správního deliktu nedošlo a nebyly zjištěny důvody pro uložení sankce podle § 120a zákona č. 137/2006 Sb., o veřejných zakázkách, ve znění pozdějších předpisů.

ODŮVODNĚNÍ

I. POSTUP ÚŘADU PŘED ZAHÁJENÍM SPRÁVNÍHO ŘÍZENÍ

1. Úřad pro ochranu hospodářské soutěže (dále jen „Úřad“), jako orgán příslušný podle § 112 zákona č. 137/2006 Sb., o veřejných zakázkách, ve znění pozdějších předpisů, (dále jen „zákon“)¹ získal z úřední činnosti a z veřejně dostupných údajů informace, ze kterých zjistil následující skutečnosti.

¹ Pozn.: Pokud je v textu rozhodnutí uveden odkaz na zákon č. 137/2006 Sb., o veřejných zakázkách, jedná se vždy o znění účinné v době zahájení zadávání veřejné zakázky.

2. Odesláním oznámení o zahájení jednacího řízení s uveřejněním do Věstníku veřejných zakázek zadavatel – ČEZ Distribuce, a. s., IČO 24729035, se sídlem Teplická 874/8, 405 02 Děčín – Děčín IV – Podmokly (dále jen „ČEZ Distribuce, a. s.“) – zahájil dne 31. 1. 2014 zadávací řízení pro zadání veřejné zakázky „TR Liberec Pavlovice – změna a rozšíření TR 1“. Oznámení o zakázce bylo ve Věstníku veřejných zakázek uveřejněno dne 4. 2. 2014 pod ev. č. 480427 a v Úředním věstníku Evropské unie uveřejněno dne 7. 2. 2014 pod ev. č. 2014/S 027-043735.
3. Odesláním oznámení o zahájení jednacího řízení s uveřejněním do Věstníku veřejných zakázek zadavatel zahájil dne 31. 1. 2014 zadávací řízení pro zadání veřejné zakázky „TR Kolín Západ – obnova transformovny 110/22 kV“. Oznámení o zakázce bylo ve Věstníku veřejných zakázek uveřejněno dne 4. 2. 2014 pod ev. č. 480428 a v Úředním věstníku Evropské unie uveřejněno dne 7. 2. 2014 pod ev. č. 2014/S 027-043739.
4. V rámci prokázání technických kvalifikačních předpokladů ve veřejných zakázkách „TR Liberec Pavlovice - změna a rozšíření TR 1“ a „TR Kolín Západ – obnova transformovny 110/22 kV“ uvedli dva různí zájemci totožnou významnou veřejnou zakázku, kterou realizovali v pozici generálního dodavatele, a to veřejnou zakázku „TR BEZDĚČÍN – Bezděčín I a T 402 – výměna, stavebně – montážní práce“ zadávanou v jednacím řízení s uveřejněním, jehož oznámení bylo odesláno k uveřejnění dne 14. 12. 2010 a uveřejněno ve Věstníku veřejných zakázek dne 17. 12. 2010 pod ev. č. 60054074. Tuto veřejnou zakázku k prokázání technických kvalifikačních předpokladů předložil jak zájemce – dodavatel SAG Elektrovod, a. s., IČO 36863513, se sídlem Prievozská 4C, Bratislava 821 09, Slovenská republika, na území České republiky podnikající prostřednictvím SAG Elektrovod, a. s. organizační složka Brno, IČO 62161172, se sídlem Traťová 574/1, 619 00 Brno, ve správním řízení zastoupená na základě plné moci ze dne 13. 8. 2014 JUDr. Miroslavem Pokorným, advokátem, ev.č. ČAK 1309, se sídlem Lidická 1005/23b, 602 00 Brno (dále jen „SAG Elektrovod, a. s.“), tak zájemce ASE, s. r. o., IČO 47536586, se sídlem Sadová 95, 250 65 Líbeznice – Bořanovice (dále jen „ASE, s. r. o.“).
5. V oznámení o zadání zakázky „TR BEZDĚČÍN – Bezděčín I a T 402 – výměna, stavebně – montážní práce“ uveřejněném dne 17. 6. 2011 ve Věstníku veřejných zakázek pod ev. č. 60061401 je jako dodavatel, kterému byla zakázka zadána, uveden dodavatel ASE, s. r. o.
6. Na základě výše uvedených skutečností získal Úřad pochybnosti, zda se zájemce – dodavatel SAG Elektrovod, a. s. – nedopustil správního deliktu podle § 120a odst. 1 písm. a) zákona tím, že předložil k prokázání splnění technických kvalifikačních předpokladů doklady (doklad o realizaci veřejné zakázky „TR BEZDĚČÍN – Bezděčín I a T 402 – výměna, stavebně – montážní práce“ v pozici generálního dodavatele), které neodpovídají skutečnosti a měly nebo mohly mít vliv na posouzení kvalifikace uvedeného dodavatele v zadávacích řízeních předmětných veřejných zakázek, a proto zahájil správní řízení z moci úřední.

