



UOHSX00G6GD3

Spisová značka: ÚOHS-S0234/2022/VZ
Číslo jednací: ÚOHS-18734/2022/536

Vyřizuje:
Ryšánek

Brno 2. 6. 2022

Oznámení zahájení řízení o přestupku

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“), oznamuje zahájení správního řízení z moci úřední ve věci možného spáchání přestupku ve smyslu § 268 odst. 1 písm. a) zákona obviněným – obec Kostelec u Holešova, IČO 00287342, se sídlem Kostelec u Holešova 58, 768 43 Kostelec u Holešova (dále jen jako „obviněný“ či „zadavatel“) – v souvislosti se zadáváním veřejných zakázek

- „MODERNIZACE A ROZŠÍŘENÍ VEŘEJNÉHO OSVĚTLENÍ V OBCI KOSTELEK U HOLEŠOVA – RV01“ zadávaná v režimu veřejné zakázky malého rozsahu, a na kterou byla dne 26. 9. 2017 uzavřena smlouva s vybraným dodavatelem ETMONTA s.r.o., IČO 28263111, se sídlem Palackého 193, Všetuly, 769 01 Holešov (dříve Dobrotice 20, 769 01 Holešov), jež byla uveřejněna na profilu zadavatele¹ pod systémovým číslem P17V00007189 (dále jen „veřejná zakázka č. 1“),
- „MODERNIZACE A ROZŠÍŘENÍ VEŘEJNÉHO OSVĚTLENÍ V OBCI KOSTELEK U HOLEŠOVA – RV 02 a RV 03“ zadávaná ve zjednodušeném podlimitním řízení, které bylo zahájeno uveřejněním výzvy k podání nabídek ze dne 27. 2. 2018 na profilu zadavatele² pod systémovým číslem P18V00001411, a na kterou byla dne 24. 4. 2018 uzavřena smlouva s vybraným dodavatelem ETMONTA s.r.o., IČO 28263111, se sídlem Palackého 193, Všetuly, 769 01 Holešov (dříve Dobrotice 20, 769 01 Holešov) (dále jen „veřejná zakázka č. 2“).

Účastníkem řízení o přestupku je podle § 256 zákona obviněný.

Dne 17. 10. 2021 obdržel Úřad podnět k prošetření postupu obviněného v případě uvedených veřejných zakázek. Na základě obdrženého podnětu vyzval Úřad obviněného žádostí ze dne 20. 10. 2021 č. j. ÚOHS-35354/2021/535/KHI k zaslání písemného vyjádření k obsahu podnětu a dokumentace o zadávacím řízení. Dne 26. 10. 2021 obdržel Úřad vyjádření obviněného a dne 29. 10. 2021 dokumentaci. Dne 5. 4. 2022 vyzval Úřad žádostí č. j. ÚOHS-11747/2022/536

¹ dostupné z: <https://www.vhodne-uverejneni.cz/zakazka/modernizace-a-rozsireni-verejneho-osvetleni-v-obcikostelevu-holesova-rv01>

² dostupné z <https://www.vhodne-uverejneni.cz/zakazka/modernizace-a-rozsireni-verejneho-osvetleni-v-obcikostelevu-holesova-rv-02-a-rv-03>

obviněného k zaslání chybějící dokumentace k veřejné zakázce č. 1 a veřejné zakázce č. 2 spolu s dokumentací o zadávacím řízení zrušené původní veřejné zakázky „MODERNIZACE A ROZŠÍŘENÍ VEŘEJNÉHO OSVĚTLENÍ V OBCI KOSTELEČ U HOLEŠOVA“ (viz dále).

Úřad po přezkoumání dokumentace související se zadáním výše uvedených veřejných zakázek, a na základě vlastního zjištění, získal pochybnosti o tom, zda obviněný postupoval při zadávání veřejné zakázky č. 1 a veřejné zakázky č. 2 v souladu se zákonem, a proto zahajuje správní řízení z moci úřední ve věci možného spáchání přestupku obviněným. Úřad dále uvádí následující zjištěné skutečnosti, které vymezují předmět řízení o přestupku, popis skutku a jeho předběžnou právní kvalifikaci, které budou podkladem pro rozhodnutí.

