



UOHSX00AD2QB

## ÚŘAD PRO OCHRANU HOSPODÁŘSKÉ SOUTĚŽE



# ROZHODNUTÍ

Č. j.: ÚOHS-S0267/2017/VZ-21680/2017/521/JRo

Brno: 26. července 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 3. 7. 2017 na základě nedatovaného návrhu, jehož účastníky jsou

- zadavatel – Fakultní nemocnice u sv. Anny v Brně, IČO 00159816, se sídlem Pekařská 664/53, 656 91 Brno,
- navrhovatel – Top Class Medical s.r.o., IČO 04766105, se sídlem Viniční 3067/240, 615 00 Brno,

ve věci přezkoumání úkonů cit. zadavatele učiněných při zadávání částí 1, 2 a 3 veřejné zakázky „Staplery“ v otevřeném řízení, jehož oznámení bylo odesláno k uveřejnění dne 7. 9. 2016 a ve Věstníku veřejných zakázek uveřejněno dne 8. 9. 2016 pod ev. č. zakázky 636228, ve znění oprav uveřejněných dne 13. 10. 2016 a 1. 12. 2016, a v Úředním věstníku Evropské unie dne 13. 9. 2016 pod ev. č. 2016/S 176-316537, ve znění oprav uveřejněných dne 15. 10. 2016 pod ev. č. 2016/S 200-360706 a dne 2. 12. 2016 pod ev. č. 2016/S 233-424336,

**rozhodl** takto:

**Správním řízením se** podle § 117a písm. c) zákona č. 137/2006 Sb., o veřejných zakázkách, ve znění pozdějších předpisů, **zastavuje**, neboť v souvislosti s podáním návrhu navrhovatele – Top Class Medical s.r.o., IČO 04766105, se sídlem Viniční 3067/240, 615 00 Brno – dne 3. 7. 2017 na zahájení správního řízení o přezkoumání úkonů zadavatele – Fakultní nemocnice u sv. Anny v Brně, IČO 00159816, se sídlem Pekařská 664/53, 656 91 Brno – učiněných při zadávání částí 1, 2 a 3 veřejné zakázky „Staplery“ v otevřeném řízení, jehož oznámení bylo odesláno k uveřejnění dne 7. 9. 2016 a ve Věstníku veřejných zakázek uveřejněno dne 8. 9. 2016 pod ev. č. zakázky 636228,

ve znění oprav uveřejněných dne 13. 10. 2016 a 1. 12. 2016, a v Úředním věstníku Evropské unie dne 13. 9. 2016 pod ev. č. 2016/S 176-316537, ve znění oprav uveřejněných dne 15. 10. 2016 pod ev. č. 2016/S 200-360706 a dne 2. 12. 2016 pod ev. č. 2016/S 233-424336, nedošlo k připsání kauce ve výši podle § 115 odst. 1 citovaného zákona na účet Úřadu pro ochranu hospodářské soutěže ve lhůtě podle § 115 odst. 5 citovaného zákona.

