

Úřad pro ochranu hospodářské soutěže ve správním řízení zahájeném dne 27.9.1999 podle zákona č. 199/1994 Sb., o zadávání veřejných zakázek, ve znění zákona č. 148/1996 Sb. a zákona č. 93/1998 Sb. o návrhu společnosti GEODET, spol. s r. o., Bítovská 1220, 140 00 Praha 4, zastoupené Ing. Janem Fafejtou, jednatelem společnosti, ze dne 24.9.1999, na přezkoumání rozhodnutí zadavatele Okresního úřadu Šumperk, M. R. Štefánika 20, 787 13 Šumperk, zastoupeného Ing. Adolfem Jílkem, přednostou okresního úřadu, ze dne 20.9.1999, o námitkách ze dne 14.9.1999, proti jeho rozhodnutí ze dne 7.9.1999 o vyloučení společnosti GEODET, spol. s r. o., z další účasti v obchodní veřejné soutěži „na zhotovení návrhu komplexních pozemkových úprav v katastrálním území Staré Město pod Kralickým Sněžníkem“, vyhlášené podle zákona č. 199/1994 Sb., ve znění pozdějších předpisů, v Obchodním věstníku č. 26/99 ze dne 30.6.1999 pod zn. 077480-26/99, rozhodl **takto**:

Návrh společnosti GEODET, spol. s r. o., ze dne 24.9.1999 na přezkoumání rozhodnutí zadavatele Okresního úřadu Šumperk ze dne 20.9.1999, o námitkách ze dne 14.9.1999, se podle § 57 odst. 2 zákona č. 199/1994 Sb., ve znění pozdějších předpisů odmítá.

## Odůvodnění

Okresní úřad Šumperk, M. R. Štefánika 20, 787 13 Šumperk, zastoupený Ing. Adolfem Jílkem, přednostou okresního úřadu (dále jen „zadavatel“), vyhlásil v Obchodním věstníku č. 26/99 ze dne 30.6.1999 pod zn. 077480-26/99, podle zákona č. 199/1994 Sb., o zadávání veřejných zakázek, ve znění zákona č. 148/1996 Sb. a zákona č. 93/1998 Sb. (dále jen „zákon“), obchodní veřejnou soutěž „na zhotovení návrhu komplexních pozemkových úprav v katastrálním území Staré Město pod Kralickým Sněžníkem“ (dále jen „soutěž“).

V podmínkách soutěže byl uveden tento způsob hodnocení nabídek:

Nabídky budou hodnoceny dle následujících kritérií:

kvalita a komplexnost nabídky,

technické zpracování – návrh bude zpracován výpočetní technikou s výstupem přijatelným vybavení pozemkového úřadu Šumperk (textová část v programu Pozemkové úpravy – Ing. Roupec, geodetické práce v S-JTSK ve formátu MICROSTATION ve tvaru DGN) a v odpovídající technologii, uchazeč doloží, že má zajištěno potřebné technické vybavení (výpočetní technika – programové vybavení) a předpoklady k technickému zpracování KPÚ, jak výše uvedeno,

úroveň a kvalita zpracovaných dřívějších projektů pro zadavatele, případně jiné pozemkové úřady,

termíny plnění,

údaje o uchazeči (včetně základního jmění),

nabídková cena jednotková bez DPH,

poskytované záruky za kvalitu veřejné zakázky.

Z protokolu o otevírání obálek ze dne 9.8.1999 vyplývá, že zadavatel do konce soutěžní lhůty obdržel jedenáct nabídek a že jedna z nich byla komisí pro otevírání obálek vyřazena z dalšího posuzování a hodnocení; příslušný uchazeč byl zadavatelem vyloučen z další účasti v soutěži rozhodnutím zadavatele ze dne 10.8.1999.

Po posouzení nabídek podle § 34 zákona byly zadavatelem ze soutěže dále vyloučeni čtyři uchazeči o veřejnou zakázku, a to jeho rozhodnutím ze dne 7.9.1999.

Proti rozhodnutí zadavatele o svém vyloučení ze soutěže, oznámenému společnosti GEODET, spol. s r. o., dopisem ze dne 7.9.1999, který obdržela dne 10.9.1999, podala tato společnost dopisem ze dne 14.9.1999 zadavateli námitky, které zadavatel obdržel dne 15.9.1999 a kterým po přezkoumání jejich oprávněnosti nevyhověl, což společnosti GEODET, spol. s r. o., oznámil podle § 56 odst. 2 zákona dopisem ze dne 20.9.1999, který tato společnost obdržela dne 22.9.1999. Vzhledem k tomu, že společnost GEODET, spol. s r. o., nepovažovala rozhodnutí zadavatele o námitkách za správné, podala dopisem ze dne 24.9.1999 návrh na přezkoumání rozhodnutí zadavatele o námitkách u Úřadu pro ochranu hospodářské soutěže.

Úřad pro ochranu hospodářské soutěže (dále jen „orgán dohledu“) obdržel výše uvedený návrh dne 27.9.1999. Tímto dnem bylo podle § 57 odst. 1 zákona zahájeno správní řízení ve věci přezkoumávání rozhodnutí zadavatele o námitkách orgánem dohledu.

Podle § 58 zákona účastníky tohoto řízení jsou:

Okresní úřad Šumperk, M. R. Štefánika 20, 787 13 Šumperk, zastoupený Ing. Adolfem Jílkem, přednostou okresního úřadu,

GEODET, spol. s r. o., Bítovská 1220, 140 00 Praha 4, zastoupené Ing. Janem Fafejtou, jednatelem společnosti.

