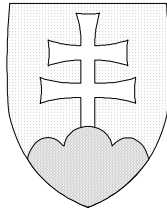


PROTIMONOPOLNÝ ÚRAD SLOVENSKEJ REPUBLIKY



ROZHODNUTIE

Číslo: 2005/KH/1/1/137

Bratislava 23. december 2005

Protimonopolný úrad Slovenskej republiky, odbor dohôd obmedzujúcich súťaž, ako úrad príslušný podľa § 22 ods. 1 písm. b) v spojení s § 2 ods. 3 zákona č. 136/2001 Z.z. o ochrane hospodárskej súťaže a o zmene a doplnení zákona Slovenskej národnej rady č. 347/1990 Zb. o organizácii ministerstiev a ostatných ústredných orgánov štátnej správy Slovenskej republiky v znení neskorších predpisov v znení neskorších predpisov, v správnom konaní číslo 0016/OD/2005 začatom dňa 17. 02. 2005 z vlastného podnetu podľa § 25 ods.1 zákona č. 136/2001 Z.z. o ochrane hospodárskej súťaže a o zmene a doplnení zákona Slovenskej národnej rady č. 347/1990 Zb. o organizácii ministerstiev a ostatných ústredných orgánov štátnej správy Slovenskej republiky v znení neskorších predpisov v znení neskorších predpisov takto

r o z h o d o l:

1. Konanie podnikateľov Strabag a.s., Na Bělidle 198/21, 150 00 Praha 5, Česká republika, v konaní zastúpeného JUDr. Milanom Jackom, Komenského 2088/23, 052 01 Spišská Nová Ves; Doprastav, a.s., Drieňová 27, 826 56 Bratislava, v konaní zastúpeného JUDr. Jozefom Boledovičom, advokátom, Vážska 22, 821 07

Bratislava; BETAMONT s.r.o., J. Jesenského 1054/44, 960 03 Zvolen; Inžinierske stavby, a.s., Priemyselná 7, 042 45 Košice, v konaní zastúpeného JUDr. Petrom Oravcom, advokátom, Laurínska 12, 811 01 Bratislava; Skanska DS a.s., F. Nováka 3/5267, 796 40 Prostějov, Česká republika, v konaní zastúpeného Mgr. Tomášom Marettom, advokátom, Advokátska kancelária Čechová Rakovský, Hurbanovo nám. 5, 811 03, Bratislava; Banské stavby, a.s., Košovská cesta 16, 971 74 Prievidza - od 04. 01. 2005 Skanska BS a.s., Košovská cesta 16, 971 74 Prievidza - v konaní zastúpeného Mgr. Tomášom Marettom, advokátom, Advokátska kancelária Čechová Rakovský, Hurbanovo nám. 5, 811 03, Bratislava a MOTA - ENGIL, ENGENHARIA E CONSTRUCAO, S.A., Casa da Calçada, Largo do Paco, nº 6, Cepelos, Amarante, Portugalsko, v konaní zastúpeného Patrikom Bolfom, advokátom, Hlavné námestie 5, 811 01 Bratislava spočívajúce v koluzívnom správaní v dôsledku ktorého uvedení podnikatelia koordinovali svoje správanie vo verejnej súťaži vyhlásenej Slovenskou správou ciest, Miletičova 19, 826 19 Bratislava na uskutočnenie dodávok stavebných prác na realizáciu stavby „Diaľnica D1 Mengusovce – Jánovce, úsek km 0,00-8,00“ oznámenej vo Vestníku verejného obstarávania dňa 11. 05. 2004 je dohodou obmedzujúcou súťaž podľa § 4 ods. 3 písm. a) a § 4 ods. 3 písm. f) zákona č. 136/2001 Z.z. o ochrane hospodárskej súťaže a o zmene a doplnení zákona Slovenskej národnej rady č. 347/1990 Zb. o organizácii ministerstiev a ostatných ústredných orgánov štátnej správy Slovenskej republiky v znení neskorších predpisov v znení neskorších predpisov, ktorá je zakázaná.

2. Podľa článku 81 Zmluvy o založení ES konanie podnikateľov Strabag a.s., Na Bělidle 198/21, 150 00 Praha 5, Česká republika, v konaní zastúpeného JUDr. Milanom Jackom, Komenského 2088/23, 052 01 Spišská Nová Ves; Doprastav, a.s., Drieňová 27, 826 56 Bratislava, v konaní zastúpeného JUDr. Jozefom Boledovičom, advokátom, Vážska 22, 821 07 Bratislava; BETAMONT s.r.o., J. Jesenského 1054/44, 960 03 Zvolen; Inžinierske stavby, a.s., Priemyselná 7, 042 45 Košice, v konaní zastúpeného JUDr. Petrom Oravcom, advokátom, Laurínska 12, 811 01 Bratislava; Skanska DS a.s., F. Nováka 3/5267, 796 40 Prostějov, Česká republika, v konaní zastúpeného Mgr. Tomášom Marettom, advokátom, Advokátska kancelária Čechová Rakovský, Hurbanovo nám. 5, 811 03, Bratislava; Banské stavby, a.s., Košovská cesta 16, 971 74 Prievidza - od 04. 01. 2005 Skanska BS a.s., Košovská cesta 16, 971 74 Prievidza - v konaní zastúpeného Mgr. Tomášom Marettom, advokátom, Advokátska kancelária Čechová Rakovský, Hurbanovo nám. 5, 811 03, Bratislava a MOTA - ENGIL, ENGENHARIA E CONSTRUCAO, S.A., Casa da Calçada, Largo do Paco, nº 6, Cepelos, Amarante, Portugalsko, v konaní zastúpeného Patrikom Bolfom, advokátom, Hlavné námestie 5, 811 01 Bratislava spočívajúce v koluzívnom správaní v dôsledku ktorého uvedení podnikatelia koordinovali svoje správanie vo verejnej súťaži vyhlásenej Slovenskou správou ciest, Miletičova 19, 826 19 Bratislava na uskutočnenie dodávok stavebných prác na realizáciu stavby „Diaľnica D1 Mengusovce – Jánovce úsek km 0,00-8,00“ oznámenej vo Vestníku verejného obstarávania dňa 11. 05. 2004 je dohodou, ktorá môže ovplyvniť obchod medzi členskými štátmi a ktorej cieľom alebo výsledkom je vylúčenie, obmedzenie alebo narušenie hospodárskej súťaže a preto je zakázaná.

3. Podľa § 2 ods. 3 v spojení s § 38 ods. 1 zákona č. 136/2001 Z. z. o ochrane hospodárskej súťaže a o zmene a doplnení zákona Slovenskej národnej rady č. 347/1990 Zb. o organizácii ministerstiev a ostatných ústredných orgánov štátnej správy Slovenskej republiky v znení neskorších predpisov v znení neskorších predpisov za konanie uvedené v bode 1. a 2. výrokovej časti tohto rozhodnutia ukladá Protimonopolný úrad Slovenskej republiky:

- podnikateľovi Strabag a.s., Na Bělidle 198/21, 150 00 Praha 5, Česká republika peňažnú pokutu vo výške 497 151 000,- Sk (slovom štyristodevät'desiat'sedem miliónov stopäť'desiat'jedentisíc slovenských korún),

- podnikateľovi Doprastav, a.s., Drieňová 27, 826 56 Bratislava peňažnú pokutu vo výške 227 483 000,- Sk (slovom dvestodvadsať'sedem miliónov štyristoosemdesiat'tritisíc slovenských korún),

- podnikateľovi BETAMONT s.r.o., J. Jesenského 1054/44, 960 03 Zvolen peňažnú pokutu vo výške 4 741 000 Sk.- (slovom štyri milióny sedemstoštyridsať'jedentisíc slovenských korún),

- podnikateľovi Inžinierske stavby, a.s., Priemyselná 7, 042 45 Košice peňažnú pokutu vo výške 91 124 000,- Sk (slovom deväť'desiat'jeden miliónov stodvadsať'styritisíc slovenských korún),

- podnikateľovi Skanska DS a.s., F. Nováka 3/5267, 796 40 Prostějov, Česká republika peňažnú pokutu vo výške 216 397 000,- Sk (slovom dvestošest'násť miliónov tristodevät'desiat'sedemtisíc slovenských korún),

- podnikateľovi Skanska BS a.s., Košovská cesta 16, 971 74 Prievidza peňažnú pokutu vo výške 18 906 000,- Sk (slovom osem'násť miliónov deväť'stošesť'tisíc slovenských korún) a

- podnikateľovi MOTA - ENGIL, ENGENHARIA, E CONSTRUCAO, S.A., Casa da Calçada, Largo do Paco, nº 6, Cepelos, Amarante, Portugalsko peňažnú pokutu vo výške 418 176 000,- Sk (slovom štyristoosemnásť miliónov stosedemdesiat'sesť'tisíc slovenských korún),

ktorú sú povinní uhradiť do 15 dní odo dňa nadobudnutia právoplatnosti tohto rozhodnutia na účet Protimonopolného úradu Slovenskej republiky č. 7000060793, ID 2487, numerický kód ŠP 8180, IBAN kód SK5281800000007000060793, KS 1118, VS 200511137 vedený v Štátnej pokladnici Bratislava.

Odôvodnenie:

Protimonopolný úrad Slovenskej republiky, odbor dohôd obmedzujúcich súťaž (ďalej len „úrad“), dlhodobo vykonáva prešetrovanie na relevantnom trhu dodávok stavebných prác diaľničného programu Slovenskej republiky zabezpečovaných formou verejného obstarávania realizovaného Slovenskou správou ciest, Miletičova 19, 826 19 Bratislava (ďalej len „Slovenská správa ciest“) – od 01. 02. 2005 Národná diaľničná spoločnosť. V tejto súvislosti si úrad od Slovenskej správy ciest vyžiadal aj podklady týkajúce sa verejných súťaží na výstavbu diaľničného úseku D1 Mengusovce - Jánovce, ktorú obstarávateľ, t.j. Slovenská správa ciest, zrušil podľa § 48 ods. 1 písm. d) zákona č. 523/2003 Z. z. o verejnom obstarávaní a o zmene zákona č. 575/2001 Z.z. o organizácii činnosti vlády a organizácii ústrednej štátnej správy v znení neskorších predpisov v decembri roku 2004. Na základe poznatkov získaných analýzou predmetných podkladov začal úrad dňa 17. 02. 2005 správne konanie vo veci možnej dohody obmedzujúcej súťaž podľa § 4 zákona č. 136/2001 Z. z. o ochrane hospodárskej súťaže a o zmene a doplnení zákona Slovenskej národnej rady č. 347/1990 Zb. o organizácii ministerstiev a ostatných ústredných orgánov štátnej správy Slovenskej republiky v znení neskorších predpisov v znení neskorších predpisov (ďalej len „zákon“) spočívajúcej v kolúzii a koordinácii správania účastníkov verejných súťaží na výstavbu diaľničného úseku D1 Mengusovce – Jánovce oznámených vo Vestníku verejného obstarávania dňa 11. 05. 2004.

