

Č.j.: VZ/S5/03-151/1031/03-MO

V Brně dne 12. března 2003

Úřad pro ochranu hospodářské soutěže ve správním řízení zahájeném dne 20. 1. 2003 z vlastního podnětu podle § 57 odst. 1 zákona č. 199/1994 Sb., o zadávání veřejných zakázek, ve znění zákona č. 148/1996 Sb., zákona č. 93/1998 Sb., zákona č. 28/2000 Sb., zákona č. 256/2000 Sb., zákona č. 39/2001 Sb., zákona č. 142/2001 Sb., zákona č. 130/2002 Sb., zákona č. 211/2002 Sb., zákona č. 278/2002 Sb., zákona č. 320/2002 Sb., zákona č. 424/2002 Sb. a zákona č. 517/2002 Sb., ve věci přezkoumávání rozhodnutí a dalších úkonů zadavatele – města Česká Lípa, náměstí T. G. Masaryka 1, 470 36 Česká Lípa, zastoupeného Bc. Petrem Skokanem, starostou – učiněných v průběhu zadávání veřejné zakázky „projektová příprava stavby městského divadla v České Lípě“, zadávané výzvou ze dne 16. 10. 2002 více zájemcům k podání nabídky podle § 49 odst. 1 zákona č. 199/1994 Sb., o zadávání veřejných zakázek, ve znění zákona č. 148/1996 Sb., zákona č. 93/1998 Sb., zákona č. 28/2000 Sb., zákona č. 256/2000 Sb., zákona č. 39/2001 Sb., zákona č. 142/2001 Sb., zákona č. 130/2002 Sb., zákona č. 211/2002 Sb., zákona č. 278/2002 Sb., zákona č. 320/2002 Sb. a zákona č. 424/2002 Sb., **rozhodl takto:**

Zadavatel – město Česká Lípa – porušil ustanovení § 49 odst. 1 posledně cit. zákona o zadávání veřejných zakázek, když neučinil výzvu nejméně pěti zájemcům o veřejnou zakázku.

Na základě zjištěného porušení zákona Úřad pro ochranu hospodářské soutěže podle § 59 písm. a) zákona č. 199/1994 Sb., o zadávání veřejných zakázek, ve znění zákona č. 148/1996 Sb., zákona č. 93/1998 Sb., zákona č. 28/2000 Sb., zákona č. 256/2000 Sb., zákona č. 39/2001 Sb., zákona č. 142/2001 Sb., zákona č. 130/2002 Sb., zákona č. 211/2002 Sb., zákona č. 278/2002 Sb., zákona č. 320/2002 Sb., zákona č. 424/2002 Sb. a zákona č. 517/2002 Sb., ruší rozhodnutí zadavatele – města České Lípy – ze dne 11. 12. 2002 o výběru nejvhodnější nabídky ve veřejné zakázce „projektová příprava stavby městského divadla v České Lípě“ a zadání veřejné zakázky **ruší**.

O d ů v o d n ě n í

Zadavatel – město Česká Lípa, náměstí T. G. Masaryka 1, 470 36 Česká Lípa, zastoupené Bc. Petrem Skokanem, starostou (dále jen „zadavatel“) – se rozhodl zadat výzvou ze dne 16. 10. 2002 více zájemcům o veřejnou zakázku podle § 49 odst. 1 zákona č. 199/1994 Sb., o zadávání veřejných zakázek, ve znění zákona č. 148/1996 Sb., zákona č. 93/1998 Sb., zákona č. 28/2000 Sb., zákona č. 256/2000 Sb., zákona č. 39/2001 Sb., zákona

č. 142/2001 Sb., zákona č. 130/2002 Sb., zákona č. 211/2002 Sb., zákona č. 278/2002 Sb., zákona č. 320/2002 Sb. a zákona č. 424/2002 Sb. (dále jen „zákon“), k podání nabídek veřejnou zakázku „projektová příprava stavby městského divadla v České Lípě“.

Úřad pro ochranu hospodářské soutěže (dále jen „orgán dohledu“) obdržel dne 19. 12. 2002 podnět, v němž je poukazováno na to, že zadavatel nedoručil výzvu minimálnímu počtu zájemců, jak mu pro daný způsob zadávání veřejné zakázky ukládá zákon. Na základě obdrženého podnětu si orgán dohledu od zadavatele vyžádal dokumentaci o zadávání předmětné veřejné zakázky, a poněvadž získal pochybnosti, zda úkony a rozhodnutí zadavatele byly učiněny v souladu se zákonem, zahájil správní řízení z vlastního podnětu.

