

Č.j.: S 69/01-151/2095/01-če

V Brně dne 25. května 2001

Úřad pro ochranu hospodářské soutěže ve správním řízení zahájeném dne 20.4.2001 z vlastního podnětu podle § 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. a zákona č. 39/2001 Sb., v návaznosti na § 18 zákona č. 71/1967 Sb., o správním řízení (správní řád), ve znění zákona č. 29/2000 Sb. a zákona č. 227/2000 Sb., ve věci přezkoumávání rozhodnutí a dalších úkonů zadavatele Nemocnice v Kroměříži, příspěvkové organizace, Havlíčkova 660, PSČ 767 55 Kroměříž, zastoupené MUDr. Petrem Pšikalem, ředitelem nemocnice, učiněných při zadávání veřejné zakázky na kompletní dodávku stavby „Rekonstrukce a dostavba nemocnice v Kroměříži“ **rozhodl** takto:

Správní řízení se podle § 30 zákona č. 71/1967 Sb., o správním řízení (správní řád), ve znění pozdějších předpisů, **zastavuje**, neboť odpadl důvod řízení zahájeného z vlastního podnětu.

### **O d ů v o d n ě n í**

Na základě podnětu Nejvyššího kontrolního úřadu (věstník NKÚ, částka 4, ročník VIII) si Úřad pro ochranu hospodářské soutěže (dále jen „orgán dohledu“) dopisy ze dne 9.2.2001 a opakovaně ze dne 13.3.2001 vyžádal u Nemocnice v Kroměříži, příspěvkové organizace, Havlíčkova 660, PSČ 767 55 Kroměříž, zastoupené MUDr. Petrem Pšikalem, ředitelem nemocnice (dále jen „zadavatel“), materiály, které by objasnily jeho postup při zadávání veřejné zakázky na kompletní dodávku stavby „Rekonstrukce a dostavba nemocnice v Kroměříži“. Vyžádané materiály orgán dohledu obdržel dne 26.3.2001.

Zahájení správního řízení oznámil orgán dohledu zadavateli, jako jedinému účastníku správního řízení, dopisem ze dne 19.4.2001, ve kterém ho seznámil s předběžnými výsledky šetření a poskytl mu možnost se k těmto výsledkům vyjádřit. Zadavatel obdržel uvedený dopis dne 20.4.2001 a tímto dnem bylo správní řízení zahájeno.

K zahájení správního řízení se zadavatel vyjádřil dopisem ze dne 30.4.2001, ve kterém uvedl následující (citováno):

- Dodatečné rozšíření díla podle § 50 odst. 1 písm. c) 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“), zadavatel dokládá písemnou výzvou a oprávněním k podnikání obchodní společností MANDÁK a. s., Kroměříž. Výzva byla zájemci předána dne 12.5.1998. Navýšení ceny bylo řešeno v dodatcích smlouvy č. 5 až 12.
- Rekonstrukce výtahů v budově „A“ z důvodů jejich havarijního stavu byla zahájena na základě ohlášení MěÚ v Kroměříži, doloženého revizní zprávou a vyjádřením servisní firmy výtahů.

V příloze svého dopisu zadavatel doplnil dokumentaci o zadání veřejné zakázky (dále jen „dokumentace“) o další doklady ve smyslu svého vyjádření.

Orgán dohledu dopisem ze dne 11.5.2001 doplnil oznámení o zahájení řízení, neboť v rámci přezkoumávání předložené dokumentace zjistil další skutečnosti, které nebyly obsahem dopisu o zahájení řízení ze dne 19.4.2001.

Zadavatel ve svém stanovisku ze dne 18.5.2001 v reakci na doplnění oznámení o zahájení řízení uvedl následující (citováno):

Dodatečné rozšíření díla podle § 50 odst. 1 písm. c) zákona bylo zadavatelem použito z následujících důvodů:

- Jednalo se o rozšíření díla v rámci jednotlivých stavebních objektů v průběhu výstavby.
- Bylo nutné dodržet dílčí termíny dokončovaných objektů nebo jejich částí.
- Složitost výstavby, spočívající v rekonstrukci zdravotnických zařízení za minimálního omezení provozu nemocnice.
- Navýšení a snížení ceny díla pomocí indexů URS s ohledem na posunutí termínů výstavby.
- Dodatkem č. 9 smlouvy o dílo byl řešen havarijní stav výtahů v budově „A“.

