



Technická správa komunikací hl. m. Prahy, a.s.

Řásnovka 770/8, 110 00 Praha 1 - Staré Město

Dodavatelé,
kteří jsou zadavateli známi
Prostřednictvím el. nástroje NEN

Naše značka
TSK/43897/20/1215/chal

Vyřizuje
Mgr. Jiří Šimon/ 257015224

V Praze dne
7.10.2020

Věc: Vysvětlení Zadávací dokumentace IV. v souladu s § 98 zákona č. 134/2016 Sb., o zadávání veřejných zakázek, ve znění pozdějších předpisů (dále jen „ZZVZ“)

Identifikace veřejné zakázky

Název veřejné zakázky: **„Hrozenkovská, rek. komunikace, P 17, č. akce 1000125/1“**

Systémové číslo v NEN: N006/20/V00021639

(dále jen „VZ“)

Zadavatel

Technická správa komunikací hl. m. Prahy, a.s.

se sídlem Řásnovka 770/8, PSČ 110 00 Praha 1 - Staré Město

IČO: 03447286

zapsaná v obchodním rejstříku vedeném Městským soudem v Praze, spis. zn. B20059

zastoupená: Mgr. Jozefem Sinčákem, MBA, generálním ředitelem a předsedou představenstva

Prof. Ing. Karlem Pospíšilem, Ph.D, místopředsedou představenstva

PhDr. Filipem Hájkem, členem představenstva

Ing. Martinem Pípou, členem představenstva

(dále jen „Zadavatel“)

Na základě písemné žádosti o vysvětlení zadávací dokumentace Vás v souladu s § 98 ZZVZ informujeme o znění žádosti a o poskytnutém vysvětlení.

Dotaz č. 1:

Dne 25. 9. 2020 změnil zadavatel Technická správa komunikací hl. m. Prahy (dále jen „Zadavatel“) zadávací dokumentaci předmětné veřejné zakázky tak, že vypustil bod 10.3 zadávací dokumentace týkající se požadavku na vzdálenost obalovny. To vyplývá z dokumentu „Změna Zadávací dokumentace a prodloužení lhůty pro podání nabídek v souladu s § 99 zákona č. 134/2016 Sb., o zadávání veřejných zakázek, ve znění pozdějších předpisů (dále jen „ZZVZ“)

(dále jen „Změna zadávací dokumentace“).

V článku 10.3 zadávací dokumentace bylo uvedeno:

10.3. Zajištění klíčového materiálu pro realizaci veřejné zakázky

Vybraný dodavatel je povinen po dobu plnění předmětu veřejné zakázky vlastnit obalovnu nebo mít smluvně zajištěné dodávky asfaltových směsí.

Zadavatel bude po vybraném dodavateli před podpisem smlouvy požadovat doložení obalovny včetně plánu trasy. K plánu trasy s uvedením vzdálenosti k místu plnění v km, po které bude dodavatel zajišťovat včasnou dodávku potřebného množství asfaltových směsí na stavenišťě, Zadavatel uvádí, že pro zajištění včasné dodávky asfaltových směsí s nezbytnými technologickými parametry musí být obalovna v dojezdové vzdálenosti maximálně 40 km od místa plnění zakázky a musí mít dostatečnou kapacitu pro plnění veřejné zakázky, tj. výkon min. 120 t/h.

Dodavatel doloží splnění této obchodní podmínky přiložením přílohy ke smlouvě o dílo, kterou bude výše specifikovaný plán trasy.

Dodavatel prokáže tuto obchodní podmínku jednak výběrem odpovídající alternativy v návrhu smlouvy a pak plánem trasy s uvedením vzdáleností k místu plnění v km, po které bude zajišťovat včasnou dodávku potřebného množství asfaltových směsí na stavenišťě. Doložení této obchodní podmínky dodavatel prokáže předložením příslušné přílohy k návrhu smlouvy o dílo.

Pokud jde o výběr odpovídající alternativy v návrhu smlouvy o dílo, pak ponechá dodavatel v návrhu smlouvy odpovídající alternativu. Naopak druhou alternativu, tj. neodpovídající skutkovému stavu konkrétního dodavatele, z návrhu smlouvy odstraní, stejně tak následně odstraní i pomocná slova „alternativně“ a „nebo“. Alternativní ustanovení jsou v návrhu smlouvy označena pro přehlednost modrou barvou, přičemž tuto dodavatel po zvolení odpovídající alternativy rovněž odstraní.

Vybraný dodavatel doloží splnění této obchodní podmínky přiložením přílohy k návrhu smlouvy o dílo, kterou bude buď nájemní smlouva, pojistná smlouva, potvrzení pojišťovny nebo výpis majetkové evidence, popř. jiný alternativní doklad prokazující vlastnictví obalovny v případě zvolené první alternativy v návrhu smlouvy o dílo nebo smlouvou originálem nebo úředně ověřenou kopií smlouvy o budoucí spolupráci v případě zvolení druhé alternativy v návrhu smlouvy o dílo.

