



UOHSX00D1ELL

USNESENÍ

Spisová značka:

ÚOHS-S0443/2019/VZ

Číslo jednací:

ÚOHS-00647/2020/523/JHn

Brno: 8. 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 6. 12. 2019 na návrh z téhož dne, jehož účastníky jsou

- zadavatel – Nemocnice Milosrdných bratří, příspěvková organizace, IČO 48512478, se sídlem Polní 553/3, 639 00 Brno-Štýřice,
- navrhovatel – STAPRO s. r. o., IČO 13583531, se sídlem Pernštýnské náměstí 51, Pardubice-Staré Město, 530 02 Pardubice,
- vybraný dodavatel – ICZ a. s., IČO 25145444, se sídlem Na hřebenech II 1718/10, Nusle, 140 00 Praha 4, ve správním řízení zastoupená na základě plné moci ze dne 20. 11. 2016 Mgr. Petrou Koutnou, advokátkou, ev. č. ČAK 11082, AK Koutná & Fáberová v. o. s., IČO 27560937, se sídlem Kostelní 6, 170 00 Praha 7,

ve věci přezkoumání úkonů zadavatele učiněných při zadávání části 1 nazvané „**PRVNÍ část – Modernizace klinického informačního systému**“ veřejné zakázky „**Modernizace nemocničního informačního systému pro Nemocnici Milosrdných bratří**“ v otevřeném řízení, jehož oznámení bylo odesláno k uveřejnění dne 21. 5. 2019 a uveřejněno ve Věstníku veřejných zakázek dne 24. 5. 2019 pod ev. č. Z2019-017091, ve znění oprav uveřejněných dne 6. 6. 2019, 14. 6. 2019, 17. 6. 2019, 24. 6. 2019, 27. 6. 2019, 8. 7. 2019, 15. 7. 2019, 19. 7. 2019 a 29. 7. 2019 a v Úředním věstníku Evropské unie dne 24. 5. 2019 pod ev. č. 2019/S 100-242250, ve znění oprav uveřejněných dne 6. 6. 2019 pod ev. č. 2019/S 108-263772, 14. 6. 2019 pod ev. č. 2019/S 113-278300, 18. 6. 2019 pod ev. č. 2019/S 115-283356, 24. 6. 2019 pod ev. č. 2019/S 119/292434, 28. 6. 2019 pod ev. č. 2019/S 123-301286, 5. 7. 2019 pod ev. č. 2019/S 128-314486, 17. 7. 2019 pod ev. č. 2019/S 136-335989, 19. 7. 2019 pod ev. č. 2019/S 138-340829 a 31. 7. 2019 pod ev. č. 2019/S 146-360411,

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 stejnopis návrhu navrhovatele – STAPRO s. r. o., IČO 13583531, se sídlem Pernštýnské náměstí 51, Pardubice-Staré Město, 530 02 Pardubice – ze dne 6. 12. 2019 na zahájení správního řízení o přezkoumání úkonů zadavatele – Nemocnice Milosrdných bratří, příspěvková organizace, IČO 48512478, se sídlem Polní 553/3, 639 00 Brno-Štýřice – učiněných při zadávání části 1 nazvané „PRVNÍ část – Modernizace klinického informačního systému“ veřejné zakázky „Modernizace nemocničního informačního systému pro Nemocnici Milosrdných bratří“ v otevřeném řízení, jehož oznámení bylo odesláno k uveřejnění dne 21. 5. 2019 a uveřejněno ve Věstníku veřejných zakázek dne 24. 5. 2019 pod ev. č. Z2019-017091, ve znění oprav uveřejněných dne 6. 6. 2019, 14. 6. 2019, 17. 6. 2019, 24. 6. 2019, 27. 6. 2019, 8. 7. 2019, 15. 7. 2019, 19. 7. 2019 a 29. 7. 2019 a v Úředním věstníku Evropské unie dne 24. 5. 2019 pod ev. č. 2019/S 100-242250, ve znění oprav uveřejněných dne 6. 6. 2019 pod ev. č. 2019/S 108-263772, 14. 6. 2019 pod ev. č. 2019/S 113-278300, 18. 6. 2019 pod ev. č. 2019/S 115-283356, 24. 6. 2019 pod ev. č. 2019/S 119/292434, 28. 6. 2019 pod ev. č. 2019/S 123-301286, 5. 7. 2019 pod ev. č. 2019/S 128-314486, 17. 7. 2019 pod ev. č. 2019/S 136-335989, 19. 7. 2019 pod ev. č. 2019/S 138-340829 a 31. 7. 2019 pod ev. č. 2019/S 146-360411, **nebyl doručen jmenovanému zadavateli ve lhůtě podle § 251 odst. 2 citovaného zákona o zadávání veřejných zakázek, tedy nejpozději do 9. 12. 2019, ale až dne 16. 12. 2019.**