Z uvedených důvodů považoval zadavatel za nutné a hospodárné zadat provedení dalších prací subjektu (zhotoviteli), který souběžně realizoval původní veřejnou zakázku.

Po přezkoumání a zhodnocení všech podkladů uvádí orgán dohledu následující rozhodné skutečnosti.

Zadavatel na základě výsledků obchodní veřejné soutěže na kompletní dodávku stavby „Rekonstrukce a dostavba nemocnice v Kroměříži“, vyhlášené podle části druhé zákona č. 199/1994 Sb., o zadávání veřejných zakázek, ve znění zákona č. 148/1996 Sb., zveřejněním v Obchodním věstníku č. 47/96 ze dne 20.11.1996 pod zn. 031544-47/96, uzavřel dne 31.1.1997 na předmět plnění veřejné zakázky smlouvu o dílo s obchodní společností MANDÁK a. s. v celkové ceně díla 309 033 010,-- Kč bez DPH.

Během realizace stavby zadavatel sedmi dalšími dodatky k uzavřené smlouvě (z celkem dvanácti) rozšířil původní předmět plnění a navýšil celkovou cenu veřejné zakázky na celkových 449 403 541,40 Kč bez DPH, a to (sestaveno do přehledné tabulky):

Dodatkem č.	ze dne	byla navýšena cena VZ o částku	na celkových (vše v Kč bez DPH)	pozn.
5.	29.12.1998	13 558 810,--	322 591 820,--	
6.	29.12.1998	3 837 915,--	326 429 735,--	
7.	29.12.1998	112 073 800,--	438 503 535,--	
8.	18.10.1999	3 257 294,40	441 760 829,40	
9.	1.12.1999	12 000 000,--	453 760 829,40	
10.	5.12.1999	467 433,--	454 228 262,40	
11.	6.12.1999	- 4 824 721,--	449 403 541,40	snížení ceny (úprava cen. indexy r. 1999)

Podle § 1 odst. 1 písm. a) zákona zákon upravuje závazný postup zadavatelů veřejných zakázek směřující k uzavření smluv k jejich provedení. Postupem stanoveným v zákoně o zadávání veřejných zakázek se tedy zadavatel musí řídit vždy, když uzavírá smlouvu, na jejímž základě bude vydávat finanční prostředky. Smlouvou je přitom třeba rozumět jakoukoliv dohodu zadavatele s jiným subjektem o vzájemné úpravě práv a povinností v závazkovém právním vztahu, to znamená i „dodatek smlouvy“, pokud se jím mění práva a povinnosti smluvních stran.

Podle § 50 odst. 1 zákona se uzavření smlouvy na podkladě písemné výzvy zaslané zadavatelem jednomu zájemci o veřejnou zakázku k podání nabídky připouští v případě:

písm. a) naléhavé potřeby, jde-li o ohrožení životů nebo zdraví lidí, havárii, přírodní katastrofu nebo hrozí-li nebezpečí škody velkého rozsahu,

písm. c) dodatečné nebo opakované veřejné zakázky (především z důvodu standardizace nebo slčitelnosti předmětu veřejné zakázky), pokud svým rozsahem nepřekročí 50 % ceny původní veřejné zakázky a výzva bude zadavatelem učiněna do 12 měsíců od splnění veřejné zakázky.

Podle § 50 odst. 2 zákona musí uchazeč před uzavřením smlouvy doložit pouze oprávnění k podnikání.

K dodatku smlouvy č. 9 orgán dohledu uvádí, že zadavatel v dokumentaci doložil stanovisko servisní organizace ze dne 14.4.1999 upozorňující zadavatele na havarijní technický stav výtahů, ohlášení odstranění havarijního stavu stavebnímu úřadu v Kroměříži ze dne 20.11.1999 a oprávnění k podnikání společnosti MANDÁK a. s. Orgán dohledu proto uznal důvody zadavatele, který podle § 50 odst. 1 písm. a) zákona vyzval společnost MANDÁK a. s. k provedení prací na odstranění havarijního stavu – výměnu 4 ks výtahů v budově „A“ nemocnice za nové, neboť s odkazem na uvedené doklady předmět plnění veřejné zakázky (dodatek č. 9) splňuje podmínku naléhavosti, kdy neprovedením okamžité nápravy by mohlo dojít k ohrožení životů nebo zdraví lidí, havárii, případně ke škodě velkého rozsahu.

