

VYSVĚTLENÍ ZADÁVACÍ DOKUMENTACE Č. 2

Název veřejné zakázky:	Dostavba biatlonového areálu Vysočina aréna pro WCH 2024
Identifikační údaje o zadavateli	
Název:	Sportovní klub Nové Město na Moravě z.s.
Sídlo:	Vlachovická 1200, 592 31 Nové Město na Moravě
IČO:	433 78 480
Veřejná zakázka podle předmětu:	Veřejná zakázka na stavební práce
Forma zadávacího řízení:	Otevřené řízení
Limit veřejné zakázky:	Nadlimitní

Na základě obdržené žádosti či žádostí a z vlastního podnětu poskytuje zadavatel níže uvedené vysvětlení zadávací dokumentace.

DOTAZ 1

Zadavatel v rámci vysvětlení ze dne 29.3.2022 obdržel dotaz, kdy se uchazeč dotazoval „V rámci čl. 6.1.2. Zadávací dokumentace, Požadavky na kvalifikaci dodavatelů zadavatel stanovuje, že osoba hlavního stavbyvedoucího musí být autorizovaným inženýrem. Tento požadavek je dle našeho názoru zcela nepřiměřený, když jím jsou zcela vyloučeni autorizovaní technici, kteří jsou však taktéž dle zákona č. 360/1992 Sb. oprávněni k vedení realizace staveb (tj. být stavbyvedoucím), což taktéž potvrzují stanoviska ČKAIT a MMR. Zadavatel tímto požadavkem vylučuje zcela z této pozice autorizované techniky, a to bez toho, aby pro to existoval reálný důvod (nebyli-li by autorizovaní technici způsobilí, zcela jistě by jim zákonodárce vedení realizace staveb neumožnil). Tímto apelujeme na zadavatele, aby uvedené kvalifikační kritérium změnil.“ A zadavatel odpověděl „Zadavatel sděluje, že autorizovaný inženýr je na rozdíl od autorizovaného technika, oprávněn provádět i statické a dynamické výpočty staveb, inženýrské průzkumy, zkoušení a, diagnostiku staveb či provádět geodetická měření a jiné související práce. Autorizovaný inženýr má tak mnohem širší záběr činnosti než autorizovaný technik, které může zúročit při realizaci stavby. Zadavatel na požadavku trvá a považuje jej za oprávněný a odůvodněný.“

Pakliže zadavatel ve vysvětlení č. 1 připouští, že autorizovaný inženýr je oprávněn vykonávat činnosti i statické a dynamické výpočty staveb, inženýrské průzkumy, zkoušení a diagnostiku staveb či provádět geodetická měření a jiné související práce, proč požaduje v realizačním týmu osobu STATIKA se zkušeností dvou zakázek za posledních 7 let v hodnotě 300 mil Kč.

Pro rozptýlení pochybnosti, že zadavatel nepostupuje diskriminačně, připustí zadavatel v pozici Hlavního stavbyvedoucího autorizovaného TECHNIKA v oboru pozemních staveb, pokud uchazeč je schopen v rámci realizačního týmu doplnit další autorizované osoby v oboru jako jsou osoby v oborech Statika a dynamika staveb, Zkoušení a diagnostika staveb, případně Geotechnika?

ODPOVĚĎ 1

Zadavatel po hlavním stavbyvedoucím nepožaduje pouze řízení prováděné stavby, ale tato osoba je pro něj důležitá v celém rozsahu stavby. Potřeba autorizovaného inženýra na pozici hlavního stavbyvedoucího je odůvodněna mnohem širšími kompetencemi, které může vykonávat, přičemž zadavatel zmiňuje konkrétní činnosti, které je oprávněn provádět autorizovaný inženýr oproti autorizovanému technikovi (např. provádění výpočtů staveb, průzkumů, zkoušek, geodetických měření). Z tohoto důvodu a v souladu s vysvětlením zadávací dokumentace č. 1, považuje zadavatel za přiměřený a nediskriminační požadavek na autorizovaného inženýra, jako osobu odpovědnou za provedení celé stavby a všech činností vyplývajících z oprávnění autorizovaného inženýra. Přitom v rámci předmětu stavby je mimo jiné i realizace tribun, kde je významným prvek statika jejich konstrukcí a z toho důvodu vyžaduje zadavatel, aby v týmu zhotovitele byl kromě hlavního stavbyvedoucího i člověk, jehož specializací je právě statika a dynamika staveb, a to z důvodu, aby byla zajištěna naprostá bezpečnost těchto konstrukcí. Zadavatel v požadavku na hlavního stavbyvedoucího a na osobu statika nevidí žádný diskriminační prvek. Nelze totiž vyloučit, že v průběhu provádění bude třeba provést důslednou kontrolu a návrh opatření spočívající v zajištění statiky těchto konstrukcí a pro zadavatele je tato část stavby stěžejní a z toho důvodu požaduje, aby součástí týmu byl kromě hlavního stavbyvedoucího i specialista v oboru statika a dynamika staveb. Takový požadavek pokládá zadavatel za logický a odůvodněný předmětem veřejné zakázky.

