



UOHSX00D4Z4S

USNESENÍ

Spisová značka:

ÚOHS-S0032/2020/VZ

Číslo jednací:

ÚOHS-03333/2020/532/MOn

Brno: 30. ledna 2020

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 15. 1. 2020 na návrh z téhož dne, jehož účastníky jsou

- zadavatel – KORID LK, spol. s r.o., IČO 27267351, se sídlem U Jezu 642/2a, 461 80 Liberec 2, ve správním řízení zastoupená na základě plné moci ze dne 16. 1. 2020 společností MT Legal s.r.o., advokátní kancelář, IČO 28305043, se sídlem Jakubská 121/1, 602 00 Brno,
- navrhovatel – Prameny Lipno s.r.o., IČO 24764698, se sídlem Dopravní 500/9, 104 00 Praha 10,

ve věci přezkoumání úkonů zadavatele učiněných při zadávání veřejné zakázky „ODBAVOVACÍ ZAŘÍZENÍ IDOL – MHD Česká Lípa“ v otevřeném řízení, jehož oznámení bylo odesláno k uveřejnění dne 9. 10. 2019 a uveřejněno ve Věstníku veřejných zakázek dne 14. 10. 2019 pod ev. č. Z2019-035520, ve znění opravy uveřejněné dne 11. 11. 2019 a v Úředním věstníku Evropské unie dne 14. 10. 2019 pod ev. č. 2019/S 198-482234, ve znění opravy uveřejněné dne 12. 11. 2019 pod ev. č. 2019/S 218-536354,

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 – Prameny Lipno s.r.o., IČO 24764698, se sídlem Dopravní 500/9, 104 00 Praha 10 – ze dne 15. 1. 2020 na zahájení správního řízení o přezkoumání úkonů zadavatele – KORID LK, spol. s r.o., IČO 27267351, se sídlem U Jezu 642/2a, 461 80 Liberec 2 – učiněných při zadávání veřejné zakázky „ODBAVOVACÍ ZAŘÍZENÍ IDOL – MHD Česká Lípa“ v otevřeném řízení, jehož oznámení bylo odesláno k uveřejnění dne 9. 10. 2019 a uveřejněno ve Věstníku veřejných zakázek dne 14. 10. 2019 pod ev. č. Z2019-035520,

ve znění opravy uveřejněné dne 11. 11. 2019 a v Úředním věstníku Evropské unie dne 14. 10. 2019 pod ev. č. 2019/S 198-482234, ve znění opravy uveřejněné dne 12. 11. 2019 pod ev. č. 2019/S 218-536354, **nebyl doručen Úřadu pro ochranu hospodářské soutěže a ve stejnopisu jmenovanému zadavateli ve lhůtě podle § 251 odst. 2 citovaného zákona**, tedy do 10 dnů ode dne 30. 12. 2019, v němž jmenovaný navrhovatel obdržel rozhodnutí, kterým jmenovaný zadavatel odmítnul jeho námitky, tj. do 9. 1. 2020, nýbrž Úřadu pro ochranu hospodářské soutěže byl doručen až dne 15. 1. 2020 a zadavateli rovněž až dne 15. 1. 2020.

