

ÚŘAD PRO OCHRANU HOSPODÁŘSKÉ SOUTĚŽE
601 56 Brno, Joštova 8

ROZHODNUTÍ

Č.j.: S 534-R/03-VP/140/OŠ

V Praze dne 30.6.2003

Úřad pro ochranu hospodářské soutěže ve správním řízení, zahájeném z vlastního podnětu dne 26.5.2003 ve smyslu ustanovení § 57 odst. 1 ve spojení s ustanovením § 60a 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., zákona č. 142/2001 Sb., zákona č. 130/2002 Sb., zákona č. 211/2002 Sb., zákona č. 278/2002 Sb., č. 320/2002 Sb., zákona č. 424/2002 Sb. a zákona č. 517/2002 Sb., ve věci přezkoumání úkonů zadavatele – Technické správy komunikací hl.m. Prahy, se sídlem Štefánikova 23, 150 00 Praha 5, zast. Ing. Jiřím Sládkem, ve veřejné zakázce na „Sanaci nábrežní zdi na Malostranském nábreží v Praze 1“, zadané postupem 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. dne 11.5.2001,

rozhodl takto:

Zadavatel - Technická správa komunikací hl.m. Prahy, se sídlem Štefánikova 23, 150 00 Praha 5 - porušil § 3 odst. 1 a 4 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. tím, že ke Smlouvě o dílo č. VSS/04/201 mezi zadavatelem a Všeobecnou stavební společností s.r.o., se sídlem Na Cihlářce 3062/8, 150 00 Praha 5, ze dne 21.6.2001 uzavřel dodatek č. 1 dne 26.9.2001 a nezadal veřejnou zakázku ve smyslu příslušných ustanovení cit. zákona.

Odůvodnění

Úřad pro ochranu hospodářské soutěže (dále jen „Úřad“) si v souvislosti s vyřízením podnětu vyžádal dne 30.4.2003 od zadavatele – Technické správy komunikací hl.m. Prahy, se sídlem Štefánikova 23, 150 00 Praha 5 (dále jen „zadavatel“), dokumentaci k veřejné zakázce na „Sanaci nábrežní zdi na Malostranském nábreží v Praze 1“ zadané postupem 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“).

V podnětu k veřejné zakázce na „Sanaci nábrežní zdi na Malostranském nábreží v Praze 1“ se uvádí, že:

smlouva o dílo byla uzavřena mezi zadavatelem a VŠEOBECNÍ STAVEBNÍ SPOLEČNOSTÍ s.r.o., se sídlem Na Cihlářce 3062/8, 150 00 Praha 6 za cenu za kompletní a řádné provedení díla ve výši 8 689 220,- Kč bez DPH.

Dodatkem č. 1 ke smlouvě o dílo stavba č. 497 „Sanace nábrežní zdi na Malostranském nábreží v Praze 1“ změnily smluvní strany Předmět smlouvy a zvýšili o cenu víceprací (1 996 227,10 Kč). Celková cena díla včetně dodatku č. 1 tak ke dni podpisu 26.9.2001 činila 10 685 447,10 Kč bez DPH.

Dodatkem č. 2 ke smlouvě přistoupili další smluvní strany –1. Přístupitel: Hlavní město Praha, zastoupen na základě plné moci OMI MHMP ze dne 9.9.1997 Vodohospodářský rozvoj a výstavba a.s., se sídlem Nábrežní 4, 150 56 Praha 5, 2. Přístupitel: Městská část Praha 1, zastoupená zástupcem starosti Vladimírem Vihanem, se sídlem Vodičkova 18, 115 68 Praha 1.

