

COMFORT SDRUŽENÍ a. s.
Domažlická 45
318 00 Plzeň
IČO: 61171077
(dále jen „účastník zadávacího řízení“)

ROZHODNUTÍ O NÁMITKÁCH ÚČASTNÍKA ZADÁVACÍHO ŘÍZENÍ

Název veřejné zakázky: **Klimatizace rektorátu ZČU**

Evidenční číslo zakázky: Z2019-034686

Druh zadávacího řízení: veřejná zakázka na dodávky zadávaná v otevřeném nadlimitním řízení dle zákona č. 134/2016 Sb., o zadávání veřejných zakázek, ve znění pozdějších předpisů (dále jen „ZZVZ“) nadlimitní řízení

Název zadavatele: Západočeská univerzita v Plzni

Sídlo zadavatele: Univerzitní 8, 301 00 Plzeň

IČO: 497 77 513

Osoba oprávněná jednat za zadavatele: doc. Dr. RNDr. Miroslav Holeček, rektor

(dále jen „Zadavatel“)

Zadavatel obdržel dne 5. 12. 2019 prostřednictvím datové schránky od účastníka zadávacího řízení COMFORT SDRUŽENÍ a.s., Domažlická 45, 318 00 Plzeň, IČO 61171077 (dále jen „stěžovatel“) námitky proti Rozhodnutí o vyloučení účastníka

Námitky byly podány v průběhu zadávacího řízení v řádné 15-ti denní lhůtě nadlimitní veřejné zakázky na dodávky s názvem Klimatizace rektorátu ZČU, s evidenčním číslem ve Věstníku veřejných zakázek Z2019-034686.

Tato zakázka je zadávána v otevřeném řízení v nadlimitním režimu dle zákona o zadávání veřejných zakázek č. 134/2016 Sb., ve znění pozdějších předpisů (dále jen „zákon“).

Stěžovatel je toho názoru, že jeho vyřazení ze zadávacího řízení vychází z formální a nesprávné aplikace práva a jako takové není zákonné. Za účelem nápravy rozhodnutí tímto zadavateli navrhuje, aby rozhodl tak, že jeho námitkám vyhovuje.

Zadavatel o námitkách rozhodl takto:

Zadavatel nevyhovuje podaným námitkám k zadávacímu řízení.

Odůvodnění:

Zadavatel obdržel námitky proti Rozhodnutí o vyloučení účastníka zadávacího řízení s níže uvedenou argumentací účastníka v tomto znění:

Možnost zadavatele vyloučit účastníka ze zadávacího řízení s odkazem na to, že nemá vydány výlučně zaknihované akcie byla do právního řádu implementována zákonem č. 134/2016. Důvodem tohoto zákonného opatření byl požadavek zákonodárce (jedná se o transpozici evropských směrnic o veřejných zakázkách do českého právního řádu) na zvýšení transparentnosti zadávacích řízení a dále boj proti korupci. Implementací vzpomínaného zákona do českého právního řádu tedy došlo k omezení účasti v zadávacích řízeních těm akciovým společnostem, u kterých nebylo zřejmé složení akcionářů. Je přirozeně žádoucí, aby se zadávacích řízení účastnily právě takové subjekty, u kterých je evidentní, kdo bude beneficentem zisku. Uchazeč je však přesvědčen, že z důvodů dále prezentovaných tyto atributy bez dalšího splňuje.

V konkrétním rozměru to znamená, že zákonodárce vyhodnotil jako žádoucí, aby u subjektů majících subjektivitu akciové společnosti a účastnících se zadávacích řízení byla zřejmá jejich vlastnická struktura. Jinými slovy ust. § 48 odst. 7 ZVZZ zakládá povinnost akciových společností účastnících se zadávacích řízení k tomu, aby měly pouze zaknihované akcie, což fakticky znamená, že akcionáři mají zřízen majetkový účet vedený Centrálním depozitářem cenných papírů a na tomto účtu jsou předmětné akcie vedeny. Zaknihování akcií tak de-facto znemožňuje zastřít akcionářskou strukturu společnosti.

