

Vysvětlení zadávací dokumentace č. 2 v rámci koncesního řízení: Výběr provozovatele kanalizace statutárního města Opava - II

Zadavatel Statutární město Opava, se sídlem: Horní náměstí 69, 746 26 Opava, zástupce: Ing. Tomáš Navrátil, primátorem, v souladu s § 98 zákona č. 134/2016 Sb., o zadávání veřejných zakázek (dále jen „zákon“), Vám tímto sděluje následující vysvětlení koncesní dokumentace ke koncesnímu řízení: „**Výběr provozovatele kanalizace statutárního města Opava - II**“.

Zadavatel dne 16.2.2023 obdržel námitky. Na základě obdržených námitek zadavatel poskytuje níže uvedené doplnění, vysvětlení koncesní dokumentace.

**Požadavek č. 1:**

Zadávací dokumentace je neurčitá, pokud se jedná o informace o počtu nápojných bodů mezi kanalizací Statutárního města Opava a společností SmVaK.

Podle odůvodnění (příloha 6 zadávací dokumentace) existuje na předmětně infrastruktuře 13 nápojných bodů mezi kanalizací Statutárního města Opava a společností Severomoravské vodovody a kanalizace Ostrava a.s. (dále jen „SmVaK“).

Podle bodu 3.5 zadávací dokumentace má existovat pouze 12 nápojných bodů.

Dodavateli tedy chybí přesná informace o počtu nápojných bodů. Jedná se přitom o důležitý údaj, který může mít významný vliv na stanovení soutěžní ceny uchazeče a celkovou srovnatelnost nabídek jednotlivých uchazečů, a tudíž i transparentnost celého koncesního řízení.

Absence přesné informace o počtu napájecích bodů je tedy porušením zásady transparentnosti ve smyslu § 6 odst. 1 ZZVZ.

**Doplnění, vysvětlení:**

Zadavatel upravuje přílohu č. 6 koncesní dokumentace – viz příloha č. 1 vysvětlení č. 2. Mezi kanalizací zadavatele a kanalizací SmVaK existuje celkem 19 různých nápojných bodů – viz dohody vlastníku mezi zadavatelem a SmVaK v příloze č. 2 vysvětlení č. 2.

**Požadavek č. 2:**

Zadávací dokumentace (příloha č. 3) neobsahuje celou Dohodu o úpravě vzájemných práv a povinností vlastníků kanalizací provozně souvisejících, uzavřenou mezi Statutárním městem Opava a SmVaK.

V přílohách zadávací dokumentace je uveden pouze dodatek č. 1, který ovšem neobsahuje veškeré údaje týkající se smluvního vztahu Statutárního města Opava a SmVaK.

Absence daného dokumentu v plné podobě (tedy bez textu původní dohody a případných dalších dodatků) znemožňuje dodavateli získat veškeré nezbytné informace týkající se provozování předmětné infrastruktury, které by měl při přípravě své cenové nabídky zohlednit.

Neposkytnutí daných kompletních dokumentů v rámci zadávací dokumentace je tedy rovněž porušením zásady transparentnosti

### Doplnění, vysvětlení:

Zadavatel poskytuje kompletní dohodu vlastníků uzavřenou mezi zadavatelem a SmVaK – viz příloha č. 2 vysvětlení č. 2.

### **Požadavek č. 3:**

Finanční model (viz buňku G59 listu „Vstupy Zadavatele“ souboru „Soutezni\_formular\_SF1.3.xls“ – tzn. Části A přílohy č. 5 k zadávací dokumentaci) uvádí objem odpadní vody čištěné na vlastních provozovaných ČOV ve výši 115 000 m3.

Podle údajů ve výkazech VUPE pro tyto tři ČOV (viz příslušné pdf soubory s názvem „2021\_VUPE COV Vavrovice“, „2021\_VUPE COV Vlastovický“ a „2021\_VUPE COV Zlatníky“, tvořící přílohu č. 1 k zadávací dokumentaci) ovšem činí objem čištěných odpadních vod v součtu max 83 419 m3 odpadní vody (= 24 379 m3 za ČOV Vavrovice + 12 793 m3 za ČOV Vlastovický + 46 247 m3 za ČOV Zlatníky).

Uvedené představuje značný rozdíl v údajích o předpokládaném množství odpadní vody k čištění, který byl použit ve finančním modelu, oproti skutečnosti, když údaj o vodě vyčištěné použitý v soutěžním modelu je až o 31 581 m3 vyšší (tedy o cca 38 % vyšší), než je skutečnost.