1. Účastníci konania

Účastníkmi správneho konania sa podľa § 25 ods. 3 písm. a) zákona stali nasledujúci podnikatelia - účastníci predmetných verejných súťaží:

- Strabag a.s., Na Bělidle 198/21, 150 00 Praha 5, Česká republika, (ďalej len „Strabag a.s.“) v konaní zastúpený JUDr. Milanom Jackom, Komenského 2088/23, 052 01 Spišská Nová Ves;
- Doprastav, a.s., Drieňová 27, 826 56 Bratislava, (ďalej len „Doprastav, a.s.“) v konaní zastúpený JUDr. Jozefom Boledovičom, advokátom, Vážska 22, 821 07 Bratislava;
- BETAMONT s.r.o., J. Jesenského 1054/44, 960 03 Zvolen (ďalej len „BETAMONT s.r.o.“);
- Inžinierske stavby, a.s., Priemyselná 7, 042 45 Košice (ďalej len „Inžinierske stavby, a.s.“) v konaní zastúpený JUDr. Petrom Oravcom, advokátom, Laurínska 12, 811 01 Bratislava;
- Skanska DS a.s., F. Nováka 3/5267, 796 40 Prostějov, Česká republika (ďalej len „Skanska DS a.s.“) v konaní zastúpený Mgr. Tomášom Marettom, advokátom, Advokátska kancelária Čechová Rakovský, Hurbanovo nám. 5, 811 03, Bratislava;

- Skanska BS a.s., Košovská cesta 16, 971 74 Prievidza, ako nástupca (od 04. 01. 2005) podnikateľa Banské stavby, a.s., Košovská cesta 16, 971 74 Prievidza (ďalej len „Skanska BS a.s.“) v konaní zastúpený Mgr. Tomášom Marettom, advokátom, Advokátska kancelária Čechová Rakovský, Hurbanovo nám. 5, 811 03, Bratislava a
- MOTA - ENGIL, ENGENHARIA E CONSTRUCAO, S.A., Casa da Calçada, Largo do Paco, nº 6, Cepelos, Amarante, Portugalsko (ďalej len „MOTA - ENGIL, ENGENHARIA E CONSTRUCAO, S.A.“) v konaní zastúpený Patrikom Bolfom, advokátom, Hlavné námestie 5, 811 01 Bratislava.

Strabag a.s.

Podľa výpisu z Obchodného registra evidovanom na Mestskom súde v Prahe, v oddieli B, vložka číslo 7634 je podnikateľ Strabag a.s., akciovou spoločnosťou, ktorej predmetom činnosti, okrem iného, je vykonávanie stavieb, ich zmien a odstraňovanie (vykonávanie dopravných stavieb, inžinierskych stavieb, priemyslových stavieb, bytových a občianskych stavieb), cestná motorová doprava, banská činnosť vykonávaná banským spôsobom.

Obrat spoločnosti za rok 2004 dosiahol 15 645 974 000,- Kč, t.j. 19 886 033 000.- Sk (podľa kurzu NBS platného k 31. 12. 2004, t.j. 1,271 Sk/Kč).

Doprastav, a.s.

Podľa výpisu z Obchodného registra evidovanom na Okresnom súde Bratislava I v oddiele Sa, vložka číslo: 581/B je predmetom podnikania spoločnosti Doprastav, a.s., predovšetkým vykonávanie dopravných, inžinierskych, vodohospodárskych, priemyselných, bytových a občianskych stavieb, výroba stavebných hmôt, polotovarov, betónových, železobetónových dielcov, oceľových a zámočníckych konštrukcií a projektovanie stavieb - dopravné stavby, pozemné komunikácie a letiská.

Obrat spoločnosti za rok 2004 dosiahol 9 890 584 000,- Sk.

BETAMONT s.r.o.

Podľa výpisu z Obchodného registra evidovanom na Okresnom súde Banská Bystrica v oddiele Sro, vložka číslo: 455/S je predmetom podnikania spoločnosti BETAMONT s.r.o., predovšetkým výstavba, výroba, montáž, údržba a servis: optických a metalických diaľkových a miestnych káblových sietí, zabezpečovacej techniky pre oblasť železničnej dopravy, traťové staničné a priecestné zabezpečovacie zariadenia, informačného systému diaľnic, vykonávanie jednoduchých stavieb, pozemných stavieb a dopravných stavieb.

Obrat spoločnosti za rok 2004 dosiahol 395 081 000,- Sk.

Inžinierske stavby, a.s.

Podľa výpisu z Obchodného registra evidovanom na Okresnom súde Košice I v oddiele Sa, vložka číslo 240/V je predmetom podnikania spoločnosti, okrem iného, výroba stavebných prefabrikátov a betónových zmesí, poradenská a inžinierska činnosť vo výstavbe, vŕtanie, brúsenie a búranie betónu, vývoj stavebných technológií, stavebných a strojných konštrukcií.

Obrat spoločnosti za rok 2004 dosiahol 3 644 968 000,- Sk

Skanska DS a.s.

Spoločnosť Skanska DS a.s. je evidovaná v Obchodnom registri vedenom Krajským súdom v Brne, v oddiele B, vložka číslo: 3685 a predmetom podnikania spoločnosti je predovšetkým výstavba administratívnych stavieb, priemyselných stavieb, občianskych stavieb a ich rekonštrukcie, projektová a inžinierska činnosť, dopravných stavieb, ako výstavba diaľnic, ciest a mestských komunikácií, mostné konštrukcie všetkých typov a rozpätí, výstavba železničných a električkových tratí, tunely, štôlne a ostatné podpovrchové diela vrátane banských, ekologické stavby - modernizácie čistiarní odpadových vôd, skládky tuhého, komunálneho i nebezpečného odpadu, kanalizácie, cementobetónové povrchy diaľničných a letiskových plôch, asfaltové technológie, protihlukové steny, atď.

Obrat spoločnosti za rok 2004 dosiahol 8 512 867 000,- Kč, čo v prepočte predstavuje 10 819 854 000,- Sk (podľa kurzu NBS k 31. 12. 2004, t.j. 1,271 Sk/Kč).

Skanska BS a.s.

Podľa výpisu z Obchodného registra evidovanom na Okresnom súde Trenčín v oddiele Sa, vložka číslo: 235/R je predmetom podnikania spoločnosti predovšetkým výstavba, rekonštrukcia a oprava tunelov a štôlní všetkého druhu, budovanie ostatných pozemných objektov rôzneho účelu, dodávky stavebných objektov, prác, rekonštrukcií a opráv, dodávka bansko - stavebných objektov, prác, rekonštrukcií a opráv

Obrat spoločnosti za rok 2004 dosiahol 1 260 382 000,- Sk

MOTA - ENGIL, ENGENHARIA E CONSTRUCAO, S.A.

Podľa výpisu z Obchodného registra Amarante registračné číslo 25/460903 číslo 25 Fls. 18 C-1 spoločnosť MOTA - ENGIL, ENGENHARIA E CONSTRUCAO, S.A. je holdingová spoločnosť s predmetom činnosti - realizácia verejných a súkromných stavieb, ako napríklad cesty, mosty, letiská, železnice, prístavy,

priehrady a ďalších objektov alebo vodných diel riečnych alebo námorných a taktiež i montáž zariadení a vypracovanie technických štúdií v stavebníctve.

Obrat spoločnosti za rok 2004 dosiahol 1 077 883 709,- EUR t.j. 41 817 576 000,- Sk (podľa kurzu NBS k 31. 12. 2004, t.j. 38, 796 Sk/EUR).

V liste, ktorý úrad obdržal dňa 02. 09. 2005 a je zaevidovaný pod č. 4846, právny zástupca spoločnosti namieta, že spoločnosť MOTA - ENGIL, ENGENHARIA E CONSTRUCAO, S.A. nie je účastníkom správneho konania, nakoľko ponuka v súťaži bola spracovaná spoločnosťou Mota-Engil e Construcão, S.A., organizační složka, Nad Vršovskou horou 88/4, Praha 10, Česká republika. Úrad sa nestotožnil s touto námietkou, nakoľko z podkladov, ktoré má úrad k dispozícii vyplýva, že uchádzačom, ktorý ponuku v predmetných verejných súťažiach predložil, bola spoločnosť MOTA - ENGIL, ENGENHARIA E CONSTRUCAO, S.A.

2. Právne zhodnotenie

Vzhľadom na čas uzatvorenia dohody, t.j. v období po oznámení predmetných verejných súťaží vo Vestníku verejného obstarávania dňa 11. 05. 2004 a deň začatia správneho konania, úrad v správnom konaní postupoval hmotnoprávne i procesne podľa zákona a posudzoval, či došlo k porušeniu § 4 ods. 1 zákona.

Úrad sa v priebehu konania zároveň zaoberal posúdením, či prípad má vplyv na obchod medzi členskými štátmi Európskej únie. Podľa Článku 3 ods. 1 Nariadenia 1/2003 o vykonávaní pravidiel hospodárskej súťaže stanovených v článkoch 81 a 82 Zmluvy (ďalej len „Nariadenie“) ak orgány hospodárskej súťaže členských štátov alebo vnútroštátne súdy uplatňujú vnútroštátne právo na dohody, rozhodnutia združení podnikov alebo zosúladené postupy v zmysle článku 81 ods. 1 Zmluvy, ktoré môžu ovplyvniť obchod medzi členskými štátmi v zmysle uvedeného ustanovenia, uplatnia aj článok 81 Zmluvy na také dohody, rozhodnutia alebo zosúladené postupy.

Nadobudnutím platnosti zmluvy o pristúpení Slovenskej republiky k Európskej únii od 01. 05. 2004 obstarávateľ podľa zákona o verejnom obstarávaní vyhlasuje nadlimitné metódy verejného obstarávania v Úradom vestníku Európskej únie a vo Vestníku verejného obstarávania po odoslaní oznámenia Publikačnému úradu Európskych spoločenstiev. V súlade s vyššie uvedeným postupoval aj obstarávateľ pri verejnom obstarávaní predmetného stavebného diela a oznámenie o verejnej súťaži bolo uverejnené na príslušných miestach aj v zahraničí. Predmetnej verejnej súťaže sa teda mohli zúčastniť záujemcovia z celej Európy. Úrad dospel k záveru, že prípad má vplyv na obchod medzi členskými štátmi, nakoľko v dôsledku dohody medzi účastníkmi uvedených verejných súťaží mohol byť poškodený záujem zahraničných subjektov súťažiť o dodávky stavebných prác na uvedený diaľničný úsek. Aj zo zoznamu účastníkov predmetnej verejnej súťaže vyplýva, že súťaže sa zúčastnili zahraničné spoločnosti. Úrad dospel k záveru, že tento prípad má vplyv na obchod medzi členskými štátmi Európskej únie, a to aj napriek tomu, že viacerí účastníci konania vo svojich vyjadreniach túto skutočnosť popierajú.

