

Úřad pro ochranu hospodářské soutěže

třída Kpt. Jaroše 7, 604 55 Brno

Usnesení

Č. j. S300; 315/2006/VZ-09263/2007/540-RP

V Brně dne 16. května 2007

Úřad pro ochranu hospodářské soutěže příslušný podle § 94 zákona č. 40/2004 Sb., o veřejných zakázkách, ve znění zákona č. 436/2004 Sb., zákona č. 437/2004 Sb., zákona č. 60/2005 Sb., zákona č. 124/2005 Sb., zákona č. 179/2005 Sb., zákona č. 253/2005 Sb., zákona č. 377/2005 Sb. a zákona č. 413/2005 Sb., ve spojených správních řízeních o přezkoumání úkonů zadavatele, zahájených dne 19.10.2006 na návrh ze dne 17.10.2006 a dne 20.10.2006 na návrh ze dne 20.10.2006, a jehož účastníky jsou

- zadavatel – Svazek obcí pro vodovody a kanalizace Šlapanicko, IČ: 49458833, se sídlem, Masarykovo Náměstí 100/7, 664 51 Šlapanice, za něhož jedná Ing. Alois Brzobohatý, předseda svazku,
- navrhovatel – účastníci sdružení, společnosti

Stavby silnic a železnic, a. s., IČ: 45274924, se sídlem Národní třída 10, 113 19 Praha 1, za niž jedná Ing. Bořivoj Kačena, předseda představenstva a Ing. Jan Voňka, CSc., místopředseda představenstva,

TCHAS, spol. s r. o., IČ: 15504158, se sídlem Novoveská 1139/22, 709 06 Ostrava Mariánské Hory, za niž jedná Ing. Václav Daněk, jednatel, ve správním řízení zastoupená společností Stavby silnic a železnic, a. s., IČ: 45274924, se sídlem Národní třída 10, 113 19 Praha 1,

IMOS group s. r. o., IČ: 42340250, se sídlem, Tečovice 353, 763 02 Zlín, za niž jedná Ing. Zdeněk Talaš, jednatel, ve správním řízení zastoupená společností Stavby silnic a železnic, a. s., IČ: 45274924, se sídlem Národní třída 10, 113 19 Praha 1,

kteřé podaly návrh ze dne 17.10.2006,

- navrhovatel – účastníci sdružení, společnosti

D.I.S., spol. s r. o., IČ: 46975616, se sídlem Křižíkova 2960/72, 612 00 Brno, za niž jedná Ing. Richard Lang, jednatel a

Alpine Mayreder stavební společnost s ručením omezeným – organizační složka společnosti Alpine Mayreder Bau GmbH, Reichenhallerstrasse 7, 5020 Salzburg, Rakouská republika, IČ: 49963139, se sídlem Jiráskova 613/13, 757 01 Valašské Meziříčí, za niž jedná Peter Russegger, vedoucí organizační složky, zastoupená na základě plné moci ze dne 18.9.2006 společností D.I.S., spol. s r. o., IČ: 46975616, se sídlem Křižíkova 2960/72, 612 00 Brno,

ve správním řízení zastoupené na základě plné moci ze dne 26.10.2006 Mgr. Antonínem Zralým, advokátem, se sídlem Ponávka 2, 602 00 Brno, které podaly návrh ze dne 20.10.2006,

- uchazeč, kterému byla zakázka přidělena – účastníci sdružení, společnosti

IMOS Brno a. s., IČ: 25322257, se sídlem Olomoucká 174, 627 00 Brno, za niž jedná Ing. Oldřich Štercl, předseda představenstva, a

