



UOHSX00AJZG4

ÚŘAD PRO OCHRANU HOSPODÁŘSKÉ SOUTĚŽE



ROZHODNUTÍ

Č. j.: ÚOHS-S0373/2017/VZ-29672/2017/523/GHo

Brno: 12. 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 12. 9. 2017 na návrh ze dne 7. 8. 2017, jehož účastníky jsou

- zadavatel – Správa železniční dopravní cesty, státní organizace, IČO 70994234, se sídlem Dlážděná 1003/7, 110 00 Praha 1,
- navrhovatel – společníci společnosti
 - Centrum pro efektivní dopravu, z.s., IČO 22831860, se sídlem náměstí Winstona Churchilla 1800/2, 130 00 Praha 3, a
 - Egis Rail S.A., registrační číslo 968502559, se sídlem 168-170 Avenue Thiers, 69006 Lyon, Francie, ve správním řízení zastoupena na základě plné moci ze dne 4. 8. 2017 Centrem pro efektivní dopravu, z.s., IČO 22831860, se sídlem náměstí Winstona Churchilla 1800/2, 130 00 Praha 3,

kteří za účelem podání společné nabídky dne 8. 11. 2016 uzavřeli smlouvu o nabídce,

ve věci přezkoumání úkonů zadavatele učiněných při zadávání veřejné zakázky „Modernizace trati Brno-Přerov, 3. stavba Vyškov-Nezamyslice“, v otevřeném řízení, jehož oznámení bylo odesláno k uveřejnění dne 13. 5. 2016 a uveřejněno ve Věstníku veřejných zakázek dne 16. 5. 2016 pod ev. č. 638449, ve znění oprav uveřejněných dne 17. 6. 2016, dne 22. 8. 2016, dne 29. 8. 2016 a dne 8. 9. 2016, a v Úředním věstníku Evropské unie dne 21. 5. 2016 pod ev. č. 2016/S 097-174719, ve znění oprav uveřejněných dne 22. 6. 2016 pod ev. č. 2016/S 119-212737, dne 25. 8. 2016 pod ev. č. 2016/S 163-294787, dne 1. 9. 2016 pod ev. č. 2016/S 168-303196 a dne 13. 9. 2016 pod ev. č. 2016/S 176-317091,

rozhodl takto:

Správní řízení se podle § 117a písm. e) zákona č. 137/2006 Sb., o veřejných zakázkách, ve znění pozdějších předpisů, **zastavuje**, neboť navrhovatel – společníci společnosti, jimiž jsou Centrum pro efektivní dopravu, z.s., IČO 22831860, se sídlem náměstí Winstona Churchilla 1800/2, 130 00 Praha 3, a Egis Rail S.A., registrační číslo 968502559, se sídlem 168-170 Avenue Thiers, 69006 Lyon, Francie, kteří za účelem podání společné nabídky dne 8. 11. 2016 uzavřeli smlouvu o nabídce – nedoručil Úřadu pro ochranu hospodářské soutěže návrh ze dne 7. 8. 2017 na zahájení správního řízení o přezkoumání úkonů zadavatele – Správa železniční dopravní cesty, státní organizace, IČO 70994234, se sídlem Dlážděná 1003/7, 110 00 Praha 1 – učiněných při zadávání veřejné zakázky „Modernizace trati Brno-Přerov, 3. stavba Vyškov-Nezamyslice“ v otevřeném řízení, jehož oznámení bylo odesláno k uveřejnění dne 13. 5. 2016 a uveřejněno ve Věstníku veřejných zakázek dne 16. 5. 2016 pod ev. č. 638449, ve znění oprav uveřejněných dne 17. 6. 2016, dne 22. 8. 2016, dne 29. 8. 2016 a dne 8. 9. 2016, a v Úředním věstníku Evropské unie dne 21. 5. 2016 pod ev. č. 2016/S 097-174719, ve znění oprav uveřejněných dne 22. 6. 2016 pod ev. č. 2016/S 119-212737, dne 25. 8. 2016 pod ev. č. 2016/S 163-294787, dne 1. 9. 2016 pod ev. č. 2016/S 168-303196 a dne 13. 9. 2016 pod ev. č. 2016/S 176-317091, ve lhůtě podle § 114 odst. 4 citovaného zákona, tedy do 10 kalendářních dnů ode dne 28. 7. 2017, kdy navrhovatel obdržel rozhodnutí, kterým zadavatel jeho námitkám nevyhověl, tj. nejpozději do 7. 8. 2017, nýbrž až dne 12. 9. 2017.

