



UOHSX00DVKP1

## USNESENÍ

Spisová značka:

ÚOHS-S0302/2020/VZ

Číslo jednací:

ÚOHS-28255/2020/513/JLÍ

Brno: 14.9.2020

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 30. 7. 2020 na návrh ze dne 29. 7. 2020 elektronicky podepsaný dne 30. 7. 2020, jehož účastníky jsou:

- zadavatelé:
  - Správa a údržba silnic Jihomoravského kraje, příspěvková organizace, IČO 70932581, se sídlem Žerotínovo náměstí 449/3, 602 00 Brno,
  - město Boskovice, IČO 00279978, se sídlem Masarykovo náměstí 4/2, 680 01 Boskovice,
  - „Svazek vodovodů a kanalizací“ měst a obcí, IČO 49468952, se sídlem 17. listopadu 138/14, 680 01 Boskovice,

město Boskovice a „Svazek vodovodů a kanalizací“ měst a obcí ve správním řízení zastoupeni na základě zmocnění ze dne 28. 8. 2020 Správou a údržbou silnic Jihomoravského kraje, příspěvková organizace, IČO 70932581, se sídlem Žerotínovo náměstí 449/3, 602 00 Brno,

- navrhovatel – PORR a.s., IČO 43005560, se sídlem Dubečská 3238/36, 100 00 Praha 10 - Strašnice,
- vybraný dodavatel – STAVBY SR group s.r.o., IČO 09224289, se sídlem Pančava 128, 760 01 Zlín – Příluky,

ve věci přezkoumání úkonů zadavatele učiněných při zadávání veřejné zakázky „III/37424 Boskovice, Pilské údolí, mosty 37424 – 2,4,3. stavba“ v otevřeném řízení, jehož oznámení bylo do Věstníku veřejných zakázek odesláno dne 25. 5. 2020 a uveřejněno dne 26. 5. 2020 pod ev. č. zakázky Z2020-017960,

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 – PORR a.s., IČO 43005560, se sídlem Dubečská 3238/36, 100 00 Praha 10 - Strašnice – ze dne 29. 7. 2020 elektronicky podepsaný dne 30. 7. 2020 ve věci přezkoumání úkonů zadavatelů

- Správa a údržba silnic Jihomoravského kraje, příspěvková organizace, IČO 70932581, se sídlem Žerotínovo náměstí 449/3, 602 00 Brno,
- město Boskovice, IČO 00279978, se sídlem Masarykovo náměstí 4/2, 680 01 Boskovice,
- „Svazek vodovodů a kanalizací“ měst a obcí, IČO 49468952, se sídlem 17. listopadu 138/14, 680 01 Boskovice,

učiněných při zadávání veřejné zakázky „III/37424 Boskovice, Pílské údolí, mosty 37424 – 2,4,3. stavba“ v otevřeném řízení, jehož oznámení bylo do Věstníku veřejných zakázek odesláno dne 25. 5. 2020 a uveřejněno dne 26. 5. 2020 pod ev. č. zakázky Z2020-017960, **nebyl doručen Úřadu pro ochranu hospodářské soutěže a ve stejnopisu zadavatelům ve lhůtě podle § 251 odst. 2 citovaného zákona**, tedy do 10 dnů ode dne 17. 7. 2020, kdy jmenovaný navrhovatel obdržel rozhodnutí, kterým jmenovaní zadavatelé odmítli jeho námitky, tj. do 27. 7. 2020, nýbrž Úřadu pro ochranu hospodářské soutěže byl doručen až dne 30. 7. 2020 a zadavatelům rovněž až dne 30. 7. 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“), 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 30. 7. 2020 návrh (dále jen „návrh“) navrhovatele – PORR a.s., IČO 43005560, se sídlem Dubečská 3238/36, 100 00 Praha 10 - Strašnice (dále jen „navrhovatel“) – ze dne 29. 7. 2020 elektronicky podepsaný dne 30. 7. 2020 na zahájení správního řízení o přezkoumání úkonů zadavatelů
  - Správa a údržba silnic Jihomoravského kraje, příspěvková organizace, IČO 70932581, se sídlem Žerotínovo náměstí 449/3, 602 00 Brno,
  - město Boskovice, IČO 00279978, se sídlem Masarykovo náměstí 4/2, 680 01 Boskovice,
  - „Svazek vodovodů a kanalizací“ měst a obcí, IČO 49468952, se sídlem 17. listopadu 138/14, 680 01 Boskovice,

město Boskovice a „Svazek vodovodů a kanalizací“ měst a obcí ve správním řízení zastoupeni na základě zmocnění ze dne 28. 8. 2020 Správou a údržbou silnic Jihomoravského kraje, příspěvková organizace, IČO 70932581, se sídlem Žerotínovo náměstí 449/3, 602 00 Brno (dále jen „zadavatelé“, rovněž „zadavatel“),

učiněných při zadávání veřejné zakázky „III/37424 Boskovice, Pílské údolí, mosty 37424 – 2,4,3. stavba“ v otevřeném řízení, jehož oznámení bylo do Věstníku veřejných zakázek odesláno dne 25. 5. 2020 a uveřejněno dne 26. 5. 2020 pod ev. č. zakázky Z2020-017960 (dále jen „veřejná zakázka“).