II. PRŮBĚH SPRÁVNÍHO ŘÍZENÍ

Správní řízení sp. zn. S530/2014/VZ

7. Účastníkem správního řízení je podle § 116 zákona dodavatel:
 - SAG Elektrovod, a. s.
8. Zahájení správního řízení oznámil Úřad účastníku správního řízení dopisem č. j. ÚOHS-S530/2014/VZ-13859/2014/521/SWa ze dne 30. 6. 2014. Oznámení o zahájení správního řízení bylo účastníku správního řízení doručeno dne 7. 7. 2014, a tímto dnem bylo podle § 46 odst. 1 zákona č. 500/2004 Sb., správní řád, ve znění pozdějších předpisů, (dále jen „správní řád“) správní řízení zahájeno. Úřad dále účastníku správního řízení usnesením č. j. ÚOHS-S530/2014/VZ-14448/2014/521/SWa ze dne 8. 7. 2014 stanovil lhůtu, v níž mohl navrhopvat důkazy či činit jiné návrhy a vyjádřit v řízení své stanovisko.
9. Dopisem č. j. ÚOHS-S530/2014/VZ-13941/2014/521/SWa ze dne 1. 7. 2014 požádal Úřad zadavatele ČEPS, a. s., IČO 25702556, se sídlem Elektrárenská 774/2, 101 52 Praha 10, (dále jen „ČEPS, a. s.“) o zaslání smlouvy (včetně všech dodatků) uzavřené s vybraným uchazečem na plnění veřejné zakázky „TR BEZDĚČÍN – Bezděčín I a T 402 – výměna, stavebně – montážní práce“. Požadované materiály obdržel Úřad dne 7. 7. 2014.

Správní řízení sp. zn. S531/2014/VZ

10. Účastníkem správního řízení je podle § 116 zákona dodavatel:
 - SAG Elektrovod, a. s.
11. Zahájení správního řízení oznámil Úřad účastníku správního řízení dopisem č. j. ÚOHS-S531/2014/VZ-13809/2014/521/SWa ze dne 30. 6. 2014. Oznámení o zahájení správního řízení bylo účastníku správního řízení doručeno dne 7. 7. 2014, a tímto dnem bylo podle § 46 odst. 1 správního řádu správní řízení zahájeno. Úřad dále účastníku správního řízení usnesením č. j. ÚOHS-S531/2014/VZ-14458/2014/521/SWa ze dne 8. 7. 2014 stanovil lhůtu, v níž mohl navrhopvat důkazy či činit jiné návrhy a vyjádřit v řízení své stanovisko.

Společné řízení o spojených správních řízeních sp. zn. S530/2014/VZ a sp. zn. S531/2014/VZ

12. V zájmu dodržení zásady uvedené v § 6 odst. 2 správního řádu, podle které správní orgán postupuje tak, aby nikomu nevznikaly zbytečné náklady, a vzhledem k tomu, že správní řízení vedená pod sp. zn. S530/2014/VZ a sp. zn. S531/2014/VZ jsou vedena ve věci přezkoumání postupů totožného dodavatele při prokazování kvalifikace ve veřejných zakázkách „TR Liberec Pavlovice – změna a rozšíření TR 1“ a „TR Kolín Západ – obnova transformovny 110/22 kV“, Úřad uvedená správní řízení usnesením č. j. ÚOHS-S530,531/2014/VZ-16097/2014/533/SWa ze dne 30. 7. 2014 spojil.
13. Účastníkem společného řízení o spojených správních řízeních vedených pod sp. zn. S530/2014/VZ a sp. zn. S531/2014/VZ je dodavatel:

