



UOHSX00EHCKV

## USNESENÍ

Spisová značka: ÚOHS-S0038/2021/VZ

Číslo jednací: ÚOHS-06861/2021/500/Alv

Brno 23.02.2021

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 29. 1. 2021 na návrh z téhož dne, jehož účastníky jsou

- zadavatel – Správa železnic, státní organizace, IČO 70994234, se sídlem Dlážďená 1003/7, 110 00 Praha 1,
- navrhovatel – DigiTry Art Technologies s.r.o., IČO 01930249, se sídlem Davídkova 675/76, 182 00 Praha 8, ve správním řízení zastoupena na základě plné moci signované dne 8. 6. 2020 Mgr. Zuzanou Dohnalovou, advokátkou, ev. č. ČAK 11320, působící v advokátní kanceláři Zuzana Dohnalová, advokátní kancelář, IČO 71462848 se sídlem K dolům 1924/42, 143 00 Praha 4,
- vybraný dodavatel – ARTECH spol. s r.o., IČO 25024671, se sídlem Václavské náměstí 819/43, 110 00 Praha 1,

ve věci přezkoumání úkonů zadavatele učiněných při zadávání veřejné zakázky „Rekonstrukce výpravní budovy v žst. Most“ v otevřeném řízení, jehož oznámení bylo odesláno k uveřejnění dne 18. 8. 2020 a uveřejněno ve Věstníku veřejných zakázek dne 21. 8. 2020 pod ev. č. Z2020-029038 a v Úředním věstníku Evropské unie dne 21. 8. 2020 pod ev. č. 2020/S 162-394937,

vydává toto

### usnesení:

**Správní řízení se podle § 257 písm. i) zákona č. 134/2016 Sb., o zadávání veřejných zakázek, ve znění pozdějších předpisů, zastavuje, neboť zadavatel – Správa železnic, státní organizace, IČO 70994234, se sídlem Dlážďená 1003/7, 110 00 Praha 1 – rozhodnutím ze dne 10. 2. 2021 zrušil přezkoumávané úkony, a to rozhodnutí a oznámení zadavatele o výběru dodavatele – ARTECH spol. s r.o., IČO 25024671, se sídlem Václavské náměstí 819/43, 110 00 Praha 1 – ze dne 22. 12. 2020, a dále hodnocení všech nabídek zdokumentované ve „Zprávě o hodnocení nabídek a o posouzení splnění podmínek účasti“ ze dne 10. 12. 2020 a posouzení splnění**

podmínek účasti vybraného dodavatele ve veřejné zakázce „Rekonstrukce výpravní budovy v žst. Most“ v otevřeném řízení, jehož oznámení bylo odesláno k uveřejnění dne 18. 8. 2020 a uveřejněno ve Věstníku veřejných zakázek dne 21. 8. 2020 pod ev. č. Z2020-029038 a v Úředním věstníku Evropské unie dne 21. 8. 2020 pod ev. č. 2020/S 162-394937.