Dodatek tak rozšiřuje zadání zakázky o zcela jiné předměty – stavbu č. 0012 Protipovodňová opatření na ochranu hl. m. a stavbu č. E 0002 Malá Strana a Kampa podle dokumentace pro výběr dodavatele zpracované MCA architektonický ateliér „Rekonstrukce parku Kampa“. Zároveň se cena zvyšuje o další vícepráce na zřízení nájezdové rampy na Malostranském nábreží z ulice Říční na náplavku k Sovovým mlýnům dle dokumentace pro výběr dodavatele zpracované MCA architektonický ateliér v říjnu 2001, včetně realizační dokumentace o celkovou částku včetně DPH 4 495 386,- Kč.

Stěžovatelé považují takový postup za nepřijatelný a v rozporu se zájmy místních obyvatel i s územním plánem a především se zákonem o zadávání veřejných zakázek.

Z předložené dokumentace Úřad zjistil, že zadavatel zadal postupem podle ustanovení § 49 odst. 1 zákona, dne 11.5.2001 veřejnou zakázku na „sanaci nábrežní zdi na Malostranském nábreží v Praze 1“ pod č.j. 211/01/211. Zadavatel dne 11.5.2001 písemně vyzval pět zájemců k podání nabídky. Zadavatel ve lhůtě pro podání nabídek obdržel čtyři nabídky. Dne 12.6.2001 se uskutečnilo otevření obálek, komise nedoporučila vyloučit žádného uchazeče z další účasti na veřejné zakázce.

Komise pro posouzení a hodnocení nabídek dne 19.6.2001 posuzovala a hodnotila nabídky na základě vyhlášeného způsobu hodnocení kritérií, a to:

- | | |
|---|------|
| 1. Komplexnost, výhodnost a kvalita nabídky z hlediska požadavků zadavatele | 40 % |
| 2. Nabídková cena | 30 % |
| 3. Lhůta plnění | 20 % |
| 4. Záruční doba | 10 % |

a doporučila zadavateli jako nejvhodnější nabídku uchazeče VŠEOBECNÁ STAVEBNÍ SPOLEČNOST s.r.o., se sídlem Na Cihlářce 3062/8, 150 00 Praha 6.

Zadavatel zaslal všem uchazečům oznámení rozhodnutí o výběru nejvhodnější nabídky dopisem ze dne 19.6.2001 č.j. 311-211/01/211.

Smlouva o dílo č. VSS/04/201 3/01212/0318, na předmět veřejné zakázky, byla uzavřena mezi zadavatelem a vítězným uchazečem dne 10.7.2001 na částku totožnou s výší peněžitého závazku uvedeného v nabídce uchazeče tj. 8 689 220,- Kč.

Uzavřená smlouva o dílo obsahuje v článku IV. Cena díla pod bodem 8 ujednání, že „Ze strany zhotovitele je cena cenou maximální a zahrnuje všechny náklady na kompletně dokončené dílo. Tato cena může být zvýšena pouze v případě dalších požadavků zadavatele a nebo více prací, které nebylo možno předpokládat z PD a které schválil projektant a investor.“

Současně je ve smlouvě v bodě 2.3 uvedeno:

„2.3 Pokud se ukáže nutnost dodání dodatečných věcí, prací nebo služeb pro dosažení kompletnosti, provozuschopnosti, požadovaných parametrů díla a zajištění jeho plynulého, spolehlivého a bezpečného provozu v souladu s touto smlouvou a účelem jeho použití, potom zhotovitel dodá nebo provede takové dodatečné věci, práce nebo služby, které vyplynou při realizaci stavby a nebyly obsaženy v soutěžních podmínkách. Veškeré vícepráce budou zapsány ve SD a odsouhlaseny projektantem a stavebním dozorem.

Na takto uplatněné změny nebo vícepráce bude vystaven dodatek k této smlouvě. Dále se zhotovitel zavazuje k provedení případných víceprací požadovaných kolaudačními orgány a to v předepsaných termínech.“

Evidenční list veřejné zakázky byl zadavatelem odeslán Úřadu dne 17.7.2001.