Z předložené dokumentace orgán dohledu zjistil, že zadavatel v podmínkách výzvy stanovil, že nabídky budou hodnoceny podle ekonomické vhodnosti nabídek s použitím těchto kritérií a vah:

- 1) umístění v architektonické soutěži 30 %,
- 2) působení navržené stavby v kontextu sociologickém, památkové péče a technologicko-scénografickém 29 %,
- 3) cena za dílo 20 %,
- 4) zkušenosti s plněním zakázek obdobného charakteru 15 %,
- 5) záruky za dílo 6 %.

Do konce lhůty pro podání nabídek zadavatel obdržel celkem tři nabídky. Zadavatel žádného uchazeče z další účasti veřejné zakázce nevyloučil, všechny obdržené nabídky hodnotil. Jako nejvhodnější zadavatel vybral nabídku uchazeče PROJEKTOVÝ ATELIER HBV s. r. o., Hrnčířská 859, 470 01 Česká Lípa, za niž jedná Petr Holubec, jednatel (dále jen „PROJEKTOVÝ ATELIER HBV“), což zadavatel oznámil uchazečům dopisem ze dne 11. 12. 2002.

Účastníky správního řízení zahájeného z vlastního podnětu podle § 58 zákona č. 199/1994 Sb., o zadávání veřejných zakázek, ve znění pozdějších předpisů jsou:

1. Zadavatel,
2. Uchazeč PROJEKTOVÝ ATELIER HBV, jehož nabídka byla zadavatelem vybrána jako nejvhodnější.

Zahájení správního řízení oznámil orgán dohledu jeho účastníkům dopisem č. j. VZ/S5/03-151/244/03-MO ze dne 16. 1. 2003, ve kterém rovněž účastníky řízení seznámil s předběžnými výsledky šetření a poskytl jim lhůtu, v níž se mohli ke zjištěným skutečnostem vyjádřit, popřípadě navrhnout doplnění šetření.

Orgán dohledu uložil zadavateli svým rozhodnutím č. j. VZ/S5/03-151/254/03-MO ze dne 17. 1. 2003 předběžné opatření podle § 43 odst. 1 písm. a) zákona č. 71/1967 Sb., o správním řízení (správní řád), ve znění zákona č. 29/2000 Sb., zákona č. 227/2000 Sb. a zákona č. 226/2002 Sb., a to nepokračovat v zadávání veřejné zakázky a neuzavírat smlouvu na plnění předmětu veřejné zakázky, a to až do doby nabytí právní moci rozhodnutí orgánu dohledu ve věci přezkoumávání úkonů zadavatele učiněných v průběhu zadávání uvedené veřejné zakázky.

K zahájení správního řízení se vyjádřil pouze zadavatel dopisem ze dne 24. 1. 2003, ve kterém uvedl, že „doklady o doručení výzvy všem pěti vyzvaným uchazečům jsou součástí dokumentace o zadání“. Zadavatel ve svém stanovisku dále uvádí, že nemá žádný doklad od České pošty, že by některá ze zásilek (výzev k podání nabídky) byla z nějakého důvodu předána jinému adresátovi, z toho důvodu postupoval v zadávání veřejné zakázky, přičemž dosud neuzavřel smlouvu na plnění předmětu veřejné zakázky s vybraným uchazečem. Zadavatel ve svém stanovisku rovněž uvedl, že neobdržel od zájemce o veřejnou zakázku – obchodní společnosti MORIX s. r. o., Praha, dopis s uvedením změny sídla.

Po přezkoumání a zhodnocení všech podkladů konstatuje orgán dohledu následující rozhodné skutečnosti.

