



ÚŘAD PRO OCHRANU HOSPODÁŘSKÉ SOUTĚŽE



UOHSX007DJB1

MĚSTSKÝ ÚŘAD Ústí nad Orlicí	Číslo dopor.
29-07-2015 26 497/2015	
Č. MUUQ/ Počet listů: 3	Počet příloh/listů: 1/5
Zaměstnanec: Míst. znak:	Skart. znak: Skart. lhůta:

Číslo jednací:
ÚOHS-S0458/2015/VZ-20177/2015/542/EŠu

Vyřizuje:
Mgr. Šubová

Brno
29. 7. 2015

Oznámení o zahájení správního řízení

Úřad pro ochranu hospodářské soutěže (dále jen „Úřad“), jako orgán příslušný podle § 112 zákona č. 137/2006 Sb., o veřejných zakázkách, ve znění pozdějších předpisů (dále jen „zákon“), oznamuje zahájení správního řízení o přezkoumání úkonů zadavatele – Město Ústí nad Orlicí, IČO 00279676, se sídlem Sychrova 16, 56201 Ústí nad Orlicí (dále jen „zadavatel“) – učiněných ve veřejné zakázce „Poskytování telekomunikačních služeb pro Město Ústí nad Orlicí a jím založené a zřízené organizace“ zadávané ve zjednodušeném podlimitním řízení, jehož oznámení bylo na profilu zadavatele uveřejněno dne 29.05.2015 pod ev. č. P15V00000014, na návrh ze dne 27. 7. 2015.

Úřad obdržel výše uvedený návrh dne 27. 7. 2015 a tímto dnem bylo podle § 113 zákona ve spojení s ustanovením § 44 odst. 1 zákona č. 500/2004 Sb., správní řád, ve znění pozdějších předpisů (dále jen „správní řád“), zahájeno správní řízení ve věci přezkoumání úkonů zadavatele. Předmět správního řízení je vymezen obsahem uvedeného návrhu.

Účastníky řízení podle ustanovení § 116 zákona jsou:

- zadavatel,
- navrhovatel – Vodafone Czech Republic a.s., IČO 25788001, se sídlem náměstí Junkových 2808/2, 155 00 Praha 5,
- vybraný uchazeč – T-Mobile Czech Republic a.s., IČO 64949681, se sídlem Tomíčkova 2144/1, 148 00 Praha 4.

Přílohou tohoto oznámení je kopie návrhu navrhovatele. Pokud jde o podklady pro rozhodnutí, odkazuje Úřad na obsah dokumentace o veřejné zakázce a správního spisu vedeného pod sp. zn. S458/2015/VZ.

V souvislosti se zahájením správního řízení Úřad dále upozorňuje, že zadavatel je v souladu s ustanovením § 114 odst. 6 zákona povinen zaslat Úřadu své **vyjádření k obdrženému návrhu do 10 kalendářních dnů** od jeho doručení a společně s tímto vyjádřením zaslat dokumentaci o veřejné zakázce nebo soutěži o návrh. V případě návrhu na zákaz plnění smlouvy je zadavatel povinen současně Úřadu zaslat kopii smlouvy na veřejnou zakázku a označit případné důvody pro pokračování plnění smlouvy ve smyslu § 118 odst. 3 zákona.

Vyjádření k obdrženému návrhu, zadávací podmínky vyjma netextové části zadávací dokumentace nebo soutěže o návrh, popřípadě dodatečné informace k zadávacím podmínkám, které zadavatel poskytl podle § 49 zákona, je zadavatel podle § 114 odst. 8 zákona povinen zaslat Úřadu výhradně prostřednictvím datové schránky nebo jako datovou zprávu podepsanou uznávaným elektronickým podpisem. Pokud jde o části dokumentace o veřejné zakázce nebo soutěži o návrh neuvedené v § 114 odst. 8 zákona a netextovou část zadávací dokumentace nebo soutěže o návrh je zadavatel podle § 114 odst. 9 zákona povinen tyto zaslat Úřadu v listinné podobě, prostřednictvím datové schránky nebo jako datovou zprávu podepsanou uznávaným elektronickým podpisem.