K uzavřené smlouvě o dílo byl v průběhu realizace veřejné zakázky uzavřen dodatek č. 1 dne 26.9.2001, kterým byl rozšířen předmět veřejné zakázky o vícepráce cena bez DPH ve výši 1 996 227,10 Kč.

Dodatkem č. 2, uzavřeným dne 17.6.2002 ke smlouvě přistoupili z důvodů uvedených v tomto smluvním dodatku 1) Přistupitel: Hlavní město Praha, zastoupen na základě plné moci OMI MHMP ze dne 9.9.1997 Vodohospodářský rozvoj a výstavba a.s., se sídlem Nábřeží 4, 150 56 Praha 5, 2) Přistupitel: Městská část Praha 1, zastoupená zástupcem starosti Vladimírem Vihanem, se sídlem Vodičkova 18, 115 68 Praha 1. V ustanovení článku II (Předmět smlouvy) se doplňuje o odstavec 2.4. tohoto znění:

„2.4. Vzhledem k tomu, že zhotovitel stavby č. 497 Sanace nábřeží zdi Malostranského nábřeží v Praze 1 – Všeobecná STAVEBNÍ společnost s r.o., již zahájil práce na tomto úseku stavby, bude zřízení nájezdové rampy na Malostranském nábřeží z ulice Říční na náplavku k Sovovým mlýnům dle dokumentace pro výběr dodavatele zpracované MCA architektonický ateliér realizována tímto dodavatelem.

Ustanovení článku III (Cena za dílo) se doplňuje o odstavec 3.4., 3.5, a 3.6 tohoto znění:

„3.4. Vícepráce, na zřízení nájezdové rampy na Malostranském nábřeží z ulice Říční na náplavku k Sovovým mlýnům dle dokumentace pro výběr dodavatele zpracované MCA architektonický ateliér v říjnu 2001, včetně realizační dokumentace, budou přistupiteli uhrazeny v plné výši takto:

	Základ DPH	DPH	Celkem včetně DPH
1) Přistupitel OMI MHMP	2 595 000,- Kč	129 750,-Kč	2 724 750,- Kč
2) Přistupitel ÚMČ Praha 1	1 686 320,- Kč	84 316,- Kč	1 770 636,- Kč
Celkem	4 281 320,- Kč	214 066,- Kč	4 495 386,- Kč

a to za vícepráce na zřízení nájezdové rampy na Malostranském nábřeží z ulice Říční na náplavku k Sovovým mlýnům dle dokumentace pro výběr dodavatele zpracované MCA architektonický ateliér v říjnu 2001, včetně realizační dokumentace.

3.5. Nedílnou součástí tohoto smluvního dodatku je příloha č. 1 – Nabídkový rozpočet

3.6. b) Zhotovitel: Všeobecná STAVEBNÍ společnost s r.o. bude vystavovat faktury za práce provedené dle odstavce 2.4. přímo úměrně jednotlivým podílům výše uvedeným přístupitelům:

Hlavní město PRAHA, Odbor městského investora Magistrátu hl. města Prahy Praha 1, Mariánské nám. 2, PSČ 110 00

a

Městská část Praha 1, Úřad městské části Praha 1, Vodičkova 18, PSČ 115 68.“

Úřad, který podle § 51 zákona vykonává dohled nad dodržováním tohoto zákona, si od zadavatele vyžádal dokumentaci k veřejné zakázce. Dne 19.5.2003 Úřad oznámil na základě výše uvedených informací zahájení správního řízení z vlastního podnětu podle ustanovení § 57 odst. 1 zákona po poslední novele, které zadavatel obdržel dne 26.5.2003. Tímto dnem bylo zahájeno správní řízení na základě možného porušení ustanovení:

- § 3 odst. 1 resp. 4 zákona tím, že ke Smlouvě o dílo č. VSS/04/201 mezi zadavatelem a Všeobecnou stavební společností s.r.o., se sídlem Na Cihlářce 3062/8, 150 00 Praha 5, ze dne 21.6.2001 uzavřel dodatky č. 1 a č. 2 a nezadal tyto veřejné zakázky ve smyslu příslušných ustanovení zákona.

