



UOHSX00FO5TZ

USNESENÍ

Spisová značka: ÚOHS-S0696/2021/VZ

Číslo jednací: ÚOHS-01843/2022/500

Brno 18. 1. 2022

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 30. 12. 2021 na návrh z téhož dne, jehož účastníky jsou

- zadavatel – Česká republika – Generální finanční ředitelství, IČO 72080043, se sídlem Lazarská 15/7, 110 00 Praha 1,
- navrhovatel – Health Galaxy s. r. o., IČO 04671791, se sídlem Průmyslová 1428/10, 102 00 Praha 10, ve správním řízení zastoupena na základě plné moci ze dne 29. 12. 2021 Mgr. Michalem Wiedermannem, advokátem, ev. č. ČAK 12662, IČO 74434152, jednatelem a společníkem advokátní kanceláře WIEDERMANN advokátní kancelář s.r.o., IČO 03069214, se sídlem Vinařská 580/17a, 603 00 Brno,

ve věci přezkoumání úkonů zadavatele učiněných při zadávání části 4 „Zajištění úklidových služeb v budově Finančního úřadu pro hlavní město Prahu, Územní pracoviště pro Prahu 3, Orebitská 477/18“ veřejné zakázky „Úklidy XVII. - Zajištění úklidových služeb v budovách Finančních úřadů v ČR“ v otevřeném řízení, jehož oznámení bylo odesláno k uveřejnění dne 19. 8. 2021 a uveřejněno ve Věstníku veřejných zakázek dne 23. 8. 2021 pod ev. č. zakázky Z2021-030551, a v Úředním věstníku Evropské unie dne 24. 8. 2021 pod ev. č. 2021/S 163-429132,

vydává toto

usnesení

Správní řízení vedené pod sp. zn. ÚOHS-S0696/2021/VZ ve věci návrhu navrhovatele – Health Galaxy s r. o., IČO 04671791, se sídlem Průmyslová 1428/10, 102 00 Praha 10 – ze dne 30. 12. 2021 na zahájení správního řízení o přezkoumání úkonů zadavatele – Česká republika – Generální finanční ředitelství, IČO 72080043, se sídlem Lazarská 15/7, 110 00 Praha 1 – učiněných při zadávání části 4 „Zajištění úklidových služeb v budově Finančního úřadu pro hlavní město Prahu, Územní pracoviště pro Prahu 3, Orebitská 477/18“ veřejné zakázky „Úklidy XVII. - Zajištění úklidových služeb v budovách Finančních úřadů v ČR“ v otevřeném řízení, jehož oznámení bylo odesláno

k uveřejnění dne 19. 8. 2021 a uveřejněno ve Věstníku veřejných zakázek dne 23. 8. 2021 pod ev. č. zakázky Z2021-030551, a v Úředním věstníku Evropské unie dne 24. 8. 2021 pod ev. č. 2021/S 163-429132, **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 cit. navrhovatele **nedošlo ke složení kauce na účet Úřadu pro ochranu hospodářské soutěže v souladu s § 255 citovaného zákona**, tedy ve lhůtě pro doručení návrhu, tj. do 30. 12. 2021.

