



UOHSX00CW0QW

USNESENÍ

Č. j.: ÚOHS-S0396/2019/VZ-33302/2019/513/EPI

Brno: 3. prosince 2019

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 1. 11. 2019 na návrh z téhož dne, jehož účastníky jsou

- zadavatel – Královéhradecký kraj, IČO 70889546, se sídlem Pivovarské náměstí 1245/2, 500 03 Hradec Králové,
- navrhovatel – INGENIRING KRKONOŠE a.s., IČO 27472493, se sídlem Horská 634, 541 01 Trutnov - Střední Předměstí,
- vybraný dodavatel – Ing. Luboš Kasper, IČO 11604115, se sídlem Kolmá 500, 541 03 Trutnov - Poříčí.

ve věci přezkoumání úkonů zadavatele učiněných při zadávání veřejné zakázky „Snížení energetické náročnosti multifunkční budovy Městské nemocnice Dvůr Králové nad Labem – zajištění výkonu TDS a BOZP“ v otevřeném řízení, jehož oznámení bylo do Věstníku veřejných zakázek odesláno dne 31. 5. 2019 a uveřejněno dne 3. 6. 2019 pod ev. č. zakázky Z2019-018480, ve znění opravy uveřejněné dne 24. 6. 2019; do Úředního věstníku Evropské unie bylo odesláno dne 31. 5. 2019 a uveřejněno dne 5. 6. 2019 pod č. 2019/S 107-261358, ve znění opravy uveřejněné dne 25. 6. 2019 pod č. 2019/S 120-295073,

vydává toto

usnesení:

Správní řízení se podle § 257 písm. e) zákona č. 134/2016 Sb., o zadávání veřejných zakázek, ve znění pozdějších předpisů, zastavuje, neboť návrh navrhovatele – INGENIRING KRKONOŠE a.s., IČO 27472493, se sídlem Horská 634, 541 01 Trutnov - Střední Předměstí – ze dne 1. 11. 2019 na zahájení správního řízení o přezkoumání úkonů zadavatele – Královéhradecký kraj, IČO 70889546, se sídlem Pivovarské náměstí 1245/2, 500 03 Hradec Králové – učiněných při zadávání veřejné zakázky „Snížení energetické náročnosti multifunkční budovy Městské nemocnice Dvůr Králové nad Labem – zajištění výkonu TDS a BOZP“ v otevřeném řízení, jehož oznámení bylo do Věstníku veřejných zakázek odesláno dne 31. 5. 2019 a uveřejněno dne 3. 6. 2019 pod ev. č. zakázky Z2019-018480, ve znění opravy uveřejněné dne 24. 6. 2019;

do Úředního věstníku Evropské unie bylo odesláno dne 31. 5. 2019 a uveřejněno dne 5. 6. 2019 pod č. 2019/S 107-261358, ve znění opravy uveřejněné dne 25. 6. 2019 pod č. 2019/S 120-295073, **nebyl doručen Úřadu pro ochranu hospodářské soutěže a ve stejnopisu zadavateli ve lhůtách podle § 251 odst. 2 citovaného zákona, tedy nejpozději do 31. 10. 2019.**

ODŮVODNĚNÍ

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 1. 11. 2019 návrh navrhovatele – INGENIRING KRKONOŠE a.s., IČO 27472493, se sídlem Horská 634, 541 01 Trutnov - Střední Předměstí (dále jen „navrhovatel“) – z téhož dne na přezkoumání úkonů zadavatele – Královéhradecký kraj, IČO 70889546, se sídlem Pivovarské náměstí 1245/2, 500 03 Hradec Králové (dále jen „zadavatel“) – učiněných při zadávání veřejné zakázky „Snížení energetické náročnosti multifunkční budovy Městské nemocnice Dvůr Králové nad Labem – zajištění výkonu TDS a BOZP“ v otevřeném řízení, jehož oznámení bylo do Věstníku veřejných zakázek odesláno dne 31. 5. 2019 a uveřejněno dne 3. 6. 2019 pod ev. č. zakázky Z2019-018480, ve znění opravy uveřejněné dne 24. 6. 2019; do Úředního věstníku Evropské unie bylo odesláno dne 31. 5. 2019 a uveřejněno dne 5. 6. 2019 pod č. 2019/S 107-261358, ve znění opravy uveřejněné dne 25. 6. 2019 pod č. 2019/S 120-295073 (dále jen „veřejná zakázka“).
2. Podle § 249 zákona ve spojení s § 44 odst. 1 zákona č. 500/2004 Sb., správní řád, ve znění pozdějších předpisů (dále jen „správní řád“), bylo správní řízení o přezkoumání úkonů zadavatele zahájeno dnem 1. 11. 2019, kdy Úřad obdržel návrh navrhovatele z téhož dne (dále jen „návrh“).
3. Návrh navrhovatele směřuje proti posouzení jeho nabídky a proti přidělení veřejné zakázky vybranému dodavateli – Ing. Luboš Kasper, IČO 11604115, se sídlem Kolmá 500, 541 03 Trutnov - Poříčí (dále jen „vybraný dodavatel“). Navrhovatel žádá, aby bylo zrušeno „rozhodnutí o přidělení veřejné zakázky zadavatelem a dokončení administrace zadávacího řízení novým posouzením podaných nabídek s následným vyhodnocením nabídek“, nebo celé zadávací řízení. Součástí návrhu byla rovněž žádost o vydání předběžného opatření spočívajícího v uložení zákazu uzavřít smlouvu v zadávacím řízení, a to do pravomocného skončení správního řízení o přezkoumání úkonů zadavatele (pozn. Úřadu – o předmětné žádosti bylo rozhodnuto samostatným rozhodnutím).
4. Účastníky správního řízení podle § 256 zákona jsou
 - zadavatel,
 - navrhovatel, a
 - vybraný dodavatel.

