



UOHSX009630E

ÚŘAD PRO OCHRANU HOSPODÁŘSKÉ SOUTĚŽE



ROZHODNUTÍ

Č. j.: ÚOHS-S0752/2016/VZ-00543/2017/523/ASo

Brno: 4. ledna 2017

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 13. 12. 2016 na návrh ze dne 6. 12. 2016, jehož účastníky jsou

- zadavatel – Fakultní nemocnice Olomouc, IČO 00098892, se sídlem I. P. Pavlova 185/6, 779 00 Olomouc,
- navrhovatel – Notes CS a.s., IČO 26140161, se sídlem Türkova 2319/5b, 149 00 Praha 4,
- vybraný uchazeč – MERIT GROUP a.s., IČO 64609995, se sídlem Březinova 136/7, 779 00 Olomouc,

ve věci přezkoumání úkonů zadavatele učiněných při zadávání veřejné zakázky „Diskové pole a expanze FNOL 2016“ na základě výzvy k podání nabídek uveřejněné dne 13. 10. 2016 na profilu zadavatele <https://www.tenderarena.cz/profil/zakazka/seznamDokumentu.jsf?id=71600> v rámci zavedeného dynamického nákupního systému, přičemž zjednodušené oznámení bylo odesláno k uveřejnění dne 24. 8. 2016 a uveřejněno ve Věstníku veřejných zakázek dne 25. 8. 2016 pod ev. č. 644843, a v Úředním věstníku Evropské unie dne 30. 8. 2016 pod ev. č. 2016/S 166-299519,

rozhodl takto:

Správním řízením se podle § 117a písm. e) zákona č. 137/2006 Sb., o veřejných zakázkách, ve znění pozdějších předpisů, **zastavuje**, neboť navrhovatel – Notes CS a.s., IČO 26140161, se sídlem Türkova 2319/5b, 149 00 Praha 4 – nedoručil Úřadu pro ochranu hospodářské soutěže návrh ze dne 6. 12. 2016 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 „Diskové pole a expanze FNOL 2016“ na základě výzvy k podání nabídek uveřejněné dne 13. 10. 2016 na profilu zadavatele <https://www.tenderarena.cz/profil/zakazka/seznamDokumentu.jsf?id=71600> v rámci zavedeného dynamického nákupního systému, přičemž zjednodušené oznámení bylo odesláno k uveřejnění dne 24. 8. 2016 a uveřejněno ve Věstníku veřejných zakázek dne 25. 8. 2016 pod ev. č. 644843, a v Úředním věstníku Evropské unie dne 30. 8. 2016 pod ev. č. 2016/S 166-299519, ve lhůtě podle § 114 odst. 5 citovaného zákona, tedy nejpozději do 25 kalendářních dnů ode dne odeslání námitek, tj. do 5. 12. 2016, nýbrž až dne 13. 12. 2016.

