



ÚŘAD PRO OCHRANU HOSPODÁŘSKÉ SOUTĚŽE



UOHSX009TH2F

## USNESENÍ

Č. j.: ÚOHS-S0181/2017/VZ-15925/2017/543/MPr

Brno: 29. 5. 2017

Úřad pro ochranu hospodářské soutěže příslušný podle § 248 zákona č. 134/2016 Sb., o zadávání veřejných zakázek, ve správním řízení zahájeném dne 9. 5. 2017 na návrh z téhož dne, jehož účastníky jsou:

- zadavatel – obec Vlčnov, IČO 00291561, se sídlem Vlčnov 124, 687 61 Vlčnov,
- navrhovatel – VW WACHAL a.s., IČO 25567225, se sídlem Tylova 220/17, 767 01 Kroměříž,

ve věci části č. 1 „Rekreační areál Vlčnov“ veřejné zakázky „Rekreační areál Vlčnov“ a „Rekreační areál Vlčnov – tlaková kanalizační přípojka“ zadávané ve zjednodušeném podlimitním řízení na základě výzvy k podání nabídek ze dne 28. 2. 2017,

vydává toto

### usnesení:

**Správní řízení se** podle § 257 písm. c) zákona č. 134/2016 Sb., o zadávání veřejných zakázek, **zastavuje**, neboť v souvislosti s podaným návrhem ze dne 9. 5. 2017 na zahájení správního řízení o přezkoumání úkonů zadavatele – obec Vlčnov, IČO 00291561, se sídlem Vlčnov 124, 687 61 Vlčnov – učiněných při zadávání části č. 1 „Rekreační areál Vlčnov“ veřejné zakázky „Rekreační areál Vlčnov“ a „Rekreační areál Vlčnov – tlaková kanalizační přípojka“ zadávané ve zjednodušeném podlimitním řízení na základě výzvy k podání nabídek ze dne 28. 2. 2017, zaslaným Úřadu pro ochranu hospodářské soutěže před uzavřením smlouvy na citovanou část veřejné zakázky, nedošlo ze strany navrhovatele – VW WACHAL a.s., IČO 25567225, se sídlem Tylova 220/17, 767 01 Kroměříž – ke složení kauce na účet Úřadu pro ochranu hospodářské soutěže ve lhůtě podle § 255 citovaného zákona, tj. do 9. 5. 2017.

## ODŮVODNĚNÍ

### I. Průběh správního řízení

1. Úřad pro ochranu hospodářské soutěže (dále jen „Úřad“) jako orgán příslušný podle ustanovení § 248 zákona č. 134/2016 Sb., o zadávání veřejných zakázek (dále jen „zákon“), kvýkonu dozoru nad dodržováním pravidel stanovených tímto zákonem a zadávacími podmínkami pro zadání podlimitní a nadlimitní veřejné zakázky, obdržel dne 9. 5. 2017 návrh navrhovatele – VW WACHAL a.s., IČO 25567225, se sídlem Tylova 220/17, 767 01 Kroměříž (dále jen „navrhovatel“) – z téhož dne na zahájení správního řízení o přezkoumání úkonů učiněných zadavatelem – obec Vlčnov, IČO 00291561, se sídlem Vlčnov 124, 687 61 Vlčnov (dále jen „zadavatel“) – v souvislosti s částí č. 1 „Rekreační areál Vlčnov“ veřejné zakázky „Rekreační areál Vlčnov“ a „Rekreační areál Vlčnov – tlaková kanalizační přípojka“ zadávané ve zjednodušeném podlimitním řízení na základě výzvy k podání nabídek ze dne 28. 2. 2017 (dále jen „veřejná zakázka“).
2. Dnem 9. 5. 2017, 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. Účastníky správního řízení podle § 256 zákona jsou:
  - navrhovatel,
  - zadavatel.
4. Zahájení správního řízení oznámil Úřad účastníkům řízení přípisem č. j. ÚOHS-S0181/2017/VZ-14756/2017/543/MPr ze dne 11. 5. 2017, ve kterém mimo jiné uvedl, že v souladu s § 251 odst. 5 zákona mohou účastníci řízení v zákonem stanovené lhůtě navrhnout důkazy, uvádět skutečnosti a činit jiné návrhy.
5. Ve dnech 18. 5. 2017 a 19. 5. 2017 zadavatel doručil Úřadu vyjádření k předmětnému návrhu a dokumentaci o veřejné zakázce.