ODŮVODNĚNÍ

1. Úřad pro ochranu hospodářské soutěže (dále jen „Úřad“), jako orgán příslušný podle § 112 zákona č. 137/2006 Sb., o veřejných zakázkách, ve znění pozdějších předpisů (dále jen „zákon“), obdržel dne 12. 9. 2017 návrh navrhovatele – společníků společnosti, jimiž jsou Centrum pro efektivní dopravu, z.s., IČO 22831860, se sídlem náměstí Winstona Churchilla 1800/2, 130 00 Praha 3, a Egis Rail S.A., registrační číslo 968502559, se sídlem 168-170 Avenue Thiers, 69006 Lyon, Francie, ve správním řízení zastoupena na základě plné moci ze dne 4. 8. 2017 Centrem pro efektivní dopravu, z.s., IČO 22831860, se sídlem náměstí Winstona Churchilla 1800/2, 130 00 Praha 3, kteří za účelem podání společné nabídky dne 8. 11. 2016 uzavřeli smlouvu o nabídce (dále společně jen „navrhovatel“) – ze dne 7. 8. 2017 na zahájení správního řízení o přezkoumání úkonů učiněných zadavatelem – Správa železniční dopravní cesty, státní organizace, IČO 70994234, se sídlem Dlážděná 1003/7, 110 00 Praha 1 (dále jen „zadavatel“) – při zadávání veřejné zakázky „Modernizace trati Brno-Přerov, 3. stavba Vyškov-Nezamyslice“ v otevřeném řízení, jehož oznámení bylo odesláno k uveřejnění dne 13. 5. 2016 a uveřejněno ve Věstníku veřejných zakázek dne 16. 5. 2016 pod ev. č. 638449, ve znění oprav uveřejněných dne 17. 6. 2016, dne 22. 8. 2016, dne 29. 8. 2016 a dne 8. 9. 2016, a v Úředním věstníku Evropské unie dne 21. 5. 2016 pod ev. č. 2016/S 097-174719, ve znění oprav uveřejněných dne 22. 6. 2016 pod ev. č. 2016/S 119-212737, dne 25. 8. 2016 pod ev. č. 2016/S 163-294787, dne 1. 9. 2016 pod ev. č. 2016/S 168-303196 a dne 13. 9. 2016 pod ev. č. 2016/S 176-317091 (dále jen „veřejná zakázka“).

2. Dnem 12. 9. 2017, kdy Úřad výše uvedený návrh obdržel, bylo podle ust. § 113 zákona ve spojení s ust. § 44 odst. 1 zákona č. 500/2004 Sb., správní řád, ve znění pozdějších předpisů (dále jen „správní řád“), zahájeno správní řízení ve věci přezkoumání úkonů zadavatele.
3. Návrh navrhovatele směřuje proti rozhodnutí zadavatele o vyloučení ze dne 14. 6. 2017 (dále jen „rozhodnutí o vyloučení“), jenž dle doručky poskytovatele poštovních služeb, která je obsažena v dokumentaci o zadávacím řízení, bylo navrhovateli doručeno dne 19. 6. 2017.
4. Účastníky správního řízení podle § 116 zákona jsou:
 - zadavatel,
 - navrhovatel.
5. Zahájení správního řízení oznámil Úřad účastníkům řízení dopisem č. j. ÚOHS-S0373/2017/VZ-27079/2017/523/HVo ze dne 18. 9. 2017.
6. Dne 22. 9. 2017 obdržel Úřad vyjádření od zadavatele z téhož dne k podanému návrhu navrhovatele, v němž zadavatel mj. vyjádřil domněnku, že návrh navrhovatele byl podán opožděně.
7. Rozhodnutím č. j. ÚOHS-S0373/2017/VZ-29524/2017/523/GHo ze dne 11. 10. 2017 Úřad zamítl návrh navrhovatele na vydání předběžného opatření spočívajícího v uložení zákazu uzavřít smlouvu.

