



UOHSX00AJ005

ÚŘAD PRO OCHRANU HOSPODÁŘSKÉ SOUTĚŽE



ROZHODNUTÍ

Č. j.: ÚOHS-S0368/2017/VZ-28618/2017/521/RŠu

Brno: 3. října 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 8. 9. 2017 na návrh z téhož dne, jehož účastníky jsou

- zadavatel – Dobrovolný svazek obcí Povaloví, IČO 72549921, se sídlem Lobodice 39, 751 01 Lobodice, ve správním řízení zastoupen na základě plné moci ze dne 22. 9. 2017 Ing. Pavlem Kocůrem, nar. 12. 6. 1974, bytem Drahonín 18, 592 61 Doubravník,
- navrhovatel – společníci společnosti „SDRUŽENÍ PRO POLU 2“
 - ČAK CZ, s.r.o., IČO 25515608, se sídlem Obvodová 3656/15, 767 01 Kroměříž,
 - VÁHOSTAV – SK, a.s., IČO 31356648, se sídlem Priemyselná 6, 821 09 Bratislava, Slovenská republika,
 - COMBIN BANSKÁ ŠTIAVNICA, s.r.o., IČO 31631134, se sídlem Kysihýbelská 29, 969 01 Banská Štiavnica, Slovenská republika,
 - Vodohospodářské stavby Javorník-CZ s.r.o., IČO 26229455, se sídlem Benátky 17, 698 01 Veselí nad Moravou,

kteří za účelem získání veřejné zakázky „POLU – stoková síť, 2. část – obec Polkovice, Oplocany, Lobodice“ uzavřeli dne 21. 11. 2016 „Smlouvu o společnosti“, ve správním řízení

zastoupeni na základě plné moci ze dne 3. 1. 2017¹ JUDr. Lubomírem Vankem, advokátem, ev. č. ČAK 50189, se sídlem Bratislavská 3004/2, 695 01 Hodonín,

ve věci přezkoumání úkonů cit. zadavatele učiněných při zadávání veřejné zakázky „POLU – stoková síť, 2. část – obec Polkovice, Oplocany, Lobodice“ v otevřeném řízení, jehož oznámení bylo odesláno k uveřejnění dne 31. 8. 2016 a uveřejněno ve Věstníku veřejných zakázek dne 1. 9. 2016 pod ev. č. zakázky 491385, ve znění oprav uveřejněných dne 24. 10. 2016 a dne 4. 11. 2016, a v Úředním věstníku Evropské unie dne 3. 9. 2016 pod ev. č. 2016/S 170-306215, ve znění dodatečných informací uveřejněných dne 25. 10. 2016 pod ev. č. 2016/S 206-372580 a dne 4. 11. 2016 pod ev. č. 2016/S 213-387589, a jehož zrušení bylo ve Věstníku veřejných zakázek uveřejněno dne 9. 8. 2017 a v Úředním věstníku Evropské unie téhož dne pod ev. č. 2017/S 151-312101,

rozhodl takto:

Správní řízení 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 – společníků společnosti „SDRUŽENÍ PRO POLU 2“ ČAK CZ, s.r.o., IČO 25515608, se sídlem Obvodová 3656/15, 767 01 Kroměříž, VÁHOSTAV – SK, a.s., IČO 31356648, se sídlem Priemyselná 6, 821 09 Bratislava, Slovenská republika, COMBIN BANSKÁ ŠTIAVNICA, s.r.o., IČO 31631134, se sídlem Kysihýbelská 29, 969 01 Banská Štiavnica, Slovenská republika, Vodohospodářské stavby Javorník-CZ s.r.o., IČO 26229455, se sídlem Benátky 17, 698 01 Veselí nad Moravou, kteří za účelem získání veřejné zakázky „POLU – stoková síť, 2. část – obec Polkovice, Oplocany, Lobodice“ uzavřeli dne 21. 11. 2016 „Smlouvu o společnosti“ – ze dne 8. 9. 2017 na zahájení správního řízení o přezkoumání úkonů zadavatele – Dobrovolný svazek obcí Povaloví, IČO 72549921, se sídlem Lobodice 39, 751 01 Lobodice – učiněných při zadávání veřejné zakázky „POLU – stoková síť, 2. část – obec Polkovice, Oplocany, Lobodice“ v otevřeném řízení, jehož oznámení bylo odesláno k uveřejnění dne 31. 8. 2016 a uveřejněno ve Věstníku veřejných zakázek dne 1. 9. 2016 pod ev. č. zakázky 491385, ve znění oprav uveřejněných dne 24. 10. 2016 a dne 4. 11. 2016, a v Úředním věstníku Evropské unie dne 3. 9. 2016 pod ev. č. 2016/S 170-306215, ve znění dodatečných informací uveřejněných dne 25. 10. 2016 pod ev. č. 2016/S 206-372580 a dne 4. 11. 2016 pod ev. č. 2016/S 213-387589, a jehož zrušení bylo ve Věstníku veřejných zakázek uveřejněno dne 9. 8. 2017 a v Úředním věstníku Evropské unie téhož dne pod ev. č. 2017/S 151-312101, 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 – Dobrovolný svazek obcí Povaloví, IČO 72549921, se sídlem Lobodice 39, 751 01 Lobodice, ve správním řízení zastoupen na základě plné moci ze dne 22. 9. 2017 Ing. Pavlem Kocurem, nar. 12. 6. 1974, bytem Drahonín 18, 592 61 Doubravník (dále jen