## 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 29. 1. 2021 návrh navrhovatele – DigiTry Art Technologies s.r.o., IČO 01930249, se sídlem Davídkova 675/76, 182 00 Praha 8, ve správním řízení zastoupena na základě plné moci signované dne 8. 6. 2020 Mgr. Zuzanou Dohnalovou, advokátkou, ev. č. ČAK 11320, působící v advokátní kanceláři Zuzana Dohnalová, advokátní kancelář, IČO 71462848 se sídlem K dolům 1924/42, 143 00 Praha 4 (dále jen „navrhovatel“) – z téhož dne na zahájení správního řízení o přezkoumání úkonů zadavatele – Správa železnic, státní organizace, IČO 70994234, se sídlem Dlážděná 1003/7, 110 00 Praha 1 (dále jen „zadavatel“) – učiněných při zadávání veřejné zakázky „Rekonstrukce výpravní budovy v žst. Most“ v otevřeném řízení, jehož oznámení bylo odesláno k uveřejnění dne 18. 8. 2020 a uveřejněno ve Věstníku veřejných zakázek dne 21. 8. 2020 pod ev. č. Z2020-029038 a v Úředním věstníku Evropské unie dne 21. 8. 2020 pod ev. č. 2020/S 162-394937 (dále jen „veřejná zakázka“).
2. Dnem 29. 1. 2021, 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. Navrhovatel v podaném návrhu brojí proti rozhodnutí a oznámení zadavatele o výběru dodavatele – ARTECH spol. s r.o., IČO 25024671, se sídlem Václavské náměstí 819/43, 110 00 Praha 1 (dále jen „vybraný dodavatel“) – ze dne 22. 12. 2020, přičemž uvádí, že zadavatel provedl hodnocení podaných nabídek v rozporu s hodnotícími kritérii uvedenými v zadávací dokumentaci, čímž ovlivnil pořadí účastníků a výběr dodavatele, když pro účely hodnocení neuznal navrhovatelem doloženou referenční zakázku a současně vybranému dodavateli uznal dvě referenční zakázky, které nesplnily zadávací podmínky. Navrhovatel dále uvádí, že zadavatel při hodnocení nabídek porušil ustanovení § 6 odst. 1 a 2 zákona, když v rámci objasnění nabídek vůči němu postupoval netransparentně a diskriminačně, resp. svým postupem nezákonně zvýhodnil vybraného dodavatele. Dle navrhovatele se zadavatel rovněž dopustil chybného posouzení podkladů hodnocení a kvalifikace všech účastníků zadávacího řízení. Jako opatření k nápravě domnělého nezákonného postupu zadavatele navrhovatel požadoval, aby Úřad zrušil rozhodnutí zadavatele o výběru dodavatele a hodnocení nabídek provedené zadavatelem.

4. Účastníky správního řízení podle ustanovení § 256 zákona jsou:
  - zadavatel,
  - navrhovatel,
  - vybraný dodavatel.
5. Zahájení správního řízení oznámil Úřad jeho účastníkům přípisem č. j. ÚOHS-04122/2021/532/VZi ze dne 3. 2. 2021.
6. Úřad rozhodnutím č. j. ÚOHS-06133/2021/500/Alv ze dne 17. 2. 2021 rozhodl o zamítnutí návrhu navrhovatele na nařízení předběžného opatření, jímž by měl být zadavateli uložen zákaz uzavřít smlouvu v zadávacím řízení na veřejnou zakázku.

#### **K zastavení správního řízení**

7. Podle § 257 písm. i) zákona Úřad zahájené řízení usnesením zastaví, jestliže zadavatel zrušil přezkoumávané úkony nebo přijal požadované opatření k nápravě.
8. Z dokumentace o zadávacím řízení bylo Úřadem zjištěno, že zadavatel dne 22. 12. 2020 rozhodl o výběru dodavatele. Výběr dodavatele zadavatel oznámil účastníkům zadávacího řízení „Rozhodnutím a oznámením zadavatele o výběru dodavatele“ ze dne 22. 12. 2020 uveřejněným na profilu zadavatele, jehož přílohou učinil „Zprávu o hodnocení nabídek a o posouzení splnění podmínek účasti“ ze dne 10. 12. 2020, dále „Posouzení splnění podmínek účasti I.“ a „Seznam dokladů a informací vybraného dodavatele“.
9. Úřad dále z dokumentace o zadávacím řízení zjistil, že „Rozhodnutím a oznámením zadavatele o zrušení úkonů provedených v zadávacím řízení“ ze dne 10. 2. 2021 (dále jen „opatření k nápravě“), zadavatel zrušil rozhodnutí a oznámení zadavatele o výběru dodavatele ze dne 22. 12. 2020. Zadavatel v rámci opatření k nápravě dále zrušil hodnocení všech nabídek zdokumentovaných ve „Zprávě o hodnocení nabídek a o posouzení splnění podmínek účasti“ ze dne 10. 12. 2020 a rovněž posouzení splnění podmínek účasti vybraného dodavatele. Zadavatel současně rozhodl o provedení nového hodnocení nabídek účastníků zadávacího řízení a o provedení nového posouzení splnění podmínek účasti.
10. Úřad konstatuje, že zadavatel opatřením k nápravě zrušil úkon, který byl předmětem přezkumu v rámci tohoto správního řízení, resp. proti němuž navrhovatel brojil jeho námitkami ze dne 5. 1. 2021 a následně též návrhem u Úřadu, tzn. rozhodnutí a oznámení zadavatele o výběru dodavatele ze dne 22. 12. 2020 a s ním související hodnocení nabídek účastníků zadávacího řízení a posouzení splnění podmínek účasti vybraného dodavatele. Z pohledu Úřadu tak úkon zadavatele v podobě rozhodnutí a oznámení zadavatele o výběru dodavatele ze dne 22. 12. 2020 v důsledku přijetí opatření k nápravě zadavatelem již neexistuje. Je pak třeba konstatovat, že navrhovatel může prostřednictvím návrhu brojit pouze proti existujícím úkonům zadavatele, jelikož Úřad může věcně posuzovat pouze existující úkony. Pakliže dojde ke zrušení přezkoumávaných úkonů, zákonodárce stanovuje jasné pravidlo, jakým způsobem má Úřad rozhodnout, a to tak, že je Úřad povinen řízení zastavit.
11. Úřad proto považuje za nesporné, že přijetím opatření k nápravě došlo k „vyčerpání“ předmětu správního řízení. Gros podstaty návrhu navrhovatele byla údajná nezákonnost

