



UOHSX003YEYL

PŘEDSEDA ÚŘADU PRO OCHRANU HOSPODÁŘSKÉ SOUTĚŽE



ROZHODNUTÍ

Č. j.: ÚOHS-R125/2011/VZ-20334/2011/310/MMI

V Brně dne: 13. 1. 2012

Ve správním řízení o rozkladu ze dne 7. 6. 2011 podaném navrhovatelem –

- společností **.A.S.A. spol. s r. o.**, IČ 45809712, se sídlem Ďáblická 791/89, 182 00 Praha 8, ve správním řízení zast. Mgr. Tomášem Rydvanem, advokátem advokátní kanceláře ŘANDA HAVEL LEGAL s.r.o., se sídlem Truhlářská 13 - 15, 110 00 Praha 1,

proti rozhodnutí Úřadu pro ochranu hospodářské soutěže č. j. ÚOHS-S152/2011/VZ-8134/2011/520/JMa ze dne 20. 5. 2011, ve věci přezkoumání úkonů zadavatele – **Správy silnic Moravskoslezského kraje, příspěvková organizace**, IČ 00095711, se sídlem Úprkova 1, 702 23 Ostrava, za něhož jedná Ing. Tomáš Böhm, ředitel, učiněných při zadávání veřejné zakázky „**Zajištění letní a zimní údržby na silnicích v oblasti Bílovec na rok 2011-2015**“, zadávané formou otevřeného nadlimitního řízení, jehož oznámení bylo uveřejněno v informačním systému o veřejných zakázkách dne 14. 1. 2011 pod evidenčním číslem 60055045 a dne 15. 1. 2011 v Úředním věstníku Evropské unie pod evidenčním číslem 2011/S 10-015190, resp. zrušení zadávacího řízení bylo uveřejněno v informačním systému o veřejných zakázkách dne 5. 4. 2011 a v Úředním věstníku Evropské unie pod číslem 112850-2011 na základě oznámení odeslaného dne 4. 4. 2011,

jsem podle § 152 odst. 5 písm. b) zákona č. 500/2004 Sb., správní řád, ve znění pozdějších předpisů, na základě návrhu rozkladové komise, jmenované podle § 152 odst. 3 téhož zákona, rozhodl takto:

Rozhodnutí Úřadu pro ochranu hospodářské soutěže č. j. ÚOHS-S152/2011/VZ-8134/2011/520/JMa ze dne 20. 5. 2011

potvrzují

a podaný rozklad

zamítám.

ODŮVODNĚNÍ

I. Zadávací řízení a správní řízení před Úřadem pro ochranu hospodářské soutěže

1. Zadavatel – Správa silnic Moravskoslezského kraje, příspěvková organizace, IČ 00095711, se sídlem Úprkova 1, 702 23 Ostrava (dále jen „**zadavatel**“), uveřejnil podle § 26 zákona č. 137/2006 Sb., o veřejných zakázkách, ve znění pozdějších předpisů (dále jen „**zákon**“), v informačním systému o veřejných zakázkách dne 14. 1. 2011 pod evidenčním číslem 60055045 a dne 15. 1. 2011 v Úředním věstníku Evropské unie pod evidenčním číslem 2011/S 10-015190 oznámení otevřeného nadlimitního řízení podle § 27 zákona za účelem zadání veřejné zakázky s názvem „**Zajištění letní a zimní údržby na silnicích v oblasti Bílovec na rok 2011-2015**“.¹
2. Úřad jako orgán příslušný podle § 112 zákona obdržel dne 29. 4. 2011 návrh stěžovatele – společnosti **A.S.A. spol. s r. o.**, IČ 45809712, se sídlem Ďáblická 791/89, 182 00 Praha 8 (dále jen „**navrhovatel**“) na zahájení správního řízení o přezkoumání úkonů zadavatele ve výše uvedené veřejné zakázce. K uvedenému dni tedy Úřad oznámil zahájení správního řízení o přezkoumání úkonů zadavatele (§ 113 zákona), za jehož účastníky označil zadavatele a navrhovatele.

II. Napadené rozhodnutí

3. Součástí návrhu na zahájení správního řízení byl i návrh na vydání předběžného opatření, jímž by zadavateli bylo uloženo pozastavení zadávacího řízení podle § 117 odst. 1 písm. b) zákona. Jelikož ale nebyla prokázána odůvodněnost návrhu na vydání předběžného opatření, Úřad rozhodnutím č. j. ÚOHS-S152/2011/VZ-8134/2011/520/JMa ze dne 20. 5. 2011 (dále též jen „**napadené rozhodnutí**“), návrh na vydání předběžného opatření zamítl ve smyslu § 61 odst. 2 zákona č. 500/2004 Sb., správní řád, ve znění pozdějších předpisů (dále jen „**správní řád**“).