- SAG Elektrovod, a. s.
14. Ukončení shromažďování podkladů pro vydání rozhodnutí ve správních řízeních oznámil Úřad účastníku správních řízení dopisem č. j. ÚOHS-S530,531/2014/VZ-16153/2014/533/SWa ze dne 31. 7. 2014. Úřad dále účastníku správních řízení usnesením č. j. ÚOHS-S530,531/2014/VZ-16190/2014/533/SWa ze dne 31. 7. 2014 stanovil lhůtu, ve které se mohl vyjádřit k podkladům rozhodnutí.
 15. Úřad usnesením č. j. ÚOHS-S530,531/2014/VZ-17073/2014/533/SWa ze dne 14. 8. 2014 na žádost účastníka řízení ze dne 11. 8. 2014 prodloužil lhůtu pro vyjádření se k podkladům rozhodnutí stanovenou usnesením č. j. ÚOHS-S530,531/2014/VZ-16190/2014/533/SWa ze dne 31. 7. 2014.
 16. Dne 15. 8. 2014 Úřad umožnil Ing. Milanu Škapovi a JUDr. Jitce Matějkové, pověřeným na základě plných mocí ze dne 14. 8. 2014, nahlédnout do spisu správního řízení.

Vyjádření účastníka řízení

17. Vyjádření účastníka řízení ze dne 9. 7. 2014 obdržel Úřad dne 10. 7. 2014. Dodavatel SAG Elektrovod, a. s., upozorňuje, že údaj uvedený ve Věstníku veřejných zakázek v oznámení o zadání veřejné zakázky „TR Bezděčín – Bezděčín I a T402 – výměna, stavebně – montážní práce“ ze dne 17. 6. 2011 je chybný, neboť dodavatelem, kterému byla zakázka zadána, je sdružení společností ASE, s. r. o., a SAG Elektrovod, a. s. Toto sdružení podalo na základě smlouvy o sdružení č. 10-0372_11 společnou nabídku a následně uzavřelo s objednatelům ČEPS, a. s., smlouvu o dílo č. 1800002510.
18. Vyjádření účastníka řízení ze dne 11. 8. 2014 obdržel Úřad téhož dne. Dodavatel SAG Elektrovod, a. s., se domnívá, že na základě skutečností uvedených ve vyjádření ze dne 9. 7. 2014 a předložení kopií všech smluvních dokumentů je naprosto legitimní prokazovat technické kvalifikační předpoklady pomocí referenčního listu, ve kterém je jako zhotovitel uvedeno sdružení dodavatelů ASE, s. r. o., a SAG Elektrovod, a. s. Účastník řízení se rovněž domnívá, že za správnost údajů vkládaných do Věstníku veřejných zakázek odpovídá především zadavatel.
19. Vyjádření účastníka řízení ze dne 19. 8. 2014 obdržel Úřad téhož dne. Dodavatel SAG Elektrovod, a. s., odkazuje na svá vyjádření ze dne 9. 7. 2014 a ze dne 11. 8. 2014 včetně všech příloh a podotýká, že k chybnému uvedení údaje ve Věstníku veřejných zakázek – oznámení o zadání veřejné zakázky „TR Bezděčín – Bezděčín I a T402 – výměna, stavebně – montážní práce“ ze dne 17. 6. 2011 ve vztahu k označení dodavatele, kterému byla zakázka zadána, mohlo dojít pouze zřejmou nepozorností zadavatele ČEPS, a. s., neboť ze smlouvy o dílo ze dne 2. 6. 2011 včetně dodatků ze dne 18. 12. 2014, 3. 6. 2013 a 10. 2. 2014, bezpochyby vyplývá, že zhotovitelem předmětné veřejné zakázky je sdružení společností SAG Elektrovod, a. s., a ASE, s. r. o. Dodavatel SAG Elektrovod, a. s., přitom v referenčním listu ze dne 19. 2. 2014 uvedl, že ve veřejné zakázce „TR Bezděčín, Bezděčín I a T 402 – výměna – stavební a technologická část“ realizoval venkovní technologickou část rozvodny