Relevantní ustanovení právních předpisů

Podle § 2 odst. 1 věty první zákona se zadáním veřejné zakázky pro účely zákona rozumí uzavření úplatné smlouvy mezi zadavatelem a dodavatelem, z níž vyplývá povinnost dodavatele poskytnout dodávky, služby nebo stavební práce.

Podle § 2 odst. 3 zákona je zadavatel povinen zadat veřejnou zakázku v zadávacím řízení, není-li dále stanoveno jinak. Tato povinnost se považuje za splněnou, pokud je veřejná zakázka zadána na základě rámcové dohody postupem podle části šesté hlavy II, v dynamickém nákupním systému podle části šesté hlavy III nebo pořizována od centrálního zadavatele nebo jeho prostřednictvím podle § 9 zákona.

Podle § 16 odst. 1 zákona stanoví zadavatel před zahájením zadávacího řízení nebo před zadáním veřejné zakázky na základě výjimky podle § 30 předpokládanou hodnotu veřejné zakázky. Předpokládanou hodnotou veřejné zakázky je zadavatelem předpokládaná výše úplaty za plnění veřejné zakázky vyjádřená v penězích. Do předpokládané hodnoty veřejné zakázky se nezahrnuje daň z přidané hodnoty.

Podle § 16 odst. 2 zákona se do předpokládané hodnoty veřejné zakázky zahrne hodnota všech plnění, která mohou vyplývat ze smlouvy na veřejnou zakázku, není-li dále stanoveno jinak.

Podle § 16 odst. 5 zákona se předpokládaná hodnota veřejné zakázky stanoví k okamžiku zahájení zadávacího řízení, nebo k okamžiku zadání veřejné zakázky, pokud nebyla zadána v zadávacím řízení.

Podle § 18 odst. 1 zákona platí, že je-li veřejná zakázka rozdělena na části, stanoví se předpokládaná hodnota podle součtu předpokládaných hodnot všech těchto částí bez ohledu na to, zda je veřejná zakázka zadávána

- a) v jednom nebo více zadávacích řízeních, nebo
- b) zadavatelem samostatně nebo ve spolupráci s jiným zadavatelem nebo jinou osobou.

Podle § 18 odst. 2 zákona platí, že součet předpokládaných hodnot částí veřejné zakázky podle odstavce 1 musí zahrnovat předpokládanou hodnotu všech plnění, která tvoří jeden funkční celek a jsou zadávána v časové souvislosti. Kromě případů uvedených v odstavci 3 musí být každá část veřejné zakázky zadávána postupy odpovídajícími celkové předpokládané hodnotě veřejné zakázky.

Podle § 18 odst. 3 zákona platí, že jednotlivá část veřejné zakázky může být zadávána postupy odpovídajícími předpokládané hodnotě této části v případě, že celková předpokládaná hodnota všech takto zadávaných částí veřejné zakázky nepřesáhne 20 % souhrnné předpokládané hodnoty a

že předpokládaná hodnota jednotlivé části veřejné zakázky je nižší než částka stanovená nařízením vlády.

Podle § 24 zákona se režim veřejné zakázky určí podle její předpokládané hodnoty, pokud nejde o zjednodušený režim podle § 129. Zadavatel je povinen dodržet režim určený při zahájení zadávacího řízení, a to i v případě, že by byl oprávněn použít jiný režim.

Podle § 26 odst. 1 zákona platí, že podlimitní veřejnou zakázkou je veřejná zakázka, jejíž předpokládaná hodnota nedosahuje limitu podle § 25 a přesahuje hodnoty stanovené v § 27.

