



UOHSX0090OUZ

ÚŘAD PRO OCHRANU HOSPODÁŘSKÉ SOUTĚŽE



ROZHODNUTÍ

Č. j.: ÚOHS-S0158/2017/VZ-15875/2017/512/AKp

Brno: 23. května 2017

Úřad pro ochranu hospodářské soutěže příslušný podle § 248 zákona č. 134/2016 Sb., o zadávání veřejných zakázek, ve správním řízení zahájeném dne 24. 4. 2017 na návrh ze dne 20. 4. 2017, jehož účastníky jsou

- zadavatel – Městská část Praha 17, IČO: 00231223, se sídlem Žalanského 291/12b, 163 00 Praha 17,
- navrhovatel – EXX s.r.o., IČO: 63984261, se sídlem Karlovarská 1104/14, 161 00 Praha 6, Ruzyně,

ve věci přezkoumání úkonů zadavatele učiněných ve veřejné zakázce malého rozsahu „MŠ Laudova 1030/3, Praha 6 – Řepy, rekonstrukce osvětlení“ vyhlášené uveřejněním Výzvy k podání nabídek ze dne 23. 2. 2017 na profilu zadavatele dne 28. 2. 2017,

rozhodl takto

Návrh navrhovatele – EXX s.r.o., IČO: 63984261, se sídlem Karlovarská 1104/14, 161 00 Praha 6, Ruzyně – ze dne 20. 4. 2017 **se** podle § 265 písm. c) zákona č. 134/2016 Sb., o zadávání veřejných zakázek, **zamítá**, neboť nesměřuje proti postupu, který je zadavatel povinen dodržovat podle tohoto zákona.

ODŮVODNĚNÍ

1. Úřad pro ochranu hospodářské soutěže (dále jen „Úřad“) jako orgán příslušný podle ustanovení § 248 zákona č. 134/2016 Sb., o zadávání veřejných zakázek (dále jen „zákon“),

k výkonu dozoru nad dodržováním pravidel stanovených tímto zákonem a zadávacími podmínkami pro zadání podlimitní a nadlimitní veřejné zakázky, obdržel dne 24. 4. 2017 návrh navrhovatele – EXX s.r.o., IČO: 63984261, se sídlem Karlovarská 1104/14, 161 00 Praha 6, Ruzyně (dále jen „navrhovatel“) – ze dne 20. 4. 2017 na zahájení správního řízení o přezkoumání úkonů učiněných zadavatelem – Městská část Praha 17, IČO: 00231223, se sídlem Žalanského 291/12b, 163 00 Praha 17 (dále jen „zadavatel“) – v souvislosti s veřejnou zakázkou malého rozsahu „MŠ Laudova 1030/3, Praha 6 – Řepy, rekonstrukce osvětlení“ vyhlášenou uveřejněním Výzvy k podání nabídek ze dne 23. 2. 2017 na profilu zadavatele dne 28. 2. 2017 (dále jen „veřejná zakázka“).

2. Dnem 24. 4. 2017, kdy Úřad návrh obdržel, bylo podle § 249 zákona ve spojení s § 44 odst. 1 zákona č. 500/2004 Sb., správní řád, ve znění pozdějších předpisů (dále jen „správní řád“), zahájeno správní řízení o přezkoumání úkonů zadavatele.
3. Účastníky správního řízení podle ustanovení § 256 zákona jsou:
 - zadavatel,
 - navrhovatel.
4. Zahájení správního řízení oznámil Úřad účastníkům řízení přípisem č. j. ÚOHS-S0158/2017/VZ-13273/2017/512/AKp ze dne 26. 4. 2017.
5. Navrhovatel v návrhu mimo jiné uvádí, že zadavatel postupoval v rozporu se zákonem, když požadoval jako technický parametr svítidel – celkovou účinnost svítidla vyšší než 150lm/W. Dále navrhovatel v návrhu uvádí, že *„ostatní účastníci sice mohli zadavateli předložit jiná svítidla, ale uchazeč námitkoval, že v projektu zadavatel použil konkrétní typ svítidla, pro který neexistuje srovnatelná a běžně dostupná náhrada u renomovaných nebo certifikovaných výrobců svítidel.“* Na závěr svého návrhu navrhovatel uvádí, že *„trvá na zrušení Výzev k podání nabídek ze dne 23. 2. 2017 a vypsání nových tak, aby nebyly porušeny zásady transparentnosti, přiměřenosti a diskriminace.“*
6. Dne 3. 5. 2017 doručil zadavatel Úřadu své vyjádření k návrhu na zahájení správního řízení, a rovněž dokumentaci o veřejné zakázce.

