



UOHSX00EDVYO

USNESENÍ

Spisová značka: ÚOHS-S0022/2021/VZ

Číslo jednací: ÚOHS-03550/2021/511/LHI

Brno 29.01.2021

Úřad pro ochranu hospodářské soutěže příslušný podle § 248 zákona č. 134/2016 Sb., o zadávání veřejných zakázek, ve znění pozdějších předpisů (dále jen „zákon“), ve správním řízení zahájeném dne 18. 1. 2021 na návrh z téhož dne, jehož účastníky jsou

- zadavatel – Fakultní nemocnice Olomouc, IČO 00098892, se sídlem I. P. Pavlova 185/6, 779 00 Olomouc,
- navrhovatel – společnosti
 - ESOX, spol. s r.o., IČO 00558010, se sídlem Libušina třída 826/23, 623 00 Brno, ve správním řízení zastoupena na základě plné moci ze dne 5. 1. 2021 společností Fiala, Tejkal a partneři, advokátní kancelář, s.r.o., IČO 28360125, se sídlem Helfertova 2040/13, 613 00 Brno,
 - ASTEX, spol. s r.o., IČO 00559806, se sídlem Horova 1859/42, 616 00 Brno, ve správním řízení zastoupena na základě plné moci ze dne 5. 1. 2021 společností Fiala, Tejkal a partneři, advokátní kancelář, s.r.o., IČO 28360125, se sídlem Helfertova 2040/13, 613 00 Brno,

které jsou společníky ve společnosti „FNO objekt WD – EA“,

- vybraný dodavatel – OHL ŽS, a.s., IČO 46342796, se sídlem Burešova 938/17, 602 00 Brno,

ve věci veřejné zakázky „FN Olomouc - stavební úpravy objektu WD - stravovací provoz“ zadávané ve zjednodušeném podlimitním řízení na základě výzvy k podání nabídek uveřejněné na profilu zadavatele dne 6. 11. 2020 a dostupné z <https://tenderarena.cz/dodavatel/seznam-profilu-zadavatele/detail/Z0001183/zakazka/383911>,

vydává toto

usnesení:

Správní řízení se podle § 257 písm. c) zákona č. 134/2016 Sb., o zadávání veřejných zakázek, ve znění pozdějších předpisů, **zastavuje, neboť** v souvislosti s podáním návrhu navrhovatele –

společností ESOX, spol. s r.o., IČO 00558010, se sídlem Libušina třída 826/23, 623 00 Brno a ASTEX, spol. s r.o., IČO 00559806, se sídlem Horova 1859/42, 616 00 Brno, které jsou společníky ve společnosti „FNO objekt WD – EA“ – ze dne 18. 1. 2021 na zahájení správního řízení o přezkoumání úkonů zadavatele – Fakultní nemocnice Olomouc, IČO 00098892, se sídlem I. P. Pavlova 185/6, 779 00 Olomouc – učiněných při zadávání veřejné zakázky „FN Olomouc - stavební úpravy objektu WD - stravovací provoz“ ve zjednodušeném podlimitním řízení na základě výzvy k podání nabídek uveřejněné na profilu zadavatele dne 6. 11. 2020 a dostupné z <https://tenderarena.cz/dodavatel/seznam-profilu-zadavatele/detail/Z0001183/zakazka/383911>, **nedošlo ke složení kauc**e v souladu s § 255 odst. 1 citovaného zákona.

ODŮVODNĚNÍ

1. Úřad pro ochranu hospodářské soutěže (dále jen „Úřad“) obdržel dne 18. 1. 2021 návrh navrhovatele – společností ESOX, spol. s r.o., IČO 00558010, se sídlem Libušina třída 826/23, 623 00 Brno, ve správním řízení zastoupena na základě plné moci ze dne 5. 1. 2021 společností Fiala, Tejkal a partneři, advokátní kancelář, s.r.o., IČO 28360125, se sídlem Helfertova 2040/13, 613 00 Brno a ASTEX, spol. s r.o., IČO 00559806, se sídlem Horova 1859/42, 616 00 Brno, ve správním řízení zastoupena na základě plné moci ze dne 5. 1. 2021 společností Fiala, Tejkal a partneři, advokátní kancelář, s.r.o., IČO 28360125, se sídlem Helfertova 2040/13, 613 00 Brno, které jsou společníky ve společnosti „FNO objekt WD – EA“ (dále jen „navrhovatel“) – na zahájení řízení o přezkoumání úkonů zadavatele – Fakultní nemocnice Olomouc, IČO 00098892, se sídlem I. P. Pavlova 185/6, 779 00 Olomouc (dále jen „zadavatel“) – učiněných ve veřejné zakázce „FN Olomouc - stavební úpravy objektu WD - stravovací provoz“ zadávané ve zjednodušeném podlimitním řízení na základě výzvy k podání nabídek uveřejněné na profilu zadavatele dne 6. 11. 2020 a dostupné z <https://tenderarena.cz/dodavatel/seznam-profilu-zadavatele/detail/Z0001183/zakazka/383911> (dále jen „veřejná zakázka“).
2. Podle § 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“) bylo zahájeno správní řízení o přezkoumání úkonů zadavatele dne 18. 1. 2021, kdy Úřad obdržel návrh navrhovatele.
3. Návrh navrhovatele směřuje proti rozhodnutí zadavatele o vyloučení navrhovatele ze zadávacího řízení ze dne 21. 12. 2020 a rozhodnutí o výběru dodavatele ze dne 21. 12. 2020. Současně navrhovatel konstatuje, že rozhodnutí o námitkách ze dne 8. 1. 2021 je nepřezkoumatelné, když zadavatel se s argumentací navrhovatele týkající se výkladu zadávacích podmínek vůbec nevypořádal. Dále navrhovatel napadá to, že zadavatel vůbec neřešil střet zájmů u vybraného dodavatele. Navrhovatel žádá, aby Úřad zrušil rozhodnutí zadavatele o vyloučení navrhovatele ze zadávacího řízení ze dne 21. 12. 2020 a rozhodnutí o výběru dodavatele ze dne 21. 12. 2020, jakož i veškeré úkony na ně navazující.
4. Účastníky správního řízení podle ustanovení § 256 zákona jsou:
 - zadavatel,
 - navrhovatel,

