



ÚŘAD PRO OCHRANU HOSPODÁŘSKÉ SOUTĚŽE



ÚOHSX00BMCF6

## USNESENÍ

Číslo jednací:

ÚOHS-S0253/2018/VZ-27787/2018/512/ŠMr

Vyřizuje:

Mrňová

Brno: 26. září 2018

Úřad pro ochranu hospodářské soutěže příslušný podle § 248 zákona č. 134/2016 Sb., o zadávání veřejných zakázek, ve znění pozdějších předpisů, ve správním řízení zahájeném dne 25. 6. 2018 na návrh z téhož dne, jehož účastníky jsou

- zadavatel – město Votice, IČO 00232963, se sídlem Komenského nám. 700, 259 01 Votice,
- navrhovatel – společníci společnosti „Společnost KLEMENT – POHL – Hakov, ČOV Votice“
  - KLEMENT a.s., IČO 25016695, se sídlem Hlíňany 18, 400 02 Řehlovice, ve správním řízení zastoupen na základě plné moci ze dne 7. 3. 2018 MT Legal s.r.o., advokátní kancelář, IČO 28305043, se sídlem Jakubská 121/1, 602 00 Brno – Brno-město,
  - POHL cz, a.s., IČO 25606468, se sídlem Nádražní 25, 252 63 Roztoky a
  - Hakov a.s., IČO 48392855, se sídlem K Nádraží 256, 753 61 Hranice – Hranice IV – Drahotuše, kteří dne 3. 11. 2017 uzavřeli smlouvou o společnosti,
- vybraný dodavatel – společníci společnosti „Sdružení Votice – intenzifikace ČOV“
  - Mamelom s.r.o., IČO 24834629, se sídlem Duchcovská 284, 417 22 Háj u Duchcova a
  - ENVI-PUR, s.r.o., IČO 25166077, se sídlem Na Vlčovce 13/4, 160 00 Praha 6 - Dejvice, kteří dne 27. 11. 2017 uzavřeli smlouvou o společnosti,

ve věci přezkoumání úkonů zadavatele učiněných při zadávání veřejné zakázky „Votice – intenzifikace ČOV“ v otevřeném řízení, jehož oznámení bylo odesláno k uveřejnění dne 17. 10. 2017 a uveřejněno ve Věstníku veřejných zakázek dne 18. 10. 2017 pod ev. č. zakázky Z2017-028841, ve znění opravy ze dne 9. 11. 2017 uveřejněné tamtéž dne 10. 11. 2017,

