



UOHSX005LB43

USNESENÍ

Č. j.: ÚOHS-S574/2013/VZ-23490/2013/511/KCh

V Brně dne 3. ledna 2014

Úřad pro ochranu hospodářské soutěže příslušný podle § 112 zákona č. 137/2006 Sb., o veřejných zakázkách, ve znění pozdějších předpisů, ve správním řízení zahájeném dne 20. 9. 2013 na návrh z téhož dne, jehož účastníky jsou:

- zadavatel – Vojenská nemocnice Olomouc, příspěvková organizace, IČO 60800691, se sídlem Sušilovo náměstí 1/5, 771 11 Olomouc,
- navrhovatel – Medical Systems a.s., IČO 26853167, se sídlem Mathonova 291/1, 796 04 Prostějov,

ve věci přezkoumání úkonů zadavatele učiněných ve veřejné zakázce „Rozšíření funkcionalit stávajícího nemocničního informačního systému“ zadávané formou jednacího řízení bez uveřejnění na základě písemné výzvy k jednání ze dne 29. 8. 2013,

vydává toto

usnesení:

Správní řízení se podle § 66 odst. 1 písm. g) zákona č. 500/2004 Sb., správní řád, ve znění pozdějších předpisů, **zastavuje**, neboť žádost navrhovatele – Medical Systems a.s., IČO 26853167, se sídlem Mathonova 291/1, 796 04 Prostějov – ze dne 20. 9. 2013 se stala zjevně bezpředmětnou.

ODŮVODNĚNÍ

I. Zadávací řízení

1. Zadavatel – Vojenská nemocnice Olomouc, příspěvková organizace, IČO 60800691, se sídlem Sušilovo náměstí 1/5, 771 11 Olomouc (dále jen „zadavatel“) zadal na základě písemné výzvy k jednání ze dne 29. 8. 2013 veřejnou zakázku „Rozšíření funkcionalit stávajícího nemocničního informačního systému“ formou jednacího řízení bez uveřejnění podle § 23 zákona č. 137/2006 Sb., o veřejných zakázkách, ve znění pozdějších předpisů (dále jen

„zákon“), jehož předběžné oznámení bylo odesláno k uveřejnění dne 9. 7. 2013 a uveřejněno ve Věstníku veřejných zakázek dne 10. 7. 2013 pod ev. č. 330385.

2. Zadavatel v rámci jednacního řízení bez uveřejnění vyzval k jednání jediný subjekt, a to společnost STAPRO s. r. o., IČO 13583531, se sídlem Pernštýnské náměstí 51, 530 02 Pardubice (dále jen „vybraný uchazeč“).
3. Předmět plnění veřejné zakázky vymezil zadavatel jako rozšíření stávající instalace nemocničního informačního systému (dále jen „NIS“) pomocí nejnovějších funkcí NIS, které odpovídají současnému stavu vývoje technického řešení, požadavkům legislativy a současným požadavkům na řízení, kontrolu a vyhodnocování činnosti zdravotnického zařízení. Zadavatel stanovil předpokládanou hodnotu veřejné zakázky ve výši 3 100 000,- Kč bez DPH.
4. Dne 5. 9. 2013 byly zadavateli doručeny námitky navrhovatele – Medical Systems a.s., IČO 26853167, se sídlem Mathonova 291/1, 796 04 Prostějov (dále jen „navrhovatel“) – proti zadání předmětné veřejné zakázky formou jednacního řízení bez uveřejnění podle § 23 zákona, kterým zadavatel nevyhověl rozhodnutím ze dne 13. 9. 2013. Toto rozhodnutí bylo navrhovateli doručeno téhož dne.
5. Dne 20. 9. 2013 doručil navrhovatel návrh na zahájení řízení o přezkoumání úkonů zadavatele Úřadu pro ochranu hospodářské soutěže (dále jen „Úřad“) a dne 23. 9. 2013 ve stejnopisu rovněž zadavateli.

