

VĚC: VYSVĚTLENÍ ZADÁVACÍ DOKUMENTACE Č. 4

Vážení,

v rámci zadávacího řízení na zadání veřejné zakázky s názvem „**Stavba č. 45029 Rek. a dost. Průmyslového paláce; zhotovitel**“, ev. č. VVZ: Z2020-020850 (dále jen „VZ“), kterou zahájil zadavatel Hlavní město Praha, se sídlem Praha 1, Mariánské náměstí 2/2, PSČ: 110 01 formou užšího řízení dle § 58 zákona č. 134/2016 Sb., o zadávání veřejných zakázek, ve znění pozdějších předpisů (dále jen „zákon“), poskytuje zadavatel účastníkům následující vysvětlení zadávací dokumentace.

Zadávací dokumentace byla uveřejněna dne 19. 6. 2020 na profilu zadavatele na adrese <https://www.tenderarena.cz/profil/HlavniMestoPraha>. Toto vysvětlení zadávací dokumentace poskytuje zadavatel dle ustanovení § 98 zákona, a to na základě dotazů doručených dne 21. 7. 2020.

Dotaz č. 1:

Žádáme tímto zadavatele o vyjasnění zadávací dokumentace pro výše uvedenou veřejnou zakázku:

V textové části zadávací dokumentace, odst. 5, článek 5.3 je uvedeno, že:

Zadavatel požaduje, aby účastníci prokázali splnění ekonomické kvalifikace v rozsahu dle § 78 odst. 1 ZZVZ.

Kritéria ekonomické kvalifikace stanovil zadavatel následovně.

Minimální obrat dosažený dodavatelem musí za 3 bezprostředně předcházející účetní období dosahovat min. 1 900 mil. Kč bez DPH (za každé účetní období). Vznikl-li dodavatel později, postačí, předloží-li údaje o svém obratu v požadované výši za všechna účetní období od svého vzniku. Dodavatel prokáže obrat předložením výkazu zisku a ztrát nebo obdobným dokladem podle právního řádu země sídla dodavatele za 3 bezprostředně předcházející účetní období.

Zadavatel požaduje, aby dodavatel a jiná osoba, jejímž prostřednictvím dodavatel prokazuje ekonomickou kvalifikaci, nesli společnou a nerozdílnou odpovědnost za plnění veřejné zakázky. Dodavatel předloží písemný závazek této jiné osoby, že nese společnou a nerozdílnou odpovědnost za plnění veřejné zakázky. Zadavatel pro vyloučení pochybností v souladu s § 84 ZZVZ výslovně uvádí, že požadovaného obratu musí dosáhnout dodavatel sám, případně jej může prokázat jako celek samostatně jeden z členů společnosti, nebo jiná osoba. Sčítání obrátů několika dodavatelů/jiných osob za účelem dosažení požadované minimální hodnoty není přípouštěno.

Žádáme tímto zadavatele o to, aby vypustil poslední dvě věty z článku 5.3, které mají diskriminační charakter a jsou tedy v rozporu se zákonem o zadávání veřejných zakázek. Žádáme tedy, aby byla dodavatelům, kteří jsou členy společnosti, dána možnost sečtení jejich obrátů pro účely prokázání kritéria ekonomické kvalifikace. Připomínáme, že členové společnosti nesou společnou a nerozdílnou odpovědnost za plnění veřejné zakázky. Není tedy naprosto odůvodněným požadavek zadavatele, aby kritérium tak vysokého obratu (1,9

miliardy Kč) bylo prokazováno jako celek, bez možnosti sečíst výše obrátů společností, kteří budou společně a nerozdílně odpovědnými za plnění veřejné zakázky.

Odpověď zadavatele:

Předmětem veřejné zakázky je rekonstrukce a dostavba budovy Průmyslového paláce („**budova**“), jenž je kulturní památkou ve smyslu § 2 odst. 1 zákona č. 20/1987 Sb., o státní památkové péči, ve znění pozdějších předpisů. Z pohledu zadavatele se jedná o významnou budovu a veřejná zakázka na její rekonstrukci a dostavbu je jednou ze zásadních investičních akcí zadavatele.

Zadavatel stanovil požadavky ekonomické kvalifikace tak, aby předmět veřejné zakázky realizoval ekonomicky silný a stabilní dodavatel, aby byla co nejvyšší míra jistoty řádné realizace veřejné zakázky, a to i s ohledem na prognózy vývoje ekonomické situace. Za tímto účelem nastavil zadavatel požadavky na ekonomickou kvalifikaci sice nominálně vysoko, ale stále pod částkou odpovídající předpokládané hodnotě veřejné zakázky a v částce nedosahující ani poloviny zákonem umožněné výše.

