



UOHSX00CPEJO

ÚŘAD PRO OCHRANU HOSPODÁŘSKÉ SOUTĚŽE



ROZHODNUTÍ

Č. j.: ÚOHS-S0290/2019/VZ-25743/2019/513/JLÍ

Brno: 18. září 2019

Úřad pro ochranu hospodářské soutěže příslušný podle § 248 zákona č. 134/2016 Sb., o zadávání veřejných zakázek, ve znění pozdějších předpisů, ve správním řízení zahájeném dne 28.7.2019 na návrh z téhož dne, jehož účastníky jsou

- zadavatelé
 - Fakultní nemocnice Olomouc, IČO 00098892, se sídlem I. P. Pavlova 6, 775 20 Olomouc,
 - Fakultní nemocnice Hradec Králové, IČO 00179906, se sídlem Sokolská 581, 500 05 Hradec Králové - Nový Hradec Králové,
 - Nemocnice Na Bulovce, IČO 00064211, se sídlem Budínova 67/2, 180 00 Praha 8 - Libeň,
 - Fakultní nemocnice Brno, IČO 65269705, se sídlem Jihlavská 340/20, 625 00 Brno - Bohunice,
 - Fakultní nemocnice Plzeň, IČO 00669806, se sídlem Edvarda Beneše 1128/13, 301 00 Plzeň - Jižní Předměstí,
 - Fakultní nemocnice v Motole, IČO 00064203, se sídlem V úvalu 84/1, 150 00 Praha 5 - Motol,
 - Thomayerova nemocnice, IČO 00064190, se sídlem Vídeňská 800, 140 00 Praha 4 - Krč,

ve správním řízení zastoupení Fakultní nemocnicí Olomouc, IČO 00098892, se sídlem I. P. Pavlova 6, 775 20 Olomouc, na základě Smlouvy o společném zadávání uzavřené dne 5.2.2019, a

- navrhovatel – PROMEDICA PRAHA GROUP, a.s., IČO 25099019, se sídlem Juárezova 1071/17, 160 00 Praha 6 - Bubeneč, ve správním řízení zastoupená na základě plné moci ze dne 24.7.2019 Mgr. Martinou Slaninovou, advokátkou, ev. č. ČAK 10325, se sídlem Na Rokytce 1081/8, 180 00 Praha 8 - Libeň,

ve věci přezkoumání úkonů zadavatele učiněných při zadávání veřejné zakázky „Vyšetřovací a operační rukavice“ zadávané v otevřeném řízení, jehož oznámení bylo do Věstníku veřejných zakázek odesláno dne 29.3.2019 a uveřejněno dne 1.4.2019 pod ev. č. zakázky Z2019-010339, ve znění oprav uveřejněných dne 15.4.2019, 13.5.2019, 20.5.2019, 30.5.2019 a 6.6.2019, do Úředního věstníku Evropské unie bylo oznámení odesláno dne 29.3.2019 a uveřejněno pod č. 2019/S 066-153636, ve znění opravy odeslané dne 12.4.2019 a uveřejněné pod č. 2019/S 076-180790, dne 9.5.2019 a uveřejněné pod č. 2019/S 092-222246, dne 16.5.2019 a uveřejněné pod č. 2019/S 097-234531, dne 27.5.2019 a uveřejněné pod č. 2019/S 104-252278 a dne 3.6.2019 a uveřejněné pod č. 2019/S 108-263051,

nařizuje z moci úřední podle § 61 zákona č. 500/2004 Sb., správní řád, ve znění pozdějších předpisů, toto

předběžné opatření:

Zadavatelům –

- Fakultní nemocnice Olomouc, IČO 00098892, se sídlem I. P. Pavlova 6, 775 20 Olomouc,
- Fakultní nemocnice Hradec Králové, IČO 00179906, se sídlem Sokolská 581, 500 05 Hradec Králové - Nový Hradec Králové,
- Nemocnice Na Bulovce, IČO 00064211, se sídlem Budínova 67/2, 180 00 Praha 8 - Libeň,
- Fakultní nemocnice Brno, IČO 65269705, se sídlem Jihlavská 340/20, 625 00 Brno - Bohunice,
- Fakultní nemocnice Plzeň, IČO 00669806, se sídlem Edvarda Beneše 1128/13, 301 00 Plzeň - Jižní Předměstí,
- Fakultní nemocnice v Motole, IČO 00064203, se sídlem V úvalu 84/1, 150 00 Praha 5 - Motol,
- Thomayerova nemocnice, IČO 00064190, se sídlem Vídeňská 800, 140 00 Praha 4 – Krč –