Úrad podľa Článku 11 ods. 3 Nariadenia informoval Európsku komisiu o predmetnom konaní dňa 18. 08. 2005.

3. Relevantné trhy

Podľa § 3 ods. 3 zákona relevantný trh je priestorový a časový súbeh ponuky a dopytu takých tovarov, ktoré sú na uspokojenie určitých potrieb z hľadiska užívateľa zhodné alebo vzájomne zastupiteľné.

Podľa § 3 ods. 4 zákona tovarový relevantný trh zahŕňa zhodné alebo vzájomne zastupiteľné tovary schopné uspokojiť určitú potrebu užívateľov.

Podľa § 3 ods. 5 zákona vzájomne zastupiteľné tovary sú tovary, ktoré sú zastupiteľné najmä z hľadiska ich fyzikálnych a technických charakteristík, ceny a účelu použitia.

Podľa § 3 ods. 6 zákona priestorový relevantný trh je vymedzený územím, na ktorom sú súťažné podmienky také homogénne, že toto územie môže byť odčlenené od ostatných území s odlišnými súťažnými podmienkami.

Úrad ako tovarový relevantný trh vymedzil trh dodávok stavebných prác na realizáciu stavby „**Diaľnica D1 Mengusovce – Jánovce, úsek km 0,00-8,00**“. Pri realizácii diaľničného programu v SR účastníci jednotlivých verejných súťaží súťažia o možnosť dodávať stavebné práce na príslušné konkrétne diaľničné úseky, t.j. tieto dodávky predstavujú tovarovú dimenziu relevantného trhu. V tomto prípade sa jednalo o dodávky práve na tento úsek diaľnice D1 Mengusovce – Jánovce.

V štandardnom prípade je potrebné vymedziť relevantný trh aj z hľadiska geografického priestoru. Tento krok nie je potrebný v prípade, ak je možné priamo vymedziť okruh konkurenčných subjektov na trhu. Úrad dospel k záveru, že, vzhľadom na špecifický charakter tohto prípadu, vymedzenie geografického relevantného trhu nie je potrebné, nakoľko je možné jednoznačne určiť, ktorí podnikatelia na danom tovarovom relevantnom trhu pôsobili.

4. Dohoda obmedzujúca súťaž

Podľa § 4 ods. 1 zákona dohoda a zosúladený postup podnikateľov, ako aj rozhodnutie združenia podnikateľov, ktoré majú za cieľ alebo môžu mať za následok obmedzovanie súťaže sú zakázané, ak zákon neustanovuje inak.

Podľa § 4 ods. 3 zákona je zakázaná najmä dohoda obmedzujúca súťaž, ktorá obsahuje

- a) priame alebo nepriame určenie cien tovaru alebo iných obchodných podmienok,

- b) záväzkov obmedzenia alebo kontroly výroby, odbytu, technického rozvoja alebo investícií,
- c) rozdelenie trhu alebo zdrojov zásobovania,
- d) záväzkov účastníkov dohody, že voči jednotlivým podnikateľom budú pri zhodnom alebo porovnateľnom plnení uplatňovať rozdielne podmienky, ktorými sú alebo môžu byť títo podnikatelia znevýhodňovaní v súťaži,
- e) podmienenie uzatvárania zmlúv tak, aby zmluvné strany prijali ďalšie záväzky, ktoré povahou alebo podľa obchodných zvyklostí nesúvisia s predmetom týchto zmlúv,
- f) znaky koluzívneho správania, v ktorého dôsledku podnikatelia koordinujú svoje správanie, najmä v procese verejného obstarávania.

Čl. 81 (1) Zmluvy o založení ES uvádza:

„So spoločným trhom sú nezlučiteľné, a preto zakázané, všetky dohody medzi podnikateľmi, rozhodnutia združení podnikateľov a jednania vo vzájomnej zhode, ktoré by mohli ovplyvniť obchod medzi členskými štátmi a ktorých cieľom alebo výsledkom je vylúčenie, obmedzenie alebo narušenie hospodárskej súťaže na spoločnom trhu, najmä tie, ktoré:

- a) priamo alebo nepriamo určujú nákupné alebo predajné ceny alebo iné obchodné podmienky;
- b) obmedzujú alebo kontrolujú výrobu, odbyť, technický rozvoj alebo investície;
- c) rozdeľujú trhy alebo zdroje zásobovania;
- d) uplatňujú voči obchodným partnerom rozdielne podmienky pri plnení rovnakej povahy, čím sú niektorý partneri znevýhodnení v hospodárskej súťaži;
- e) podmieňujú uzavretie zmluvy tým, že druhá strana prijme ďalšie plnenie, ktoré ani vecne, ani podľa obchodných zvyklostí s predmetom tejto zmluvy nesúvisia“.

Úrad sa zameral na posúdenie, či účastníci správneho konania koordinovali svoje správanie v predmetných verejných súťažiach podľa § 4 ods. 3 písm. f) zákona. Úrad zároveň posudzoval, či obsahom prípadnej protisúťažnej dohody bolo priame alebo nepriame určenie cien tovaru podľa § 4 ods. 3 písm. a) zákona, ako aj rozdelenie trhu podľa § 4 ods. 3 písm. c) zákona.

Zároveň sa úrad v konaní zaoberal aj posúdením, či nedošlo k porušeniu Článku 81(1) Zmluvy o založení ES.

5. Analýza dohody

Úrad na základe získaných podkladov a výsledkov šetrenia vyššie uvedenej verejnej súťaže zistil nasledovné skutočnosti.

Ministerstvo výstavby a regionálneho rozvoja SR vyslovilo v novembri 2002 na základe ustanovenia § 11 ods. 6 písm. c) zákona č. 254/1998 Z.z. o verejných prácach a jeho vykonávacej vyhlášky č. 392/1998 Z.z. súhlas so stavebným zámerom verejnej práce „Diaľnica D1 Mengusovce - Jánovce“. Ministerstvo výstavby a regionálneho rozvoja SR súhlasilo v zmysle § 1 ods. 9 zákona č.

254/1998 Z.z. o verejných prácach na základe štátnej expertízy s maximálnou cenou verejnej práce vo výške 8 823 199 tis. Sk bez DPH v cenovej úrovni roku 2002.

Predmet obstarávania, diaľničný úsek D1 Mengusovce - Jánovce, má byť súčasťou multimodálneho koridoru smerujúceho cez slovenské územie (Bratislava - Žilina - Košice) do Užhorodu na Ukrajine. Na tomto úseku sa má vybudovať 16 mostov na diaľnici, ostatných 13 mimo diaľnice ako vyvolané investície. V rámci stavby D1 sa budú realizovať aj ďalšie vyvolané investície – preložky poľných a lesných ciest, vodných tokov, úpravy meliorácií, inžinierske siete, oploenie, zárubné a oporné múry, protihlukové steny a pod. Technicky, technologicky a realizačne najnáročnejším objektom stavby diaľnice bude tunel „Bôrik“. Financovanie stavby má byť realizované prevažne z kohézneho fondu Európskej únie, z pôžičky Európskej banky pre investičný rozvoj a zo štátneho rozpočtu.

Slovenská správa ciest realizovala obstaranie predmetného diaľničného úseku formou verejnej súťaže v roku 2004. Predbežné oznámenie bolo uverejnené vo Vestníku verejného obstarávania dňa 08. 04. 2004, oznámenie o vyhlásení verejnej súťaže bolo uverejnené vo Vestníku verejného obstarávania dňa 11. 05. 2004 a v Obchodní věstníku České republiky dňa 12. 05. 2004.

Diaľničný úsek bol Slovenskou správou ciest pre zadanie vo verejnej súťaži rozdelený na dva úseky, t.j. na dva predmety obstarávania:

1. Diaľnica D1 Mengusovce - Jánovce, úsek km 0,00 - 8,00, (ďalej len „úsek km 0,00 - 8,00“) a
2. Diaľnica D1 Mengusovce - Jánovce, úsek km 8,00 - 25,85, (ďalej len „úsek km 8,00 - 25,85“).

Obstarávateľ, Slovenská správa ciest, poskytol súťažné podklady na požiadanie uchádzačom. Z predložených podkladov vyplynulo, že verejnej súťaže na realizáciu úseku km 0,00 - 8,00 sa zúčastnili nasledovní účastníci:

1. Združenie Mengusovce 1, tvorené spoločnosťami:
 - Strabag a.s.,
 - Doprastav, a.s.,
 - BETAMONT s.r.o.

Členovia združenia uzatvorili dňa 28. 06. 2004 Zmluvu o združení podľa § 829 a násl. Občianskeho zákonníka. Účelom združenia bola príprava a podanie súťažnej ponuky a v prípade pridelenia zákazky aj následná realizácia stavby.

Podľa článku IV. Zmluvy o združení sa vedúcim členom združenia stala spoločnosť Strabag a.s., ktorá bola zodpovedná za zákazku a jednanie za združenie s obstarávateľom vo všetkých veciach týkajúcich sa spoločnej ponuky, k zastupovaniu združenia po uzavretí zmluvy medzi obstarávateľom a členmi združenia vo všetkých veciach týkajúcich sa realizácie diela. Povinnosťou spoločnosti Strabag a.s. bolo aj podanie spoločnej ponuky na zhotovenie predmetnej stavby podpísanej všetkými členmi združenia. Členovia združenia boli vo vzťahu k obstarávateľovi zaviazaní spoločne a nerozdielne za uskutočnenie zmluvy v súlade so zmluvnými podmienkami.

2. Konzorcium JV IS - Skanska, tvorené spoločnosťami

- Skanska BS a.s.

Členovia konzorcia uzatvorili dňa 25. 06. 2004 Zmluvu o spoločnom podniku
a dohodli sa, že

This image shows a full page of white paper with horizontal dotted lines. The lines are evenly spaced and run across the width of the page, providing a guide for handwriting practice. There are no margins, text, or other markings on the page.

.....(obchodné tajomstvo).

3. MOTA - ENGIL, ENGENHARIA E CONSTRUCAO, S.A.

Verejnej súťaže na realizáciu úseku km 8,00 - 25,85 sa zúčastnili nasledovní účastníci:

1. MOTA - ENGIL, ENGENHARIA E CONSTRUCAO, S.A.

2. Konzorcium JV Skanska - IS, tvorené spoločnosťami

- Skanska DS a.s

- Inžinierske stavby, a.s.

Členovia konzorcia uzatvorili Zmluvu o spoločnom podniku, ktorej obsah, ako aj pomerný podiel každej zmluvnej strany na realizácii prác bol

.....(obchodné tajomstvo).

3. Združenie Mengusovce 2, tvorené spoločnosťami:

- Doprastav, a.s.,

- Strabag a.s.,

- BETAMONT s.r.o.

Členovia združenia uzatvorili dňa 23. 06. 2004 Zmluvu o združení, ktorej obsah bol rovnaký, ako v Zmluve o združení uzatvorenej v rámci verejnej súťaže na stavbu úseku km 0,00 – 8,00. Vedúcim členom združenia sa stala spoločnosť Doprastav, a.s. Podiel prác jednotlivých členov združenia na realizácii stavby bol rozdelený: 60% Doprastav, a.s., 30% Strabag a.s. a 10% BETAMONT, s.r.o.