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 6. 12. 2019 návrh navrhovatele – STAPRO s. r. o., IČO 13583531, se sídlem Pernštýnské náměstí 51, Pardubice-Staré Město, 530 02 Pardubice (dále jen „navrhovatel“) – z téhož dne na zahájení správního řízení o přezkoumání úkonů zadavatele – Nemocnice Milosrdných bratří, příspěvková organizace, IČO 48512478, se sídlem Polní 553/3, 639 00 Brno-Štýřice (dále jen „zadavatel“) – učiněných při zadávání části 1 nazvané „PRVNÍ část – Modernizace klinického informačního systému“ veřejné zakázky „Modernizace nemocničního informačního systému pro Nemocnici Milosrdných bratří“ v otevřeném řízení, jehož oznámení bylo odesláno k uveřejnění dne 21. 5. 2019 a uveřejněno ve Věstníku veřejných zakázek dne 24. 5. 2019 pod ev. č. Z2019-017091, ve znění oprav uveřejněných dne 6. 6. 2019, 14. 6. 2019, 17. 6. 2019, 24. 6. 2019, 27. 6. 2019, 8. 7. 2019, 15. 7. 2019, 19. 7. 2019 a 29. 7. 2019 a v Úředním věstníku Evropské unie dne 24. 5. 2019 pod ev. č. 2019/S 100-242250, ve znění oprav uveřejněných dne 6. 6. 2019 pod ev. č. 2019/S 108-263772, 14. 6. 2019 pod ev. č. 2019/S 113-278300, 18. 6. 2019 pod ev. č. 2019/S 115-283356, 24. 6. 2019 pod ev. č. 2019/S 119/292434, 28. 6. 2019 pod ev. č. 2019/S 123-301286, 5. 7. 2019 pod ev. č. 2019/S 128-314486, 17. 7. 2019 pod ev. č. 2019/S 136-335989, 19. 7. 2019 pod ev. č. 2019/S 138-340829 a 31. 7. 2019 pod ev. č. 2019/S 146-360411 (dále jen „veřejná zakázka“).