Zadavatel trvá na tom, aby na pozici hlavního stavbyvedoucího byla osoba, která je autorizovaným inženýrem v oboru pozemních staveb.

DOTAZ 2

Zadavatel v kvalifikačních podmínkách uvádí požadavek v kapitole 6.1.1. Seznam **významných zakázek poskytnutých za posledních 5 let** před zahájením zadávacího řízení včetně osvědčení objednatele o řádném poskytnutí a dokončení nejvýznamnějších z těchto stavebních prací, dodávek a služeb. V části 6.1.2. Seznam techniků, kteří se budou podílet na plnění veřejné zakázky požaduje **referenční zkušenosti za posledních 7 let**. Pomineme-li, že někteří z případných uchazečů disponují techniky – supermany (pokud se nejedná o autorizované manažery), kteří dokončí během sedmi let 3 dokončené zakázky v minimální hodnotě 300 mil. Kč, žádáme zadavatele, aby případně sjednotil dobu poskytnutí významných zakázek a referenčních zkušeností na období 7 let, případně, aby zadavatel prodloužil období referenčních zkušeností techniků na min. 10 let. Případně, že zadavatel požadavku nevyhoví, žádáme, aby zadavatel řádně odůvodnil délku referenční zkušenosti na 7 let, která je netransparentně krátká.

ODPOVĚĎ 2

Lhůta pro referenční zakázky odpovídá zákonné lhůtě. Zadavatel hledá zkušeného dodavatele, který má dostatek znalostí a odborných zkušeností s pravidelnou realizací staveb odpovídajícího finančního objemu. Dodavatel realizuje takových staveb většinou více současně, a proto byla ponechána zákonná lhůta pěti let, což představuje jednu požadovanou zakázku za více jak jeden rok. Přitom lhůta realizace zadávané veřejné zakázky jen mírně přesahuje délku jednoho roku a v jejím rámci je povinná odstávka v provádění stavebních prací, což předpokládá realizovat celou stavbu přibližně za 14 měsíců. Jde tedy dle zadavatele o požadavek, který zcela přiměřený rozsahu a složitosti zadávané veřejné zakázky.

U osob, které jsou součástí realizačního týmu, vzal zadavatel v úvahu, že se jedná o osobní zkušenosti fyzických osob, kde nelze předpokládat kontinuitu v působení těchto osob na vymezené pozici a rovněž je třeba vzít v úvahu i prodlevy při změnách zaměstnavatele či jiné osobní problémy těchto osob. To jsou důvody, které vedly zadavatele k tomu, aby lhůtu, v rámci které má daná osoba předložit reference z působení na požadované pozici, stanovil na dobu delší, než je pro reference dodavatele. Takový postup pokládá zadavatel za vstřícný a nikoliv za diskriminační. Přitom nelze odhlédnout od toho, že reference osob jsou požadovány v menším počtu, než reference dodavatele a u mnohých osob nejsou vázány na konkrétní typy staveb, ale na činnosti odpovídající jejich zaměření.

Přesto v rámci snahy zadavatele umožnit účast i dodavatelům, kteří disponují členy realizačního týmu se staršími referencemi, bylo rozhodnuto o prodloužení doby pro předkládání referencí členy realizačního týmu na pozici „Hlavní stavbyvedoucí“ a „Specialista BOZP“. Zadavatel u těchto významných členů realizačního týmu, jejichž činnost pokládá zadavatel za rozhodující pro úspěšnou, bezvadnou a bezrizikovou realizaci stavby, rozhodl o prodloužení lhůty pro předkládání referencí na 10 let. K tomuto kroku zadavatel přistoupil zejména s ohledem na skutečnost, že u těchto osob požaduje zkušenosti se 3 mi referenčními zakázkami, kdežto u ostatních osob požaduje pouze 2 referenční zakázky. Nový, upravený a pro zpracování závazný Svazek 2 zadávací dokumentace (vč. přílohy) je přílohou tohoto vysvětlení.