II. Obsah návrhu

6. Ve svém návrhu ze dne 20. 9. 2013 navrhovatel uvedl, že se v daném případě nejedná o rozšíření stávajícího NIS, ale o dodávku informačního systému nového, což dovozuje zejména ze skutečnosti, že původní NIS přestal vybraný uchazeč vyvíjet. Zadavatel tak dle navrhovatele není oprávněn zadat předmětnou veřejnou zakázku formou jednacního řízení bez uveřejnění podle § 23 zákona. Z uvedeného navrhovatel dovozuje spáchání správního deliktu zadavatelem, a to podle § 120 odst. 1 písm. a) zákona.
7. Navrhovatel dále uvedl, že zadavatel porušil ust. § 6 odst. 1 zákona, a to zásadu transparentnosti tím, že neodůvodnil své rozhodnutí ze dne 13. 9. 2013 o nevyhovění námitkám navrhovatele. Navrhovatel se domnívá, že toto porušení zákonných povinností zadavatele lze kvalifikovat jako správní delikt podle § 120 odst. 1 písm. g) zákona.
8. Navrhovatel rovněž dle svého vyjádření opakovaně žádal zadavatele o poskytnutí zadávací dokumentace předmětné veřejné zakázky, avšak zadavatel její zpřístupnění odmítl s odkazem na skutečnost, že toto zadávací řízení probíhá pouze s jediným uchazečem.
9. Závěrem navrhovatel navrhuje, aby Úřad v souladu s § 118 odst. 1 zákona zrušil zadávací řízení na předmětnou veřejnou zakázku.
10. Součástí návrhu na zahájení řízení o přezkoumání úkonů zadavatele učiněných v předmětné zakázce byl i návrh na nařízení předběžného opatření spočívajícího v uložení zákazu uzavřít smlouvu podle § 117 odst. 1 písm. a) zákona.

III. Průběh správního řízení

11. Úřad obdržel písemný návrh navrhovatele dne 20. 9. 2013 a tímto dnem bylo podle § 113 zákona zahájeno správní řízení o přezkoumání úkonů zadavatele vedené pod sp. zn. S574/2013/VZ.
12. Účastníky správního řízení podle § 116 zákona jsou
 - zadavatel,
 - navrhovatel.
13. Zahájení správního řízení oznámil Úřad účastníkům správního řízení dopisem č. j. ÚOHS-S574/2013/VZ-18372/2013/511/KCh ze dne 25. 9. 2013. Současně Úřad usnesením č. j. ÚOHS-S574/2013/VZ-18373/2013/511/KCh z téhož dne účastníkům řízení určil lhůtu, ve které byli oprávněni navrhopvat důkazy a činit jiné návrhy a vyjádřit v řízení své stanovisko, a dále zadavateli určil lhůtu k provedení úkonu – podání informace Úřadu o dalších úkonech, které zadavatel provede v šetřeném zadávacím řízení v průběhu správního řízení, a zaslání dokumentace o veřejné zakázce podle § 17 písm. w) zákona pořízené v souvislosti s provedenými úkony.
