

Č.j.: S 207/01-151/5105/01-MO

V Brně dne 21. prosince 2001

Úřad pro ochranu hospodářské soutěže ve správním řízení zahájeném dne 26. 10. 2001 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. a zákona č. 142/2001 Sb., o návrhu uchazeče obchodní společnosti MIKRO, spol. s r. o., Lísky 94, 624 00 Brno, za niž jedná Ing. Zdeněk Rous a Ing. Hana Rousová, jednatelé, ze dne 26. 10. 2001 na přezkoumání rozhodnutí zadavatele – Baťova nemocnice Zlín, Havlíčkovo nábřeží 600, 762 75 Zlín, zastoupené MUDr. Jaroslavem Přehnalem, CSc., ředitelem – ze dne 18. 10. 2001 o námitkách proti rozhodnutí zadavatele ze dne 28. 9. 2001 o vyloučení uchazeče z další účasti na veřejné zakázce „operační mikroskop pro neurochirurgii“ zadávané výzvou ze dne 21. 8. 2001 více zájemcům o veřejnou zakázku k podání nabídky podle § 49 odst. 1 cit. zákona o zadávání veřejných zakázek, **rozhodl takto:**

Návrh uchazeče obchodní společnosti MIKRO, spol. s r. o., Brno, ze dne 26. 10. 2001 **se** podle § 60 písm. a) cit. zákona o zadávání veřejných zakázek, **zamítá** a **rozhodnutí zadavatele** – Baťovy nemocnice Zlín ze dne 28. 9. 2001 o vyloučení uchazeče z další účasti na veřejné zakázce „operační mikroskop pro neurochirurgii“ **se potvrzuje**, neboť bylo učiněno v souladu se zákonem.

O d ů v o d n ě n í

Zadavatel – Baťova nemocnice Zlín, Havlíčkovo nábřeží 600, 762 75 Zlín, zastoupená MUDr. Jaroslavem Přehnalem, CSc., ředitelem (dále jen „zadavatel“) – rozeslal pět zájemcům o veřejnou zakázku výzvu ze dne 21. 8. 2001 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. a zákona č. 142/2001 Sb. (dále jen „zákon“), k podání nabídek na veřejnou zakázku „operační mikroskop pro neurochirurgii“.

Zadavatel v podmínkách výzvy stanovil, že nabídky budou hodnoceny podle ekonomické vhodnosti nabídek s použitím těchto kritérií:

1. nabídková cena,

2. medicínsko-technické parametry přístroje,
3. platební podmínky,
4. délka záruky,
5. podmínky záručního a pozáručního servisu,
6. ověřitelné reference uchazeče.

Z předložené dokumentace o zadání veřejné zakázky orgán dohledu zjistil, že zadavatel obdržel ve lhůtě pro podání nabídek nabídky dvou uchazečů.

Zadavatel rozhodl o vyloučení uchazeče MIKRO, spol. s r. o., Lísky 94, 624 00 Brno, za niž jednájí Ing. Zdeněk Rous a Ing. Hana Rousová (dále jen „MIKRO“), z další účasti na veřejné zakázce, což oznámil jmenovanému uchazeči dopisem ze dne 28. 9. 2001. Jako důvod vyloučení zadavatel uvedl, že uchazeč neprokázal oprávnění k podnikání na celý předmět plnění veřejné zakázky, t.j. dodávku operačního mikroskopu pro neurochirurgii, jeho kompletaci, instalaci, uvedení do provozu, provedení zkušebního provozu a zaškolení personálu. Dle stanoviska zadavatele uchazeč prokázal oprávnění k podnikání pouze na dodávku zboží.

Uchazeč MIKRO podal proti rozhodnutí zadavatele námitky dopisem ze dne 5. 10. 2001. Zadavatel námitkám uchazeče nevyhověl, což uchazeči oznámil dopisem ze dne 18. 10. 2001, který uchazeč obdržel 19. 10. 2001.

Jmenovaný uchazeč dopisem ze dne 26. 10. 2001 podal u Úřadu pro ochranu hospodářské soutěže, který podle § 51 zákona vykonává dohled nad dodržováním tohoto zákona (dále jen „orgán dohledu“), návrh na přezkoumání rozhodnutí zadavatele o námitkách, který orgán dohledu obdržel téhož dne.