DOTAZ 3

Zadavatel na v kvalifikačních podmínkách uvádí v kapitole 5.1. PODMÍNKY PROKÁZÁNÍ EKONOMICKÉ KVALIFIKACE, Zadavatel požaduje za účelem prokázání ekonomické kvalifikace dodavatele předložit údaj o ročním obratu dodavatele za tři bezprostředně předcházející účetní období (jestliže dodavatel vznikl později, postačí, předloží-li údaje o svém obratu v požadované výši za období od svého vzniku). Minimální úroveň pro splnění tohoto kritéria je stanovena na roční obrat ve výši minimálně 750 mil. v každém ze tří bezprostředně předcházejícím účetním období.

Uchazeč se domnívá, že požadavek zadavatele na prokázání ekonomické kvalifikace, kdy minimální výše ročního obratu nesmí přesahovat dvojnásobek předpokládané hodnoty veřejné zakázky, byl s § 78 odst. 2 ZZVZ. Zadavatel v zadávacích podmínkách v rámci prokázání ekonomické kvalifikace požaduje, aby roční obrat dodavatele za tři (3) bezprostředně předcházející účetní období dosahoval min. úrovně 750 mil. Kč/1 rok, tato částka tak nedosahuje ani dvojnásobku předpokládané hodnoty veřejné zakázky.

Zadavatel při stanovení požadované úrovně ekonomické kvalifikace nepostupuje zcela jednoznačně v souladu s platnými zákonnými ustanoveními, s přihlédnutím k charakteru a důležitosti této veřejné zakázky a zároveň s ohledem na schopnost řádného plnění této veřejné zakázky dodavatelem s dostatečnou ekonomickou silou.

Předpokládaná hodnota zakázky činí **373 478 357,57 Kč** bez DPH s dobou realizace cca 15 měsíců tzn., že objem provedených prací za **jeden rok** plnění veřejné zakázky tak činí **cca 298,8 mil. Kč bez DPH**, a zadavatel stanovil minimální úroveň kvalifikačního kritéria ve výši více jak 2,5 násobku roční předpokládané hodnoty veřejné zakázky, tj. více, než umožňuje § 78 odst. 2 ZZVZ. Uvedený požadavek zadavatele na doložení ročního obratu ve výši 750 mil. Kč, tedy 2,5 násobku předpokládané roční hodnoty veřejné zakázky je tak stanoven **v rozporu s § 78 odst. 2 ZZVZ a dále v rozporu s § 73 odst. 6 písm. b) ZZVZ ve spojení § 6 ZZVZ, neboť je zjevně nepřiměřený ve vztahu k předmětu veřejné zakázky, a ve svém důsledku rovněž v rozporu s § 36 odst. 1 ZZVZ**, když neodůvodněně omezuje okruh dodavatelů jinak způsobilých veřejnou zakázku realizovat, tedy i hospodářskou soutěž v zadávacím řízení.

Takto nastavená ekonomická kvalifikace jeví zřejmé známky skryté diskriminace, kdy jsou znevýhodňováni dodavatelé relevantního trhu, zejména dodavatelé střední velikosti a objemem prací 500 mil Kč/rok a minimálně všichni dodavatelé schopní realizovat požadované plnění vymíněné v rámci technické kvalifikace referenčními stavbami a realizačním týmem. Zadavatelem je však nedůvodně, pomocí nastavení limitů ekonomické kvalifikace účelově vytvářena skupina několika subjektů/jedinců, kteří jediní budou schopni naplnit jím stanovené zadávací podmínky.

V uvedených souvislostech lze odkázat na rozsudek Nejvyššího správního soudu ze dne 5.6.2008, č.j. 1 Afs 20/2008-152, ve kterém tento soud dospěl k těmto obecně využitelným právním závěrům, které je nutno bohužel aplikovat i na toto zadávací řízení: „...smysl a cíl zákazu diskriminace nutně vede interpreta § 6 ZVZ k závěru, že tento zákaz zahrnuje jednak zákaz diskriminace zjevné, tedy odlišného zacházení s jednotlivcem ve srovnání s celkem, jednak též **zákaz diskriminace skryté, pokud tato vede v podstatě k obdobným právem zakázaným důsledkům** (v oblasti práva veřejných zakázek tedy poškozování hospodářské soutěže a konkurenčního prostředí mezi dodavateli).“

Dotaz:

Přijme zadavatel opatření k nápravě popsaného nezákonného postupu a uvede zadávací podmínky do souladu s příslušnými ustanoveními ZZVZ?