Podle § 25 zákona je nadlimitní veřejnou zakázkou veřejná zakázka, jejíž předpokládaná hodnota je rovna nebo přesahuje finanční limit stanovený nařízením vlády zapracovávajícím příslušné předpisy Evropské unie. Nadlimitní veřejnou zakázku zadává zadavatel v nadlimitním režimu podle části čtvrté, pokud není zadávána podle části páté až sedmé, nebo u ní zadavatel neuplatnil výjimku z povinnosti zadat ji v zadávacím řízení.

Podle § 4 nařízení č. 172/2016 Sb., o stanovení finančních limitů a částek pro účely zákona o zadávání veřejných zakázek, ve znění účinném v době zadání veřejné zakázky č. 1 (tj. ke dni 18. 8. 2017), činil finanční limit pro určení nadlimitní veřejné zakázky na stavební práce 142 668 000 Kč.

Podle § 52 zákona platí, že pro zadání veřejné zakázky v podlimitním režimu může zadavatel použít

- a) zjednodušené podlimitní řízení s výjimkou veřejné zakázky na stavební práce, jejíž předpokládaná hodnota přesáhne 50 000 000 Kč, nebo
- b) druhy zadávacích řízení pro nadlimitní režim; v takovém případě zadavatel postupuje podle části čtvrté obdobně s tím, že
 1. jednací řízení s uveřejněním může zadavatel použít i bez splnění podmínek podle § 60 zákona,
 2. u jednacího řízení bez uveřejnění musí být splněna také podmínka nemožnosti dodržet lhůty pro zjednodušené podlimitní řízení, jde-li o podlimitní veřejnou zakázku, kterou by jinak zadavatel mohl zadat ve zjednodušeném podlimitním řízení,
 3. ustanovení části čtvrté se nepoužijí pro lhůty stanovené v § 54 zákona.

Podle § 27 písm. b) zákona je veřejnou zakázkou malého rozsahu veřejná zakázka, jejíž předpokládaná hodnota je rovna nebo nižší než 6 000 000 Kč.

Podle § 35 zákona může zadavatel rozdělit veřejnou zakázku na více částí, pokud tím neobejde povinnosti stanovené tímto zákonem. Pokud zadavatel zadává více částí veřejné zakázky v jednom zadávacím řízení, vymezí rozsah těchto částí a stanoví pravidla pro účast dodavatele v jednotlivých částech a pro zadání těchto částí.

Podle § 268 odst. 1 písm. a) zákona se zadavatel dopustí přestupku tím, že nedodrží pravidla stanovená tímto zákonem pro zadání veřejné zakázky nebo pro zvláštní postupy podle části šesté, přičemž tím ovlivní nebo může ovlivnit výběr dodavatele nebo výběr návrhu v soutěži o návrh, a zadá veřejnou zakázku, uzavře rámcovou dohodu nebo se soutěž o návrh považuje po výběru návrhu za ukončenou.

Podle § 268 odst. 2 písm. a) zákona se za přestupek podle odstavce 1, nepoužije-li se postup podle odstavce 3, uloží pokuta do 10 % ceny veřejné zakázky, nebo do 20 000 000 Kč, nelze-li celkovou cenu veřejné zakázky zjistit, jde-li o přestupek podle odstavce 1 písm. a) až c).