ZÁVĚRY ÚŘADU

8. 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. 4 zákona, tj. svůj návrh nedoručil Úřadu včas, a proto Úřadu nezbylo, než správní řízení zastavit. Ke svému rozhodnutí Úřad uvádí následující rozhodné skutečnosti.
9. Podle § 110 odst. 4 zákona musí stěžovatel doručit námitky proti rozhodnutí o výběru nejvhodnější nabídky nebo proti rozhodnutí zadavatele o vyloučení z účasti v zadávacím řízení zadavateli do 15 dnů a v případě zjednodušeného podlimitního řízení do 10 dnů ode dne doručení oznámení o výběru nejvhodnější nabídky veřejné zakázky podle § 81 nebo rozhodnutí o vyloučení z účasti v zadávacím řízení.
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.
11. Podle § 111 odst. 4 zákona nerozhoduje zadavatel o námitkách, které byly podány opožděně nebo které vzal stěžovatel zpět. Tuto skutečnost zadavatel písemně oznámí stěžovateli.
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 § 114 odst. 5 zákona pokud zadavatel námitky 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.

14. Podle § 117a písm. e) zákona Úřad zahájené řízení zastaví, jestliže návrh nebyl doručen Úřadu a zadavateli ve lhůtách podle § 114 odst. 4 nebo 5 zákona.
15. Z dokumentace o veřejné zakázce vyplývá, že rozhodnutí o vyloučení navrhovatele z další účasti v zadávacím řízení bylo navrhovateli doručeno dne 19. 6. 2017. Námitky navrhovatele ze dne 27. 6. 2017 [pozn. Úřadu: pokud je v samotných námitkách uvedeno datum 27. 6. 2016, pak chybu v uvedení roku v předmětném datu považuje Úřad za zřejmou chybu v psaní, neboť námitky logicky nemohly předcházet samotnému rozhodnutí o vyloučení] proti rozhodnutí o vyloučení navrhovatele ze zadávacího řízení byly zadavateli doručeny dne 4. 7. 2017. O těchto námitkách zadavatel rozhodl dne 13. 7. 2017, přičemž rozhodnutí o námitkách bylo navrhovateli doručeno dne 28. 7. 2017 s tím, že zadavatel námitkám navrhovatele nevyhověl.
16. Dne 7. 8. 2017 obdržel Úřad návrh navrhovatele z téhož dne směřující proti rozhodnutí o vyloučení, kterým bylo zahájeno správní řízení vedené Úřadem pod sp. zn. S0315/2017/VZ, jež bylo následně zastaveno na základě ust. § 117a písm. c) zákona rozhodnutím č. j. ÚOHS-S0315/2017/VZ-24586/2017/523/HVo ze dne 23. 8. 2017, jelikož nedošlo k připsání kauce na účet Úřadu.
17. Dne 17. 8. 2017 byly zadavateli doručeny nové námitky navrhovatele z téhož dne proti rozhodnutí o vyloučení. Navrhovatel opětovně podal námitky proti rozhodnutí o vyloučení na základě jím tvrzené nové skutečnosti spočívající v obdržení rozhodnutí České komory autorizovaných inženýrů a techniků činných ve výstavbě (dále jen „ČKAIT“) ze dne 16. 8. 2017 o zrušení rozhodnutí předsedy ČKAIT ze dne 24. 5. 2017 pro nezákonnost. Zadavatel na námitky navrhovatele reagoval dopisem ze dne 25. 8. 2017. V tomto dopise označeném jako „*Vyjádření zadavatele k připsu Stěžovatele označenému jako „Námitka proti úkonu zadavatele – rozhodnutí o vyloučení navrhovatele z další účasti v zadávacím řízení“*“ zadavatel mimo jiné uvádí, že o uvedených námitkách navrhovatele nerozhodoval rozhodnutím ve smyslu ust. § 111 odst. 1 zákona vzhledem k jejich opožděnosti, a to s odkazem na ust. § 110 odst. 4 zákona ve spojení s ust. § 111 odst. 4 zákona.
18. S ohledem na výše uvedené Úřad uvádí, že je nezbytné rozlišovat dvě situace, a sice podání řádných námitek, o kterých zadavatel rozhoduje dle § 111 odst. 1 zákona, tj. podrobí je zkoumání z obsahového hlediska a buď jim vyhoví, nebo nevyhoví, a situaci, kdy jsou podány námitky opožděné, o kterých zadavatel podle § 111 odst. 4 zákona nerozhoduje, nýbrž pouze oznámí stěžovateli, že námitky považuje za opožděné.
19. Podle § 110 odst. 4 zákona musí navrhovatel doručit zadavateli námitky proti rozhodnutí zadavatele o vyloučení z účasti v zadávacím řízení do 15 dnů ode dne doručení rozhodnutí o vyloučení z účasti v zadávacím řízení. Vzhledem k tomu, že navrhovatel obdržel rozhodnutí o vyloučení dne 19. 6. 2017, bylo posledním dnem lhůty pro doručení námitek proti rozhodnutí o vyloučení úterý 4. 7. 2017. Námitky navrhovatele ze dne 17. 8. 2017 byly zadavateli doručeny téhož dne, tedy po zákonné lhůtě stanovené pro podání námitek proti rozhodnutí o vyloučení z další účasti v zadávacím řízení. Úřad konstatuje, že námitky navrhovatele podané zadavateli dne 17. 8. 2017 byly podány opožděně, přičemž je třeba konstatovat, že opožděně podané námitky nemohou založit nový běh lhůt pro podání návrhu na zahájení řízení před Úřadem. V návaznosti na posledně uvedené Úřad uvádí, že pro