Tazatel současně žádá, aby zadavatel při vyřízení této žádosti postupoval v souladu s § 99 odst. 2 ZZVZ a v případě takové změny nebo doplnění zadávací dokumentace, která může rozšířit okruh možných účastníků zadávacího řízení (takovou změnou je nepochybně i zmírnění požadavku na minimální úroveň obratu), aby prodloužil lhůtu pro podání nabídek tak, aby tato od odeslání změny nebo doplnění zadávací dokumentace činila nejméně celou svou původní délku.

ODPOVĚĎ 3

Zadavatel při stanovení výše minimální ročního obratu postupoval v souladu § 78 odst. 2 zákona a konstatuje, že zákon nevymezuje, zda se limitace dvojnásobkem předpokládané hodnoty vztahuje k roční předpokládané hodnotě. Zadavatel dále odkazuje na rozhodnutí předsedy Úřadu sp. zn. ÚOHS-R0104/2021/VZ, ve kterém předseda mimo jiné došel k závěru, že (bod 61):

„Z výše uvedeného je patrné, že s ohledem na charakter veřejné zakázky na stavební práce není možné aplikovat postup Úřadu spočívající v přepočtu předpokládané hodnoty veřejné

zakázky na jeden rok plnění veřejné zakázky. Je třeba vycházet z předpokládané hodnoty jako celku.“

V tomto konkrétním případě činí lhůta výstavby přibližně 16 měsíců s povinnou odstávkou v provádění stavebních prací po dobu mezinárodní sportovní akce a „čistá“ doba výstavby je přibližně 14 měsíců, tedy doba mírně přesahující jeden rok.

Zadavatel však s ohledem na nový výpočet předpokládané hodnoty před zahájením veřejné zakázky administrativním nedopatřením neupravil adekvátně hodnotu požadovaného minimálního obrátu. Z tohoto důvodu zadavatel snižuje svůj původní požadavek na celkový roční obrát z hodnoty 750 mil. Kč, na novou hodnotu ve výši 700 mil. Kč.

Nový, upravený a pro zpracování nabídek závazný Svazek 2 zadávací dokumentace je přílohou tohoto vysvětlení.

INFORMACE I

Zadavatel na základě vlastního podnětu rovněž rozhodl o snížení počtu referenčních zakázek dodavatele dle čl. 6.1.1.1. Svazku 2 zadávací dokumentace ze současných 4 zakázek v posledních 5 ti letech na 3 zakázky. Zadavatel v rámci diskuse a projednání žádosti dodavatelů o vysvětlení zadávací dokumentace vzal na vědomí, že realizace zakázek o finančním objemu 300 mil. Kč bez DPH a více může trvat i výrazně déle, jak jeden rok a snížil počet požadovaných zakázek tak, aby rozšířil okruh potenciálních dodavatelů.

Nový, upravený a pro zpracování závazný Svazek 2 zadávací dokumentace (vč. přílohy) je přílohou tohoto vysvětlení.

Zadavatel dále informuje, že podrobně prošel všechny ostatní požadavky kvalifikace a považuje tyto za přiměřené a nediskriminační a další zmírňování požadavků nepředpokládá.

INFORMACE II

Zadavatel na základě vlastního podnětu poskytuje všem dodavatelům odkaz, na kterém si mohou stáhnout na letecké snímky se současným stavem areálu:

https://www.dropbox.com/sh/9wawvkizsiq9mkn/AAAdx-bfL9mWG_IUemXVA7NLa?dl=0.

INFORMACE III

Zadavatel posoudil výše poskytnuté vysvětlení zadávací dokumentace a rozhodl o prodloužení lhůty pro podání nabídek tak, aby opět činila minimálně celou svojí původní délku. Zadavatel tedy upravuje lhůtu pro podání nabídek následovně:

nové znění bodu IV.2.2) Lhůta pro doručení nabídek nebo žádostí o účast:
Datum: **10. 5. 2022** Čas: **10:00 hodin**

nové znění bodu IV.2.7) Podmínky pro otevírání nabídek:
Datum: **10. 5. 2022** Čas: **10:10 hodin**

Shodné informace budou uveřejněny i formou opravného oznámení ve Věstníku veřejných zakázek a v Úředním věstníku Evropské unie (TED).

Přílohy:

Svazek 2 - Požadavky na kvalifikaci dodavatelů_vys2

Svazek 2 příloha - Formulář pro uvedení seznamu techniků_vys2

Svazek 2 příloha - Formulář pro uvedení seznamu referenčních zakázek_vys2