**Shrnutí z prověření podnětu čj. SFZP 168262/2021 – NY legal s.r.o. k projektům OPŽP CZ.05.5.18/0.0/0.0/19\_121/0011592 a CZ.05.5.18/0.0/0.0/19\_121/0011595 Rekonstrukce školní kotelny a VZT školní kuchyně ZŠ v Kostelci u Holešova, příjemce obec Kostelec u Holešova**

Dne 16. 11. 2021 obdržel Fond podnět společnosti NY legal s.r.o. k výše uvedeným projektům. Na prověření podnětu spolupracovalo SOdK s administrujícím úsekem a OP.

Popis projektů v IS MS 2014+:

CZ.05.5.18/0.0/0.0/19\_121/0011592 - Realizace nové kotelny o výkonu 320 kW v Základní škole v Kostelci u Holešova č.p. 191, 768 43 Kostelec u Holešova, parc. č. 180, k.ú. Kostelec u Holešova.

CZ.05.5.18/0.0/0.0/19\_121/0011595 - Instalace vzduchotechniky s rekuperací v Základní škole v Kostelci u Holešova 191, 768 43 Kostelec u Holešova, parc. č. 180, k.ú. Kostelec u Holešova.

Dotace u projektů nebyla dosud vyplacena.

Dle sdělení administrujícího úseku byl s původním dodavatelem akce ukončen smluvní vztah z důvodu zpoždění v realizaci a nedodaní podkladů vyžadovaných dle smlouvy o dílo. Bylo provedeno nové výběrové řízení.

K jednotlivým bodům podání bylo prověřováno:

*I. Působení Ing. K. Perůtky jako projektanta, autorského dozoru a současně na straně zhotovitele akce, zhotovitel je jeho prostřednictvím ve střetu zájmů*

*VII. Neřešení střetu zájmů společnosti UPOSS spol. s r.o. ve vztahu k prvnímu zhotoviteli*

*XII. opakovaný střet zájmů Ing. Perůtky prostřednictvím jeho působení jako projektanta, jednatele a uchazeče UPOSS spol. s r.o., autorského dozoru akce a osoby zodpovědné za živnost u KLASA VTP s.r.o.*

Vyjádření PM/VPM:

S osobou Ing. Perůtky měl Fond k dispozici Smlouvy o dílo na PD a autorský dozor. Jako druhá vysoutěžená společnost Klasa VTP s.r.o. byla zastoupena Zbyňkem Málkem, resp. Petrem Miklasem. Informaci o tom, že se 16. 8. 2021 stal Ing. Perůtka odpovědnou osobou pro živnosti společnosti Klasa VTP s.r.o. jsme neměli.

Vyjádření OP:

Smlouva o dílo na výkon autorského dozoru stavby s názvem „*Rekonstrukce školní kotelny a vzduchotechnika školní kuchyně ZŠ v Kostelci u Holešov*a“ uzavřela obec Kostelec u Holešova (dále též jen „zadavatel“) s dodavatelem UPOSS, spol. s r.o. dne 3. 3. 2021. Podle výpisu z obchodního rejstříku je jedním ze dvou jednatelů obchodní společnosti UPOSS, spol. s r.o. a současně společníkem této společnost Ing. Karel Perůtka, dat. nar. 3. 2. 1949; obchodním podíl Ing. Karla Perůtky na základním kapitálu UPOSS, spol. s r.o. činí 68,75 %.

Smlouva o dílo na provedení stavby s obchodní společností KLASA VTP s.r.o. jako vybraným dodavatelem byla uzavřena dne 11. 8. 2021, a to na základě výsledku zadávacího řízení zahájeného dne 30. 7. 2021 (jednací řízení bez uveřejnění). Ing. Karel Perůtka není uváděn ve výpisu z obchodního rejstříku ani v evidenci skutečných majitelů obchodní společností KLASA VTP s.r.o. Spojení Ing. Karla Perůtky s obchodní společností KLASA VTP s.r.o. lze dohledat při nahlížení do veřejné části Živnostenského rejstříku, kde je u subjektu KLASA VTP s.r.o. uveden Ing. Karel Perůtka jako odpovědný zástupce pro živnostenská oprávnění pro předmět podnikání Provádění staveb, jejich změn a odstraňování a dále Projektová činnost ve výstavbě s tím, že jako den jeho ustanovení odpovědným zástupcem je uveden den 16. 8. 2021. Nelze mít proto za prokázané, že ke dni ukončení zadávacího řízení zahájeného dne 30. 7. 2021 věděl zadavatel o tom, že Ing. Karel Perůtka jako osoba spojená s osobou vykonávající autorský dozor stavby současně vystupuje, resp. bude vystupovat jako odpovědný zástupce pro předměty podnikání Provádění staveb, jejich změn a odstraňování a dále Projektová činnost ve výstavbě vybraného dodavatele KLASA VTP s.r.o. Na základě dostupných informací nelze proto konstatovat, že při zadávání veřejné zakázky zadavatel postupoval v rozporu s § 44 ZZVZ a že v procesu zadávání veřejné zakázky došlo ke střetu zájmů. Stanovení finanční opravy by nebylo za zadavatelův postup ze strany Odboru právního navrhováno.