Dne 29.5.2003 obdržel Úřad vyjádření zadavatele, ve kterém uvádí, že:

zadavatel na doporučení komise pro posouzení a hodnocení nabídek uzavřel smlouvu o dílo se společností VŠEOBECNÁ STAVEBNÍ SPOLEČNOST s.r.o., se sídlem Na Cihlářce 3062/8, 150 00 Praha 6 dne 10.7.2001.

V průběhu realizace veřejné zakázky bylo nutné řešit konkrétní současný stav objektu, který předešlá diagnostika nezjistila – v rámci zpracování PD. Z toho důvodu byl rozsah injektážních prací rozšířen co do délky vrtu a co do množství injektážní směsi. Vzhledem k tomu, že výše uvedená skutečnost se projevila i v cenové relaci za zhotovení díla, byl uzavřen dne 26.9.2001 dodatek k původní smlouvě o dílo. Veřejná zakázka již byla realizována.

Dne 9.6.2003 obdržel Úřad doplnění stanoviska zadavatele k dodatku č. 2:

předmětná smlouva – dodatek č. 2 byla předložena zadavateli k podpisu společností zastupující Hlavní město Prahu s tím, že zadavatel měl zajišťovat pouze technický dozor stavby – provádět kontroly s případnými zápisy. Předmětnou smlouvou, kterou je třeba posuzovat podle obsahu, si MČ Prahy 1 a Hlavní město Prahy, kteří přistupují na stranu objednatele jako investoři a stavebníci objednali u společnosti VŠEOBECNÁ STAVEBNÍ SPOLEČNOST s.r.o., zde určené práce specifikované dokumentací těmito objednateli zajištěnou. Jedná se o práce, které nebyly součástí předmětu původní veřejné zakázky.

Zadavatel se domnívá, že pokud došlo k porušení zákona, došlo k němu některou ze smlouvou zavázaných stran, kterou však není zadavatel původní veřejné zakázky. Zadavatel si je vědom, že k zahájení správního řízení a komplikování věci došlo především nevhodně zvoleným postupem skutečných investorů akce, na nějž naneštěstí přistoupil. Zadavatel nijakým způsobem tuto zakázku nezadává ani nerealizuje či nehradí.

Stavba nebyla vůbec zahájena a její realizace je zcela pozastavena. K aktuálnímu stavu věci zadavatel ještě dodává, že Hlavní město Praha již od dodatku č. 2 odstoupilo s tím, že se stavba nebude realizovat.

Vzhledem ke všem uvedeným skutečnostem zadavatel navrhuje, aby bylo správní řízení zastaveno.

Zadavatel dále předložil dopis ředitele divize Vodohospodářského rozvoje a výstavby a.s., se sídlem Nábřežní 4, 150 56 Praha 5, o odstoupení Hlavního města Prahy od Dodatku č. 2 ke smlouvě o dílo č. objednatele 3/01/212/0318, č. zhotovitele VSS/04/201 uzavřené dne 10.7.2001 na stavbu č. 497 Sanace nábrežní zdi Malostranského nábreží v Praze 1, v kterém se uvádí, že stavba se vzhledem k nesouhlasu obyvatel Malé Strany nebude realizovat. V předloženém odstoupení od smlouvy ze dne 23.5.2003 je uvedeno, že Hlavní město Praha odstupuje od Dodatku č. 2 v celém rozsahu dohody uzavřené Dodatkem č. 2. Stavbu nebylo možné realizovat v předpokládaném termínu a v Usnesení Rady Hlavního města Prahy č. 0572 ze dne 6.5.2003 je odsouhlaseno, že předpokládané zřízení nájezdové rampy na Malostranském nábreží z ulice Řiční na náplavku K Sovovým mlýnům nebude realizováno.

