

Č.j.: 2R 30/99-Ju

V Brně dne 10.2.2000

Ve správním řízení o rozkladu ze dne 6.8.1999 podaném společností Marius Pedersen a.s., se sídlem Malé náměstí 124, 500 02 Hradec Králové, zast. předsedou představenstva Claus Nyrop Larsenem a výkonným ředitelem Ing. Miroslavem Kvapilem, právně zast. JUDr. Josefem Vaške, advokátem, AK se sídlem Škroupova 957, 500 02 Hradec Králové, proti rozhodnutí Úřadu pro ochranu hospodářské soutěže č.j. S 60/99-150/1803/99-Po ze dne 23.7.1999, ve věci přezkoumání úkonů zadavatele - Města Rakovník, se sídlem Husovo náměstí 27, 269 18 Rakovník, zast. starostou města Miroslavem Hřčkou, v obchodní veřejné soutěži na „zabezpečení odpadového hospodářství na území města Rakovníka“, vyhlášené dne 16.9.1998 v Obchodním věstníku č. 37/98 pod zn. 062981-37/98 podle zákona č. 199/1994 Sb., o zadávání veřejných zakázek, ve znění zákona č. 148/1996 Sb. a zákona č. 93/1998 Sb.,

m ě n í m

podle § 59 odst. 2 zákona č. 71/1967 Sb., o správním řízení (správní řád), na základě návrhu zvláštní komise, ustavené podle § 61 odst. 2 téhož zákona, napadené rozhodnutí Úřadu pro ochranu hospodářské soutěže č.j. S 60/99-150/1803/99-Po ze dne 23.7.1999 s výjimkou předvětí jeho výroku takto:

1. Zadavatel – Město Rakovník, se sídlem Husovo náměstí 27, 269 18 Rakovník, porušil v obchodní veřejné soutěži na „zabezpečení odpadového hospodářství na území města Rakovníka“ ust. § 2e v návaznosti na § 29 odst. 5 zákona č. 199/1994 Sb., o zadávání veřejných zakázek, ve znění zákona č. 148/1996 Sb. a zákona č. 93/1998 Sb., když nevyloučil z další účasti v uvedené soutěži tyto společnosti:
 - a) ASP služby spol. s r.o., se sídlem Na Strži 26/132, 140 00 Praha 4, zast. jednatelem panem Bernardem Kemperem, a to z důvodu nesplnění podmínek soutěže stanovených zadavatelem,

- b) Marius Pedersen a.s., se sídlem Malé náměstí 124, 500 02 Hradec Králové, zast. předsedou představenstva panem Clausem Nyropem Larsenem a výkonným ředitelem Ing. Miroslavem Kvapilem, a to z důvodu nesplnění kvalifikačních předpokladů stanovených § 2b odst. 1 písm. a) cit. zákona způsobem podle § 2c odst. 1 téhož zákona.
2. Zadavateli – Městu Rakovník, se sídlem Husovo náměstí 27, 269 18 Rakovník, zast. starostou města Miroslavem Hrčkou, se podle § 60 písm. b) zákona č. 199/1994 Sb., o zadávání veřejných zakázek, ve znění zákona č. 148/1996 Sb. a zákona č. 93/1998 Sb. ukládá zrušit obchodní veřejnou soutěž na „zabezpečení odpadového hospodářství na území města Rakovníka“, a to do 30 dnů od právní moci tohoto rozhodnutí.

O d ů v o d n ě n í

Město Rakovník, se sídlem Husovo náměstí 27, 269 18 Rakovník, zast. starostou města Miroslavem Hrčkou (dále jen „zadavatel“), vyhlásilo dne 16.9.1998 v Obchodním věstníku č. 37/98 pod zn. 062981-37/98 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 zabezpečení odpadového hospodářství na území města Rakovníka“ (dále jen „soutěž“).

Zadavatel ve vyhlášení soutěže stanovil, že „předmětem plnění je svoz a likvidace zbytkového komunálního odpadu a plošná separace komunálního odpadu na území města včetně rozmístění příslušných nádob, zajištění provozování stacionárního sběrného dvora a dle potřeby města i mobilní svoz nebezpečných odpadů, svoz velkoobjemového odpadu, obsluha odpadových košů a další běžné služby na úseku odpadového hospodářství pro občany i podnikatele“.