Ze Změny zadávací dokumentace vůbec není zřejmé, z jakého důvodu Zadavatel k tomuto kroku přistoupil. Evidentní však je, že na základě dotazů účastníků zadávacího řízení k tomuto kroku přistoupeno nebylo.

Naproti tomu z veřejně dostupných zdrojů vyplývá, že podmínka uvedená v odst. 10.3 zadávací dokumentace (tj. 40 km vzdálenost od obalovny doložené účastníkem) byla předmětem posouzení ve správním řízení před Úřadem pro ochranu hospodářské soutěže (dále jen „ÚOHS“). Účastníkem tohoto řízení byl i Zadavatel.

V rozhodnutí předsedy ÚOHS č.j. R0219/2016/VZ-46562/2016/322/LKa ze dne 22. 11. 2016 je uvedeno, že „Zadavatel v článku 12 „Další práva a podmínky vyhrazené zadavatelem“ kvalifikační dokumentace uvedl mimo jiné následující: „Zadavatel upozorňuje zájemce o účast, že bude požadovat v rámci nabídky doložit obchodní podmínku, a to: Čestné prohlášení o zajištění asfaltových směsí jako klíčového materiálu. Přílohou čestného prohlášení musí být doklad, ze kterého bude vyplývat vlastnictví obalovny, tedy výpis z majetkové evidence, pojistná smlouva,

potvrzení pojišťovny nebo smlouva o budoucí spolupráci. Pro zajištění včasné dodávky asfaltových směsí s nezbytnými technologickými parametry musí obalovna být v dojezdové vzdálenosti maximálně 40 km od místa plnění zakázky a musí mít dostatečnou kapacitu pro plnění veřejné zakázky, tj. výkon min. 120t/h. “ (dále také „zadávací podmínka “).

„V odůvodnění napadeného rozhodnutí Úřad dospěl k závěru, že napadená zadávací podmínka byla zadavatelem v zadávací dokumentaci veřejné zakázky stanovena odůvodněně tak, aby bylo co nejlépe zajištěno řádné splnění jejího předmětu... “

Byť bylo pro bezpředmětnost rozhodnutí ÚOHS zrušeno a řízení zastaveno (Zadavatel podepsal s Vybraným dodavatelem smlouvu o dílo), je z citovaného rozhodnutí zcela zřejmé, že názor ÚOHS na podmínku uvedenou v odst. 10. 3 je takový, že je zcela odůvodněná „aby bylo co nejlépe zajištěno řádné splnění jejího předmětu“.

Tazatel plně respektuje právo Zadavatele tvořit zadávací podmínky podle své vůle, nicméně s ohledem na skutečnost, že realizace asfaltových vrstev je pro výslednou kvalitu prováděné veřejné zakázky zcela stěžejní, zdá se krok Zadavatele jako nelogický a netransparentní. Navíc jsou mediálně známé dopady nekvalitní pokládky asfaltových vrstev. Srov např.:

https://www.idnes.cz/ceske-budeiovice/zpravy/robstav-silnice-oprava-driten-nakri-ty-nad-vltavou.A18QI26_123627_budeiovice-zpravy-khr

https://www.idnes.cz/ekonomka/domaci/vystavba-stavcbniclvi-silnice-zeleznice-tendr-zakazka-blacklist-uohs.A190402_202320_ekonomika_mato

Obdobně vyplývají dopady nekvalitní pokládky asfaltových vrstev i z rozhodovací praxe ÚOHS. Srov. např.: sp. zn. S0077/2019/VZ-11152/2019/512/TDv ze dne 17. 4. 2019, ÚOHS-R0083/2019/VZ-19427/2019/322/JSu/PJeu ze dne 16. 07. 2019, S0389/2018/VZ-12635 /2019/513/Jha ze dne 26. 7. 2019, R0095/2019/VZ-20564/2019/323/MBr ze dne 26. 07. 2019, S0115/2019/VZ-11572/2019/531/VNe ze dne 24. 4. 2019, R0088/2019/VZ-19698/2019/323/ MBr ze dne 18. 7. 2019, atd.