Úřad upozorňuje, že dle § 114 odst. 10 zákona přihlédne k novým skutečnostem uvedeným v návrhu oproti skutečnostem obsaženým v námitkách podaných zadavateli jen tehdy, jde-li o takové skutečnosti, které navrhovatel nemohl tvrdit již vůči zadavateli, což musí navrhovatel prokázat.

V souladu s § 114 odst. 11 zákona mohou účastníci řízení navrhopvat důkazy, uvádět skutečnosti a činit jiné návrhy nejpozději **ve lhůtě 15 kalendářních dnů ode dne doručení tohoto oznámení, a to s výjimkou navrhovatele**, na něhož se vztahuje omezení podle § 114 odst. 10 zákona. K později uvedeným skutečnostem, návrhům důkazů a jiným návrhům Úřad přihlédne v případech, kdy jimi má být zpochybněna věrohodnost podkladů pro vydání rozhodnutí.

S ohledem na § 38 odst. 6 správního řádu, podle kterého jsou z nahlížení do spisu vyloučeny jeho části obsahující **utajované informace nebo skutečnosti, na něž se vztahuje zákonem uložená nebo uznaná povinnost mlčenlivosti**, Úřad účastníky vyzývá, aby mu ve lhůtě 5 kalendářních dnů ode dne doručení tohoto oznámení sdělili údaje, které v dokumentaci o veřejné zakázce nebo soutěži o návrh za takové považují.

Úřad dále účastníky vyzývá, aby jej s ohledem na § 122 odst. 2 zákona informovali o skutečnostech obsažených v dokumentaci o veřejné zakázce nebo soutěži o návrh, které považují za **obchodní tajemství**, a to také ve lhůtě 5 kalendářních dnů ode dne doručení tohoto oznámení.

Části správního spisu obsahující obchodní tajemství, části obsahující utajované informace nebo skutečnosti, na něž se vztahuje zákonem uložená nebo uznaná povinnost mlčenlivosti, kterými byl nebo bude prováděn důkaz, jsou dle § 38 odst. 6 in fine správního řádu přístupné k nahlížení pouze účastníku řízení nebo jeho zástupci za předpokladu, že jsou předem seznámení s následky porušení povinnosti mlčenlivosti o těchto skutečnostech a že o poučení je sepsán protokol, který podepíše; a to bez práva činit si výpisy či kopie.

Úřad zároveň upozorňuje, že v souladu s § 117b zákona jsou z nahlížení do spisu vyloučeny nabídky dodavatelů. Je-li nabídka dodavatele nebo její části podkladem pro vydání rozhodnutí, je přípustná k nahlížení pouze účastníku řízení nebo jeho zástupci, a to za podmínek stanovených výše.

Vzhledem k předloženému spisovému materiálu a s přihlédnutím k obligatornímu písemnému průběhu zadávání veřejných zakázek Úřad nenařizuje ústní jednání podle ustanovení § 49 správního řádu.

Ostatní práva a povinnosti účastníků správního řízení upravuje rovněž správní řád.

Při korespondenci s Úřadem uvádějte spisovou značku správního řízení S458/2015/VZ.

S pozdravem

Mgr. Andrea Stehlíková
vedoucí Oddělení veřejných zakázek 11

Obdrží:

1. Město Ústí nad Orlicí, IČO 00279676, se sídlem Sychrova 16, 56201 Ústí nad Orlicí
2. Vodafone Czech Republic a.s., IČO 25788001, se sídlem náměstí Junkových 2, 155 00 Praha 5
3. T-Mobile Czech Republic a.s., IČO 64949681, se sídlem Tomíčkova 2144/1, 148 00 Praha 4

Příloha:

podle textu

Úřad pro ochranu hospodářské soutěže
Sekce veřejných zakázek
třída Kpt. Jaroše 7
604 55 Brno
Česká republika

V Praze dne 27.7.2015

Věc: Návrh proti rozhodnutí o výběru nejvhodnější nabídky

I.