14. Dne 27. 9. 2013 obdržel Úřad vyjádření zadavatele ze dne 26. 9. 2013 k návrhu na zahájení řízení o přezkoumání úkonů zadavatele v předmětné veřejné zakázce, ve kterém mj. uvedl, že se v daném případě jedná o rozšíření stávajícího NIS, který je autorským dílem ve smyslu zákona č. 121/2000 Sb., o právu autorském, o právech souvisejících s právem autorským a o změně některých zákonů, ve znění pozdějších předpisů (dále jen „autorský zákon“), a veškerá výhradní práva vyplývající z autorství k dílu náleží vybranému uchazeči, který dle vyjádření zadavatele nemá v úmyslu postoupit majetková autorská práva třetí osobě. Zadavatel je tak pouze uživatelem NIS na základě licence poskytnuté vybraným uchazečem.
15. K tvrzením navrhovatele, která se týkají absence odůvodnění v rozhodnutí zadavatele o námitkách, uvedl zadavatel následující: „Námitka stěžovatele úzce koresponduje s emailovou komunikací mezi zadavatelem a stěžovatelem. Tato je přiložena k návrhu na zahájení řízení o přezkoumání úkonů zadavatele a námitce předcházela. Zadavatel zde své odůvodnění stěžovateli sdělil.“
16. Dne 1. 10. 2013 obdržel Úřad sdělení navrhovatele ze dne 30. 9. 2013, ve kterém uvedl, že v současné době nemá k dispozici další důkazy než ty, které uvedl ve svém návrhu.
17. Usnesením č. j. ÚOHS-S574/2013/VZ-19048/2013/511/KCh ze dne 7. 10. 2013 Úřad určil zadavateli lhůtu k doplnění dokumentace o veřejné zakázce, a to o právní výklad JUDr. Lubomíra Minaříka, advokáta, IČO 63028719, se sídlem Vídeňská 8, 779 00 Olomouc ve vztahu k autorskému zákonu a dokument Projektový záměr – Upgrade stávajícího nemocničního informačního systému StaproMEDEA na FONS Enterprise ze dne 21. 2. 2013, tedy materiál předložený k posouzení MUDr. Pavlovi Andresovi, MBA, IČO 61424251, se sídlem Oblá 38, 634 00 Brno.
18. Na základě písemné žádosti ze dne 1. 10. 2013 nahlédl dne 10. 10. 2013 zmocněnec navrhovatele Ing. Eva Chmelová do správního spisu vedeného pod sp. zn. S574/2013/VZ a do dokumentace o předmětné veřejné zakázce. Navrhovateli nebylo umožněno