Otváranie ponúk na oba diaľničné úseky sa uskutočnilo dňa 30. 06. 2004 s lehotou viazanosti ponúk do 30. 09. 2004.

Z predložených ponúk vyplynuli nasledujúce skutočnosti týkajúce sa cenovej úrovne ponúk (bez DPH):

P.č.	Úsek km 0,00 - 8,00	Úsek km 8,00 - 25,85
1	Združenie Mengusovce 1	Združenie Mengusovce 2
	<i>Strabag a.s. - hlavný partner</i>	<i>Doprastav, a.s. – hlavný partner</i>
	<i>Doprastav, a.s.</i>	<i>Strabag a.s.</i>
	<i>BETAMONT s.r.o.</i>	<i>BETAMONT s.r.o.</i>
	Cena: 6 218 390 754,- Sk	Cena: 6 324 142 816,- Sk
2	Konzorcium JV IS - Skanska	Konzorcium JV Skanska – IS
	<i>Inžinierske stavby, a.s. - hl. partner</i>	<i>Skanska DS a.s. - hl partner</i>
	<i>Skanska DS a.s.</i>	<i>Inžinierske stavby, a.s.</i>

	<i>Banské stavby, a.s. Prievidza - od 04. 01. 2005 Skanska BS a.s.</i>	
	Cena: 6 057 843 094,- Sk	Cena : 6 600 311 936,- Sk
3	<i>MOTA - ENGIL, ENGENHARIA E CONSTRUCAO, S.A.</i>	<i>MOTA - ENGIL, ENGENHARIA E CONSTRUCAO, S.A.</i>
	Cena: 6 288 848 633,- Sk	Cena : 6 716 131 980,- Sk

Pri súčte najnižších navrhovaných cien uchádzačov na oboch úsekoch došlo k prekročeniu maximálnej ceny určenej štátnou expertízou (o cca 40%), pričom navrhované ceny ostatných uchádzačov boli ešte o niečo vyššie, ale úrovňou vyrovnané. Na základe prekročenia určenej maximálnej ceny boli verejné súťaže na oboch úsekoch zrušené.

Za účelom zhodnotenia, či v danom prípade nedošlo k uzatvoreniu protisúťažnej dohody, si úrad od Slovenskej správy ciest vyžiadaval záväzné ponuky od všetkých vyššie uvedených uchádzačov na oba predmety obstarania, t.j. úseky Diaľnica D1 Mengusovce - Jánovce, úsek km 0,00 - 8,00 a Diaľnica D1 Mengusovce - Jánovce, úsek km 8,00 - 25,85, ako aj výsledky analýzy uvedených cien, ktoré Slovenská správa ciest pravidelne realizuje v rámci vyhodnocovania ponúk pri významných verejných súťažiach.

Vychádzajúc z výsledkov analýzy jednotlivých ponúk a ich vzájomného porovnania na základe metodiky používanej Slovenskou správou ciest úrad zistil nasledovné skutočnosti. Pri skúmaní cenových ponúk účastníkov verejných súťaží a ich vzájomnom porovnaní na úrovni jednotlivých položiek (zadanie verejnej súťaže obsahovalo na úsek km 0,00 - 8,00 takmer 900 položiek) úrad zistil, že v prípade ponúk na úsek km 0,00 - 8,00 **je vzájomný pomer cenových ponúk na jednotlivé položky medzi všetkými účastníkmi verejnej súťaže mimoriadne konštantný**. To znamená, že základné jednotkové ceny jednotlivých položiek účastníci verejnej súťaže síce stanovovali na rôznej úrovni, ale zachovávali pritom konštantný pomer voči cenovým ponukám ostatných účastníkov. Pritom je potrebné zdôrazniť, že to platí prakticky u všetkých položiek, takých, ktorých cena sa pohybuje v miliónoch Sk, ako aj položiek v cene niekoľkých stovák, resp. tisícov Sk.

V tabuľke č. 1 je prezentovaná parciálna časť z analýzy porovnania ponúk všetkých troch uchádzačov na úsek km 0,00 - 8,00 v úrovni jednotkových cien, pričom v stĺpcoch 1-3 sú uvedené ponuky jednotkových cien za mernú jednotku za príslušnú položku zvislých konštrukcií.

V stĺpci označenom 1 je prezentovaná ponuka Združenia Mengusovce 1 zloženého zo spoločností Strabag a.s., ako hlavný partner, Doprastav, a.s. a BETAMONT s.r.o. V stĺpci označenom 2 je prezentovaná ponuka Konzorcia JV IS - Skanska zloženého zo spoločností Inžinierske stavby, a.s., hlavný partner, Skanska DS a.s. a Banské stavby, a.s., Košovská cesta 16, 971 74 Prievidza. V stĺpci označenom 3 je prezentovaná ponuka spoločnosti MOTA - ENGIL, ENGENHARIA E CONSTRUCAO, S.A.

Tabuľka č. 1						
Zvislé konštrukcie	1	2	3	4	5	6
Názov položky	JC bez DPH	JC bez DPH	JC bez DPH	min	max	Podiel
Murivo nosné z lomového kameňa	6 083	5 710	5 833	5 710	6 083	1,07
Murivo nosné z tehál a tvárnic pálených	3 520	3 304	3 375	3 304	3 520	1,07
Murivo nosné z tehál a tvárnic nepálených	5 880	5 520	5 638	5 520	5 880	1,07
Murivo z betónu prostého	4 701	4 412	4 507	4 412	4 701	1,07
Steny zo železobetónu	11 168	10 484	10 709	10 484	11 168	1,07
Murivo komínové	19 227	18 051	18 439	18 051	19 227	1,07
Rímsoy prefabrikované železobetonové	42 185	39 605	40 456	39 605	42 185	1,07
Preklady a rímsovky prefabrikované	22 199	20 841	21 289	20 841	22 199	1,07
Preklady, rímsoy a klenbové pásy zo železobetónu	30 767	28 885	29 506	28 885	30 767	1,07
Rímsoy zo železobetónu	25 367	23 815	24 327	23 815	25 367	1,07
Rímsoy a preklady z keramických výrobkov	6 944	6 518	6 658	6 518	6 944	1,07
Oporné múry kamenné	2 893	2 715	2 773	2 715	2 893	1,07
Oporné múry monolitické z betónu železového	4 347	4 080	4 168	4 080	4 347	1,07
Oporné múry drevené	6 506	6 108	6 239	6 108	6 506	1,07
Stĺpy a piliere hranaté z tehál a tvárnic nepálených	8 462	7 944	8 115	7 944	8 462	1,07
Stĺpy a piliere hranaté zo železobetónu vrátane výstuže a debnenia	9 862	9 258	9 458	9 258	9 862	1,07
Mostné opory z betónu prostého	5 222	4 902	5 007	4 902	5 222	1,07
Mostné piliere a opory zo železobetónu predpäté	31 857	29 908	30 551	29 908	31 857	1,07
Mostné piliere a opory z železobetónu vrátane debnenia a výstuže	14 235	13 364	13 651	13 364	14 235	1,07
Priečky z tehál a priečkoviek	737	691	706	691	737	1,07
Izolačné prímurovky z tehál	1 010	948	968	948	1 010	1,07
Obklad stien izolačnými doskami	408	382	390	382	408	1,07
Základy tunelov a portálov z prostého betónu	7 477	7 019	7 170	7 019	7 477	1,07
Základy tunelov a portálov zo železobetónu	10 632	9 981	10 195	9 981	10 632	1,07
Opory tunelov a portálov zo železobetónu	13 656	12 820	13 096	12 820	13 656	1,07
Sekundárne ostenie tunelov zo betónu prostého	10 326	9 694	9 902	9 694	10 326	1,07
Sekundárne ostenie tunelov zo železobetónu	14 817	13 910	14 209	13 910	14 817	1,07
Dno tunela z betónu prostého	8 651	8 121	8 296	8 121	8 651	1,07
Výplňový betón sekundárneho ostenia	10 157	9 535	9 678	9 535	10 157	1,07
Rozperné klenby zo železobetónu	28 829	27 066	27 623	27 066	28 829	1,07
Zásobníky nádrže, silá a pod.	4 528	4 250	4 337	4 250	4 528	1,07
Kompletné konštrukcie čistiarni odpadových vôd, nádrží, vodojemov, žľabov a kanálov z betónu prostého	4 388	4 119	4 204	4 119	4 388	1,07
Kompletné konštrukcie čistiarni odpadových vôd, nádrží, vodojemov, žľabov a kanálov z betónu železového	8 502	7 981	8 146	7 981	8 502	1,07
Jímky a septiky	1 626 431	1 526 997	1 558 411	1 526 997	1 626 431	1,07
Odlučovač ropných látok z betónových	4 554	4 275	4 363	4 275	4 554	1,07

dielcov	003	592	550	592	003	
Kábelovody pre inžinierske siete prefabrikované	16 328	15 329	15 644	15 329	16 328	1,07
Kábelovody pre inžinierske siete monolitické	13 222	12 413	12 668	12 413	13 222	1,07
Kanály pre inž. siete monolitické	12 479	11 715	11 956	11 715	12 479	1,07
Pokládka a montáž rúr z plastických hmôt	77	72	73	72	77	1,07
Pokládka a montáž oceľových rúr	7 287	6 841	6 982	6 841	7 287	1,07
Rôzne kompletne konštrukcie z dielcov železobetónových	17 834	16 743	17 087	16 743	17 834	1,07
Rôzne konštrukcie ostatné	11 242	10 554	10 771	10 554	11 242	1,07

V zmysle metodiky realizovanej Slovenskou správou ciest sú v stĺpcoch 5 a 6 uvedené minimálne a maximálne ponukové ceny za každú položku a v stĺpci 6 je pomer vyjadrujúci rozdiel medzi maximálnou a minimálnou ponukovou cenou.

Ako vyplýva zo stĺpca 6, podiel medzi maximálnou a minimálnou cenou je u všetkých 42 položiek rovnaký (1,07), pričom treba zdôrazniť, že sa jedná o ponukové ceny troch nezávislých uchádzačov vo verejnej súťaži, ktorých ponuky by mali byť výsledkom ich nezávislej tvorby na základe vlastných cenových databáz, odporúčaných cenníkov stavebných prác, poznatkov a praktických skúseností z účasti v iných súťažiach, vlastných podmienok pre realizáciu.