ODŮVODNĚNÍ

1. Úřad pro ochranu hospodářské soutěže (dále jen „Úřad“) jako orgán příslušný podle ustanovení § 112 zákona č. 137/2006 Sb., o veřejných zakázkách, ve znění pozdějších předpisů (dále jen „zákon“), obdržel dne 13. 12. 2016 návrh navrhovatele – Notes CS a.s., IČO 26140161, se sídlem Türkova 2319/5b, 149 00 Praha 4 (dále jen „navrhovatel“) – ze dne 6. 12. 2016 na zahájení správního řízení o přezkoumání úkonů učiněných zadavatelem – Fakultní nemocnice Olomouc, IČO 00098892, se sídlem I. P. Pavlova 185/6, 779 00 Olomouc (dále jen „zadavatel“) – při zadávání veřejné zakázky „Diskové pole a expanze FNOL 2016“ na základě výzvy k podání nabídek uveřejněné dne 13. 10. 2016 na profilu zadavatele <https://www.tenderarena.cz/profil/zakazka/seznamDokumentu.jsf?id=71600> (dále jen „profil zadavatele“) v rámci zavedeného dynamického nákupního systému, přičemž zjednodušené oznámení bylo odesláno k uveřejnění dne 24. 8. 2016 a uveřejněno ve Věstníku veřejných zakázek dne 25. 8. 2016 pod ev. č. 644843, a v Úředním věstníku Evropské unie dne 30. 8. 2016 pod ev. č. 2016/S 166-299519 (dále jen „veřejná zakázka“).
2. Dnem 13. 12. 2016, kdy Úřad návrh obdržel, bylo podle § 113 zákona ve spojení s § 44 odst. 1 zákona č. 500/2004 Sb., správní řád, ve znění pozdějších předpisů (dále jen „správní řád“), zahájeno správní řízení o přezkoumání úkonů zadavatele.
3. Návrh navrhovatele směřuje proti rozhodnutí zadavatele o výběru nejvhodnější nabídky ze dne 31. 10. 2016, neboť navrhovatel je přesvědčen, že zadavatel neprovedl řádné posouzení nabídky vybraného uchazeče – MERIT GROUP a.s., IČO 64609995, se sídlem Březinova 136/7, 779 00 Olomouc (dále jen „vybraný uchazeč“) – zejména s ohledem na existenci mimořádně nízké nabídkové ceny.
4. Účastníci správního řízení podle ustanovení § 116 zákona jsou:
 - zadavatel,
 - navrhovatel,
 - vybraný uchazeč.
5. Zahájení správního řízení oznámil Úřad účastníkům řízení přípisem č. j. ÚOHS-S0752/2016/VZ-49207/2016/523/LSt ze dne 20. 12. 2016. Úřad usnesením č. j. ÚOHS-S0752/2016/VZ-49865/2016/523/LSt z téhož dne stanovil zadavateli lhůtu k zaslání stanoviska k objasnění, v jakém vztahu jsou v souvislosti s předmětnou veřejnou zakázkou zadavatel a Česká republika – Ministerstvo zdravotnictví, IČO 00024341, se sídlem Palackého náměstí 375/4, 128 00 Praha 2, které je v dokumentaci o veřejné zakázce označováno jako

„centrální zadavatel“ (dále jen „centrální zadavatel“), a k předložení písemné smlouvy uzavřené mezi zadavatelem a centrálním zadavatelem. Zadavatel požadované stanovisko včetně smlouvy s centrálním zadavatelem zaslal Úřadu dne 27. 12. 2016.