Uchazeč MIKRO ve svém návrhu uvádí, že jím předložené oprávnění k podnikání pokrývá celý rozsah plnění předmětu veřejné zakázky. Uchazeč se domnívá, že činnosti jako vlastní nastavení mikroskopu, jeho uvedení do provozu a zaškolení personálu lze podřadit pod jím předložené oprávnění k podnikání, tj. pod „obchodní živnost – koupě zboží za účelem jeho dalšího prodeje a prodej“. Dle názoru uchazeče požadavek „zvláštního živnostenského oprávnění“ nebyl obsahem ani předmětem výzvy zadavatele. Na závěr svého návrhu uchazeč navrhuje orgánu dohledu, aby bylo rozhodnutí zadavatele o jeho vyloučení z další účasti na veřejné zakázce zrušeno.

Dnem 26. 10. 2001, kdy orgán dohledu obdržel uvedený návrh, bylo podle § 57 odst. 1 zákona v návaznosti na § 18 zákona č. 71/1967 Sb., o správním řízení (správní řád), ve znění zákona č. 29/2000 Sb. a zákona č. 227/2000 Sb., zahájeno správní řízení ve věci přezkoumávání rozhodnutí zadavatele o námitkách orgánem dohledu. Dne 16. 11. 2001 zaplatil navrhovatel na výzvu orgánu dohledu správní poplatek ve výši 2 500,- Kč.

Účastníky tohoto správního řízení podle § 58 zákona jsou:

1. Zadavatel,
2. Uchazeč MIKRO, ve správním řízení zastoupený na základě plné moci ze dne 5. 10. 2001 Mgr. Karlem Nováčkem, advokátem, Jana Uhra 13, 602 00 Brno.

Zahájení řízení oznámil orgán dohledu účastníkům řízení dopisem č. j. S 207/01-151/4484/01-MO ze dne 12. 11. 2001, v němž stanovil lhůtu, ve které se účastníci řízení mohli vyjádřit ke skutečnostem, které budou podkladem pro rozhodnutí.

Ve stanovené lhůtě se k zahájení správního řízení vyjádřil zadavatel dopisem ze dne 15. 11. 2001, v němž uvádí, že nemění své stanovisko uvedené v oznámení o vyloučení uchazeče MIKRO z další účasti na veřejné zakázce.

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

Zadavatel svým rozhodnutím ze dne 28. 9. 2001 vyloučil uchazeče MIKRO z další účasti na veřejné zakázce, poněvadž podle jeho názoru uchazeč nedoložil splnění kvalifikačního předpokladu podle § 2b odst. 1 písm. a) zákona.

Uchazeč prokazuje ve své nabídce kvalifikační předpoklady podle § 2b odst. 1 zákona v souladu s ustanovením § 2c odst. 1 zákona dokladem o oprávnění k podnikání, včetně výpisu z obchodního rejstříku a čestným prohlášením o splnění kvalifikačních předpokladů uvedených v § 2b odst. 1 písm. b), c), d), e) a f) zákona. Podle doslovné citace § 2b odst. 1 písm. a) zákona kvalifikační předpoklady pro plnění veřejné zakázky splňuje „uchazeč, který má příslušné oprávnění k podnikání, je-li zvláštními předpisy stanoveno.“

Z nabídky uchazeče MIKRO orgán dohledu zjistil, že uchazeč doložil k prokázání kvalifikačního předpokladu uvedeného v § 2b odst. 1 písm. a) zákona ověřenou kopii výpisu z obchodního rejstříku a ověřenou kopii živnostenského listu pro předmět podnikání „obchodní živnost – koupě zboží za účelem jeho dalšího prodeje a prodej“.

Orgán dohledu si dopisem S 207/01-151/4592/01-MO ze dne 19. 11. 2001 vyžádal stanovisko odboru živností Ministerstva průmyslu a obchodu ČR (dále jen „MPO“) k vymezení rozsahu předmětu podnikání „obchodní živnost – koupě zboží za účelem jeho dalšího prodeje a prodej“ a „jemná mechanika“ v souvislosti s předmětem veřejné zakázky, kterým je dodávka operačního mikroskopu pro neurochirurgii, jeho instalace v místě dodání, uvedení do provozu a zaškolení personálu.

Z obdrženého stanoviska MPO vyplývá následující:

Podle § 1 odst. 1 a 2 vyhlášky č. 350/2000 Sb., kterou se reguluje prodej zdravotnických prostředků, mohou zdravotnické prostředky prodávat a poskytovat o nich odborné informace, popř. přezkušovat i jejich funkce lékárny a jiná zdravotnická zařízení k tomu určená zvláštními právními předpisy. Zdravotnické prostředky, s výjimkou

- a) zdravotnických prostředků uvedených ve zvláštním právním předpisu (nař. vl. č. 342/2000 Sb., kterým se stanoví zdravotnické prostředky, které mohou ohrozit zdraví člověka),
- b) autolékárniček obsahujících léčivo,
- c) kompresivních punčochových zdravotnických prostředků klasifikační třídy I4) kompresivní třídy 2 a 3,
- d) aktivních implantabilních zdravotnických prostředků,
- e) zdravotnických prostředků využívajících jaderné energie a ionizujícího záření,
- f) diagnostických zdravotnických prostředků,
- g) neaktivních implantabilních zdravotnických prostředků,