Je tedy poměrně zvláštní, že za této situace Zadavatel, který má veřejně dostupné informace o dopadech nekvalitní pokládky asfaltových vrstev, způsobené nedodržením dovozových vzdáleností, odstraní ze zadávací dokumentace podmínku dodržení těchto vzdáleností. To vše za situace, kdy byla tato podmínka ze strany Úřadu pro ochranu hospodářské soutěže posouzena jako souladná se zákonem a ÚOHS dokonce sdělil, že podmínka slouží k tomu, „aby bylo co nejlépe zajištěno řádné splnění jejího předmětu“ Přitom Zadavatel je akciovou společností, jejímž jediným akcionářem je Hlavní město Praha. Zadavatel by měl tedy jednat s péčí řádného hospodáře a je otázkou zdaje jeho jednání v souladu se zákonem č. 2019/2000 Sb., o majetku České republiky a zákonem č. 218/2000 Sb., o rozpočtových pravidlech.

Zcela nelogické jednání Zadavatele, které navíc vůbec není ve Změně zadávací dokumentace vysvětleno, budí důvodné pochybnosti o pravých důvodech Zadavatele pro tento krok. K rozsudku Krajského soudu v Brně je sp. zn. 1 Afs 45/2010-159 je přitom uvedeno, že „Zásada transparentnosti (§ 25 odst. 1 zákona č. 40/2004 Sb., o veřejných zakázkách) je porušena tehdy, pokud jsou v zadavatelově postupu shledány takové prvky, jež by zadávací řízení činily nekontrolovatelným, hůře kontrolovatelným, nečitelným a nepřehlednutelným nebo jež by vzbuzovaly pochybnosti o pravých důvodech jednotlivých kroků zadavatele. “

Vše tak budí dojem toho, že Zadavatel jedná na základě něčích požadavků, které jsou zcela mimo zadávací řízení.

Žádáme tedy tímto Zadavatele, aby objasnil a odůvodnil tento zcela nelogický a netransparentní krok, který v zadávacím řízení učinil.

Odpověď:

Zadavatel dne 25. 9. 2020 změnil zadávací podmínky a přiměřeným způsobem upravil lhůtu pro podání nabídky. Touto změnou reagoval na rozhodnutí Úřadu pro ochranu hospodářské soutěže („ÚOHS“) ve věci jiného zadávacího řízení. Předmětem správního řízení byla mj. právě podmínka dostupnosti obalovny, kterou ÚOHS oproti tazatelem zmiňované dřívější rozhodovací praxi označil za diskriminační. Zadavatel při uskutečnění změny zadávacích podmínek tento svůj postup nijak nezduvodnil, protože tehdy zvažoval provedení dalších procesních kroků. Zadavatel se nakonec rozhodl respektovat rozhodnutí ÚOHS, rozhodnutí ÚOHS-S0072/2020/VZ nabude v příštích dnech právní moci.

Zadavatel nesouhlasí s tazatelem, který změnu zadávacích podmínek bez zdůvodnění považuje za netransparentní jednání. Judikatura, na kterou tazatel odkazuje, není příléhavá. Zadavatel není povinen odůvodňovat změnu zadávacích podmínek tak, jako není povinen zdůvodňovat jiné zadávací podmínky v zadávací dokumentaci. Vedle toho může měnit zadávací podmínky i bez podnětu dodavatele (viz § 99 ZZVZ).

Zadavatel odmítá, že by vypuštěním dotčené podmínky dostupnosti obalovny do 40 km utrpěla kvalita opravovaných vozovek. Dostupnost obalovny sama o sobě kvalitu negarantuje. Rozhodné je splnění celé řady faktorů, v tomto případě zejména teploty obalované směsi při výrobě a při pokládce. Jakým způsobem bude zabezpečeno, aby teplota obalované směsi během cesty nevychladla pod předepsanou hranici, je na dodavateli.

Provedenou změnou byly ve smlouvě upřesněny standardy požadované kvality (např. čl. 3.15), nadto bylo doplněno výslovné oprávnění Objednatele o možnosti provádění měření teploty obalované směsi jak v obalovně, tak při pokládce. V případě, že bude shledáno nedodržení technických norem, bude dodávka asphaltové směsi označena Objednatelem (resp. TDS) za vadnou a nesmí být dále použita pro realizaci díla. Dodržení technických norem je odpovědností a rizikem zhotovitele.

V případě dopravy ze vzdálenějších obaloven má zadavatel i tak možnost požadovat ujištění zhotovitele o způsobu zajištění dodržení technických norem při realizaci (dle § 46 ZZVZ).

Zadavatel je přesvědčen, že upravené podmínky povedou k větší motivaci zhotovitele provádět dílo ve vysokých standardech kvality. Zároveň tato změna respektuje moderní způsoby přepravy asphaltových směsí, které připouštějí přepravu i ze vzdálenosti delší než 40 km za dodržení požadovaných technických standardů.

Tento dokument je rozeslán prostřednictvím Národního elektronického nástroje všem dodavatelům, kteří jsou dodavateli známi, a bude uveřejněn na profilu zadavatele.

Mgr. Jiří Šimon
vedoucí zakázkového oddělení