



ÚŘAD PRO OCHRANU HOSPODÁŘSKÉ SOUTĚŽE



UOHSX00AZ849

USNESENÍ

Č. j.: ÚOHS-S0039/2018/VZ-04109/2018/531/MKi

Brno: 14. února 2018

Úřad pro ochranu hospodářské soutěže příslušný podle § 248 zákona č. 134/2016 Sb., o zadávání veřejných zakázek, ve znění pozdějších předpisů, ve správním řízení zahájeném dne 31. 1. 2018, na návrh z téhož dne, jehož účastníky jsou

- zadavatel – Správa a údržba silnic Jihočeského kraje, IČO 70971641, se sídlem Nemanická 2133/10, 370 10 České Budějovice,
- navrhovatel – S A P spol. s r.o., IČO 47543442, se sídlem Snět 24, 257 68 Snět, ve správním řízení zastoupen na základě plné moci ze dne 3. 1. 2018 JUDr. Petrou Buzkovou, advokátkou, ev. č. ČAK 11271, IČO 71463071, VKS Legal advokátní kancelář, s. r. o., IČO 05085624, se sídlem V Celnici 1040/5, 110 00 Praha 1, na základě substituční plné moci ze dne 3. 1. 2018 dále zastoupen Mgr. Tomášem Bohdalem, advokátem, ev. č. ČAK 13915, IČO 73630438, se sídlem V Celnici 1040/5, 110 00 Praha 1,
- vybraný dodavatel – KOBIT, spol. s r.o., IČO 44792247, se sídlem Rozvojová 269, 165 00 Praha 6,

ve věci přezkoumání úkonů zadavatele učiněných v části A „Dodávka 1 ks nákladního automobilu 4x4 včetně sypací nástavby chemie a sněhové radlice“ a části C „Dodávka 1 ks nákladního automobilu 4x4 včetně sypací nástavby inert“ veřejné zakázky „Dodávka 3 ks nákladních automobilů včetně sypacích nástaveb a sněhových radlic pro údržbu komunikací“, zadávané v otevřeném řízení, jehož oznámení bylo odesláno k uveřejnění dne 6. 10. 2017 a ve Věstníku veřejných zakázek uveřejněno dne 9. 10. 2017 pod ev. č. Z2017-027578, ve znění oprav uveřejněných dne 27. 10. 2017, a v Úředním věstníku Evropské unie uveřejněno dne 11. 10. 2017 pod ev. č. 2017/S 195-399931, ve znění oprav uveřejněných dne 27. 10. 2017 pod ev. č. 2017/S 207-427775, kdy oznámení o výsledku zadávacího řízení bylo ve Věstníku veřejných zakázek uveřejněno dne 5. 2. 2018, a v Úředním věstníku Evropské unie dne 6. 2. 2018 pod ev. č. 2018/S 025-053302, vydává toto:

usnesení:

I.

Správní řízení se podle § 257 písm. k) zákona č. 134/2016 Sb., o zadávání veřejných zakázek, ve znění pozdějších předpisů, **zastavuje**, neboť návrh navrhovatele – SA P spol. s r.o., IČO 47543442, se sídlem Snět 24, 257 68 Snět – ze dne 31. 1. 2018 na zahájení řízení o přezkoumání úkonů zadavatele – Správa a údržba silnic Jihočeského kraje, IČO 70971641, se sídlem Nemanická 2133/10, 370 10 České Budějovice – byl podán po uzavření smlouvy na část A „Dodávka 1 ks nákladního automobilu 4x4 včetně sypací nástavby chemie a sněhové radlice“ veřejné zakázky „Dodávka 3 ks nákladních automobilů včetně sypacích nástaveb a sněhových radlic pro údržbu komunikací“, která byla uzavřena dne 30. 1. 2018.

II.

Správní řízení se podle § 257 písm. k) zákona č. 134/2016 Sb., o zadávání veřejných zakázek, ve znění pozdějších předpisů, **zastavuje**, neboť návrh navrhovatele – SA P spol. s r.o., IČO 47543442, se sídlem Snět 24, 257 68 Snět – ze dne 31. 1. 2018 na zahájení řízení o přezkoumání úkonů zadavatele – Správa a údržba silnic Jihočeského kraje, IČO 70971641, se sídlem Nemanická 2133/10, 370 10 České Budějovice – byl podán po uzavření smlouvy na část C „Dodávka 1 ks nákladního automobilu 4x4 včetně sypací nástavby inert“ veřejné zakázky „Dodávka 3 ks nákladních automobilů včetně sypacích nástaveb a sněhových radlic pro údržbu komunikací“, která byla uzavřena dne 30. 1. 2018.