Společnost Vodafone Czech Republic a.s., se sídlem náměstí Junkových 2, 155 00 Praha 5, IČO: 25788001 obdržela dne 1.7.2015 Oznámení o výběru nejvhodnější nabídky podle § 81 zákona č. 137/2006 Sb., o veřejných zakázkách, ve znění pozdějších právních předpisů (dále jen „zákon“) ze dne 30.6.2015, č.j. MUUO/22741/2015/OKT/čj, Číslo spisu: 938/2015., ve kterém Město Ústí nad Orlicí jako zadavatel veřejné zakázky (Evidenční číslo veřejné zakázky: P15V0000014) „Poskytování telekomunikačních služeb pro Město Ústí nad Orlicí a jím založené a zřízené organizace“, zadané formou zjednodušeného podlimitního řízení, v souladu s § 81 odst. 3 zákona oznamuje rozhodnutí o výběru nejvhodnější nabídky, vydané podle § 81 odst. 4 zákona pro veřejnou zakázku, které je nedílnou přílohou tohoto oznámení.

II.

Rozhodnutím o výběru nejvhodnější nabídky bylo rozhodnuto, že nabídkou nejlépe splňující kritéria vymezená v podmínkách výzvy je nabídka společnosti T-Mobile Czech Republic a.s. s nabídkovou cenou 229.706,16 Kč bez DPH.

Důkaz: Rozhodnutí o výběru nejvhodnější nabídky

Oznámení o výběru nejvhodnější nabídky

III.

Společnost Vodafone Czech Republic a.s. podala proti tomuto rozhodnutí dne 10.7.2015 námitky, ve kterých se domáhala, aby zadavatel rozhodl o námitkách takto:

1. Rozhodnutí Města Ústí nad Orlicí o výběru nejvhodnější nabídky ze dne 30.6.2015, č.j. MUUO/22741/2015/OKT/čj, Číslo spisu: 938/2015 se ruší jako nezákonné a
2. Provede se nové posouzení a hodnocení nabídek,

a to z následujících důvodů:

- 1) Z důvodu, že zadavatel při výběru nejvhodnější nabídky nepostupoval v souladu se základním hodnotícím kritériem uvedeným v zadávací dokumentaci a tudíž v souladu s § 79 zákona o veřejných zakázkách, kdy základním hodnotícím kritériem měla být nabídková cena včetně DPH, ale z napadeného rozhodnutí vyplývá, že v rozporu se zadávací dokumentací byla hodnocena nabídková cena bez DPH.
- 2) Dle názoru společnosti Vodafone Czech Republic a.s. nabídková cena vítězného uchazeče nerespektuje v rozporu se zadávací dokumentací všechny uvedené specifikační nabídky, neboť při požadovaném objemu a charakteru služeb na dobu určitou 36 měsíců není dle názoru společnosti Vodafone Czech Republic a.s. možné dosáhnout nabídkové ceny 229.706,16 Kč bez DPH. Dle názoru společnosti Vodafone Czech Republic a.s. tedy nebyly do nabídkové ceny zřejmě započítány ceny některých služeb (minimálně pevných linek), případně bylo takto nízké nabídkové ceny dosaženo pomocí nepoměrně vysokého finančního balíčku na zvýhodněný nákup telekomunikačních zařízení nebo telekomunikačních služeb.
- 3) Zadavatel při výběru nejvhodnější nabídky dle názoru společnosti Vodafone Czech Republic a.s. nepostupoval v souladu se zákonem o veřejných zakázkách, a to konkrétně v souladu s § 77 zákona o veřejných zakázkách, podle kterého je zadavatel povinen vyžádat si od uchazeče, jehož nabídka obsahuje mimořádně nízkou nabídkovou cenu zdůvodnění mimořádně nízké nabídkové ceny a nabídku vyřadit, pokud jsou pro to splněny zákonné předpoklady dle § 77 odst. 6 zákona o veřejných zakázkách, a to z následujících důvodů:
 - a) Nabídková cena vítězného uchazeče je nepřiměřeně nízká ve vztahu k předmětu veřejné zakázky a proto měla hodnotící komise před stanovením pořadí úspěšnosti nabídek posoudit nabídkové ceny dle § 77 zákona o veřejných zakázkách a vyžádat si od vítězného uchazeče písemné zdůvodnění těch částí nabídky, které jsou pro výši nabídkové ceny podstatné. Z napadeného rozhodnutí nevyplývá, že by zadavatel tuto povinnost splnil.
 - b) Takto nepřiměřeně nízká nabídková cena, která se liší od druhého uchazeče v pořadí o 1.100.000,- Kč bez DPH a od třetího uchazeče v pořadí o více než 1.700.000,- Kč bez DPH nemůže být dle názoru společnosti Vodafone Czech Republic a.s. opodstatněně zdůvodněna žádnými objektivními příčinami, a to právě ve vztahu k předmětu veřejné zakázky a způsobu stanovení nabídkové ceny dle přílohy č. 7 zadávací dokumentace, kde museli uchazeči vycházet z referenčního objemu služeb ve vzorovém období, kdy dle názoru společnosti Vodafone Czech Republic a.s. není možné objektivně zdůvodnit nabídkovou cenu vítězného uchazeče za služby v rozsahu dle přílohy č. 7 zadávací dokumentace.

