1. ZASEDÁNÍ RADY KRAJE dne 12. 1. 2016

|  |  |
| --- | --- |
| Bod pořadu jednání:  | **111.** |
|  |  |
| Věc: | **Informace o aktuálním stavu veřejné zakázky „Výběr dopravců pro uzavření smluv o veřejných službách****v přepravě cestujících ve veřejné linkové osobní dopravě k zabezpečení stanoveného rozsahu****dopravní obslužnosti Libereckého kraje pro období od roku 2014 do roku 2024“** |
|  |  |
| Důvod předložení:  | Žádost předkladatele |
|  |  |
| Zpracoval: | Ing. Jiří Hruboňředitel společnosti KORID LK, spol. s r. o. |
| Projednáno s: | Ing. Janem Čápemvedoucím odboru dopravy |
| Předkládá: | Vladimír Mastníkčlen rady kraje, řízení resortu dopravy |
|  |  |
| K jednání přizván:  | Ing. Jan Čápvedoucí odboru dopravyIng. Jiří HruboňKORID LK, spol. s r. o. |
|  |  |
| Předpokládaná doba projednání: | 5 min. |
|  |  |

Návrh usnesení:

Rada kraje po projednání

bere na vědomí

informaci o stavu veřejné zakázky „Výběr dopravců pro uzavření smluv o veřejných službách

v přepravě cestujících ve veřejné linkové osobní dopravě k zabezpečení stanoveného rozsahu

dopravní obslužnosti Libereckého kraje pro období od roku 2014 do roku 2024“.

a ukládá

1. Vladimíru Mastníkovi, členu rady kraje, řízení resortu dopravy, předložit informaci o stavu veřejné zakázky „Výběr dopravců pro uzavření smluv o veřejných službách v přepravě cestujících ve veřejné linkové osobní dopravě k zabezpečení stanoveného rozsahu dopravní obslužnosti Libereckého kraje pro období od roku 2014 do roku 2024“ Zastupitelstvu Libereckého kraje

**Termín: 26. 1. 2016**

1. Vladimíru Mastníkovi, členu rady kraje, řízení resortu dopravy, zajistit v návaznosti na aktuální vývoj ve věci veřejné zakázky a nárůst objemu činností souvisejících zejména se zastupováním Libereckého kraje v řízení před Úřadem pro ochranu hospodářské soutěže (oproti původním předpokladům dle smlouvy č. OLP/2298/2011 ze dne 6. září 2011) smluvní řešení a financování společnosti KORID LK, spol. s r.o. pro období roku 2016 a následující.

**Termín: 30. 4. 2016**

1. Vladimíru Mastníkovi, členu rady kraje, řízení resortu dopravy, předložit návrh dalšího postupu ve věci zajištění dopravní obslužnosti Libereckého kraje s ohledem na aktuální stav veřejné zakázky „Výběr dopravců pro uzavření smluv o veřejných službách v přepravě cestujících ve veřejné linkové osobní dopravě k zabezpečení stanoveného rozsahu dopravní obslužnosti Libereckého kraje pro období od roku 2014 do roku 2024“

**Termín: 30. 4. 2016**

**Důvodová zpráva**

Dopravní obslužnost v Libereckém kraji je zajišťována především autobusovou dopravou. Vyplývá to z historie, geografického reliéfu, roztříštěného osídlení a zastaralé či chybějící železniční infrastruktury. Vzhledem k dominanci tohoto druhu veřejné dopravy pro zajištění dopravní obslužnosti LK a tím i vlivu na vnímání bylo nezbytné, aby tento druh veřejné dopravy zajišťovali kvalitní dopravci s kvalitním vozovým parkem a objednatel Liberecký kraj měl možnost dostatečně flexibilně vytvářet dopravní řešení v souladu s poptávkou veřejnosti i s možnostmi svého rozpočtu. Z těchto důvodů se Liberecký kraj v roce 2011 rozhodl pro zadávací řízení dle Zákona 137/2006 Sb., o veřejných zakázkách (dále jen ZVZ).

# 1. Historie veřejné zakázky

Původní harmonogram předpokládal tuto časovou osu:

*06/2011 – prenotifikace v Evropském věstníku*

*07/2011 – 05/2012 – příprava zadávací dokumentace*

*05/2012 – 06/2012 – schválení ve statutárních orgánech LK*

*06/2012 – předběžné oznámení a odůvodnění veřejné zakázky*

*07/2012 – zahájení řízení na výběr nejvhodnějšího uchazeče*

*07/2012 – 09/2012 – lhůta pro podání nabídek*

*10/2012 – 12/2012 – vyhodnocení nabídek a výběr nejvhodnějšího uchazeče*

*01/2013 – 12/2013 – rezerva pro odvolání uchazečů k ÚOHS a vyřešení podnětů*

*01/2014 – uzavření smluv s vítěznými uchazeči*

*01/2014 – 12/2014 – příprava vítězných uchazečů na poskytování služeb od 01/2015*