OHL ŽS, a. s., IČ: 46342796, se sídlem Burešova 938/17, 660 02 Brno, za niž jedná Ing. Michal Štefl, předseda představenstva, zastoupená na základě plné moci ze dne 18.8.2006 společností IMOS Brno a. s., IČ: 25322257, se sídlem Olomoucká 174, 627 00 Brno,

ve správním řízení zastoupené na základě plné moci ze dne 1.2.2005 JUDr. Ivanou Řehůrkovou, advokátkou, se sídlem Bělohorská 59, 636 00 Brno,

ve věci přezkoumání úkonů zadavatele ve veřejné zakázce „Šlapanicko – Čistá Říčka a Rakovec“ v otevřeném řízení, jehož oznámení bylo uveřejněno na centrální adrese dne 28.6.2006 pod ev. č. 50017186 ve znění oprav uveřejněných dne 1.8.2006 a v Úředním věstníku Evropské unie dne 30.6.2006 pod ev. č. 129730–2006–CS, ve znění oprav uveřejněných dne 4.8.2006,

vydává toto

usnesení:

Správní řízení se podle § 66 odst. 1 písm. g) zákona č. 500/2004 Sb., správní řád, ve znění zákona č. 413/2005 Sb., **zastavuje**, neboť žádosti se staly zjevně bezpředmětnými.

Odůvodnění

Svazek obcí pro vodovody a kanalizace Šlapanicko, IČ: 49458833, se sídlem, Masarykovo Náměstí 100/7, 664 51 Šlapanice, za něhož jedná Ing. Alois Brzobohatý, předseda svazku (dále jen „zadavatel“), uveřejnil podle § 84 odst. 1 písm. a) zákona č. 40/2004 Sb., o veřejných zakázkách, ve znění zákona č. 436/2004 Sb., zákona č. 437/2004 Sb., zákona č. 60/2005 Sb., zákona č. 124/2005 Sb., zákona č. 179/2005 Sb., zákona č. 253/2005 Sb., zákona č. 377/2005 Sb. a zákona č. 413/2005 Sb. (dále jen „zákon“), na centrální adrese dne 28.6.2006 pod ev. č. 50017186 ve znění oprav uveřejněných dne 1.8.2006 a v Úředním věstníku Evropské unie dne 30.6.2006 pod ev. č. 129730–2006–CS, ve znění oprav uveřejněných dne 4.8.2006, oznámení otevřeného zadávacího řízení na nadlimitní veřejnou zakázku „Šlapanicko – Čistá Říčka a Rakovec“.

Hodnocení kvalifikace uchazečů zadavatel svěřil hodnotící komisi, která shledala, že uchazeč, sdružení tvořené společnostmi

D.I.S., spol. s r.o., IČ: 46975616, se sídlem Křižíkova 2960/72, 612 00 Brno, za niž jedná Ing. Richard Lang, jednatel a

Alpine Mayreder stavební společnost s ručením omezeným – organizační složka společnosti Alpine Mayreder Bau GmbH, Reichenhallerstrasse 7, 5020 Salzburg, Rakouská republika, IČ: 49963139, se sídlem Jiráskova 613/13, 757 01 Valašské Meziříčí, za niž jedná Peter Russegger, vedoucí organizační složky,

které podaly společnou nabídku na základě smlouvy o sdružení (dále jen „sdružení D.I.S.“), neprokázaly finanční a ekonomickou způsobilost podle § 32 odst. 1 písm. b) zákona, jelikož nebyla doložena výše základního kapitálu minimálně 400 mil. Kč.

Zadavatel se ztotožnil se závěrem hodnotící komise a následně rozhodl o vyloučení uchazeče sdružení D.I.S. z další účasti na veřejné zakázce z důvodů nesplnění finanční a ekonomické způsobilosti, konkrétně kritéria týkajícího se výše základního kapitálu. Své rozhodnutí uchazeči oznámil dopisem ze dne 14.9.2006, jež jmenovaný uchazeč obdržel dne 18.9.2006.

Po provedeném hodnocení nabídek podle dílčích kritérií byla jako nejvýhodnější vybrána nabídka uchazeče, sdružení tvořeného společnostmi

IMOS Brno a. s., IČ: 25322257, se sídlem Olomoucká 174, 627 00 Brno, za niž jedná Ing. Oldřich Štercl, předseda představenstva, a

OHL ŽS, a. s., IČ: 46342796, se sídlem Burešova 938/17, 660 02 Brno, za niž jedná Ing. Michal Štefl, předseda představenstva,

které podaly společnou nabídku na základě smlouvy o sdružení (dále jen „sdružení IMOS Brno“). Zadavatel se s provedeným posouzením a hodnocením nabídek ztotožnil a dne 14.9.2006 rozhodl o přidělení veřejné zakázky jmenovanému uchazeči.