V této souvislosti pro vyloučení všech nejasností společnost Vodafone Czech Republic a.s. uvádí, že objektivní příčinou, která by zdůvodňovala takto nízkou nabídkovou cenu, nemůže být dle jejího názoru ani případné poskytnutí finančního balíčku, neboť s ohledem na rozdíl mezi nabídkovou cenou vítězného uchazeče a druhého a třetího uchazeče v pořadí, by takto poskytnuté zvýhodnění muselo zřejmě činit více než 1.000.000,- Kč bez DPH.

Případné finanční zvýhodnění nelze nadto považovat za objektivní příčinu již z povahy věci, neboť je součástí výpočtu nabídkové ceny, nejedná se tedy o žádný objektivní faktor, který by mohl opodstatněně zdůvodnit mimořádně nízkou nabídkovou cenu.

Navíc pokud by se toto finanční zvýhodnění týkalo služeb, nemělo by to dle názoru společnosti Vodafone Czech Republic a.s. žádný vliv na to, že nabídková cena je nepřiměřeně nízká ve vztahu k předmětu veřejné zakázky (nabídková cena by byla cena po slevách) a pokud by toto zvýhodnění bylo poskytnuto na zvýhodněný nákup telekomunikačních zařízení, bylo by naopak zcela bezpředmětné ve vztahu k veřejné zakázce, jejímž předmětem je poskytování služeb a nikoli zboží a tudíž by se dle názoru společnosti Vodafone Czech Republic a.s. jednalo o nepřípustné a umělé snižování nabídkové ceny ve vztahu k předmětu zakázky, kterým je poskytování služeb a nikoli koupě či pronájem zařízení a jako takové by nemohlo být objektivní příčinou nepřiměřeně nízké nabídkové ceny ve vztahu k předmětu veřejné zakázky.

- c) Nabídka vítězného uchazeče měla být tedy dle názoru společnosti Vodafone Czech Republic a.s. vyřazena dle § 77 odst. 6 zákona o veřejných zakázkách.

Důkaz: Námitky proti rozhodnutí o výběru nejvhodnějšího uchazeče

Doklad o odeslání námitek zadavateli a rozhodnutí Zadavatele o podané námitce uchazeče, ze kterého vyplývá, že zadavatel obdržel námitky dne 10.7.2015

IV.