Z protokolu o otevírání obálek ze dne 26. 10. 1998 vyplývá, že zadavatel obdržel v soutěžní lhůtě celkem šest nabídek a komise pro otevírání obálek vyřadila z dalšího účasti v soutěži jednu nabídku, kterou zadavatel svým rozhodnutím ze dne 27.10.1998 vyloučil z další účasti v soutěži.

Ze „zprávy o posouzení a hodnocení nabídek“ ze dne 30. 10. 1998 vyplývá, že tři uchazeči nesplnili kvalifikační předpoklady nebo další podmínky stanovené zadavatelem, a proto navrhla komise k vyřazení i nabídky těchto uchazečů, mezi nimi i nabídku společnosti REGIOS a.s., se sídlem Úholičky 2215, pošta 252 64 Velké Přílepy (dále jen „REGIOS“). Statutární zástupce zadavatele pak svými rozhodnutími ze dne 4.11. 1998 tyto uchazeče z další účasti v soutěži vyloučil.

Komise pro posouzení a hodnocení nabídek (dále jen „komise“) pak sestavila pořadí nabídek uchazečů takto:

1. ASP služby spol. s r. o., se sídlem Na Strži 26/132, 140 00 Prah 4, zast. jednatelem panem Bernardem Kemperem (dále jen „ASP služby“),
2. Marius Pedersen a.s., se sídlem Malé náměstí 124, 500 02 Hradec Králové, zast. předsedou představenstva Claus Nyrop Larsenem a výkonným ředitelem Ing. Miroslavem Kvapilem (dále jen „Marius Pedersen“).

S návrhem komise pro posouzení a hodnocení nabídek se statutární zástupce zadavatele ztotožnil a dopisem ze dne 4.11.1998, č.j. 776/98 oznámil uchazečům výběr nejvhodnější nabídky.

Proti rozhodnutí o svém vyloučení podala společnost REGIOS dne 13.11.1998 námitky, kterým statutární zástupce zadavatele svým rozhodnutím ze dne 23.11.1998 nevyhověl a zároveň ho poučil o možnosti podat návrh na zahájení řízení o přezkoumání rozhodnutí zadavatele (dále jen „návrh“) u Úřadu pro ochranu hospodářské soutěže (dále jen „ÚOHS“). Uchazeč REGIOS tohoto práva využil a dne 2. 12. 1998 podal k ÚOHS návrh. O návrhu rozhodl ÚOHS v samostatném správním řízení č.j. S 169/98-150, ve kterém návrh tohoto uchazeče zamítl, když neshledal porušení zákona zadavatelem týkající se důvodů vyloučení společnosti REGIOS. Toto rozhodnutí nabylo právní moci dne 25.5.1999.

Na základě uvedeného návrhu však zahájil ÚOHS dne 25.5.1999 správní řízení z vlastního podnětu, jelikož zjistil, že z další účasti v soutěži měly být vyloučeny i společnosti Marius Pedersen a ASP služby. Účastníky tohoto řízení jsou pak podle § 58 zákona kromě zadavatele i Marius Pedersen a ASP služby.

ÚOHS vydal dne 23.7.1999 pod č.j. S 60/99-150/1803/99-Po rozhodnutí, kterým podle § 60 písm. b) zákona uložil zadavateli vyloučit z další účasti v soutěži uchazeče ASP služby pro nesplnění kvalifikačních předpokladů stanovených § 2b odst. 1 písm. a) zákona způsobem podle § 2c odst. 1 zákona a uchazeče Marius Pedersen pro nesplnění podmínek soutěže stanovených zadavatelem.

Dále své rozhodnutí ÚOHS odůvodnil tím, že nabídka společnosti Marius Pedersen obsahuje koncesní listinu opravňující k podnikání v oblasti nakládání s nebezpečnými odpady. V nabídce však není doloženo rozhodnutí referátu životního prostředí Okresního úřadu v Hradci Králové č. j. ZP1/1524/2498/249/95-No ze dne 29. 1. 1996, které upravuje podmínky pro provozování živnosti v oblasti nakládání s nebezpečnými odpady. Toto rozhodnutí je nedílnou součástí koncesní listiny, jak také vyplývá z informací Ministerstva průmyslu a obchodu ČR, odbor živností. Společnost Marius Pedersen tedy nepředložila úplnou koncesní listinu. Při přezkoumání nabídky uchazeče ASP služby ÚOHS zjistil, že nabídka uchazeče obsahuje rozhodnutí Okresního úřadu Rakovník, referátu životního prostředí, č.j. ŽP 249/1-756/98 ze dne 12. 10. 1998, kterým byl této společnosti udělen „souhlas ve smyslu ustanovení § 6 odst. 1 písm. f) zákona č. 125/1997 Sb., o odpadech, k nakládání s nebezpečnými odpady“. Toto rozhodnutí však v době otevírání obálek s nabídkami nenabylo právní moci. Rozhodnutí orgánu státní správy je závazné, tedy právně působí, až v okamžiku, kdy nabude právní moci. Do té doby nemá závazné účinky a může být změněno na základě řádných opravných prostředků.