K aplikaci příslušné právní úpravy

6. V nyní projednávané věci se Úřad v souvislosti s nabytím účinnosti nového zákona upravujícího zadávání veřejných zakázek v prostředí České republiky ke dni 1. 10. 2016, a sice zákona č. 134/2016 Sb., o zadávání veřejných zakázek (dále jen „ZZVZ“), zabýval otázkou, dle jaké právní úpravy je zadavatel povinen postupovat v zadávacím řízení na veřejnou zakázku a rovněž dle jaké právní úpravy má být postupováno v řízení o přezkoumání úkonů zadavatele.
7. Podle § 17 písm. b) zákona se dynamickým nákupním systémem rozumí plně elektronický systém pro pořízování běžného a obecně dostupného zboží, služeb nebo stavebních prací, který je časově omezený a otevřený po celou dobu svého trvání všem dodavatelům, kteří splní podmínky pro zařazení do dynamického nákupního systému a podají předběžnou nabídku.
8. Podle § 26 odst. 1 zákona zadávací řízení zahajuje zadavatel odesláním
 - a) oznámení o zahájení zadávacího řízení k uveřejnění, nebo
 - b) výzvy o zahájení zadávacího řízení.
9. Podle § 26 odst. 2 písm. d) zákona se za oznámení o zahájení zadávacího řízení pro účely tohoto zákona považuje zjednodušené oznámení v případě zadávání veřejné zakázky v dynamickém nákupním systému.
10. Podle § 93 odst. 3 zákona je předpokladem zavedení dynamického nákupního systému uveřejnění této skutečnosti v oznámení otevřeného řízení. Oznámení otevřeného řízení o zavedení dynamického nákupního systému je výzvou k podání předběžných nabídek. V oznámení otevřeného řízení o zavedení dynamického nákupního systému uvede zadavatel rovněž internetovou adresu, na které je k dispozici zadávací dokumentace.
11. Podle § 273 odst. 5 ZZVZ dynamický nákupní systém zavedený podle zákona č. 137/2006 Sb., ve znění účinném přede dnem nabytí účinnosti tohoto zákona, se dnem nabytí účinnosti tohoto zákona považuje za dynamický nákupní systém podle tohoto zákona. Veřejné zakázky zadávané v dynamickém nákupním systému, které byly zahájeny přede dnem nabytí účinnosti tohoto zákona, se dokončí podle zákona č. 137/2006 Sb., ve znění účinném přede dnem nabytí účinnosti tohoto zákona.
12. Podle § 274 odst. 1 písm. a) ZZVZ se podle zákona č. 137/2006 Sb., ve znění účinném přede dnem nabytí účinnosti tohoto zákona, nebo podle zákona č. 139/2006 Sb., ve znění účinném přede dnem nabytí účinnosti tohoto zákona, postupuje v řízeních o přezkoumání úkonů zadavatele a řízení o správních deliktech zahájených Úřadem po dni nabytí účinnosti tohoto zákona, jestliže se týkají zadávání veřejných zakázek nebo rámcových smluv podle zákona č. 137/2006 Sb., ve znění účinném přede dnem nabytí účinnosti tohoto zákona.
13. Zadavatel veřejnou zakázku zadává v rámci dynamického nákupního systému, který v souladu s § 93 odst. 3 zákona zavedl centrální zadavatel na základě oznámení otevřeného řízení o zavedení dynamického nákupního systému pro průběžné a opakované nákupy

počítačů a strojů na zpracování dat a médií, které bylo odesláno k uveřejnění dne 9. 1. 2013 a uveřejněno ve Věstníku veřejných zakázek dne 10. 1. 2013 pod ev. č. 342680 a v Úředním věstníku Evropské unie dne 11. 1. 2013 pod ev. č. 2013/S 008-009364. Zjednodušené oznámení týkající se přezkoumávané veřejné zakázky bylo odesláno k uveřejnění dne 24. 8. 2016 a uveřejněno ve Věstníku veřejných zakázek dne 25. 8. 2016 pod ev. č. 644843, čímž bylo v souladu s § 26 odst. 1 písm. a) zákona v návaznosti na § 26 odst. 2 písm. d) zadávání předmětné veřejné zakázky zahájeno. Dne 13. 10. 2016 zadavatel na svém profilu uveřejnil výzvu k podání nabídek na veřejnou zakázku.

14. Úřad uvádí, že aplikace příslušné právní úpravy je na tomto místě řešena i z důvodu, že zadavatel odkazuje na ZZVZ ve výzvě k podání nabídek, která byla uveřejněna na profilu zadavatele dne 13. 10. 2016, a zároveň ve svém vyjádření k návrhu, které bylo Úřadu doručeno dne 23. 12. 2016 a ve kterém zadavatel uvedl, že „[v] době zveřejnění výzvy k podání nabídek už nebylo možné zrušit/opravit zjednodušené oznámení ze dne 24. 8. 2016 vzhledem k tomu, že dané formuláře byly již nedostupné“. Úřad s ohledem na shora uvedené konstatuje, že v daném případě není rozhodné, na jaká ustanovení ZZVZ zadavatel ve výzvě k podání nabídek či ve svém vyjádření k návrhu formálně odkazuje. Naopak vzhledem k výše uvedeným skutečnostem, zejména pak s ohledem na přechodná ustanovení ZZVZ [§ 273 odst. 1 písm. a) ZZVZ a § 273 odst. 5 ZZVZ], Úřad uzavírá, že zadávání předmětné veřejné zakázky, jakož i navazující správní řízení, jehož předmětem je přezkoumání úkonů zadavatele při něm učiněných, podléhá právní úpravě obsažené v zákoně (tj. zákoně č. 137/2006 Sb., o veřejných zakázkách, ve znění účinném ke dni 24. 8. 2016), neboť zadávání veřejné zakázky bylo zahájeno v době jeho účinnosti, a to dne 24. 8. 2016, kdy došlo k odeslání zjednodušeného oznámení do Věstníku veřejných zakázek.