**Dle OP mohlo u osoby Ing. Perůtky ve fázi realizace předmětu veřejné zakázky ke střet zájmů dojít, a to ve vazbě na jeho propojení s osobou provádějící autorský dozor a současně s osobou zhotovitele stavby. Dáváme proto stěžovateli ke zvážení, zda se v této věci neobrátit na Českou komoru autorizovaných inženýrů a techniků činných ve výstavbě.**

*II. Výkon funkce stavbyvedoucího osobou bez odborné kvalifikace*

Vyjádření PM/VPM:

Posuzovat, zda hlavní stavbyvedoucí má autorizaci dle zákona č. 360/1992 Sb., není v gesci PM. Toto je plně v kompetenci objednatele.

**Dle zjištění SOdK součástí zadávací dokumentace k zakázce na dodavatele žádné požadavky v tomto směru uvedeny nebyly.**

*III. Vadné plnění ze strany koordinátora BOZP*

**V kompetenci příjemce, Fondu nepřísluší do této kompetence jakkoliv zasahovat.**

*IV. Nezveřejnění smluv s plněním nad 50 tis. Kč bez DPH v registru smluv*

**Dle SOdK není příjemce obcí s rozšířenou působností, ustanovení o zveřejňování smluv se na něj nevztahuje. Tento názor potvrzen i vyjádřením OP.**

*V. Dodání kotle s účinností, která je v rozporu se zadávací dokumentací*

Vyjádření PM/VPM:

V projektové dokumentaci, která byla součástí ZD, byly požadavky na kotel normovaný stupeň využití 98 % (Hs)/109 % (Hi), tepelný výkon 50/30 320 kW. Instalovaný kotel tyto požadavky splňuje. Křivka z grafu katalogu výrobce sice udává účinnost (Hi) u teplotního spádu 50/30 °C 107 % nikoliv 109 %, nicméně není uvedeno, zda tento spád je normovaný. V zadávací dokumentaci byl požadován při tomto spádu jen výkon, nikoliv účinnost.

**Do odpovědi použito vyjádření PM/VPM.**

*VI. Nezajištění autorského dozoru na celý rozsah díla*

**V kompetenci příjemce, Fondu nepřísluší do této kompetence jakkoliv zasahovat.**

*VIII. Poddodavatel zhotovitele akce bez patřičného živnostenského oprávnění*, posouzení změny požadavků na profesní kvalifikaci

**Dle konzultace SOdK s administrujícím úsekem živnostenské oprávnění společnosti Hetmer s.r.o. k realizaci části díla dostačující. Obdobným oprávněním disponují i jiné podnikatelské subjekty zabývající se montáží vzduchotechniky.**

Vyjádření OP:

Z důvodů krajní naléhavosti, kdy byl zadavatel povinen zajistit provoz základní školy od začátku září 2021, bylo s ukončením smlouvy o dílo uzavřené dne 5. 2. 2021 s dodavatelem ABV flow s.r.o. zahájeno podle § 63 odst. 5 ZZVZ pro výběr nového dodavatele JŘBU). Podmínka stanovená v § 63 odst. 1 ZZVZ, podle které nesmí zadavatel podstatně změnit zadávací podmínky oproti předchozímu zjednodušenému podlimitnímu řízení, se v daném případě neuplatní; tato podmínka se vztahuje jen na zadávací řízení zahájená z důvodů uvedených v § 63 odst. 1 ZZVZ. Zadavatel tak nebyl povinen v rámci JŘBU zachovat požadavky na prokázání profesní způsobilosti stanovené pro předchozí zjednodušené podlimitní řízení.