posouzení (ne)včasnosti podání návrhu navrhovatelem je třeba vycházet ze včas podaných námitek navrhovatele ze dne 27. 6. 2016 doručených zadavateli dne 4. 7. 2017.

20. Dle § 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. Vzhledem k tomu, že v šetřeném případě navrhovatel obdržel rozhodnutí o námitkách, kterým zadavatel jeho (včas podaným) námitkám nevyhověl, dne 28. 7. 2017, bylo posledním dnem pro doručení návrhu pondělí 7. 8. 2017. Úřad však obdržel návrh navrhovatele až dne 12. 9. 2017.
21. 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. 4 zákona, tedy do 7. 8. 2017, nýbrž až dne 12. 9. 2017, a Úřad proto rozhodl o zastavení správního řízení dle § 117a písm. e) zákona, jak je uvedeno ve výroku tohoto rozhodnutí.

K dalším důvodům pro zastavení správního řízení

22. 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.
23. Pouze pro úplnost a nad rámec výše uvedených skutečností Úřad uvádí, že navrhovatel ke svému návrhu ze dne 7. 8. 2017 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. Úřad dále uvádí, že součástí návrhu v této věci nebyl ani doklad o složení kauce podle § 115 zákona, avšak Úřad vzhledem k existenci dalších důvodů pro zastavení správního řízení odstranění tohoto nedostatku návrhu v dodatečně stanovené lhůtě nepožadoval. Konečně Úřad uvádí, že přestože zadavatel ve svém vyjádření ze dne 22. 9. 2017 konstatuje, že mu nebyl doručen stejnopis návrhu, Úřad s ohledem na zásadu hospodárnosti správního řízení ani zde blíže nezkoumal splnění zákonné povinnosti navrhovatele doručit stejnopis návrhu zadavateli ve lhůtě dle § 114 odst. 4 zákona, neboť bez dalšího přistoupil k zastavení správního řízení z důvodu uvedeného 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. Správa železniční dopravní cesty, státní organizace, Dlážděná 1003/7, 110 00 Praha 1
2. Centrum pro efektivní dopravu, z.s., nám. Winstona Churchilla 1800/2, 130 00 Praha 3

Vypraveno dne

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