



UOHSX00FTUMA

USNESENÍ

Spisová značka: ÚOHS-S0267/2021/VZ

Číslo jednací: ÚOHS-06898/2022/500

Brno 23. 2. 2022

Úřad pro ochranu hospodářské soutěže příslušný podle § 248 zákona č. 134/2016 Sb., o zadávání veřejných zakázek, ve znění pozdějších předpisů, ve společném správním řízení vedeném pod sp. zn. S0267/2021/VZ, jež bylo zahájeno dne 9. 7. 2021 na návrh z téhož dne a dne 2. 2. 2022 z moci úřední, a jehož účastníky jsou

- zadavatel – ČEZ Distribuce, a.s., IČO 24729035, se sídlem Teplická 874/8, 405 02 Děčín - Děčín IV-Podmokly, ve správním řízení zastoupena na základě plné moci ze dne 22. 10. 2021 DBK PARTNERS, advokátní kancelář, s.r.o., IČO 24253391, se sídlem Vinohradská 938/37, 120 00 Praha 2,
- navrhovatel – ASE, s.r.o., IČO 47536589, se sídlem Sadová 95, 250 65 Líbeznice – Bořanovice,

ve věci přezkoumání úkonů zadavatele učiněných v jednacím řízení s uveřejněním „**DODÁVKY VYPÍNAČŮ SF6 123 KV VČETNĚ NOSNÝCH KONSTRUKCÍ (STOLIČEK) A UVEDENÍ DO PROVOZU**“, jehož cílem je uzavření rámcové dohody, přičemž oznámení o zahájení zadávacího řízení bylo odesláno k uveřejnění dne 29. 3. 2021 a uveřejněno ve Věstníku veřejných zakázek dne 1. 4. 2021 pod ev. č. Z2021-010669 a v Úředním věstníku Evropské unie dne 2. 4. 2021 pod ev. č. 2021/S 065-168938,

vydává toto

usnesení:

I.

Společné správní řízení vedené pod. sp. zn. S0267/2021/VZ, jež bylo zahájeno dne 9. 7. 2021 na návrh navrhovatele – ASE, s.r.o., IČO 47536589, se sídlem Sadová 95, 250 65 Líbeznice – Bořanovice – z téhož dne a dne 2. 2. 2022 z moci úřední **ve věci přezkoumání úkonů zadavatele – ČEZ Distribuce, a.s., IČO 24729035, se sídlem Teplická 874/8, 405 02 Děčín – Děčín IV- Podmokly – učiněných v jednacím řízení s uveřejněním „DODÁVKY VYPÍNAČŮ SF6 123 KV VČETNĚ NOSNÝCH KONSTRUKCÍ (STOLIČEK) A UVEDENÍ DO PROVOZU**“, jehož cílem je uzavření rámcové dohody, přičemž oznámení o zahájení zadávacího řízení bylo odesláno k uveřejnění dne 29. 3. 2021

a uveřejněno ve Věstníku veřejných zakázek dne 1. 4. 2021 pod ev. č. Z2021-010669 a v Úředním věstníku Evropské unie dne 2. 4. 2021 pod ev. č. 2021/S 065-168938, se podle § 257 písm. g) zákona č. 134/2016 Sb., o zadávání veřejných zakázek, ve znění pozdějších předpisů, **zastavuje**, neboť zadavatel rozhodnutím ze dne 16. 2. 2022 **uvedené zadávací řízení zrušil**.

