



UOHSX008IFDQ

ÚŘAD PRO OCHRANU HOSPODÁŘSKÉ SOUTĚŽE



ROZHODNUTÍ

Č. j.: ÚOHS-S0382/2016/VZ-23711/2016/553/VDy

Brno: 2. 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 správního deliktu podle § 120 odst. 1 písm. b) zákona č. 137/2006 Sb., o veřejných zakázkách, v rozhodném znění, jehož se měl dopustit účastník řízení

- zadavatel – Statutární město Ostrava, městský obvod Moravská Ostrava a Přívoz, IČO 008 45 451, se sídlem Prokešovo náměstí 1803/8, 702 00 Ostrava,

v souvislosti s uveřejněním smlouvy uzavřené dne 22. 10. 2014 na veřejnou zakázku „Ozdravné pobyty dětí ZŠ obvodu Moravská Ostrava a Přívoz 2014/2015“, zadávané ve zjednodušeném podlimitním řízení, jehož formulář „Oznámení o zadání zakázky“ byl ve Věstníku veřejných zakázek uveřejněn dne 7. 11. 2014 pod evidenčním číslem zakázky 401247,

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 - Statutární město Ostrava, městský obvod Moravská Ostrava a Přívoz, IČO 008 45 451, se sídlem Prokešovo náměstí 1803/8, 702 00 Ostrava - v souvislosti s plněním povinnosti uveřejnění smlouvy uzavřené dne 22. 10. 2014 podle § 147a odst. 2 citovaného zákona v návaznosti na § 147a odst. 1 písm. a) citovaného zákona na veřejnou zakázku „Ozdravné pobyty dětí ZŠ obvodu Moravská Ostrava a Přívoz 2014/2015“, zadávanou ve zjednodušeném podlimitním řízení, jehož formulář „Oznámení o zadání zakázky“ byl ve Věstníku veřejných zakázek uveřejněn dne 7. 11. 2014 pod evidenčním číslem zakázky 401247, se podle § 117a písm. d) 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 – zadavatel – Statutární město Ostrava, městský obvod Moravská Ostrava a Přívoz, IČO 008 45 451, se sídlem Prokešovo náměstí 1803/8, 702 00 Ostrava (dále jen „zadavatel“) – v souvislosti s plněním uveřejňovacích povinností zadavatele v případě veřejné zakázky „Ozdravné pobyty dětí ZŠ obvodu Moravská Ostrava a Přívoz 2014/2015“, zadávané ve zjednodušeném podlimitním řízení, jehož formulář „Oznámení o zadání zakázky“ byl ve Věstníku veřejných zakázek uveřejněn dne 7. 11. 2014 pod evidenčním číslem zakázky 401247 (dále jen „veřejná zakázka“).
2. Úřad z údajů dostupných na platném profilu zadavatele (<https://vz-moap.ostrava.cz>), jenž je ode dne 24. 2. 2016 registrován pod ev. č. 60059150 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. S0382/2016/VZ.
3. Podle bodu II.1.4) Oznámení o zadání zakázky „Stručný popis zakázky nebo nákupu(ů)“ bylo předmětem veřejné zakázky „*zajištění ozdravných pobytů dětí základních škol zřízených statutárním městem Ostrava, městským obvodem Moravská Ostrava a Přívoz zahrnující dopravu, ubytování a stravu pro všechny účastníky pobytu, tedy pro 620 dětí 1. stupně ZŠ obvodu a 65 osob doprovodného personálu a také zajištění realizace environmentálního programu pro 620 dětí. Jedná se o 11-ti denní ozdravné pobyty /10 nocí/ v 10 turnusech v období listopad až prosinec 2014.*“.
4. Dne 22. 10. 2014 zadavatel uzavřel s vybraným uchazečem Resort Jelenovská spol. s r. o., IČO 027 07 772, se sídlem Jelenovská99, 766 01 Valašské Klobouky (dále jen „vybraný uchazeč“), „Smlouvu o zajištění ozdravných pobytů dětí ZŠ obvodu Moravská Ostrava a Přívoz 2014/2015/, č. 10833/2014/OSŘ na veřejnou zakázku (dále jen „smlouva“).
5. Podle čl. IV. smlouvy činila celková cena za realizaci předmětu veřejné zakázky 1.529.034,8 Kč bez DPH.
6. V rámci detailu veřejné zakázky na profilu zadavatele (<https://vz-moap.ostrava.cz/detail/2301>) bylo Úřadem zjištěno, že byl dokument pod názvem „Smlouva.pdf“, jenž po stažení obsahoval smlouvu uzavřenou na předmětnou veřejnou zakázku, uveřejněn na profilu zadavatele dne 14. 5. 2015 v 11:06:03 hodin.
7. 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 14. 5. 2015.