Zahájení řízení oznámil orgán dohledu účastníkům řízení dopisem č.j. S 167/99-150/2943/99-11 ze dne 22.10.1999 a stanovil lhůtu, ve které se účastníci řízení mohli vyjádřit ke skutečnostem, které budou podkladem pro rozhodnutí.

Ve stanovené lhůtě ani později se k podkladům pro rozhodnutí nevyjádřil žádný z účastníků správního řízení.

Po přezkoumání dokumentace o zadání veřejné zakázky orgán dohledu k případu uvádí následující skutečnosti.

Podle § 57 odst. 2 zákona „Návrh se podává ve dvojnásobném vyhotovení do sedmi dnů od doručení rozhodnutí zadavatele; jedno vyhotovení zasílá uchazeč orgánu dohledu a jedno zadavateli. V návrhu musí být uvedeno, kdo jej podává, proti kterému úkonu zadavatele směřuje, v čem je spatřováno porušení zákona a čeho se uchazeč domáhá. Součástí návrhu je i přesné označení a adresa zadavatele a doklad o složení uvolněné jistoty (§ 25 odst. 7 zákona). Návrh, který nemá tyto náležitosti, musí orgán dohledu odmítnout“.

Podle § 23 odst. 1 zákona zadavatel je povinen vyžádat v podmínkách obchodní veřejné soutěže, aby uchazeči k zajištění splnění svých povinností vyplývajících z účasti v obchodní veřejné soutěži poskytli jistotu. Součástí návrhu společnosti GEODET, spol. s r. o., není doklad o složení jistoty a ani zadavatel neměl v době podání návrhu na přezkoumání rozhodnutí zadavatele o námitkách k dispozici jistotu, kterou společnost GEODET, spol. s r. o., jako uchazeč o předmětnou veřejnou zakázku mohla poskytnout pouze jednou z forem uvedených v § 24 zákona. Orgán dohledu se za účelem řádného a objektivního prošetření tohoto případu obrátil i na bankovní ústav, který vystavil potvrzení o vinkulaci vkladu k účtu, jehož majitelem je společnost GEODET, spol. s r. o., a po provedeném šetření konstatuje, že vinkulace není totožná s bankovní zárukou a že není ani zvláštním účtem uchazeče, k němuž je zadavateli zřízeno výhradní dispoziční právo.

Výhradní dispoziční právo totiž nelze zřídit, neboť osobou oprávněnou k dispozici s vkladem je vždy majitel účtu, který může zmocnit k dispozici s vkladem další osoby, a to písemnou plnou mocí. Plnou moc k dispozici s vkladem však může majitel účtu jím zmocněným osobám kdykoliv odvolat, neboť se jako zmocnitel nemůže platně vzdát práva plnou mocí kdykoliv odvolat (§ 33b odst. 1 písm. b) zákona č. 40/1964 Sb., občanský zákoník, ve znění pozdějších předpisů, v návaznosti na § 33b odst. 3 občanského zákoníku). Z uvedeného vyplývá, že uchazeč by mohl zadavatele zmocnit k dispozici s vkladem (s jistotou) na účtu, ale posléze by mohl kdykoliv své zmocnění odvolat – dispoziční právo k účtu by tedy nepříslušelo výhradně zadavateli veřejné zakázky a uchazeč by tak účinně mohl zabránit zadavateli ve výkonu práva z poskytnuté jistoty podle § 26 zákona o zadávání

veřejných zakázek (v připravované novele zákona je tato nerealizovatelná forma jistoty navržena k vypuštění – pozn. orgánu dohledu).

Vinkulaci vkladu jako formu poskytnutí jistoty § 24 zákona nepřipouští a případná akceptace vinkulace zadavatelem u některého z uchazečů o veřejnou zakázku by byla rovněž v rozporu se zásadou rovnosti uchazečů, která je v zákoně vyjádřena v kogentním ustanovení § 11 odst. 1 zákona formulací „Žádný z uchazečů nesmí být v obchodní veřejné soutěži zvýhodněn proti ostatním účastníkům soutěže s výjimkami uvedenými v odstavcích 2 a 3“. Nerespektování § 11 odst. 1 zákona zadavatelem by bylo závažným porušením zákona a mohlo by vést k uložení sankce zadavateli ve smyslu § 62 odst. 1 zákona.

Vzhledem k tomu, že návrh společnosti GEODET, spol. s r. o., nebyl podán v souladu s příslušnými ustanoveními zákona, musí jej orgán dohledu podle § 57 odst. 2 zákona odmítnout. Z tohoto důvodu také orgán dohledu nevyměřil společnosti GEODET, spol. s r. o., podle § 6 odst. 2 zákona č. 368/1992 Sb., o správních poplatcích, ve znění pozdějších předpisů správní poplatek stanovený podle položky 62 písm. c) sazebníku správních poplatků, který tvoří přílohu k zákonu č. 368/1992 Sb.

Při šetření případu orgán dohledu také zjistil, že při posuzování nabídek ve smyslu § 34 odst. 4 zákona byly v souladu se zákonem vyloučeni i další uchazeči, kteří jako doklad o poskytnutí jistoty předložili potvrzení o vinkulaci vkladu. Orgán dohledu neshledal důvody pro zahájení správního řízení z vlastního podnětu.

Orgán dohledu posoudil tento případ, a na základě všech popsanych skutečností rozhodl, jak je uvedeno ve výroku.

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. Petr Hanák

ředitel odboru dohledu

nad zadáváním veřejných zakázek v Brně

Obdrží:

Okresní úřad Šumperk, M. R. Štefánika 20, 787 13 Šumperk, zast. Ing. Adolfem Jílkem

GEODET, spol. s r. o., Bítovská 1220, 140 00 Praha 4, zast. Ing. Janem Fafejtou