Proti rozhodnutí o přidělení veřejné zakázky podal dopisem ze dne 26.9.2006 námitky uchazeč, sdružení tvořené společnostmi

Stavby silnic a železnic, a. s., IČ: 45274924, se sídlem Národní třída 10, 113 19 Praha 1, za niž jedná Ing. Bořivoj Kačena, předseda představenstva a Ing. Jan Voňka, CSc., místopředseda představenstva,

TCHAS, spol. s r. o., IČ: 15504158, se sídlem Novoveská 1139/22, 709 06 Ostrava Mariánské Hory, za niž jedná Ing. Václav Daněk, jednatel a

IMOS group s. r. o., IČ: 42340250, se sídlem, Tečovice 353, 763 02 Zlín, za niž jedná Ing. Zdeněk Talaš, jednatel,

které podaly společnou nabídku na základě smlouvy o sdružení (dále jen „sdružení SSŽ“). Po přezkoumání jejich oprávněnosti zadavatel námitkám nevyhověl, o čemž uchazeče uvědomil dopisem ze dne 6.10.2006.

Zadavatel obdržel také námitky od uchazeče sdružení D.I.S. směřující proti jeho vyloučení, které uchazeč podal dopisem ze dne 2.10.2006. O nich zadavatel po jejich přezkoumání rovněž rozhodl negativně, což uchazeči sdělil dopisem ze dne 6.10.2006.

Jelikož ani jeden z uchazečů nepovažoval rozhodnutí zadavatele o jejich námitkách za učiněné v souladu se zákonem, podali nezávisle na sobě návrhy na přezkoumání úkonů zadavatele k Úřadu pro ochranu hospodářské soutěže.

Úřad pro ochranu hospodářské soutěže (dále jen „orgán dohledu“) obdržel dne 19.10.2006 návrh uchazeče sdružení SSŽ a tímto dnem bylo podle § 96 zákona zahájeno správní řízení o přezkoumání úkonů zadavatele vedené pod ev. č. S300/2006/SZ. Dne 20.10.2006 pak orgán dohledu obdržel také návrh uchazeče sdružení D.I.S a tímto dnem bylo zahájeno správní řízení o přezkoumání úkonů zadavatele vedené pod ev. č. S315/2006/SZ. Orgán dohledu posléze v průběhu řízení podle ustanovení § 140 v návaznosti na § 76 zákona č. 500/2004 Sb., správní řád, ve znění pozdějších předpisů, obě správní řízení spojil, a to usnesením č. j. S300;S315/2006-20917/2006-RP ze dne 27.11.2006. Průběh obou správních řízení a později společného řízení byl následující.

Průběh správního řízení ev. č. S300/2006/SZ

Dopisem ze dne 23.10.2006 orgán dohledu vyrozuměl zadavatele o podaném návrhu. Zadavatel dopisem ze dne 30.10.2006 zaslal orgánu dohledu dokumentaci o zadání šetřené veřejné zakázky a svoje stanovisko k návrhu uchazeče sdružení SSŽ.

Dopisem č. j. S300/2006-19707/2006/540-RP ze dne 7.11.2006 orgán dohledu oznámil zahájení správního řízení a usnesením z téhož dne stanovil lhůty, v níž se účastníci řízení mohli vyjádřit k podkladům pro rozhodnutí, popř. navrhnout doplnění šetření.