2. Dnem obdržení předmětného návrhu bylo v souladu s ustanovením § 249 zákona ve spojení s ustanovením § 44 odst. 1 zákona č. 500/2004 Sb., správní řád, ve znění pozdějších předpisů (dále jen „správní řád“) zahájeno správní řízení ve věci přezkoumání úkonů zadavatele.
3. Zahájení správního řízení oznámil Úřad účastníkům správního řízení přípisem č. j. ÚOHS-S0443/2019/VZ-34130/2019/523/VHm ze dne 11. 12. 2019.
4. Účastníky správního řízení podle ustanovení § 256 zákona jsou
 - zadavatel,
 - navrhovatel,
 - vybraný dodavatel – ICZ a. s., IČO 25145444, se sídlem Na hřebenech II 1718/10, Nusle, 140 00 Praha 4, ve správním řízení zastoupená na základě plné moci ze dne 20. 11. 2016 Mgr. Petrou Koutnou, advokátkou, ev. č. ČAK 11082, AK Koutná & Fáberová v. o. s., IČO 27560937, se sídlem Kostelní 6, 170 00 Praha 7 (dále jen „vybraný dodavatel“).
5. Návrh směřuje proti rozhodnutí o výběru dodavatele ze dne 31. 10. 2019 (dále jen „rozhodnutí o výběru“). Dle tvrzení navrhovatele se o rozhodnutí zadavatele o výběru navrhovatel dozvěděl prostřednictvím druhého oznámení zadavatele o výběru dodavatele, uveřejněného na profilu zadavatele dne 4. 11. 2019. Samotné písemné vyhotovení rozhodnutí zadavatele o výběru nebylo dle tvrzení navrhovatele na profilu zadavatele zveřejněno a nebylo tedy možné se s ním seznámit. Podle oznámení o výběru dodavatele datovaného 4. 11. 2019 byla jako nejvýhodnější nabídka vybrána nabídka vybraného dodavatele.
6. Navrhovatel v návrhu brojí proti domnělému porušení ustanovení § 48 odst. 8 zákona, podle kterého je zadavatel povinen vyloučit vybraného dodavatele z účasti v zadávacím řízení, pokud zjistí, že jsou naplněny důvody podle ustanovení § 48 odst. 2 zákona. Navrhovatel odůvodňuje svůj návrh tím, že vybraný dodavatel neprokázal splnění ani jedné referenční zakázky. Navrhovatel má dále za to, že zadavatel svým postupem porušil zásady transparentnosti, rovného zacházení a zákazu diskriminace, přičemž dále brojí proti údajnému porušení ustanovení § 36 odst. 1 zákona a na závěr uvádí, že bylo porušeno ustanovení § 113 odst. 1 zákona, podle kterého je zadavatel povinen provést posouzení mimořádně nízké nabídkové ceny před odesláním oznámení o výběru dodavatele. Navrhovatel se domnívá, že zadavatel nevyhodnotil nabídkovou cenu vybraného dodavatele jako mimořádně nízkou nabídkovou cenu ve smyslu výše uvedeného ustanovení.
7. Dle § 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.
8. Dle § 257 písm. e) zákona Úřad zahájené řízení usnesením zastaví, jestliže návrh nebyl doručen Úřadu a zadavateli ve lhůtách podle § 251 odst. 2 nebo 3 nebo podle § 254 odst. 3 zákona.
9. Úřad po obdržení návrhu ověřil, že nedisponuje žádnými dokumenty či informacemi, které se týkají doručení stejnopisu návrhu zadavateli. S ohledem na uvedenou skutečnost Úřad

usnesením č. j. ÚOHS-S0443/2019/VZ-35247/2019/523/VHm ze dne 19. 12. 2019 navrhovateli určil lhůtu k předložení dokladu, ze kterého bude vyplývat okamžik doručení stejnopisu návrhu zadavateli.

10. Úřad obdržel dne 20. 12. 2019 od zadavatele část dokumentace o zadávacím řízení a vyjádření zadavatele k návrhu na zahájení řízení o přezkoumání úkonů zadavatele z téhož dne (dále jen „vyjádření zadavatele“). Zadavatel ve svém vyjádření mj. uvádí, že navrhovatel obdržel rozhodnutí zadavatele o námitkách dne 29. 11. 2019, přičemž zákonná lhůta pro doručení návrhu Úřadu a ve stejnopisu zadavateli podle ustanovení § 251 odst. 2 uplynula dne 9. 12. 2019, přičemž „v této lhůtě zadavatel od navrhovatele neobdržel stejnopis návrhu. Navrhovatel až dne 16. 12. 2019 (tj. 10 dní po podání návrhu na ÚOHS) zaslal prostřednictvím datové schránky zadavateli *Oznámení o zahájení správního řízení a Návrh na zahájení řízení...*“.
11. Dne 27. 12. 2019 Úřad obdržel vyjádření navrhovatele z téhož dne, v němž navrhovatel uvádí, že „*požadovaný doklad nemáme k dispozici, neboť se nám z důvodu technické závady[,] nepodařilo odeslat stejnopis Návrhu o přezkoumání úkonu Zadavatele – rozhodnutí o výběru účastníka k uzavření smlouvy na plnění veřejné zakázky ze dne 31. 10. 2019 Zadavateli*“.
12. Po přezkoumání splnění zákonných podmínek vázících se k podání návrhu na zahájení správního řízení o přezkoumání úkonů zadavatele Úřad konstatuje, že navrhovatel nesplnil požadavky stanovené v § 251 odst. 2 zákona, když svůj návrh nedoručil ve stejnopisu zadavateli ve lhůtě do 10 dnů ode dne, v němž obdržel rozhodnutí, kterým zadavatel námitky odmítnul, tj. nejpozději do 9. 12. 2019, ale učinil tak až dne 16. 12. 2019. K tomu Úřad uvádí následující rozhodné skutečnosti.
13. Z dokumentace o zadávacím řízení plyne, že námitky proti rozhodnutí o výběru dodavatele ze dne 15. 11. 2019 (dále jen „námitky“) byly téhož dne doručeny prostřednictvím datové schránky zadavateli. Zadavatel v rozhodnutí o námitkách přesto tvrdí, že námitky obdržel až 18. 11. 2019 [pozn. Úřadu: Zadavatel uvádí datum 18. 11. 2019 patrně s ohledem na znění článku 27.2 zadávací dokumentace¹, podle něhož se nechal ve smyslu ustanovení § 43 zákona zastoupit společností RPA Tender, s. r. o., IČO 29367107 se sídlem Starobrněnská 690/20, 602 00 Brno – tato skutečnost však není podstatná, neboť rozhodující skutečností je doručení zadavateli dne 15. 11. 2019]. Zadavatel námitky navrhovatele odmítl rozhodnutím o námitkách ze dne 28. 11. 2019 (dále jen „rozhodnutí o námitkách“), které bylo navrhovateli doručeno dne 29. 11. 2019.
14. Vzhledem k výše uvedeným skutečnostem byl tedy v posuzovaném případě posledním dnem lhůty pro doručení návrhu Úřadu a ve stejnopisu zadavateli podle § 251 odst. 2 zákona den 9. 12. 2019 (desátý den lhůty pro podání návrhu Úřadu a ve stejnopisu zadavateli). Nejpozději tento den proto mělo dojít k doručení návrhu Úřadu a ve stejnopisu zadavateli.