*IX. Nastavení obchodních podmínek v rozporu s Pokyny pro zadávání veřejných zakázek v Operačním programu Životní prostředí pro období 2014 – 2020*

Vyjádření OP:

Podle odst. 1.1.2 dokumentu Pokyny pro zadávání veřejných zakázek v OPŽP 2014 – 2020 (dále jen Pokyny) jsou přílohy Pokynů nezávazné. Ustanovení bodů 5.1, 5.2 přílohy č. 1 Pokynů proto nemusí být ve smlouvě o dílo obsaženo, jejich neuvedením se zadavatelem nedopustil žádného pochybení.

**Využito do odpovědi.**

*X. Neposkytnutí informací k zakázce dle zákona č. 106/1999 Sb.*

**Není v kompetenci Fondu.**

*XI. Požadavek na certifikaci výrobků mimo rozsah zadávací dokumentace*

Vyjádření PM/VPM:

Zadavatel je oprávněn certifikaci výrobku požadovat a v praxi se tak i děje. I ze strany Fondu je u některých výrobků vyžadováno předložení certifikátu, prohlášení o shodě apod.

Vyjádření OP:

V ZD nebyl uveden výslovný požadavek na doložení certifikátu EZU nebo jiného konkrétního osvědčení, stanovený požadavek na dodání osvědčení státní zkušebny je formulován obecně. Nejedná se proto o odkaz na normu nebo technický dokument podle § 90 ZZVZ, u kterého je zadavatel povinen uvést možnost nabídnout rovnocenné řešení.

V čl. VIII. odst. 1 smlouvy o dílo uzavřené s dodavatelem ABV flow s.r.o. dne 5. 2. 2021 je stanovena povinnost zhotovitele „používat pouze materiály a konstrukce vyhovující požadavkům kladeným na jejich jakost a mající prohlášení o shodě dle zákona č. 22/1997 Sb., o technických požadavcích na výrobky a o změně a doplnění některých zákonů, ve znění pozdějších předpisů a jeho prováděcích předpisů“. Podle čl. X. odst. 1 písm. f) této smlouvy je zhotovitel povinen „doložit platné atesty či certifikáty, případně další dokumenty prokazující splnění požadovaných technických a kvalitativních parametrů používaných výrobků a materiálů, a to nejpozději před jejich osazováním do stavby“ s tím, že „bez doložení těchto atestů není zhotovitel oprávněn započít s osazováním příslušných výrobků do stavby.“

Z příloh 10A a 10B podnětu vyplývá, že zadavatel opakovaně žádal o doplnění informací o VZT jednotce, a to na základě zjištění projektanta, že v technické specifikaci předložené dodavatelem chybí mimo jiné „*Certifikát EZU (Elektrotechnický zkušební ústav)*“. V příloze 10B podnětu k prošetření zakázky projektant VZT dále uvádí: „*Technická specifikace předložená dodavatelem neobsahuje zmínku o MaR. Pokud je jednotka dodávána s MaR, musí mít zkoušky od certifikované zkušebny (EMC a elektrická bezpečnost). A certifikát EZU.*“

**Posouzení oprávněnosti zadavatelova požadavku na doložení certifikátu EZU ve fázi realizace předmětu veřejné zakázky, tj. po ukončení zadávacího řízení, je - s ohledem na jeho odbornost - v kompetenci PM. Jedná-li se o výlučné osvědčení, které nelze nahradit předložením jiného rovnocenného dokladu, je zadavatelův požadavek na předložení certifikátu zcela v souladu s uzavřenou smlouvou o dílo.**

**OP pro úplnost uvádí, že z dokladů doložených k podnětu není nijak zjevné, zda, popř. jaká osvědčení dodavatel ABV flow s.r.o. o instalovaných vzduchotechnických zařízeních doložil.**

**Výstup z prověření:**

**S ohledem na uvedené informace shledalo SOdK podnět neopodstatněným, ve smyslu výše uvedených vyjádření bude podatel vyrozuměn ke každému bodu stížnosti.**

Zpracoval: XXXXXX, kontrolorka SOdK

Schválil: XXXXXXX, pověřený zastupováním vedoucí SOdK