**V harmonogramu byla vytvořena přibližně roční rezerva na řešení podnětů a stížností na Úřad pro ochranu hospodářské soutěže (dále jen ÚOHS).**

Skutečný průběh je následující:

***Přípravné práce a zahájení zadávacího řízení***

*17. 5. 2011 – rozhodnutí Libereckého kraje o záměru vypsat veřejnou zakázku*

*9. 7. 2012 – zahájení zadávacího řízení (uveřejnění ve Věstníku)*

*28. 5. 2013 – aktualizace zadávací dokumentace dodatečnou informací*

*20. 11. 2013 – námitky Bítešské dopravní společnosti (BDS) proti zadávacím podmínkám*

***Hodnocení nabídek***

*2. 1. 2014 – otvírání obálek*

*8. 1. 2014 – předběžné opatření ÚOHS – zákaz uzavření smlouvy s vítěznými uchazeči*

*14. 4. 2914 – vyřazení nabídek 3 uchazečů hodnotící komisí (dále jen HK) za nedostatečné vysvětlení nabídkových cen*

*28. 5. 2014 – rozhodnutí ÚOHS o zrušení veřejné zakázky*

*12. 6. 2014 – podání rozkladu proti rozhodnutí ÚOHS Libereckým krajem*

*12. 8. 2014 – vyloučení 3 uchazečů na základě rozhodnutí HK ze dne 14. 4. 2014*

*2. 9. 2014 – námitky 2 uchazečů (ČSAD Ústí n.O. a ČSAD Slaný) proti vyloučení*

*17. 9. 2014 – vyhovění námitkám 2 uchazečů a zrušení vyloučení BusLine*

*6. 10. 2014 – jmenování jiné hodnotící komise*

*6. 10. 2015 – rozhodnutí předsedy ÚOHS o zrušení původního rozhodnutí o zrušení VZ*

*9. 12. 2015 – zamítnutí návrhu BDS proti zadávacím podmínkám a BusLine proti postupu zadavatele v průběhu zadávacího řízení ÚOHS*

*21. 12. 2015 – rozhodnutí Rady Libereckého kraje o podání rozkladu proti rozhodnutí ÚOHS*

*30. 12. 2015 – odeslání rozkladu zadavatele po termínu emailovou formou*

*4. 1. 2016 – vyjádření zadavatele k rozkladu BusLine použity informace z připraveného rozkladu za zadavatele*

Výše uvedená tabulka je pouze orientační, v příloze je uvedena plná tabulka se všemi kroky zadavatele, ÚOHS, uchazečů a navrhovatelů.

# Kde se právě nacházíme?

Stav zakázky ke dni zpracování tohoto materiálu  6. 1. 2016 je velmi komplikované popsat, proto jen velmi zjednodušeně:

ÚOHS svým nepravomocným rozhodnutím z 9. 12. 2015 konstatoval ve svém prvním výroku, že zadávací dokumentace je v souladu se ZVZ. V dalších výrocích ovšem konstatoval, že zadavatel pochybil při jmenování jiné hodnotící komise, aniž by shledal porušení ZVZ původní komisí, což nemá oporu v ZVZ, a zrušil rozhodnutí zadavatele o vyloučení uchazečů a vrátil proces hodnocení před tyto procesní kroky, fakticky ještě do doby hodnocení původní hodnotící komise. Ve výrokové části rozhodnutí ÚOHS je ještě významný faktický nesoulad mezi rozhodnutím k oblasti 1 a 2 a k oblasti 3.

Rada kraje dne 21. 12. 2015 rozhodla o podání rozkladu proti výrokům III., IV. V. a VI. rozhodnutí Úřadu pro ochranu hospodářské soutěže pod č.j.: UOHS-S0769/2013,S0855/2014/VZ-43531/2015/533/HKu ze dne 9. prosince 2015. Při odeslání rozkladu došlo k administrativnímu pochybení ze strany zaměstnankyně oddělení sekretariát hejtmana - odboru kancelář hejtmana, kdy rozklad byl na ÚOHS odeslán po zákonem stanovené lhůtě. Na základě výše uvedeného lze předpokládat, že ÚOHS rozklad zadavatele zamítne. Zadavatel v další fázi řízení uplatní připravené informace z rozkladu pro své vyjádření k podanému rozkladu společnosti BusLine, a.s. U zaměstnankyně oddělení sekretariát hejtmana se jednalo o první takové pracovní pochybení, bylo s ní řešeno pohovorem s přímým nadřízeným.

