



UOHSX00AYTOR

USNESENÍ

Č. j.: ÚOHS-S0021/2018/VZ-05789/2018/511/THI

Brno: 9. března 2018

Úřad pro ochranu hospodářské soutěže příslušný podle § 248 zákona č. 134/2016 Sb., o zadávání veřejných zakázek, ve správním řízení zahájeném dne 18. 1. 2018 na návrh ze dne 17. 1. 2018, jehož účastníky jsou

- zadavatel - Správa železniční dopravní cesty, státní organizace, IČO 70994234, se sídlem Dlážděná 1003/7, 110 00 Praha 1,
- navrhovatel –
 - STRABAG Rail a.s., IČO 25429949, se sídlem Železničářská 1385/29, 400 03 Ústí nad Labem-Střekov,
 - S u b t e r r a a.s., IČO 45309612, se sídlem Koželužská 2246/5, 180 00 Praha 8, ve správním řízení zastoupena STRABAG Rail a.s., se sídlem Železničářská 1385/29, 400 03 Ústí nad Labem-Střekov, na základě plné moci ze dne 17. 1. 2018,
 - EUROVIA CS, a.s., IČO 45274924, se sídlem Národní 138/10, 110 00 Praha 1, ve správním řízení zastoupena STRABAG Rail a.s., se sídlem Železničářská 1385/29, 400 03 Ústí nad Labem-Střekov, na základě plné moci ze dne 17. 1. 2018,

které dne 24. 7. 2017 uzavřely podle § 2716 a násl. zákona č. 89/2012 Sb., občanský zákoník, ve znění pozdějších předpisů společenskou smlouvu o vzniku společnosti „SUDOVO,“ za účelem společné účasti v zadávacím řízení,

- vybraný dodavatel – OHL ŽS, a.s., IČO 46342796, se sídlem Burešova 938/17, 602 00 Brno, ve věci přezkoumání úkonů zadavatele učiněných při zadávání veřejné zakázky „Modernizace trati Sodoměřice - Votice“ v otevřeném řízení, jehož oznámení bylo odesláno k uveřejnění dne 15. 05. 2017 a uveřejněno ve Věstníku veřejných zakázek dne 18. 05. 2017 pod ev. č. zakázky Z2017-012884, ve znění oprav uveřejněných dne 01. 06. 2017, 12. 06. 2017, 19. 06. 2017, 26. 06. 2017 (2x), 03. 07. 2017, 17. 07. 2017 a 24. 07. 2017 a v Úředním věstníku Evropské unie uveřejněno pod zn. 2017/S 095-187363 ve znění oprav ze dne 01. 06. 2017, 10. 06. 2017, 21. 06. 2017, 24. 06. 2017, 28. 06. 2017, 05. 07. 2017, 15. 07. 2017 a 25. 7. 2017, na návrh ze dne 17. 1. 2018, vydává toto

usnesení:

Správní řízení se podle § 66 odst. 1 písm. a) zákona č. 500/2004 Sb., správní řád, ve znění pozdějších předpisů, **zastavuje, neboť navrhovatel** – STRABAG Rail a.s., IČO 25429949, se sídlem Železničářská 1385/29, 400 03 Ústí nad Labem-Střekov, S u b t e r r a a.s., IČO 45309612, se sídlem Koželužská 2246/5, 180 00 Praha 8, a EUROVIA CS, a.s., IČO 45274924, se sídlem Národní 138/10, 110 00 Praha 1, které dne 24. 7. 2017 uzavřely podle § 2716 a násl. zákona č. 89/2012 Sb., občanského zákoníku, ve znění pozdějších předpisů společenskou smlouvu o vzniku společnosti „SUDOVO,“ za účelem společné účasti v zadávacím řízení – **vzal dne 23. 2. 2018 svůj návrh** ze dne 17. 1. 2018 **zpět**.