Účastníky správního řízení podle § 99 zákona jsou:

- zadavatel,
- navrhovatel – účastníci sdružení SSŽ, ve správním řízení zastoupeni na základě smlouvy o sdružení společností Stavby silnic a železnic, a. s., IČ: 45274924, se sídlem Národní třída 10, 113 19 Praha 1, za niž jedná Ing. Bořivoj Kačena, předseda představenstva a Ing. Jan Voňka, CSc.,
- uchazeč, jemuž byla zakázka přidělena– účastníci sdružení IMOS Brno, zastoupeni na základě plné moci ze dne 18.8.2006 společností IMOS Brno a. s., IČ: 25322257, se sídlem Olomoucká 174, 627 00 Brno, ve správním řízení dále zastoupeni na základě plné moci ze dne 1.2.2005 JUDr. Ivanou Řehůrkovou, advokátkou, se sídlem Bělohorská 59, 636 00 Brno

Průběh správního řízení ev. č. S315/2006/SZ

Dopisem ze dne 27.10.2006 orgán dohledu vyrozuměl zadavatele o podaném návrhu. Dne 1.11.2006 orgán dohledu svým rozhodnutím č. j. S315/2006-19266/2006/540-Hm vyhověl návrhu sdružení D.I.S. na vydání předběžného opatření a uložil zadavateli podle § 100 odst. 1 písm. a) zákona zákaz uzavřít smlouvu, a to až do pravomocného ukončení správního řízení ve věci samé.

Dopisem č. j. S315/2006-19719/2006/540-RP ze dne 7.11.2006 orgán dohledu oznámil zahájení správního řízení a usnesením z téhož dne stanovil lhůty, v níž se účastníci řízení mohli vyjádřit k podkladům pro rozhodnutí, popř. navrhnout doplnění šetření.

Účastníky správního řízení podle § 99 zákona jsou:

- zadavatel,
- navrhovatel – účastníci sdružení D.I.S., zastoupeni na základě plné moci ze dne 18.9.2006 společností D.I.S., spol. s r.o., IČ: 46975616, se sídlem Křížíkova 2960/72, 612 00 Brno, ve správním řízení dále zastoupeni na základě plné moci ze dne 26.10.2006 Mgr. Antonínem Zralým, advokátem, se sídlem Ponávka 2, 602 00 Brno,
- uchazeč, jemuž byla zakázka přidělena– účastníci sdružení IMOS Brno, zastoupeni na základě plné moci ze dne 18.8.2006 společností IMOS Brno a. s., IČ: 25322257, se sídlem Olomoucká 174, 627 00 Brno, ve správním řízení dále zastoupeni na základě plné moci ze dne 1.2.2005 JUDr. Ivanou Řehůrkovou, advokátkou, se sídlem Bělohorská 59, 636 00 Brno

Průběh společného řízení

Po posouzení obou výše popsanych případů se orgán dohledu k zajištění účelu správního řízení a aby nikomu nevznikaly zbytečné náklady a rovněž vzhledem k tomu, že se cit. správní řízení týkají stejné veřejné zakázky, rozhodl správní řízení podle § 140 v návaznosti na § 76 správního řádu spojit, což učinil usnesením č. j. S300;S315/2006-20917/2006-RP ze dne 27.11.2006, které poznamenal do spisu. O spojení obou správních řízení orgán dohledu informoval všechny účastníky společného řízení dopisem ze dne 27.11.2006, k němuž přiložil také fotokopii usnesení o spojení správních řízení. Usnesením taktéž ze dne 27.11.2006 pak orgán dohledu nově stanovil lhůty ve společném řízení.

Po přezkoumání případů a zhodnocení všech podkladů vydal orgán dohledu ve spojených správních řízeních rozhodnutí č. j. S300; S315/2006-21038/2006-RP ze dne 6.12.2006, v jehož výroku I. konstatoval nesplnění povinnosti stanovené v § 30 odst. 3 zákona tím, že zadavatel neomezil rozsah požadovaných informací o kvalifikaci dodavatelů pouze na informace bezprostředně související s předmětem veřejné zakázky, když jako kritérium finanční a ekonomické způsobilosti podle § 32 odst. 1 písm. b) zákona zvolil vyšší základního kapitálu minimálně 400 mil. Kč. Jako opatření k nápravě orgán dohledu podle § 101 odst. 1 zákona zadavateli uložil zrušit předmětné zadávací řízení a současně mu výrokem II. uložil uhradit náklady řízení ve výši 1 000,- Kč. Proti citovanému rozhodnutí podaly v zákonné lhůtě rozklad společnosti, účastníci sdružení IMOS Brno a také zadavatel.