Uvedená nesrovnalost má přitom nepochybně vliv na zadavatelem uváděné náklady v Kč na m3 čištěné odpadní vody (viz buňky G105 až P105, resp. G106 až P106 listu „Vstupy Zadavatele“ souboru „Soutezni\_formular\_SF1.3.xls“ – tzn. Části A přílohy č. 5 k zadávací dokumentaci).

Jednotlivé části zadávací dokumentaci si tedy evidentně odporují v nezanedbatelném rozsahu, což má za následek porušení ustanovení § 36 odst. 3 ZZVZ.

Upozorňujeme, že se jedná o důležité údaje, které mají významný vliv na možnost předložení kvalifikované nabídky uchazeče a celkovou srovnatelnost nabídek jednotlivých uchazečů, a tudíž i transparentnost celého koncesního řízení.

I tedy neposkytnutí přesné informace ohledně objemu odpadní vody čištěné na vlastních provozovaných ČOV způsobuje nezákonnost koncesní dokumentace.

### Doplnění, vysvětlení:

Množství vody vyčištěné na vlastní ČOV je ve finančních nástrojích pro rok 2023 uveden v souladu s koncesní dokumentací a v souladu s dostupnými podklady. K výše uvedenému výčtu, je nutné připočítat nově vybudovanou ČOV z projektu „ČOV Komárov a Suché Lazce – splašková kanalizace“ – viz tabulka Množství vyčištěné vody v kapitole 3.5 Koncesní dokumentace:

### **Množství vod čištěných v tis. m3:**

	2023	2024	2025	2026	2027
ČOV Opava - SmVaK	243	243	243	243	243
ČOV Opava - SmVaK - 1. IP	0	0	0	17,5	45,5
ČOV Zlatníky	47	47	47	47	47
ČOV Vlastovický	13	13	13	13	13
ČOV Vavrovice	25	25	25	25	25
ČOV Komárov a Suché Lazce – splašková kanalizace	30	45	72	102	102
ČOV Podvihov	0	0	0	0	10
<b>Celkem</b>	<b>358</b>	<b>373</b>	<b>400</b>	<b>447,5</b>	<b>485,5</b>

ČOV Komárov a Suché Lazce se v současné chvíli realizuje a je zahrnut do stávající infrastruktury, jelikož bude ukončen do doby zahájení provozování – viz koncesní dokumentace bod 3.5. Předpoklad množství čištěných odpadních vod na ČOV Komárov a Suché Lazce pro rok 2023 činí 30 tis. m3. To znamená, že součet čištěných vod na vlastních ČOV je pro rok 2023 stanovena ve výši 115 tis.m3 (dle VUPE + odborný odhad zadavatele) – viz tabulka výše.

#### Požadavek č. 4:

Ustanovení bodu 5.2.2 e) zadávací dokumentace stanoví: „Dodavatel (ve smyslu Provozovatel) nesmí bez předchozího souhlasu zadavatele pověřit třetí osobu prováděním činností, kterými bezprostředně realizuje odvádění a čištění odpadních vod v rozsahu specifikovaném v příloze č. 10 ke Koncesní smlouvě (příloha č. 3 Koncesní dokumentace).

Ustanovení bodu 5.2.2 e) zadávací dokumentace představuje de facto zákaz poddodávek, když se vztahuje na všechny činnosti provozovatele v rámci provozování, tak, jak je provozování definováno v příloze č. 10 ke koncesní smlouvě.

Skutečnost, že dané ustanovení zadávací dokumentace stanoví, že zadavatel bude moci dát provozovateli souhlas s využitím poddodavatele, na uvedeném konstatování o nepřipustném zákazu poddodávek nic nemění, neboť zadavatel není povinen takový souhlas provozovateli udělit, resp. udělení souhlasu může zadavatel kdykoli odepřít. Dodavatel tak nebude mít v žádné fázi provozování jistotu, že mu zadavatel udělí souhlas s použitím poddodavatele.

Z pohledu provozovatele se tedy v případě bodu 5.2.2 e) zadávací dokumentace jedná de facto o zákaz poddodávek.

Zákon ovšem v ustanovení § 105 ZZVZ zakazuje zadavateli plné vyloučení možnosti poddodávek.