¹ Byť je plná moc datována dne 3. 1. 2016, považuje Úřad uvedení roku 2016 za zřejmou nesprávnost, neboť toto datum by předcházelo uzavření „Smlouvy o společnosti“ i samotnému zahájení zadávacího řízení na veřejnou zakázku, na které se plná moc výslovně váže.

„zadavatel“) – zahájil dne 31. 8. 2016 otevřené řízení za účelem zadání veřejné zakázky „POLU - stoková síť, 2. část – obec Polkovice, Oplocany, Lobodice“, přičemž oznámení o zakázce bylo ve Věstníku veřejných zakázek uveřejněno dne 1. 9. 2016 pod ev. č. zakázky 491385, ve znění oprav uveřejněných dne 24. 10. 2016 a dne 4. 11. 2016, a v Úředním věstníku Evropské unie dne 3. 9. 2016 pod ev. č. 2016/S 170-306215, ve znění dodatečných informací uveřejněných dne 25. 10. 2016 pod ev. č. 2016/S 206-372580 a dne 4. 11. 2016 pod ev. č. 2016/S 213-387589 (dále jen „veřejná zakázka“).

2. Předmětem plnění veřejné zakázky je podle oznámení o zakázce „*odkanalizování pro obec Polkovice, Oplocany, Lobodice s následným čištěním odpadních vod na stávající ČOV v Kojetíně*“.
3. Dne 15. 8. 2017 bylo navrhovatel – společníkům společnosti „SDRUŽENÍ PRO POLU 2“ ČAK CZ, s.r.o., IČO 25515608, se sídlem Obvodová 3656/15, 767 01 Kroměříž, VÁHOSTAV – SK, a.s., IČO 31356648, se sídlem Priemyselná 6, 821 09 Bratislava, Slovenská republika, COMBIN BANSKÁ ŠTIAVNICA, s.r.o., IČO 31631134, se sídlem Kysihýbelská 29, 969 01 Banská Štiavnica, Slovenská republika, Vodohospodářské stavby Javorník-CZ s.r.o., IČO 26229455, se sídlem Benátky 17, 698 01 Veselí nad Moravou, kteří za účelem získání předmětné veřejné zakázky uzavřeli dne 21. 11. 2016 „Smlouvu o společnosti“, ve správním řízení zastoupeni na základě plné moci ze dne 3. 1. 2017 JUDr. Ľubomírem Vankem, advokátem, ev. č. ČAK 50189, se sídlem Bratislavská 3004/2, 695 01 Hodonín (dále jen „navrhovatel“) – doručeno oznámení zadavatele ze dne 7. 8. 2017 o zrušení zadávacího řízení na předmětnou veřejnou zakázku, které bylo ve Věstníku veřejných zakázek uveřejněno dne 9. 8. 2017 a v Úředním věstníku Evropské unie téhož dne pod ev. č. 2017/S 151-312101. Proti rozhodnutí zadavatele o zrušení zadávacího řízení podal navrhovatel dne 22. 8. 2017 námitky, které byly zadavateli doručeny dne 23. 8. 2017 a jimž zadavatel rozhodnutím ze dne 30. 8. 2017, které bylo navrhovatelovi doručeno dne 5. 9. 2017, nevyhověl.
4. Vzhledem k tomu, že navrhovatel nepovažoval rozhodnutí o námitkách ze dne 30. 8. 2017 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 8. 9. 2017 návrh na zahájení správního řízení o přezkoumání úkonů zadavatele (dále jen „návrh“).