ZÁVĚRY ÚŘADU

15. Po přezkoumání splnění zákonných podmínek vázících se k úkonu podání návrhu na zahájení správního řízení o přezkoumání úkonů zadavatele Úřad konstatuje, že navrhovatel nenaplnil požadavky stanovené v ust. § 114 odst. 5 zákona, tj. svůj návrh nedoručil Úřadu včas, a proto Úřadu nezbylo, než správní řízení zastavit. Ke svému rozhodnutí Úřad uvádí následující rozhodné skutečnosti.
16. Podle § 111 odst. 1 zákona zadavatel přezkoumá podané námítky v plném rozsahu a do 10 dnů od obdržení námitek odešle stěžovateli písemné rozhodnutí o tom, zda námitkám vyhovuje či nikoliv, s uvedením důvodu. Vyhoví-li zadavatel námitkám, uvede v rozhodnutí způsob provedení nápravy.
17. Podle ust. § 114 odst. 4 věty první zákona musí být návrh doručen Úřadu a ve stejnopisu zadavateli do 10 kalendářních dnů ode dne, v němž stěžovatel obdržel rozhodnutí, kterým zadavatel námitkám nevyhověl.
18. Podle ust. § 114 odst. 5 zákona pokud zadavatel námítky nevyřídil podle § 111 odst. 1, lze návrh na uložení opatření k nápravě doručit Úřadu a zadavateli nejpozději do 25 kalendářních dnů ode dne odeslání námitek stěžovatelem.
19. Podle ust. § 117a písm. e) zákona Úřad zahájené řízení zastaví, jestliže návrh nebyl doručen Úřadu a zadavateli ve lhůtách podle § 114 odst. 4 nebo 5 zákona.