vydává toto



**usnesení:**

**Správní řízení zahájené na návrh navrhovatele** – společníci společnosti „Společnost KLEMENT – POHL – Hakov, ČOV Votice“ KLEMENT a.s., IČO 25016695, se sídlem Hlišany 18, 400 02 Řehlovice, POHL cz, a.s., IČO 25606468, se sídlem Nádražní 25, 252 63 Roztoky a Hakov a.s., IČO 48392855, se sídlem K Nádraží 256, 753 61 Hranice – Hranice IV – Drahotuše, kteří dne 3. 11. 2017 uzavřeli smlouvou o společnosti – ze dne 25. 6. 2018 **ve věci přezkoumání úkonů zadavatele** – město Votice, IČO 00232963, se sídlem Komenského nám. 700, 259 01 Votice – učiněných při zadávání veřejné zakázky „Votice – intenzifikace ČOV“ v otevřeném řízení, jehož oznámení bylo odesláno k uveřejnění dne 17. 10. 2017 a uveřejněno ve Věstníku veřejných zakázek dne 18. 10. 2017 pod ev. č. zakázky Z2017-028841, ve znění opravy ze dne 9. 11. 2017 uveřejněné tamtéž dne 10. 11. 2017, **se** podle § 257 písm. i) zákona č. 134/2016 Sb., o zadávání veřejných zakázek, ve znění pozdějších předpisů, **zastavuje** v části návrhu ze dne 25. 6. 2018 směřující proti Oznámení o výběru dodavatele ze dne 15. 5. 2018 ve vztahu k částem Výsledku posouzení splnění podmínek účasti vybraného dodavatele – společníci společnosti „Sdružení Votice – intenzifikace ČOV“ Mamelom s.r.o., IČO 24834629, se sídlem Duchcovská 284, 417 22 Háj u Duchcova a ENVI-PUR, s.r.o., IČO 25166077, se sídlem Na Vlčovce 13/4, 160 00 Praha 6 - Dejvice, kteří dne 27. 11. 2017 uzavřeli smlouvou o společnosti – týkajících se možné interpretace referenčních akcí vybraného dodavatele na provozování ČOV více způsoby; možné absence údajů rozhodných pro prokázání splnění jednotlivých kritérií kvalifikace dle požadavků zadavatele stanovených v bodu 7.4.1. zadávací dokumentace u referenčních akcí vybraného dodavatele na stavební zakázky; možné absence údajů rozhodných pro prokázání splnění základní způsobilosti zahraničních poddodavatelů vybraného dodavatele; možné absence příloh č. 3, 4 a 5 návrhu smlouvy o dílo; uvedení příloh č. 1 a 2 návrhu smlouvy o dílo a dále týkajících se požadované technické kvalifikace podle § 79 odst. 2 písm. a) citovaného zákona vymezené v bodu 7.4.1.2. zadávací dokumentace a možného neuvedení údajů rozhodných pro prokázání splnění citovaného kritéria kvalifikace, neboť absentuje rozhodný údaj o minimální kapacitě ČOV v ekvivalentních obyvatelích u referenční akce Vlašim – provozování ČOV; seznamu dokladů dle § 123 písm. b) bod 1. zákona a možného neuvedení dokladů, kterými vybraný dodavatel prokazoval kvalifikaci, konkrétně splnění základní způsobilosti podle § 74 odst. 1 písm. b), c) a d) citovaného zákona prostřednictvím zahraničních poddodavatelů ve smyslu § 83 odst. 1 citovaného zákona, rovněž ve vztahu k České republice; seznamu dokladů dle § 123 písm. b) bod 1. zákona a možné nejednoznačné specifikace dokladů, kterými vybraný dodavatel prokazoval kvalifikaci, konkrétně splnění profesní způsobilosti podle § 77 odst. 1 citovaného zákona prostřednictvím zahraničních poddodavatelů ve smyslu § 83 odst. 1 citovaného zákona, neboť zadavatel dne 19. 9. 2018 zrušením Oznámení o výběru dodavatele ze dne 15. 5. 2018 zrušil přezkoumávaný úkon.

## **ODŮVODNĚNÍ**

1. Úřad pro ochranu hospodářské soutěže (dále jen „Úřad“) jako orgán příslušný podle § 248 zákona č. 134/2016 Sb., o zadávání veřejných zakázek, ve znění pozdějších předpisů (dále jen „zákon“), k výkonu dozoru nad dodržováním pravidel stanovených tímto zákonem a zadávacími podmínkami pro zadání podlimitní a nadlimitní veřejné zakázky, včetně koncese