Po projednání rozkladů předseda Úřadu pro ochranu hospodářské soutěže (dále jen „předseda Úřadu“) svým rozhodnutím č. j. R156;157/2006/02-06152/2007/310-Hr ze dne 20.3.2007, které nabylo právní moci dne 23.3.2007, zrušil výše citované prvostupňové rozhodnutí orgánu dohledu ze dne 6.12.2006 a věc mu vrátil k novému projednání. V odůvodnění svého rozhodnutí se přitom předseda Úřadu v plné míře ztotožnil s prvostupňovým rozhodnutím v závěrech týkajících se porušení zákona zadavatelem. K důvodům zrušení rozhodnutí předseda Úřadu zejména uvedl, že v druhém odstavci části I. výroku napadeného rozhodnutí orgán dohledu uložil zadavateli opatření k nápravě – zrušit otevřené řízení na předmětnou veřejnou zakázku, aniž by však uvedl, zda pochybení zadavatele podstatně ovlivnilo či mohlo podstatně ovlivnit stanovení pořadí úspěšnosti nabídek. Výrok napadeného rozhodnutí tak shledal v tomto bodě nepřezkoumatelný.

Orgán dohledu poté, co mu byla věc vrácena předsedou Úřadu k novému projednání, obdržel do zadavatele vyrozumění ze dne 4.4.2007, že zadavatel rozhodl v souladu s § 68 odst. 2 zákona o zrušení zadání předmětné veřejné zakázky. Své rozhodnutí odůvodnil věcným obsahem rozhodnutí předsedy Úřadu o rozkladu, který se ztotožnil s nezákonným

charakterem kvalifikačního kritéria „základní kapitál min. 400 mil. Kč“ s tím, že má zájem na správném zadání veřejné zakázky. Zadavatel dále uvedl, že jsou naplněny podmínky § 68 odst. 2 zákona, neboť možnost zrušit zadávací řízení si vyhradil oznámení zadávacího řízení a smlouva nebyla dosud uzavřena.

Orgán dohledu dopisem č. j. S300;315/2006/-07506/2007/540-RP ze dne 16.4.2007 vyrozuměl účastníky řízení, o tom, že v řízení se pokračuje. Současně účastníkům řízení usnesením č. j. S300;315/2006-07508/2007/540-RP ze dne 13.4.2007 stanovil lhůty, v níž mohli navrhnout důkazy, vyjádřit se k podkladům pro rozhodnutí a také svoje stanovisko.

Uchazeč sdružení IMOS Brno se vyjádřil dopisem ze dne 19.4.2007 tak, že vzhledem ke zrušení zadávacího řízení považuje podávání dalších stanovisek za bezpředmětné.

Dopisem ze dne 26.4.2007 se v řízení vyjádřil uchazeč sdružení D.I.S., který navrhuje, aby orgán dohledu rozhodnutím podle § 101 odst. 1 zákona konstatoval jeho porušení a současně podle § 102 zadavateli uložil sankci, neboť postup zadavatele mohl podstatně ovlivnit a ovlivnil hodnocení nabídek. Složenou kaucí žádá navrhovatel vrátit podle § 98 odst. 2 zákona.

Orgán dohledu přezkoumal na základě ust. § 96 a následujících zákona případ ve všech vzájemných souvislostech a po zhodnocení všech podkladů rozhodl usnesením o zastavení řízení, k čemuž uvádí následující rozhodné skutečnosti.

Zadavatel je podle § 68 odst. 2 zákona oprávněn zrušit otevřené řízení, užší řízení nebo jednací řízení s uveřejněním, jestliže si tuto možnost vyhradil v oznámení zadávacího řízení, nejpozději však do uzavření smlouvy.

Zadavatel sdělil Úřadu dopisem ze dne 4.4.2007, že se rozhodl zrušit zadání předmětné veřejné zakázky.