400kV, přičemž generálním dodavatelem této významné zakázky je sdružení společností ASE, s. r. o., a SAG Elektrovod, a. s. Účastník řízení předložil Úřadu oznámení o výběru nejvhodnější nabídky ze dne 21. 4. 2011 s uvedením sdružení společností ASE, s. r. o., a SAG ELV Slovensko, a. s., (obchodní název dodavatele SAG Elektrovod, a. s., do 30. 4. 2011) jako vybraného uchazeče v referenční veřejné zakázce. Účastník řízení s odkazem na shora uvedené skutečnosti zdůrazňuje, že v zadávacích řízeních na předmětné veřejné zakázky postupoval zcela transparentně, když k prokázání splnění technických kvalifikačních předpokladů předložil doklad o realizaci veřejné zakázky „TR Bezděčín – Bezděčín I a T402 – výměna, stavebně – montážní práce“ sdružením společností SAG Elektrovod, a. s., a ASE, s. r. o., neboť tento odpovídá skutečnosti a osvědčuje pravdivě realizovaná plnění.

III. ZÁVĚRY ÚŘADU

20. Úřad přezkoumal na základě § 112 a násl. ustanovení zákona případ ve všech vzájemných souvislostech. Po zhodnocení všech podkladů, zejména dokumentace o veřejných zakázkách „TR Liberec Pavlovice – změna a rozšíření TR 1“, „TR Kolín Západ – obnova transformovny 110/22 kV“ a „TR Bezděčín – Bezděčín I a T402 – výměna, stavebně – montážní práce“, vyjádření účastníka správního řízení, a na základě vlastního zjištění rozhodl ve smyslu § 117a písm. d) zákona o zastavení správních řízení, neboť ke spáchání správních deliktů nedošlo a v šetřených správních řízeních zahájených z moci úřední nebyly zjištěny důvody pro uložení sankce podle § 120a zákona. Ke svému rozhodnutí uvádí Úřad následující rozhodné skutečnosti.

Relevantní ustanovení zákona

21. Podle § 51 odst. 5 zákona má-li být předmět veřejné zakázky plněn několika dodavateli společně a za tímto účelem podávají či hodlají podat společnou nabídku, je každý z dodavatelů povinen prokázat splnění základních kvalifikačních předpokladů podle § 50 odst. 1 písm. a) a profesního kvalifikačního předpokladu podle § 54 písm. a) v plném rozsahu. Splnění kvalifikace podle § 50 odst. 1 písm. b) a d) musí prokázat všichni dodavatelé společně.
22. Podle § 51 odst. 6 zákona v případě, že má být předmět veřejné zakázky plněn podle § 51 odst. 5 zákona společně několika dodavateli, jsou veřejnému zadavateli povinni předložit současně s doklady prokazujícími splnění kvalifikačních předpokladů smlouvu, ve které je obsažen závazek, že všichni tito dodavatelé budou vůči veřejnému zadavateli a třetím osobám z jakýchkoliv právních vztahů vzniklých v souvislosti s veřejnou zakázkou zavázáni společně a nerozdílně, a to po celou dobu plnění veřejné zakázky i po dobu trvání jiných závazků vyplývajících z veřejné zakázky.
23. Podle § 56 odst. 3 písm. a) zákona může veřejný zadavatel k prokázání splnění technických kvalifikačních předpokladů dodavatele pro plnění veřejné zakázky na stavební práce požadovat seznam stavebních prací provedených dodavatelem za posledních 5 let a osvědčení objednatelů o řádném plnění nejvýznamnějších z těchto stavebních prací; tato

osvědčení musí zahrnovat cenu, dobu a místo provádění stavebních prací a musí obsahovat údaje o tom, zda byly tyto stavební práce provedeny řádně a odborně.

24. Podle § 120a odst. 1 písm. a) zákona se dodavatel dopustí správního deliktu tím, že předloží k prokázání splnění kvalifikace informace nebo doklady, které neodpovídají skutečnosti a měly nebo mohly mít vliv na posouzení kvalifikace dodavatele v zadávacím řízení, v řízení o žádosti o zápis do seznamu podle § 129 zákona, anebo o žádosti o změnu tohoto zápisu podle § 130 odst. 2 zákona nebo pro účely splnění podmínek pro vydání certifikátu podle § 138 zákona.
25. Podle § 120a odst. 2 zákona se za správní delikt podle § 120a odst. 1 písm. a) zákona uloží pokuta do 20 000 000 Kč a zákaz plnění veřejných zakázek na dobu 3 let a za správní delikt podle § 120a odst. 1 písm. b) zákona pokuta do 2 000 000 Kč.
26. Podle § 120a odst. 3 zákona se zákazem plnění veřejných zakázek rozumí zákaz účasti v zadávacím řízení a zákaz uzavřít smlouvu na plnění veřejných zakázek malého rozsahu. Doba 3 let, na kterou se zákaz plnění veřejných zakázek ukládá, začíná dnem, kdy rozhodnutí podle § 120a odst. 2 zákona, kterým byl uložen zákaz plnění veřejných zakázek, nabylo právní moci.
27. Podle § 117a písm. d) zákona Úřad zahájené řízení zastaví, jestliže v řízení zahájeném z moci úřední nebyly zjištěny důvody pro uložení nápravného opatření podle § 118 zákona nebo pro uložení sankce podle § 120 nebo § 120a zákona.