K dodatkům smlouvy č. 5, 6, 7, 8, 10 a 11, orgán dohledu uvádí, že jimi zadavatel navýšil cenu původní veřejné zakázky o 128 370 531, 40 Kč (nezahrnuta výše dodatku č. 9), což je méně než 50 % ceny původní veřejné zakázky (154 516 505,-- Kč). Zadavatel v dokumentaci doložil písemné výzvy jednomu zájemci podle § 50 odst. 1 písm. c) zákona ze

dnů 18.11.1998, 10.12.1998, 11.10.1999 27.11.1999 a 4.12.1999, učiněné společnosti MANDÁK a. s., jež korespondují s jednotlivými dodatky ke smlouvě, včetně oprávnění k podnikání.

Orgán dohledu v tabulce přehledně sestavil předměty plnění uvedené v jednotlivých veřejných zakázkách - dodatcích smlouvy.

Dodatek číslo.	Předmět plnění (důvod navýšení původní smluvní ceny), zestručněno.
5.	Na základě požadavku zadavatele došlo ke změnám rozsahu a navýšení předmětu díla u objektů SO 01 Rekonstrukce západního křídla budovy „B“, SO 03 Přístavba budovy „B“ a SO 04 Rekonstrukce stomatologického pavilonu.
6.	Na základě požadavku zadavatele došlo ke změnám rozsahu předmětu díla PS 01 Lékařská technologie.
7.	Na základě požadavku zadavatele došlo k navýšení rozsahu předmětu díla: <ul style="list-style-type: none"> <li>– úprava zásobovacích komunikací a přístupu do objektu stomatologie,</li> <li>– použití systému M+R TRASCO pro vytápění rekonstrukci objektů,</li> <li>– změna využití objektu přístavby budovy „B“ (navýšení obestavěného prostoru o 7 500 m<sup>3</sup>),</li> <li>– rozšíření východního křídla budovy „B“ o rekonstrukci podkroví.</li> </ul>
8.	Na základě požadavku zadavatele došlo k rozšíření předmětu díla: <ul style="list-style-type: none"> <li>– výměna kanalizace pro odvodnění komunikace,</li> <li>– dokončující práce – rekonstrukce stomatologie,</li> <li>– rekonstrukce budovy „B“ (změna dispozic, změna rozsahu opravy fasády, změna konstrukce soklu),</li> <li>– přístavba budovy „B“ (přeložka rozvodů NN, nadstandardní vybavení bazénu rehabilitace).</li> </ul>
10.	Na základě požadavku zadavatele došlo k rozšíření předmětu díla: <ul style="list-style-type: none"> <li>– SO 03 plošina zásobovacího vstupu přístavby „B“,</li> <li>– SO 01 odvětrání východního křídla budovy „B“,</li> <li>– SO 09 venkovní rozvody SLP,</li> <li>– dodávka a montáž nerez madel pro internu západního křídla budovy „B“.</li> </ul>

Z uvedeného přehledu je zřejmé, že předmětem plnění v rámci uzavřených dodatků byly dodatečné veřejné zakázky, slučitelné svým předmětem plnění s původní veřejnou zakázkou, jíž byla dodávka stavby „Rekonstrukce a dostavba nemocnice v Kroměříži“. Výzvy byly zadavatelem učiněny v časovém limitu daném zákonem, neboť stavba není podle sdělení zadavatele dosud dokončena. Z uvedených důvodů orgán dohledu konstatuje, že postup zadavatele, který podle § 50 odst. 1 písm. c) zákona vyzval společnost MANDÁK a. s. k uzavření jednotlivých smluv (dodatků), posoudil jako v souladu se zákonem.

Ke skutečnostem uvedeným zadavatelem v jeho stanoviscích ze dne 30.4.2001 a 18.5.2001 orgán dohledu konstatuje, že je obsáhl a zohlednil ve své argumentaci k jednotlivým bodům odůvodnění rozhodnutí uvedených výše.