Proti tomuto rozhodnutí podala společnost Marius Pedersen v zákonné lhůtě rozklad, ve kterém uvádí, že podle § 10 živnostenského zákona je průkazem oprávnění k podnikání koncesní listina, pokud je opatřena doložkou právní moci. Zákon tedy neukládá povinnost dokládat společně s oprávněním k podnikání (koncesní listinou) také podmínky k provozování živnosti, které jsou navíc stanoveny na základě samostatného řízení prováděného jiným správním orgánem. V žádném obecně závazném právním předpise, v zadávacích podmínkách, ani na předmětné koncesní listině také není stanoveno, že by podmínky uvedené v rozhodnutí o souhlasu k podnikání v oblasti nakládání s komunálním odpadem byly přílohou a nedílnou součástí koncesní listiny. Dále společnost Marius Pedersen poukazuje na skutečnost, že ve své nabídce předložila rozhodnutí Okresního úřadu

v Rakovníku, referátu životního prostředí, č.j. ŽP 249/1-597/98 ze dne 10.8.1998, kterým mu byl udělen souhlas s nakládáním s odpady.

Závěrem svého rozkladu Marius Pedersen navrhuje, aby předseda ÚOHS zrušil napadené rozhodnutí ÚOHS.

Po projednání rozkladu a veškerého spisového materiálu zvláštní komisí a po posouzení případu ve všech jeho vzájemných souvislostech jsem napadené rozhodnutí přezkoumal v celém rozsahu a s přihlédnutím k doporučení této komise dospěl k následujícímu závěru:

ÚOHS tím, že napadeným rozhodnutím podle § 60 písm. b) zákona uložil zadavateli vyloučit z další účasti v soutěži společnost ASP služby pro nesplnění kvalifikačních předpokladů stanovených § 2b odst. 1 písm. a) zákona a společnost Marius Pedersen pro nesplnění podmínek soutěže stanovených zadavatelem, nerozhodl správně a v souladu se zákonem.

K tvrzení společnosti Marius Pedersen, na kterém staví námitky svého rozkladu, že ve své nabídce doložil v souladu se zákonem příslušné oprávnění k podnikání, uvádím, že v oblasti nakládání s nebezpečným odpadem lze podnikat pouze na základě živnostenského oprávnění, kterým je koncesní listina pro podnikání v oblasti nakládání s nebezpečnými odpady (dále jen „koncesní listina“), jejíž nedílnou součástí jsou podmínky provozování živnosti. Tento závěr vyplývá z ustanovení § 27 odst. 3 zákona č. 455/1991 Sb., o živnostenském podnikání (živnostenský zákon), v platném znění, podle kterého živnostenský úřad uloží nebo změní podnikateli podmínky provozování živnosti na základě stanoviska orgánu státní správy uvedeného v § 52 odst. 1 tohoto zákona anebo na základě zvláštních předpisů. Shodně pak postupují i níže uvedené živnostenské úřady, které v koncesní listině výslovně uvádějí, že podmínky stanovené pro provoz živnosti jsou nedílnou součástí koncesní listiny. Tato skutečnost je např. uvedena v koncesní listině, která je součástí nabídky společnosti RUMPOLD s.r.o., a která byla vydána Obvodním úřadem Městské části Praha 10. Rovněž tak je uvedeno v koncesní listině v nabídce společnosti EKOLOGIE s.r.o., která byla vydána Okresním úřadem v Rakovníku, a v nabídce společnosti REGIOS, která byla vydána Okresním úřadem Praha – západ. Z uvedeného vyplývá, že i tyto živnostenské úřady posuzují uvedenou problematiku shodně. Stejně stanovisko vyplývá i ze sdělení Ministerstva průmyslu a obchodu ČR, odbor živností ze dne 3.2.1999, č.j. 2301/99/4110, ve kterém je konstatováno, že nedílnou součástí koncese pro podnikání v oblasti nakládání s nebezpečnými odpady jsou podmínky pro provozování živnosti podle § 27 odst. 3 živnostenského zákona. Předmětné rozhodnutí je tedy i podle sdělení tohoto orgánu součástí koncesní listiny.