Vyššie uvedený súlad ponukových cien je možné prezentovať aj v tabuľke č. 2 na špeciálnych, technicky vysoko náročných vrtných prácach, pričom spôsob realizácie, resp. dodávky týchto prác je u každého uchádzača individuálny, závislý na strojno-technologickom vybavení každého uchádzača, rozhodnutia, či tento druh špeciálnej dodávky bude realizovať vlastnými kapacitami alebo dodávku týchto prác zabezpečí formou subdodávky od podzhotoviteľa, ktorý je špecializovaný na tento druh prác. Tvorba ponukových cien vychádza z jednotkových cien za mernú jednotku, ktoré sú prevzaté z niektorého zo všeobecne uznávaných cenníkov stavebných prác s tým, že do cien sú, okrem iného, zahrnuté predpokladané mzdové náklady, ako aj plánovaný zisk. Z uvedených skutočností je zrejmé, že do tvorby ponukových cien vstupuje viacero individuálnych faktorov a úrad dospel k záveru, že nie je možné, aby medzi trom nezávislými účastníkmi súťaže došlo k takej zhode ponukových cien bez vzájomnej koordinácie.

V stĺpci označenom 1 je prezentovaná ponuka Združenia Mengusovce 1, v stĺpci označenom 2 je prezentovaná ponuka Konzorcía JV IS – Skanska a v stĺpci označenom 3 je prezentovaná ponuka spoločnosti MOTA - ENGIL, ENGENHARIA E CONSTRUCAO, S.A.

	Tabuľka č. 2					
	1	2	3	4	5	6
Názov položky	JC bez DPH	JC bez DPH	JC bez DPH	min	max	Podiel
Vrty pre injektáž	909	1 283	1 506	909	1 506	1,66
Vrty pre piloty v hornine I	994	1 402	1 646	994	1 646	1,66

Vrty pre piloty v hornine II	1 066	1 505	1 766	1 066	1 766	1,66
Vrty pre piloty v hornine III	1 148	1 621	1 902	1 148	1 902	1,66
Vrty pre piloty v hornine IV	1 271	1 795	2 106	1 271	2 106	1,66
Vrty ostatné nepažené	1 507	2 128	2 497	1 507	2 497	1,66
Vrty ostatné pažené	2 664	3 762	4 415	2 664	4 415	1,66
Vrty ostatné v hornine III	3 893	5 497	6 451	3 893	6 451	1,66

Úrad hlbšie analyzoval aj vzájomný vzťah medzi ponukovými cenami jednotlivých uchádzačov, t.j. nielen medzi maximálnou a minimálnou cenou, ale medzi cenami všetkých účastníkov navzájom. Tabuľka č. 3 obsahuje parciálnu časť z analýzy porovnania ponúk všetkých troch uchádzačov na úsek km 0,00 - 8,00 v úrovni jednotkových cien, pričom v stĺpcoch 1-3 sú uvedené ponuky jednotkových cien za mernú jednotku za príslušnú položku zvislých konštrukcií. V stĺpci označenom 1 je ponuková cena Združenia Mengusovce 1, v stĺpci označenom 2 je ponuka Konzorcia JV IS – Skanska, a v stĺpci označenom 3 je ponuka spoločnosti MOTA - ENGIL, ENGENHARIA E CONSTRUCAO, S.A.

Tabuľka č. 3						
Zvislé konštrukcie	1	2	3	4	5	6
Názov položky	JC bez DPH	JC bez DPH	JC bez DPH	Podiel 1/2	Podiel 1/3	Podiel 2/3
Murivo nosné z tehál a tvárnic pálených	3 520	3 304	3 375	1,07	1,04	0,98
Murivo nosné z tehál a tvárnic nepálených	5 880	5 520	5 638	1,07	1,04	0,98
Murivo z betónu prostého	4 701	4 412	4 507	1,07	1,04	0,98
Steny zo železobetónu	11 168	10 484	10 709	1,07	1,04	0,98
Murivo komínové	19 227	18 051	18 439	1,07	1,04	0,98
Rímsoy prefabrikované železobetonové	42 185	39 605	40 456	1,07	1,04	0,98
Preklady a rímsovky prefabrikované	22 199	20 841	21 289	1,07	1,04	0,98
Preklady, rímsoy a klenbové pásy zo železobetónu	30 767	28 885	29 506	1,07	1,04	0,98
Rímsoy zo železobetónu	25 367	23 815	24 327	1,07	1,04	0,98
Rímsoy a preklady z keramických výrobkov	6 944	6 518	6 658	1,07	1,04	0,98
Oporné múry kamenné	2 893	2 715	2 773	1,07	1,04	0,98
Oporné múry monolitické z betónu železového	4 347	4 080	4 168	1,07	1,04	0,98
Oporné múry drevené	6 506	6 108	6 239	1,07	1,04	0,98
Stĺpy a piliere hranaté z tehál a tvárnic nepálených	8 462	7 944	8 115	1,07	1,04	0,98
Stĺpy a piliere hranaté zo železobetónu vrátane výstuže a debnenia	9 862	9 258	9 458	1,07	1,04	0,98
Mostné opory z betónu prostého	5 222	4 902	5 007	1,07	1,04	0,98
Mostné piliere a opory zo železobetónu predpäté	31 857	29 908	30 551	1,07	1,04	0,98
Mostné piliere a opory z železobetónu vrátane debnenia a výstuže	14 235	13 364	13 651	1,07	1,04	0,98
Priečky z tehál a priečkoviek	737	691	706	1,07	1,04	0,98

Izolačné prímurovky z tehál	1 010	948	968	1,07	1,04	0,98
Obklad stien izolačnými doskami	408	382	390	1,07	1,05	0,98
Základy tunelov a portálov z prostého betónu	7 477	7 019	7 170	1,07	1,04	0,98
Základy tunelov a portálov zo železobetónu	10 632	9 981	10 195	1,07	1,04	0,98
Opory tunelov a portálov zo železobetónu	13 656	12 820	13 096	1,07	1,04	0,98
Sekundárne ostenie tunelov zo betónu prostého	10 326	9 694	9 902	1,07	1,04	0,98
Sekundárne ostenie tunelov zo železobetónu	14 817	13 910	14 209	1,07	1,04	0,98
Dno tunela z betónu prostého	8 651	8 121	8 296	1,07	1,04	0,98
Výplňový betón sekundárneho ostenia	10 157	9 535	9 678	1,07	1,05	0,99
Rozperné klenby zo železobetónu	28 829	27 066	27 623	1,07	1,04	0,98
Zásobníky nádrže, silá a pod.	4 528	4 250	4 337	1,07	1,04	0,98
Kompletné konštrukcie čistiarní odpadových vôd, nádrží, vodojemov, žlabov a kanálov z betónu prostého	4 388	4 119	4 204	1,07	1,04	0,98
Kompletné konštrukcie čistiarní odpadových vôd, nádrží, vodojemov, žlabov a kanálov z betónu železového	8 502	7 981	8 146	1,07	1,04	0,98
Jímky a septiky	1 626 431	1 526 997	1 558 411	1,07	1,04	0,98
Odlučovač ropných látok z betónových dielcov	4 554 003	4 275 592	4 363 550	1,07	1,04	0,98
Kábelovody pre inžinierske siete prefabrikované	16 328	15 329	15 644	1,07	1,04	0,98
Kábelovody pre inžinierske siete monolitické	13 222	12 413	12 668	1,07	1,04	0,98
Kanály pre inž. siete monolitické	12 479	11 715	11 956	1,07	1,04	0,98
Pokládka a montáž rúr z plastických hmôt	77	72	73	1,07	1,05	0,99
Pokládka a montáž oceľových rúr	7 287	6 841	6 982	1,07	1,04	0,98
Rôzne kompletne konštrukcie z dielcov železobetónových	17 834	16 743	17 087	1,07	1,04	0,98
Rôzne konštrukcie ostatné	11 242	10 554	10 771	1,07	1,04	0,98

Aj z výsledkov tohto porovnania uvedených v stĺpcoch 4 až 6 je zrejmá koordinácia tvorby ponukových cien, nakoľko vzájomný podiel medzi jednotlivými ponukovými cenami tých istých položiek je u všetkých troch účastníkov súťaže rovnaký.

Úrad porovnal cenové ponuky v rámci verejnej súťaže na výstavbu diaľnice D1 Mengusovce – Jánovce s cenovými ponukami v obdobných verejných súťažiach na realizáciu iných dopravných stavieb realizovaných v minulosti Slovenskou správou ciest.

Úrad sa obrátil so žiadosťou o zaujatie stanoviska k zisteným výsledkom analýzy predmetnej verejnej súťaže aj na Slovenskú správu ciest (resp. jej nástupcu, t.j. Národnú diaľničnú spoločnosť), ktorá, ako obstarávateľ, realizuje pravidelne cenové analýzy ponukových cien pri významných verejných súťažiach vyššie

uvedeným spôsobom. Ako vyplýva zo stanoviska zaslaného na úrad Slovenskou správou ciest výsledok porovnávania jednotkových cien stavebných prác bol neobvyklý. V minulosti sa takýto výsledok porovnania jednotkových cien vo verejnej súťaži obstarávanej Slovenskou správou ciest nevyskytol.

Tvrdenie podnikateľa Inžinierske stavby, a.s., že zhodný pomer cien jednotlivých položiek je spôsobené použitím rovnakého softwaru požadovaného obstarávateľom a tým, že úrad porovnáva jednotlivé ponuky a zaokrúhľuje čísla len na 2 desatinné miesta, úrad zamietol.

Podľa stanoviska Národnej diaľničnej spoločnosti software obsiahnutý v zadávacích podmienkach predmetných verejných súťaží nemohol a nemôže v žiadnom prípade ovplyvniť ponuky jednotlivých účastníkov súťaže z nasledujúcich dôvodov. Účastníci súťaže obdržia na CD nosiči databázu výmer jednotlivých položiek v tzv. uzamknutom stave. Uchádzači vstupujú do systému len cez databázu položiek vo vyfarbenom poli, kde vypisujú jednotkové ceny príslušných položiek. Ostatný výpočet je spracovávaný automaticky (prenos jednotkových cien do jednotlivých objektov a totálu). Prenásobením vznikajú ceny objektov bez DPH, pričom je pevne zadefinovaná i sadzba DPH. Do databázy výmer nemôže a nesmie uchádzač zasahovať. Pri vyhodnotení súťaže sa kontroluje, či účastník nerobil úpravy výmer, čo by malo za následok vylúčenie zo súťaže. Tento software používajú v diaľničnom programe od roku 1996 bez akýchkoľvek problémov a bol použitý na 60 stavbách.

Indexy vypočítané na základe porovnania položiek jednotkových cien pri zaokrúhľovaní na 4 desatinné čísla dávajú podobný obraz o zhode v tvorbe jednotkových cien. Rozdiely pri zaokrúhľovaní na dve a štyri desatinné čísla vznikajú pri zaokrúhľovaní cien a z hľadiska tohto prípadu sú bezvýznamné.

O koluzívnom správaní účastníkov verejnej súťaže na diaľničný úsek D1 Mengusovce –Jánovce, km 0,00 - 8,00 svedčí i porovnanie zrušenej verejnej súťaže a novej verejnej súťaže na tento cestný úsek vyhlásenej vo Vestníku verejného obstarávania č. 159 dňa 07. 10. 2004.