se ukládá zákaz uzavřít smlouvu na veřejnou zakázku „Vyšetřovací a operační rukavice“ zadávanou v otevřeném řízení, jehož oznámení bylo do Věstníku veřejných zakázek odesláno dne 29.3.2019 a uveřejněno dne 1.4.2019 pod ev. č. zakázky Z2019-010339, ve znění oprav uveřejněných dne 15.4.2019, 13.5.2019, 20.5.2019, 30.5.2019 a 6.6.2019, do Úředního věstníku Evropské unie bylo oznámení odesláno dne 29.3.2019 a uveřejněno pod č. 2019/S 066-153636, ve znění opravy odeslané dne 12.4.2019 a uveřejněné pod č. 2019/S 076-180790, dne 9.5.2019 a

uveřejněné pod č. 2019/S 092-222246, dne 16.5.2019 a uveřejněné pod č. 2019/S 097-234531, dne 27.5.2019 a uveřejněné pod č. 2019/S 104-252278 a dne 3.6.2019 a uveřejněné pod č. 2019/S 108-263051.

ODŮVODNĚNÍ

1. Úřad pro ochranu hospodářské soutěže (dále jen „Úřad“) obdržel dne 28.7.2019 návrh navrhovatele – PROMEDICA PRAHA GROUP, a.s., IČO 25099019, se sídlem Juárezova 1071/17, 160 00 Praha 6 - Bubeneč, ve správním řízení zastoupená na základě plné moci ze dne 24.7.2019 Mgr. Martinou Slaninovou, advokátkou, ev. č. ČAK 10325, se sídlem Na Rokytce 1081/8, 180 00 Praha 8 - Libeň (dále jen „navrhovatel“) – z téhož dne na zahájení správního řízení. Dnem obdržení předmětného návrhu bylo v souladu s § 249 zákona č. 134/2016 Sb., o zadávání veřejných zakázek, ve znění pozdějších předpisů (dále jen „zákon“), ve spojení s § 44 odst. 1 zákona č. 500/2004 Sb., správní řád, ve znění pozdějších předpisů (dále jen „správní řád“), zahájeno správní řízení ve věci přezkoumání úkonů zadavatelů

- Fakultní nemocnice Olomouc, IČO 00098892, se sídlem I. P. Pavlova 6, 775 20 Olomouc,
- Fakultní nemocnice Hradec Králové, IČO 00179906, se sídlem Sokolská 581, 500 05 Hradec Králové - Nový Hradec Králové
- Nemocnice Na Bulovce, IČO 00064211, se sídlem Budínova 67/2, 180 00 Praha 8 - Libeň,
- Fakultní nemocnice Brno, IČO 65269705, se sídlem Jihlavská 340/20, 625 00 Brno - Bohunice,
- Fakultní nemocnice Plzeň, IČO 00669806, se sídlem Edvarda Beneše 1128/13, 301 00 Plzeň - Jižní Předměstí,
- Fakultní nemocnice v Motole, IČO 00064203, se sídlem V úvalu 84/1, 150 00 Praha 5 - Motol,
- Thomayerova nemocnice, IČO 00064190, se sídlem Vídeňská 800, 140 00 Praha 4 - Krč,

ve správním řízení zastoupených Fakultní nemocnicí Olomouc, IČO 00098892, se sídlem I. P. Pavlova 6, 775 20 Olomouc, na základě Smlouvy o společném zadávání uzavřené dne 5.2.2019 (dále jen „zadavatel“ nebo též „účastník společného zadávání“),

učiněných při zadávání veřejné zakázky „Vyšetřovací a operační rukavice“ zadávané v otevřeném řízení, jehož oznámení bylo do Věstníku veřejných zakázek odesláno dne 29.3.2019 a uveřejněno dne 1.4.2019 pod ev. č. zakázky Z2019-010339, ve znění oprav uveřejněných dne 15.4.2019, 13.5.2019, 20.5.2019, 30.5.2019 a 6.6.2019, do Úředního věstníku Evropské unie bylo oznámení odesláno dne 29.3.2019 a uveřejněno pod č. 2019/S 066-153636, ve znění opravy odeslané dne 12.4.2019 a uveřejněné pod č. 2019/S 076-180790, dne 9.5.2019 a uveřejněné pod č. 2019/S 092-222246, dne 16.5.2019 a uveřejněné

pod č. 2019/S 097-234531, dne 27.5.2019 a uveřejněné pod č. 2019/S 104-252278 a dne 3.6.2019 a uveřejněné pod č. 2019/S 108-263051 (dále jen „veřejná zakázka“).