Ke skutečnostem uvedeným ve Věstníku NKÚ, částka 4, ročník VIII, týkajících se předmětné veřejné zakázky, na jejichž základě bylo správní řízení z vlastního podnětu zahájeno, orgán dohledu po přezkoumání dokumentace konstatuje.

Podle § 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. a zákona č. 39/2001 Sb., může orgán dohledu řízení z vlastního podnětu zahájit do čtyř let ode dne, kdy došlo k porušení zákona.

Z uvedeného důvodu se proto orgán dohledu nezabýval zadáním původní veřejné zakázky (smlouva byla uzavřena dne 31.1.1997). Předmětem zkoumání orgánu dohledu byl postup zadavatele při uzavření dodatků ke smlouvě v pořadovém čísle 5 až 11, kterými byl měněn rozsah předmětu plnění veřejné zakázky a její celková cena. V této souvislosti je v protokolu o kontrole zadavateli ze strany NKÚ vytykáno porušení § 3 odst. 3 zákona v souvislosti s „provedením víceprací (společná televizní anténa, dodávka nerez madel, změna konstrukce soklu a odvětrání I. PP ve SO 01 budovy B)“, zohledněných v dodatcích smlouvy č. 5, 8 a 10. Podle názoru NKÚ měly „uzavřené dodatky ke SOD charakter nových smluv o dílo, uzavřených po splnění závazku zhotovitele, na které měl zadavatel provést výběrové řízení a vyhodnocení nejnižší nabídky. Zadavatel uzavřel dodatky ke smlouvě o dílo a zadal veřejné zakázky v celkovém objemu 482 710,60 Kč bez DPH bez provedení výběrového řízení“.

Orgán dohledu při posuzování citovaného zjištění NKÚ vycházel:

1. Ze stanoviska zadavatele uvedeného v jeho dopise ze dne 22.3.2001, ve kterém uvádí, že celá stavba není dosud dokončena a dosud ani nebyla vystavena konečná faktura.
2. Z podmínek soutěže, ve kterých je jako předmět plnění veřejné zakázky uvedena kompletní dodávka stavby „Rekonstrukce a dostavba nemocnice v Kroměříži“, kde stavební objekt SO 01 je pouze jedním z dalších dvanácti stavebních objektů a čtyř provozních souborů, na které je celá stavba organizačně rozčleněna.
3. Z podmínek původní smlouvy o dílo, ve které jsou pod body III.7 a IV.1 stanoveny ve smyslu § 40 odst. 2 zákona ustanovení, kterými je nabídková cena uchazeče stanovena jako cena nejvýše přípustná, kterou je možné překročit jen za konkrétních podmínek stanovených ve smlouvě.

Orgán dohledu z uvedených důvodů posoudil předmětné „vícepráce“ jako součásti předmětu plnění jednotlivých veřejných zakázek (zohledněné v jednotlivých dodatcích smlouvy – č. 7, 8, 11) a ne jako samostatné veřejné zakázky, jak se vyvozuje v závěrech kontrolního protokolu NKÚ.

V rozhodnutí orgán dohledu zohlednil nabytí účinnosti jednotlivých novel zákona o zadávání veřejných zakázek. V této souvislosti orgán dohledu poukazuje na rozhodnutí Vrchního soudu v Olomouci č. j. 2 A 5/99 ze dne 4. 11. 1999, z něhož 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 čtvrté zákona má charakter zvláštního procesního předpisu, kterým se Úřad pro ochranu hospodářské soutěže řídí, a na něž přechodná ustanovení novelizací nedopadají.

Orgán dohledu posoudil celý případ a na základě všech zjištěných skutečností konstatuje, že odpadl důvod řízení zahájeného z vlastního podnětu. Z toho důvodu bylo správní řízení v souladu s § 30 správního řádu zastaveno.

Poučení: Proti tomuto rozhodnutí 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 - odboru dohledu nad zadáváním veřejných zakázek v Brně, Joštova 8. Včas podaný rozklad má odkladný účinek.

JUDr. Petr Hanák  
ředitel odboru dohledu  
nad zadáváním veřejných zakázek v Brně

Obdrží účastník řízení: Nemocnice v Kroměříži, příspěvkové organizace, Havlíčkova 660, PSČ 767 55 Kroměříž, zast. MUDr. Petrem Pšikalem,