Úrad analyzoval cenové ponuky novej verejnej súťaže na ten istý diaľničný úsek D1 Mengusovce –Jánovce km 0,00 - 8,00, ktoré podali, okrem nových účastníkov tejto verejnej súťaže, znovu aj účastníci správneho konania (okrem spoločnosti BETAMONT s.r.o.). Otváranie obálok v tejto verejnej súťaži sa uskutočnilo dňa 15. 11. 2004. Z rovnakej analýzy vzájomného porovnania ponukových cien účastníkov správneho konania na úrovni jednotlivých položiek vyplynulo, že ponukové ceny v novej verejnej súťaži sú výrazne rozdielne, a to tak v absolútnom vyjadrení, ako aj v pomeroch medzi cenami jednotlivých účastníkov.

Úrad nezistil žiadny konštantný podiel medzi jednotkovými cenami účastníkov konania. Aj táto skutočnosť potvrdila názor úradu, že pri nezávislom stanovovaní cien ponukové ceny účastníkov verejnej súťaže odrážajú špecifiká jednotlivých firiem, ako aj špecifiká verejnej súťaže a nemôže dôjsť k takej zhode ponukových cien ako v rámci predmetnej verejnej súťaže.

Z podkladov zároveň vyplynulo, že najnižšia cenová ponuka, ktorú predložili účastníci konania v novej verejnej súťaži na úsek km 0,00-8,00, bola o viac ako 800 miliónov Sk nižšia ako najnižšia ponuka v zrušenej verejnej súťaži na tento úsek.

Úrad sa zároveň zaoberal aj posúdením, či preukázaná koordinácia správania účastníkov verejnej súťaže na diaľničný úsek D1 Mengusovce –Jánovce km 0,00 - 8,00 sa uskutočnila aj vo verejnej súťaži na úsek km 8,00 - 25,85. V tomto prípade z porovnania cenových ponúk jednotlivých uchádzačov explicitne nevyplynul taký konštantný pomer cien jednotlivých položiek, ako v súťaži na predchádzajúci úsek.

Úrad vychádzal z predpokladu, že vo všeobecnosti uzatvorenie dohody obmedzujúcej súťaž tohto charakteru má význam len v prípade, ak prináša výhody všetkým účastníkom dohody. Úrad vzal do úvahy aj ďalšie skutočnosti - každú z dvoch verejných súťaží mal vyhrať iný uchádzač (úsek km 0,00 - 8,00 Konzorcium JV IS – Skanska a úsek km 8,00 - 25,85 Združenie Mengusovce 2), pričom objem stavebných prác na obidvoch úsekoch v cenovom vyjadrení je v prípade najnižších (víťazných – v prípade, že by predmetné súťaže neboli zrušené) ponúk podobný (6 057 843 094,- Sk za prvý úsek, resp. 6 324 142 816,- Sk za druhý úsek), čo by tiež uľahčilo prípadnú dohodu o víťazovi v jednotlivých verejných súťažiach medzi uchádzačmi.

Obidve verejné súťaže boli vyhlásené súčasne (11. 05. 2004), zúčastnili sa ich tie isté subjekty a naraz prebehlo aj otváranie obálok s ponukami na obidve verejné súťaže a ich vyhodnotenie (30. 06. 2004). Obidve verejné súťaže úzko súviseli a tomu zodpovedala aj ich organizácia. Ďalším faktorom, ktorým sa úrad zaoberal, je aj výrazne vyššia úroveň ponukových cien (až o 40%) jednotlivých účastníkov predmetných verejných súťaží oproti maximálnej cene stanovenej štátnou expertízou (štátna expertíza: 8 823 199 000 Sk, súčet najnižších ponúk uchádzačov: 12 381 985 910 Sk).

Úrad sa zaoberal aj vzájomným porovnávaním úrovne jednotkových cien tých istých položiek, ktoré jednotliví uchádzači predložili v obidvoch zrušených verejných súťažiach. Z podkladov, ktoré mal úrad k dispozícii, vyplynuli často veľké rozdiely v jednotkových cenách konkrétnych položiek vo verejnej súťaži na úsek km 0,00 – 8,00 oproti úrovni jednotkových cien tých istých položiek stanovených tými istými účastníkmi v súťaži na úsek km 8,00 – 25, 85 predmetnej diaľničnej stavby.

Na priek týmito skutočnosťami úrad konštatuje, že nezískal také dôkazy, na základe ktorých by mohol jednoznačne preukázať, že účastníci predmetných verejných súťaží koordinovali svoj postup aj v prípade verejnej súťaže na diaľničný úsek D1 Mengusovce –Jánovce, km 8,00-25,85.

Úrad v záujme overenia správnosti svojho názoru dal vypracovať v predmetnej veci aj expertný posudok, ktorého závery potvrdili názor úradu, že ponukové ceny účastníkov súťaže na realizáciu stavby „Diaľnica D1 Mengusovce – Jánovce km 0,00 – 8,00“ boli vopred dohodnuté. V závere posudku sa uvádza, že ponuky troch súťažiacich vykazujú umelé zásahy do cenotvorby. Periodické zmeny, tak ako sú ilustrované na príklade, nemôžu byť výsledkom náhody. Takto zostavený ponukový rozpočet javí znaky spolupráce a koordinácie účastníkov verejnej súťaže.

Na základe uvedených skutočností dospel úrad k záveru, že účastníci správneho konania uzatvorili dohodu obmedzujúcu súťaž podľa § 4 ods. 3 písm. a) a § 4 ods. 3 písm. f) zákona spočívajúcu v koluzívnom správaní, v dôsledku ktorého koordinovali svoje správanie vo verejnej súťaži na realizáciu stavby „Diaľnica D1 Mengusovce – Jánovce úsek km 0,00 – 8,00“ oznámenej vo Vestníku verejného obstarávania dňa 11. 05. 2004. Obsahom koordinácie bola dohoda o cene. Tým zároveň došlo k porušeniu článku 81 Zmluvy. Nie je pritom podstatné, že predmetná verejná súťaž bola zrušená, tak ako argumentovali niektorí účastníci konania. Rozhodujúcou skutočnosťou je, že účastníci súťaže uzatvorili dohodu, ktorá mala za cieľ obmedzovanie hospodárskej súťaže.

Úrad po ukončení prešetrovania prípadu vyzval dňa 21. 03. 2005 listami č. 1571/1/PMÚ SR/2005 až 1571/7/PMÚ SR/2005 v zmysle § 33 zákona účastníkov správneho konania, aby sa pred vydaním rozhodnutia ústne alebo písomne vyjadrili k jeho podkladu a k spôsobu jeho zistenia, prípadne navrhli jeho doplnenie, a k záverom prešetrovania, ku ktorým úrad na základe jemu dostupných informácií a podkladov dospel.

Nakoľko po odoslaní predmetnej výzvy účastníkom konania úrad vykonal ďalšie vyšetrovacie úkony, ktoré mali vplyv na jeho závery, úrad listami č. 3881/1/PMÚ SR/2005 až 3881/6/PMÚ SR/2005 zo dňa 14. 07. 2005 a listom č. 3882/PMÚ SR/2005 zo dňa 15. 07. 2005 znovu podľa § 33 zákona vyzval účastníkov správneho konania, aby sa pred vydaním rozhodnutia ústne alebo písomne vyjadrili k jeho podkladu a k spôsobu jeho zistenia, prípadne navrhli jeho doplnenie, a k záverom prešetrovania, ku ktorým úrad na základe jemu dostupných informácií a podkladov dospel.

Spoločnosť Strabag a.s. vo svojich vyjadreniach zo dňa 05. 04. 2005 a 28. 07. 2005 poukazuje, okrem tých skutočností, ktorými sa už úrad zaoberal v inej časti odôvodnenia tohto rozhodnutia, na § 6 zákona, podľa ktorého sa zákaz podľa § 4 nevzťahuje na dohodu obmedzujúcu súťaž, ak spoločný podiel účastníkov dohody obmedzujúcej súťaž alebo podiel ani jedného z nich nepresiahne 10 % celkového podielu tovarov na relevantnom trhu v Slovenskej republike. Podľa spoločnosti Strabag a.s. je v tomto prípade relevantným trhom trh v oblasti stavebníctva, pričom jej podiel je menší ako 10%.

Spoločnosť zároveň uvádza, že v záujme riadneho zistenia skutkového stavu by bolo nevyhnutné, aby úrad zameral svoju pozornosť aj na obdobie pred daným verejným obstarávaním. Spoločnosť Doprastav, a.s. bola významnou a úspešnou spoločnosťou, ktorá vyhrala 27 zo 43 verejných súťaží na stavby diaľničného programu. Ostatné spoločnosti takúto pozíciu nemali. Táto skutočnosť veľmi významne oslabuje možnosť koluzívneho správania.

Úrad nesúhlasí s vymedzením relevantného trhu spoločnosťou Strabag a.s. z dôvodov uvedených v časti pojednávajúcej o relevantnom trhu v odôvodnení tohto rozhodnutia. Ustanovenie § 6 ods. 1 zákona nie je možné aplikovať, nakoľko došlo k uzatvoreniu dohody obmedzujúcej súťaž, tzv. ťažkého kartelu.

Úrad zároveň konštatuje, že získané podklady a informácie dostatočne preukazujú koluzívne správanie účastníkov verejnej súťaže na dodávky stavebných

prác Diaľnica D1 Mengusovce – Jánovce, úsek km 0,00 – 8,00, bez ohľadu na priebeh verejných súťaží v predchádzajúcom období.

Spoločnosť BETAMONT s.r.o. listom zo dňa 07. 04. 2005 zaslala stanovisko, v ktorom uvádza, že ponuky na verejné súťaže boli predkladané vedúcim združenia, ktorý zodpovedal za jej prípravu a podanie. Konštatuje, že nie sú žiadne skutočnosti, ktoré by odôvodňovali záver, ku ktorému úrad dospel a odmietajú možnosť dohody s ostatnými uchádzačmi pri tvorbe cenovej ponuky do predmetných súťaží.

Podobné stanovisko predložila aj spoločnosť Doprastav, a.s. v liste zo dňa 05. 04. 2005.

K tvrdeniu uvedených spoločností uviedla spoločnosť Strabag a.s., že i keď bola poverená správou združenia v zmysle § 832 ods. 2 Občianskeho zákonníka a v zmluve formálne označená ako vedúci združenia, nemala postavenie hlavného partnera, ktorý by samostatne a nezávisle zabezpečoval tvorbu a spôsob ponukovej ceny združenia a preto nenesie za túto činnosť zodpovednosť. Kalkulácia ceny bola pripravovaná v súčinnosti všetkých členov združenia. Úrad sa s tvrdením spoločnosti Strabag a.s., aj vzhľadom na znenie Zmluvy o združení uzatvorenej medzi členmi Združenia Mengusovce 1, stotožnil. Cenové podklady predložené partnerskými spoločnosťami v združení spoločnosť Strabag a.s. nearchivovala.