Zákon umožňuje zadavateli možnost poddodávek pouze omezit, a to navíc pouze ve vztahu k významným činnostem.

Postup zadavatele, který v zadávací dokumentaci omezil možnost poddodávek pro všechny činnosti provozování (bez ohledu na to, které z daných činností jsou významné a které nikoli), tak rozhodně není v souladu se zákonem. Konkrétně, je v rozporu se zásadou zákazu diskriminace ve smyslu § 6 odst. 2 ZZVZ.

Bod 5.2.2 e) zadávací dokumentace je rovněž v rozporu s ustanovením § 36 odst. 1 ZZVZ: „Zadávací podmínky nesmí být stanoveny tak, aby určitým dodavatelům bezdůvodně přímo nebo nepřímo zaručovaly konkurenční výhodu nebo vytvářely bezdůvodné překážky hospodářské soutěže.“

Faktické vyloučení možnosti poddodávek (bod 5.2.2 e) zadávací dokumentace) nepochybně omezuje okruh možných účastníků koncesního řízení, a to zcela bezdůvodně (resp. z textu zadávací dokumentace není zřejmý důvod pro daný zákaz).

Lze tedy uzavřít, že tím, že zadavatel v daném případě fakticky vyloučil možnost poddodávek, porušil zásadu zákazu diskriminace uvedenou v § 6 odst. 2 ZZVZ i ustanovení § 36 odst. 1 ZZVZ, když zcela bezdůvodně diskriminuje dodavatele, kteří sice obecně jsou schopni zajistit provozování vodohospodářské infrastruktury v dané lokalitě, nejsou ovšem bez pomoci svých poddodavatelů schopni zajistit některé dílčí (i méně významné) činnosti v rámci provozování.

#### Doplnění, vysvětlení:

Zadavatel ruší ustanovení 5.2.2 e) v koncesní dokumentaci. Angažování subdodavatelů se řídí upraveným ustanovením 15.2 smlouvy o provozování – viz upravený návrh smlouvy v příloze č. 3 vysvětlení č. 2.

#### **Požadavek č. 5:**

Zadávací dokumentace je nejednoznačná, pokud se jedná o dobu provozování infrastruktury.

Podle bodu 3.8 zadávací dokumentace má být koncesní smlouva uzavřena na 9,5 roku. To samé platí i podle návrhu koncesní smlouvy, kdy provozování má začít od 1.7.2023 a má trvat až do 31.12.2032.

Podle odůvodnění (příloha 6 zadávací dokumentace) ale má být koncesní smlouva uzavřena na 10 let.

I bod 6.1.2 zadávací dokumentace rovněž indikuje, že smlouva má být na 10 let (5+5let): „Výsledná soutěžní cena pro účel hodnocení v koncesním řízení bude vypočtena jako: Diskontovaný požadovaný příjem provozovatele bez pachtovného a plně promítaných variabilních provozních nákladů navýšený o příjem z ostatních smluvních služeb provozovatele v prvních pěti (5) letech provozování, spolu s požadovaným příjmem souvisejícím s provozním majetkem v posledních pěti (5) letech provozování, dělený diskontovaným úspěšně inkasovaným objemem za období prvních (5) let provozování. Za účelem výpočtu soutěžní ceny dodavatel závazně vyplní soutěžní formuláře tvořící přílohu č. 5 koncesní dokumentace.

Dodavatel v soutěžním formuláři vyplní určené buňky na listu „Nabídka dodavatele“. Soutěžní cena pak představuje hodnotu v buňce F185 na listu „Nabídka dodavatele“ soutěžního formuláře.“

Soutěžní formulář (všechny soubory tvořící přílohu č. 5 zadávací dokumentace) uvádí – že délka smlouvy/provozování je rovněž 10 let (viz buňku D26 listu „Vstupy zadavatele“ souboru „Soutěžní formulář\_SF1.3“; buňka E17 na listu „Vstupy V“ souboru „ZM\_vII.0.11PP\_SF1.3“; buňka E17 na listu „Vstupy S“ souboru „ZM\_vII.0.11PP\_SF1.3VN\_vII.0.11PP\_SF1.3 ZM\_vII.0.11PP\_SF1.3; E8 na listu „PV ex ante“ souboru VN\_vII.0.11PP\_SF1.3; E8 na listu „OV ex ante“ souboru VN\_vII.0.11PP\_SF1.3).