K zastavení správního řízení

7. Úřad přezkoumal, zda návrh směřuje proti postupu, který je zadavatel povinen dodržovat podle zákona, a po zhodnocení všech podkladů rozhodl podle § 265 písm. c) zákona o zamítnutí návrhu ze dne 20. 4. 2017 na zahájení správního řízení o přezkoumání úkonů zadavatele. Ke svému rozhodnutí Úřad uvádí následující rozhodné skutečnosti.
8. Podle § 2 zákona se zadáním veřejné zakázky pro účely tohoto zákona rozumí uzavření úplatné smlouvy mezi zadavatelem a dodavatelem, z níž vyplývá povinnost dodavatele poskytnout dodávky, služby nebo stavební práce. Za zadání veřejné zakázky se nepovažuje uzavření smlouvy, kterou se zakládá pracovněprávní nebo jiný obdobný vztah, nebo smlouvy upravující spolupráci zadavatele při zadávání veřejné zakázky podle § 7 až 12, § 155, 156, 189 a 190.

9. Podle § 27 zákona je veřejnou zakázkou malého rozsahu veřejná zakázka, jejíž předpokládaná hodnota je rovna nebo nižší v případě veřejné zakázky
 - a) na dodávky nebo na služby částce 2 000 000 Kč, nebo
 - b) na stavební práce částce 6 000 000 Kč.
10. Podle § 31 zákona zadavatel není povinen zadat v zadávacím řízení veřejnou zakázku malého rozsahu. Při jejím zadávání je však zadavatel povinen dodržet zásady podle § 6.
11. Podle § 248 odst. 1 zákona Úřad vykonává dozor nad dodržováním pravidel stanovených tímto zákonem a zadávacími podmínkami pro zadání podlimitní a nadlimitní veřejné zakázky, včetně koncese s výjimkou koncesí malého rozsahu podle § 178, a pro zvláštní postupy podle části šesté, při kterém
 - a) rozhoduje o tom, zda zadavatel při zadávání veřejné zakázky nebo při zvláštním postupu postupoval v souladu s tímto zákonem,
 - b) rozhoduje o tom, zda postup zadavatele, který směřuje k zadání veřejné zakázky mimo zadávací řízení, je v souladu s tímto zákonem,
 - c) ukládá nápravná opatření,
 - d) rozhoduje o návrhu podle § 267,
 - e) kontroluje podle kontrolního řádu soulad úkonů zadavatele při zadávání veřejných zakázek s tímto zákonem.
12. Podle § 248 odst. 2 zákona zahájil-li zadavatel podle § 4 odst. 4 zadávací řízení za účelem zadání veřejné zakázky malého rozsahu, považuje se pro účely dozoru nad dodržováním pravidel stanovených tímto zákonem zadávaná veřejná zakázka za podlimitní veřejnou zakázku.
13. Podle § 265 zákona Úřad návrh zamítne, pokud
 - a) nebyly zjištěny důvody pro uložení nápravného opatření,
 - b) návrh nebyl podán oprávněnou osobou, nebo
 - c) návrh nesměřuje proti postupu, který je zadavatel povinen dodržovat podle tohoto zákona.
14. Z výše citovaných ustanovení zákona je zřejmé, že zadavatel má možnost volby, zda veřejnou zakázku malého rozsahu zadá v některém ze zadávacích řízení dle zákona (např. v otevřeném řízení) nebo zda tak neučiní. V případě, že zadavatel zvolí možnost zadat veřejnou zakázku malého rozsahu v některém ze zadávacích řízení dle zákona, je povinen dodržovat postup předepsaný zákonem a Úřadu zároveň vzniká povinnost vykonat dozor nad dodržováním pravidel stanovených zákonem. Ovšem v případě, že zadavatel zvolí možnost zakázku malého rozsahu v některém ze zadávacích řízení dle zákona nezadat, není povinen dodržovat pravidla stanovená zákonem a Úřad v takovém případě zároveň nevykonává dozor nad dodržováním pravidel stanovených zákonem.
15. Ve Výzvě k podání nabídek ze dne 23. 2. 2017 zadavatel uvádí následující: „Zadavatel, Městská část Praha 17, Žalanského 291/12b, Praha 6 – Řepy, vyzývá v souladu s ustanovením § 27 a § 31 zákona č. 134/2016 Sb., o zadávání veřejných zakázek (dále jen „zákon“) k podání

