

Č.j.: S 11-R/01-85/140/Hs

V Praze dne 16.2.2001

Úřad pro ochranu hospodářské soutěže ve správním řízení zahájeném dne 18.1.2001, ve smyslu ustanovení § 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. a zákona č. 256/2000 Sb., na návrh uchazeče – Generali Pojišťovna a.s., se sídlem Bělehradská 132, 120 84 Praha 4, za niž jedná Ing. Anna Petiková, členka představenstva a Ing. Jaroslav Mlynář, člen představenstva společnosti, na přezkoumání rozhodnutí zadavatele o výběru nejvhodnější nabídky ve veřejné zakázce na „Pojištění staveb bytových budov, Pojištění staveb nebytových budov a souboru strojů, přístrojů a zařízení, Pojištění staveb komunikací, Pojištění elektronických rizik (semafony, veřejné osvětlení), Pojištění odpovědnosti za škody“, zadané zadavatelem veřejné zakázky – statutárním městem Kladnem, Magistrátem města Kladna, se sídlem nám. Starosty Pavla 44, 272 52 Kladno zast. primátorem města Mgr. Milanem Volfem, dne 6.11.2000,

r o z h o d l t a k t o :

Zadavatel, statutární město Kladno, Magistrát města Kladna, nám. Starosty Pavla 44, 272 52 Kladno, porušil:

- ust. § 67 zákona ve spojení s ust. 49 zákona č. 199/1994 Sb., o zadávání veřejných zakázek, ve znění zákona č. 148/1996 Sb., zákona č. 93/1998 Sb., zákona č. 256/2000 Sb. a zákona č. 39/2001 Sb., tím, že nezadal veřejnou zakázku s ohledem na ust. § 67 cit. zákona ve smyslu ust. § 49 odst. 1 cit. zákona neboť veřejnou zakázku nezadal - vzhledem k celkové výši peněžitého závazku vyplývající z plnění veřejné zakázky, bez daně z přidané hodnoty - jako veřejnou zakázku ve shodě se zákonem,
- ust. § 3 odst.1 a 3 cit. zákona tím, že nezadal veřejnou zakázku s ohledem na ust. § 67 cit. zákona ve smyslu ust. § 49 odst. 1 téhož zákona a proto se zadání veřejné zakázky ze dne 6.11.2000 ve smyslu ust. § 59 písm. a) téhož zákona ruší.

O d ů v o d n ě n í

Statutární město Kladno, Magistrát města Kladna, se sídlem nám. Starosty Pavla 44, 272 52 Kladno, zast. primátorem města Mgr. Milanem Volfem, zadal dne 6.11.2000 veřejnou

zakázku na „Pojištění staveb bytových budov, Pojištění staveb nebytových budov a souboru strojů, přístrojů a zařízení, Pojištění staveb komunikací, Pojištění elektronických rizik, Pojištění odpovědnosti za škody“, podle ust. § 49a 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. a zákona č. 256/2000 Sb. Zadavatel vyzval 7 zájemců o veřejnou zakázku.

Ve lhůtě k podání nabídek, tj. 27.11.2000 do 12.00 hod., podalo své nabídky 5 uchazečů. K otevírání obálek s nabídkami uchazečů došlo tříčlennou komisí dne 5.12.2000 a téhož dne zasedala čtyřčlenná komise pro hodnocení a posouzení nabídek a hodnotila všechny podle těchto kritérií:

- 1) Výše základního jmění dle výkazu MF pro rok 1999
- 2) Podíl na pojistném trhu dle údajů ČAP pro rok 1999
- 3) Výše pojistného (Kč/rok)

Zadavatel vydal rozhodnutí o výběru nejvhodnější nabídky dne 13.12.2000 a akceptoval tak doporučení komise. V dokumentaci je také přiloženo nedatované oznámení zadavatele o výběru nejvhodnější nabídky. Na prvním místě veřejné zakázky umístila nabídka uchazeče ČS-Živnostenská pojišťovna, a.s., se sídlem Smilova 547, 530 02 Pardubice, Divize Praha, Roháčova 64, 130 00 Praha 3, s nabídkovou cenou 1 265 134,- Kč, bez DPH (zadavatel není plátcem DPH) a na místě druhém pak uchazeč Generali Pojišťovna a.s., se sídlem Bělehradská 132, 120 84 Praha 2 (dále jen „uchazeč“) s nabídkovou cenou 1 510 139,- Kč, bez DPH. Na třetím místě byla vyhodnocena nabídka uchazeče Česká pojišťovna a.s., se sídlem Spálená 16, 110 00 Praha 1 s nabídkovou cenou 1 855 585,- Kč, bez DPH.