5. Zahájení správního řízení oznámil Úřad jeho účastníkům přípisem č. j. ÚOHS-S0396/2019/VZ-30168/2019/513/EPi ze dne 5. 11. 2019.
6. Dne 5. 11. 2019 obdržel Úřad od zadavatele jeho vyjádření z téhož dne k návrhu. Zadavatel ve svém vyjádření uvedl, že návrh nebyl Úřadu ani zadavateli doručen ve lhůtě podle § 251 odst. 2 zákona. Z uvedených důvodů má zadavatel za to, že správní řízení by mělo být usnesením zastaveno. Přílohou předmětného vyjádření byly rovněž datové zprávy obsahující rozhodnutí zadavatele o námitkách ze dne 21. 10. 2019 (dále jen „rozhodnutí o námitkách“) a stejnopis návrhu.
7. Dne 8. 11. 2019 obdržel Úřad od zadavatele dokumenty, které dle zadavatele tvoří součást dokumentace o zadávacím řízení. Zadavatel ve svém vyjádření primárně upozornil na skutečnost, že dle jeho názoru navrhovatel nesplnil zákonnou povinnost dle § 251 odst. 2 zákona doručit návrh Úřadu do 10 dnů ode dne, v němž navrhovatel obdržel rozhodnutí, kterým zadavatel jeho námitky odmítl.
8. Po přezkoumání splnění zákonných podmínek vážících se k podání návrhu na zahájení správního řízení o přezkoumání úkonů zadavatele Úřad konstatuje, že navrhovatel nesplnil požadavky stanovené v § 251 odst. 2 zákona, když svůj návrh nedoručil Úřadu a ve stejnopisu zadavateli do 10 dnů ode dne, v němž obdržel rozhodnutí, kterým zadavatel jeho námitky odmítl, k čemuž Úřad uvádí následující rozhodné skutečnosti.
9. Podle § 211 odst. 6 zákona je při komunikaci mezi zadavatelem a dodavatelem uskutečňované prostřednictvím datové schránky dokument doručen dodáním do datové schránky adresáta.
10. Podle § 242 odst. 1 zákona není-li dále uvedeno jinak, musí být námitky doručeny zadavateli do 15 dnů ode dne, kdy se stěžovatel dozvěděl o domnělém porušení tohoto zákona zadavatelem; námitky nelze podat po uzavření smlouvy nebo poté, co se soutěž o návrh považuje po výběru návrhu za ukončenou.
11. Podle § 242 odst. 2 zákona námitky proti úkonům oznamovaným v dokumentech, které je zadavatel povinen podle tohoto zákona uveřejnit či odeslat stěžovateli, musí být doručeny zadavateli do 15 dnů od jejich uveřejnění či doručení stěžovateli.
12. 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.
13. 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.
14. Dne 23. 9. 2019 bylo na profilu zadavatele uveřejněno a současně navrhovateli doručeno rozhodnutí zadavatele o výběru dodavatele spolu se zprávou o posouzení nabídek. Námitky navrhovatele ze dne 7. 10. 2019 proti výběru dodavatele a proti posouzení nabídek byly zadavateli doručeny téhož dne (dále jen „námitky“), tedy ve lhůtě podle § 242 odst. 2 zákona. Zadavatel námitky odmítl dne 21. 10. 2019 rozhodnutím o námitkách, které bylo navrhovateli doručeno v souladu s § 211 odst. 6 zákona prostřednictvím datové schránky téhož dne (tedy 21. 10. 2019), neboť jak vyplývá z předmětného ustanovení zákona, „*při*

komunikaci uskutečňované prostřednictvím datové schránky je dokument doručen dodáním do datové schránky adresáta“. Tato skutečnost je patrná z detailu datové zprávy z datové schránky zadavatele doručené Úřadu dne 5. 11. 2019 v příloze vyjádření zadavatele k návrhu z téhož dne.