2. Úřad obdržel návrh navrhovatele na zahájení řízení o přezkoumání úkonů zadavatele dne 30. 7. 2020 a tímto dnem 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 vedené pod sp. zn. S0302/2020/VZ.
3. Návrh navrhovatele směřoval proti rozhodnutí o výběru dodavatele STAVBY SR group s.r.o., IČO 09224289, se sídlem Pančava 128, 760 01 Zlín – Příluky (dále jen „vybraný dodavatel“), kdy navrhovatel uvádí, že vybraný dodavatel neprokázal technickou kvalifikaci, a to reference, jejichž minimální úroveň zadavatel stanovil v čl. IV. zadávací dokumentace, a měl být proto ze zadávacího řízení vyloučen.
4. V návrhu navrhovatel mj. uvádí, že *„Svým rozhodnutím ze dne 17. 07. 2020 doručeným navrhovateli dne 20. 07. 2020 zadavatel podaným námitkám nevyhověl, resp. je odmítl jako neoprávněné.“*
5. Navrhovatel se domáhá zrušení rozhodnutí zadavatele o výběru dodavatele a dále zrušení celého zadávacího řízení na veřejnou zakázku.
6. Účastníky správního řízení jsou podle § 256 zákona
  - zadavatelé,
  - navrhovatel,
  - vybraný dodavatel – STAVBY SR group s.r.o., IČO 09224289, se sídlem Pančava 128, 760 01 Zlín – Příluky.
7. Zahájení správního řízení oznámil Úřad navrhovateli, vybranému dodavateli a Správě a údržbě silnic Jihomoravského kraje, příspěvkové organizaci přípisem č. j. ÚOHS-23943/2020/513/JLÍ ze dne 4. 8. 2020.
8. Dne 10. 8. 2020 obdržel Úřad od zadavatelů prostřednictvím Správy a údržby silnic Jihomoravského kraje, příspěvkové organizace vyjádření k návrhu z téhož dne a současně dokumentaci o zadávacím řízení na veřejnou zakázku.
9. Z dokumentace o zadávacím řízení vyplynulo, že veřejnou zakázku zadávají společně ve smyslu § 7 zákona tři zadavatelé (viz výše), a proto Úřad zbývajícím dvěma zadavatelům zaslal rovněž oznámení o zahájení správního řízení. Zadavatelům byla usnesením č. j. ÚOHS-26523/2020/513/JLÍ ze dne 26. 8. 2020 stanovena lhůta k určení společného zmocněnce podle § 25 odst. 1 zákona č. 500/2004 Sb., o správní řád, ve znění pozdějších předpisů, a

lhůta k podání informace a zaslání části dokumentace o zadávacím řízení o dalších úkonech, které zadavatel případně v zadávacím řízení v průběhu správního řízení provede.

10. Dne 28. 8. 2020 obdržel Úřad přípis o zvolení společného zmocněnce zadavatelů ve správním řízení, kterým je Správa a údržba silnic Jihomoravského kraje, příspěvková organizace.
11. V rámci vyjádření se k návrhu navrhovatele zadavatel mj. uvedl, že návrh navrhovatele byl podán po zákonné lhůtě stanovené v § 251 odst. 2 zákona. Zadavatel přiložil PrtSc příslušné stránky elektronického nástroje EZAK, ze kterého dle jeho názoru vyplývá, že rozhodnutí o námitkách bylo navrhovateli doručeno dne 17. 7. 2020.