20. Jak vyplývá z dokumentace o veřejné zakázce, navrhovatel podal dne 9. 11. 2016 dopisem z téhož dne zadavateli námitky směřující proti rozhodnutí zadavatele o výběru nejhodnější nabídky, přičemž námitky byly zadavateli doručeny téhož dne. Zadavatel námitkám navrhovatele nevyhověl rozhodnutím, které bylo odesláno dne 23. 11. 2016 a doručeno navrhovateli dne 24. 11. 2016.
21. Podle § 111 odst. 1 zákona byl zadavatel povinen přezkoumat námitky navrhovatele a do 10 dnů od obdržení námitek odeslat navrhovateli své rozhodnutí. Vzhledem k tomu, že zadavatel obdržel námitky navrhovatele dne 9. 11. 2016, byl povinen odeslat rozhodnutí o těchto námitkách ve lhůtě do 21. 11. 2016, když desátý den lhůty pro odeslání rozhodnutí o námitkách připadal na sobotu 19. 11. 2016, neboť dle obecných pravidel počítání času platí, že připadá-li poslední den lhůty na sobotu, neděli nebo svátek, je posledním dnem lhůty nejbližší následující pracovní den. Vzhledem k tomu, že zadavatel odeslal rozhodnutí o námitkách navrhovatele až dne 23. 11. 2016, nebyla dodržena lhůta podle § 111 odst. 1 zákona.
22. Dle ust. § 114 odst. 4 zákona navrhovatel v případě, kdy se chce domoci přezkoumání úkonů zadavatele učiněných v zadávacím řízení před uzavřením smlouvy na realizaci veřejné zakázky ze strany Úřadu, musí návrh na zahájení řízení o přezkoumání úkonů zadavatele doručit Úřadu a ve stejnopisu zadavateli do 10 kalendářních dnů ode dne, v němž obdržel rozhodnutí, kterým zadavatel jeho námitkám nevyhověl. V šetřeném případě zadavatel nedodržel lhůtu stanovenou v § 111 odst. 1 zákona a rozhodnutí o námitkách odeslal navrhovateli až po uplynutí zákonné lhůty. V případě, že zadavatel námitky stěžovatele nevyřídí v souladu s ust. § 111 odst. 1 zákona (tj. i v případě, že je nevyřídí ve lhůtě 10 dnů ode dne jejich obdržení), je třeba návrh na uložení opatření k nápravě doručit Úřadu a ve stejnopisu též zadavateli ve lhůtě 25 kalendářních dnů od okamžiku, kdy navrhovatel námitky zadavateli odeslal [ustanovení § 114 odst. 4 zákona se v takovém případě neuplatní]. Posledním dnem hmotněprávní lhůty pro podání návrhu bylo vzhledem k obecným pravidlům pro počítání času pondělí 5. 12. 2016 (25. den lhůty připadal na neděli 4. 12. 2016), avšak Úřad obdržel návrh navrhovatele prostřednictvím datové schránky až dne 13. 12. 2016 v 11:40:54 hod., tedy o 8 dní později.
23. S ohledem na výše uvedené Úřad konstatuje, že navrhovatel nedoručil Úřadu návrh na zahájení správního řízení o přezkoumání úkonů zadavatele ve lhůtě stanovené v ust. § 114 odst. 5 zákona, tedy do 5. 12. 2016, nýbrž až dne 13. 12. 2016, a Úřad proto rozhodl o zastavení správního řízení dle ust. § 117a písm. e) zákona, jak je uvedeno ve výroku tohoto rozhodnutí.

K dalším důvodům pro zastavení správního řízení

24. Podle § 114 odst. 3 věty třetí zákona je součástí návrhu doklad o složení kauce podle § 115 zákona a v případě návrhu zasílaného Úřadu před uzavřením smlouvy na veřejnou zakázku rovněž doklad o doručení námitek zadavateli a doklad o opětovném složení jistoty podle § 67 odst. 4 zákona.
25. Pouze pro úplnost a nad rámec výše uvedených skutečností Úřad uvádí, že navrhovatel ke svému návrhu ze dne 13. 12. 2016 nepřipojil ve smyslu ust. § 114 odst. 3 věty třetí zákona doklad o doručení námitek zadavateli, což je dle § 117a písm. d) zákona rovněž bez dalšího důvodem pro zastavení řízení, ani doklad o složení kauce podle § 115 zákona, přičemž Úřad

uvádí, že vzhledem k existenci dalších důvodů pro zastavení správního řízení odstranění posledně uvedeného nedostatku návrhu v dodatečně stanovené lhůtě nepožadoval.

POUČENÍ

Proti tomuto rozhodnutí 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 má odkladný účinek. Podle § 117c odst. 1 písm. b) zákona se rozklad a další podání účastníků učiněná v řízení o rozkladu činí v elektronické podobě podepsané uznávaným elektronickým podpisem.

otisk úředního razítka

JUDr. Josef Chýle, Ph.D.
místopředseda

Obdrží:

1. Fakultní nemocnice Olomouc, I. P. Pavlova 185/6, 779 00 Olomouc
2. Notes CS a.s., Tůrkova 2319/5b, 149 00 Praha 4
3. MERIT GROUP a.s., Březinova 136/7, 779 00 Olomouc

Vypraveno dne:

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