II. PRŮBĚH SPRÁVNÍHO ŘÍZENÍ

5. Dnem 8. 9. 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. Předmětným návrhem se navrhovatel domáhá zrušení rozhodnutí zadavatele ze dne 4. 8. 2017 o zrušení zadávacího řízení na předmětnou veřejnou zakázku.
7. Účastníky správního řízení podle § 116 zákona jsou:
 - zadavatel,
 - navrhovatel.

8. Zahájení správního řízení oznámil Úřad jeho účastníkům přípisem č. j.: ÚOHS-S0368/2017/VZ-26595/2017/521/RŠu ze dne 13. 9. 2017.
9. Dne 22. 9. 2017 obdržel Úřad prostřednictvím datové schránky vyjádření zadavatele z téhož dne k návrhu navrhovatele a téhož dne obdržel rovněž dokumentaci o veřejné zakázce.
10. Rozhodnutím č. j.: ÚOHS-V0209/2017/PV-28614/2017/521/RŠu ze dne 3. 10. 2017 Úřad zamítl návrh navrhovatele na vydání předběžného opatření, kterým se navrhovatel domáhal, aby Úřad zadavateli uložil zákaz zahájit nové zadávací řízení s obdobným předmětem plnění, jako měla předmětná veřejná zakázka.

III. ZÁVĚRY ÚŘADU

11. 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.
12. 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.
13. 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.
14. 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.
15. 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 zakazu plnění smlouvy je navrhovatel povinen složit kauci ve výši 200 000 Kč. Bankovní spojení Úřad uveřejní na své internetové adrese.
16. Podle § 115 odst. 5 zákona musí být kauce připsána na účet Úřadu nejpozději poslední den lhůty stanovení podle § 114 odst. 4 nebo 5 zákona pro doručení návrhu Úřadu.
17. 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.

18. Z dokumentace o veřejné zakázce vyplývá, že navrhovatel podal zadavateli dne 22. 8. 2017 námitky proti rozhodnutí zadavatele o zrušení zadávacího řízení, jimž zadavatel rozhodnutím ze dne 30. 8. 2017 nevyhověl.
19. Z dokladu o doručení rozhodnutí zadavatele ze dne 30. 8. 2017 o námitkách navrhovatele (konkrétně z doručenký datové zprávy) vyplývá, že předmětné rozhodnutí zadavatele, v návaznosti na které je podán návrh navrhovatele, bylo navrhovateli odesláno dne 30. 8. 2017 (tedy ve lhůtě v ust. § 111 odst. 1 zákona) a doručeno dne 5. 9. 2017. 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 pátek 15. 9. 2017.
20. Pro úplnost pak Úřad uvádí, že v daném případě nepřipadá v úvahu aplikace ust. § 114 odst. 5 zákona, podle kterého lze návrh na uložení opatření k nápravě doručit Úřadu a zadavateli nejpozději do 25 kalendářních dnů od odeslání námitek stěžovatelem, neboť ta je možná pouze v případě, kdy zadavatel námitky nevyřídil dle § 111 odst. 1 zákona, což v tomto případě nenastalo.
21. Úřad uvádí, že součástí návrhu navrhovatele nebyl doklad o složení kauce podle § 115 zákona a z bankovních výpisů k účtům Úřadu vyplývá, že k připsání kauce na účet Úřadu ve lhůtě podle § 115 odst. 5 zákona, tj. do 15. 9. 2017, nedošlo (k jejímu připsání ostatně dle bankovních výpisů k účtům Úřadu nedošlo ani později). 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.
22. 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 dodatečné 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.
23. 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 15. 9. 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. Ing. Pavel Kocůr, Drahonín 18, 592 61 Doubravník (v souladu s údaji sdělenými Úřadu v rámci plné moci ze dne 22. 9. 2017 je doručováno do datové schránky obchodní společnosti PROVOD – inženýrská společnost, s.r.o., ID datové schránky: 5qjvgsu)
2. JUDr. Ľubomír Vanek, advokát, ev. č. ČAK 50189, Bratislavská 3004/2, 695 01 Hodonín

Vypraveno dne

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