Společnost Vodafone Czech Republic a.s. obdržela dne 17.7.2015 rozhodnutí zadavatele Města Ústí nad Orlicí, č.j. MUOOU/24956/2015/OKT/čj, číslo spisu 938/2015 ze dne 16.7.2015, kterým bylo rozhodnuto, že námitkám společnosti Vodafone Czech Republic a.s. se nevyhovuje.

Důkaz: Rozhodnutí zadavatele o podané námitce uchazeče

Doklad o doručení Rozhodnutí zadavatele o podané námitce uchazeče

V.

Společnost Vodafone Czech Republic a.s. s tímto rozhodnutím o zamítnutí námitek nesouhlasí, a nadále trvá na tom, že nabídková cena měla být posouzena jako mimořádně nízká a vzhledem k tomu, že takto posouzena nebyla, došlo k porušení zákona o veřejných zakázkách, a tím i k hrozící újmě na jejích právech, to z následujících důvodů:

- 1) Společnost Vodafone Czech Republic a.s. je přesvědčena, že rozdíl nabídky vítězného uchazeče a uchazeče na druhém (1 099 286,40 Kč bez DPH) a třetím pořadí (2 149 522,53 Kč bez DPH) objektivně zdůvodňuje, že nabídková cena měla být hodnotící komisí jednoznačně posouzena jako mimořádně nízká nabídková cena. Společnost Vodafone Czech Republic a.s. nepochybně má právo hodnotící komise na svobodné hodnocení nabídek, ale dle jejího názoru toto hodnocení musí

být v zákonném rámci a nemůže z něho vybočit, neboť v opačném případě by institut mimořádně nízké nabídkové ceny neměl v zákoně smysl.

2) Z odůvodnění rozhodnutí je dle názoru společnosti Vodafone Czech Republic a.s. zřejmé, že hodnotící komise neposoudila nabídku vítězného uchazeče jako mimořádně nízkou a tudíž dle jejího názoru nepostupovala v souladu se zákonem o veřejných zakázkách. Dle názoru společnosti Vodafone Czech Republic a.s. se v případě nabídkové ceny vítězného uchazeče jedná o cenu pod hranicí ekonomicky nutných nákladů, kterou nelze v souladu s rozhodnutím Nejvyššího správního soudu č. 9 Afs 69/2010 – 175 hodnotit jako snahu vítězného uchazeče objektivně poskytnout zadavateli takovéto plnění.

3) Jako odůvodnění, že cena nebyla shledána jako mimořádně nízká, pak dle názoru společnosti Vodafone Czech Republic a.s. neobstojí argument, že vítězný uchazeč nemá žádné jednorázové náklady na pořízení infrastruktury, žádné náklady spojené s portací a přechodem od jiného operátora, atd., neboť v takovém případě by se jednalo o zjevnou diskriminaci ostatních poskytovatelů služeb, kteří naopak byli dle zadávací dokumentace povinni tyto náklady zahrnout do nabídkové ceny a jako takové i porušení zásady rovného zacházení již při stanovení způsobu nabídkové ceny.

4) Zákonu o veřejných zakázkách pak dle názoru společnosti Vodafone Czech Republic a.s. odporuje i odůvodnění hodnocení hodnotící komise, že vítěznému uchazeči byl jako současnému poskytovateli znám dlouhodobě reálný provoz a mohl tuto svoji znalost přenést do výpočtu nabídkové ceny, neboť jak uvádí i Nejvyšší správní soud v rozhodnutí č. 9 Afs 69/2010 – 175 „Při nastavení a následném vyhodnocování jednotlivých kritérií je proto nutno dbát na maximální transparentnost a nelze tolerovat jakékoli jednání ze strany zadavatele (resp. hodnotící komise) či jednotlivých uchazečů, které by tuto transparentnost narušilo“. Dle názoru společnosti Vodafone Czech Republic a.s. odůvodnění výše nabídkové ceny tím, že vítěznému uchazeči byl jako současnému poskytovateli znám dlouhodobě reálný provoz a proto mohl takto stanovit cenu, naprosto odporuje tomuto požadavku a tudíž i § 6 zákona o veřejných zakázkách, neboť ostatním uchazečům tento provoz znám nebyl a tento provoz nebyl ani uveden v zadávací dokumentaci, na základě které ostatní uchazeči své nabídky připravili. Tímto postupem pak byla dle názoru společnosti Vodafone Czech Republic a.s. zcela zjevně porušena i zásada rovného zacházení uvedená v § 6 zákona o veřejných zakázkách.