- vybraný dodavatel – OHL ŽS, a.s., IČO 46342796, se sídlem Burešova 938/17, 602 00 Brno.
5. Zahájení správního řízení oznámil Úřad jeho účastníkům přípisem č. j. ÚOHS-02295/2021/511/LHI ze dne 20. 1. 2021.
 6. Úřad přezkoumal náležitosti návrhu a na základě zjištěných skutečností konstatuje, že v dané věci nedošlo ke složení kauce ve lhůtě podle § 255 odst. 1 zákona na účet Úřadu, a proto správní řízení podle § 257 písm. c) zákona zastavil. Ke svému rozhodnutí Úřad uvádí následující rozhodné skutečnosti.
 7. Podle § 251 odst. 1 zákona musí návrh vedle obecných náležitostí podání stanovených správním řádem obsahovat označení zadavatele, v čem je spatřováno porušení zákona, v jehož důsledku navrhovateli vznikla nebo hrozí újma na jeho právech, návrhy na provedení důkazů, a čeho se navrhovatel domáhá. Navrhovatel je povinen k návrhu připojit v elektronické podobě písemné důkazní prostředky, jejichž provedení navrhl, nejsou-li součástí dokumentace o zadávacím řízení. Součástí návrhu je doklad o složení kauce podle § 255 odst. 1 nebo 2 zákona a v případě návrhu zasílaného Úřadu před uzavřením smlouvy na veřejnou zakázku rovněž doklad o doručení námitek zadavateli.
 8. Podle § 251 odst. 2 zákona návrh musí být doručen Úřadu a ve stejnopisu zadavateli do 10 dnů ode dne, v němž stěžovatel obdržel rozhodnutí, kterým zadavatel námítky odmítnul.
 9. Podle § 255 odst. 1 zákona je navrhovatel ve lhůtě pro doručení návrhu povinen složit na účet Úřadu kauci ve výši 1 % z nabídkové ceny navrhovatele za celou dobu plnění veřejné zakázky nebo za dobu prvních čtyř let plnění v případě smluv na dobu neurčitou, nejméně však ve výši 50 000 Kč, nejvýše ve výši 10 000 000 Kč. V případě, že navrhovatel nemůže stanovit celkovou nabídkovou cenu, je povinen složit kauci ve výši 100 000 Kč. V případě návrhu na uložení zakazu plnění smlouvy je navrhovatel povinen složit kauci ve výši 200 000 Kč.
 10. Podle § 257 písm. c) zákona Úřad zahájené řízení usnesením zastaví, jestliže nedošlo ke složení kauce v souladu s § 255 zákona.
 11. Z dokumentace o zadávacím řízení vyplývá, že navrhovatel doručil zadavateli dne 5. 1. 2021 námítky směřující proti rozhodnutí zadavatele o vyloučení navrhovatele ze zadávacího řízení a proti rozhodnutí o výběru. Zadavatel námítky navrhovatele odmítl rozhodnutím ze dne 8. 1. 2021, které bylo navrhovateli doručeno téhož dne.
 12. V posuzovaném případě byl posledním dnem lhůty pro doručení návrhu Úřadu podle § 251 odst. 2 zákona den 18. 1. 2021. Tedy nejpozději dne 18. 1. 2021 mělo dojít v souladu s § 255 odst. 1 zákona i ke složení kauce na účet Úřadu, a to ve výši určené podle § 255 odst. 1 zákona (návrh směřuje proti úkonům zadavatele, přičemž navrhovatel podal nabídku na veřejnou zakázku, a kauce tak měla být složena ve výši 1 % z nabídkové ceny navrhovatele). Ustanovení § 255 odst. 1 zákona explicitně stanoví, že navrhovatel je povinen složit na účet Úřadu kauci ve lhůtě pro doručení návrhu, tzn. nelze připustit, aby byla kauce na účet Úřadu složena později.
 13. Návrh byl Úřadu doručen dne 18. 1. 2021, tedy ve lhůtě stanovené v § 251 odst. 2 zákona; součástí návrhu navrhovatele však nebyl doklad o složení kauce podle § 255 zákona, přičemž

z dostupných zjištění vyplývá, že k připsání kaucí na účet Úřadu ve lhůtě podle § 255 odst. 1 zákona, tj. do dne 18. 1. 2021 (ani později), nedošlo.

