



UOHSX003V0E6

VÝSLEDEK ŠETŘENÍ PODNĚTU

Číslo jednací:
ÚOHS-P414/2011/VZ-17302/2011/520/JHI

Vyřizuje/linka/fax:
Mgr. Hlavsa/843/115

V Brně dne:
2011-11-08

Úřad pro ochranu hospodářské soutěže (dále jen „Úřad“), který přezkoumává postupy zadavatelů podle zákona č. 137/2006 Sb., o veřejných zakázkách, ve znění pozdějších předpisů (dále jen „zákon“), obdržel Váš podnět týkající se postupu zadavatele – Fakultní nemocnice Olomouc, IČ 00098892, I. P. Pavlova 185/6, 775 20 Olomouc, zast. MUDr. Radomírem Maráčkem, ředitelem (dále jen „zadavatel“) – při zadávání veřejné zakázky „Zateplení 5 budov fakultní nemocnice Olomouc“, jejíž oznámení bylo v informačním systému o veřejných zakázkách zveřejněno dne 13. 5. 2011 pod ev. č. 60060109.

V podnětu bylo poukazováno na skutečnost, že zadavatel v oznámení o zakázce (bod III.2.3) a v kvalifikační dokumentaci (bod 8) stanovil diskriminační požadavky na prokázání splnění technických kvalifikačních předpokladů, konkrétně:

„Dodavatel splňuje technické kvalifikační předpoklady, pokud se na plnění veřejné zakázky bude podílem min.:

- 1 hlavní stavbyvedoucí – autorizace v oboru pozemní stavby, 10 let praxe v oboru pozemní stavitelství, se zkušenostmi s min 4 stavbami týkající se výstavby či rekonstrukce objektu pro zdravotnictví o finančním objemu min 50 mil. Kč za každou stavbu, z toho min 2 stavby obsahující kontaktní zateplovací systém, u něhož byla třída reakce na oheň min B;
- 1 stavbyvedoucí – autorizace v oboru pozemní stavby, 10 let praxe v oboru pozemní stavitelství, se zkušenostmi s min. 3 stavbami týkající se výstavby či rekonstrukce objektu pro zdravotnictví o finančním objemu min. 50 mil. Kč za každou stavbu, z toho min. 2 stavby obsahující kontaktní zateplovací systém, u něhož byla třída reakce na oheň min B;
- Pokud za posledních 5 let provedl alespoň 5 stavebních prací obdobného charakteru a rozsahu, tj. nemocnice, zdravotnická zařízení, sociální zařízení se stálou lékařskou péčí, a to v rozsahu minimálně 2 stavby každá za 50 mil. Kč bez DPH a zároveň minimálně 3 stavby každá za 20 mil. Kč bez DPH.“

Podle stěžovatele jsou výše uvedené požadavky nepřipustným spojením požadavků podle § 56 odst. 3 písm. a) a písm. c) zákona, když zadavatel požaduje, aby dva vedoucí zaměstnanci dodavatele prokázali svou kvalifikaci nejen dosaženým vzděláním, ale zároveň tím, že mají zkušenosti se stavbami určitého druhu v určitém finančním objemu. Tyto požadavky nelze podle stěžovatele podřadit pod termín „odborná kvalifikace“ ve smyslu § 56 odst. 1 písm. a) zákona, ale je naopak kritériem podle § 56 odst. 3 zákona, které je ovšem povinen prokazovat pouze dodavatel a nikoliv vedoucí zaměstnanec.

Navíc, požadavek na stavební práce za posledních pět let obdobného charakteru, tedy nemocnice, zdravotnická zařízení, sociální zařízení se stálou lékařskou péčí, je podle stěžovatele nadbytečný, když jde pouze a výhradně o zateplení budov nemocnice a realizaci spojovacího krčku. Předmětná veřejná zakázka nemá podle stěžovatele specifický nemocniční nebo zdravotnický charakter, ale jde pouze o zakázku, která je realizována v areálu nemocnice. Nejde tedy o rekonstrukci chirurgických sálů nebo instalaci konkrétního zdravotnického přístroje, ale pouze o vnější zateplení budov nemocnice. Takto formulované požadavky podle stěžovatele vytváří neodůvodněné překážky pro účast dodavatele v zadávacím řízení, které mohou mít vliv na počet přihlášených dodavatelů.

Úřad si dopisem ze dne 27. 5. 2011 vyžádal stanovisko zadavatele o postup v předmětné veřejné zakázce.