2. Účastníky správního řízení podle § 256 zákona jsou zadavatel a navrhovatel.
3. Navrhovatel ve svém návrhu směřujícím proti zadávacím podmínkám veřejné zakázky uvádí, že v textu návrhu kupních smluv je splatnost faktur stanovena na 60 dnů v souladu s českou i evropskou legislativou, avšak v případě prodlení kupujícího se zaplacením faktury za dodané zboží uhradí kupující prodávajícímu úrok z prodlení ve výši 0,01 % z celkové nezaplacené částky až za 91. a každý následující den prodlení, čímž zadavatel v rozporu s legislativou fakticky prodlužuje dobu splatnosti faktur. Navrhovatel dále spatřuje nezákonnost zadávacích podmínek v povinnosti předložit v nabídce kupní smlouvy samostatně pro každého účastníka společného zadávání a v nemožnosti sjednat odlišné smluvní podmínky pro jednotlivé účastníky společného zadávání, což je dle navrhovatele v rozporu se zásadou přiměřenosti, neboť vzhledem k předmětu veřejné zakázky není důvodné všechny účastníky společného zadávání spojovat, a to z důvodu jejich rozdílného přístupu k plnění jejich závazků. Navrhovatel také uvádí, že zadavatel jednal v rozporu se zásadou zákazu diskriminace a zákazem vytváření bezdůvodných překážek hospodářské soutěže, když znevýhodnil skupinu dodavatelů evidujících závazky dlouho po splatnosti vůči některým z účastníků společného zadávání. Navrhovatel považuje postup zadavatele za nezákonný a navrhuje, aby Úřad zadávací řízení na veřejnou zakázku zrušil. K tomu Úřad poznamenává, že navrhovatel zadávací podmínky veřejné zakázky napadá jako celek, neboť neumožňují stanovit odlišné smluvní podmínky pro jednotlivé účastníky společného zadávání, jejichž zástupcem je Fakultní nemocnice Olomouc, z čehož lze dovodit, že zkratka „Zadavatel“ použitá navrhovatelem v návrhu zahrnuje všechny společně zadávající zadavatele.
4. Úřad v průběhu správního řízení shledal nezbytnost zatímní úpravy poměrů u zadavatele, a proto zadavateli z moci úřední nařídil předběžné opatření uvedené ve výroku tohoto rozhodnutí, ke kterému dále uvádí následující skutečnosti.
5. Podle § 61 odst. 1 správního řádu, správní orgán může z moci úřední nebo na požádání účastníka před skončením řízení rozhodnutím nařídít předběžné opatření, je-li třeba, aby byly zatímně upraveny poměry účastníků, nebo je-li obava, že by bylo ohroženo provedení exekuce. Předběžným opatřením lze účastníkovi nebo jiné osobě přikázat, aby něco vykonal, něčeho se zdržel nebo něco strpěl, anebo zajistit věc, která může sloužit jako důkazní prostředek, nebo věc, která může být předmětem exekuce.
6. Úřad obecně uvádí, že předběžné opatření lze nařídít jak z moci úřední, tak na požádání účastníka řízení. Správní řád současně stanoví obecné důvody, pro které Úřad může předběžné opatření nařídít. Může tak učinit tehdy, dojde-li k závěru, že je třeba zatímně, tzn., dokud nenastanou účinky rozhodnutí ve věci, upravit poměry účastníků řízení nebo existuje-li obava, že by bylo ohroženo provedení exekuce. Kromě důvodů, pro které lze předběžné opatření nařídít, upravuje § 61 odst. 1 správního řádu též okruh možných omezení, jež mohou z rozhodnutí o předběžném opatření vyplývat pro dotčené osoby. Předběžným opatřením lze účastníkovi správního řízení nebo jiné osobě přikázat, aby něco vykonal, něčeho se zdržel nebo něco strpěl, anebo zajistit věc, která může sloužit jako důkazní prostředek, nebo věc, která je předmětem exekuce.