Shrnutí relevantních skutečností

Zadavatel dne 28. 6. 2017 uveřejněním na profilu zadavatele zahájil zadávací řízení původní veřejné zakázky – „MODERNIZACE A ROZŠÍŘENÍ VEŘEJNÉHO OSVĚTLENÍ V OBCI KOSTELEK U HOLEŠOVA“, zadávaná ve zjednodušeném podlimitním řízení, které bylo zahájeno uveřejněním výzvy k podání nabídek ze dne 28. 6. 2017 na profilu zadavatele pod systémovým číslem P17V00004489 (dále jen „původní veřejná zakázka“) – jejímž předmětem byla podle č. I. zadávací dokumentace ve spojení s čl. A.1.1 průvodní zprávy k projektové dokumentaci „Projektová dokumentace pro provádění stavby zpracovaná oprávněnou osobou subjektem Josef Vašák, Březinová 2655/3, 767 01 Kroměříž v květnu 2017“ (dále jen „projektová dokumentace“) modernizace a rozšíření stávající sítě veřejného osvětlení v kompletně celém zastavěném území obce Kostelec u Holešova. Navrhované rozvody měly být provedeny ve třech samostatných částech, napájených z rozvaděčů RV01, RV02 a RV03. Předpokládaná hodnota původní veřejné zakázky byla dle profilu zadavatele 8 200 000 Kč. Do zadávacího řízení původní veřejné zakázky podali nabídku dodavatelé ELTODO, a.s., IČO 45274517 se sídlem Novodvorská 1010/14, Praha 4 (dále jen „dodavatel ELTODO“) a ELPIK s.r.o. IČO 27687538 se sídlem Nerudova 470/1, Kroměříž (dále jen „dodavatel ELPIK“). Dodavatel ELPIK byl dne 18. 8. 2017 vyloučen ze zadávacího řízení, protože nesložil požadovanou jistotu, a to ani na výzvu k doplnění nabídky. Zadávací řízení bylo následně oznámením o zrušení zadávacího řízení zrušeno dne 5. 9. 2017 podle § 127 odst. 2 písm. h) zákona, protože v zadávacím řízení byl pouze jediný účastník.

Dne 18. 8. 2017 uveřejnil zadavatel na své úřední desce výzvu k podání nabídek na veřejnou zakázku č. 1 (zadávané v režimu veřejné zakázky malého rozsahu), jejímž předmětem dle části I. zadávací dokumentace byla modernizace a rozšíření veřejného osvětlení v obci, přičemž stavební práce měly zahrnovat realizaci rozvodů napájených z rozvaděče RV01, a to podle totožné projektové dokumentace jako původní veřejná zakázka. Zároveň zadavatel v části I. zadávací dokumentace výslovně uvedl, že „[p]ráce týkající se RV02 a RV03 nejsou předmětem zakázky. Součástí projektové dokumentace jsou pouze a jen pro ucelenou představu konečného rozsahu a cílového stavu veřejného osvětlení“. Na veřejnou zakázku č. 1 podalo nabídku celkem 5 dodavatelů:

- dodavatel TESLUX Lightning s.r.o., IČO 29198992 se sídlem Mlýnská 326/13, Brno-střed,
- ETMONTA s.r.o., IČO 28263111, se sídlem Palackého 193, Všetuly, 769 01 Holešov (dříve Dobrotice 20, 769 01 Holešov) (dále jen „vybraný dodavatel“),
- dodavatel ELTODO,
- Energy Solutions and Savings s.r.o., IČO 29398151 se sídlem Stupkova 952/188, Olomouc, a
- Elektromont – Hulín, s.r.o., IČO 46904786 se sídlem Kroměřížská 291, Hulín.

Na veřejnou zakázku č. 1 uzavřel zadavatel smlouvu s vybraným dodavatelem dne 26. 9. 2017. Předmětem smlouvy je dle čl. III. odst. 1 smlouvy provedení stavby „MODERNIZACE A ROZŠÍŘENÍ VEŘEJNÉHO OSVĚTLENÍ V OBCI KOSTELEK U HOLEŠOVA – RV01“ v rozsahu dle projektové dokumentace a předpisů upravujících provádění stavebních děl a smlouvy. Účelem smlouvy dle čl. II. odst. 7 smlouvy je zlepšení stavu veřejného osvětlení v obci Kostelec u Holešova, a to vybudováním nového veřejného osvětlení v úseku projektovaného pod označením RV01. Dle čl. IV. odst. 1

smlouvy byla stanovena lhůta k plnění smlouvy nejpozději do 31. 12. 2017. Místem plnění smlouvy pak dle čl. IV. odst. 2 byla obec Kostelec u Holešova, konkrétně pozemky uvedené v projektové dokumentaci (bez rozlišení jednotlivých rozvaděčů). Podle čl. V. odst. 1 smlouvy celková cena za plnění veřejné zakázky č. 1 činila 2 875 509 Kč bez DPH. Tato částka v souladu s § 16 odst. 5 zákona tvoří předpokládanou hodnotu veřejné zakázky č. 1. Celková cena za plnění veřejné zakázky č. 1 činila 3 479 366 Kč včetně DPH.