provedeného hodnocení a posouzení splnění podmínek účasti a tím i ve svém důsledku nezákonnost výběru dodavatele.

12. Pro odstranění veškerých pochyb Úřad dále uvádí, že má za to, že předmět řízení byl vyčerpán i ve vztahu k argumentaci navrhovatele týkající se možného porušení § 6 odst. 2 zákona zadavatelem v souvislosti s žádostí o objasnění nabídky a možnému nerovnému zacházení s uchazeči, resp. diskriminaci navrhovatele vůči vybranému dodavateli, kdy nelze přehlédnout, že navrhovatel tuto argumentaci uplatnil až v podaném návrhu, v zásadě jakožto reakci na informaci v rozhodnutí o námitkách. Úřad však i tuto rovinu návrhu považuje za vyčerpanou na základě přijatého nápravného opatření zadavatelem, jelikož přímo věcně souvisí s namítaným nezákonným hodnocením nabídek, které přitom bylo zadavatelem opatřením k nápravě zrušeno. Nelze totiž přehlížet, že samotná žádost bez následné reakce a promítnutí do výsledků zadávacího řízení není způsobilá jakkoliv ovlivnit výsledek zadávacího řízení. Úřad nicméně akcentuje, pro další postup zadavatele, že v souladu se zásadou rovného zacházení podle § 6 odst. 2 zákona je zadavatel při formulaci případných žádostí o objasnění či doplnění údajů v nabídkách učiněných podle § 46 zákona povinen postupovat takovým způsobem, aby nedocházelo k nedůvodnému rozdílnému přístupu k jednotlivým účastníkům zadávacího řízení.
13. S ohledem na skutečnost, že zadavatel zrušil přezkoumávané úkony, nastala skutečnost předvídaná v § 257 písm. i) zákona, a Úřad proto rozhodl o zastavení správního řízení tak, jak je uvedeno ve výroku tohoto usnesení.
14. Pro úplnost Úřad poznamenává, že z důvodu procesní ekonomie, kdy je Úřad povinen dle § 6 odst. 2 správního řádu postupovat tak, aby nikomu nevznikaly zbytečné náklady a dotčené osoby co možná nejméně zatěžoval, již považoval za neúčelné stanovit účastníkům řízení lhůtu k vyjádření se k podkladům rozhodnutí ve smyslu § 261 odst. 3 zákona, za situace, kdy je zřejmé, že je dán důvod pro zastavení správního řízení podle § 257 písm. i) 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, mohlo účastníkům řízení způsobit toliko zbytečné náklady, aniž by takové vyjádření bylo způsobilé 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. 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 železnic, státní organizace, Dlážděná 1003/7, 110 00 Praha 1
2. Zuzana Dohnalová, advokátní kancelář, K dolům 1924/42, 143 00 Praha 4
3. ARTECH spol. s r.o., Václavské náměstí 819/43, 110 00 Praha 1

### Vypraveno dne:

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