#### *K zastavení správního řízení*

12. 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.
13. 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.
14. 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.
15. 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.
16. 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.
17. 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.
18. Podle § 211 odst. 6 zákona při komunikaci uskutečňované prostřednictvím datové schránky je dokument doručen dodáním do datové schránky adresáta.
19. Podle § 213 odst. 3 zákona Ministerstvo pro místní rozvoj stanoví vyhláškou
  - a) podmínky poskytování a přístupu k dokumentům a informacím prostřednictvím elektronického nástroje,
  - b) podmínky doručování prostřednictvím elektronického nástroje,
  - c) podmínky podávání, příjmu a otevírání nabídek, žádostí o účast a návrhů v soutěži o návrh prostřednictvím elektronického nástroje,
  - d) požadavky na provádění elektronických úkonů při zadávání veřejných zakázek,

- e) požadavky na pořizování záznamů o elektronických úkonech,
- f) podmínky pro vydání certifikátu shody,
- g) náležitosti a platnost certifikátu shody,
- h) požadavky na funkční vlastnosti elektronického nástroje a prostředí, ve kterém má být elektronický nástroj provozován ve vztahu k certifikaci elektronického nástroje, a
- i) technické náležitosti profilu zadavatele.

20. Podle § 4 odst. 1 vyhlášky č. 260/2016 Sb., o stanovení podrobnějších podmínek týkajících se elektronických nástrojů, elektronických úkonů při zadávání veřejných zakázek a certifikátu shody (dále jen „vyhláška“), je doručení prostřednictvím elektronického nástroje okamžik přijetí datové zprávy na elektronickou adresu adresáta datové zprávy v elektronickém nástroji. Podle § 4 odst. 2 vyhlášky musí být o doručení prostřednictvím elektronického nástroje pořízen záznam o elektronickém úkonu.
21. V čl. X. Obsah nabídky zadávací dokumentace k předmětné veřejné zakázce v části Elektronický nástroj zadavatel stanovil, že *„Veškeré úkony v rámci tohoto zadávacího řízení se provádějí elektronicky prostřednictvím elektronického nástroje E-ZAK, nestanoví-li zadavatel v zadávacích podmínkách nebo v průběhu zadávacího řízení jinak.“* Dále zadavatel v předmětné části výslovně upozorňuje na způsob doručování prostřednictvím elektronického nástroje, a to takto: *„Veškeré písemnosti zaslané prostřednictvím elektronického nástroje E-ZAK se považují za řádně doručené okamžikem jejich doručení do uživatelského účtu adresáta písemností v elektronickém nástroji E-ZAK. Na doručení písemností nemá vliv, zda byla písemnost jejím adresátem přečtena, případně, zda elektronický nástroj E-ZAK adresátovi odeslal na kontaktní e-mailovou adresu upozornění o tom, že na jeho uživatelský účet v elektronickém nástroji E-ZAK byla doručena nová zpráva, či nikoliv.“*
22. Jak vyplývá z dokumentace o zadávacím řízení, navrhovatel dne 8. 7. 2020 doručil zadavateli prostřednictvím datové schránky námítky proti výběru dodavatele (dále jen „námítky“). Zadavatel rozhodl o námitkách dne 17. 7. 2020, přičemž jako doklad o doručení rozhodnutí o námitkách zadavatel zaslal Úřadu dne 10. 8. 2020 PrtSc obrazovky elektronického nástroje, ve kterém je uvedeno následující:

Informace o přístupech ke zprávě

Zadávací řízení: III/37424 Boskovice, Pílské údolí, mosty 37424 – 2,3, 3. Stavba

Příjemce: Oprávněné osoby za přiřazené dodavatele

Datum: **17. 7. 2020 12:17:45**

Předmět: Rozhodnutí o námitkách

První přečtení zprávy

Datum: **20. 7. 2020 09:40:47**; uživatel: Karel Žoch; Organizace: Porr a.s.

23. Dopisem č. j. ÚOHS-26527/2020/513/JLÍ ze dne 26. 8. 2020 požádal Úřad společnost QCM, s.r.o., Heršpická 813/5, 639 00 Brno (dále jen „QCM“), která je provozovatelem elektronického nástroje „E-ZAK“, který zadavatel využívá v předmětném zadávacím řízení, o sdělení informací, týkajících se okamžiku doručení rozhodnutí o námitkách navrhovatelí:

*„Lze přiložený dokument „PrtSc elektronický nástroj – doklad o doručení vypořádání námítky stěžovateli“ (viz příloha) považovat za záznam o elektronickém úkonu, který prokazuje okamžik doručení rozhodnutí o námitkách ve smyslu § 4 vyhlášky stěžovateli? Pokud ano, sdělte prosím, které datum na přiloženém dokumentu je okamžikem doručení rozhodnutí o námitkách stěžovateli.“*

*„Lze z Vaší strany poskytnout i jiný doklad prokazující okamžik doručení rozhodnutí o námitkách stěžovateli prostřednictvím elektronického nástroje ve smyslu § 4 vyhlášky? Pokud ano, Úřad Vás žádá o jeho zaslání.“*

