



UOHSX00B5MLJ

USNESENÍ

Č. j.: ÚOHS-S0121/2018/VZ-10552/2018/513/IHI

Brno: 23. dubna 2018

Úřad pro ochranu hospodářské soutěže příslušný podle § 248 zákona č. 134/2016 Sb., o zadávání veřejných zakázek, ve správním řízení zahájeném dne 3. 4. 2018 na návrh z „28. 3. 2017“, jehož účastníky jsou

- zadavatel – Thomayerova nemocnice, IČO 00064190, se sídlem Vídeňská 800, 140 59 Praha 4 – Krč,
- navrhovatel – Steiner, s.r.o., IČO 26488931, se sídlem Dýšinská 477, 109 00 Praha 10 – Horní Měcholupy,

ve věci přezkoumání úkonů zadavatele učiněných při zadávání veřejné zakázky „Thomayerova nemocnice – laboratorní systém pro klinickou biochemii, hematologii a imunologii“ zadávané v otevřeném řízení, jehož oznámení bylo do Věstníku veřejných zakázek odesláno dne 21. 11. 2017 a uveřejněno dne 23. 11. 2017 pod ev. č. zakázky Z2017-025259, ve znění opravy uveřejněné dne 27. 11. 2017, a do Úředního věstníku Evropské unie odesláno dne 21. 11. 2017 a uveřejněno dne 23. 11. 2017 pod č. 2017/S 225-468103, ve znění opravy uveřejněné dne 28. 11. 2017 pod č. 2017/S 228-475086,

vydává toto

usnesení:

Správní řízení sp. zn. S0121/2018/VZ se podle § 257 písm. e) zákona č. 134/2016 Sb., o zadávání veřejných zakázek, **zastavuje**, neboť návrh navrhovatele – Steiner, s.r.o., IČO 26488931, se sídlem Dýšinská 477, 109 00 Praha 10 – Horní Měcholupy – ze dne „28. 3. 2017“ na zahájení správního řízení o přezkoumání úkonů zadavatele – Thomayerova nemocnice, IČO 00064190, se sídlem Vídeňská 800, 140 59 Praha 4 – Krč – učiněných při zadávání veřejné zakázky „Thomayerova nemocnice – laboratorní systém pro klinickou biochemii, hematologii a imunologii“ zadávané v otevřeném řízení, jehož oznámení bylo do Věstníku veřejných zakázek odesláno dne 21. 11. 2017 a uveřejněno dne 23. 11. 2017 pod ev. č. zakázky Z2017-025259, ve znění opravy uveřejněné dne 27. 11. 2017, a do Úředního věstníku Evropské unie odesláno dne 21. 11. 2017 a uveřejněno dne 23. 11. 2017 pod č. 2017/S 225-468103, ve znění opravy uveřejněné dne 28. 11. 2017

pod č. 2017/S 228-475086, **nebyl doručen Úřadu pro ochranu hospodářské soutěže a ve stejnopisu zadavateli ve lhůtě podle § 251 odst. 2 citovaného zákona**, tedy do 10 dnů ode dne 19. 3. 2018, v němž jmenovaný navrhovatel obdržel rozhodnutí zadavatele o odmítnutí jeho námitek, tj. do 29. 3. 2018, nýbrž Úřadu pro ochranu hospodářské soutěže byl doručen až dne 3. 4. 2018 a zadavateli až dne 4. 4. 2018.

ODŮVODNĚNÍ

1. Úřad pro ochranu hospodářské soutěže (dále jen „Úřad“) jako orgán příslušný podle § 248 zákona č. 134/2016 Sb., o zadávání veřejných zakázek (dále jen „zákon“), k doзору 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 3. 4. 2018 návrh navrhovatele – Steiner, s.r.o., IČO 26488931, se sídlem Dýšinská 477, 109 00 Praha 10 – Horní Měcholupy (dále jen „navrhovatel“) – ze dne „28. 3. 2017“ (podle Úřadu se zjevně jedná o chybu v psaní) na zahájení správního řízení o přezkoumání úkonů zadavatele – Thomayerova nemocnice, IČO 00064190, se sídlem Vídeňská 800, 140 59 Praha 4 – Krč (dále jen „zadavatel“) – učiněných při zadávání veřejné zakázky „Thomayerova nemocnice – laboratorní systém pro klinickou biochemii, hematologii a imunologii“ zadávané v otevřeném řízení, jehož oznámení bylo do Věstníku veřejných zakázek odesláno dne 21. 11. 2017 a uveřejněno dne 23. 11. 2017 pod ev. č. zakázky Z2017-025259, ve znění opravy uveřejněné dne 27. 11. 2017, a do Úředního věstníku Evropské unie odesláno dne 21. 11. 2017 a uveřejněno dne 23. 11. 2017 pod č. 2017/S 225-468103, ve znění opravy uveřejněné dne 28. 11. 2017 pod č. 2017/S 228-475086 (dále jen „veřejná zakázka“).
2. Dnem 3. 4. 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 sp. zn. S0121/2018/VZ ve věci přezkoumání úkonů zadavatele.
3. Účastníky správního řízení podle § 256 zákona jsou:
 - o zadavatel,
 - o navrhovatel.
4. Zahájení správního řízení oznámil Úřad účastníkům řízení dopisem č. j. ÚOHS-S0121/2018/VZ-10178/2018/513/SBa/IHI ze dne 6. 4. 2018.
5. Navrhovatel podává návrh proti rozhodnutí zadavatele o vyloučení účastníka zadávacího řízení (navrhovatele) z důvodu nesplnění zadávacích podmínek, konkrétně technických podmínek (předepsaných funkcionalit Laboratorního informačního systému). Navrhovatel má za to, že zadávací dokumentace je v rozporu s provedeným hodnocením nabídky navrhovatele a že byl ze zadávacího řízení vyloučen na základě kritérií, která nebyla součástí zadávací dokumentace. Navrhovatel se u Úřadu domáhá zrušení zadávacího řízení. K návrhu byly mj. přiloženy námítky navrhovatele adresované zadavateli ze dne 28. 2. 2018 a rozhodnutí zadavatele o námitkách ze dne 19. 3. 2018.