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“), obdržel dne 15. 1. 2020 návrh navrhovatele – Prameny Lipno s.r.o., IČO 24764698, se sídlem Dopravní 500/9, 104 00 Praha 10 (dále jen „navrhovatel“) – z téhož dne na zahájení správního řízení o přezkoumání úkonů zadavatele – KORID LK, spol. s r.o., IČO 27267351, se sídlem U Jezu 642/2a, 461 80 Liberec 2, ve správním řízení zastoupená na základě plné moci ze dne 16. 1. 2020 společností MT Legal s.r.o., advokátní kancelář, IČO 28305043, se sídlem Jakubská 121/1, 602 00 Brno (dále jen „zadavatel“) – při zadávání veřejné zakázky „ODBAVOVACÍ ZAŘÍZENÍ IDOL – MHD Česká Lípa“ v otevřeném řízení, jehož oznámení bylo odesláno k uveřejnění dne 9. 10. 2019 a uveřejněno ve Věstníku veřejných zakázek dne 14. 10. 2019 pod ev. č. Z2019-035520, ve znění opravy uveřejněné dne 11. 11. 2019 a v Úředním věstníku Evropské unie dne 14. 10. 2019 pod ev. č. 2019/S 198-482234, ve znění opravy uveřejněné dne 12. 11. 2019 pod ev. č. 2019/S 218-536354 (dále jen „veřejná zakázka“ nebo „zadávací řízení“).
2. Dnem 15. 1. 2020, kdy Úřad obdržel shora uvedený návrh, 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 navrhovatele směřuje proti zadávacím podmínkám, které navrhovatel ve svém souhrnu považuje za rozporné se zákonem. Navrhovatel se proto domáhá, aby Úřad zrušil zadávací řízení na předmětnou veřejnou zakázku.
4. Účastníky správního řízení podle § 256 zákona jsou:
 - zadavatel,
 - navrhovatel.
5. Zahájení správního řízení oznámil Úřad jeho účastníkům dopisem č. j. ÚOHS-01876/2020/532/MOn ze dne 17. 1. 2020.
6. Dne 15. 1. 2020 navrhovatel Úřadu zaslal v příloze návrhu ze dne 15. 1. 2020 námitky navrhovatele ze dne 3. 12. 2019 směřující proti zadávacím podmínkám, doklad o doručení námitek zadavateli dne 16. 12. 2019, rozhodnutí zadavatele ze dne 30. 12. 2019 o námitkách navrhovatele a doklad o složení kauce na účet Úřadu.

7. Dne 27. 1. 2020 obdržel Úřad prostřednictvím datové zprávy podepsané uznávaným elektronickým podpisem vyjádření zadavatele z téhož dne k návrhu na zahájení správního řízení a dokumenty, jež zadavatel považuje za dokumentaci o zadávacím řízení. Ve svém vyjádření zadavatel primárně upozornil na skutečnost, že stejnopis návrhu navrhovatele mu byl doručen až dne 15. 1. 2020, tzn. po uplynutí lhůty podle § 251 odst. 2 zákona, neboť rozhodnutí o námitkách navrhovatele bylo navrhovateli doručeno již dne 30. 12. 2019. Z toho důvodu zadavatel mimo jiné navrhl, aby Úřad podle § 257 písm. e) zákona správní řízení zastavil.

K zastavení správního řízení

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 ustanovení § 251 odst. 2 zákona, k čemuž uvádí následující rozhodné skutečnosti.
9. Podle § 211 odst. 1 zákona komunikace mezi zadavatelem a dodavatelem v zadávacím řízení a při zvláštních postupech podle části šesté zákona 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.
10. Podle § 211 odst. 6 zákona při komunikaci uskutečňované prostřednictvím datové schránky je dokument doručen dodáním do datové schránky adresáta.
11. Podle § 245 odst. 1 zákona odešle zadavatel do 15 dnů od doručení námitek rozhodnutí o námitkách stěžovateli. V rozhodnutí uvede, zda námitkám vyhovuje nebo je odmítá; součástí rozhodnutí musí být odůvodnění, ve kterém se zadavatel podrobně a srozumitelně vyjádří ke všem skutečnostem uvedeným stěžovatelem v námitkách. Pokud zadavatel námitkám vyhoví, sdělí v rozhodnutí současně, jaké provede opatření k nápravě.
12. Podle § 245 odst. 5 zákona pokud zadavatel o námitkách nerozhodne ve lhůtě podle odstavce 1, platí pro účely podání návrhu podle § 250 odst. 1 zákona, že námitky odmítl.
13. 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.
14. Ustanovení § 251 odst. 3 zákona stanoví, že pokud zadavatel o námitkách ve lhůtě podle § 245 odst. 1 zákona nerozhodl, musí být návrh podle § 250 odst. 1 zákona doručen Úřadu a zadavateli nejpozději do 25 dnů ode dne odeslání námitek stěžovatelem.
15. 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.
16. Úřad nejprve k § 211 odst. 6 zákona uvádí, že předmětné ustanovení představuje speciální právní úpravu stanovení okamžiku doručení dokumentu při komunikaci prostřednictvím datové schránky. Podle § 211 odst. 6 zákona 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 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.“

