

Č.j.: S 191-R/01-1466/140/VŠ

V Praze dne 5.2.2002

Úřad pro ochranu hospodářské soutěže v řízení zahájeném dne 10.12.2001 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., zákona č. 256/2000 Sb., zákona č. 39/2001 Sb. a zákona č. 142/2001 Sb., na základě návrhu uchazeče GAPP System, spol. s r.o., se sídlem Petržilkova 23, 158 00 Praha 5, jednajícího jednatelem ing. Ivanem Gothem, na přezkoumání rozhodnutí zadavatele Úřadu vlády České republiky, se sídlem nábřeží Edvarda Beneše 4, 118 01 Praha 1 – Malá Strana, zastoupeného ministrem a vedoucím Úřadu vlády České republiky ing. Karlem Březinou, o vyloučení uchazeče z další účasti na veřejné zakázce na „realizaci komplexního zálohovacího systému pro Úřad vlády ČR“, zadané výzvou více zájemcům podle ustanovení § 49 odst. 1 citovaného zákona ze dne 22.10.2001,

rozhodl takto:

rozhodnutím zadavatele Úřadu vlády České republiky, se sídlem nábřeží Edvarda Beneše 4, 118 01 Praha 1 – Malá Strana, zastoupeného ministrem a vedoucím Úřadu vlády České republiky ing. Karlem Březinou, ze dne 19.11.2001, o vyloučení uchazeče GAPP System, spol. s r.o., se sídlem Petržilkova 23, 158 00 Praha 5, jednajícího jednatelem ing. Ivanem Gothem z další účasti na shora uvedené veřejné zakázce došlo k porušení ustanovení § 2b odst. 1 písm. d) a odst. 2 a 3, § 2c odst. 1 a § 49 odst. 9 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., a proto se na základě ustanovení § 60 písm. b) téhož zákona ukládá zadavateli provést nápravu, tj. zrušit uvedené rozhodnutí a zařadit nabídku jmenovaného uchazeče zpět mezi posuzované a hodnocené nabídky, to vše do jednoho měsíce od nabytí právní moci tohoto rozhodnutí.

Odůvodnění

Výzvou více zájemcům podle ustanovení § 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“) ze dne 22.10.2001 zadal zadavatel Úřad vlády České republiky, se sídlem nábřeží Edvarda Beneše 4, 118 01 Praha 1 – Malá Strana, zastoupený ministrem a vedoucím Úřadu vlády České republiky ing. Karlem Březinou (dále jen „zadavatel“) veřejnou zakázku na „realizaci komplexního zálohovacího systému pro Úřad vlády ČR“.

Jedním z uchazečů, kteří do konce lhůty stanovené podmínkami veřejné zakázky (výzvy) doručili svoji nabídku, byl i uchazeč GAPP System, spol. s r.o., se sídlem Petržálkova 23, 158 00 Praha 5, jednajícím jednatelem ing. Ivanem Gothem (dále jen „uchazeč“).

Dopisem ze dne 19.11.2001 oznámil zadavatel uchazeči, že byl vyloučen z další účasti na veřejné zakázce „z důvodu nesplnění kvalifikačních předpokladů podle § 2b, zákona č. 199/1994 Sb.“ Uvedený dopis byl uchazeči doručen dne 20.11.2001.

Dopisem ze dne 19.11.2001 sdělil zadavatel zároveň uchazeči, „že výběrové řízení na realizaci komplexního zálohovacího systému pro Úřad vlády ČR bylo zrušeno v souladu s čl. 5 výzvy, kde má Úřad vlády ČR vyhrazeno právo všechny předložené nabídky odmítnout.“ Tento dopis byl uchazeči doručen dne 26.11.2001.

S datem 23.11.2001 vznesl uchazeč proti rozhodnutí zadavatele o vyloučení uchazeče z další účasti na veřejné zakázce námitku, která byla zadavateli doručena dne 26.11.2001.

Zadavatel dne 30.11.2001 oprávněnost uchazečem vznesené námítky přezkoumal a s odůvodněním, že „... nabídka neobsahuje čestná prohlášení všech statutárních orgánů podle § 2b, písmeno d)“ jí nevyhověl. Rozhodnutí o námitce bylo uchazeči doručeno dne 4.12.2001.

