



UOHSX008ID90

ÚŘAD PRO OCHRANU HOSPODÁŘSKÉ SOUTĚŽE



ROZHODNUTÍ

Č. j.: ÚOHS-S0314/2016/VZ-23440/2016/553/MBu

Brno: 1. června 2016

Úřad pro ochranu hospodářské soutěže příslušný podle § 112 zákona č. 137/2006 Sb., o veřejných zakázkách, v rozhodném znění, ve věci možného spáchání správních deliktů podle § 120 odst. 1 písm. b) zákona č. 137/2006 Sb., o veřejných zakázkách, v rozhodném znění, jehož se měl dopustit účastník řízení

- zadavatel – Město Kraslice, IČO 002 59 438, se sídlem Náměstí 28. října 1438/6, 358 20 Kraslice,

v souvislosti s uveřejněním smlouvy uzavřené dne 16. 9. 2015 na veřejnou zakázku „Dětská hřiště a zahrady v přírodním stylu ve městě Kraslice“, zadávanou v otevřeném řízení, jehož formulář „Oznámení o zakázce“ byl ve Věstníku veřejných zakázek uveřejněn dne 10. 6. 2015 pod evidenčním číslem zakázky 513258,

rozhodl takto:

Správní řízení ve věci možného spáchání správního deliktu podle § 120 odst. 1 písm. b) zákona č. 137/2006 Sb., o veřejných zakázkách, v rozhodném znění, zadavatelem - Město Kraslice, IČO 002 59 438, se sídlem Náměstí 28. října 1438/6, 358 20 Kraslice, v souvislosti s plněním povinnosti uveřejnění smlouvy uzavřené dne 16. 9. 2015 podle § 147a odst. 2 citovaného zákona v návaznosti na § 147a odst. 1 písm. a) citovaného zákona na veřejnou zakázku „Dětská hřiště a zahrady v přírodním stylu ve městě Kraslice“, zadávanou v otevřeném řízení, jehož formulář „Oznámení o zakázce“ byl ve Věstníku veřejných zakázek uveřejněn dne 10. 6. 2015 pod evidenčním číslem zakázky 513258, **se** podle § 117a písm. f) zákona č. 137/2006 Sb., o veřejných zakázkách, v rozhodném znění, **zastavuje**, neboť ve správním řízení zahájeném z moci úřední nebyly zjištěny důvody pro uložení sankce podle § 120 citovaného zákona.

ODŮVODNĚNÍ

1. Úřad pro ochranu hospodářské soutěže (dále jen „Úřad“), který je podle § 112 zákona č. 137/2006 Sb., o veřejných zakázkách, v rozhodném znění (dále jen „zákon“), příslušný k dohledu nad postupem zadavatele při zadávání veřejných zakázek a soutěži o návrh a k projednání správních deliktů podle tohoto zákona, včetně ukládání sankce za jejich spáchání, obdržel podnět týkající se, mimo jiné, postupu zadavatele – Město Kraslice, IČO 002 59 438, se sídlem Náměstí 28. října 1438/6, 358 20 Kraslice (dále jen „zadavatel“) – v souvislosti s plněním uveřejňovacích povinností zadavatele v případě veřejné zakázky „Dětská hřiště a zahrady v přírodním stylu ve městě Kraslice“, zadávané v otevřeném řízení, jehož formulář „Oznámení o zakázce“ byl ve Věstníku veřejných zakázek uveřejněn dne 10. 6. 2015 pod evidenčním číslem zakázky 513258 (dále jen „veřejná zakázka“).
2. Úřad z údajů dostupných na platném profilu zadavatele (<https://www.tenderarena.cz/profil/detail.jsf?identifikator=mekrasli>), jenž je ode dne 29. 3. 2013 registrován pod ev. č. 237195 ve Věstníku veřejných zakázek (dále jen „profil zadavatele“), a z údajů dostupných ve Věstníku veřejných zakázek zjistil následující skutečnosti, které jsou součástí spisu v této věci vedeného pod sp. zn. S0314/2016/VZ.
3. Zadávací řízení bylo zahájeno dne 9. 6. 2015 odesláním formuláře „Oznámení o zakázce“ k uveřejnění ve Věstníku veřejných zakázek, jenž byl ve Věstníku veřejných zakázek uveřejněn dne 10. 6. 2015 pod evidenčním číslem zakázky 513258.
4. Podle oddílu II. 1.5) Oznámení o zakázce „Stručný popis zakázky nebo nákupu (ů)“ byl předmět veřejné zakázky popsán následovně: *„Předmětem projektu je úprava hřišť a zahrad 5 mateřských školek, jejímž zřizovatelem je město Kraslice, jakožto žadatel o dotaci z dotačního titulu OPŽP. Jedná se o tyto MŠ:*
 1. *MŠ Boženy Němcové, IČ 70 984 824, na adrese: Boženy Němcové 1685, na pozemcích: st.p. 1936, p.p.č. 141/1, p.p.č. 141/2*
 2. *MŠ Barvířská, IČ 70 984 832, na adrese: Barvířská 1771, na pozemcích: st.p. 2690, p.p.č. 130/8*
 3. *SŠ, ZŠ a MŠ Havlíčkova, IČ 69 979 847, na adrese: Havlíčkova 1717, na pozemcích: 1745/1, st. 2493, st. 2494, st. 2495*
 4. *MŠ Lipová cesta, IČ 70 984 808, na adrese: Lipová cesta 1091, na pozemcích: st.p. 1321, p.p.č. 1735/1*
 5. *MŠ U Elektrárny, IČ 70 984 816, na adrese: U Elektrárny 1777, na pozemcích: st. p. 2671, p.p.č. 5364/1, p.p.č. 5367/2**Hřiště a zahrady budou v přírodním/Eko stylu pro environmentální vzdělávání a osvětu. Předmětem plnění bude dodávka a instalace herních prvků a zahradního mobiliáře převážně z přírodních materiálů včetně souvisejících prací. Zejména vytvoření nezbytných kotevních prvků, dopadových ploch, terénních úprav spojených s instalací prvků a modelace terénu. V návaznosti na dodávku nových herních prvků a mobiliáře bude předmětem plnění i demontáž a likvidace některých stávajících prvků a mobiliář.“.*
5. Podle oddílu II. 2. 1) Oznámení o zakázce byla předpokládaná hodnota veřejné zakázky stanovena v rozsahu 6.945.931 Kč až 7.445.931 Kč bez DPH.