6. Dne 13. 4. 2018 Úřad prostřednictvím datové schránky obdržel zadávací dokumentaci včetně příloh a vyjádření zadavatele k návrhu navrhovatele, jehož přílohou byl doklad o dodání rozhodnutí zadavatele o námitkách navrhovatele do jeho datové schránky dne 19. 3. 2018. Dne 16. 4. 2018 byla Úřadu doručena dokumentace o zadávacím řízení poštou. Ve svém vyjádření ze dne 13. 4. 2018 zadavatel uvedl, že návrh považuje za pozdě doručený, neboť návrh byl Úřadu doručen po lhůtě dle § 251 odst. 2 zákona, která skončila dne 29. 3. 2018. Zadavatel z toho důvodu navrhuje zastavení řízení pro pozdní dodání návrhu, resp. zamítnutí návrhu podle § 265 písm. a) zákona, neboť nebyly zjištěny důvody pro uložení nápravného opatření.

K zastavení správního řízení

7. Úřad přezkoumal zákonné podmínky podání návrhu a na základě zjištěných skutečností konstatuje, že navrhovatel nenaplnil požadavky stanovené v § 251 odst. 2 zákona, tj. nedoručil svůj návrh Úřadu a ve stejnopisu zadavateli do 10 dnů ode dne, v němž obdržel rozhodnutí zadavatele o odmítnutí svých námitek. Úřad proto správní řízení podle § 257 písm. e) zákona zastavil. Ke svému rozhodnutí Úřad uvádí následující rozhodné skutečnosti.
8. Podle § 211 odst. 1 zákona komunikace mezi zadavatelem a dodavatelem v zadávacím řízení a při zvláštních postupech podle části šesté probíhá písemně; není-li v tomto zákoně stanoveno jinak, lze použít i ústní komunikaci, je-li obsah v dostatečné míře zdokumentován, zejména zápisy, zvukovými nahrávkami nebo souhrny hlavních prvků komunikace.
9. Podle § 211 odst. 6 zákona při komunikaci uskutečňované prostřednictvím datové schránky je dokument doručen dodáním do datové schránky adresáta.
10. Podle § 251 odst. 2 zákona musí být návrh, není-li stanoveno jinak, doručen Úřadu a ve stejnopisu zadavateli do 10 dnů ode dne, v němž stěžovatel obdržel rozhodnutí, kterým zadavatel námitky odmítnul.
11. Podle § 257 písm. e) zákona Úřad zahájené řízení usnesením zastaví, jestliže návrh nebyl doručen Úřadu a zadavateli ve lhůtách podle § 251 odst. 2 nebo 3 zákona nebo podle § 254 odst. 3 zákona.
12. Úřad nejprve k § 211 odst. 6 zákona uvádí, že předmětné ustanovení představuje speciální úpravu stanovení okamžiku doručení dokumentu při komunikaci prostřednictvím datové schránky, kdy je datová zpráva doručena již v okamžiku dodání do datové schránky adresáta. Toto ustanovení přitom nerozlišuje, zda je adresátem datové zprávy zadavatel či dodavatel, resp. účastník zadávacího řízení, a vztahuje se tedy na oba případy. Komentářová literatura¹ k tomuto ustanovení uvádí: *„Zákon tak vymezil zvláštní úpravu doručování oproti § 17 a 18a [zákona č. 300/2008 Sb., o elektronických úkonech a autorizované konverzi dokumentů, ve znění pozdějších předpisů, pozn. Úřadu], která musí být při zadávání veřejných zakázek aplikována. Zadavatelé i dodavatelé tak již nemusí vyčkávat, až se do datové schránky přihlásí oprávněná osoba popřípadě, až nastane fikce doručení. Na druhou stranu tato nová právní úprava bude zejména na dodavatele klást vyšší nároky spočívající v potřebě zajišťovat*

¹ Dvořák, D., Machurek, T., Novotný P., Šebesta, M. a kolektiv. Zákon o zadávání veřejných zakázek. Komentář. 1. vydání. Praha: Nakladatelství C. H. Beck, 2017, s. 1030 – 1035.