nahlédnout do následujících dokumentů: Technické zadání zakázky ze dne 30. 8. 2013 (včetně kopie založené ve správním spisu), Smlouva o dílo ze dne 22. 7. 2005, Protokol o otevírání obálek s nabídkami ze dne 13. 9. 2013, Posouzení technické možnosti rozšíření funkcionalit stávajícího nemocničního informačního systému StaproMEDEA podle potřeb provozu objednatele o nové funkcionality ze dne 21. 5. 2013 a nabídka vybraného uchazeče ze dne 10. 9. 2013 + obálka. Důvodem odepření nahlédnutí do těchto dokumentů byla pochybnost Úřadu, zda v nich není obsaženo obchodní tajemství. Protokol o nahlížení je součástí správního spisu.

19. Vzhledem k tomu, že měl Úřad pochybnost, zda ve shora uvedených dokumentech nejsou obsaženy skutečnosti mající charakter obchodního tajemství, usnesením č. j. ÚOHS-S574/2013/VZ-19764/2013/511/KCh ze dne 15. 10. 2013 určil Úřad zadavateli lhůtu k provedení úkonu – zaslání písemného vyjádření, zda některé části předložené dokumentace o předmětné veřejné zakázce obsahují skutečnosti mající charakter obchodního tajemství, či obsahují utajované informace nebo skutečnosti, na něž se vztahuje zákonem uložená nebo uznaná povinnost mlčenlivosti, a pokud ano, aby tyto části konkretizoval.
20. Dne 15. 10. 2013 Úřad rovněž zaslal vybranému uchazeči dopisem č. j. ÚOHS-S574/2013/VZ-19766/2013/511/KCh z téhož dne žádost o písemné sdělení, zda dokumenty – Technické zadání zakázky ze dne 30. 8. 2013, Smlouva o dílo ze dne 22. 7. 2005 a nabídka vybraného uchazeče ze dne 10. 9. 2013 + obálka obsahují skutečnosti mající charakter obchodního tajemství či utajovaných informací nebo skutečností, na něž se vztahuje zákonem uložená nebo uznaná povinnost mlčenlivosti, a pokud ano, o konkretizaci těchto částí, aby Úřad mohl rozhodnout (posoudit), zda žádosti navrhovatele o nahlédnutí do těchto dokumentů bude vyhověno, popř. v jaké části.
21. Dne 17. 10. 2013 obdržel Úřad podání vybraného uchazeče z téhož dne, ve kterém mj. uvedl, že shora uvedené dokumenty, kterých se týkala žádost Úřadu, považuje za obchodní tajemství ve smyslu ust. § 17 zákona č. 513/1991 Sb., obchodní zákoník, ve znění pozdějších předpisů, neboť tyto listiny obsahují skutečnosti zejména technické a obchodní povahy související s jeho podnikem, mají svou hodnotu, nejsou v obchodních kruzích běžně dostupné a vybraný uchazeč vyjadřuje trvale svoji vůli tyto informace tajit, když tyto informace chrání zejména prostřednictvím vnitropodnikových procesů a smlouvami s obchodními partnery (v rámci ujednání o ochraně obchodního tajemství a povinnosti mlčenlivosti pod vysokými pokutami).
22. Dne 18. 10. 2013 obdržel Úřad vyjádření zadavatele z téhož dne, ve kterém ze stejných důvodů jako vybraný uchazeč označil dokumenty Technické zadání zakázky ze dne 30. 8. 2013, Smlouva o dílo ze dne 22. 7. 2005 (s výjimkou str. 1 - 11), Posouzení technické možnosti rozšíření funkcionalit stávajícího nemocničního informačního systému StaproMEDEA podle potřeb provozu objednatele o nové funkcionality ze dne 21. 5. 2013 a nabídka vybraného uchazeče ze dne 10. 9. 2013 (s výjimkou str. 77 - 85) + obálka za obchodní tajemství a dále uvedl, že proti nahlédnutí navrhovatele do Protokolu o otevírání obálek s nabídkami ze dne 13. 9. 2013 nemá námitek. Zadavatel rovněž uvedeným podáním doplnil informaci, že dokument Projektový záměr – Upgrade stávajícího nemocničního informačního systému StaproMEDEA na FONS Enterprise ze dne 21. 2. 2013,

který Úřadu zaslal na základě jeho předchozí žádosti, považuje rovněž po projednání s vybraným uchazečem za obchodní tajemství.