¹ Pokud je dále v textu uveden odkaz na zákon, jedná se vždy o znění platné v době provedení úkonu Úřadu pro ochranu hospodářské soutěže (dále jen „**Úřad**“) nebo v době provedení úkonů jednotlivých účastníků řízení.

III. Námitky rozkladu

4. V rozkladu podaném proti napadenému rozhodnutí navrhovatel uvádí, že je z jeho návrhu zřejmé, že zadavatel v rámci zadávacího řízení porušil zákon, když se neoprávněně pokusil zrušit zadávací řízení, ačkoli nebyl dán zákonný důvod. Dále namítá nedostatek odůvodnění napadeného rozhodnutí způsobující jeho nepřezkoumatelnost. Z uvedených důvodů navrhovatel požaduje, aby předseda Úřadu napadené rozhodnutí zrušil a věc vrátil Úřadu k novému projednání.

IV. Řízení o rozkladu

5. Správní orgán prvního stupně oznámil zadavateli podání rozkladu usnesením č. j. ÚOHS-S152/2011/VZ-9483/2011/520/JMa ze dne 13. 6. 2011 a určil mu lhůtu k vyjádření se k podanému rozkladu. Zadavatel se vyjádřil dopisem ze dne 16. 6. 2011, ve kterém opakovaně uvedl důvody ke zrušení zadávacího řízení, tedy že nejasně vymezil obsah jednotlivých položek výkazu výměr, což mělo vliv na stanovení nabídkové ceny některých uchazečů. Zadavatel má v této souvislosti za to, že bylo-li zadávací řízení zrušeno, není mu známa újma, která by mohla navrhovateli vzniknout z tohoto zadávacího řízení. Zadavatel proto navrhuje potvrzení napadeného rozhodnutí.
6. Správní orgán prvního stupně neshledal důvody pro postup podle § 87 správního řádu a v souladu s § 88 odst. 1 správního řádu postoupil věc orgánu rozhodujícímu o rozkladu.
7. Po projednání rozkladu a veškerého spisového materiálu rozkladovou komisí jmenovanou podle § 152 odst. 3 správního řádu a po posouzení případu ve všech jeho vzájemných souvislostech jsem podle § 89 odst. 2 správního řádu přezkoumal soulad napadeného rozhodnutí s právními předpisy a jeho správnost v rozsahu námitek uvedených v rozkladu a s přihlédnutím k návrhu rozkladové komise dospěl k následujícímu závěru.
8. Úřad tím, že svým rozhodnutím č. j. ÚOHS-S152/2011/VZ-8134/2011/520/JMa ze dne 20. 5. 2011 zamítl podle § 61 odst. 2 správního řádu návrh navrhovatele na vydání předběžného opatření ve formě pozastavení předmětného zadávacího řízení (§ 117 odst. 1 písm. b) zákona), rozhodl správně a v souladu se zákonem. Rovněž s odůvodněním napadeného rozhodnutí jsem se v plném rozsahu ztotožnil. V další části odůvodnění tohoto rozhodnutí budou v podrobnostech rozvedeny důvody, pro které jsem nepřistoupil ke zrušení nebo změně napadeného rozhodnutí.

V. K námitkám rozkladu

9. Ustanovení § 117 odst. 1 písm. b) zákona stanoví, že Úřad může před vydáním rozhodnutí podle § 118 v rozsahu nezbytně nutném na návrh účastníka řízení nebo z moci úřední k zajištění účelu řízení nařídit zadavateli předběžné opatření spočívající v pozastavení zadávacího řízení. Dále § 117 odst. 4 zákona taktéž stanoví, že odvolání (zde rozklad) proti předběžnému opatření nemá odkladný účinek. Podobně je institut předběžného opatření upraven také v § 61 správního řádu, podle kterého je správní orgán oprávněn 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.