skutečně pravidelnou kontrolu datové schránky, neboť jednotlivé lhůty stanovené zadavatelem či zákonem k provedení určitého úkonu začnou běžet již okamžikem dodání dokumentu do datové schránky.“

13. Jak již Úřad uvedl výše, podle ustanovení § 251 odst. 2 zákona musí být návrh doručen Úřadu a ve stejnopisu zadavateli do 10 dnů ode dne, v němž stěžovatel obdržel rozhodnutí, kterým zadavatel námitky odmítnul.
14. Z dokumentace o zadávacím řízení vyplývá, že rozhodnutí zadavatele ze dne 19. 3. 2018, kterým byly odmítnuty námitky navrhovatele ze dne 28. 2. 2018, bylo do datové schránky navrhovatele dodáno dne 19. 3. 2018.
15. Úřad konstatuje, že ve světle výše uvedeného § 211 odst. 6 zákona je rozhodnutí zadavatele o námitkách navrhovatele ze dne 19. 3. 2018 považováno za doručené dodáním do datové schránky navrhovatele, tj. dnem 19. 3. 2018.
16. Návrh navrhovatele ze dne „28. 3. 2017“ byl Úřadu doručen poštou dne 3. 4. 2018. Jak vyplývá z dokumentace o zadávacím řízení, stejnopis návrhu byl doručen zadavateli poštou dne 4. 4. 2018.
17. S ohledem na výše uvedené Úřad uvádí, že 10. den ode dne 19. 3. 2018, tj. ode dne, kdy navrhovatel ve smyslu § 211 odst. 6 zákona obdržel rozhodnutí, kterým zadavatel námitky odmítnul, nastal v šetřeném případě dne 29. 3. 2018. Je tedy zřejmé, že návrh nebyl doručen Úřadu a stejnopis návrhu zadavateli v zákonné 10 denní lhůtě. Úřad návrh obdržel až 3. 4. 2018, tedy 5 dnů po lhůtě stanovené v § 251 odst. 2 zákona, a zadavatel obdržel stejnopis návrhu až 4. 4. 2018, tedy 6 dnů po lhůtě stanovené v § 251 odst. 2 zákona.
18. Na základě výše uvedeného Úřadu nezbyvá než konstatovat, že navrhovatel nesplnil všechny zákonné požadavky vážící se k úkonu podání návrhu, když nedoručil návrh Úřadu a ve stejnopisu zadavateli ve lhůtě podle § 251 odst. 2 zákona, resp. když jej doručil až po uplynutí zákonné lhůty.
19. Úřad proto rozhodl o zastavení správního řízení podle § 257 písm. e) zákona.
20. Nad rámec výše uvedeného Úřad uvádí, že dalším důvodem pro zastavení správního řízení by bylo nesložení kauce ve výši podle § 255 odst. 1 zákona.
21. Ustanovení § 255 odst. 1 zákona stanoví, že navrhovatel je povinen ve lhůtě pro doručení návrhu, nejde-li o případ podle odstavce 2, 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 ve výši 100 000 Kč. V případě návrhu na uložení zákazu plnění smlouvy je navrhovatel povinen složit kauci ve výši 200 000 Kč.
22. Navrhovatel měl tedy složit kauci ve výši 1 % z nabídkové ceny (tj. z částky 2 590 000 Kč, což by bylo 25 900 Kč), nejméně však ve výši 50 000 Kč (§ 255 odst. 1 zákona). Kauce tedy v případě navrhovatele měla činit 50 000 Kč. Navrhovatel k návrhu přiložil potvrzení banky o platbě ve výši 10 000 Kč provedené dne 26. 3. 2018; tato částka byla připsána na účet Úřadu dne 27. 3. 2018.

23. Součástí návrhu navrhovatele tak nebyl doklad o složení kauce ve výši podle § 255 odst. 1 zákona a z bankovních výpisů Úřadu vyplývá, že k připsání kauce ve výši 50 000 Kč na účet Úřadu ve lhůtě podle § 251 odst. 2 zákona, tj. do 29. 3. 2018, nedošlo.
24. Z důvodu procesní ekonomie (vzhledem k tomu, že nastal důvod pro zastavení správního řízení) Úřad 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. e) 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.
25. Ze všech uvedených důvodů rozhodl Úřad tak, jak je uvedeno ve výroku tohoto usnesení.

POUČENÍ

Proti tomuto usnesení 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. Rozklad nemá podle § 76 odst. 5 správního řádu odkladný účinek. Podle § 261 odst. 1 písm. b) zákona se rozklad a další podání účastníků učiněná v řízení o rozkladu zasílají Úřadu výhradně prostřednictvím datové schránky nebo jako datová zpráva podepsaná uznávaným elektronickým podpisem.

otisk úředního razítka

JUDr. Eva Kubišová
místopředsedkyně

Obdrží:

1. Thomayerova nemocnice, Vídeňská 800, 140 59 Praha – Krč
2. Steiner, s.r.o., Dýšinská 477, 109 00 Praha 10 – Horní Měcholupy

Vypraveno dne:

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