5) Nakonec jen pro úplnost dodáváme, že společnost Vodafone Czech Republic a.s. považuje za netransparentní i samotný způsob stanovení nabídkové ceny, neboť ze zadávací dokumentace není zřejmé, pro kolik zařízení má být nabídnuta sleva (případný finanční balíček na zvýhodněný nákup telekomunikačních zařízení dle zadávací dokumentace) ani o jaká zařízení se jedná.

Důkaz: Rozhodnutí zadavatele o podané námitce uchazeče

Dokumentace o veřejné zakázce

Ze všech shora uvedených důvodů je tedy společnost Vodafone Czech Republic a.s. přesvědčena, že postup zadavatele lze považovat za diskriminační a porušující zásadu rovného zacházení stanovenou v § 6 zákona o veřejných zakázkách, přičemž tento postup mohl podstatně ovlivnit výběr nejvhodnější nabídky, a tímto postupem jí vznikla újma na jejích právech. Proto společnost Vodafone Czech Republic a.s. podává tento návrh:

Společnost Vodafone Czech Republic a.s. navrhuje, aby Úřad pro ochranu hospodářské soutěže rozhodl v souladu s § 118 odst. 1 zákona o veřejných zakázkách takto:

1. Rozhodnutí Města Ústí nad Orlicí o výběru nejvhodnější nabídky ze dne 30.6.2015, č.j. MUUO/22741/2015/OKT/čj, Číslo spisu: 938/2015 se ruší a
2. ruší se i veškeré úkony zadavatele (Města Ústí nad Orlicí) provedené v souvislosti s posouzením a hodnocením nabídky vítězného uchazeče společnosti T-Mobile Czech Republic a.s., se sídlem Tomíčkova 2144/1, 148 00 Praha 4, IČO: 64949681.

VI.

Kauce ve výši 50.000,- Kč byla na účet Úřadu pro ochranu hospodářské soutěže složena dne 27. 7. 2015.

Důkaz: Doklad o složení kauce

V Praze dne 27. 7. 2015

Za Vodafone Czech Republic a.s.
Dagmar Munžilová
na základě pověření

Přílohy: Pověření

Doklad o složení kauce

Rozhodnutí zadavatele o podané námitce uchazeče

Doklad o doručení Rozhodnutí zadavatele o podané námitce uchazeče

Námitky proti rozhodnutí o výběru nejvhodnějšího uchazeče

Doklad o odeslání námitek zadavateli

Rozhodnutí o výběru nejvhodnější nabídky

Oznámení o výběru nejvhodnější nabídky

Dodaná zpráva - Detail zprávy

Věc: Oznámení o zahájení SŘ
ID zprávy: 296025639
Typ zprávy: Doručená datová zpráva
Datum a čas dodání: 29.7.2015 v 14:51:03

Odesílatel: Úřad pro ochranu hospodářské soutěže, třída Kpt. Jaroše 1926/7, 60200 Brno, CZ
ID schránky: fs2aa2t
Typ schránky: OVM

Zmocnění: 0 / 0
Odstavec: Nezádáno
Naše číslo jednací: ÚOHS-20177/2015
Naše spisová značka: Nezádáno
Vaše číslo jednací: Nezádáno
Vaše spisová značka: Nezádáno
K rukám: Nezádáno
Do vlastních rukou: Ne
Doručení fikcí zakázáno: Ne

Přílohy:

g0629365.pdf (279,78 kB)

navrh - priloha oznameni o zahajeni.pdf (1,7 MB)