17. Jak vyplývá z dokumentů předložených navrhovatelem, navrhovatel dne 16. 12. 2019 doručil zadavateli prostřednictvím datové schránky námitky proti zadávacím podmínkám. Zadavatel tyto námitky odmítl svým rozhodnutím ze dne 30. 12. 2019.
18. Z dodejky datové zprávy zasláné zadavatelem Úřadu dne 27. 1. 2020 vyplývá, že rozhodnutí ze dne 30. 12. 2019, kterým zadavatel odmítl námitky navrhovatele, bylo navrhovateli dodáno do datové schránky dne 30. 12. 2019. Z doručky datové zprávy předložené zadavatelem Úřadu dne 27. 1. 2020 dále vyplývá, že oprávněná osoba ve smyslu § 8 odst. 1 až 4 zákona č. 300/2008 Sb., o elektronických úkonech a autorizované konverzi dokumentů, ve znění pozdějších předpisů, se do datové schránky navrhovatele přihlásila dne 6. 1. 2020.
19. Úřad konstatuje, že ve světle výše uvedeného ustanovení § 211 odst. 6 zákona je rozhodnutí zadavatele o námitkách navrhovatele ze dne 30. 12. 2019 považováno za doručené dodáním do datové schránky navrhovatele, tj. dne 30. 12. 2019.
20. Návrh navrhovatele ze dne 15. 1. 2020 byl Úřadu doručen téhož dne. Jak vyplývá z vyjádření zadavatele ze dne 27. 1. 2020 a dokladu o doručení stejnopisu návrhu zadavateli předloženého navrhovatelem, zadavateli byl stejnopis návrhu navrhovatele doručen rovněž dne 15. 1. 2020.
21. S ohledem na výše uvedené Úřad uvádí, že 10. den ode dne 30. 12. 2019, tj. ode dne, kdy navrhovateli bylo ve smyslu § 211 odst. 6 zákona doručeno rozhodnutí, kterým zadavatel námitky navrhovatele odmítnul, nastal v šetřeném případě dne 9. 1. 2020. Je tedy zřejmé, že v zákonné 10denní lhůtě nebyl doručen návrh Úřadu, ani stejnopis návrhu zadavateli. Úřadu byl návrh doručen až dne 15. 1. 2020 a zadavateli rovněž až dne 15. 1. 2020, tedy 6 dnů po uplynutí lhůty stanovené v § 251 odst. 2 zákona.
22. Úřad pro úplnost doplňuje, že výjimkou z postupu podle § 251 odst. 2 zákona je pouze situace, kdy zadavatel o námitkách nerozhodl ve lhůtě podle § 245 odst. 1 zákona, přičemž pak by pro podání návrhu platila lhůta podle ustanovení § 251 odst. 3 zákona. V šetřeném případě nicméně uvedená situace nenastala, neboť zadavatel obdržel námitky navrhovatele dne 16. 12. 2019 a odmítl je rozhodnutím ze dne 30. 12. 2019, které bylo dodáno do datové schránky navrhovatele téhož dne (tj. zadavatel o námitkách rozhodl ve lhůtě podle ustanovení § 245 odst. 1 zákona).

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.

23. 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.
24. 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. 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. S ohledem na výše uvedené Úřad rozhodl o zastavení správního řízení podle § 257 písm. e) zákona, neboť návrh nebyl doručen Úřadu a ve stejnopisu zadavateli ve lhůtě podle § 251 odst. 2 zákona, 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. Včas 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. MT Legal s.r.o., advokátní kancelář, Jakubská 121/1, 602 00 Brno
2. Prameny Lipno s.r.o., Dopravní 500/9, 104 00 Praha 10

Vypraveno dne:

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