¹ Znění článku 27.2. zadávací dokumentace: „*Zadavatel je při výkonu práv a povinností podle zákona zastoupen společností RPA Tender, s.r.o. Starobrněnská 20, 602 00 Brno. Tato osoba je zmocněna k přebírání a odeslání písemností a ke všem úkonům spojených se zadávacím řízením s výjimkou: a) vyloučení účastníka zadávacího řízení, b) zrušení zadávacího řízení, c) rozhodnutí o výběru dodavatele, d) rozhodnutí o námitkách.*“

15. Úřad uvádí, že návrh navrhovatele obdržel dne 6. 12. 2019. Zadavatel však stejnopis návrhu od navrhovatele obdržel až dne 16. 12. 2019 (viz k tomu bod 10. odůvodnění tohoto usnesení). Naopak navrhovatel nerozporuje skutečnost, že zadavatel do dne 9. 12. 2019 předmětný návrh neobdržel.
16. Rozhodující skutečností pro šetřený případ tedy je, že ve lhůtě stanovené zákonem, tj. do 9. 12. 2019, nebyl zadavateli doručen stejnopis návrhu navrhovatele na přezkoumání úkonů zadavatele. Navrhovatel tak nedostal své zákonné povinnosti a nedoručil stejnopis návrhu zadavateli do 10 dnů ode dne 29. 11. 2019, v němž obdržel rozhodnutí, kterým zadavatel námítky odmítl.
17. Na tomto místě Úřad nad rámec výše uvedeného dodává, že nepřehlédl skutečnost, že k předmětnému návrhu navrhovatele na zahájení správního řízení o přezkoumání úkonů zadavatele zaslanému Úřadu před uzavřením smlouvy na veřejnou zakázku nebyl připojen doklad o doručení námitek zadavateli, a že návrh tak nesplňuje podmínky stanovené v ustanovení § 251 odst. 1 zákona, přičemž i tato skutečnost představuje rovněž bez dalšího zákonný důvod pro zastavení správního řízení ve smyslu ustanovení § 257 písm. d) zákona. K předmětnému návrhu byl přiložen toliko doklad o doručení rozhodnutí o námítkách, doklad o zaplacení kauce a dopis ředitele Fakultní nemocnice Brno ze dne 13. 11. 2019 adresovaný navrhovateli.
18. Pro úplnost Úřad poznamenává, že z důvodu procesní ekonomie již považoval za neúčelné stanovit účastníkům řízení lhůtu pro 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.
19. S ohledem na výše uvedené rozhodl Úřad podle § 257 písm. e) zákona o zastavení správního řízení tak, 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. 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. Nemocnice Milosrdných bratří, příspěvková organizace, Polní 553/3, 639 00 Brno-Štýřice
2. STAPRO s. r. o., Pernštýnské náměstí 51, Pardubice-Staré Město, 530 02 Pardubice
3. Mgr. Petra Koutná, advokátka, AK Koutná & Fáberová v. o. s., Kostelní 6, 170 00 Praha 7

Vypraveno dne

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