ODŮVODNĚNÍ

I. PRŮBĚH SPRÁVNÍHO ŘÍZENÍ

1. Úřad pro ochranu hospodářské soutěže (dále jen „Úřad“) jako orgán příslušný podle § 248 zákona č. 134/2016 Sb., o zadávání veřejných zakázek, ve znění pozdějších předpisů (dále jen „zákon“), k výkonu dozoru nad dodržováním pravidel stanovených tímto zákonem a zadávacími podmínkami pro zadání podlimitní a nadlimitní veřejné zakázky, včetně koncese s výjimkou koncesí malého rozsahu podle § 178 zákona, a pro zvláštní postupy podle části šesté zákona, obdržel dne 31. 1. 2018 návrh navrhovatele – SA P spol. s r.o., IČO 47543442, se sídlem Snět 24, 257 68 Snět, ve správním řízení zastoupen na základě plné moci ze dne 3. 1. 2018 JUDr. Petrou Buzkovou, advokátkou, ev. č. ČAK 11271, IČO 71463071, VKS Legal advokátní kancelář, s. r. o., IČO 05085624, se sídlem V Celnici 1040/5, 110 00 Praha 1, na základě substituční plné moci ze dne 3. 1. 2018 dále zastoupen Mgr. Tomášem Bohdalem, advokátem, ev. č. ČAK 13915, IČO 73630438, se sídlem V Celnici 1040/5, 110 00 Praha 1 (dále jen „navrhovatel“) – z téhož dne na zahájení řízení o přezkoumání úkonů zadavatele – Správa a údržba silnic Jihočeského kraje, IČO 70971641, se sídlem Nemanická 2133/10, 370 10 České Budějovice (dále jen „zadavatel“) – učiněných v souvislosti s částí A „Dodávka 1 ks nákladního automobilu 4x4 včetně sypací nástavby chemie a sněhové radlice“ (dále jen „část A“) a částí C „Dodávka 1 ks nákladního automobilu 4x4 včetně sypací nástavby inert“ (dále jen „část C“) veřejné zakázky „Dodávka 3 ks nákladních automobilů včetně sypacích nástaveb a sněhových radlic pro údržbu komunikací“, zadávané v otevřeném řízení, jehož

oznámení bylo odesláno k uveřejnění dne 6. 10. 2017 a ve Věstníku veřejných zakázek uveřejněno dne 9. 10. 2017 pod ev. č. Z2017-027578, ve znění oprav uveřejněných dne 27. 10. 2017, a v Úředním věstníku Evropské unie uveřejněno dne 11. 10. 2017 pod ev. č. 2017/S 195-399931, ve znění oprav uveřejněných dne 27. 10. 2017 pod ev. č. 2017/S 207-427775, kdy oznámení o výsledku zadávacího řízení bylo ve Věstníku veřejných zakázek uveřejněno dne 5. 2. 2018, a v Úředním věstníku Evropské unie dne 6. 2. 2018 pod ev. č. 2018/S 025-053302 (dále jen „veřejná zakázka“).

2. Dnem 31. 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. Účastníky správního řízení podle ustanovení § 256 zákona jsou:
 - zadavatel,
 - navrhovatel,
 - vybraný dodavatel – KOBIT, spol. s r.o., IČO 44792247, se sídlem Rozvojová 269, 165 00 Praha 6 (dále jen „vybraný dodavatel“).
4. Zahájení správního řízení oznámil Úřad účastníkům řízení přípisem č. j. ÚOHS-S0039/2018/VZ-03372/2018/531/MKi ze dne 2. 2. 2018.
5. Dne 8. 2. 2018 doručil zadavatel Úřadu své vyjádření k návrhu na zahájení správního řízení, a rovněž dokumentaci o zadávacím řízení na předmětnou veřejnou zakázku. Součástí obdržené dokumentace jsou mj. i „Kupní smlouva č. objednatele 26/VZ/2017-1“ na plnění předmětu části A posuzované veřejné zakázky a „Kupní smlouva č. objednatele 26/VZ/2017-3“ na plnění předmětu části C posuzované veřejné zakázky, jež obě zadavatel shodně uzavřel s vybraným dodavatelem dne 30. 1. 2018.