7. Podle § 246 odst. 1 písm. d) zákona zadavatel nesmí uzavřít smlouvu s dodavatelem ve lhůtě 60 dnů ode dne zahájení řízení o přezkoumání úkonů zadavatele, pokud byl návrh na zahájení řízení podán včas; zadavatel však může i v této lhůtě smlouvu uzavřít, pokud Úřad návrh zamítl nebo bylo správní řízení vedené o návrhu zastaveno a takové rozhodnutí nabylo právní moci.
8. Podle § 251 odst. 2 zákona musí být návrh, není-li stanoveno jinak, doručen Úřadu a ve stejnopisu zadavateli do 10 dnů ode dne, v němž stěžovatel obdržel rozhodnutí, kterým zadavatel námitky odmítnul. Rozhodnutí o odmítnutí námitek bylo navrhovateli doručeno dne 18.7.2019. Návrh byl Úřadu doručen dne 28.7.2019 a téhož dne byl stejnopis návrhu doručen i zadavateli. Úřad má tedy za prokázané, že návrh byl podán včas. Správní řízení vedené v šetřené věci bylo zahájeno dne 28.7.2019 a posledním dnem zákonné šedesátidenní lhůty stanovené v § 246 odst. 1 písm. d) zákona, kdy zadavatel ze zákona nesmí uzavřít smlouvu na veřejnou zakázku, je den 26.9.2019. V této souvislosti Úřad rovněž uvádí, že zadavatel nezaslal Úřadu kompletní dokumentaci o zadávacím řízení v zákonné lhůtě 10 kalendářních dnů ode dne doručení návrhu, tj. do dne 7.8.2019, a proto mu Úřad usnesením č. j. ÚOHS-S0290/2019/VZ-22303/2019/513/IHL ze dne 14.8.2019 musel v souladu s § 263 odst. 4 zákona určit dodatečnou lhůtu pěti dnů od obdržení usnesení k doručení té části dokumentace o zadávacím řízení, kterou zadavatel Úřadu v zákonem stanovené lhůtě nezaslal. Úplnou dokumentaci o zadávacím řízení měl tedy Úřad k dispozici až dne 16.8.2019.
9. Důvodem k nařízení předběžného opatření je zejména zjištění Úřadu, že s ohledem na stav řízení, nelze garantovat, že případné rozhodnutí bude vydáno a doručeno ve lhůtě podle § 246 odst. 1 písm. d) zákona, tj. do 26.9.2019. Úřad konstatuje, že i kdyby bylo rozhodnutí ve věci Úřadem vydáno ve lhůtě do 26.9.2019, nelze garantovat, že by takové rozhodnutí bylo doručeno okamžitě po dodání do datové schránky podle § 17 odst. 3 zákona č. 300/2008 Sb., o elektronických úkonech a autorizované konverzi dokumentů, ve znění pozdějších předpisů (dále jen „zákon o elektronických úkonech“), a nikoli až postupem podle § 17 odst. 4 zákona o elektronických úkonech.
10. Úřad z důvodů uvedených výše proto shledal, že je nezbytné zatímne upravit poměry účastníků řízení vydáním předběžného opatření tak, že se zadavateli ukládá zákaz uzavřít smlouvu na veřejnou zakázku, jak je uvedeno ve výroku tohoto rozhodnutí, aby nedošlo k uzavření smlouvy a zmaření účelu správního řízení, kterým je přezkoumání napadeného úkonu zadavatele, ještě před vydáním rozhodnutí ve věci.

POUČENÍ

Proti tomuto rozhodnutí lze do 15 dnů ode dne jeho doručení podat rozklad k předsedovi Úřadu pro ochranu hospodářské soutěže, a to prostřednictvím Úřadu pro ochranu hospodářské soutěže.

Odvolání proti rozhodnutí o předběžném opatření nemá podle § 61 odst. 2 správního řádu odkladný účinek. Rozklad a další podání účastníků učiněná v řízení o rozkladu se podle § 261 odst. 1 písm. b) zákona zasílají Úřadu výhradně prostřednictvím datové schránky nebo jako datová zpráva podepsaná uznávaným elektronickým podpisem.

otisk úředního razítka

v z. Mgr. Michal Kobza

JUDr. Eva Kubišová
místopředsedkyně

Obdrží:

1. Fakultní nemocnice Olomouc, I. P. Pavlova 6, 775 20 Olomouc
2. Mgr. Martina Slaninová, advokátka, Na Rokytce 1081/8, 180 00 Praha 8 - Libeň

Vypraveno dne:

viz otisk razítka na poštovní obálce nebo časový údaj na obálce datové zprávy