s výjimkou koncesí malého rozsahu podle § 178 zákona, a pro zvláštní postupy podle části šesté zákona, obdržel dne 25. 6. 2018 návrh navrhovatele – společníci společnosti „Společnost KLEMENT – POHL – Hakov, ČOV Votice“ KLEMENT a.s., IČO 25016695, se sídlem Hlíňany 18, 400 02 Řehlovice, ve správním řízení zastoupen na základě plné moci ze dne 7. 3. 2018 MT Legal s.r.o., advokátní kancelář, IČO 28305043, se sídlem Jakubská 121/1, 602 00 Brno - Brno-město, POHL cz, a.s., IČO 25606468, se sídlem Nádražní 25, 252 63 Rostoky a Hakov a.s., IČO 48392855, se sídlem K Nádraží 256, 753 61 Hranice – Hranice IV – Drahotuše, kteří dne 3. 11. 2017 uzavřeli smlouvou o společnosti (dále jen „navrhovatel“) – ze dne 25. 6. 2018 na zahájení správního řízení o přezkoumání úkonů zadavatele – město Votice, IČO 00232963, se sídlem Komenského nám. 700, 259 01 Votice (dále jen „zadavatel“) – učiněných při zadávání veřejné zakázky „Votice – intenzifikace ČOV“ v otevřeném řízení, jehož oznámení bylo odesláno k uveřejnění dne 17. 10. 2017 a uveřejněno ve Věstníku veřejných zakázek dne 18. 10. 2017 pod ev. č. zakázky Z2017-028841, ve znění opravy ze dne 9. 11. 2017 uveřejněné tamtéž dne 10. 11. 2017 (dále jen „veřejná zakázka“).

2. Dnem 25. 6. 2018, kdy Úřad obdržel návrh navrhovatele, bylo podle § 249 zákona ve spojení s § 44 odst. 1 zákona č. 500/2004 Sb., správní řád, ve znění pozdějších předpisů (dále jen „správní řád“), zahájeno správní řízení o přezkoumání úkonů zadavatele.
3. Účastníky správního řízení podle ustanovení § 256 zákona jsou
  - zadavatel,
  - navrhovatel a
  - vybraný dodavatel – společníci společnosti „Sdružení Votice – intenzifikace ČOV“ Mamelom s.r.o., IČO 24834629, se sídlem Duchcovská 284, 417 22 Háj u Duchcova a ENVI-PUR, s.r.o., IČO 25166077, se sídlem Na Vlčovce 13/4, 160 00 Praha 6 - Dejvice, kteří dne 27. 11. 2017 uzavřeli smlouvou o společnosti (dále jen „vybraný dodavatel“).
4. Zahájení správního řízení oznámil Úřad účastníkům řízení přípisem č. j. ÚOHS-S0253/2018/VZ-19270/2018/512/ŠMr ze dne 29. 6. 2018.
5. Úřad uvádí, že návrh navrhovatele ze dne 25. 6. 2018 předně směřuje proti obsahu Výsledku posouzení splnění podmínek účasti vybraného dodavatele, který je přílohou Oznámení o výběru dodavatele ze dne 15. 5. 2018 (dále jen „oznámení o výběru“), zejména proti (i) možné interpretaci referenčních akcí vybraného dodavatele na provozování ČOV více způsoby, (ii) možné absenci údajů rozhodných pro prokázání splnění jednotlivých kritérií kvalifikace dle požadavků zadavatele stanovených v bodu 7.4.1. zadávací dokumentace u referenčních akcí vybraného dodavatele na stavební zakázky, (iii) možné absenci údajů rozhodných pro prokázání splnění základní způsobilosti zahraničních poddodavatelů vybraného dodavatele, (iv) možné absenci příloh č. 3, 4 a 5 návrhu smlouvy o dílo, (v) uvedení příloh č. 1 a 2 návrhu smlouvy o dílo. Navrhovatel v podaném návrhu především namítá, že v oznámení o výběru (i) u požadované technické kvalifikace nejsou obsaženy všechny údaje rozhodné pro prokázání splnění jednotlivých kritérií kvalifikace a tudíž není patrné, že kvalifikační požadavek byl vybraným dodavatelem beze zbytku splněn dle požadavků zadavatele, (ii) v části „Prokázání technické kvalifikace prostřednictvím jiných

osob“ není dle navrhovatele z informací o jednotlivých dokladech zcela patrné, zda beze zbytku skutečně prokazují základní způsobilost zahraničních poddodavatelů a zda byla zahraničními poddodavateli prokázána profesní způsobilost, (iii) v části „Seznam dokladů, jejichž předložení je podmínkou uzavření SoD“ jsou soupis prací a harmonogram prací vč. finančního plnění zařazeny pod doklady podle § 123 písm. b) bod 3. zákona, což dle navrhovatele neodpovídá zadávací dokumentaci a současně dle něj v této části absentují informace o dalších třech přílohách smlouvy o dílo, jejichž předložení je podmínkou uzavření smlouvy o dílo. Navrhovatel se podaným návrhem domáhá zrušení zadávacího řízení nebo zrušení oznámení o výběru.

