



UOHSX00CS52P

USNESENÍ

Č. j.: ÚOHS-S0364/2019/VZ-27777/2019/533/BŠp

Brno: 23. října 2019

Úřad pro ochranu hospodářské soutěže příslušný podle ustanovení § 248 zákona č. 134/2016 Sb., o zadávání veřejných zakázek, ve znění pozdějších předpisů, ve správním řízení zahájeném dne 3. 10. 2019 na návrh z téhož dne, jehož účastníky jsou:

- zadavatel – městys Lomnice, IČO 00280577, se sídlem nám. Palackého 32, 679 23 Lomnice,
- navrhovatel – STAVKOM, spol. s r. o., IČO 41604041, se sídlem Nádražní 1332/32, 680 01 Boskovice,

ve věci přezkoumání úkonů zadavatele učiněných při zadávání veřejné zakázky „Lomnice - Stavební úpravy objektu č.p. 187 na bytový dům – opakované řízení I.“ ve zjednodušeném podlimitním řízení, kdy výzva k podání nabídek byla uveřejněna na profilu zadavatele (<https://www.e-zakazky.cz/profil-zadavatele/2e3f82c5-b68f-47d6-8a59-11d704baba9c>) dne 1. 8. 2019 pod systémovým číslem P19V00000003, na jejíž plnění nebyla doposud uzavřena smlouva,

vydává toto:

usnesení:

Správní řízení se podle § 257 písm. c) zákona č. 134/2016 Sb., o zadávání veřejných zakázek, ve znění pozdějších předpisů, **zastavuje**, neboť v souvislosti s podáním návrhu navrhovatele – STAVKOM, spol. s r. o., IČO 41604041, se sídlem Nádražní 1332/32, 680 01 Boskovice – ze dne 3. 10. 2019 na zahájení správního řízení o přezkoumání úkonů zadavatele – městys Lomnice, IČO 00280577, se sídlem nám. Palackého 32, 679 23 Lomnice – učiněných při zadávání veřejné zakázky „Lomnice - Stavební úpravy objektu č.p. 187 na bytový dům – opakované řízení I.“ ve zjednodušeném podlimitním řízení, kdy výzva k podání nabídek byla uveřejněna na profilu zadavatele (<https://www.e-zakazky.cz/profil-zadavatele/2e3f82c5-b68f-47d6-8a59-11d704baba9c>) dne 1. 8. 2019 pod systémovým číslem P19V00000003, **nedošlo ke složení kauce v souladu s § 255 odst. 1 citovaného zákona**, tj. nejpozději do dne 7. 10. 2019.