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, 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 ustanovení § 178, a pro zvláštní postupy podle části šesté, obdržel dne 30. 12. 2021 návrh navrhovatele – Health Galaxy s. r. o., IČO 04671791, se sídlem Průmyslová 1428/10, 102 00 Praha 10, ve správním řízení zastoupena na základě plné moci ze dne 29. 12. 2021 Mgr. Michalem Wiedermannem, advokátem, ev. č. ČAK 12662, IČO 74434152, jednatelem a společníkem advokátní kanceláře WIEDERMANN advokátní kancelář s.r.o., IČO 03069214, se sídlem Vinařská 580/17a, 603 00 Brno (dále jen „navrhovatel“) – z téhož dne na zahájení správního řízení o přezkoumání úkonů zadavatele – Česká republika – Generální finanční ředitelství, IČO 72080043, se sídlem Lazarská 15/7, 110 00 Praha 1 (dále jen „zadavatel“) – učiněných při zadávání části 4 „Zajištění úklidových služeb v budově Finančního úřadu pro hlavní město Prahu, Územní pracoviště pro Prahu 3, Orebitská 477/18“ veřejné zakázky „Úklidy XVII. - Zajištění úklidových služeb v budovách Finančních úřadů v ČR“ v otevřeném řízení, jehož oznámení bylo odesláno k uveřejnění dne 19. 8. 2021 a uveřejněno ve Věstníku veřejných zakázek dne 23. 8. 2021 pod ev. č. zakázky Z2021-030551, a v Úředním věstníku Evropské unie dne 24. 8. 2021 pod ev. č. 2021/S 163-429132 (dále jen „veřejná zakázka“ nebo „zadávací řízení“).
2. Úřad obdržel uvedený návrh dne 30. 12. 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.
3. V podaném návrhu navrhovatel namítá, že zadavatel postupoval v rozporu se zákonem, když v zadávacím řízení rozhodl o vyloučení navrhovatele podle § 48 odst. 2 písm. a) zákona z důvodu, že navrhovatel předložil neúplnou nabídku, v důsledku čehož jeho nabídka nesplňovala zadávací podmínky. Zadavatel dle navrhovatele pochybil, když ho na chybějící údaj neupozornil a nevyzval jej k doplnění nabídky dle § 46 odst. 1 zákona.
4. Účastníky správního řízení podle § 256 zákona jsou:
 - zadavatel,
 - navrhovatel.

5. Zahájení správního řízení oznámil Úřad účastníkům řízení přípisem č. j. ÚOHS-00338/2022/523 ze dne 4. 1. 2022.
6. Dne 10. 1. 2022 Úřad obdržel prostřednictvím datové schránky část dokumentace o zadávacím řízení, dne 12. 1. 2022 obdržel vyjádření zadavatele k návrhu a dne 13. 1. 2022 obdržel na technickém nosiči dat zbylou část dokumentace o zadávacím řízení.

II. ZÁVĚRY ÚŘADU

7. Úřad po přezkoumání splnění zákonných podmínek vázících se k podání návrhu na zahájení správního řízení o přezkoumání úkonů zadavatele na základě zjištěných skutečností dospěl k závěru, že v dané věci nedošlo ke složení kauce na účet Úřadu v souladu s § 255 zákona, tj. nedošlo ke složení kauce na účet Úřadu včas, a proto správní řízení vedené ve věci přezkoumání úkonů zadavatele učiněných při zadávání předmětné veřejné zakázky podle § 257 písm. c) zákona zastavil. Ke svému rozhodnutí uvádí Úřad následující rozhodné skutečnosti.

Relevantní ustanovení zákona

8. Podle § 211 odst. 6 zákona při komunikaci uskutečňované prostřednictvím datové schránky je dokument doručen dodáním do datové schránky adresáta.
9. Podle § 245 odst. 1 zákona zadavatel do 15 dnů od doručení námitek odešle rozhodnutí o námitkách stěžovateli. V rozhodnutí uvede, zda námitkám vyhovuje nebo je odmítá; součástí rozhodnutí musí být odůvodnění, ve kterém se zadavatel podrobně a srozumitelně vyjádří ke všem skutečnostem uvedeným stěžovatelem v námitkách. Pokud zadavatel námitkám vyhoví, sdělí v rozhodnutí současně, jaké provede opatření k nápravě.
10. 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.
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 zakazu 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.