Zadavatel dne 28. 2. 2018 zahájil uveřejněním výzvy k podání nabídek na profilu zadavatele zadávací řízení na veřejnou zakázku č. 2, jejímž předmětem dle části I. zadávací dokumentace byla modernizace a rozšíření veřejného osvětlení v obci, přičemž stavební práce měly zahrnovat realizaci rozvodů napájených z rozvaděčů RV02 a RV03, a to podle totožné projektové dokumentace jako původní veřejná zakázka. Zároveň zadavatel v části I. zadávací dokumentace výslovně uvedl, že „[r]ozvody RVO1 byly vzhledem k omezeným finančním prostředkům realizovány v roce 2017 a nejsou tudíž předmětem této zakázky“. Z profilu zadavatele vyplývá, že předpokládaná hodnota veřejné zakázky č. 2 činí 4 200 000 Kč bez DPH. Na veřejnou zakázku č. 2 podaly nabídky celkem 3 dodavatelé:

- dodavatel ELTODO,
- vybraný dodavatel, a
- dodavatel ELPIK

Na veřejnou zakázku č. 2 uzavřel zadavatel smlouvu s vybraným dodavatelem dne 24. 4. 2018. Předmětem smlouvy je dle čl. III. odst. 1 smlouvy provedení stavby „MODERNIZACE A ROZŠÍŘENÍ VEŘEJNÉHO OSVĚTLENÍ V OBCI KOSTELEK U HOLEŠOVA – RV02 a RV03“ v rozsahu dle projektové dokumentace a předpisů upravujících provádění stavebních děl a smlouvy. Účelem smlouvy dle čl. II. odst. 7 smlouvy je zlepšení stavu veřejného osvětlení v obci Kostelec u Holešova, a to vybudováním nového veřejného osvětlení v úseku projektovaného pod označením RV02 a RV03. Dle čl. IV. odst. 1 byla stanovena lhůta k plnění smlouvy v délce čtyř měsíců od podpisu smlouvy. Místem plnění smlouvy pak dle čl. IV. odst. 2 byla obec Kostelec u Holešova, konkrétně pozemky uvedené v projektové dokumentaci (bez rozlišení jednotlivých rozvaděčů). Celková cena za plnění veřejné zakázky č. 2 činila dle čl. V. smlouvy 3 249 999 Kč bez DPH, tedy 3 932 498,80 Kč vč. DPH.

Z dokumentace o zadávacích řízeních a dokumentace související s řešenými veřejnými zakázkami, jakož i z vyjádření zadavatele k podnětu ze dne 26. 10. 2021 vyplývá, že původní veřejná zakázka, veřejná zakázka č. 1 a veřejná zakázka č. 2 byly zadávány (a v případě veřejných zakázek č. 1 a 2 i realizovány) podle totožné projektové dokumentace. Projektová dokumentace zahrnovala výměnu a modernizaci veřejného osvětlení v celé obci. Tímto způsobem byl koncipován i předmět plnění původní veřejné zakázky, kdy podle projektové dokumentace měla být provedena rekonstrukce všech tří rozvaděčů jako jednoho funkčního celku. Sám zadavatel v původním zadávacím řízení poptával rekonstrukci a modernizaci veřejného osvětlení v obci jako celku, nikoliv v jejích jednotlivých částech.