Doručení oznámení rozhodnutí zadavatele o výběru nejvhodnější nabídky není v dokumentaci předložené k veřejné zakázce doloženo. Podle sdělení zadavatele smlouva o dílo, zde ve formě pojistné smlouvy nebyla dosud uzavřena. Uchazeč ve svém návrhu na přezkoumání rozhodnutí zadavatele u orgánu dohledu uvádí, že 18.12.2000 obdržel oznámení zadavatele o výběru nejvhodnější nabídky, datované dnem 14.12.2000. Uchazeč dále uvádí, že dne 21.12.2000 podal u zadavatele námitky a že dne 8.1.2001 obdržel rozhodnutí zadavatele o nevyhovění námitkám (v dokumentaci nedoloženo). Úřad si proto od uchazeče vyžádal doložení písemného styku se zadavatelem. Požadované doklady Úřad obdržel dne 9.2.2001 pod č.j. 195/01. Z předložených podkladů je zřejmé:

- a) uchazeč obdržel oznámení o výběru nejvhodnější nabídky dne 15.12.2000 (doručení vykázáno otiskem razítka uchazeče),
- b) uchazeč podal dne 21.12.2000 námitky proti rozhodnutí zadavatele. Zadavatel potvrdil převzetí dne 22.12.2000 (doručení vykázáno otiskem razítka zadavatele)
- c) zadavatel své rozhodnutím o nevyhovění námitkám uchazeči (nedatováno) doručil uchazeči dne 8.1.2001 (doručení vykázáno otiskem razítka uchazeče).

Úřad návrh obdržel po osobním doručení dne 12.1.2001 pod č.j. 85/01 a tímto dnem bylo v souladu s ust. § 57 odst. 1 zákona zahájeno správní řízení. Úřad oznámil zahájení správního řízení uchazečům svým dopisem ze dne 2.2.2001 pod č.j. S 11-O/01- 85/140/Hs.

Úřad vyměřil dne 2.2.2001 pod č.j. S 11-PV/01- 85/140 uchazeči platební výměr na úhradu správního poplatku ve výši 13 592,- Kč a to v souladu s ust. § 6 odst. 2 zákona ČNR č. 368/1992 Sb., o správních poplatcích, ve znění pozdějších předpisů se splatností do 15 dnů od doručení platebního výměru. Uchazeč správní poplatek uhradil dne 13.2.2001.

Účastníky správního řízení jsou ve smyslu ust. § 58 zákona:

1. Statutární město Kladno, Magistrát města Kladna, se sídlem nám. Starosty Pavla 44, 272 52 Kladno, zast. Mgr. Milanem Volfem, primátorem města,
2. ČS - Živnostenská pojišťovna, a.s., Divize Praha, se sídlem Roháčova 64, 130 00 Praha 3, za niž jedná Pavel Toman, ředitel divize,
3. Generali Pojišťovna a.s., se sídlem Bělehradská 132, 120 84 Praha 2, za niž jednají členové představenstva společnosti Ing. Anna Petiková a Ing. Jaroslav Mlynář,
4. Česká pojišťovna a. s., se sídlem Spálená 16, 110 00 Praha 1, za niž jednají členové představenstva společnosti Ing. Ladislav Bartoníček a Ing. Petr Prokop, CSc.

Uchazeč ve svém návrhu na přezkoumání rozhodnutí zadavatele u orgánu dohledu ze dne 12.1.2001 uvádí, že:

zadavatel se dopustil v průběhu celého výběrového řízení celé řady chyb:

- nebyla dodržena kritéria hodnocení,
- v nabídkové ceně uchazeče nebyla zohledněna obchodní sleva,
- zadavatel nedodržel podstatné a povinné údaje ve shodě s ust. § 5 zákona, např. nebylo uvedeno, kdy dojde k otevírání obálek (porušení ust. § 28 zákona)

Z těchto důvodů uchazeč navrhuje, aby orgán dohledu ve smyslu ust. § 59 písm. a) zákona rozhodnutí zadavatele o výběru nejvhodnější nabídky zrušil.

Zadavatel ve svém stanovisku ze dne 25.1.2001 pod č.j. MÍŠ/112/2001 uvádí, že (cituji):

„Město Kladno si dalo za cíl vybrat velkou, solidní a stabilní pojišťovnou za rozumných cenových podmínek. K tomuto výběru směřovalo i zadání veřejné soutěže”.