V koncesní listině společnosti Marius Pedersen vydané Okresním úřadem v Hradci Králové je stanovena podmínka pro provozování živnosti, a to, že podnikatel je povinen dodržovat podmínky vyplývající z rozhodnutí referátu životního prostředí Okresního úřadu v Hradci Králové č.j.: ZP1/1524/2498/249/95-No ze dne 29.1.1995. Toto rozhodnutí Marius Pedersen ve své nabídce nedoložil. Plně se tedy ztotožňuji s názorem ÚOHS vyjádřeným v napadeném rozhodnutí, kde ÚOHS uvádí, že tento uchazeč nedoložil příslušné oprávnění k podnikání, tzn. neprokázal kvalifikační předpoklady stanovené v § 2b odst. 1 písm. a) zákona prokazované způsobem uvedeným v § 2c odst. 1 zákona. Zadavatel tak porušil § 2e v návaznosti na § 29 odst. 5 zákona, když příslušného uchazeče nevyločil z další účasti v soutěži. V tomto směru ÚOHS pochybil, když ve výroku svého rozhodnutí neodkázal na příslušné ustanovení zákona, které zadavatel porušil.

Pro úplnost uvádím, že společnost Marius Pedersen ve své nabídce předložila rozhodnutí Okresního úřadu v Rakovníku, č.j. ŽP 249/1-597/98 ze dne 10.8.1998. V koncesní listině je však uveden odkaz na rozhodnutí referátu životního prostředí Okresního úřadu v Hradci Králové, č.j. ZP1/1524/2498/249/95-No ze dne 29.1.1996.

ÚOHS v souladu se zákonem v odůvodnění svého rozhodnutí uvedl, že společnost ASP služby nesplnila podmínku zadavatele uvedenou v zadávací dokumentaci. Formálním pochybením ÚOHS je pak skutečnost, že ve výroku svého rozhodnutí zaměnil důvody pro vyloučení společností Marius Pedersen a ASP služby, když uvedl, že ukládá vyloučit uchazeče ASP služby pro nesplnění kvalifikačních předpokladů stanovených § 2b a uchazeče Marius Pedersen pro nesplnění podmínek soutěže. Rozhodnutí ÚOHS bylo nutno tedy změnit i z tohoto důvodu.

S ohledem na § 34 odst. 4 zákona, podle kterého by komise při dalším posuzování nabídek musela zadavateli navrhnout k vyloučení nabídky společností Marius Pedersen a ASP služby z důvodu neprokázání kvalifikačních předpokladů, popř. nesplnění podmínek soutěže, a zadavatel pak tyto společnosti vyloučit z další účasti v soutěži, není účelné zadavateli uložit vyloučení uvedených subjektů, jak učinil ÚOHS, neboť po jejich vyloučení nezůstane v soutěži žádná nabídka. Další úkony zadavatele směřující k výběru nejvhodnější nabídky by postrádaly praktického smyslu. Na základě této skutečnosti jsem tedy v souladu s § 60 písm. b) zákona uložil soutěž zrušit.

Vzhledem k výše uvedenému, když jsem shledal důvody, pro které bylo nutno napadené rozhodnutí změnit, rozhodl jsem tak, jak je ve výroku uvedeno.

P o u č e n í

Proti tomuto rozhodnutí se nelze podle § 61 odst. 2 zákona č. 71/1967 Sb., o správním řízení, dále odvolat.

Ing. Josef Bednář
předseda Úřadu pro ochranu hospodářské soutěže

Obdrží:

1. Město Rakovník, se sídlem Husovo náměstí 27, 269 18 Rakovník, zast. starostou města Miroslavem Hrčkou,
2. ASP služby spol. s r. o., se sídlem Na Strži 26/132, 140 00 Praha 4, zast. jednatelem panem Bernardem Kemperem,
3. JUDr. Josefem Vaške, advokátem, AK se sídlem Škroupova 957, 500 02 Hradec Králové.