Dopisem ze dne 30.11.2001 zadavatel současně oznámil uchazečům: „Vzhledem ke skutečnosti, že jeden z uchazečů podal v zákonné lhůtě námitku proti vyloučení ze soutěže pro nesplnění kvalifikačních předpokladů ... výběrové řízení nemůže být zrušeno a nadále pokračuje. Omlouváme se Vám za nedopatření, ke kterému došlo na straně zadavatele“.

Úřad pro ochranu hospodářské soutěže (dále jen „Úřad“), stejně tak i zadavatel, obdržel dne 10.12.2001 návrh uchazeče ze dne 7.12.2001 na přezkoumání rozhodnutí zadavatele o vyloučení uchazeče z další účasti na veřejné zakázce; prvně uvedeným dnem bylo zahájeno řízení u orgánu dohledu ve smyslu ustanovení § 57 odst. 1 zákona.

Uchazeč ve svém návrhu mimo jiné uvádí:

„Porušení zákona zadavatelem spatřuje uchazeč

- ve skutečnosti, že zadavatel vyloučil uchazeče ze soutěže a následně nevyhověl námitce uchazeče proti vyloučení ze soutěže s odůvodněním, že nebylo uchazečem prokázáno splnění kvalifikačního předpokladu týkajícího se trestní bezúhonnosti podle § 2b odst. 1 písm. d) zákona č. 199/1994 Sb. v platném znění v souladu s § 2b odst. 2 zákona,
- v tom, že zadavatel v rozporu s § 56 odst. 5 zákona č. 199/1994 Sb. zrušil zakázku před uplynutím doby k podání námitek.

Uchazeč odkazuje na judikaturu Úřadu pro ochranu hospodářské soutěže, kde orgán dohledu ve zdůvodnění svých rozhodnutí (např. Rozhodnutí S 149-R/00-789/140/Šr z 21.6.2000) uvádí:

Podmínka prokazování kvalifikačního předpokladu podle § 2b odst. 1, písm. d) zákona se vztahuje na samostatně podnikající fyzickou osobu a v případě obchodních společností a

družstev, ve smyslu § 2b odst. 2 zákona, na osoby vykonávající funkci statutárního orgánu nebo všechny členy statutárního orgánu.

Čestné prohlášení musejí proto za svou osobu učinit (podat a vlastnoručně podepsat) všichni, kdo jsou členy statutárního orgánu. Čestné prohlášení o trestní bezúhonnosti lze nahradit originálem nebo ověřenou kopií výpisu z evidence Rejstříku trestů všech členů statutárního orgánu, nebo **čestným prohlášením uchazeče, tedy osoby oprávněné jednat za právnickou osobu, že všechny osoby vykonávající funkci statutárního orgánu tento předpoklad splňují.**

Vzhledem k tomu, že nabídka čestné prohlášení uchazeče v požadované formě obsahovala, neměl zadavatel důvod k napadenému rozhodnutí.

Z výše uvedených důvodů se uchazeč společnost GAPP System spol. s r.o. domáhá toho, aby Úřad pro ochranu hospodářské soutěže v řízení přezkoumání rozhodnutí zadavatele rozhodl o porušení zákona zadavatelem a dále se domáhá toho, aby uložil zadavateli zařadit uchazeče zpět do posuzování a hodnocení nabídek.“

Spolu s dokumentací o zadání veřejné zakázky Úřad obdržel dne 15.1.2002 i stanovisko zadavatele k návrhu uchazeče, datované dne 10.1.2002.

Podle ustanovení § 58 zákona jsou účastníky řízení:

- a) Úřad vlády České republiky, se sídlem nábřeží Edvarda Beneše 4, 118 01 Praha 1 – Malá Strana, zastoupený ministrem a vedoucím Úřadu vlády České republiky ing. Karlem Březinou
- b) GAPP System, spol. s r.o., se sídlem Petržílkova 23, 158 00 Praha 5, jednající jednatelem ing. Ivanem Gothem.

Uvedeným účastníkům řízení oznámil Úřad dopisem Č.j.: S 191-O/01-1466/140/VŠ ze dne 21.1.2002 zahájení správního řízení.