ODŮVODNĚNÍ

I. PRŮBĚH SPRÁVNÍHO ŘÍZENÍ

1. Úřad pro ochranu hospodářské soutěže (dále jen „Úřad“) obdržel dne 3. 10. 2019 návrh navrhovatele – STAVKOM, spol. s r. o., IČO 41604041, se sídlem Nádražní 1332/32, 680 01 Boskovice (dále jen „navrhovatel“) – z téhož dne na zahájení řízení o přezkoumání úkonů zadavatele – městys Lomnice, IČO 00280577, se sídlem nám. Palackého 32, 679 23 Lomnice (dále jen „zadavatel“) – učiněných ve veřejné zakázce „Lomnice - Stavební úpravy objektu č.p. 187 na bytový dům – opakované řízení I.“ zadávané ve zjednodušeném podlimitním řízení, kdy výzva k podání nabídek byla uveřejněna na profilu zadavatele dne 1. 8. 2019 pod systémovým číslem P19V00000003, na jejíž plnění nebyla doposud uzavřena smlouva (dále jen „veřejná zakázka“).
2. Podle § 249 zákona č. 134/2016 Sb., o zadávání veřejných zakázek, ve znění pozdějších předpisů (dále jen „zákon“), ve spojení s § 44 odst. 1 zákona č. 500/2004 Sb., správní řád, ve znění pozdějších předpisů (dále jen „správní řád“), bylo zahájeno správní řízení o přezkoumání úkonů zadavatele dne 3. 10. 2019, kdy Úřad obdržel návrh navrhovatele.
3. Návrh navrhovatele směřuje proti zadávacím podmínkám, a dále navrhovatel uvádí, že zadavatel v průběhu zadávacího řízení opravil oznámení o výběru dodavatele, avšak již nepoučil účastníky zadávacího řízení o možnosti podat proti tomuto úkonu námítky. Zároveň zadavatel dle navrhovatele pochybil, když vyzval pouze vybraného dodavatele k objasnění a doplnění údajů z nabídky a ostatní účastníky zadávacího řízení k tomuto nevyzval, a rovněž takto učinil až po uplynutí lhůty k podání nabídek, ačkoli dle § 46 odst. 2 zákona nemůže být nabídka po uplynutí lhůty pro podání nabídek měněna. Navrhovatel proto žádá o zrušení zadávacího řízení na veřejnou zakázku a rovněž žádá o uložení předběžného opatření spočívajícího v pozastavení zadávacího řízení nebo v zákazu uzavřít smlouvu na veřejnou zakázku.
4. Účastníky správního řízení podle § 256 zákona jsou:
 - zadavatel,
 - navrhovatel.
5. Zahájení správního řízení oznámil Úřad jeho účastníkům přípisem č. j. ÚOHS-S0364/2019/VZ-27158/2019/533/BŠp ze dne 4. 10. 2019.
6. Dne 13. 10. 2019 obdržel Úřad od zadavatele vyjádření k návrhu ze dne 11. 10. 2019, v němž zadavatel uvádí, že se při zadávání šetřené veřejné zakázky nedopustil porušení zákona.
7. Rozhodnutím č. j. ÚOHS-S0364/2019/VZ-28838/2019/533/LHI ze dne 23. 10. 2019 rozhodl Úřad o zamítnutí návrhu navrhovatele na nařízení předběžného opatření spočívajícím v uložení zákazu uzavření smlouvy.

II. ZÁVĚRY ÚŘADU

8. Úřad přezkoumal náležitosti návrhu a na základě zjištěných skutečností konstatuje, že v dané věci nedošlo ke složení kauce ve lhůtě podle § 255 odst. 1 zákona na účet Úřadu, a proto

správní řízení podle § 257 písm. c) zákona zastavil. Ke svému rozhodnutí Úřad uvádí následující rozhodné skutečnosti.

9. Podle § 251 odst. 1 zákona musí návrh 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 kauce 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.
10. Podle § 251 odst. 2 zákona návrh musí být, není-li stanoveno jinak, doručen Úřadu a ve stejnopisu zadavateli do 10 dnů ode dne, v němž stěžovatel obdržel rozhodnutí, kterým zadavatel námitky odmítnul.
11. Podle § 255 odst. 1 zákona je navrhovatel ve lhůtě pro doručení návrhu, nejde-li o případ podle § 255 odst. 2 zákona, 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.
12. Podle § 257 písm. c) zákona Úřad zahájené řízení usnesením zastaví, jestliže nedošlo ke složení kauce v souladu s § 255 zákona.
13. Úřad zjistil, že navrhovatel doručil zadavateli dne 17. 9. 2019 námitky směřující mj. proti zadávacím podmínkám šetřené veřejné zakázky a proti oznámení o výběru dodavatele. Dále Úřad zjistil, že zadavatel námitky navrhovatele rozhodnutím ze dne 25. 9. 2019 odmítl. Předmětné rozhodnutí o námitkách bylo navrhovateli doručeno dne 25. 9. 2019.
14. Vzhledem k výše uvedeným skutečnostem byl tedy v posuzovaném případě posledním dnem lhůty pro doručení návrhu Úřadu podle § 251 odst. 2 zákona den 7. 10. 2019. Tedy nejpozději dne 7. 10. 2019 mělo dojít v souladu s § 255 odst. 1 zákona i ke složení kauce na účet Úřadu, a to ve výši určené taktéž podle § 255 odst. 1 zákona (návrh směřuje proti zadávacím podmínkám a proti jednotlivým úkonům zadavatele, přičemž navrhovatel podal nabídku na veřejnou zakázku, kauce tak měla být v souladu s § 255 odst. 1 zákona složena ve výši 1 % z nabídkové ceny navrhovatele). Ustanovení § 255 odst. 1 zákona explicitně stanoví, že navrhovatel je povinen složit na účet Úřadu kauci ve lhůtě pro doručení návrhu, tzn. nelze připustit, aby byla kauce na účet Úřadu složena později. V této souvislosti lze odkázat např. na komentářovou literaturu¹, kde je k citovanému ustanovení zákona uvedeno, že „*Kauci je navrhovatel povinen složit spolu s podáním návrhu, a to nejpozději do konce lhůty pro doručení návrhu podle § 251 odstavec 2 nebo 3.*“. Obdobně lze odkázat