6. Rozhodnutím č. j. ÚOHS-S0253/2018/VZ-23808/2018/512/ŠMr ze dne 15. 8. 2018 Úřad nařídil z moci úřední podle § 61 odst. 1 správního řádu předběžné opatření spočívající v zákazu uzavřít smlouvu v zadávacím řízení na veřejnou zakázku s odůvodněním, že došlo k prodlení ve správním řízení z důvodu nedoručení dokumentace o zadávacím řízení zadavatelem včas a dále Úřad po předběžném posouzení předložené dokumentace o zadávacím řízení získal pochybnosti o souladu úkonů a postupů učiněných zadavatelem v zadávacím řízení při zaslání oznámení o výběru, zejména zda zadavatel dodržel pravidlo stanovené v § 123 písm. b) bod 1. zákona, když oznámení o výběru neobsahuje ve vztahu k výsledku posouzení splnění podmínek účasti vybraným dodavatelem v seznamu dokladů doklady, kterými vybraný dodavatel prokazoval kvalifikaci, konkrétně splnění základní způsobilosti podle § 74 odst. 1 písm. b), c) a d) zákona prostřednictvím zahraničních poddodavatelů ve smyslu § 83 odst. 1 zákona rovněž ve vztahu k České republice, a dále doklady, kterými vybraný dodavatel prokazoval kvalifikaci, konkrétně splnění profesní způsobilosti podle § 77 odst. 1 zákona prostřednictvím zahraničních poddodavatelů ve smyslu § 83 odst. 1 zákona.

#### **K zastavení správního řízení**

7. Podle § 49 odst. 1 zákona zadavatel kdykoli v průběhu zadávacího řízení učiní nezbytné a přiměřené opatření k nápravě, pokud zjistí, že postupoval v rozporu s tímto zákonem. Opatřením k nápravě se pro účely tohoto zákona rozumí úkony zadavatele, které napravují předchozí postup, který je v rozporu s tímto zákonem.
8. Podle § 257 písm. i) zákona Úřad zahájené řízení usnesením zastaví, jestliže zadavatel zrušil přezkoumávané úkony nebo přijal požadované opatření k nápravě.
9. Dne 19. 9. 2018 bylo Úřadu doručeno sdělení zadavatele označené „*Informace o dalším postupu ve věci veřejné zakázky ›Votice – intenzifikace ČOV‹*“, ve kterém zadavatel Úřad informuje, že „*(d)le rozhodnutí Rady města ze dne 18. 9. 2018 bude postupovat následovně. Zruší Oznámení o výběru dodavatele ze dne 15.5.2018, vyzve vybraného uchazeče o doplnění informací a dokladů k prokázání splnění podmínek účasti vybraného dodavatele.*“
10. Dne 20. 9. 2018 bylo Úřadu doručeno sdělení zadavatele označené „*Podání informace ÚOHS o dalších úkonech zadavatele v průběhu správního řízení č.j.: ÚOHS-S0253/2018/VZ-25401/2018/512/ŠMr*“, vč. Opatření k nápravě ze dne 19. 9. 2018 Zrušení oznámení o výběru, ve kterém je uvedeno: „*Na základě Rozhodnutí ÚOHS č.j.: ÚOHS-S0253/2018/VZ-23808/2018/512/ŠMr, ze dne 15.8.2018, ve kterém ÚOHS nařizuje z moci úřední předběžné opatření – ukládá zadavateli zákaz uzavřít smlouvu s vybraným uchazečem v zadávacím*