10. Smyslem předběžného opatření, jímž je zadavateli uložen zákaz uzavřít smlouvu v zadávacím řízení, je zabránění vzniku složitých obchodně-právních vztahů, které jsou v rozporu s obecně závazným právním předpisem, v tomto případě se zákonem. Na straně Úřadu přitom postačuje pouhá obava, že by smlouva na plnění šetřené veřejné zakázky mohla být uzavřena dříve, než bude případ řádně prošetřen, případně než bude zjednána náprava, a že by pokračováním v postupu zadání veřejné zakázky mohlo dojít k bezprostřednímu ohrožení zájmů uchazečů.
11. Před vydáním rozhodnutí ve věci samé tak je Úřad vymezen prostor pro volbu konkrétních procesních prostředků, které mu zákon umožňuje a které se mu jeví jako nejúčelnější. Jak ale vyplývá z citované právní úpravy, s podaným návrhem na vydání předběžného opatření není bezprostředně spojena povinnost správního orgánu (zde Úřadu) toto předběžné opatření vydat. Jinak řečeno, na vydání předběžného opatření není právní nárok, neboť úvaha o tom, zda k vydání předběžného opatření přistoupit či nikoli, spadá do mezí tzv. diskreční pravomoci orgánu dohledu (tj. správního uvážení). Do této diskreční pravomoci Úřadu patří i úvaha, zda po zamítnutí návrhu na vydání předběžného opatření toto předběžné opatření nevydat *ex officio*, pokud by později vyšly najevo skutečnosti, které takový postup odůvodňují. Tomuto výkladu koresponduje i § 58 správního řádu, podle něhož správní orgán užije zajišťovací prostředky (včetně předběžného opatření) pouze v případech, kdy to vyžaduje, a v rozsahu, v jakém to vyžaduje zajištění průběhu a účelu řízení. Právě ono zvýrazněné slovo „pouze“ naznačuje, že by Úřad rozhodně neměl k vydávání předběžného opatření přistupovat s každým podaným návrhem automaticky, nýbrž teprve tehdy, pokud vyjde najevo důvodná obava, že by jinak mohl být účel správního řízení zmařen.
12. Na rozdíl od rozhodnutí ve věci samé, se Úřad v rozhodnutí, jímž je nařízeno předběžné opatření, zabývá pouze otázkou, zda vznik složitých a těžko napravitelných právních vztahů hrozí. Taktéž, oproti konečnému rozhodnutí, nemusí rozhodnutí předběžné povahy (jež podléhá kontrole ve správním soudnictví až společně s meritorním rozhodnutím) obsahovat podrobné a naprosto vyčerpávající odůvodnění ve smyslu § 68 odst. 3 správního řádu, tím méně odůvodnění, které jakkoli předjímá či dokonce supluje závěry, které mají být vysloveny teprve v rozhodnutí konečném. Taktéž nelze ve fázi předběžného posouzení věci plně aplikovat obecnou zásadu obsaženou v ust. § 3 správního řádu, podle níž je Úřad povinen postupovat tak, aby zjistil stav věci, o němž nejsou důvodné pochybnosti. Tato zásada nemůže, jak již bylo řečeno jinými slovy výše, nalézt plný odraz ve fázi řízení, která ke zjištění stavu věci a jeho kvalifikovanému posouzení teprve směřuje. Posouzení obsahu návrhu navrhovatele, vyjádření zadavatele k návrhu ze dne 16. 6. 2011 a předběžné posouzení příslušné dokumentace k veřejné zakázce tak považují za dostatečně způsobilé k odůvodnění závěrů Úřadu tak, jak jsou uvedeny v napadeném rozhodnutí.

VI. Závěr

13. Po zvážení všech aspektů dané věci a po zjištění, že Úřad postupoval při rozhodování o návrhu na nařízení předběžného opatření v souladu se zákonem a správním řádem, jsem dospěl k závěru, že nenastaly podmínky pro zrušení nebo změnu napadeného rozhodnutí z důvodů uváděných v rozkladu.
14. Vzhledem k výše uvedenému, když jsem neshledal důvody, pro které by bylo nutno napadené rozhodnutí změnit nebo zrušit, rozhodl jsem tak, jak je ve výroku uvedeno.

POUČENÍ

Proti tomuto rozhodnutí se nelze podle § 91 odst. 1 správního řádu dále odvolat.

otisk úředního razítka

Ing. Petr Rafaj
předseda
Úřadu pro ochranu hospodářské soutěže

Obdrží:

1. Mgr. Tomáš Rydvan, advokát advokátní kanceláře ŘANDA HAVEL LEGAL, s.r.o., se sídlem Truhlářská 13 - 15, 110 00 Praha 1,
2. Správa silnic Moravskoslezského kraje, příspěvková organizace, se sídlem Úprkova 1, 702 23 Ostrava

Vypraveno dne:

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