15. Podle § 251 odst. 2 zákona, není-li stanoveno jinak, musí být návrh doručen Úřadu a ve stejnopisu zadavateli do 10 dnů ode dne, v němž stěžovatel (resp. navrhovatel) obdržel rozhodnutí, kterým zadavatel námitky odmítl. Vzhledem k výše uvedenému Úřad konstatuje, že v šetřeném případě byl poslední den desetidenní lhůty pro doručení návrhu Úřadu a jeho stejnopisu zadavateli den 31. 10. 2019.
16. Návrh byl Úřadu doručen dne 1. 11. 2019. Téhož dne byl ve stejnopisu doručen i zadavateli, jak vyplývá rovněž z detailu datové zprávy z datové schránky zadavatele doručené Úřadu dne 5. 11. 2019 v příloze vyjádření zadavatele k návrhu z téhož dne.
17. Úřad uvádí, že ačkoli navrhovatel není dle zákona povinen předložit Úřadu společně s návrhem doklad, kterým by splnění povinnosti dle § 251 odst. 2 zákona prokázal, v případě pochybnosti leží důkazní břemeno o jejím splnění právě na navrhovateli. Povinností Úřadu je pak podle § 3 správního řádu postupovat tak, aby byl zjištěn stav věci, o němž nejsou důvodné pochybnosti, a to v rozsahu, který je nezbytný pro soulad jeho úkonu s požadavky uvedenými v § 2 správního řádu.
18. Navrhovatel v návrhu uvádí, že mu bylo doručeno rozhodnutí zadavatele o námitkách prostřednictvím datové schránky dne 22. 10. 2019 v 8:10 hod., což dokládá rozhodnutím zadavatele o námitkách, na němž je ručně připsáno shodné datum a čas. V detailu doručenky datové zprávy prokazující doručení rozhodnutí o námitkách je uvedeno „[d]atum a čas doručení: 22. 10. 2019 v 8:10:23“, a dále pak „[d]atum a čas dodání: 21. 10. 2019 v 16:26:02“. S ohledem na ustanovení § 211 odst. 6 zákona však bylo rozhodnutí o námitkách navrhovateli doručeno již dodáním do datové schránky, tedy dne 21. 10. 2019. Posledním dnem lhůty pro podání návrhu byl tudíž den 31. 10. 2019.
19. Návrh však byl v šetřeném případě Úřadu doručen prostřednictvím datové schránky dne 1. 11. 2019, tedy po lhůtě stanovené v § 251 odst. 2 zákona. Téhož dne byl stejnopis návrhu doručen zadavateli. Z výše uvedených skutečností vyplývá, že navrhovatel nedodržel zákonem stanovenou podmínku pro doručení návrhu na zahájení správního řízení o přezkoumání úkonů zadavatele, kterou je doručení návrhu Úřadu a ve stejnopisu zadavateli ve lhůtě 10 dnů ode dne obdržení rozhodnutí, kterým zadavatel námitky odmítnul, tedy nejpozději dne 31. 10. 2019.
20. Na základě výše uvedeného má Úřad za prokázané, že navrhovatel nedoručil návrh Úřadu a ve stejnopisu zadavateli ve lhůtách podle § 251 odst. 2 zákona, tedy nejpozději do dne 31. 10. 2019, čímž nesplnil všechny zákonné požadavky vážící se k úkonu podání návrhu, a proto Úřad podle § 257 písm. e) zákona správní řízení vedené pod sp. zn. S0396/2019/VZ zastavil, jak je uvedeno ve výroku tohoto usnesení.
21. Pro úplnost Úřad dodává, 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. 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.

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. Podaný 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. Královéhradecký kraj, Pivovarské náměstí 1245/2, 500 03 Hradec Králové
2. INGENIRING KRKONOŠE a.s., Horská 634, 541 01 Trutnov - Střední Předměstí
3. Ing. Luboš Kasper, Kolmá 500, 541 03 Trutnov - Poříčí

Vypraveno dne

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