II. ZÁVĚRY ÚŘADU

6. Podle § 257 písm. k) zákona Úřad zahájené řízení usnesením zastaví, jestliže návrh byl podán po uzavření smlouvy, s výjimkou případu návrhu na zákaz plnění smlouvy.
7. Úřad uvádí, že v průběhu správního řízení na základě obdržené dokumentace o zadávacím řízení zjistil, že zadavatel již dne 30. 1. 2018, čili ještě před samotným zahájením správního řízení (31. 1. 2018), uzavřel na plnění části A a části C veřejné zakázky s vybraným dodavatelem smlouvy. Z právě řečeného je zřejmé, že návrh navrhovatele na zahájení řízení o přezkoumání úkonů zadavatele byl navrhovatelem podán až po uzavření smluv na posuzované části veřejné zakázky, k čemuž došlo již dne 30. 1. 2018. S ohledem na tuto skutečnost proto Úřad rozhodl podle § 257 písm. k) zákona o zastavení správního řízení tak, jak je uvedeno ve výrocích I. a II. tohoto usnesení.
8. Úřad zjistil, že navrhovatel ve svém návrhu na zahájení správního řízení o přezkoumání úkonů zadavatele ze dne 31. 1. 2018 brojí proti rozhodnutí zadavatele o výběru dodavatele na části A a C předmětné veřejné zakázky, kdy má za to, že zadavatel nesprávně posoudil mimořádně nízkou nabídkovou cenu v nabídkách vybraného dodavatele. Navrhovatel se tedy návrhem nedomáhá, resp. jeho návrh nesměřuje k uložení zákazu plnění smluv na části

A a C veřejné zakázky zadavateli Úřadem. Jelikož tedy prokazatelně návrh navrhovatele ze dne 31. 1. 2018 nesměřuje k uložení zakazu plnění smluv ani na část A, ani na část C, předmětné veřejné zakázky, neuplatní se výjimka stanovená v § 257 písm. k) zákona, na základě které Úřad zahájené řízení podle citovaného ustanovení zákona usnesením nezastaví v případě návrhu na uložení zakazu plnění smlouvy. Vzhledem k výše uvedenému Úřad akcentuje, že z textace § 257 písm. k) zákona jednoznačně plyne, že pokud nastane situace, jako je tomu ve zde projednávané věci, tzn. návrh je podán po uzavření smlouvy, popř. smluv (v daném případě byl návrh Úřadu doručen dne 31. 1. 2018 a smlouvy na plnění části A a části C šetřené veřejné zakázky byly uzavřeny shodně dne 30. 1. 2018), je Úřad povinen takové správní řízení bez dalšího zastavit.

9. Úřad dále nad rámec výše uvedeného uvádí, že podle § 211 odst. 6 zákona je při komunikaci uskutečňované prostřednictvím datové schránky dokument doručen dodáním do datové schránky adresáta. Úřad zjistil, že rozhodnutí zadavatele ze dne 19. 1. 2018 o námitkách navrhovatele, kterým zadavatel podané námitky odmítl, bylo do datové schránky navrhovatele dodáno dne 19. 1. 2018 v 12:32:55 hod. a do datové schránky právního zástupce navrhovatele dodáno dne 19. 1. 2018 v 12:32:36 hod. S ohledem na shora citované ustanovení zákona tak bylo rozhodnutí zadavatele o námitkách navrhovateli doručeno již dne 19. 1. 2018, a nikoliv až dne 22. 1. 2018 v 8:10:25 hod., kdy se do datové schránky navrhovatele přihlásila příslušná osoba, jak se navrhovatel domnívá. Od následujícího dne, tj. od 20. 1. 2018, tedy navrhovateli začala běžet podle § 251 odst. 2 zákona lhůta 10 dnů, v níž musel doručit návrh Úřadu a ve stejnopisu zadavateli, přičemž konec této lhůty připadl na pondělí dne 29. 1. 2018. Nicméně navrhovatel návrh Úřadu doručil až dne 31. 1. 2018, stejně tak stejnopis návrhu byl navrhovatelem zadavateli doručen až dne 31. 1. 2018, tj. evidentně se tomu tak stalo až po marném uplynutí lhůty ve smyslu § 251 odst. 2 zákona. Úřad na tomto místě opakuje, že zadavatel smlouvy na plnění části A a části C posuzované veřejné zakázky, proti nimž směřoval návrh, uzavřel s vybraným dodavatelem shodně dne 31. 1. 2018. Na zadavatele se tak nevztahoval zákaz uzavřít dané smlouvy podle § 246 odst. 1 písm. c) zákona, dle něhož zadavatel nesmí uzavřít smlouvu s dodavatelem před uplynutím lhůty pro podání návrhu, jelikož navrhovateli lhůta pro podání návrhu marně uplynula dne 29. 1. 2018, neboť do tohoto dne návrh Úřadu a ve stejnopisu zadavateli nedoručil, přičemž zadavatel smlouvy na plnění předmětných částí veřejné zakázky uzavřel dne 30. 1. 2018.
10. Nad rámec shora řečeného Úřad sděluje, že podle § 245 odst. 1 zákona věty první zákona zadavatel do 15 dnů od doručení námitek odešle rozhodnutí o námitkách stěžovateli. Ve zde projednávané věci byly námitky navrhovatele ze dne 5. 1. 2018 zadavateli doručeny téhož dne. Úřad uvádí, že předmětná lhůta 15 dnů pro odeslání rozhodnutí o námitkách podle § 245 odst. 1 zákona počala zadavateli běžet dne 6. 1. 2018, tedy den následující po dni, v němž zadavatel obdržel námitky navrhovatele, kdy konec této lhůty připadl na pondělí dne 22. 1. 2018 (jelikož patnáctým dnem byla neděle 21. 1. 2018, byl posledním dnem lhůty pro odeslání rozhodnutí o námitkách navrhovateli nejbližší příští pracovní den, tedy pondělí 22. 1. 2018). Rozhodnutí o námitkách ze dne 19. 1. 2018 bylo zadavatelem odesláno navrhovateli téhož dne. Z právě řečeného tudíž vyplývá, že zadavatel odeslal své rozhodnutí ze dne 19. 1. 2018 o námitkách navrhovatele ze dne 5. 1. 2018 v patnáctidenní lhůtě stanovené v § 245 odst. 1 zákona od jejich doručení zadavateli, a tudíž v souladu s citovaným ustanovením zákona. Pro úplnost Úřad uvádí, že vzhledem ke skutečnosti, že zadavatel