Zadavatel přitom přihlédl k tomu, že požadavky na ekonomickou kvalifikaci jsou specifické a případné umožnění sčítání těchto kvalifikací by zjevně nevedlo k výběru stejně ekonomicky silného dodavatele jako v případě požadavku na její splnění jen jedním subjektem. To platí i v případě, kdy by mezi účastníky, jejichž obraty by se pro účely ekonomické kvalifikace sčítaly, existovala společná a nerozdílná odpovědnost za plnění veřejné zakázky.

S ohledem na tuto skutečnost je zadavatel přesvědčen, že požadavky na kritéria ekonomické kvalifikace jsou stanoveny správně a jsou přiměřené vzhledem ke složitosti a rozsahu předmětu veřejné zakázky. Zadavatel tak trvá na stávajícím znění ekonomické kvalifikace uvedeném v čl. 5.3 zadávací dokumentace.

Dotaz č. 2:

Zadavatel v bodu 5.4 zadávací dokumentace v písm. c) jmenovitě požaduje doložení realizace obdobné stavební práce, jejíž součástí je provedení ocelové konstrukce budovy v rozsahu odpovídajícímu finančnímu plnění v částce nejméně 70 mil. Kč bez DPH.

Z důvodu výše uvedeného požadavku žádáme zadavatele o objasnění výše uvedeného požadavku zadavatele v tom smyslu, z jakého důvodu postupuje zadavatel při stavení zadávacích podmínek v rozporu se zákonem o zadávání veřejných zakázek, konkrétně spočívající v porušení zásady přiměřenosti a hospodárnosti.

Dodavatel je přesvědčen, že i zadavatel si je vědom své povinnosti dodržet určité základní zásady, na kterých je postaven zákon o zadávání veřejných zakázek, konkrétně uvedených v § 6 ZZVZ. Dodavatel považuje za podstatné uvést jednu ze základních myšlenek, teorií, na kterých je tento zákon postaven. Smyslem zákona o veřejných zakázkách je nejen výběr adekvátní, výhodné nabídky pro zadavatele s daným plněním, nicméně zcela bez diskuze musí být zaručena zprostředkovaná hospodářská soutěž (NSS 1 Afs 20/2008) mezi subjekty, jejichž množství nesmí být neoprávněně omezeno. V kontextu citovaného rozhodnutí včetně uvedené zásady „hospodárnosti“ je nutno nastavenými kvalifikačními požadavky zadavatele umožnit řádnou hospodářskou soutěž mezi relevantními a schopnými uchazeči za účelem pro zadavatele získané hospodárné nabídky a nikoli umělým snižováním soutěže prostřednictvím

nepřiměřených požadavků technické kvalifikace zamezit soutěži mezi dodavateli, která má za následek podstatně sníženou cenovou nabídku vůči situaci, za které je hospodářská soutěž značně a neadekvátně omezena.

V této souvislosti dodavatel upozorňuje zadavatele na zřejmou nepřiměřenost a skrytou diskriminaci, která je zcela shodně nepřípustná jako ta zjevná, kterou dodavatel spatřuje ve stanovení požadavku zadavatele na doložení realizace obdobné stavby v posledních pěti letech před zahájením zadávacího řízení s obsahem nosné ocelové konstrukce budovy v min. rozsahu 70 mil. Kč bez DPH. Skrytá diskriminace spočívá v tom smyslu, že ačkoli na první pohled je uvedený požadavek stanovený zcela shodně vůči všem dodavatelům, z druhé strany se ovšem jedná o skrytou diskriminaci, neboť uvedený požadavek je schopno splnit jen velmi malé množství konkurujících si dodavatelů, kteří jsou ale jinak schopni danou zakázku provést. Dodavatel předpokládá, že zadavateli je známo, že obdobná stavba s požadovanou ocelovou konstrukcí byla na relevantním trhu provedena v posledních pěti letech pouze jediná, dle dostupných informací, a to jmenovitě „Rekonstrukce pražského hlavního nádraží“. I v případě, kdy by byl požadavek na doložení realizace obdobné stavby s příslušnou nosnou ocelovou konstrukcí jinak adekvátní, přiměřený, tak jej zadavatel z důvodu skryté diskriminace přesto není oprávněn žádat. V případě, kdy je z dostupných informací na trhu zřejmé, že zadavatelem požadované parametry příslušné stavby uvedené v bodu 5.4 Zadávací dokumentace pod písm. c) splňuje toliko stavba jediná, případně i jen o málo více zakázek, je tím defacto stanoven jasně daný výčet dodavatelů, v napadeném případě dokonce jediný, čímž je znemožněna hospodářská soutěž a zprostředkovaně znemožněno zadavateli získat přiměřené množství konkurujících si nabídek schopných dodavatelů.