Jak již bylo nastíněno výše, účastník má jediného akcionáře, kterým je Ing. Milan Šnajdr, nar. 27. června 1964, trvale bytem Jablonského 2204/79, Východní Předměstí, 326 00 Plzeň, přičemž tento údaj je uveden v obchodním rejstříku. Výpis z obchodního rejstříku měl zadavatel k dispozici v rámci nabídky podané uchazečem. Z formálního hlediska tak lze připustit, že došlo k naplnění skutkové podstaty § 48 odst. 7 ZVZZ, nicméně fakt že účastník je vlastněn jediným akcionářem, který je zapsán v obchodním rejstříku, vyhovuje účelu a smyslu zákona. Jiná situace by přirozeně nastala, pokud by akciovou strukturu účastníka tvořilo více akcionářů, v takovém případě by rozhodnutí o vyloučení účastníka skutečně bylo na místě, protože v takovém případě skutečně zadavatel nemá jak ověřit akcionářskou strukturu účastníka, nejsou-li akcie zaknihovány.

Nelze však opomenout ani ust. § 48 odst. 9 ZVZZ, ze kterého se podává, že u zahraničního dodavatele postačí čestné prohlášení o tom, které osoby jsou vlastníky akcií, jejichž souhrnná jmenovitá hodnota přesahuje 10%. Pokud tedy u zahraničního účastníka postačuje čestné prohlášení o vlastnictví akcií pak logickým výkladem a minori ad maius musí u tuzemského účastníka postačovat zápis jediného akcionáře v obchodním rejstříku.

Účastníkovi je přirozeně známo, že zadávací řízení je poměrně rigidním a formálním procesem, nicméně účastník je jednoznačně přesvědčen o tom, že i v rámci zadávacího řízení je nutné vyloučit přepjatý formalismus a zákony aplikovat v souladu s jejich účelem a nikoliv doslovným zněním. Zápis jediného akcionáře v obchodním rejstříku zcela zřetelně

deklaruje akcionářskou strukturu účastníka a je nutné uzavřít, že tento zápis bezpochyby „napravuje“ skutečnost, že účastník nemá zaknihovány akcie.

Zadavatel k podaným námitkám a argumentacím uvádí:

Zadavatel na základě podané nabídky prověřil dle ZZVZ § 48 odst. 7 a 9 výpis z obchodního rejstříku účastníka zadávacího řízení. Účastník COMFORT SDRUŽENÍ a.s. má vedeny v obchodním rejstříku akcie společnosti evidované na akcionáře Ing. Milana Šnajdra, narozeného dne 27. června 1964, trvale bytem Jablonského 2204/79, Východní Předměstí, 326 00 Plzeň. Prověřením bylo zjištěno, že zmiňované akcie **nejsou zaknihovány tak jak požaduje výše uvedený § 48 odst. 7 a 9 ZZVZ.**

Zadavatel má v tomto případě povinnost (nikoliv možnost) vybraného účastníka vyloučit za zadávacího řízení dle § 48 odst. 9 bez ohledu na to, zda společnost má jednoho akcionáře či více. Účastník zadávacího řízení v podaných argumentacích toto sám připouští. Skutečnost, že vlastník je jediným akcionářem nemá na výklad ustanovení ZZVZ vliv.

Poučení:

Zadavatel dle § 245 odst. 4 ZZVZ informuje stěžovatele, že má možnost podat ve lhůtě podle § 251 odst. 2 ZZVZ návrh na zahájení řízení o přezkoumání úkonů zadavatele u Úřadu. V tom případě má stěžovatel povinnost doručit v téže lhůtě stejnopis návrhu zadavateli.

V Plzni dne ... 12. 12. 2019



.....
doc. Dr. RNDr. Miroslav
Holeček
rektor

Západočeská univerzita v Plzni
rektor