Zadavatel ve svém vyjádření k podnětu uvedl, že předmětná akce je realizována v areálu Fakultní nemocnice Olomouc. Tento areál je značně rozsáhlý a nachází se v něm nespočet lékařských pavilonů, proto zadavatel zastává názor, že akci může realizovat dodavatel, který má v této konkrétní činnosti (stavební práce, jejímž předmětem byla stavba nebo rekonstrukce zdravotnických budov, tj. nemocnice, zdravotnická zařízení, sociální zařízení se stálou lékařskou péčí) odpovídající zkušenosti a reference. S tím podle zadavatele souvisí podmínka, že pokud tyto předpoklady splňuje, je to možné pouze z důvodu, že je u dodavatele v zaměstnaneckém poměru odpovídající počet techniků (hlavních stavbyvedoucích a stavbyvedoucích) s přiměřenou praxí v oboru pozemních staveb a se zkušenostmi v realizaci výstavby či rekonstrukce objektů pro zdravotnictví. Samozřejmostí by podle zadavatele mělo být, že takto odborně zdatný vedoucí zaměstnanec dodavatele je zároveň autorizovanou osobou v oboru pozemních staveb. Dodavatel při rekonstrukci objektů uvnitř zdravotnického areálu musí respektovat vnitřní provoz celého areálu, zaručit v co nejvyšší míře bezhlučnou, bezprašnou a hlavně kvalitní a bezproblémovou výstavbu, což podle zadavatele není možné bez přítomnosti odborně kvalifikovaného vedoucího pracovníka s patřičnými zkušenostmi.

Zateplení všech pěti budov zadavatele bude probíhat za plného provozu, navíc stavebními pracemi budou dotčena všechna pracoviště, která zabezpečují kompletní činnosti daného oboru léčebné péče. V praxi to podle zadavatele znamená dopad do pracovního režimu ambulancí, operačních sálů, JIP, lůžkových stanic a dalších pracovišť včetně ozařoven k provádění radioterapie, kde je přerušování nebo oddálení léčby nepřijatelné.

Úřad na základě zadavatelem předložených dokladů a informací a na základě vlastních zjištění konstatuje následující.

K požadavkům na prokázání splnění technických kvalifikačních předpokladů

Podle § 56 odst. 3 písm. a) zákona může veřejný zadavatel k prokázání splnění technických kvalifikačních předpokladů dodavatele pro plnění veřejné zakázky na stavební práce požadovat seznam stavebních prací provedených dodavatelem za posledních 5 let a osvědčení objednatelů o řádném plnění nejvýznamnějších z těchto stavebních prací; tato osvědčení musí zahrnovat cenu, dobu a místo provádění stavebních prací a musí obsahovat údaj o tom, zda byly tyto stavební práce provedeny řádně a odborně.

Podle § 56 odst. 3 písm. c) zákona může veřejný zadavatel k prokázání splnění technických kvalifikačních předpokladů dodavatele pro plnění veřejné zakázky na stavební práce požadovat osvědčení o vzdělání a odborné kvalifikaci dodavatele nebo vedoucích zaměstnanců dodavatele nebo osob v obdobném postavení a osob odpovědných za vedení realizace příslušných stavebních prací.

V ustanovení § 56 odst. 7 zákona je stanoveno, že ve vztahu k technickým kvalifikačním předpokladům je veřejný zadavatel povinen v oznámení či výzvě o zahájení zadávacího řízení

- a) stanovit rozsah požadovaných informací a dokladů,
- b) uvést způsob prokázání splnění těchto kvalifikačních předpokladů a
- c) vymezit minimální úroveň těchto kvalifikačních předpokladů, odpovídající druhu, rozsahu a složitosti předmětu plnění veřejné zakázky.