14. Usnesením č. j. ÚOHS-02346/2021/511/LHI ze dne 20. 1. 2021 stanovil Úřad navrhovateli lhůtu k provedení úkonu – doložení dokladu o složení kaucí. Navrhovatel ve lhůtě stanovené Úřadem, ani později, tento doklad nedoložil.
15. Rozhodující skutečností pro šetřený případ tedy je, že ve lhůtě stanovené zákonem, tj. do 18. 1. 2021, nebyla kaucí ve výši 1 % z nabídkové ceny navrhovatele navrhovatelem složena na účet Úřadu, tudíž navrhovatel nesplnil povinnost složit kaucí na účet Úřadu ve lhůtě pro doručení návrhu.
16. Pro úplnost Úřad dodává, že zákon rozlišuje náležitosti návrhu, jejichž absenci lze odstranit ve lhůtě stanovené Úřadem (srov. § 257 písm. a) zákona), a náležitosti, resp. podmínky řízení, jejichž absence je bez dalšího důvodem pro zastavení řízení, kam patří mj. i situace uvedená v § 257 písm. c) zákona, tedy že nedojde ke složení kaucí v souladu s § 255 zákona (tj. v řádné výši a ve stanovené lhůtě). Pro ustanovení § 257 písm. c) zákona, kam spadá šetřený případ, zákonodárce možnost zhojení absentující podmínky řízení v dodatečné lhůtě stanovené Úřadem nezakotvil. Neuhrazení kaucí ve lhůtě podle § 255 odst. 1 zákona je vadou neodstranitelnou, v jejímž důsledku Úřad správní řízení zastavil.
17. Závěrem Úřad poznamenává, že z důvodu procesní ekonomie již považoval za neúčelné stanovit účastníkům řízení lhůtu k vyjádření se k podkladům rozhodnutí ve smyslu § 261 odst. 3 zákona, neboť Úřad je povinen dle § 6 odst. 2 správního řádu postupovat tak, aby nikomu nevznikaly zbytečné náklady a dotčené osoby co možná nejméně zatěžoval. Za situace, kdy je zřejmé, že je dán důvod pro zastavení správního řízení podle § 257 písm. c) zákona, by vyjádření účastníků řízení k otázkám, jejichž závazné posouzení mělo být obsahem rozhodnutí za situace, kdy by nebyl dán důvod pro zastavení správního řízení, a jejichž okruh (tedy předmět řízení) byl vymezen na základě podaného návrhu navrhovatele, účastníkům řízení mohlo způsobit toliko zbytečné náklady, aniž by takové vyjádření mohlo ovlivnit výsledek správního řízení. Z toho důvodu Úřad lhůtu podle § 261 odst. 3 zákona účastníkům řízení nestanovil.
18. S ohledem na skutečnost, že nedošlo ke složení kaucí v souladu s § 255 odst. 1 zákona na účet Úřadu, rozhodl Úřad podle § 257 písm. c) zákona o zastavení správního řízení, jak je uvedeno ve výroku tohoto usnesení.

POUČENÍ

Proti tomuto usnesení lze do 15 dní ode dne jeho doručení podat rozklad k předsedovi Úřadu pro ochranu hospodářské soutěže, a to prostřednictvím Úřadu pro ochranu hospodářské soutěže – Sekce veřejných zakázek, třída Kpt. Jaroše 1926/7, Černá Pole, 604 55 Brno. Včas podaný rozklad nemá podle ustanovení § 76 odst. 5 správního řádu odkladný účinek. Rozklad a další podání účastníků učiněná v řízení o rozkladu se podle ustanovení § 261 odst. 1 písm. b) zákona zasílají Úřadu výhradně prostřednictvím datové schránky nebo jako datová zpráva podepsaná uznávaným elektronickým podpisem.

otisk úředního razítka

JUDr. Eva Kubišová
místopředsedkyně

Obdrží:

1. Fakultní nemocnice Olomouc, I. P. Pavlova 185/6, 779 00 Olomouc
2. Fiala, Tejkal a partneři, advokátní kancelář, s.r.o., Helfertova 2040/13, 613 00 Brno
3. OHL ŽS, a.s, Burešova 938/17, 602 00 Brno

Vypraveno dne:

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