

Věc: Žádost o dodatečné informace k VZ „Rekonstrukce terminálových učeben a infrastruktury Staré budovy“ ISVZ č. 498095

Dotaz č. 1:

Na základě předchozích dotazů uchazečů s odkazem na následující odpovědi zadavatele č. 3, 4, 8, 24, 25, 30, 35, 36, 40, 48, 56, 59, 60, 61, 66 – 74, 77, 79, 81 – 83, 85, 95 – 99, 104, 108 – 113, 116, 118 a 121 - 123 **Vás tímto žádáme o předložení aktualizovaného výkazu výměr**, a to z důvodu toho, že se nelze ztotožnit s názorem zadavatele, který opakovaně potvrzuje, že předmětná zadávací dokumentace je zpracována v souladu s §44 zákona č. 137/2006 Sb., o veřejných zakázkách, ve znění pozdějších předpisů (dále jen „zákon VZ“).

Dovolil bych v souvislosti s výše uvedeným v následujícím textu předložit text Úřadu pro ochranu hospodářské soutěže (dále je Úřad“), který vysvětluje §44 zákona VZ takto:

Podle § 44 odst. 1 zákona je zadávací dokumentace soubor dokumentů, údajů, požadavků a technických podmínek zadavatele vymezujících předmět veřejné zakázky v podrobnostech nezbytných pro zpracování nabídky. Za správnost a úplnost zadávací dokumentace odpovídá zadavatel. Podle odst. 4 téhož ustanovení zákona musí zadávací dokumentace veřejných zakázek na stavební práce obsahovat kromě náležitostí uvedených v § 44 odst. 3 zákona

- a) příslušnou dokumentaci podle zvláštního právního předpisu nebo jinou technickou dokumentaci zpracovanou do podrobností, které specifikují předmět veřejné zakázky v rozsahu nezbytném pro zpracování nabídky,*
- b) soupis stavebních prací, dodávek a služeb s výkazem výměr, a to rovněž v elektronické podobě.*

Úřad citovaná ustanovení zákona doplňuje s tím, že zadávací dokumentace je základním dokumentem, na jehož podkladě dodavatelé zpracovávají nabídky. Co nejpřesnější vymezení předmětu veřejné zakázky je tedy základem pro podání nabídek, odpovídajících požadavkům zadavatele a současně vzájemně srovnatelných. Požadavky zadavatele musí být proto v zadávací dokumentaci vymezeny způsobem, který bude chápán všemi subjekty stejně a jednoznačně, a který nesmí dávat žádný prostor pro pochybnosti či rozdílný výklad. Úřad v této souvislosti cituje také z rozsudku Krajského soudu v Brně ze dne 10.3.2011 č.j. 62 Ca 3/2009, ve kterém soud uvádí, že „zadávací dokumentace musí být transparentní, dostatečně konkrétní a srozumitelná tak, aby na jejím základě mohla proběhnout korektní soutěž. Požadavek jednoznačnosti, konkrétnosti a přesnosti zadávací dokumentace plyne z obecné zásady transparentnosti zakotvené v § 6 zákona. Tato zásada spolu se zásadou zákazu diskriminace a zásadou stejného zacházení se všemi dodavateli musí být zadavatelem dodržována v rámci celého zadávacího řízení. Účelem zásady transparentnosti je zajištění toho, aby zadávání veřejných zakázek probíhalo průhledným, právně korektním a předvídatelným způsobem za předem jasně a srozumitelně stanovených podmínek. Porušením této zásady je pak jakékoliv jednání zadavatele, které způsobuje nečitelnost zadávacího řízení. Tak tomu může být např. i tehdy, pokud zadávací dokumentace neobsahuje jednoznačně a srozumitelně formulovaná pravidla. Pokud zadávací dokumentace, resp. v ní obsažené zadávatelovy požadavky na zpracování nabídky, objektivně připouští rozdílný výklad, nemůže taková interpretační nejistota stíhat žádného z uchazečů, ale zadavatele samotného. Je to zadavatel, kdo zadávací dokumentaci vyhotovuje a kdo také za její správnost a úplnost odpovídá.“

Z výše uvedeného jednoznačně vyplývá, že zadavatel svým jednáním porušuje zákon VZ, resp. nepostupuje v souladu §44 odst. 1. zákona VZ, jehož důsledkem uvedeného porušení zákona VZ, je pak skutečnost, že zadávací dokumentace neobsahuje jednoznačně a srozumitelně formulovaná pravidla, což způsobuje nečitelnost zadávacího řízení a je tedy současně i porušením zásady transparentnosti stanovené v § 6 zákona VZ.