Skutečnosti vyplývající z dokumentace o veřejných zakázkách

28. Zadavatel v bodech 12.1 kvalifikačních dokumentací požadoval k prokázání technických kvalifikačních předpokladů ve veřejných zakázkách „TR Liberec Pavlovice – změna a rozšíření TR 1“ a „TR Kolín Západ – obnova transformovny 110/22 kV“ shodně předložením osvědčení, kterým zájemce prokáže, že *„v posledních 3 letech realizoval pro jiný subjekt než je on sám min. 3 kompletní zakázky obdobného rozsahu a charakteru v pozici generálního dodavatele. Z toho alespoň 2 zakázky v ceně více než 150 mil. Kč. Obdobným rozsahem a charakterem se rozumí výstavba nové rozvodny o napěťové hladině 110 kV nebo vyšší s rozsahem minimálně 9 polí, nebo kompletní rekonstrukce stávající technologie rozvodny o napěťové hladině 110 kV nebo vyšší s rozsahem minimálně 9 polí.“*
29. Dodavatel SAG Elektrovod, a. s., podal dne 6. 3. 2014 žádosti o účast ve veřejných zakázkách „TR Liberec Pavlovice – změna a rozšíření TR 1“ a „TR Kolín Západ – obnova transformovny 110/22 kV“. Mezi doklady k prokázání technického kvalifikačního předpokladu podle § 56 odst. 3 písm. a) zákona předložil dodavatel SAG Elektrovod, a. s., referenční list ze dne 19. 2. 2014 o řádném provedení stavby „TR BEZDĚČÍN – Bezděčín I a T 402 – výměna, stavebně – montážní práce“ zhotovitelem – sdružením společností SAG Elektrovod, a. s., a ASE, s. r. o. Součástí referenčního listu, který byl předložen ve formě vyplněného formuláře, je rovněž následující prohlášení: *„Potvrzujeme tímto, že zakázku realizoval zhotovitel v pozici generálního dodavatele ANO*

NE“, přičemž označení platné varianty zůstalo nevyplněno. Referenční list byl potvrzen zadavatelem referenční veřejné zakázky ČEPS, a. s.