Úřad přezkoumal na základě ustanovení § 57 a násl. zákona napadené rozhodnutí zadavatele ze dne 19.11.2001. Ve správním řízení Úřad provedl podle ustanovení § 32 a § 34 zákona č. 71/1967 Sb., o správním řízení (správní řád) ve znění pozdějších předpisů s odvoláním na ustanovení § 61 zákona zjišťování a dokazování obsahem dokumentace o zadání veřejné zakázky, obsahem návrhu na přezkoumání rozhodnutí a obsahem stanoviska zadavatele, přičemž dospěl k těmto závěrům:

1. čl. 3.2 zadání veřejné zakázky (výzvy) stanoví, že „Uchazeč prokáže kvalifikační předpoklady k plnění veřejné zakázky podle § 2b a § 2c výše uvedeného zákona“. Ustanovení § 2c odst. 1 zákona pak stanoví, že „Uchazeč prokazuje splnění kvalifikačních předpokladů uvedených v § 2b odst. 1 písm. a) 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)“. Z citovaného ustanovení zákona je zřejmé, že splnění kvalifikačních předpokladů prokazuje uchazeč jako takový, a to i v případě čestného prohlášení prokazujícího splnění kvalifikačního předpokladu uvedeného v ustanovení § 2b odst. 1 písm. d) a odst. 2 a 3 zákona. Požadovat proto na uchazeči předložení čestných prohlášení prokazujících splnění tohoto kvalifikačního předpokladu na všech osobách vykonávajících funkci statutárního orgánu a odpovědného

zástupce nenalézá oporu v zákoně. Postačuje, je-li v čestném prohlášení uchazeče, podepsaném osobou vykonávající funkci statutárního orgánu, oprávněnou jednat jménem uchazeče, uvedeno, že zmíněný kvalifikační předpoklad splňují i ostatní osoby vykonávající funkci statutárního orgánu a odpovědného zástupce. Uvedl-li tedy uchazeč ve svém čestném prohlášení ze dne 14.11.2001, podepsaném jedním ze tří jednatelů, z nichž každý je oprávněn jednat jménem společnosti samostatně, „že žádná z osob vykonávajících funkci statutárního orgánu společnosti GAPP System s.r.o. nebyla k dnešnímu dni pravomocně odsouzena pro trestný čin, jehož skutková podstata souvisí s předmětem podnikání společnosti GAPP System s.r.o., nebo pro trestný čin hospodářský nebo trestný čin proti majetku“ a obdobně formuloval prohlášení o trestní bezúhonnosti odpovědného zástupce uchazeče, ustaveného podle zvláštního právního předpisu, bezesporu prokázal splnění zmíněného kvalifikačního předpokladu. Vyloučením uchazeče z další účasti na veřejné zakázce zadavatel porušil ustanovení zákona uvedená ve výroku tohoto rozhodnutí;

2. první věta ustanovení § 56 odst. 5 zákona stanoví, že „Před uplynutím lhůty pro podání námitek, a jsou-li námitky podány včas, nesmí zadavatel činit žádné úkony směřující k dokončení zadání veřejné zakázky ani uzavřít smlouvu, ani zadání veřejné zakázky zrušit“.

Vyloučil-li zadavatel dne 19.11.2001 uchazeče z další účasti na veřejné zakázce a týž den zadání veřejné zakázky zrušil, uvedené ustanovení zákona porušil; náprava však byla provedena výše uvedeným dopisem zadavatele ze dne 30.11.2001, ve kterém zrušení zadání anuloval, resp. platnost zadání potvrdil.

S ohledem na shora uvedené skutečnosti Úřad rozhodl tak, jak je uvedeno ve výroku.

Poučení

Proti tomuto rozhodnutí je možno podat do 15 dnů od jeho doručení rozklad k předsedovi Úřadu pro ochranu hospodářské soutěže, Joštova 8, 601 56 Brno.

Ing. Petr Antonín
ředitel

Rozhodnutí obdrží:

1. Úřad vlády České republiky, nábřeží Edvarda Beneše 4, 118 01 Praha 1 – Malá Strana, zastoupený ministrem a vedoucím Úřadu vlády České republiky ing. Karlem Březinou
2. GAPP System, spol. s r.o., Petržilkova 23, 158 00 Praha 5, jednající jednatelem ing. Ivanem Gothem