Úřad přezkoumal ve shodě s ust. § 57 a násl. zákona napadené rozhodnutí zadavatele veřejné obchodní soutěže. Ve správním řízení Úřad provedl podle ust. § 32 odst. 1 a § 34 zákona č. 71/1967 Sb., o správním řízení, v platném znění, ve spojení s ust. § 61 zákona, dokazování obsahem předložené dokumentace o zadání veřejné zakázky a obsahem návrhu uchazeče na přezkoumání rozhodnutí zadavatele o námitkách a dospěl k následujícím závěrům:

Úřad konstatuje, že zadavatel zadal veřejnou zakázku podle části třetí zákona "jiné způsoby zadání veřejných zakázek", konkrétně ust. § 49a zákona jako tzv. zjednodušené zadání na období plnění veřejné zakázky 2 roky. Úřad po prostudování předložené dokumentace shledal, že zadavatel porušil ustanovení § 3 odst. 1 a zákona tím, že nezažadal veřejnou zakázku s ohledem na ust. § 67 zákona ve smyslu ust. § 49 odst. 1 zákona, neboť veřejnou zakázku nezažadal - vzhledem k celkové výši peněžitého závazku vyplývající z plnění veřejné zakázky, bez daně z přidané hodnoty - jako veřejnou zakázku ve shodě se zákonem, tj. v dikci ust. § 49 zákona. Vítězná nabídka uchazeče ČS - Živnostenská pojišťovna, a.s., činí přitom 1 265 134,- Kč, bez DPH, neboť zadavatel není plátcem DPH. Tím zadavatel nedodržel ust. § 49a odst. 1 zákona ve spojení s limity budoucího peněžitého závazku vymezeného v ust. § 49 odst. 1 zákona. Konkrétně jde o překročení limitu 1 mil. Kč (tzv. ostatní případy, cena bez DPH), neboť předmětem plnění veřejné zakázky je pojištění jakožto finální službu, tj. nejde o nemovitost nebo soubor strojů a zařízení v dikci ust. § 49 odst. 1 zákona. Přitom nesmí dojít k překročení částky stanovené v ust. § 3 odst. 2 a 3 zákona.

Zadavatel tak porušil ust. § 3 odst. 3 zákona ve spojení s § 49 odst. 1 zákona tím, že výběr nejvhodnější nabídky provedl podle ust. § 49a cit. zákona, ačkoliv byl vzhledem k ceně veřejné zakázky povinen postupovat podle ust. § 49 odst. 1 téhož zákona.

V rozhodnutí orgán dohledu zohlednil nabytí účinnosti jednotlivých novel zákona o zadávání veřejných zakázek. V této souvislosti pak poukazujeme na rozhodnutí Vrchního soudu v Olomouci č.j. 2 A 5/99 ze dne 4.11.1999, ze kterého vyplývá, že závazný postup zadavatelů musí být vždy posuzován podle zákona o zadávání veřejných zakázek účinného v době jejich zadání, avšak řízení před orgánem dohledu musí být posuzováno vždy podle předpisů platných v době rozhodování, neboť hlava III. a IV. Části zákona má charakter zvláštního procesního předpisu, kterým se Úřad pro ochranu hospodářské soutěže řídí, a na nějž přechodná ustanovení novelizací nedopadají.

S ohledem na všechny tyto uvedené skutečnosti, které byly zjištěny a hodnoceny ve správním řízení, Úřad rozhodl, tak, jak je ve výroku uvedeno.

Poučení

Proti tomuto rozhodnutí je možno podat do 15 dnů od jeho doručení rozklad k předsedovi Úřadu pro ochranu hospodářské soutěže, a to prostřednictvím odboru dohledu nad zadáváním veřejných zakázek, Lazarská 7, pošt. příhr. 871, 111 21 Praha 1. Včas podané odvolání má odkladný účinek.

Ing. Petr Antonín
ředitel odboru dohledu nad zadáváním veřejných
zakázek v Praze

Rozhodnutí obdrží:

- 1) Statutární město Kladno, Magistrát města Kladna, nám. Starosty Pavla 44, 272 52 Kladno, zast. Mgr. Milanem Volfem, primátorem města
- 2) ČS - Živnostenská pojišťovna, a.s., Divize Praha, Roháčova 64, 130 00 Praha 3, za niž jedná Pavel Toman, ředitel divize
- 3) Generali Pojišťovna a.s., Bělehradská 132, 120 84 Praha 2, za niž jednají členové představenstva společnosti Ing. Anna Petíková a Ing. Jaroslav Mlynář
- 4) Česká pojišťovna a. s., Spálená 16, 110 00 Praha 1, za niž jednají členové představenstva společnosti Ing. Ladislav Bartoníček a Ing. Petr Prokop, CSc.