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, a pro zvláštní postupy podle části šesté, obdržel dne 9. 7. 2021 návrh navrhovatele - ASE, s.r.o., IČO 47536589, se sídlem Sadová 95, 250 65 Líbeznice – Bořanovice (dále jen „navrhovatel“) – z téhož dne na zahájení správního řízení o přezkoumání úkonů zadavatele - ČEZ Distribuce, a.s., IČO 24729035, se sídlem Teplická 874/8, 405 02 Děčín – Děčín IV-Podmokly, ve správním řízení zastoupena na základě plné moci ze dne 16. 7. 2021 společností Advokátní kancelář Pokorný, Wagner & partneři, s.r.o., IČO 24225029, se sídlem Klimentská 1216/46, Nové Město, 110 00 Praha 1 (dále jen „zadavatel“) – učiněných v jednacím řízení s uveřejněním „DODÁVKY VYPÍNAČŮ SF6 123 KV VČETNĚ NOSNÝCH KONSTRUKCÍ (STOLÍČEK) A UVEDENÍ DO PROVOZU“, jehož cílem je uzavření rámcové dohody, přičemž oznámení o zahájení zadávacího řízení bylo odesláno k uveřejnění dne 29. 3. 2021 a uveřejněno ve Věstníku veřejných zakázek dne 1. 4. 2021 pod ev. č. Z2021-010669 a v Úředním věstníku Evropské unie dne 2. 4. 2021 pod ev. č. 2021/S 065-168938 (dále jen „zadávací řízení“).
2. Úřad obdržel návrh navrhovatele dne 9. 7. 2021 a tímto dnem bylo podle § 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 o přezkoumání úkonů zadavatele vedené pod sp. zn. ÚOHS-S0267/2021/VZ.
3. Zahájení správního řízení oznámil Úřad účastníkům řízení přípisem č. j. ÚOHS-23418/2021/536/GHo ze dne 13. 7. 2021.
4. Návrh směřuje proti postupu zadavatele, kdy navrhovatel mj. tvrdí, že jeho námitky, které podal dne 14. 6. 2021 vůči zadavateli řádně a včas, napadají především skutečnost, že zadávací podmínky zveřejněné zadavatelem jsou diskriminační, netransparentní a mohou obsahovat velké množství ustanovení, která mají za cíl zadavateli umožnit obcházet zákon. Dále navrhovatel ve svých námitkách poukazyval na skutečnost, že z důvodu velkého množství a rozsahu vyhrazených změn, jsou zadávací podmínky natolik neurčité, že prakticky neumožňují dodavatelům nacenit jejich nabídky tak, aby svou cenou refletovaly požadavky veřejné zakázky, což má za následek porušení § 6 zákona, tedy zásady diskriminace a transparentnosti. Závěrem navrhovatel tvrdí, že v rámci vyřízení jeho námitek došlo k situaci, kdy námitky byly sice stran zadavatele odmítnuty, ale následně zadavatel přistoupil ke změně zadávacích podmínek, která ve valné většině refletovala námitky navrhovatele, čímž se měl zadavatel dopustit ještě většího prohloubení diskriminace a zároveň porušení zásady rovného zacházení, neboť to zvýhodnilo dodavatele, kteří se zúčastnili zadávacího

řízení přes skutečnost, že nesplňují podmínky zadávacího řízení a po zásahu zadavatele podmínky splňují.