Jednotlivé části zadávací dokumentaci si tedy evidentně odporují v nezanedbatelném rozsahu, což má za následek porušení ustanovení § 36 odst. 3 ZZVZ.

To, spolu s nejasnostmi v příloze č. 5, pak dodavateli znemožňuje, aby mohl v koncesním řízení předložit řádně naceněnou nabídku.

#### Doplnění, vysvětlení:

Zadavatel oznamuje, že délka provozování je 9,5 roku. V rámci přílohy č. 6 koncesní dokumentace tato informace byla upravena – viz příloha č. 1 vysvětlení č. 2.

Co se týká finančních nástrojů, tak finanční nástroje jsou nastaveny na zahájení provozování od 1.7.2023 – viz soubor VN\_vII.0.11PP\_SF1.3.xls., list: OV\_doplněk:

D. Odklad účinnosti				
Výpočet účinný od roku				2023
E. Začátek a konec provozování v průběhu roku				
Den zahájení provozování (pokud 1.1. nechat prázdné)	01.07.2023	Konec relevantního roku	31.12.2023	R = 0,503765
Rok zahájení provozování	2023			
Den ukončení provozování (pokud 31.12. nechat prázdné)				
Rok ukončení provozování	2032			

*Pozor! Nutné zadat hodnoty za rok ukončení provozování jako odhad, nikoliv jako skutečnost!*

Ostatní buňky ve finančních nástrojích matematicky nastavují délku provozování na 10 let.

Finanční nástroje pro výpočet provozních nákladů za rok 2023 zahrnují pouze adekvátní náklady tohoto roku (tedy od 1.7. do 31.12.).

Co se týká ujednání odstavce 6.1.2 koncesní dokumentace a definice soutěžní ceny a následně přílohy č. 5 smlouvy – Platební mechanismus, tak finanční nástroje pro výpočet soutěžní ceny přepočítávají náklady za celý rok a tedy za celých 5 let.

Ustanovení a definice Platebního mechanismu, periodického přezkoumání i definice soutěžní jsou matematicky a metodicky v pořádku. Finanční nástroje si se zkráceným prvním rokem automatickými přepočty „celoročních“ nákladů poradí - vlivem faktoru R z Vyrovnávacího nástroje na listu Doplněk.

Pro všechny účastníky jsou tyto finanční nástroje a přílohy smlouvy stejné, schválené poskytovatelem dotace a všichni účastníci mohou podat řádně naceněnou nabídku.

#### **Požadavek č. 6:**

Položka "cena vody předané k odkanalizování a čištění" na ČOV Opava je pro rok 2023 stanovena na 27,98 Kč/m<sup>3</sup>.

V zadávací dokumentaci chybí podrobná kalkulace položky "cena vody předané k odkanalizování a čištění na ČOV Opava".

Jedná se přitom o údaj stanovený SmVaK – tedy potenciálním účastníkem daného koncesního řízení (který je současně vlastníkem ČOV Opava) a znalost konkrétního výpočtu dané položky mu dává značnou konkurenční výhodu ve srovnání s ostatními potenciálními účastníky daného koncesního řízení.

Vzhledem k tomu, že se jedná o parametr, který vstupuje do kalkulačního modelu a je pro všechny účastníky stejný, měla být informace o podrobné kalkulaci dané položky poskytnuta všem potenciálním účastníkům zadávacího řízení v dostatečném předstihu před uplynutím lhůty pro podání nabídek, což se nestalo.

Daná skutečnost představuje porušení základních zásad veřejného zadávání, konkrétně zásady rovného zacházení a zákazu diskriminace podle § 6 odst. 2 ZZVZ.

Doplnění, vysvětlení:

Zadavatel poskytuje podrobnou kalkulaci ceny vody předané k odkanalizování a čištění na ČOV Opava – viz příloha č. 5 vysvětlení č. 2.

Na základě výše uvedeného dotazu zadavatel prodlužuje lhůtu pro podání nabídek a to do 17.03.2023 do 10:00 hodin.

Společnost J2V services s.r.o. je oprávněná zastupovat zadavatele při výkonu práv a povinností dle zákona.

S pozdravem

.....  
J2V services s.r.o.

**Přílohy:**

Příloha č. 1: P06\_Odůvodnění\_17022023

Příloha č. 2: P11\_Dohody\_vlastniku\_SmVaK

Příloha č. 3: Smlouva\_Opava\_17022023

Příloha č. 4: Kalkulace vody předané 2023\_Opava.pdf