Po zhodnocení všech důkazů, podle § 32 zákona č. 71/1967 Sb., o správním řízení, ve znění pozdějších předpisů, Úřad konstatuje, že:

zadavatel porušil zákon tím, že uzavřel dne 26.9.2001 dodatek č.1 s odkazem na uzavřenou smlouvu o dílo na stavbu „Sanace nábrežní zdi na Malostranském nábreží v Praze 1“ č. VSS/04/201 3/01212/318 ze dne 10.7.2001, přičemž uzavření dodatku č. 1 odůvodnil, že na základě kontrolních dnů a zápisů do stavebního deníku (listy č. 005106 a 005107) se smluvní strany dohodly na rozšíření předmětu díla o vícepráce a to o rozsah injektážních prací, který byl rozšířen co do délky vrtu a co do množství injektážní směsi.

Zadavatel zadal na základě dodatku ke smlouvě práce související se změnami, doplňky nebo rozšířením předmětu díla oproti zpracované projektové dokumentace, dle podmínky stanovené ve smlouvě o dílo o navýšení ceny, přičemž se jednalo o práce, které nebyly součástí původní veřejné zakázky specifikované předanou projektovou dokumentací a nejednalo se tedy o navyšování ceny původní zakázky, ale o dodatečné práce, tedy novou veřejnou zakázku. Zadavatel proto nemohl použít podmínku uvedenou v uzavřené smlouvě o dílo v bodě 2.3 tj. - řešení víceprací pomocí dodatku ke smlouvě. Zadavatel nemohl postupovat ani podle ustanovení § 50 písm. c) zákona, protože dodatečná zakázka překročila o cca 23 % původní veřejnou zakázku. Vzhledem k tomu, že porušení zákona ze strany zadavatele nedosáhlo takové intenzity, aby jej Úřad považoval za závažné porušení zákona a proto upustil od možnosti uložit pokutu ve smyslu § 62 odst. 1 zákona.

Dodatkem č. 2, uzavřeným dne 17.6.2002 ke smlouvě přistoupili z důvodů uvedených v tomto smluvním dodatku 1) Přístupitel: Hlavní město Praha, zastoupen na základě plné moci OMI MHMP ze dne 9.9.1997 Vodohospodářský rozvoj a výstavba a.s., se sídlem Nábřežní 4, 150 56 Praha 5, 2) Přístupitel: Městská část Praha 1, zastoupená zástupcem starosti Vladimírem Vihanem, se sídlem Vodičkova 18, 115 68 Praha 1, kteří měli ve smyslu čl. III. č. 3.4. citovaného dodatku vícepráce na zřízení nájezdové rampy na Malostranském nábreží z ulice Řiční na náplavku k Sovovým mlýnům uhradit jako investoři stavby. Na základě uvedených skutečností zadavateli nevznikl peněžitý závazek a proto v tomto případě nebyl zadavatelem této veřejné zakázky ve smyslu § 2 písm. a) zákona. Úřad pro úplnost

uvádí, že předmět plnění dodatku č. 2 nebyl realizován a jeden z přístupitelů již od dodatku č. 2 odstoupil.

Poučení o opravném prostředku:

Proti tomuto rozhodnutí je možno podat do 15 dnů od jeho doručení rozklad k předsedovi Úřadu pro ochranu hospodářské soutěže, a to prostřednictvím Úřadu pro ochranu hospodářské soutěže – odboru dohledu nad zadáváním veřejných zakázek, Joštova 8, 601 56 Brno. Včas podaný rozklad má odkladný účinek.

JUDr. Miroslav Šumbera
vrchní ředitel

Rozhodnutí obdrží:

Technická správa komunikací hl.m. Prahy, Štefánikova 23, 150 00 Praha 5, zast. Ing. Jiřím Sládkem