Podáním rozkladu jak společností BusLine, a.s., tak i Bítešská dopravní společnost, a.s. *(rozklad ze strany BDS ke dni zpracování tohoto materiálu nebyl oficiálně doručen, zpracovatel má pouze informaci na základě telefonátu s ÚOHS)* rozhodnutí ÚOHS nenabylo právní moci a je nyní v pravomoci předsedy ÚOHS rozhodnout o dalším postupu.

**Správní řízení o přezkoumání úkonů zadavatele zahájené ÚOHS dne 12. 12. 2013 tak stále pokračuje ve druhém stupni (předseda ÚOHS rozhoduje o podaném rozkladu). Zadavatel Liberecký kraj je i nadále vázán vydaným předběžným opatřením, které Zadavateli zakazuje v zadávacím řízení uzavřít smlouvu.**

# Jaké jsou varianty dalšího vývoje?

Z možných variant dalšího vývoje jsou nejpravděpodobnější tyto:

1. Předseda ÚOHS rozklad BDS *(rozklad ze strany BDS ke dni zpracování tohoto materiálu nebyl oficiálně doručen, zpracovatel má pouze informaci na základě telefonátu s ÚOHS)* i BusLine zamítne a prvoinstanční rozhodnutí potvrdí. V tom případě se Liberecký kraj „vrací“ do jara 2014 a pokračuje v hodnocení nabídek původní hodnotící komisí. Bude ještě nutné se vypořádat s nejasností okolo výroků II. a V. Tato varianta je pro Liberecký kraj nejpříznivější, ale je nutné připomenout, že ještě nemusí být „vítězná“, protože pokračující proces hodnocení nabídek v sobě skrývá další možné důvody k napadání především v momentě, kdy budou vybráni vítězní uchazeči pro jednotlivé oblasti.
2. Předseda ÚOHS potvrdí rozklad BDS *(rozklad ze strany BDS ke dni zpracování tohoto materiálu nebyl oficiálně doručen, zpracovatel má pouze informaci na základě telefonátu s ÚOHS)* ve výrokové části I. a vrátí rozhodnutí na první instanci. V tom případě se ovšem ÚOHS začne zabývat dalšími navrhovatelem BDS namítanými porušeními ZVZ, jež s ohledem na odůvodnění napadeného rozhodnutí ÚOHS dosud vůbec neřešil. Pak lze hypoteticky předpokládat, že kauza se potáhne měsíce či roky dále. Tato varianta je pro Liberecký kraj nejméně příznivá a zakládá dojem, že veřejná zakázka je prakticky nedosoutěžitelná.
3. Předseda ÚOHS potvrdí rozklad ve výrokové části II. – VI. a vrátí rozhodnutí na první instanci. To může paradoxně osvětlit některá rozhodnutí ÚOHS, která jsou nejasná a na která upozornil Liberecký kraj ve svém vyjádření k rozkladu BusLine ze dne 4. 1. 2016.

Tato varianta může být pro Liberecký kraj příznivá, pokud se vypořádá s nápravnými opatřeními, která ÚOHS zadavateli uložil.

**3. Co z dosavadního průběhu zadávacího řízení vyplývá?**

Z celého průběhu zadávacího řízení vyplývají zjištění, která je vhodné zakomponovat do návrhu dalšího postupu:

1. Koncept flexibilního zadání veřejné zakázky, s nímž přišel Liberecký kraj jako první v ČR v roce 2012, nebyl napadán a je zřejmé, že s tímto zadáním, které mimochodem bylo použito pro přechodné zadání v rámci JŘBU, lze uvažovat (s mírnými parametrickými změnami) i do budoucna v případě, že průběh stávajícího zadávacího řízení nebude úspěšně zakončen uzavřením smluv.
2. Veřejná zakázka vypsaná na celé území Libereckého kraje v jednom časovém okamžiku, na shodnou dobu kontraktu a přibližně v oblastech doposud působících dopravců způsobila vysoké nasazení jak uchazečů v rolích stávajících dopravců (hrají o svůj trh a někteří i o své bytí a nebytí), tak i doposud v kraji nepůsobících uchazečů (chtějí ovládnout nová teritoria v době saturace trhu). Jejich nasazení je patrné jak ve velmi atraktivních cenových nabídkách, tak i v alokaci kvalitních advokátních kanceláří a advokátů pro napadání postupů zadavatele jak ve fázi tvorby zadávací dokumentace, tak i ve fázi hodnocení nabídek.
3. Kroky ÚOHS jsou prakticky nepredikovatelné. Nejprve na základě bagatelního a nápravným opatřením zhojeného pochybení ruší celé zadávací řízení, aby po roce a čtvrt jej vrátil na první instanci, sloučil nesystémově dvě řízení do jednoho a během pouhých dvou měsíců rozhodl, přičemž s některými námitkami navrhovatelů (BDS) se vypořádal velmi stručně a s některými námitkami se vypořádal tak, že mohou být nepřezkoumatelné. Tento fakt velmi komplikuje manažerská rozhodnutí zadavatele.
4. Zrušení zakázky je možné pouze z důvodů dle ZVZ – důvody pro zrušení zadávacího řízení zadavatelem doposud nebyly nalezeny. Je nutné si uvědomit, že v případě zrušení zadávacího řízení zadavatelem by toto zrušení bylo s vysokou pravděpodobností napadeno těmi uchazeči, kteří si v jednotlivých oblastech „stojí na výhru“.
5. Není zřejmé, jak naložit s některými parametry zadávací dokumentace, které s postupem času od zahájení zadávacího řízení lze obtížně anebo nelze aplikovat (výčet není úplný):
	* Délka kontraktu – v zadávací dokumentaci je 10 let od 14. 12. 2014 do 9. 12. 2024. Je zřejmé, že bude muset být dodržena buď lhůta 10 let a klouzavý čas zahájení a konce kontraktu, nebo zkrátit jeho délku, což bude pravděpodobně odmítnuto vítěznými uchazeči (rozvrátí se jejich ekonomika kontraktu). ÚOHS ani MMR se na dotaz Libereckého kraje v roce 2014 dostatečně nevyjádřil.
	* Bankovní záruky končí na konci roku 2016 (musí být platné po celou dobu řízení) a v případě zahájení kontraktu po tomto termínu dopravce může smlouvu ukončit (např. insolvence), aniž by Liberecký kraj mohl zhojit zvýšené náklady na změnu dopravce z této záruky.
	* Technologické zastarání zadávací dokumentace především v oblasti informačních systémů za dobu od tvorby zadávací dokumentace do doby budoucího zahájení kontraktu.
	* Modelový příklad struktury vozového parku použitý do zadávací dokumentace pro hodnocení cenové nabídky již neodpovídá současným potřebám Libereckého kraje.
6. Ačkoli stávající smlouvy s dopravci pro zajištění dopravní obslužnosti pro přechodné období dávají pocit dostatku času (ještě 1 rok a k tomu 2 x 1 rok opce), času není nazbyt. Stávající soutěž v případě příznivé varianty bude pravděpodobně trvat ještě nejméně jeden rok, v případě nejméně příznivé varianty podstatně déle.
7. Stávající situace neumožňuje plně organizovat a řídit veřejnou dopravu v Libereckém kraji, po dopravcích nelze požadovat v krátkodobých kontraktech významnější investice především do informačních dopravních systémů a v důsledku toho kvalita veřejné dopravy stagnuje a postupně bude klesat.
8. **Jak dál?**

Cílem tohoto dokumentu je především informovat orgány kraje o stavu nejdůležitější veřejné zakázky tohoto období.

Pro zajištění dalšího postupu proběhlo v říjnu 2015 první jednání pracovní skupiny složené ze zaměstnanců KÚ (oddělení veřejných zakázek, odboru dopravy), KORID LK, spol. s r.o. a advokátní kanceláře HVH Legal, advokátní kancelář, s.r.o. Pracovní skupina se zabývá dalším možným postupem a zároveň reaguje na v současné době velmi frekventované rozhodnutí ÚOHS a reakce uchazečů či navrhovatelů. Primárně se pracovní skupina zabývá aplikací bodu 3 tohoto dokumentu do doporučení dalšího postupu v tematických celcích:

* Administrativní příprava hodnocení nabídek v případě, že ÚOHS pravomocně rozhodne o pokračování stávajícího zadávacího řízení (KORID LK).
* Příprava nové zadávací dokumentace v případě, že zadávací řízení bude pravomocně zrušeno.
* Příprava otevřeného zadávacího řízení v případě, že stávající zadávací řízení nebude ukončeno a exspirují smlouvy uzavřené pro přechodné období (2 + 2 x 1).
* V případě nastalých podmínek pro zrušení zadávacích podmínek dle ZVZ příprava podkladů pro zrušení zadávacího řízení zadavatelem (pouze pokud pro to vzniknou důvody dle ZVZ a Liberecký kraj vyhodnotí pokračování ve stávajícím zadávacím řízení jako nevýhodné pro Liberecký kraj).
* Příprava nového formátu smluvních vztahů pro zajištění administrace veřejné zakázky na výběr autobusových dopravců, ať již stávající zakázky, či nově vypsané zakázky s jasnou definicí rolí jednotlivých subjektů a jasnými kompetencemi k některým úkonům zadavatele, aby nedocházelo k duplicitám či naopak neprovedeným úkonům.

Přílohy:

111\_P01\_Tabulka\_ukonu\_VZ10

111\_P02\_Kosilka\_ZK