6. Dne 16. 9. 2015 byla uzavřena smlouva na veřejnou zakázku s vybraným uchazečem - COLAS CZ, s. r.o., IČO 261 77 005, se sídlem Ke Klíčovu 9, 190 00 Praha 9 (dále jen „smlouva“).
7. V rámci detailu veřejné zakázky na profilu zadavatele (<https://www.tenderarena.cz/profil/zakazka/seznamDokumentu.jsf?id=35524>) bylo Úřadem zjištěno, že byl dokument pod názvem „Smlouva o dílo – dětská hřiště a zahrady.pdf“, jenž po stažení obsahoval smlouvu uzavřenou na předmětnou veřejnou zakázku, „vyvěšen“ na profil zadavatele dne 15. 12. 2015 v 12:50:16 hodin.
8. Existence jiného (dalšího) dokumentu obsahujícího smlouvu, příp. jiný časový údaj jeho uveřejnění nejsou z informací dostupných na profilu zadavatele zřejmé, protože Úřad za rozhodný okamžik z hlediska posouzení postupu zadavatele vyhodnotil shora uvedené datum 15. 12. 2015.

I. Řízení před správním orgánem

9. Účastníkem správního řízení je podle § 116 zákona
 - zadavatel.
10. Správní řízení z moci úřední bylo zahájeno dne 6. 5. 2016, kdy Úřad podle § 150 zákona č. 500/2004 Sb., správní řád, ve znění pozdějších předpisů (dále jen „správní řád“) doručil zadavateli příkaz z téhož dne, č. j. ÚOHS-S0314/2016/VZ-19553/2016/553/MBu.
11. Proti výše uvedenému příkazu obdržel Úřad dne 13. 5. 2016 odpor, ve kterém zadavatel upozornil na rozhodné skutečnosti, jež mají dopad na posouzení šetřeného případu.
12. Vzhledem k tomu, že zadavatel podal proti příkazu odpor v zákonné lhůtě, tak se jeho podáním podle § 150 odst. 3 správního řádu příkaz v celém rozsahu ruší a správní řízení pokračuje.

II. Odpor ze dne 13. 5. 2016

13. Zadavatel se neztotožnil se závěry Úřadu uvedenými v předmětném příkazu a uvedl, že na profilu zadavatele byla smlouva na veřejnou zakázku uveřejněna v souladu s § 147a odst. 2 v návaznosti na § 147a odst. 1 písm. a), neboť smlouva byla na profilu zadavatele uveřejněna dne 21. 9. 2015, tj. 5. den po uzavření smlouvy, tedy v zákonem stanovené lhůtě. Ke vzniklému nedopatření nedošlo vinou města, nýbrž tím, že v období října a listopadu 2015 došlo ke změně správce informační domény profilu zadavatele z dosavadní www.profilyzadavatele.cz na www.tenderarena.cz. Zadavatel z důvodu opatrnosti opětovně uveřejnil smlouvu na profilu zadavatele dne 15. 12. 2015. K tomuto v příloze odporu zadavatel doložil printscreen dokladu o uveřejnění předmětné smlouvy na profilu zadavatele ze dne 21. 9. 2015.