Spoločnosť Inžinierske stavby, a.s. v listoch zo dňa 20. 04. 2005 a 23. 08. 2005, okrem iného, uviedla, že procesný postup úradu by mal byť v súlade s ustanoveniami slovenského práva hospodárskej súťaže a s Dohovorom o ľudských právach publikovaným v Zbierke zákonov č. 209/1992 Zb. Sankcie úradu vyplývajúce zo zákona sú také vážne, že toto správne konanie sa musí kvalifikovať ako trestnoprávne obvinenie v zmysle článku 6-1 Dohovoru a má byť zaručené právo na spravodlivý proces. Úrad, podľa názoru spoločnosti Inžinierske stavby, a.s., nie je nestranný, nakoľko k predmetu konania vydal predbežný názor, ktorým zaujíma postoj k meritu veci. Preto z dôvodu, aby Slovenská republika neporušila svoje záväzky podľa článku 1 Dohovoru, by mal úrad odmietnuť svoju právomoc konať vo veci. Úrad neinformoval spoločnosť Inžinierske stavby, a.s. o akýchkoľvek konkrétnych faktoch, na základe ktorých dospel k predbežnému záveru, že spoločnosť Inžinierske stavby, a.s. porušila § 4 zákona v súvislosti s účasťou v predmetných verejných súťažiach, čo je porušením slovenského právneho poriadku a tiež článku 6-3 Dohovoru. Úrad porušil § 33 zákona, keď listom vyzývajúcim na vyjadrenie účastníka k podkladom a spôsobu rozhodnutia neuviedol všetky informácie, ktoré mali byť v zmysle predmetného ustanovenia zákona uvedené. Spoločnosť Inžinierske stavby, a.s. iba predpokladá, že indíciami úradu o koluzívnom správaní v predmetných verejných súťažiach by mohlo byť zdanie, že v jednotlivých ponukách predložených obstarávateľovi bol zachovaný určitý rovnaký koeficient.

Úrad z hľadiska Dohovoru o ľudských právach zastáva názor, že účastníkov konania nie je možné posudzovať z trestnoprávneho hľadiska, nakoľko sa jedná o konanie právnických osôb. Takýto názor vyslovil aj Európsky súdny dvor vo veci vedenej pod číslom T – 112/98 (Mannesmannröhren-Werke AG c/a Komisia EÚ). Súd sa v tomto rozhodnutí odvoláva na skutočnosť, že Európsky súdny dvor pre ľudské práva doteraz ani v jednom prípade nerozhodol, že by práva prislúchajúce v trestnom konaní fyzickej osobe, mohli prislúchať aj právnickým osobám. Súd taktiež

konštatoval, že konanie Komisie vo veci kartelov nemá trestnoprávny charakter, preto nemôžu byť v tomto konaní uplatnené garancie vyplývajúce z článku 6-1 Dohovoru.

Dňa 01. 04. 2005 sa na úrad dostavil právny zástupca spoločnosti Inžinierske stavby, a.s. JUDr. Peter Oravec za účelom nahliadnutia do spisu predmetného správneho konania. Pri tejto príležitosti mu bol podrobne zdokumentovaný dôkazný materiál, ako napr. položky jednotkových cien cenových návrhov účastníkov predmetných verejných súťaží a vysvetlený postup úradu vo veci. Listom úradu č. 2518/PMÚ SR/2005 zo dňa 02.05.2005 bol, vzhľadom na výhrady o informovanosti, JUDr. Oravec vyzvaný na opätovné nahliadnutie do spisu. Výzvou na vyjadrenie účastníkov k podkladu a k spôsobu zistenia predmetného rozhodnutia a návrhu na jeho doplnenie úrad splnil náležitosti vyplývajúce z § 33 zákona. K námietke, že úrad nie je nestranný, nakoľko k predmetu konania vydal predbežný názor, ktorým zaujíma postoj k meritu veci, úrad uvádza, že podľa § 33 zákona má úrad, okrem iného, povinnosť informovať účastníkov konania o záveroch prešetrovania, ku ktorým na základe jemu dostupných informácií a podkladov dospel. Túto povinnosť si úrad splnil tým, že v predmetnej výzve podľa § 33 zákona informoval účastníkov konania o svojom predbežnom závere.

Vo vyjadrení spoločnosti Skanska DS a.s. zo dňa 19. 04. 2005 a 19. 08. 2005 spoločnosť, okrem iného, uvádza, že na základe analýzy skúmaných cenových ponúk nie je jasné, v čom úrad vidí porušenie zákona na strane spoločnosti Skanska DS a.s. Pokiaľ pri porovnaní predložených cenových ponúk niektoré rozpočtované položky predložených cenových ponúk (ako to vyplýva z materiálov obsiahnutých v predmetnom spise, ktoré boli zástupcom spoločnosti pri nahliadnutí do spisu sprístupnené) sa môžu javiť podobné, zatiaľ čo pri iných sú rozdiely značné, nemožno z tejto samotnej skutočnosti jednoznačne vyvodiť záver, že je tomu tak v dôsledku vedomej koordinácie ponúk účastníkmi verejnej súťaže.

V zmysle uzavretej zmluvy o združení a dohody medzi účastníkmi konzorcia „JV Skanska-IS“ spoločnosť Skanska DS a.s. plnila úlohu reprezentanta (lídra), a teda bola poverená a zodpovedná za vypracovanie a predloženie konečnej ponuky združenia do Verejnej súťaže pre úsek km 8,00 – 25,85. Naopak, v rámci konzorcia „JV IS-Skanska“ plnila úlohu lídra spoločnosť Inžinierske stavby, a.s., ktorá, ako hlavný partner tohto konzorcia, bola poverená a zodpovedná za finalizáciu a predloženie konečnej cenovej ponuky pre úsek km 0,00 – 8,00 predmetnej diaľnice, pričom Skanska DS a.s. bola zodpovedná za predloženie a spracovanie cenovej ponuky týkajúcej sa tunelu a objektov, ktoré mala určené k realizácii v rámci združenia a táto cenová ponuka bola následne podkladom pre spracovanie konečnej cenovej ponuky predloženej lídrom konzorcia „JV IS-Skanska“.

V tejto súvislosti úrad poukazuje naj stanovisko spoločnosti Inžinierske stavby, a.s. Spoločnosť v liste zo dňa 03. 05. 2005 uvádza, že nepripravovala finálnu ponuku do verejnej súťaže na výstavbu diaľnice D1 Mengusovce – Jánovce úsek km 0,00 – 8,00 samostatne. Spoločnosť Inžinierske stavby, a.s., podľa vlastného vyjadrenia, zhromaždila cenové podklady od všetkých členov konzorcia a zapracovala ich do finálnej cenovej ponuky. Akékoľvek zmeny v cenových podkladoch sa robili len v úzkej spolupráci a vzájomnej diskusii s príslušnými členmi konzorcia JV IS-Skanska. Aj finálna cenová ponuka bola preštudovaná a schválená všetkými členmi

konzorcia JV IS-Skanska. Cenové podklady poskytnuté spoločnosťami Skanska DS a.s. a Skanska BS a.s., na základe ktorých mala spoločnosť Inžinierske stavby, a.s. pripraviť a podať finálnu ponuku do verejnej súťaže na výstavbu diaľnice D1 Mengusovce – Jánovce úsek km 0,00 – 8,00, spoločnosť Inžinierske stavby, a.s. zničila už v jeseni 2004 z dôvodu zrušenia príslušných verejných súťaží.

Spoločnosť Skanska BS a.s. sa vo svojom vyjadrení zo dňa 19. 04. 2005 a 19. 08. 2005 stotožňuje so stanoviskom svojej materskej spoločnosti Skanska DS a.s., pričom, okrem iného, uvádza, že v súlade so zmluvou o združení a dohodou medzi členmi tohto konzorcia bola úloha spoločnosti Skanska BS a.s. obmedzená tak v procese predkladania cenovej ponuky obstarávateľovi v predmetnej verejnej súťaži, rovnako ako by bola jej úloha úzko vymedzená v prípade realizácie stavebných prác, ktoré boli predmetom obstarávania. Vzhľadom na svoje zameranie a skúsenosti mala spoločnosť Skanska BS a.s. v rámci predmetu obstarávania realizovať výlučne výstavbu časti Tunelové objekty, ktoré mali byť súčasťou výstavby 1. úseku predmetnej diaľnice (t.j. úsek km 0,00 – 8,00). Spoločnosť Skanska BS a.s. spracovala podklady na cenovú ponuku výlučne pre časť projektu Tunelové objekty a tieto podklady odovzdala ďalej svojej materskej spoločnosti – Skanska DS a.s. Spoločnosť uvádza, že podľa jej informácií materská spoločnosť Skanska DS a.s. tieto podklady zahrnula do svojich podkladov, pričom cenová ponuka týkajúca sa časti projektu, ktorú mali v zmysle zmluvy o združení realizovať Skanska DS a.s. a Skanska BS a.s., bola následne postúpená lídrovi združenia Inžinierske stavby, a.s., ktorý, ako hlavný partner združenia pre realizáciu 1. úseku diaľnice, bol poverený finalizáciou a predložením konečnej cenovej ponuky za celé združenie.

Na príprave podkladov pre spracovanie finálnej cenovej ponuky ohľadom ostatných častí projektu sa Skanska BS a.s. nijakým spôsobom nepodieľala. Rovnako spoločnosť Skanska BS a.s. nijakým spôsobom neparticipovala pri konečnom spracovaní cenovej ponuky ako celku a konečnú podobu cenovej ponuky, ktorá bola obstarávateľovi predložená za združenie nijakým spôsobom neovplyvňovala.

Úrad v tejto súvislosti znovu poukazuje na s vyššie uvedené vyjadrenie spoločnosti Inžinierske stavby, a.s. týkajúce sa spôsobu tvorby cenovej ponuky za konzorcium JV IS-Skanska, resp. JV Skanska-IS v rámci predmetných verejných súťaží.

Spoločnosť MOTA - ENGIL, ENGENHARIA E CONSTRUCAO, S.A. v listoch zo dňa 15. 04. 2005 a 02. 09. 2005 uviedla, okrem iného, že sa zúčastnila tejto verejnej súťaže s cieľom zoznámiť sa so slovenským trhom ciest a diaľnic. Ďalší dôvod účasti vyplynul z pozvania, ktoré spoločnosť MOTA - ENGIL, ENGENHARIA E CONSTRUCAO, S.A. dostala od slovenskej vlády, aby sa podieľala na programe verejno-súkromného partnerstva, kde sú skúsenosti MOTA - ENGIL, ENGENHARIA E CONSTRUCAO, S.A. relevantné a môžu byť dobrou podporou pre zámery rozvoja slovenských ciest. Prvá účasť MOTA - ENGIL, ENGENHARIA E CONSTRUCAO, S.A. vo verejnej súťaži na Slovensku bola skôr opatrným prístupom na tento trh, ako riskantným krokom, ktorý by bol v jasnom rozpore so štandardnými postupmi manažmentu spoločnosti. MOTA - ENGIL, ENGENHARIA E CONSTRUCAO, S.A. nikdy nemala ani nemá obchodné alebo technické kontakty s hlavnými slovenskými spoločnosťami pre stavbu ciest a zvlášť s účastníkmi tejto verejnej súťaže.