30. Z protokolů o otevírání obálek se žádostmi o účast a posouzení kvalifikace ze dne 10. 3. 2014 ve veřejných zakázkách „TR Liberec Pavlovice – změna a rozšíření TR 1“ a „TR Kolín Západ – obnova transformovny 110/22 kV“ vyplývá, že zadavatel ČEZ Distribuce, a. s., posoudil doklady předložené dodavatelem SAG Elektrovod, a. s., jako dostatečné k prokázání technického kvalifikačního předpokladu § 56 odst. 3 písm. a) zákona.
31. Ve smlouvě o dílo č. 1800002510 na realizaci veřejné zakázky „TR BEZDĚČÍN – Bezděčín I a T 402 – výměna, stavebně – montážní práce“ ze dne 2. 6. 2011 uzavřené se zadavatelem ČEPS, a. s., na straně objednatele, je jako zhotovitel stavby uvedeno sdružení společností ASE, s. r. o., a SAG Elektrovod, a. s.
32. Z bodu 1.1 smlouvy o sdružení společností ASE, s. r. o., a SAG Elektrovod, a. s., (ve smlouvě o sdružení pod označením SAG ELV Slovensko, a. s. – obchodní název dodavatele SAG Elektrovod, a. s., do 30. 4. 2011) č. 10-0372_11 ze dne 4. 4. 2011 (dále též jako „smlouva o sdružení“) vyplývá, že smlouva o sdružení byla uzavřena za účelem společného podání nabídky, a v případě, že bude podaná nabídka sdružení vyhodnocena jako nejvýhodnější, k vzájemnému využití svých zkušeností, kapacit a zdrojů ke společné realizaci veřejné zakázky „TR BEZDĚČÍN – Bezděčín I a T 402 – výměna, stavebně – montážní práce“ v požadované kvalitě a termínech.
33. V bodu 4.1 smlouvy o sdružení je uvedeno: *„Účastníci smlouvy prohlašují, že jako dodavatelé budou vůči zadavateli a třetím osobám z jakýchkoliv právních vztahů vzniklých v souvislosti s veřejnou zakázkou zavázáni společně a nerozdílně, a to po celou dobu plnění veřejné zakázky i po dobu trvání jiných závazků vyplývajících z veřejné zakázky, pokud zvláštní právní předpis nebo zadavatel nestanoví jinak. Každý účastník sdružení musí splnit požadavky kladené na jeho způsobilost a zaručit způsobilost svých subdodavatelů.“*
34. Část 5 smlouvy o sdružení, „Dělbá práce a vypořádání mezi účastníky“, resp. bod 5.1 upravuje podíl účastníků sdružení na realizaci referenční veřejné zakázky následovně. Jak pro technologickou, tak pro stavební část veřejné zakázky bylo shodně stanoveno, že realizaci obou částí zajišťují účastníci sdružení společně, a to napůl ve všech provozních souborech a stavebních objektech, tedy v poměru 50 % / 50 % realizovaných činností, dodávek a pracovních výkonů.

K výroku rozhodnutí

35. Úřad zahájil správní řízení z důvodů pochybností vyplývajících především z oznámení o zadání zakázky „TR BEZDĚČÍN – Bezděčín I a T 402 – výměna, stavebně – montážní práce“ uveřejněného dne 17. 6. 2011 ve Věstníku veřejných zakázek pod ev. č. 60061401, ve kterém je jako dodavatel, kterému byla zakázka zadána, uveden pouze dodavatel ASE, s. r. o.