Posouzení věci Úřadem

13. Úřad předně v obecné rovině uvádí, že základním účelem institutu složení kauce na účet Úřadu je zajistit, aby nebyly podávány neodůvodněné návrhy na přezkoumání úkonů zadavatele. K uvedenému závěru dochází mj. také Nejvyšší správní soud ve svém rozsudku č. j. 10 As 331/2017-104 ze dne 29. 8. 2018, podle kterého je účelem kauce v řízení o přezkoumání úkonů

zadavatele „bránit podávání účelových návrhů a případnému zneužití tohoto přezkumného řízení“.¹

14. Podle § 251 odst. 2 zákona navrhovatel v případě, kdy se chce domoci přezkoumání úkonů zadavatele učiněných v zadávacím řízení před uzavřením smlouvy na realizaci veřejné zakázky ze strany Úřadu, musí návrh na zahájení správního řízení o přezkoumání úkonů zadavatele doručit Úřadu a ve stejnopisu zadavateli do 10 kalendářních dnů ode dne, v němž obdržel rozhodnutí, kterým zadavatel jeho námitky odmítl, a dle § 255 odst. 1 zákona ve stejné lhůtě složit kauci na účet Úřadu. Úřad pro úplnost doplňuje, že výjimkou z tohoto postupu je pouze situace, kdy zadavatel o námitkách nerozhodl ve lhůtě podle § 245 odst. 1 zákona, přičemž pak by pro podání návrhu platila lhůta podle § 251 odst. 3 zákona (tedy lhůta 25 dnů ode dne odeslání námitek zadavateli). V šetřeném případě nicméně posledně uvedená situace nenastala, když zadavatel obdržel námitky navrhovatele dne 8. 12. 2021 a odmítl je rozhodnutím ze dne 20. 12. 2021, jež bylo navrhovateli doručeno téhož dne (tj. zadavatel o námitkách rozhodl ve lhůtě podle § 245 odst. 1 zákona).
15. V této souvislosti lze odkázat na komentářovou literaturu k zákonu, která k dotčenému ustanovení § 255 zákona uvádí, že „kauce musí být složena, ve lhůtě pro doručení návrhu, tedy v poslední den lhůty již musí být připsána na účet ÚOHS“², příp. „kauce musí být na účet ÚOHS složena ve lhůtě pro doručení návrhu. V případě, kdy kauce do konce této lhůty na účet ÚOHS připsána nebude, jedná se o nezhojitelnou překážku řízení a ÚOHS z tohoto důvodu vždy řízení zastaví.“³. Dotčený výklad pojmu „složit na účet“ nevyplývá toliko z komentářové literatury, ale i z konstantní rozhodovací praxe Úřadu. V této souvislosti lze odkázat např. na rozhodnutí Úřadu č. j. ÚOHS-S0941/2015/VZ-02064/2016/541/MSc ze dne 18. 1. 2016, které bylo potvrzeno rozhodnutím předsedy Úřadu č. j. ÚOHS-R38/2016/VZ-27549/2016/321/IPs ze dne 1. 7. 2016⁴, nebo na usnesení Úřadu č. j. ÚOHS-S0329/2018/VZ-24255/2018/541/PDz ze dne 23. 8. 2018 potvrzené rozhodnutím předsedy Úřadu č. j. ÚOHS-R0154/2018/VZ-32501/2018/321/KBI ze dne 8. 11. 2018. Výše uvedené má rovněž oporu v judikatuře správních soudů, kdy v této souvislosti lze odkázat např. na rozsudek Krajského soudu v Brně č. j. 30 Af 81/2015-63 ze dne 23. 10. 2017, kde soud potvrdil, že lhůta pro složení kauce jednoznačně nebyla dodržena, když příkaz k úhradě kauce byl sice učiněn v poslední den lhůty pro doručení návrhu, avšak kauce byla připsána až den následující. V citovaném rozsudku dospěl soud k závěru, že povinnost složit kauci na účet Úřadu s podáním návrhu se rozumí povinnost kauci na účet připsat, tedy zaplatit, nikoli jen odeslat.
16. Stejně tak lze odkázat na „Stanovisko Úřadu pro ochranu hospodářské soutěže k výpočtu výše kauce dle § 255 odst. 1 a 2 zákona č. 134/2016 Sb., o zadávání veřejných zakázek, ve znění

¹ Byť se závěry Nejvyššího správního soudu učiněné v daném rozsudku vztahují k zákonu č. 137/2006 Sb., o veřejných zakázkách, ve znění pozdějších předpisů, lze tyto závěry ohledně účelu institutu kauce zcela jistě aplikovat rovněž i ve vztahu k zákonu č. 134/2016 Sb.