I. Řízení před správním orgánem

8. Účastníkem správního řízení je podle § 116 zákona
 - zadavatel.
9. Správní řízení z moci úřední bylo zahájeno dne 23. 5. 2016, kdy Úřad podle § 150 zákona č. 500/2004 Sb., správní řád, ve znění pozdějších předpisů (dále jen „správní řád“) doručil zadavateli příkaz ze dne 20. 5. 2016, č. j. ÚOHS-S0382/2016/VZ-21838/2016/553/VDy.
10. Proti výše uvedenému příkazu obdržel Úřad dne 27. 5. 2016 odpor, ve kterém zadavatel upozornil na rozhodné skutečnosti, jež mají dopad na posouzení šetřeného případu.
11. 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 26. 5. 2016

12. 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 zákona v návaznosti na § 147a odst. 1 písm. a) zákona, neboť smlouva byla na profilu zadavatele uveřejněna již dne 30. 10. 2014 v 11:49:25 hodin, tj. 8. den po uzavření smlouvy, tedy v zákonem stanovené lhůtě. V rámci přesunu na profilu zadavatele ze zadaných do ukončených veřejných zakázek bylo pracovníkem zadavatele zjištěno, že ve zveřejněné smlouvě nebylo vyplněno datum konání Rady městského obvodu Moravská Ostrava a Přívoz a číslo usnesení, pročež byla zadavatelem z důvodu řádného informování veřejnosti o veřejné zakázce na profil zadavatele dodatečně dne 14. 5. 2015 nahrána totožná smlouva, doplněná o výše uvedené údaje. K tomuto v příloze odporu zadavatel doložil printscreen profilu zadavatele pořízený dne 30. 10. 2014.

III. Závěry správního orgánu

13. 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. d) zákona. Ke svému rozhodnutí Úřad uvádí následující skutečnosti.

Relevantní ustanovení zákona

14. 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.
15. Podle § 117a písm. d) 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.

16. 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.
17. 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.
18. 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 neuveřejní 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

19. 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.
20. 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.

21. 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.
22. Jelikož v šetřeném případě zadavatel uzavřel dne 22. 10. 2014 smlouvu na veřejnou zakázku 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 6. 11. 2014.
23. V případě šetřené veřejné zakázky bylo na základě informací a dokumentů uveřejněných na profilu zadavatele možné dospět k závěru, že byla smlouva uzavřena dne 22. 10. 2014 s vybraným uchazečem, resp. dokument tuto smlouvu obsahující, uveřejněna až dne 14. 5. 2015, tj. 189. den po marném uplynutí zákonné lhůty k jejímu uveřejnění.
24. 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.
25. Z printscreenu profilu zadavatele ze dne 30. 10. 2014, který zadavatel přílohou odporu Úřadu zaslal (viz bod 12. odůvodnění tohoto rozhodnutí) vyplývá, že zadavatel v souladu se skutečnostmi uvedenými v podaném odporu na svém profilu smlouvu na veřejnou zakázku uveřejnil dne 30. 10. 2014, tedy 8. den od jejího uzavření a 7 dnů před koncem lhůty pro její uveřejnění na profil zadavatele dle § 147a odst. 2 věty první zákona.
26. Úřad tedy uzavírá, že ačkoliv lze z profilu zadavatele usuzovat na pozdní uveřejnění smlouvy na předmětnou veřejnou zakázku, tak informace poskytnuté zadavatelem v odporu spolu s doloženými 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.
27. Podle ustanovení § 117a písm. d) zákona (ve znění účinném v okamžiku zahájení zadávacího řízení na veřejnou zakázku) 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 zákona nebo § 120a zákona.
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, třída Kpt. Jaroše 1926/7, Černá Pole, 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

JUDr. Josef Chýle, Ph.D.
místopředseda

Obdrží

Statutární město Ostrava, městský obvod Moravská Ostrava a Přívoz, Prokešovo náměstí 1803/8,
702 00 Ostrava

Vypraveno dne

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