- h) stomatologických zdravotnických prostředků,
- i) anestetických a respiračních zdravotnických prostředků,

mohou prodávat, poskytovat o nich odborné informace, a jestliže je to vhodné a možné, přezkušovat i jejich funkce osoby, které získaly pro nákup, skladování a prodej zdravotnických prostředků koncesovanou živnost pro předmět podnikání „nákup, skladování a prodej zdravotnických prostředků stanovených Ministerstvem zdravotnictví, které mohou být prodávány prodejci stanovených zdravotnických prostředků“. K dodávce operačního mikroskopu pro neurochirurgii, včetně jeho instalace v místě dodání, uvedení do provozu a zaškolení personálu je oprávněn výrobce. V rámci živnostenského oprávnění k živnosti „koupě zboží za účelem jeho dalšího prodeje a prodej“, které jako jediné předložil uchazeč MIKRO, lze operační mikroskop pro neurochirurgii, který není ve výše uvedeném výčtu, pouze dovážet a distribuovat. V rámci uvedeného živnostenského oprávnění nelze (s výjimkou výrobce) operační mikroskop pro neurochirurgii instalovat v místě dodávky, uvádět do provozu a provádět zaškolení personálu.

S přihlédnutím k obsahu vyjádření odboru živností MPO vyplývá, že zadavatel posoudil nabídku uchazeče MIKRO z hlediska splnění kvalifikačních předpokladů správně a uchazeče vyloučil z další účasti na veřejné zakázce v souladu s ustanovením § 49 odst. 9 zákona.

Orgán dohledu v rámci přezkoumávání postupu zadavatele prověřil v souladu s ustanovením § 57 odst. 5 zákona i obsah nabídky uchazeče Carl Zeiss spol. s r. o., Thákurova 4, 160 00 Praha 6, za niž jedná Manfred Willi Oemler, jednatel (dále jen „ZEISS“), přičemž zjistil, že jmenovaný uchazeč doložil k prokázání kvalifikačního předpokladu uvedeného v § 2b odst. 1 písm. a) zákona ověřenou kopii výpisu z obchodního rejstříku a ověřené kopie živnostenských listů pro předmět podnikání „koupě zboží za účelem jeho dalšího prodeje a prodej“ a „jemná mechanika“.

Předmětem plnění veřejné zakázky je dodávka operačního mikroskopu pro neurochirurgii, jeho kompletace, instalace v místě dodávky, uvedení do provozu, provedení zkušebního provozu a zaškolení personálu. Ze stanoviska odboru živností MPO vyplývá, že oprávnění k podnikání, předložená uchazečem ZEISS, nepokrývají celý předmět plnění veřejné zakázky. Z uvedeného stanoviska vyplývá, že uchazeč je schopen plnit pouze část plnění předmětu veřejné zakázky, kterou je pouze dodávka operačního mikroskopu pro neurochirurgii. V rámci předložených živnostenských oprávnění nelze (s výjimkou výrobce) operační mikroskop pro neurochirurgii instalovat v místě dodávky, uvádět do provozu a provádět zaškolení personálu. Uchazeč ve své nabídce nedoložil doklad, že má koncesovanou živnost pro předmět podnikání „nákup, skladování a prodej zdravotnických prostředků stanovených Ministerstvem zdravotnictví, které mohou být prodávány prodejci stanovených zdravotnických prostředků“, který je pro uvedený předmět plnění veřejné zakázky nezbytný k prokázání kvalifikačního předpokladu uvedeného v § 2b odst. 1 písm. a) zákona.

Po provedeném správním řízení a zhodnocení všech důkazů, jak v jejich souvislosti, tak jednotlivě, orgán dohledu konstatuje, že zadavatel při posuzování kvalifikačních předpokladů uchazeče MIKRO postupoval v souladu se zákonem.

V rámci dalšího postupu při zadávání veřejné zakázky je zadavatel povinen provést opětovné posouzení nabídky uchazeče ZEISS v souladu s výše uvedenými závěry.

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

Obdrží účastníci řízení:

Baťova nemocnice Zlín, Havlíčkovo nábřeží 600, 762 75 Zlín, zast. MUDr. Jaroslavem Přehnalem, CSc.

Mgr. Karel Nováček, Jana Uhra 13, 602 00 Brno

Na vědomí:

MIKRO, spol. s r. o., Lísky 94, 624 00 Brno, zast. Ing. Zdeňkem Rousem