### II. Závěry Úřadu

6. Úřad přezkoumal náležitosti návrhu a na základě zjištěných skutečností konstatuje, že nedošlo k připsání kaucy na účet Úřadu ve lhůtě podle § 255 odst. 1 zákona, a proto správní řízení podle § 257 písm. c) zákona zastavil. Ke svému rozhodnutí Úřad uvádí následující rozhodné skutečnosti.
7. Podle § 251 odst. 1 zákona návrh musí vedle obecných náležitostí podání stanovených správním řádem obsahovat označení zadavatele, v čem je spatřováno porušení zákona, v jehož důsledku navrhovateli vznikla nebo hrozí újma na jeho právech, návrhy na provedení důkazů, a čeho se navrhovatel domáhá. Navrhovatel je povinen k návrhu připojit v elektronické podobě písemné důkazní prostředky, jejichž provedení navrhl, nejsou-li součástí dokumentace o zadávacím řízení. Součástí návrhu je doklad o složení kaucy podle § 255 odst. 1 nebo 2 zákona a v případě návrhu zasílaného Úřadu před uzavřením smlouvy na veřejnou zakázku rovněž doklad o doručení námitek zadavateli.

8. 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.
9. Podle § 255 odst. 1 zákona je navrhovatel ve lhůtě pro doručení návrhu povinen 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.
10. Podle § 255 odst. 2 zákona ve lhůtě pro doručení návrhu, jde-li o řízení o přezkoumání postupu pro zadávání koncesí, je navrhovatel povinen složit na účet Úřadu kauci ve výši 1 % z předpokládané hodnoty koncese uveřejněné ve Věstníku veřejných zakázek nebo na profilu zadavatele, nejméně však ve výši 50 000 Kč, nejvýše ve výši 10 000 000 Kč. V případě, že zadavatel neuveřejní ve Věstníku veřejných zakázek nebo na profilu zadavatele předpokládanou hodnotu koncese, je navrhovatel povinen složit kauci ve výši 100 000 Kč. V případě návrhu na uložení zákazu plnění koncesní smlouvy je navrhovatel povinen složit kauci ve výši 200 000 Kč.
11. Podle § 255 odst. 3 zákona kauce případně státu, jestliže Úřad
  - a) pravomocným rozhodnutím návrh zamítne podle § 265 písm. a) zákona, nebo
  - b) pravomocným rozhodnutím rozhodne o zastavení řízení, pokud vzal navrhovatel návrh zpět poté, co bylo v témže správním řízení nepravomocně rozhodnuto o zamítnutí návrhu podle § 265 písm. a) zákona.
12. Podle § 255 odst. 4 zákona v případě, že navrhovatel vzal svůj návrh před vydáním rozhodnutí ve věci samé zpět, případně státu 35 % kauce, nejméně však 30 000 Kč; zbývající část kauce Úřad vrátí navrhovateli.
13. Podle § 255 odst. 5 zákona kauce, která připadla státu, je příjmem státního rozpočtu.
14. Podle § 255 odst. 6 zákona pokud Úřad rozhodne jiným způsobem, než je uvedeno v § 255 odst. 3 zákona, nebo zastaví řízení z jiného důvodu než podle § 255 odst. 3 zákona, vrátí kauci nebo její část navrhovateli do 1 měsíce ode dne nabytí právní moci rozhodnutí.
15. Podle § 257 písm. c) zákona Úřad zahájené řízení usnesením zastaví, jestliže nedošlo ke složení kauce v souladu s § 255 zákona.
16. Při posuzování včasnosti složení kauce je nutno na případ, s ohledem na znění § 257 písm. c) zákona, vztáhnout podmínky § 255 odst. 1 zákona, poněvadž, jak je z výše uvedených ustanovení zřejmé, odstavec 2 § 255 zákona určuje výši kauce u koncesí, a proto se u stanovení výše kauce, kterou je nutno složit spolu s návrhem v uvedené věci, neuplatní a aplikuje se § 255 odst. 1 zákona. Zbývající ustanovení § 255 zákona (odst. 3 – 6) stanovují, jak má následně Úřad s kaucí naložit. Proto Úřad musí primárně posoudit, zda navrhovatel dostal povinnosti uvedené v § 255 odst. 1 zákona a složil kauci v tam stanovené výši ve lhůtě pro doručení návrhu.