Dále bychom si dovolili poznamenat:

- a) opravu či úpravu výkazu výměr nemůže provádět uchazeč, jelikož neodpovídá za správnost a úplnost zadávací dokumentace,
- b) neaktualizování výkazu výměr dojde ke spekulativnímu oceňování jednotlivých položek ve výkazu výměr, a tudíž nemůže dojít k objektivnímu a transparentnímu posouzení a hodnocení nabídek,
- c) nelze tvrdit, že výkaz výměr je nadřazený projektové dokumentaci, jelikož už samotný zákon VZ naznačuje, že projektová dokumentace je nadřazena výkazu výměr, jelikož § 44 odst. 3 písm. a) zákona VZ píše následující „příslušnou dokumentaci podle zvláštního právního předpisu nebo jinou technickou dokumentaci zpracovanou do podrobností, které specifikují předmět veřejné zakázky v rozsahu nezbytném pro zpracování nabídky“ a výkaz výměr je stanoven na základě projektové dokumentace, který specifikuje předmět veřejné zakázky.
- d) nelze se ztotožnit s názorem zadavatele ohledně využití §23 odst. 7 zákona VZ na tzv. vícepráce, které vznikly z rozdílu ve výkazu výměr a projektové dokumentaci a zároveň zadavatele upozornit, že při využití §23 odst. 7 zákona VZ dojde k porušení zákona VZ, jak z Vaší strany, tak i ze strany vítězného uchazeče.

Na základě výše uvedeného Vás žádáme o zaslání aktualizovaného výkazu výměr se zohledněním všech příslušných dodatečných informací.

- Zadavatel v zadávací dokumentaci vymezil prostřednictvím výkazu výměr předmět veřejné zakázky v podrobnostech tak, aby uchazeč mohl řádně zpracovat nabídkovou cenu.
- Zadavatel ve všech svých odpovědích uvedl, že nebude měnit – upravovat předložený výkaz výměr, trvá na tom, že uchazeč má ocenit předložený - stávající výkaz výměr v souladu se ZD, s již dříve uveřejněnými odpověďmi, které jsou zasílány všem účastníkům výběrového řízení a jsou uveřejněny na webových stránkách zadavatele. Zadavatel v rámci předmětu veřejné zakázky požaduje provedení určité práce, kterou ve výkazu výměr popsal příslušnou položkou, je povinností uchazeče takovouto položku ocenit – jednotný soupis stavebních prací zabezpečí obsahově shodné nabídky.
- Zadavatel dále upozorňuje, že v žádné z našich odpovědí, není přistoupeno ke změně vzorců. V našich odpovědích, šlo pouze o přesun sumy příslušného oddílu do celkového souhrnu nákladů, tyto čísla lze i mechanicky opsat. Do oddílu G lze napsat výsledek i bez vzorce, prostým vynásobením sloupce E a F. (bez úpravy VV) Zadavatel v zadávací dokumentaci stanovil a předložil výkaz výměr způsobem, který umožní jednoznačně stanovit nabídkovou cenu za tyto položky.

- Zadavatel v rámci předmětu plnění veřejné zakázky požaduje určitý rozsah činností, které specifikoval ve výkazu výměr tak, aby uchazeči nemohl být dán prostor pro volnou tvorbu cen těchto položek.

Tedy nic nebrání žádnému z uchazečů, kteří se přihlásili do výběrového řízení, aby důsledně vyplnili Soupis prací, který je prioritní, i před PD. Podmínky a tedy i vyhodnocení výběrového řízení jsou pro všechny účastníky zcela shodné.

Text: Úřadu pro ochranu hospodářské soutěže (dále je Úřad“), který vysvětluje §44 zákona VZ se plně ztotožňuje s vnímáním a chápáním zadavatele a v podstatě je plně v souladu s předmětnou VZ. Zadavatel striktně dodržuje transparentnost a rovnost zacházení ke všem uchazečům v souladu s §6 ZVZ.