23. Dne 18. 10. 2013 obdržel Úřad na základě usnesení č. j. ÚOHS-S574/2013/VZ-19048/2013/511/KCh ze dne 7. 10. 2013 podání zadavatele ze dne 17. 10. 2013, kterým byla doplněna dokumentace o veřejné zakázce o dva Úřadem požadované dokumenty.
24. Svým rozhodnutím č. j. ÚOHS-S574/2013/VZ-20587/2013/511/KCh ze dne 22. 10. 2013 Úřad zamítl návrh navrhovatele na nařízení předběžného opatření, jímž by měl být zadavateli nařízen podle § 117 odst. 1 písm. a) zákona zákaz uzavřít smlouvu v zadávacím řízení.
25. Dne 23. 10. 2013 byla Úřadu doručena žádost navrhovatele z téhož dne o nahlédnutí do spisu v předmětném správním řízení.
26. Na základě písemné žádosti ze dne 23. 10. 2013 nahlédl dne 24. 10. 2013 zmocněnec navrhovatele Ing. Eva Chmelová do správního spisu vedeného pod sp. zn. S574/2013/VZ a do dokumentace o předmětné veřejné zakázce. Žadateli nebylo umožněno nahlédnout do shora uvedených dokumentů, které zadavatel po projednání s vybraným uchazečem označil za obchodní tajemství. Protokol o nahlížení je součástí správního spisu.
27. S ohledem na shora uvedené Úřad poté, co ověřil, že předmětné dokumenty označené jak zadavatelem, tak uchazečem o předmětnou veřejnou zakázku za obchodní tajemství skutečně obsahují skutečnosti, které mohou mít charakter obchodního tajemství, rozhodl o odepření zpřístupnění části dokumentace o veřejné zakázce usnesením č. j. ÚOHS-V174/2013/NH-20818/2013/511/KCh ze dne 25. 10. 2013 a usnesením č. j. ÚOHS-V177/2013/NH-20819/2013/511/KCh z téhož dne.
28. Dne 6. 11. 2013 obdržel Úřad podání zadavatele, kterým byly dodatečné informace k veřejné zakázce na základě žádosti společnosti CompuGroup Medical Česká republika s.r.o., IČO 47902442, se sídlem Jeremiášova 1422/7, 155 00 Praha 5.
29. Dne 5. 11. 2013 podal navrhovatel proti rozhodnutí Úřadu č. j. ÚOHS-S574/2013/VZ-20587/2013/511/KCh ze dne 22. 10. 2013, kterým Úřad zamítl návrh navrhovatele na nařízení předběžného opatření, jímž měl být zadavateli uložen zákaz uzavřít smlouvu v zadávacím řízení (dále jen „napadené rozhodnutí“) rozklad, ve kterém mj. uvedl, že k převodu dat mezi různými informačními systémy běžně dochází, a to i ze systémů dodaných vybraným uchazečem, například v Nemocnici Valašské Meziříčí a Nemocnici Přerov a jako důkaz přiložil smlouvu o dílo ze dne 29. 6. 2012 (myšleno 7. 11. 2012 - pozn. Úřadu) mezi Nemocnicí Šternberk a společností Mediso Art s.r.o., IČO 25815709, Vinohradská 2344/52, 785 01 Šternberk (dále jen „společnost Mediso Art s. r. o.“), kterou označil za obchodní tajemství.
30. Usnesením č. j. ÚOHS-S574/2013/VZ-22047/2013/511/KCh ze dne 13. 11. 2013 Úřad určil zadavateli lhůtu k provedení úkonu – podání vyjádření k rozkladu navrhovatele.
31. Dne 18. 11. 2013 bylo Úřadu doručeno vyjádření zadavatele k rozkladu navrhovatele, ve kterém zadavatel k části rozkladu, ve které navrhovatel upozorňuje, že k převodu dat mezi různými informačními systémy běžně dochází, a to i ze systémů dodaných vybraným uchazečem, zadavatel mj. uvedl, že tyto převody provádí sám vybraný uchazeč a taktéž i jiní

dodavatelé (myšleno ze svých informačních systémů, např. společnost Mediso Art s. r. o. - pozn. Úřadu).