Úřad nejprve v obecné rovině uvádí, že účelem stanovení technických kvalifikačních předpokladů je zajištění realizace veřejné zakázky pouze takovými dodavateli, kteří jsou k tomu dostatečně technicky způsobilí. Tím je minimalizováno riziko zadavatele, že dojde ke zmaření základního účelu zadávacího řízení, kterým je řádná realizace veřejné zakázky. Zadavatelem uplatněné požadavky na splnění technických kvalifikačních předpokladů tedy mají zajistit, aby se o veřejnou zakázku ucházeli pouze dodavatelé, kteří jsou reálně schopni v daných podmínkách veřejnou zakázku splnit. Stanovení konkrétních požadavků v této souvislosti je sice závislé na úvaze zadavatele, ten je však přitom vázán zejména ustanovením § 50 odst. 3 zákona, podle kterého je povinen rozsah požadované kvalifikace omezit pouze na informace a doklady s předmětem veřejné zakázky bezprostředně související. U veřejných zakázek na stavební práce je důležité i ustanovení § 56 odst. 3 zákona, ve kterém jsou stanoveny technické kvalifikační předpoklady. Kvalifikační požadavky zadavatele pak musí být specifikovány formou uvedenou v § 56 odst. 7 zákona, podle kterého zadavatel musí ve vztahu k technickým kvalifikačním předpokladům stanovit rozsah požadovaných informací a dokladů, způsob prokázání splnění těchto kvalifikačních předpokladů a současně vymezit minimální úroveň těchto kvalifikačních předpokladů tak, aby odpovídala druhu, rozsahu a složitosti předmětu veřejné zakázky.

V souvislosti s úkony učiněnými v zadávacím řízení je zadavatel obecně podle § 6 zákona povinen dodržovat zásady transparentnosti, rovného zacházení a zákazu diskriminace. K zajištění žádoucí konkurence mezi dodavateli v této souvislosti pak slouží zejména zásady rovného zacházení a zákazu diskriminace. Všechny uvedené zásady se proto musí aplikovat v oblasti týkající se kvalifikace uchazečů. Zákaz diskriminace však neumožňuje v této souvislosti pouhou mechanickou aplikaci. Není totiž dost dobře možné požadovat po zadavatelích, aby jimi vyžadované kvalifikační předpoklady měly na všechny potencionální uchazeče stejné dopady.

Takovýto požadavek by jednak nebyl ani reálně možný a jednak by byl v rozporu se smyslem kvalifikačních předpokladů, kterým je zajistit právě to, aby nabídku podali pouze uchazeči k plnění veřejné zakázky způsobilí. Účelem stanovení kvalifikačních předpokladů nepochybně tedy je i vyřazení těch uchazečů, kteří k plnění veřejné zakázky způsobilí (kvalifikovaní) nejsou, přičemž o takovéto „legitimní selekci“ nelze v žádném případě hovořit jako o skryté diskriminaci.

V šetřeném případě se zadavatel tím, že stanovil výše uvedené požadavky na prokázání splnění technických kvalifikačních předpokladů snažil zajistit, aby měl budoucí dodavatel (zhotovitel) zkušenosti s prováděním staveb podobného rozsahu a hlavně ve srovnatelném prostředí, závislém na organizaci práce, jelikož stavba bude probíhat za plného chodu nemocnice (tzn. nejen pohyb personálu ale i pacientů), s čímž souvisí i eliminace hluku a znečištění okolí stavby. Je tedy nutné, aby dodavatel prokázal zkušenosti se stavbami stejného druhu v podobném rozsahu, i když se jedná „pouze“ o zateplení vnějšího pláště budov nemocnice. Jedině jejich provedením mohl získat zkušenosti, které umožní bezproblémové plnění stavební zakázky v prostřední nemocnice.

Podobné zkušenosti jsou pro zadání veřejné zakázky důležité nejen u dodavatele jako celku, ale i u jednotlivců, kteří stavební zakázku za dodavatele jako společnost provádějí. Z podobných důvodů, jako u požadavků na referenční zakázky, je tedy pro řádné plnění veřejné zakázky nezbytné svěřit vedení stavby lidem, kteří mají zkušenosti s prováděním podobných staveb a s řešením problémů s tím spjatých, a tím omezit možnost komplikací při provádění předmětné veřejné zakázky na minimum.

Při posuzování otázky případné možné diskriminace zadávacích podmínek, spatřovaných návrhovatelem v souvislosti se stanovením požadavku na prokázání splnění technické kvalifikace dodavatele doložením dokladu o referenčních stavbách (zdravotnická zařízení, nemocnice, atd.) a doložením dokladu o zkušenosti vedoucích zaměstnanců s obdobnými stavbami (nemocnice, zdravotnická zařízení atd.), vycházel Úřad ze zjištění, že požadavek zadavatele souvisí s předmětem veřejné zakázky a je koncipován v souladu s relevantními ustanoveními zákona (viz výše).

Vzhledem k výše uvedeným skutečnostem, neshledal Úřad důvody pro zahájení správního řízení z moci úřední.

S pozdravem

JUDr. Eva Kubišová
místopředsedkyně

Obdrží:

Oživení, o. s., Lublaňská 398/18, 120 00 Praha 2