5. Úřad vydal dne 29. 9. 2021 rozhodnutí ve věci č. j. ÚOHS-32803/2021/500/Alv, sp. zn. ÚOHS-S0267/2021/VZ (dále jen „prvostupňové rozhodnutí“), jehož výrok I. byl po provedeném řízení o podaném rozkladu rozhodnutím předsedy Úřadu č. j. ÚOHS-42380/2021/162/BVa, sp. zn. ÚOHS-R0161/2021/VZ, ze dne 21. 12. 2021, které nabylo právní moci téhož dne (dále jen „rozhodnutí předsedy Úřadu“) potvrzen a je pravomocný. Výrok II. prvostupňového rozhodnutí byl rozhodnutím předsedy Úřadu zrušen a věc byla vrácena Úřadu k novému projednání.
6. Zadavatel uveřejnil dne 19. 1. 2022 na profilu zadavatele dodatek č. 2 k zadávací dokumentaci (dále jen „dodatek č. 2“), jímž provedl změnu vybraných ustanovení zadávací dokumentace s odůvodněním, že *„[p]ředseda Úřadu pro ochranu hospodářské soutěže v rozhodnutí ze dne 21. 12. 2021, č. j. ÚOHS-42380/2021/162/BVa uvedl, že současné znění čl. 3.9 Rámcové dohody stanoví pravidla pro výběr dodavatele při uzavírání jednotlivých kupních smluv příliš širokým způsobem. Z tohoto důvodu zadavatel přistoupil ke změně čl. 3.9 Rámcové dohody a souvisejících ustanovení Zadávací dokumentace tak, aby tento nedostatek byl napraven“*.
7. Úřad po přezkoumání dokumentace o zadávacím řízení a na základě vlastního zjištění zahájil dne 2. 2. 2022 správní řízení z moci úřední ve věci přezkoumání úkonů zadavatele vedené pod sp. zn. ÚOHS-S0049/2022/VZ, neboť získal pochybnost, zda zadavatel postupoval v šetřeném zadávacím řízení v souladu s § 61 odst. 10 zákona v návaznosti na § 115 odst. 1 zákona, když dodatkem č. 2 provedl změnu čl. 4.2 části 1 zadávací dokumentace, čl. 2.2 návrhu rámcové dohody a zejména čl. 3.9 návrhu rámcové dohody, v němž stanovil, že *„[n]abídky Účastníků budou hodnoceny dle některého z následujících hodnotících kritérií. Nabídky mohou být hodnoceny dle nejnižší nabídkové ceny, nebo ekonomicky nejvýhodnější nabídky. V případě použití hodnotícího kritéria ekonomicky nejvýhodnější nabídka budou Nabídky hodnoceny dle dílčích hodnotících kritérií, mezi kterými bude vedle kritéria ceny (to bude mít váhu větší než 50 %) i dodací lhůta nebo délka záruční doby (případně obě současně), přičemž dodací lhůta a délka záruční doby budou mít (případně i společně) váhu menší než 50 %; konkrétní váhy dílčích hodnotících kritérií budou určeny ve Výzvě“*, čímž provedl změnu pravidel pro hodnocení nabídek, které zadavatel obdrží v rámci postupu s obnovením soutěže ve smyslu § 132 odst. 3 písm. a) zákona s tím, že lhůta pro podání žádosti o účast uplynula dne 17. 5. 2021 v 10 hodin, přičemž tím mohl ovlivnit výběr dodavatele, a dosud nedošlo k uzavření smlouvy.
8. Zahájení správního řízení z moci úřední oznámil Úřad zadavateli přípisem č. j. ÚOHS-04039/2022/536 ze dne 2. 2. 2022.
9. Usnesením č. j. ÚOHS-04338/2022/536 ze dne 4. 2. 2022 Úřad spojil správní řízení vedená pod sp. zn. S0267/2021/VZ, jež bylo zahájeno dne 9. 7. 2021 na návrh z téhož dne, a pod sp. zn. S0049/2022/VZ, jež bylo zahájeno dne 2. 2. 2022 z moci úřední.
10. Účastníky společného správního řízení jsou podle § 256 zákona zadavatel a navrhovatel.
11. Dne 17. 2. 2022 obdržel Úřad od zadavatele přípis, jehož obsahem bylo rozhodnutí zadavatele o zrušení zadávacího řízení ze dne 16. 2. 2022, kterým zadavatel rozhodl o zrušení

zadávacího řízení podle § 170 zákona. V odůvodnění rozhodnutí o zrušení zadávacího řízení zadavatel uvedl, že ke zrušení přistoupil z důvodu, „že v současné době je vedeno ze strany Úřadu pro ochranu hospodářské soutěže řízení o přezkoumání úkonů zadavatele (pod sp. zn. S0267/2021/VZ). Zadavatel neprodleně po zrušení předmětného zadávacího řízení zahájí nové zadávací řízení na uzavření rámcové dohody „DODÁVKY VYPÍNAČŮ SF6 123 KV VČETNĚ NOSNÝCH KONSTRUKCÍ (STOLIČEK) A UVEDENÍ DO PROVOZU““.

12. Podle § 257 písm. g) zákona Úřad zahájené řízení usnesením zastaví, jestliže zadavatel zrušil zadávací řízení.
13. Z výše uvedeného vyplývá, že došlo k naplnění zákonem předpokládané hypotézy uvedené v § 257 písm. g) zákona a Úřadu nezbytvá, než zahájené společné správní řízení ve smyslu předmětného ustanovení zákona zastavit.
14. Pro úplnost Úřad poznamenává, že z důvodu procesní ekonomie po obdržení podkladů vztahujících se ke zrušení zadávacího řízení již považoval za neúčelné stanovit účastníkům společného správního 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. g) 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 a rovněž na základě oznámení o zahájení správního řízení z moci úřední č. j. ÚOHS-04039/2022/536 ze dne 2. 2. 2022, účastníkům řízení mohlo způsobit toliko zbytečné náklady, aniž by takové vyjádření mohlo ovlivnit výsledek společného správního řízení. Z toho důvodu Úřad lhůtu podle § 261 odst. 3 zákona účastníkům řízení nestanovil.
15. S ohledem na uvedené rozhodl Úřad podle § 257 písm. g) zákona o zastavení společného 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

Mgr. Markéta Dlouhá
místopředsedkyně

Obdrží:

1. DBK PARTNERS, advokátní kancelář, s.r.o., Vinohradská 938/37, 120 00 Praha 2
2. ASE, s.r.o., Sadová 95, 250 65 Líbeznice – Bořanovice

Vypraveno dne:

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