## ODŮVODNĚNÍ

### I. ZADÁVACÍ ŘÍZENÍ

1. Odesláním oznámení o zahájení zadávacího řízení k uveřejnění ve Věstníku veřejných zakázek zadavatel – Fakultní nemocnice u sv. Anny v Brně, IČO 00159816, se sídlem Pekařská 664/53, 656 91 Brno (dále jen „zadavatel“) – zahájil dne 7. 9. 2016 otevřené řízení za účelem zadání veřejné zakázky „Staplery“, přičemž oznámení o zakázce bylo ve Věstníku veřejných zakázek uveřejněno dne 8. 9. 2016 pod ev. č. zakázky 636228 (dále jen „veřejná zakázka“).
2. Předmětem plnění veřejné zakázky je podle oznámení o zakázce dodávka staplerů, přičemž veřejná zakázka je rozdělena na 4 části, a sice na část 1 „Stapler kruhový“ (dále jen „část 1 veřejné zakázky“), část 2. „Stapler lineární“ (dále jen „část 2 veřejné zakázky“), část 3. „Endostapler“ (dále jen „část 3 veřejné zakázky“) a část 4 „Lineární katr“.
3. Dne 29. 5. 2017 byla navrhovatel – Top Class Medical s.r.o., IČO 04766105, se sídlem Viniční 3067/240, 615 00 Brno (dále jen „navrhovatel“) – doručena rozhodnutí zadavatele z téhož dne o vyloučení navrhovatele ze zadávacího řízení na části 1 – 3 předmětné veřejné zakázky. Proti těmto rozhodnutím zadavatele podal navrhovatel dne 12. 6. 2017 námitky, které byly zadavateli doručeny dne 13. 6. 2017. Zadavatel rozhodnutími ze dne 22. 6. 2017, jež navrhovatel obdržel dne 23. 6. 2017, námitkám navrhovatele ze dne 12. 6. 2017 nevyhověl.
4. Vzhledem k tomu, že navrhovatel nepovažoval rozhodnutí zadavatele ze dne 22. 6. 2017 o námitkách proti vyloučení navrhovatele ze zadávacího řízení na části 1 – 3 veřejné zakázky za učiněné v souladu se zákonem č. 137/2006 Sb., o veřejných zakázkách, ve znění pozdějších předpisů (dále jen „zákon“), doručil Úřadu pro ochranu hospodářské soutěže (dále jen „Úřad“) dne 3. 7. 2017 návrh na zahájení správního řízení o přezkoumání úkonů zadavatele (dále jen „návrh“).

### II. PRŮBĚH SPRÁVNÍHO ŘÍZENÍ

5. Dnem 3. 7. 2017, kdy Úřad obdržel návrh navrhovatele, bylo podle § 113 zákona ve spojení s § 44 odst. 1 zákona č. 500/2004 Sb., správní řád, ve znění pozdějších předpisů, zahájeno správní řízení o přezkoumání úkonů zadavatele.
6. Účastníky správního řízení podle § 116 zákona jsou:
  - zadavatel,
  - navrhovatel.
7. Zahájení správního řízení oznámil Úřad jeho účastníkům přípisem č. j. ÚOHS-S0267/2017/VZ-20131/2017/521/JRo ze dne 7. 7. 2017.

8. Dne 14. 7. 2017 obdržel Úřad prostřednictvím datové schránky nedatované vyjádření zadavatele k návrhu navrhovatele a část dokumentace o veřejné zakázce, přičemž dne 17. 7. 2017 doručil zadavatel Úřadu osobně též zbývající část dokumentace o veřejné zakázce.

### III. ZÁVĚRY ÚŘADU

9. Úřad přezkoumal náležitosti návrhu a na základě zjištěných skutečností konstatuje, že v dané věci nedošlo k připsání kauce ve výši podle § 115 odst. 1 zákona na účet Úřadu ve lhůtě podle § 115 odst. 5 zákona, a proto správní řízení podle § 117a písm. c) zákona zastavil. Ke svému rozhodnutí Úřad uvádí následující rozhodné skutečnosti.
10. Podle § 111 odst. 1 zákona zadavatel přezkoumá podané námitky 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.
11. Podle § 114 odst. 3 zákona musí návrh vedle obecných náležitostí podání obsahovat označení zadavatele, v čem je spatřováno porušení zákona, v jehož důsledku navrhovateli hrozí nebo vznikla 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 veřejné zakázce. Součástí návrhu je 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.
12. Podle § 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.
13. Podle § 115 odst. 1 zákona je navrhovatel povinen s podáním návrhu 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 100 000 Kč. V případě návrhu na uložení zakázku plnění smlouvy je navrhovatel povinen složit kauci ve výši 200 000 Kč. Bankovní spojení Úřad uveřejní na své internetové adrese.
14. Podle § 115 odst. 5 zákona musí být kauce připsána na účet Úřadu nejpozději poslední den lhůty stanovené podle § 114 odst. 4 nebo 5 zákona pro doručení návrhu Úřadu.
15. Podle § 117a písm. c) zákona Úřad zahájené řízení zastaví, jestliže nedošlo k připsání kauce ve výši podle § 115 odst. 1 zákona na účet Úřadu ve lhůtě podle § 115 odst. 5 zákona.
16. Z dokumentace o veřejné zakázce vyplývá, že navrhovatel podal zadavateli dne 13. 6. 2017 námitky proti rozhodnutím o vyloučení navrhovatele ze zadávacího řízení na části 1 – 3 veřejné zakázky, jimž zadavatel rozhodnutími ze dne 22. 6. 2017 nevyhověl.
17. Z dokladu o doručení rozhodnutí zadavatele ze dne 22. 6. 2017 o námitkách navrhovatele (prostřednictvím emailové zprávy) vyplývá, že předmětná rozhodnutí zadavatele, v návaznosti na která je podáván návrh navrhovatele, byla navrhovateli odeslána dne