ODŮVODNĚNÍ

1. Úřad pro ochranu hospodářské soutěže (dále jen „Úřad“) jako orgán příslušný podle ustanovení § 248 zákona č. 134/2016 Sb., o zadávání veřejných zakázek (dále jen „zákon“), k výkonu dozoru nad dodržováním pravidel stanovených tímto zákonem a zadávacími podmínkami pro zadání podlimitní a nadlimitní veřejné zakázky, obdržel dne 18. 1. 2018 návrh navrhovatele – STRABAG Rail a.s., IČO 25429949, se sídlem Železničářská 1385/29, 400 03 Ústí nad Labem-Střekov, S u b t e r r a a.s., IČO 45309612, se sídlem Koželužská 2246/5, 180 00 Praha 8, ve správním řízení zastoupena STRABAG Rail a.s., se sídlem Železničářská 1385/29, 400 03 Ústí nad Labem-Střekov, na základě plné moci ze dne 17. 1. 2018 a EUROVIA CS, a.s., IČO 45274924, se sídlem Národní 138/10, 110 00 Praha 1, ve správním řízení zastoupena STRABAG Rail a.s., se sídlem Železničářská 1385/29, 400 03 Ústí nad Labem-Střekov, na základě plné moci ze dne 17. 1. 2018, které dne 24. 7. 2017 uzavřely podle § 2716 a násl. zákona č. 89/2012 Sb., občanského zákoníku, ve znění pozdějších předpisů společenskou smlouvu o vzniku společnosti „SUDOVO,“ za účelem společné účasti v zadávacím řízení (dále jen „navrhovatel“) – ze dne 17. 1. 2018 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, Nové Město (dále jen „zadavatel“) – učiněných zadávání veřejné zakázky „Modernizace trati Sodoměřice - Votice“ v otevřeném řízení, jehož oznámení bylo odesláno k uveřejnění dne 15. 05. 2017 a uveřejněno ve Věstníku veřejných zakázek dne 18. 05. 2017 pod ev. č. zakázky Z2017-012884, ve znění oprav uveřejněných dne 01. 06. 2017, 12. 06. 2017, 19. 06. 2017, 26. 06. 2017 (2x), 03. 07. 2017, 17. 07. 2017 a 24. 07. 2017 a v Úředním věstníku Evropské unie uveřejněno pod zn. 2017/S 095-187363 ve znění oprav ze dne 01. 06. 2017, 10. 06. 2017, 21. 06. 2017, 24. 06. 2017, 28. 06. 2017, 05. 07. 2017, 15. 07. 2017 a 25. 7. 2017 (dále jen „veřejná zakázka“).
2. Dnem 18. 1. 2018, kdy Úřad návrh obdržel, bylo podle § 249 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 směřuje proti rozhodnutí zadavatele o výběru dodavatele OHL ŽS, a.s., IČO 46342796, se sídlem Burešova 938/17, 602 00 Brno (dále jen „vybraný dodavatel“), ze dne 5. 12. 2017 (dále jen „rozhodnutí o výběru dodavatele“), a to z několika důvodů.