17. Úřad v této souvislosti dále uvádí, že zákon rozlišuje náležitosti návrhu, jejichž nesplnění lze odstranit ve lhůtě stanovené Úřadem [srov. § 257 písm. a) zákona] a náležitosti, jejichž absence je důvodem pro zastavení řízení bez dalšího, kam patří mj. i ustanovení § 257 písm. c) zákona. V naposledy uvedeném ustanovení zákona, pod které je třeba podřadit také šetřený případ, zákonodárce možnost zhojení nesplnění náležitostí návrhu v dodatečné lhůtě stanovené Úřadem nezakotvil. Úřad proto nemůže navrhovatele k odstranění takové vady řízení vyzvat či zkoumat důvody nesplnění zákonné náležitosti návrhu.
18. Úřad uvádí, že námitkami ze dne 21. 4. 2017 brojil navrhovatel zejména proti vyloučení z účasti v zadávacím řízení. Námitky navrhovatele obdržel zadavatel dne 21. 4. 2017, jak Úřad zjistil z dokumentace o veřejné zakázce zasláné zadavatelem. Z dokumentace o veřejné zakázce dále vyplývá, že o námitkách navrhovatele rozhodl zadavatel svým rozhodnutím ze dne 27. 4. 2017 tak, že tyto odmítnul. Předmětné rozhodnutí, jak vyplývá z výpisu z datové schránky zadavatele, který byl Úřadu předložen v rámci vyjádření zadavatele ze dne 18. 5. 2017, navrhovatel obdržel dne 27. 4. 2017. Úřad konstatuje, že podle § 255 odst. 1 zákona, v návaznosti na ustanovení § 251 odst. 2 zákona, byl posledním dnem lhůty pro připsání kaucí na účet Úřadu den 9. 5. 2017.
19. Návrh navrhovatele byl Úřadu doručen dne 9. 5. 2017, přičemž součástí návrhu nebyl doklad o složení kaucí, ze kterého by vyplývalo, že navrhovatel poukázal na účet Úřadu kaucí dle ustanovení § 255 odst. 1 zákona. Z bankovního výpisu Úřadu současně vyplývá, že k připsání kaucí ve výši 293 501 Kč (tj. ve výši 1 % z nabídkové ceny navrhovatele za celou dobu plnění části č. 1 veřejné zakázky činící částku 29 350 055,15 Kč) na účet Úřadu došlo dne 10. 5. 2017, přičemž nejzazší termín pro složení kaucí ve lhůtě podle § 255 odst. 1 zákona, v návaznosti na ustanovení § 251 odst. 2 zákona, byl den 9. 5. 2017. Navrhovatel tak nedostal své zákonné povinnosti a nesložil kaucí do 10 dnů ode dne 27. 4. 2017, v němž navrhovatel obdržel rozhodnutí, kterým zadavatel námitky odmítl.
20. Již pouze pro úplnost a nad rámec Úřad dodává, že součástí návrhu navrhovatele nebyl ani doklad o doručení námitek zadavateli jakožto další povinná náležitost návrhu [jak vyplývá z § 257 písm. d) zákona, Úřad zahájené řízení usnesením zastaví, jestliže k návrhu zasílanému Úřadu před uzavřením smlouvy na veřejnou zakázku není připojen doklad o doručení námitek zadavateli]. V této souvislosti je možno dodat, že v případech, kdy je požadováno prokázání způsobu a doby doručení, tedy kdy je třeba, aby bylo doručení doloženo, jako je tomu ve zde posuzovaném případě, musí být navrhovatelem předložen doklad stvrzující, že písemnost byla doručena nebo že poštovní zásilka obsahující písemnost byla dodána, včetně dne, kdy se tak stalo.
21. Úřad, ponechávaje stranou pro výrok usnesení nikoli stěžejní závěry uvedené v bodě 20 odůvodnění, uzavírá, že vzhledem k tomu, že ze strany navrhovatele nedošlo k připsání kaucí na účet Úřadu ve lhůtě podle § 255 zákona, tedy nejpozději do dne 9. 5. 2017, Úřad podle § 257 písm. c) zákona předmětné správní řízení, jak je uvedeno ve výroku tohoto rozhodnutí, zastavil.

## 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. 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. Josef Chýle, Ph.D.  
místopředseda

### Obdrží:

1. Obec Vlčnov, Vlčnov 124, 687 61 Vlčnov
2. VW WACHAL a.s., Tylova 220/17, 767 01 Kroměříž

### Vypraveno dne:

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