Na základě zjištěných skutečností Úřad uvádí, že předmětná plnění poptávaná zadavatelem v rámci veřejné zakázky č. 1 a 2 vykazují časovou souvislost a funkční celistvost (souvislost místní, věcnou a funkční), přičemž v souladu s § 18 odst. 2 zákona měla být předpokládaná hodnota obou částí veřejné zakázky (tedy veřejné zakázky č. 1 a 2) sečtena a zadavatel měl obě části veřejné zakázky

zadat v zadávacím řízení odpovídajícím tomuto součtu, tedy postupem odpovídajícím celkové předpokládané hodnotě veřejné zakázky.

Na základě výše uvedeného tedy Úřad získal pochybnost, zda se obviněný nedopustil přestupku podle § 268 odst. 1 písm. a) zákona tím, že v souvislosti s uzavřením smlouvy o dílo „MODERNIZACE A ROZŠÍŘENÍ VEŘEJNÉHO OSVĚTLENÍ V OBCI KOSTELEK U HOLEŠOVA – RV01“ dne 26. 9. 2017 s dodavatelem ETMONTA s.r.o., IČO 28263111, se sídlem Palackého 193, Všetuly, 769 01 Holešov (dříve Dobrotice 20, 769 01 Holešov) a smlouvy o dílo „MODERNIZACE A ROZŠÍŘENÍ VEŘEJNÉHO OSVĚTLENÍ V OBCI KOSTELEK U HOLEŠOVA – RV02 a RV03“ ze dne 24. 4. 2018 s tímž dodavatelem nedodržel pravidlo pro zadávání veřejných zakázek stanovené v § 2 odst. 3 zákona, když část podlimitní veřejné zakázky vymezenou jako „MODERNIZACE A ROZŠÍŘENÍ VEŘEJNÉHO OSVĚTLENÍ V OBCI KOSTELEK U HOLEŠOVA – RV01“, a jež obviněný zadal jako veřejnou zakázku malého rozsahu mimo zadávací řízení, nezadal v podlimitním režimu podle části třetí zákona v některém z v úvahu přicházejících druhů zadávacích řízení uvedených v § 3 a § 52 zákona, přičemž tím mohl ovlivnit výběr dodavatele, a na předmět plnění předmětné veřejné zakázky uzavřel dne 26. 9. 2017 a 24. 4. 2018 s uvedeným vybraným dodavatelem předmětné smlouvy o dílo.

Z výše uvedených důvodů Úřad zahájil správní řízení z moci úřední ve věci možného spáchání přestupku obviněným. Co se týče podkladů pro rozhodnutí, odkazuje Úřad na obsah spisu vedeného pod sp. zn. S0234/2022/VZ.

Vzhledem ke spisovému materiálu a s přihlédnutím k obligatornímu písemnému průběhu zadávání veřejných zakázek (resp. zvláštních postupů podle části šesté zákona) Úřad nenařizuje ústní jednání podle § 49 zákona č. 500/2004 Sb., správní řád, ve znění pozdějších předpisů (dále jen „správní řád“). Ostatní práva a povinnosti účastníků správního řízení upravuje rovněž správní řád.

Úřad Vás informuje, že je správcem osobních údajů a osobní údaje zpracovává v souladu s nařízením Evropského parlamentu a Rady (EU) č. 2016/679 ze dne 27. dubna 2016 o ochraně fyzických osob v souvislosti se zpracováním osobních údajů a o volném pohybu těchto údajů a o zrušení směrnice 95/46/ES (obecné nařízení o ochraně osobních údajů), (dále jen „nařízení GDPR“). Zásady ochrany osobních údajů vyplývající z nařízení GDPR jsou dostupné na internetových stránkách Úřadu pro ochranu hospodářské soutěže.

Při korespondenci s Úřadem uvádějte spisovou značku správního řízení S0234/2022/VZ.

S pozdravem

v z. Mgr. Vojtěch Svoboda
zástupce vedoucí Oddělení veřejných zakázek 6

Mgr. Alena Sokolová
vedoucí Oddělení veřejných zakázek 6

Obdrží:

Obec Kostelec u Holešova, Kostelec u Holešova 58, 76843 Kostelec u Holešova