III. Závěry správního orgánu

14. Úřad přezkoumal na základě § 112 a následujících ustanovení zákona případ ve všech vzájemných souvislostech, přičemž po zhodnocení všech podkladů a na základě vlastního zjištění konstatuje, že nebyly zjištěny důvody pro uložení sankce podle § 120 zákona, proto Úřad správní řízení zastavil podle § 117a písm. f) zákona. Ke svému rozhodnutí Úřad uvádí následující skutečnosti.

Relevantní ustanovení zákona

15. Podle § 17 písm. w) zákona se profilem zadavatele pro účely tohoto zákona rozumí elektronický nástroj, prostřednictvím kterého zadavatel podle tohoto zákona uveřejňuje informace a dokumenty ke svým veřejným zakázkám způsobem, který umožňuje neomezený a přímý dálkový přístup, a jehož internetová adresa je uveřejněna ve Věstníku veřejných zakázek; požadavky na náležitosti profilu zadavatele stanoví prováděcí právní předpis.
16. Podle § 117a písm. f) zákona Úřad zahájené řízení zastaví, jestliže v řízení zahájeném z moci úřední nebyly zjištěny důvody pro uložení nápravného opatření dle § 118 zákona nebo pro uložení sankce podle § 120 zákona nebo § 120a zákona.
17. Podle § 120 odst. 1 písm. b) zákona se zadavatel dopustí správního deliktu tím, že nesplní povinnost uveřejnění stanovenou tímto zákonem, nebo nedodrží způsob uveřejnění stanovený tímto zákonem.
18. Podle § 147a odst. 1 zákona uveřejní veřejný zadavatel na profilu zadavatele
 - a) smlouvu uzavřenou na veřejnou zakázku včetně všech jejích změn a dodatků,
 - b) výši skutečně uhrazené ceny za plnění veřejné zakázky,
 - c) seznam subdodavatelů dodavatele veřejné zakázky.
19. Podle § 147a odst. 2 zákona veřejný zadavatel uveřejní podle odstavce 1 písm. a) celé znění smlouvy nebo rámcové smlouvy do 15 dnů od jejího uzavření. Pokud veřejný zadavatel postupoval podle § 89 odst. 3 věty druhé, uveřejní přílohy rámcové smlouvy do 15 dnů od skončení účinnosti rámcové smlouvy. Veřejný zadavatel neuveřejnění informace, u kterých to vyžaduje ochrana informací a údajů podle zvláštních právních předpisů. Povinnost podle odstavce 1 písm. a) se nevztahuje na
 - a) smlouvy na veřejné zakázky malého rozsahu, jejichž cena nepřesáhne 500.000 Kč bez DPH,
 - b) smlouvy na veřejné zakázky, u nichž veřejný zadavatel postupoval v souladu s § 18 odst. 1 písm. a), odst. 2 písm. a) a c), odst. 3 písm. e) a odst. 4 písm. d),
 - c) smlouvy na plnění veřejných zakázek zadané na základě rámcové smlouvy nebo v dynamickém nákupním systému, jejichž cena nepřesáhne 500.000 Kč bez daně z přidané hodnoty.

K výroku tohoto rozhodnutí

20. Úřad uvádí, že povinnost uveřejnit na profilu zadavatele smlouvu uzavřenou na veřejnou zakázku byla do zákona zakotvena tzv. transparentní novelou, tj. zákonem č. 55/2012 Sb., kterým se mění zákon č. 137/2006 Sb., o veřejných zakázkách, ve znění pozdějších předpisů (dále jen „transparentní novela“), s účinností od 1. 4. 2012, přičemž povinnosti stanovené zadavatelům v § 147a zákona, vč. povinnosti uveřejnit na profilu zadavatele smlouvu uzavřenou na veřejnou zakázku, mají za cíl posílit princip transparentnosti průběhu a výsledku zadávání veřejné zakázky a umožnit veřejný dohled nad hospodárností při nakládání s veřejnými prostředky.
21. Zároveň je nutné poznamenat, že princip publicity smluv uzavřených na veřejnou zakázku zakotvený v § 147a odst. 1 písm. a) zákona má sloužit především k seznámení se ze strany široké veřejnosti s obsahem uzavřené smlouvy na veřejnou zakázku, a to nejen s ohledem

na výši ceny a údaje o tom, s kým byla smlouva uzavřena. Tento institut totiž dovoluje rovněž kontrolu uzavřené smlouvy komplexně – po její obsahové stránce, tj. zda je např. obsah smlouvy uzavřené s vybraným uchazečem v souladu se zadávacími podmínkami veřejné zakázky (koresponduje s nimi předmět veřejné zakázky, resp. smlouvy, jakož i další podmínky realizace veřejné zakázky). Tato kontrola obsahu uzavřené smlouvy veřejností přitom nepochybně přispívá k transparentnosti samotného zadávání veřejné zakázky. Důležité samozřejmě je i uveřejňování všech dodatků a změn takové smlouvy, např. z důvodu, zda nedošlo k podstatné změně smlouvy apod.