Orgán dohledu uvádí, že možnost zrušit zadávací řízení si zadavatel vyhradil v oznámení předmětného otevřeného řízení. V průběhu správního řízení, poté, co předseda Úřadu na základě podaných rozkladů vrátil věc orgánu dohledu k novému projednání, se zadavatel rozhodl zrušit zadávací řízení. Své rozhodnutí zrušit zadávací řízení zadavatel odůvodnil odkazem na věcný obsah rozhodnutí předsedy Úřadu s tím, že má zájem na správném zadání veřejné zakázky. V rozhodnutí o rozkladech se předseda Úřadu ztotožnil se závěry orgánu dohledu o porušení zákona, ale prvostupňové rozhodnutí zrušil z procesních důvodů. Zadavatel využil vyhrazené možnosti zrušit zadávací řízení, přičemž tak učinil v souladu s § 68 odst. 2 zákona před podpisem smlouvy a své rozhodnutí s odůvodněním uveřejnil na centrální adrese.

Podle § 66 odst. 1 písm. g) zákona č. 500/2004 Sb., správní řád, ve znění zákona č. 413/2005 Sb., řízení o žádosti správní orgán usnesením zastaví, jestliže se žádost stala zjevně bezpředmětnou.

Jelikož v průběhu správního řízení zadavatel zadání šetřené veřejné zakázky zrušil, zanikla tak veřejná zakázka, která má být orgánem dohledu přezkoumána. Návrhy („žádosti“ v terminologii správního řádu, pozn. orgánu dohledu) se tak staly zjevně bezpředmětnými, a orgán dohledu proto rozhodl usnesením podle § 66 odst. 1 písm. g) správního řádu o zastavení spojených správních řízení.

K návrhům uchazeče sdružení D.I.S., aby orgán dohledu rozhodnutím konstatoval jeho porušení a současně zadavateli uložil sankci, neboť postup zadavatele mohl podstatně ovlivnit a ovlivnil hodnocení nabídek, orgán dohledu uvádí následující. Vydání meritorního rozhodnutí podle § 101 zákona nadále postrádá význam, neboť jak je vyloženo výše zanikla veřejná zakázka přezkoumávaná v těchto správních řízeních. Není dále také namístě, aby orgán dohledu uložil zadavateli sankci za spáchání správního deliktu podle § 102 zákona, neboť protiprávní stav byl odstraněn, když zadávací řízení zadavatel sám zrušil. Co se týče kaucí, ty budou po nabytí právní moci tohoto usnesení vráceny navrhovatelům, neboť kauce je příjmem státního rozpočtu pouze v situacích uvedených v § 98 odst. 3 zákona, což není případ předmětných spojených správních řízení.

Poučení:

Proti tomuto usnesení je možno podat do 15 dnů od jeho doručení rozklad k předsedovi Úřadu pro ochranu hospodářské soutěže, a to prostřednictvím Úřadu pro ochranu hospodářské soutěže – sekce veřejných zakázek, Brno. Včas podaný rozklad nemá 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.

Mgr. Jindřiška Koblihová
místopředsedkyně ÚOHS
pověřená řízením sekce veřejných zakázek

Toto usnesení nabylo právní moci dne 7.6.2007

Obdrží:

Svazek obcí pro vodovody a kanalizace Šlapanicko, Masarykovo Náměstí 100/7, 664 51
Šlapanice

Stavby silnic a železnic, a. s., Národní třída 10, 113 19 Praha 1

Mgr. Antonín Zralý, advokát, Ponávka 2, 602 00 Brno

JUDr. Ivana Řehůřková, advokátka, se sídlem Bělohorská 59, 636 00 Brno

Na vědomí:

IMOS Brno a. s., Olomoucká 174, 627 00 Brno

TCHAS, spol. s. r. o., Novoveská 1139/22, 709 06 Ostrava Mariánské Hory

IMOS group s. r. o., Tečovice 353, 763 02 Zlín

OHL ŽS, a. s., Burešova 938/17, 660 02 Brno

D.I.S., spol. s r.o., Křižíkova 2960/72, 612 00 Brno

Alpine Mayreder stavební společnost s ručením omezeným – organizační složka,
Jiráskova 613/13, 757 01 Valašské Meziříčí

Vypraveno dne: viz otisk razítka na poštovní obálce