36. Jak vyplývá z výše citovaných částí dokladů předložených zadavateli ČEZ Distribuce, a. s., a ČEPS, a. s., a dodavatelem SAG Elektrovod, a. s., v průběhu správního řízení bylo prokázáno, že předmětnou referenční zakázku „TR BEZDĚČÍN – Bezděčín I a T 402 – výměna, stavebně – montážní práce“ dodavatel SAG Elektrovod, a. s., skutečně realizoval, a to ve sdružení s dodavatelem ASE, s. r. o., který byl uveden v oznámení o zadání zakázky. Tato skutečnost vyplývá ze smlouvy o dílo na realizaci akce s názvem „TR BEZDĚČÍN – Bezděčín I a T 402 – výměna, stavebně – montážní práce“ ze dne 2. 6. 2011, kde je jako zhotovitel stavby uvedeno sdružení společností ASE, s. r. o., a SAG Elektrovod, a. s.
37. Podle bodu 4.1 smlouvy o sdružení společností ASE, s. r. o., a SAG Elektrovod, a. s., ze dne 4. 4. 2011 byli dodavatelé vůči zadavateli a třetím osobám z jakýchkoliv právních vztahů vzniklých v souvislosti s veřejnou zakázkou „TR BEZDĚČÍN – Bezděčín I a T 402 – výměna, stavebně – montážní práce“ zavázáni společně a nerozdílně, a to po celou dobu plnění veřejné zakázky i po dobu trvání jiných závazků vyplývajících z veřejné zakázky. Z části 5.1 smlouvy o sdružení pak vyplývá, že dodavatelé ASE, s. r. o., a SAG Elektrovod, a. s., se rovným dílem podíleli na plnění technologické i stavební části referenční zakázky.
38. Z dokumentace předložené Úřadu v průběhu správního řízení vyplynulo a Úřad má tedy za prokázané, že dodavatel SAG Elektrovod, a. s., byl oprávněn předložit k prokázání technického kvalifikačního předpokladu podle § 56 odst. 3 písm. a) zákona osvědčení o realizaci veřejné zakázky „TR BEZDĚČÍN – Bezděčín I a T 402 – výměna, stavebně – montážní práce“, neboť dodavatel SAG Elektrovod, a. s., se na její realizaci podílel jako člen sdružení, ve kterém byly podíly na plnění předmětu veřejné zakázky a rovněž odpovědnost za provedení díla rozděleny rovným dílem mezi oba účastníky sdružení. Osvědčení o realizaci veřejné zakázky „TR BEZDĚČÍN – Bezděčín I a T 402 – výměna, stavebně – montážní práce“ tedy mohli k prokázání technických kvalifikačních předpokladů uplatnit oba členové sdružení, jak dodavatel ASE, s. r. o., tak dodavatel SAG Elektrovod, a. s.
39. K podezření, že dodavatel SAG Elektrovod, a. s., v osvědčení o realizaci veřejné zakázky „TR BEZDĚČÍN – Bezděčín I a T 402 – výměna, stavebně – montážní práce“ ze dne 19. 2. 2014 uvedl nepravdivý údaj o tom, že referenční veřejnou zakázku realizoval v pozici generálního dodavatele, Úřad uvádí, že tato domněnka byla v průběhu správního řízení rovněž vyvrácena. Jak již bylo uvedeno výše (viz bod 29 odůvodnění rozhodnutí), předmětný referenční list vůbec neobsahoval informaci o tom, zda dodavatel SAG Elektrovod, a. s., realizoval referenční veřejnou zakázku v pozici generálního dodavatele, neboť předtištěná kolonka uvedená na formuláři, jenž byl součástí kvalifikační dokumentace, zůstala nevyplněna. Dodavatel SAG Elektrovod, a. s., tedy v osvědčení o realizaci veřejné zakázky „TR BEZDĚČÍN – Bezděčín I a T 402 – výměna, stavebně – montážní práce“ ze dne 19. 2. 2014 netvrdil, že předmětnou veřejnou zakázku realizoval v pozici generálního dodavatele.
40. Úřad přitom zdůrazňuje, že předmětem daných správních řízení není zodpovězení otázky, zda dodavatel SAG Elektrovod, a. s., splnil předmětný technický kvalifikační předpoklad, nýbrž zjištění skutečnosti, zda tento dodavatel předložil k prokázání kvalifikace doklady, které neodpovídají skutečnosti.

41. Na základě výše uvedených skutečností tedy Úřad neshledal, že by osvědčení o realizaci stavby „TR BEZDĚČÍN – Bezděčín I a T 402 – výměna, stavebně – montážní práce“ předložené v žádostech o účast dodavatelem SAG Elektrovod, a. s., k prokázání splnění kvalifikace obsahovalo informace, které neodpovídají skutečnosti a měly nebo mohly mít vliv na posouzení kvalifikace dodavatele SAG Elektrovod, a. s., v zadávacích řízeních „TR Liberec Pavlovice – změna a rozšíření TR 1“ a „TR Kolín Západ – obnova transformovny 110/22 kV“.
42. Pro úplnost Úřad podotýká, že v předmětných správních řízeních se Úřad dále nezabýval posouzením otázky, zda dodavatel SAG Elektrovod, a. s., předložením osvědčení o realizaci veřejné zakázky „TR BEZDĚČÍN – Bezděčín I a T 402 – výměna, stavebně – montážní práce“ splnil požadavky zadavatele na prokázání technického kvalifikačního předpokladu podle § 56 odst. 3 písm. a) zákona ve veřejných zakázkách „TR Liberec Pavlovice – změna a rozšíření TR 1“ a „TR Kolín Západ – obnova transformovny 110/22 kV“, neboť pro posouzení, zda předložením uvedeného dokladu nedošlo k naplnění skutkové podstaty správního deliktu podle § 120a odst. 1 písm. a) zákona, již není tato skutečnost rozhodná.
43. S ohledem na výše uvedené Úřad konstatuje, že v šetřených případech nedošlo k naplnění skutkové podstaty správního deliktu podle § 120a odst. 1 písm. a) zákona, a proto Úřad podle § 117a písm. d) zákona rozhodl o zastavení správních řízení, jak je uvedeno ve výrocích 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, 604 55 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

vz. Mgr. Michal Kobza
JUDr. Eva Kubišová
místopředsedkyně

Obdrží

JUDr. Miroslav Pokorný, advokát, Lidická 1005/23b, 602 00 Brno

Vypraveno dne

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