4. Nezákonost postupu zadavatele navrhovatel spatřuje jednak v porušení zásady transparentnosti a rovného zacházení, kdy zadavatel dle navrhovatele neposkytl neúspěšným účastníkům zadávacího řízení veškeré potřebné informace nutné k posouzení zákonnosti úkonů zadavatele předcházejících rozhodnutí o výběru dodavatele, když písemná zpráva o hodnocení nabídek a o posouzení splnění podmínek účasti ze dne 8. 11. 2017 dle navrhovatele neobsahuje všechny informace potřebné pro posouzení průběhu hodnocení nabídek a posouzení splnění kvalifikace vybraného dodavatele. Dle navrhovatele tím zadavatel zapříčinil nepřekoumatelnost rozhodnutí o výběru dodavatele a úkonů v rámci zadávacího řízení, které rozhodnutí o výběru dodavatele předcházely.
5. Navrhovatel též namítá, že zadavatel postupoval v rozporu s § 46 zákona, když umožnil vybranému dodavateli doplnění nabídky o dokumenty k prokázání kvalifikace. Dle navrhovatele se jednalo o tak rozsáhlou změnu nabídky, že ji lze považovat za nabídku zcela novou, což je nejen v rozporu se zákonem, ale i s judikaturou Soudního dvora Evropské unie.
6. Zadavatel se dále dle navrhovatele dopustil porušení zákona, když posoudil kvalifikační předpoklady vybraného dodavatele v rozporu se zákonem a zadávací dokumentací, ve které zadavatel v bodu 9. 3. stanovil poddodavatelské omezení pro určitou část plnění tak, že určité významné činnosti musí být plněny přímo vybraným dodavatelem vlastními prostředky. Zadavatel pak v rámci požadavků na prokázání kvalifikace uvedl požadavky, které nesmí být prokázány prostřednictvím poddodavatele s ohledem na výhradu uvedenou pod bodem 9. 3. zadávací dokumentace. V případě požadavku „kritéria technické kvalifikace na doložení seznamem a osvědčením alespoň jedné z celkem požadovaných nejvýznamnějších stavebních prací,“ (blíže rozvedeno v bodu 9. 3., bodu čtvrtém, šesté odrážce zadávací dokumentace) musí být v předloženém seznamu nebo osvědčení výslovně uvedeno, že „výše specifikované části plnění prováděl dodavatel výlučně vlastními prostředky nebo s využitím prostředků osob tvořících s dodavatelem koncern (identifikační údaje takové osoby budou rovněž uvedeny v seznamu nebo osvědčení).“ Dle navrhovatele posoudil zadavatel kvalifikační předpoklady vybraného dodavatele za prokázané, dle navrhovatele však vybraný dodavatel prokázal splnění kvalifikačního předpokladu vyhrazeného plnění prostřednictvím poddodavatele, a postup zadavatele při posouzení kvalifikace vybraného dodavatele byl tedy v rozporu se zákonem.
7. Navrhovatel má taktéž pochybnosti ohledně faktické schopnosti vybraného dodavatele plnit veřejnou zakázku. Zadavatel měl dle navrhovatele v rámci rozhodování o výběru nejvhodnější nabídky zohlednit právě i schopnost vybraného dodavatele reálně splnit veřejnou zakázku, respektive absenci této schopnosti. Dle informací navrhovatele vybraný dodavatel nedisponuje zkušenostmi ani dostatečnými lidskými kapacitami pro realizaci vyhrazeného plnění dle zadávací dokumentace veřejné zakázky.
8. Účastníky správního řízení podle ustanovení § 256 zákona jsou:
 - zadavatel,
 - navrhovatel,
 - vybraný dodavatel.
9. Zahájení správního řízení oznámil Úřad jeho účastníkům oznámením č. j. ÚOHS-S0021/2018/VZ-01927/2018/511/THI ze dne 19. 1. 2018.

10. Dne 24. 1. 2018 Úřad prostřednictvím poštovní zásilky obdržel část dokumentace o zadávacím řízení. Dne 26. 1. 2018 Úřad prostřednictvím datové schránky obdržel zbývající část dokumentace o zadávacím řízení.
11. Dne 29. 1. 2018 Úřad prostřednictvím datové schránky obdržel vyjádření zadavatele k návrhu z téhož dne.
12. Usnesením č. j. ÚOHS-S0021/2018/VZ-03117/2018/511/THI ze dne 31. 1. 2018 určil Úřad zadavateli lhůtu k provedení úkonu – podání informace Úřadu o dalších úkonech, které zadavatel v šetřeném zadávacím řízení v průběhu správního řízení provede, a zaslání příslušné dokumentace o zadávacím řízení pořízené v souvislosti s provedenými úkony.
13. Dne 23. 2. 2018 obdržel Úřad podání navrhovatele z téhož dne, jehož obsahem je zpětvzetí návrhu na zahájení správního řízení ze dne 17. 1. 2018.
14. Podle § 66 odst. 1 písm. a) správního řádu řízení o žádosti správní orgán usnesením zastaví, jestliže žadatel (navrhovatel) vzal svou žádost (návrh) zpět.
15. Vzhledem k tomu, že navrhovatel vzal dne 23. 2. 2018 svůj návrh ze dne 17. 1. 2018 zpět, rozhodl Úřad o zastavení správního řízení tak, 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 1926/7, Černá Pole, 604 55 Brno. Rozklad nemá podle § 76 odst. 5 správního řádu odkladný účinek. Rozklad a další podání účastníků učiněná v řízení o rozkladu se podle § 261 odst. 1 písm. b) zákona zasílají Úřadu výhradně prostřednictvím datové schránky nebo jako datová zpráva podepsaná uznávaným elektronickým podpisem.

otisk úředního razítka

JUDr. Eva Kubišová
místopředsedkyně

Obdrží:

1. Správa železniční dopravní cesty, Dlážděná 1003/7, 110 00 Praha 1
2. STRABAG Rail a.s., Železničářská 1385/29, 400 03 Ústí nad Labem-Střekov
3. OHL ŽS, a.s., Burešova 938/17, 602 00 Brno

Vypraveno dne:

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