² Podešva, V. a kol. *Zákon o zadávání veřejných zakázek. Komentář*. In: *ASPI* [právní informační systém]. Wolters Kluwer, 2016.

³ Kruták, T., Krutáková, L., Gerych, J. *Zákon o zadávání veřejných zakázek s komentářem k 1. 10. 2016*. Olomouc: ANAG, 2016, str. 634.

⁴ Byť se závěry citovaných rozhodnutí Úřadu vztahují k zákonu č. 137/2006 Sb., o veřejných zakázkách, ve znění pozdějších předpisů, lze tyto aplikovat i ve vztahu k zákonu, neboť povinnost složit kauci ve lhůtě pro podání návrhu nebyla dotčena.

pozdějších předpisů⁵ ze dne 23. 7. 2018, dle kterého „*musí být kauce připsána na účet Úřadu nejpozději poslední den lhůty stanovené podle § 251 odst. 2 nebo 3 a § 254 odst. 3 zákona pro doručení návrhu Úřadu. Jinými slovy řečeno kauce je řádně a včas složena až ve chvíli, kdy je v celé zákonem stanovené výši připsána na účet Úřadu (nestačí tedy, byl-li poslední den lhůty pro složení kauce podán např. příkaz k její úhradě)*“.

17. Jak již Úřad uvedl výše, z dokumentace o předmětném zadávacím řízení vyplývá, že navrhovatel podal dne 8. 12. 2021 zadavateli námitky z téhož dne proti rozhodnutí zadavatele o vyloučení navrhovatele ze zadávacího řízení, které bylo navrhovateli oznámeno přípisem ze dne 23. 11. 2021. Zadavatel rozhodnutím ze dne 20. 12. 2021 námitky navrhovatele odmítl. Z předložené doručky datové zprávy vyplývá, že rozhodnutí o námitkách bylo dodáno do datové schránky navrhovatele, a tedy ve smyslu § 211 odst. 6 zákona doručeno, téhož dne, tj. dne 20. 12. 2021.
18. Posledním dnem lhůty pro podání návrhu a tím i pro složení/připsání kauce na účet Úřadu podle § 255 odst. 1 zákona v návaznosti na § 251 odst. 2 zákona tak byl čtvrtek 30. 12. 2021. V souvislosti s podáním návrhu tak byl navrhovatel povinen nejpozději do 30. 12. 2021 složit na účet Úřadu kauci ve výši 1 % z nabídkové ceny, resp. ve výši 50 000,- Kč.
19. Návrh navrhovatele byl Úřadu doručen dne 30. 12. 2021, přičemž součástí návrhu byl doklad o složení kauce z téhož dne, z něhož vyplývá, že k tomuto dni byl zadán příkaz k platbě, resp. transakci ve výši 50 000 Kč ve prospěch Úřadu. Z bankovního výpisu z účtu Úřadu vyplývá, že k jejímu připsání došlo dne 31. 12. 2021.
20. Vzhledem k tomu, že nejzazší termín pro složení/připsání kauce byl v šetřeném případě den 30. 12. 2021, přičemž k připsání kauce na účet Úřadu došlo až dne 31. 12. 2021, Úřad konstatuje, že navrhovatel nedostal své povinnosti dle § 255 odst. 1 zákona.
21. Nad rámec shora uvedeného pak 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 dodatečně 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.
22. Úřad dále 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

⁵ Dostupné z <https://www.uohs.cz/cs/verejne-zakazky/vykladova-stanoviska-a-metodiky.html>

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.

23. S ohledem na skutečnost, že navrhovatel nesložil na účet Úřadu kauci ve lhůtě pro doručení návrhu, Úřad rozhodl 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, 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. Česká republika – Generální finanční ředitelství, Lazarská 15/7, 110 00 Praha 1
2. Mgr. Michal Wiedermann, advokát, WIEDERMANN advokátní kancelář s.r.o., Vinařská 580/17a, 603 00 Brno

Vypraveno dne:

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