¹ HERMAN, Pavel. Komentář k zákonu o zadávání veřejných zakázek. Plzeň: Vydavatelství a nakladatelství Aleš Čeněk, 2016, ISBN 978-80-7380-595-1, s. 580

též na jiný komentář k citovanému ustanovení, kde je uvedeno, že *»Doklad o složení kauce musí být vždy součástí podaného návrhu, je tedy nezbytné složit kauci v dostatečném předstihu tak, aby ve lhůtě pro doručení návrhu byla převedena na příslušný bankovní účet ÚOHS.«²*

15. Návrh byl Úřadu doručen dne 3. 10. 2019, tedy ve lhůtě stanovené v § 251 odst. 2 zákona; součástí návrhu navrhovatele však nebyl doklad o složení kauce podle § 255 zákona, přičemž z dostupných zjištění vyplývá, že k připsání kauce na účet Úřadu ve lhůtě podle § 255 odst. 1 zákona, tj. do dne 7. 10. 2019 nedošlo (k připsání kauce na účet Úřadu nedošlo ani později), a to přestože navrhovatel v čl. III návrhu uvádí, že je povinen složit kauci ve výši 206 654,16 Kč a doklad o složení kauce je přílohou návrhu.
16. Rozhodující skutečností pro šetřený případ tedy je, že ve lhůtě stanovené zákonem nebyly navrhovatelem peněžní prostředky odpovídající kauci složeny na účet Úřadu, tedy, že v šetřeném případě nebyla kauce odpovídající částce ve výši 1 % z nabídkové ceny navrhovatele ze strany navrhovatele do dne 7. 10. 2019, ani později, složena na účet Úřadu, tudíž navrhovatel nesplnil povinnost složit kauci na účet Úřadu ve lhůtě pro doručení návrhu.
17. Pro úplnost Úřad dodává, že zákon rozlišuje náležitosti návrhu, jejichž absenci lze odstranit ve lhůtě stanovené Úřadem [srov. § 257 písm. a) zákona], a náležitosti, resp. podmínky řízení, jejichž absence je bez dalšího důvodem pro zastavení řízení, kam patří mj. i situace uvedená v § 257 písm. c) zákona, tedy že nedojde ke složení kauce v souladu s § 255 zákona (tj. v řádné výši a ve stanovené lhůtě). Pro ustanovení § 257 písm. c) zákona, kam spadá také šetřený případ, zákonodárce možnost zhojení absentující podmínky řízení v dodatečné lhůtě stanovené Úřadem nezakotvil. Úřad proto nemůže navrhovatele k odstranění takové vady řízení vyzvat, či zkoumat důvody, pro které ke složení kauce v zákonem stanovené lhůtě nedošlo.
18. Úřad dodává, že v šetřeném případě by bylo nadbytečné vyzývat navrhovatele k odstranění nedostatku návrhu spočívajícího v absenci dokladu o složení kauce ve výši dle § 255 zákona, neboť neuhrazení kauce ve lhůtě podle § 255 odst. 1 zákona je vadou neodstranitelnou, v jejímž důsledku Úřad správní řízení zastavil. Přílohou návrhu navrhovatele pak nebyl ani doklad o doručení námitek zadavateli, což je rovněž důvodem pro zastavení správního řízení podle § 257 písm. d) zákona.
19. 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. c) 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

² 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. 1207

ovlivnit výsledek správního řízení. Z toho důvodu Úřad lhůtu podle § 261 odst. 3 zákona účastníkům řízení nestanovil.

20. S ohledem na skutečnost, že nedošlo ke složení kauce v souladu s § 255 odst. 1 zákona na účet Úřadu, tedy ve lhůtě stanovené citovaným ustanovením zákona, ani později, rozhodl Úřad podle § 257 písm. c) zákona o zastavení správního řízení, 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. 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. městys Lomnice, nám. Palackého 32, 679 23 Lomnice
2. STAVKOM, spol. s r. o., Nádražní 1332/32, 680 01 Boskovice

Vypraveno dne:

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