22. Pro naplnění požadavků § 147a odst. 1 a 2 zákona je pak nezbytné kumulativní splnění několika podmínek, a to jednak podmínky samotného uveřejnění smlouvy na veřejnou zakázku (případně její změny či dodatku), jednak podmínky uveřejnění celého znění smlouvy (případně její změny či dodatku), dále její uveřejnění na místě k tomu určeném, tedy na profilu zadavatele, a v poslední řadě její uveřejnění ve lhůtě do 15 dnů od uzavření smlouvy (případně uzavření změny či dodatku smlouvy). Pokud tedy zadavatel nesplní veškeré uvedené podmínky, tak nedodrží povinnost stanovenou v § 147a odst. 2 zákona v návaznosti na § 147a odst. 1 písm. a) zákona. Jinými slovy, i nedodržení zákonem stanovené lhůty pro uveřejnění smlouvy na veřejnou zakázku má za následek porušení zákona.
23. Jelikož v šetřeném případě zadavatel uzavřel dne 16. 9. 2015 smlouvu na plnění předmětu veřejné zakázky s vybraným uchazečem, a současně se na něho, resp. na danou veřejnou zakázku, nevztahují výjimky z uveřejňovací povinnosti stanovené v § 147a odst. 2 písm. a), b) a c) zákona, byl zadavatel povinen příslušnou smlouvu na profilu zadavatele uveřejnit, a to ve lhůtě do 1. 10. 2015.
24. V případě šetřené veřejné zakázky bylo na základě informací a dokumentů uveřejněných na profilu zadavatele možné dospět k závěru, že byla smlouva uzavřena dne 16. 9. 2015 s vybraným uchazečem, resp. dokument tuto smlouvu obsahující, uveřejněna až dne 15. 12. 2015, tj. 75. den po marném uplynutí zákonné lhůty k jejímu uveřejnění.
25. Předmětný profil zadavatele totiž žádné jiné vodítko (např. možnost otevřít předchozí „verze“ profilu zadavatele s údaji o veřejné zakázce), z něhož by se dalo usuzovat na dřívější (včasné) uveřejnění smlouvy, neobsahuje.
26. Z printscreenu dokladu o uveřejnění předmětné smlouvy na profilu zadavatele na původní informační doméně www.profilyzadavatele.cz, který zadavatel přílohou odporu Úřadu zaslal (viz bod 13. odůvodnění tohoto rozhodnutí) vyplývá, že zadavatel v souladu se skutečnostmi uvedenými v podaném odporu na svém profilu vedeném na původní doméně smlouvu na veřejnou zakázku uveřejnil dne 21. 9. 2015, tedy 5. den od jejího uzavření a 10 dnů před koncem lhůty pro její uveřejnění dle § 147a odst. 2 věty první zákona.
27. Úřad tedy uzavírá, že ačkoliv lze z profilu zadavatele usuzovat na pozdní uveřejnění smlouvy na předmětnou veřejnou zakázku, tak informace poskytnuté zadavatelem v odporu a doložené údaji o datu uveřejnění smlouvy tyto předchozí závěry Úřadu, vtělené do výroku příkazu, proti kterému byl odpor podán, vyvrací, když z nich vyplývá, že byla předmětná smlouva uveřejněna v zákonem stanovené 15denní lhůtě.

28. Na základě shora uvedeného proto Úřad správní řízení zastavil, jak je uvedeno ve výroku tohoto rozhodnutí.

POUČENÍ

Proti tomuto rozhodnutí 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 1926/7, Černá Pole, 604 55 Brno. Včas podaný rozklad má odkladný účinek. Rozklad a další podání účastníků učiněná v řízení o rozkladu se podle § 117c odst. 1 písm. b) zákona činí v elektronické podobě podepsané uznávaným elektronickým podpisem.

otisk úředního razítka

JUDr. Josef Chýle, Ph.D.
místopředseda

Obdrží

Město Kraslice, Náměstí 28. října 1438/6, 358 20 Kraslice

Vypraveno dne

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