nabídek a prokázání kvalifikace na veřejnou zakázku malého rozsahu: MŠ Laudova 1030/3, Praha 6 – Řepy, rekonstrukce osvětlení.“

16. Dále v bodu 2.1. návrhu Smlouvy o dílo, která je součástí zadávacích podmínek, zadavatel uvedl: *„Podkladem pro uzavření smlouvy jsou zadávací podmínky objednatele uplatněné ve výzvě k podání nabídek dle § 27 a § 31 zákona č. 134/2016 Sb., o zadávání veřejných zakázek, v platném znění. Tyto podmínky jsou pro zhotovitele závazné.“*
17. A také v krycím listu nabídky zadavatel uvedl následující: *„Veřejná zakázka zadaná dle § 27 a § 31 zákona č. 134/2016 Sb., o zadávání veřejných zakázek: MŠ Laudova 1030/3, Praha 6 – Řepy, rekonstrukce osvětlení.“*
18. Z právě uvedeného je zřejmé, že zadavatel již ve Výzvě k podání nabídek ze dne 23. 2. 2017 jasně deklaroval využití výjimky, tedy nezadat předmětnou veřejnou zakázku malého rozsahu v zadávacím řízení, což zákon umožňuje v § 31. Z toho také vyplývá, že Úřad v takovém případě dle § 248 odst. 1 zákona nevykonává dozor nad dodržováním pravidel stanovených zákonem a zadávacími podmínkami, jak plyne z § 248 odst. 1 zákona. Z předmětného ustanovení vyplývá, že veřejné zakázky malého rozsahu jsou ze správního přezkumu prováděného dle § 248 zákona Úřadem vyloučeny. Toto ostatně explicitně uvádí i důvodová zpráva k tomuto zákonu – (citace) *„K § 248: [...] Úřad pro ochranu hospodářské soutěže nepřezkoumává veřejné zakázky malého rozsahu (s výjimkou takových veřejných zakázek malého rozsahu, při jejichž zadávání zadavatel dobrovolně postupuje v přísnějším režimu, tj. zadává je v některém z druhů zadávacího řízení) a koncese malého rozsahu.“* Protože jde o veřejnou zakázku malého rozsahu, kterou zadavatel dobrovolně nezadával v přísnějším režimu, tzn. postupem dle zákona, ale zadával ji odkazem na § 31 zákona, nelze proti jeho postupu u Úřadu úspěšně brojit.
19. K tomuto současně Úřad doplňuje, že ačkoliv zadavatel od začátku jasně deklaroval využití zákonné výjimky zakotvené v § 31 zákona, navrhovatel ve svém návrhu ze dne 20. 4. 2017 netvrdil a ani neprokázal, že se v posuzovaném případě jedná o podlimitní veřejnou zakázku, kterou by naopak zadavatel byl povinen zadat v některém ze zadávacích řízení dle zákona a Úřad by byl v takovém případě povinen k výkonu dozoru nad dodržováním pravidel stanovených zákonem a zadávacími podmínkami.
20. Úřad proto podle § 265 písm. c) zákona rozhodl o zamítnutí návrhu navrhovatele ze dne 20. 4. 2017 ve věci přezkoumání úkonů zadavatele učiněných při zadávání veřejné zakázky, 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 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 § 261 odst. 1 písm. b) zákona zasílají Úřadu výhradně prostřednictvím datové schránky nebo jako datová zpráva podepsaná uznávaným elektronickým podpisem.

otisk úředního razítka

JUDr. Josef Chýle, Ph.D.
místopředseda

Obdrží

21. Městská část Praha 17, Žalanského 291/12b, 163 00 Praha 17
22. EXX s.r.o., Karlovarská 1104/14, 161 00 Praha 6, Ruzyně

Vypraveno dne

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