24. Úřad dne 1. 9. 2020 obdržel vyjádření společnosti QCM, která uvádí, že zadavatel může zdokumentovat doručení datové zprávy v el. nástroji formou snímku obrazovky či zkopírování textu zprávy, případně lépe a prokazatelněji za pomoci doložení auditní stopy elektronického nástroje. Elektronický nástroj E-ZAK umožňuje zadavateli vyexportovat zakázku ve formátu \*.zip. Dále společnost QCM uvádí následující *„Lze konstatovat že zpráva označená na snímku obrazovky byla doručena do příslušné elektronické adresy adresáta. Klíčová pro určení okamžiku doručení je položka „Datum“. Elektronický nástroj E-ZAK funguje při zasílání zpráv tak, že zpráva je po jejím odeslání zapsána do databáze. V okamžiku zápisu do databáze se zobrazí jak původnímu odesílateli, tak adresátovi v příslušných schránkách – elektronických adresách - v systému. Lze potvrdit, že okamžik odeslání a doručení splývá (nastává ve stejném okamžiku) a je roven hodnotě v položce „Datum“.*

*Lze dále shrnout, že pokud předložený doklad obsahoval údaj „datum“, jde o časový údaj doručení zprávy.*

*Za vlastní záznam o elektronickém úkonu ve smyslu § 7 vyhlášky č. 260/2016 Sb., o stanovení podrobnějších podmínek týkajících se elektronických nástrojů, elektronických úkonů při zadávání veřejných zakázek a certifikátu shody snímek obrazovky dle našeho názoru považovat nelze, pouze za doklad provedení tohoto záznamu. Jak již bylo řečeno, průkaznější a doporučený způsob doložení záznamu o elektronickém úkonu je předložení exportu zakázky.“*

Pokud jde o záznam o elektronickém úkonu, tento může společnost QCM poskytnout, pouze pokud bude mít k takovému kroku souhlas klienta, případně může export veřejné zakázky v el. nástroji E-ZAK provést zadavatel. Společnost QCM dále uvádí, že *„V rámci tohoto vyjádření můžeme Úřadu pouze „ulehčit“ konstatováním, že uvedená zpráva v systému skutečně existuje a byla v uvedený čas (17. 7. 2020) doručena společnosti Porr, a. s.“*

25. Ač Úřad nemá k dispozici přímo záznam o elektronickém úkonu, může na základě výše uvedeného uzavřít, že není pochyb o tom, že bylo rozhodnutí o námitkách doručeno navrhovateli ve smyslu § 4 odst. 1 vyhlášky dne 17. 7. 2020.
26. Pro úplnost Úřad uvádí, že ustanovení § 4 odst. 1 vyhlášky je obdobou doručování do datové schránky adresáta ve smyslu § 211 odst. 6 zákona, kdy rovněž není vyžadováno, aby se

adresát do datové schránky přihlásil. Na podmínky doručování prostřednictvím elektronického nástroje byli navíc účastníci zadávacího řízení zadavatelem upozorněni v zadávací dokumentaci (viz výše).

27. S ohledem na výše uvedené Úřad uvádí, že 10. den ode dne 17. 7. 2020, tj. ode dne, kdy navrhovatel byl ve smyslu § 211 odst. 6 zákona doručeno rozhodnutí, kterým zadavatel námitky navrhovatele odmítl, nastal v šetřeném případě dne 27. 7. 2020. Návrh navrhovatele ze dne 29. 7. 2020 elektronicky podepsaný dne 30. 7. 2020 byl Úřadu doručen 30. 7. 2020. Jak vyplývá z vyjádření k návrhu a přiložené doručence, zadavateli byl stejnopis návrhu navrhovatele doručen rovněž dne 30. 7. 2020. Je tedy zřejmé, že v 10 denní lhůtě dle § 251 odst. 2 zákona nebyl doručen návrh Úřadu ani stejnopis návrhu zadavateli.
28. 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, jak patrně výše, nenastala.
29. 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, ale doručil jej až po uplynutí této lhůty.
30. Pro úplnost Úřad poznamenává, že z důvodu procesní ekonomie již nepovažoval za účelné 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.
31. 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 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, 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. Správa a údržba silnic Jihomoravského kraje, příspěvková organizace, se sídlem Žerotínovo náměstí 449/3, 602 00 Brno
2. PORR a.s., se sídlem Dubečská 3238/36, 100 00 Praha 10 - Strašnice
3. STAVBY SR group s.r.o., IČO 09224289, se sídlem Pančava 128, 760 01 Zlín – Příluky

**Vypraveno dne:**

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