Za skrytou diskriminaci, a tedy neoprávněný postup, v zadávacích řízeních je nutné považovat i takový postup, pokud zadavatel znemožní některým dodavatelům ucházet se o veřejnou zakázku nastavením takových technických kvalifikačních předpokladů, které jsou zjevně nepřiměřené, v důsledku čehož je zřejmé, že zakázku mohou splnit toliko někteří z dodavatelů. Někteří z dodavatelů totiž mají v takovém případě a priori znemožněnu účast v zadávacím řízení, byť by předmět veřejné zakázky mohli realizovat stejně úspěšně jako dodavatelé ostatní.

C) Na základě výše uvedeného tak dodavatel vyzývá zadavatele jak k samotnému vysvětlení zadávací dokumentace, tak současně ke stanovení zadávacích podmínek v souladu se základními zásadami zákona o zadávání veřejných zakázek, tedy jak z hlediska hospodárnosti, přiměřenosti, nediskriminace mnoha relevantních soutěžitelů, dodavatelů a v neposlední řadě i k umožnění regulérní hospodářské soutěže adekvátního počtu soutěžitelů, nikoli jen velice úzkého okruhu prostřednictvím definování požadavků v oblasti technické kvalifikace. Dodavatel tak požaduje, aby doložení příslušné realizované stavby s nosnou ocelovou konstrukcí bylo umožněno i na jiném než obdobném okruhu staveb, neboť účelem této části kvalifikace je doložení schopnosti dodavatele provést stavbu s nosnou ocelovou konstrukcí, a rovněž tak, aby s ohledem na množství a rozsah realizovaných staveb na relevantním trhu s nosnou ocelovou konstrukcí v posledních pěti letech byla provedena finanční korekce požadovaného rozsahu této konstrukce na polovinu původně požadované výše.

Závěrem dodavatel upozorňuje zadavatele na své rozhodnutí, odhodlání bránit zásadu hospodárnosti a přiměřenosti v předmětném zadávacím řízení, a tedy adekvátní průběh zadávacího řízení, přes veškeré dostupné opravné prostředky.

Odpověď zadavatele:

Zadavatel vychází z toho, že finanční objem na realizaci všech ocelových konstrukcí činí téměř dvojnásobek požadované 70 milionové hodnoty referenční zakázky, přičemž finanční objem na realizaci historických ocelových konstrukcí ji přesahuje cca o 10%.

V rámci rekonstrukce a dostavby Průmyslového paláce bude vybraný dodavatel provádět kromě výstavby nových ocelových konstrukcí i následující činnosti:

- práce na ocelových konstrukcích spočívají nejen ve výrobě nového ocelového krovu Levého křídla budovy, ale také ve statických posíleních a opravách historických konstrukcí Střední haly a Pravého křídla budovy;
- natvarování nových ztužujících pásů dle stávajících vazníků, v případě Střední haly a Pravého křídla budovy také svařování ocelí různého složení a stáří, doplnění falešného nýtování;
- odstraňování stávajících povrchových úprav, konzervace a nové povrchové úpravy historických konstrukcí;
- statická sanace střední věže Střední haly, oprava historické nýtované konstrukce tradičním historickým způsobem;
- lokální opravy nosné ocelové konstrukce vitráží ve Střední hale.

Z výše uvedeného je zjevné, že se jedná o činnosti pro celou dostavbu a rekonstrukci zásadní a požadavek na prokázání zkušenosti s realizací historických ocelových konstrukcí v uvedeném rozsahu je naprosto namístě.

Vzhledem k uvedenému má zadavatel za to, že i vymezení technické kvalifikace je správné a je přiměřené vzhledem ke složitosti a rozsahu předmětu veřejné zakázky. Zadavatel tak trvá na stávajícím znění technické kvalifikace uvedené zadávací dokumentaci.

V Praze dne 24. 7. 2020

za Hlavní město Prahu

ŘANDA HAVEL LEGAL advokátní kancelář s.r.o.
Mgr. Tomáš Rydvan, jednatel a advokát
na základě plné moci