o námitkách navrhovatele rozhodl v zákonné patnáctidenní lhůtě, neuplatní se v šetřeném případě lhůta stanovená v § 251 odst. 3 zákona, tj. lhůta pro doručení návrhu Úřadu a ve stejnopisu zadavateli do 25 dnů ode dne odeslání námitek navrhovatelem, nýbrž platí lhůta stanovená v § 251 odst. 2 zákona, čili lhůta do 10 dnů ode dne, v němž navrhovatel obdržel rozhodnutí, jímž zadavatel jeho námitky odmítl. Úřad proto shrnuje, že návrh měl být Úřadu a ve stejnopisu zadavateli doručen nejpozději dne 29. 1. 2018, přičemž předmětného dne současně uplynula i lhůta, v níž zadavatel podle § 246 odst. 1 písm. c) zákona nesměl uzavřít smlouvu, resp. smlouvy na plnění části A a části C veřejné zakázky; vzhledem k okolnostem šetřeného případu se neuplatní zákaz uzavřít smlouvu dle § 246 odst. 1 písm. d) zákona.

11. Pro úplnost Úřad poznamenává, že z důvodu procesní ekonomie již považoval za neúčelné stanovit účastníkům řízení lhůtu k vyjádření se k podkladům rozhodnutí ve smyslu § 261 odst. 3 zákona, neboť Úřad je povinen dle § 6 odst. 2 správního řádu postupovat tak, aby nikomu nevznikaly zbytečné náklady a dotčené osoby co možná nejméně zatěžoval. Za situace, kdy je zřejmé, že je dán důvod pro zastavení správního řízení podle § 257 písm. k) zákona, by vyjádření účastníků řízení k otázkám, jejichž závazné posouzení mělo být obsahem rozhodnutí za situace, kdy by nebyl dán důvod pro zastavení správního řízení, a jejichž okruh (tedy předmět řízení) byl vymezen na základě podaného návrhu navrhovatele, účastníkům řízení mohlo způsobit toliko zbytečné náklady, aniž by takové vyjádření mohlo ovlivnit výsledek správního řízení. Z toho důvodu Úřad lhůtu podle § 261 odst. 3 zákona účastníkům řízení nestanovil.
12. Úřad proto podle § 257 písm. k) zákona rozhodl o zastavení správního řízení zahájeného na návrh navrhovatele ze dne 31. 1. 2018 ve věci přezkoumání úkonů zadavatele učiněných při zadávání částí A a C veřejné zakázky, jak je uvedeno ve výrocích I. a II. 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

v z. Mgr. Michal Kobza
JUDr. Eva Kubišová
místopředsedkyně

Obdrží:

1. Správa a údržba silnic Jihočeského kraje, Nemanická 2133/10, 370 10 České Budějovice
2. JUDr. Petra Buzková, advokátka, V Celnici 1040/5, 110 00 Praha 1
3. KOBIT, spol. s r.o., Rozvojová 269, 165 00 Praha 6

Vypraveno dne:

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