Spoločnosť sa rozhodla, že nebude vykonávať detailnejší popis trhu, podporený štúdiou o cenovej ponuke materiálov, ale pripraví sa rozsiahlejšia a zbežná kalkulácia založená na skúsenostiach spoločnosti z medzinárodných trhov, najmä v strednej Európe, a na základe komerčných informácií získaných zo slovenského trhu. Na jednotkové ceny MOTA - ENGIL, ENGENHARIA E CONSTRUCAO, S.A. vo verejnej súťaži sa preto treba pozerieť z tohto pohľadu kalkulácie. Ďalším relevantným aspektom bolo, že takýmto riešením mohla spoločnosť MOTA - ENGIL, ENGENHARIA E CONSTRUCAO, S.A. znížiť svoje náklady na prípravu verejnej súťaže na úroveň adekvátnu zvolenému opatrnému prístupu na trh. MOTA - ENGIL, ENGENHARIA E CONSTRUCAO, S.A. môže tiež potvrdiť, že pred alebo po tejto verejnej súťaži nemá absolútne žiadne kontakty so spoločnosťami, ktoré sa zúčastnili verejnej súťaže.

Úrad ako odpoveď na stanovisko spoločnosti MOTA - ENGIL, ENGENHARIA E CONSTRUCAO, S.A. uvádza, že zistenia úradu prezentované v odôvodnení tohto rozhodnutia vyvracajú tvrdenie spoločnosti MOTA - ENGIL, ENGENHARIA E CONSTRUCAO, S.A., že cenovú ponuku spracovala samostatne na základe skúseností spoločnosti z medzinárodných trhov, najmä v strednej Európe, a na základe komerčných informácií získaných zo slovenského trhu. Vzhľadom k tomu je vyvrátené i tvrdenie spoločnosti MOTA - ENGIL ENGENHARIA E CONSTRUCAO, že nemala kontakty so spoločnosťami, ktoré sa zúčastnili súťaže.

6. Uloženie pokuty

Úrad pri stanovení výšky pokuty vychádzal z ustanovenia § 38 ods. 1 zákona podľa ktorého úrad za porušenie ustanovení § 4 ods. 1 uloží pokutu podnikateľovi do 10 % z obratu podľa § 10 ods. 3 za predchádzajúce uzavreté účtovné obdobie a podnikateľovi, ktorý za predchádzajúce uzavreté účtovné obdobie dosiahol obrát do 10 000 Sk alebo ktorý nemal žiadny obrát, alebo podnikateľovi, ktorého obrát nemožno vyčíslieť, pokutu do 10 000 000 Sk.

Podľa § 38 ods. 4 zákona predchádzajúcim účtovným obdobím je rok predchádzajúci roku, v ktorom bolo vydané rozhodnutie úradu, alebo ak nie sú dostupné údaje za tento rok, potom rok predchádzajúci tomuto roku. V tomto prípade úrad použil údaje o obratoch účastníkov konania za rok 2004, pričom v prípade zahraničných spoločností ich prerátal na slovenské koruny kurzom NBS platným k 31. 12. 2004.

Obraty účastníkov konania za rok 2004 sú nasledovné:

Spoločnosť	Obrat - 2004
Strabag a.s.	19 886 033 000 Sk
Doprastav, a.s.	9 890 584 000 Sk
BETAMONT s.r.o.	395 081 000 Sk
Inžinierske stavby, a.s.	3 644 968 000 Sk

Skanska DS a.s.	10 819 854 000 Sk
Skanska BS a.s.	1 260 382 000 Sk
MOTA - ENGIL	41 817 576 000 Sk

Podľa § 38 ods.10 zákona úrad pri ukladaní pokuty posudzuje závažnosť a dĺžku trvania porušovania ustanovení tohto zákona. Pri posudzovaní závažnosti porušovania berie do úvahy jeho povahu, skutočný dopad na trh a tam, kde je to účelné, veľkosť relevantného trhu.

Pri ukladaní pokuty úrad vychádzal zo skutočnosti, že koluzívne správanie v dôsledku ktorého podnikatelia koordinujú svoje správanie v procese verejného obstarávania patrí medzi najväčšie porušenie zákona. V tomto prípade koordinácia správania zahŕňala zároveň dohodu o cene. Takéto tzv. „ťažké kartely“ patria v praxi súťažným orgánom k najtvrdšie postihovaným obmedzeniam hospodárskej súťaže, pretože priamo a zásadne deformujú efektívne rozdelenie zdrojov a predražujú príslušné služby – v tomto prípade realizáciu diaľničných prác. Tvrdé postihy voči členom takýchto kartelov sledujú preventívny cieľ odradiť podnikateľov od podobných protisúťažných praktík.

Úrad v tejto súvislosti zohľadnil aj skutočnosť, že protiprávneho postupu sa účastníci konania dopustili v súvislosti s použitím verejných financií, čím mal byť zvýšenou mierou poškodený verejný záujem.

Medzi dôvody, na základe ktorých úrad nepristúpil k uloženiu sankcií v maximálnej výške patrí predovšetkým skutočnosť, že, vzhľadom na zrušenie predmetných verejných súťaží, koordinácia nemala priamy negatívny vplyv na relevantný trh a časovo bola obmedzená len na priebeh týchto súťaží.

Na druhej strane, úrad vzal do úvahy skutočnosť, že uzatvorenie kartelu malo vplyv na obchod medzi členskými štátmi Európskej únie, čím došlo aj k porušeniu článku 81 Zmluvy o založení ES.

Úrad na základe dôkazov, ktoré mal k dispozícii, nezistil, či niektorý podnikateľ zohrával vedúcu úlohu pri uzatvorení kartelovej dohody. Pri stanovení výšky sankcií vychádzal predovšetkým z objemu prác, ktoré by v prípade víťazstva vo verejnej súťaži na dodávky stavebných prác na realizáciu stavby „Diaľnica D1 Mengusovce – Jánovce, úsek km 0,00-8,00“ získali jednotliví účastníci konania.

V rámci výstavby diaľničného úseku km 0,00 - 8,00 by v prípade víťazstva konzorcia JV IS – Skanska podiel objemu stavebných prác, ktoré mali realizovať jednotlivé spoločnosti bol 50% pre Inžinierske stavby, a.s., 30% pre Skanska DS a.s. a 20% pre Skanska BS a.s.

V prípade, že by stavebné práce na tomto úseku realizovalo združenie Mengusovce 1, na spoločnosť Strabag a.s. by pripadalo 50%, spoločnosť Doprastav, a.s. 40% a spoločnosť BETAMONT s.r.o. 10% stavebných prác.

Z uvedených skutočností vyplýva, že najväčší objem stavebných prác na tomto úseku by získali spoločnosti Inžinierske stavby, a.s. a Strabag a.s. (50%), Doprastav, a.s. (40%), Skanska DS a.s. (30%), Skanska BS a.s. (20%) a BETAMONT s.r.o. (10%).

Vstup spoločnosti MOTA - ENGIL, ENGENHARIA E CONSTRUCAO, S.A. do kartelu, podľa názoru úradu, súvisel so skutočnosťou, že v rámci predmetných verejných súťaží bolo potrebné predložiť minimálne tri súťažné ponuky, aby sa verejné súťaže mohli uskutočniť. V prípade, ak by obidve verejné súťaže na výstavbu diaľnice D 1 Mengusovce – Jánovce neboli zrušené, spoločnosť by, na rozdiel od ostatných účastníkov konania, nezvládla ani v jednej z týchto súťaží.

Na základe uvedených skutočností úrad uložil spoločnostiam Inžinierske stavby, a.s. a Strabag a.s. pokutu vo výške 2,5% z obratu za rok 2004, spoločnosti Doprastav, a.s. pokutu vo výške 2,3% z obratu za rok 2004, spoločnosti Skanska DS a.s. pokutu vo výške 2% z obratu za rok 2004, spoločnosti Skanska BS a.s. pokutu vo výške 1,5% z obratu v roku 2004, spoločnosti BETAMONT s.r.o. pokutu vo výške 1,2 % z obratu za rok 2004 a spoločnosti MOTA - ENGIL, ENGENHARIA E CONSTRUCAO, S.A. pokutu vo výške 1% z obratu za rok 2004.

Vo finančnom vyjadrení úrad teda účastníkom správneho konania uložil nasledujúce pokuty:

Inžinierske stavby, a.s.	91 124 000 Sk,
Strabag a.s.	497 151 000 Sk,
Doprastav, a.s.	227 483 000 Sk,
Skanska DS a.s.	216 397 000 Sk,
Skanska BS a.s.	18 906 000 Sk,
BETAMONT s.r.o.	4 741 000 Sk,
MOTA - ENGIL, ENGENHARIA E CONSTRUCAO, S.A.	418 176 000 Sk.

Na základe uvedených skutočností úrad rozhodol tak, ako je uvedené vo výrokovej časti tohto rozhodnutia.

Poučenie:

Podľa § 34 ods. 1 v spojení s § 18 ods. 1 zákona č. 136/2001 Z. z. o ochrane hospodárskej súťaže a o zmene a doplnení zákona Slovenskej národnej rady č. 347/1990 Zb. o organizácii ministerstiev a ostatných ústredných orgánov štátnej

správy Slovenskej republiky v znení neskorších predpisov v znení neskorších predpisov proti tomuto rozhodnutiu možno podať rozklad Rade úradu prostredníctvom odboru dohôd obmedzujúcich súťaž v lehote do 15 dní odo dňa doručenia rozhodnutia. Podľa § 61 ods. 1 zákona č. 71/1967 Zb. o správnom konaní v znení neskorších predpisov má včas podaný rozklad odkladný účinok. Toto rozhodnutie je preskúmateľné súdom podľa § 247 Občianskeho súdneho poriadku po vyčerpaní riadnych opravných prostriedkov.

Ing. Ján Šufliarsky
riaditeľ odboru dohôd obmedzujúcich súťaž

Rozhodnutie sa doručí:

1. JUDr. Milan Jacka, Komenského 2088/23, 052 01 Spišská Nová Ves, doručuje sa na adresu: Strabag a.s., organizačná zložka, Mlynské Nivy 61/A, 825 18 Bratislava;
2. JUDr. Jozef Boledovič, advokát, Vážska 22, 821 07 Bratislava;
3. BETAMONT s.r.o., J.Jesenského 1054/44, 960 03 Zvolen;
4. JUDr. Peter Oravec, advokát, Laurínska 12, 811 01 Bratislava;
5. 2x Mgr. Tomáš Mareta, advokát, Advokátska kancelária Čechová Rakovský, Hurbanovo nám. 5, 811 03 Bratislava;
6. Patrik Bolf, advokát, Hlavné námestie 5, 811 01 Bratislava.