Veřejná zakázka byla zadávána výzvou více zájemcům ze dne 16. 10. 2002 podle § 49 odst. 1 zákona. V dokumentaci o zadání veřejné zakázky je doloženo, že zadavatel rozeslal výzvu na adresy pěti zájemců o veřejnou zakázku, mezi nimiž byla i společnost MORIX s. r. o., Praha. Zadavatel zaslal výzvu společnosti MORIX s. r. o., Praha, na adresu sídla společnosti – Táboritská 23, 130 00 Praha 3. Doručenka od dopisu s výzvou určenou společnosti MORIX s. r. o., Praha, se zadavateli vrátila s datem převzetí zásilky dne 25. 10. 2002. Dne 14. 11. 2002 zadavatel obdržel dopis od obchodní společnosti Společnosti Online s. r. o., Praha 3, která ve svém dopise uvedla, že omylem a neoprávněně převzala zásilku s výzvou k podání nabídky na předmětnou veřejnou zakázku adresovanou obchodní společnosti MORIX s. r. o., Praha. Obchodní společnost MORIX s. r. o., Praha, zaslala zadavateli dopis ze dne 11. 11. 2002, který zadavatel obdržel dne 15. 11. 2002, jehož přílohou je oznámení úřední změny sídla společnosti MORIX s. r. o., Praha, na Bubenské nábřeží 13/306, 170 04 Praha 7. Příloha je datovaná dnem 5. 9. 2002. Dne 26. 11. 2002 obdržel zadavatel další dopis od obchodní společnosti MORIX s. r. o., Praha, ve kterém společnost potvrzuje, že výzvu k podání nabídky neobdržela. I když obchodní společnost MORIX s. r. o., Praha, doručila zadavateli oznámení o změně svého sídla až dne 15. 11. 2002, tj. po otevírání obálek v předmětné veřejné zakázce, nese zadavatel odpovědnost za to, že doručí výzvu požadovanému počtu zájemců o veřejnou zakázku, který mu ukládá zákon. Z předložené dokumentace vyplývá, že písemná výzva na předmětnou veřejnou zakázku byla doručena pouze čtyřem zájemcům, ačkoliv zákon pro daný způsob zadávání veřejné zakázky dle výše budoucího peněžitého závazku, který zadavateli z jejího zadání vznikne, ukládá zadavateli pro uzavření smlouvy učinit písemnou výzvu nejméně pěti zájemcům o veřejnou zakázku.

Zadavatel je povinen v případě zadání veřejné zakázky dle ustanovení § 49 odst. 1 zákona učinit písemnou výzvu k podání nabídky nejméně pěti zájemcům o veřejnou zakázku. Zadavatel musí vyzvat alespoň pět takových zájemců, kteří jsou schopni veřejnou zakázku splnit. Je věcí zadavatele, jakým způsobem zajistí okruh potřebných zájemců. Zadavatel má možnost např. ověřit adresy potenciálních zájemců, nebo zaslat větší počet výzev zájemcům o veřejnou zakázku, než mu ukládá zákon, pro případ, že by některá z výzev nebyla doručena, popř. jiným způsobem zajistit, že bude vyzván minimální počet zájemců o veřejnou zakázku, jak mu ukládá zákon (např. osobním předáním výzvy zájemcům proti jejich podpisu). Z výše uvedených skutečností však vyplývá, že zadavatel fakticky vyzval pouze 4 zájemce o veřejnou zakázku. Přestože si byl zadavatel vědom této skutečnosti již od 14. 11. 2002, resp. 15. 11. 2002 (viz výše dopisy společností Společnosti Online s. r. o., Praha a MORIX s. r. o., Praha) nadále pokračoval v zadání a hodnotil a posuzoval nabídky, i když nebyla prokazatelně naplněna podmínka stanovená zákonem.

Svým postupem zadavatel porušil ustanovení § 49 odst 1 zákona, neboť použití předmětné formy zadání veřejné zakázky zákon podmiňuje tím, že zadavatel učiní výzvu nejméně 5 zájemcům, což se v šetřeném případě nestalo.

Zadavatel svým postupem de facto omezil konkurenční prostředí pouze pro ty uchazeče, kteří mohli podat své nabídky, neboť obdrželi výzvu k podání nabídky. Orgán dohledu nemohl uložit podle § 59 písm. a) zákona pouze nový výběr, neboť zadavatel se dopustil porušení zákona již od samého počátku (nedoručení výzvy zákonem stanovenému minimálnímu počtu zájemců), což nelze napravit jinak, než zrušením zadání veřejné zakázky.

Na základě posouzení všech důkazů, a to jak jednotlivě, tak i v jejich vzájemné souvislosti, shledal orgán dohledu v postupu zadavatele při zadávání předmětné veřejné zakázky porušení zákona, a poněvadž nelze sjednat nápravu, aniž by zadání veřejné zakázky nebylo zrušeno, rozhodl tak, 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 - odboru dohledu nad zadáváním veřejných zakázek v Brně, Joštova 8. Včas podaný rozklad má odkladný účinek.

JUDr. Miroslav Šumbera
vrchní ředitel

Obdrží účastníci správního řízení:

Město Česká Lípa, náměstí T. G. Masaryka 1, 470 36 Česká Lípa, zast. Bc. Petrem Skokanem

PROJEKTOVÝ ATELIER HBV s.r.o., Hrnčířská 859, 470 01 Česká Lípa, zast. Petrem Holubcem