32. Vzhledem k tomu, že prvostupňový správní orgán neshledal důvody pro zrušení nebo změnu svého rozhodnutí v rámci autoremedury, v souladu s ustanovením § 88 odst. 1 zákona č. 500/2004 Sb., správní řád, ve znění pozdějších předpisů (dále jen „správní řád“), předložil dne 22. 11. 2013 rozklad navrhovatele ze dne 4. 11. 2013 spolu s napadeným rozhodnutím, stanoviskem prvostupňového správního orgánu a vyjádřením zadavatele k rozkladu navrhovatele k rozhodnutí předsedovi Úřadu.
33. Na základě písemné žádosti ze dne 22. 11. 2013 nahlédl téhož dne zmocněnec navrhovatele Ing. Eva Chmelová do správního spisu vedeného pod sp. zn. S574/2013/VZ. Žadateli nebylo umožněno nahlédnout do kopie technického zadání zakázky ze dne 30. 8. 2013, neboť poté, co Úřad ověřil, že předmětný dokument označený jak zadavatelem, tak uchazečem o předmětnou veřejnou zakázku za obchodní tajemství skutečně obsahuje skutečnosti, které mohou mít charakter obchodního tajemství, usnesením č. j. ÚOHS-V174/2013/NH-20818/2013/511/KCh ze dne 25. 10. 2013 rozhodl o odepření zpřístupnění části dokumentace o veřejné zakázce navrhovateli. Protokol o nahlížení je součástí správního spisu.
34. Dne 21. 11. 2013 obdržel Úřad od zadavatele informaci o dalších úkonech, které zadavatel provedl v šetřeném zadávacím řízení v průběhu správního řízení, přičemž přílohou byla i dokumentace o veřejné zakázce podle § 17 písm. w) zákona pořízená v souvislosti s provedenými úkony, a to zápis z jednání zadavatele a vybraného uchazeče ze dne 19. 11. 2013.
35. Dne 26. 11. 2013 obdržel Úřad od zadavatele informaci o dalších úkonech, které zadavatel provedl v šetřeném zadávacím řízení v průběhu správního řízení, přičemž přílohou byla i dokumentace o veřejné zakázce podle § 17 písm. w) zákona pořízená v souvislosti s provedenými úkony, a to smlouva o dílo (licenční smlouva č. SO – 3173) s vybraným uchazečem ze dne 22. 11. 2013, včetně příloh.
36. Dne 12. 12. 2013 obdržel Úřad vyjádření navrhovatele ze dne 11. 12. 2013, ve kterém mimo jiné uvedl, že považuje sdělení zadavatele učiněná v řízení o rozkladu natolik závažná, že se k nim vyjadřuje v rámci předmětného správního řízení. Současně navrhovatel odkázal na svá sdělení uvedená v rozkladu proti napadenému rozhodnutí.
37. Na základě písemné žádosti ze dne 13. 12. 2013 nahlédl téhož dne zmocněnec navrhovatele Ing. Eva Chmelová do správního spisu vedeného pod sp. zn. S574/2013/VZ. Žadateli nebylo umožněno nahlédnout do smlouvy o dílo (licenční smlouva č. SO – 3173) s vybraným uchazečem ze dne 22. 11. 2013, včetně příloh. Důvodem odepření navrhovateli nahlédnutí do tohoto dokumentu je pochybnost, zda v něm nejsou obsaženy skutečnosti mající charakter obchodního tajemství, či utajované informace nebo skutečnosti, na něž se vztahuje zákonem uložená nebo uznaná povinnost mlčenlivosti. Protokol o nahlížení je součástí správního spisu.

IV. Závěry Úřadu

38. Úřad přezkoumal na základě § 112 a následujících ustanovení zákona případ ve všech souvislostech a po zhodnocení všech podkladů týkajících se zejména uzavření smlouvy rozhodl o zastavení řízení. Ke svému rozhodnutí uvádí Úřad následující rozhodné skutečnosti.
39. Podle § 66 odst. 1 písm. g) správního řádu řízení o žádosti správní orgán usnesením zastaví, jestliže se žádost stala zjevně bezpředmětnou.
40. Vzhledem k tomu, že navrhovatel ve svém návrhu požadoval zrušení předmětného zadávacího řízení a s ohledem na skutečnost, že zadavatel v zadávacím řízení dne 22. 11. 2013 uzavřel smlouvu s vybraným uchazečem, přičemž zadávací řízení tím bylo ukončeno, stal se návrh navrhovatele na zrušení zadávacího řízení zjevně bezpředmětným.
41. Úřad tedy vzhledem k výše uvedenému rozhodl podle § 66 odst. 1 písm. g) správního řádu o zastavení řízení, jak je uvedeno ve výroku tohoto usnesení.

POUČENÍ

Proti tomuto usnesení 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 – sekce veřejných zakázek, třída Kpt. Jaroše 7, Brno. Rozklad nemá podle § 76 odst. 5 správního řádu odkladný účinek. Rozklad se podává s potřebným počtem stejnopisů tak, aby jeden stejnopis zůstal správnímu orgánu a aby každému účastníku řízení mohl Úřad zaslat jeden stejnopis.

otisk úředního razítka

v z. Mgr. Michal Kobza
JUDr. Eva Kubišová
místopředsedkyně

Obdrží:

1. Vojenská nemocnice Olomouc, Sušilovo náměstí 1/5, 771 11 Olomouc
2. Medical Systems a.s., Mathonova 291/1, 796 04 Prostějov

Vypraveno dne:

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