23. 6. 2017 (tedy ve lhůtě stanovené v ust. § 111 odst. 1 zákona) a doručena téhož dne. Kauce musí být dle § 115 odst. 5 zákona připsána na účet Úřadu nejpozději poslední den lhůty pro doručení návrhu Úřadu. Posledním dnem lhůty stanovené v ust. § 114 odst. 4 zákona pro doručení návrhu Úřadu a v návaznosti na ust. § 115 odst. 5 zákona tedy i posledním dnem lhůty pro připsání kauce na účet Úřadu byl v šetřeném případě den 3. 7. 2017.

18. Úřad uvádí, že součástí návrhu navrhovatele nebyl ani doklad o složení kauce podle § 115 zákona a z bankovních výpisů Úřadu vyplývá, že k připsání kauce na účet Úřadu ve lhůtě podle § 115 odst. 5 zákona, tj. do 3. 7. 2017, nedošlo. Úřad má proto v souvislosti s výše uvedeným postaveno najisto, že navrhovatel nesložil kauci na účet Úřadu ve lhůtě stanovené v ust. § 115 odst. 5 zákona, a nesplnil tak povinnost, již mu zákon v souvislosti s podáním návrhu ukládá.
19. V této souvislosti Úřad pro úplnost uvádí, že zákon rozlišuje náležitosti návrhu, jejichž absenci lze odstranit ve lhůtě stanovené Úřadem [srov. § 117a písm. a) zákona], a náležitosti, resp. podmínky řízení, jejichž absence je bez dalšího důvodem pro zastavení řízení, kam patří mj. i situace uvedená v ustanovení § 117a písm. c) zákona, tedy že nedojde k připsání kauce ve výši podle § 115 odst. 1 zákona na účet Úřadu ve lhůtě podle § 115 odst. 5 zákona. Pro ustanovení § 117a písm. c) zákona, kam spadá také šetřený případ, zákonodárce možnost zhojení absentující podmínky řízení (připsání kauce v řádné výši na účet Úřadu) v dodatečně lhůtě stanovené Úřadem nezakotvil. Úřad proto nemůže navrhovatele k odstranění takové vady řízení vyzvat či zkoumat důvody, pro které ke složení kauce v zákonem stanovené lhůtě nedošlo. Úřad taktéž dodává, že v šetřeném případě bylo již nadbytečné vyzývat navrhovatele k odstranění nedostatku návrhu spočívajícího v absenci dokladu o složení kauce ve výši dle § 115 zákona, neboť ani dodání dokladu o složení kauce po lhůtě pro podání návrhu by již nemohlo „napravit“ skutečnost, že kauce nebyla na účet Úřadu složena v souladu se zákonem.
20. Vzhledem k tomu, že ze strany navrhovatele nedošlo k připsání kauce ve výši podle § 115 odst. 1 zákona na účet Úřadu ve lhůtě podle § 115 odst. 5 zákona, tedy do 3. 7. 2017, rozhodl Úřad podle § 117a písm. c) zákona o zastavení správního řízení, jak je uvedeno ve výroku tohoto rozhodnutí.

## 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 u sv. Anny v Brně, Pekařská 664/53, 656 91 Brno
2. Top Class Medical s.r.o., Viniční 3067/240, 615 00 Brno

**Vypraveno dne**

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