*řízení na tuto veřejnou zakázku. Zajistil zadavatel právní posouzení a rozbor svého postupu v rámci této veřejné zakázky. Jako opatření k nápravě v souladu s § 49 Zákona, ruší zadavatel tímto rozhodnutím Oznámení o výběru dodavatele ze dne 15.5.2018.“ Opatření k nápravě ze dne 19. 9. 2018 Zrušení oznámení o výběru zadavatel doručil prostřednictvím datové schránky téhož dne účastníkům zadávacího řízení.*

11. Úřad posoudil podání informací Úřadu zadavatelem ze dne 19. 9. 2018 a 20. 9. 2018 podle jejich obsahu a na základě zjištěných skutečností konstatuje, že zadavatel dne 19. 9. 2018 zrušil oznámení o výběru, tj. zrušil úkon, jenž byl předmětem přezkumu v rámci tohoto správního řízení.
12. S ohledem na skutečnost, že zadavatel zrušil oznámení o výběru, a nastala tedy skutečnost předvídaná v § 257 písm. i) zákona, rozhodl Úřad o zastavení správního řízení tak, jak je uvedeno ve výroku tohoto usnesení.
13. Pro úplnost Úřad poznamenává, že z důvodu procesní ekonomie již považoval za neúčelné opětovně stanovit účastníkům řízení lhůtu k vyjádření se k podkladům rozhodnutí ve smyslu § 261 odst. 3 zákona, neboť Úřad je povinen dle § 6 odst. 2 správního řádu postupovat tak, aby nikomu nevznikaly zbytečné náklady a dotčené osoby co možná nejméně zatěžoval. Za situace, kdy je zřejmé, že je dán důvod pro zastavení správního řízení podle § 257 písm. i) zákona, by vyjádření účastníků řízení k otázkám, jejichž závazné posouzení mělo být obsahem rozhodnutí za situace, kdy by nebyl dán důvod pro zastavení správního řízení, a jejichž okruh (tedy předmět řízení) byl vymezen na základě podaného návrhu navrhovatele, účastníkům řízení mohlo způsobit toliko zbytečné náklady, aniž by takové vyjádření mohlo ovlivnit výsledek správního řízení. Z toho důvodu Úřad lhůtu podle § 261 odst. 3 zákona účastníkům řízení opětovně nestanovil.

## POUČENÍ

Proti tomuto usnesení lze do 15 dnů ode dne jeho doručení podat rozklad k předsedovi Úřadu pro ochranu hospodářské soutěže, a to prostřednictvím Úřadu pro ochranu hospodářské soutěže – Sekce veřejných zakázek, třída Kpt. Jaroše 1926/7, Černá Pole, 604 55 Brno. Rozklad nemá podle § 76 odst. 5 správního řádu odkladný účinek. Rozklad a další podání účastníků učiněná v řízení o rozkladu se podle § 261 odst. 1 písm. b) zákona zasílají Úřadu výhradně prostřednictvím datové schránky nebo jako datová zpráva podepsaná uznávaným elektronickým podpisem.

otisk úředního razítka

v z. Mgr. Michal Kobza

JUDr. Eva Kubišová  
místopředseda

**Obdrží**

1. město Votice, Komenského nám. 700, 259 01 Votice
2. MT Legal s.r.o., advokátní kancelář, Jakubská 121/1, 602 00 Brno – Brno-město
3. POHL cz, a.s., Nádražní 25, 252 63 Roztoky
4. Hakov a.s., K Nádraží 256, 753 61 Hranice – Hranice IV – Drahotuše
5. Mamelom s.r.o., Duchcovská 284, 417 22 Háj u Duchcova
6. ENVI-PUR, s.r.o., Na Vlčovce 13/4, 160 00 Praha 6 – Dejvice

**Vypraveno dne**

viz otisk razítka na poštovní obálce nebo časový údaj na obálce datové zprávy