



UOHSX00G8UG8

USNESENÍ

Spisová značka: ÚOHS-S0227/2022/VZ

Číslo jednací: ÚOHS-20960/2022/500

Brno 22. 6. 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 27. 5. 2022 na návrh z téhož dne, jehož účastníky jsou

- zadavatelé o obec Temelín, IČO 00245534, Temelín 104, 373 01 Temelín,
 - o Správa a údržba silnic Jihočeského kraje, IČO 70971641, se sídlem Nemanická 2133/10, 370 10 České Budějovice, ve správním řízení zastoupena na základě plné moci ze dne 3. 6. 2022 společností KOUKAL LEGAL, advokátní kancelář, s.r.o., IČO 10800387, se sídlem Příkop 834/8, Zábřovice, 602 00 Brno,
- navrhovatel – EUROVIA CS, a.s., IČO 45274924, se sídlem U Michelského lesa 1581/2, 140 00 Praha 4 – Michle,
- vybraný dodavatel – Š + H Bohunice, s.r.o., IČO 45022313, se sídlem č.p. 3, 373 01 Temelín, ve věci přezkoumání úkonů zadavatelů učiněných při zadávání veřejné zakázky „Rekonstrukce křižovatky II/138 a II/141 Temelín“ ve zjednodušeném podlimitním řízení na základě výzvy k podání nabídek ze dne 11. 2. 2022, která byla uveřejněna na profilu zadavatele dne 16. 2. 2022 pod systémovým číslem P22V00212059, vydává toto

usnesení:

Správním řízením zahájené na návrh navrhovatele – EUROVIA CS, a.s., IČO 45274924, se sídlem U Michelského lesa 1581/2, 140 00 Praha 4 – Michle – ze dne 27. 5. 2022 ve věci přezkoumání úkonů zadavatelů

- **obec Temelín, IČO 00245534, Temelín 104, 373 01 Temelín, a**

- **Správa a údržba silnic Jihočeského kraje**, IČO 70971641, se sídlem Nemanická 2133/10, 370 10 České Budějovice, **učiněných při zadávání veřejné zakázce „Rekonstrukce křižovatky II/138 a II/141 Temelín“** ve zjednodušeném podlimitním řízení na základě výzvy k podání nabídek ze dne 11. 2. 2022, která byla uveřejněna na profilu zadavatele dne 16. 2. 2022 pod systémovým číslem P22V00212059, **se podle § 257 písm. i) zákona č. 134/2016 Sb.**, o zadávání veřejných zakázek, ve znění pozdějších předpisů, **zastavuje**, neboť zadavatelé „Oznámením zadavatele o přijetí opatření k nápravě“ ze dne 15. 6. 2022 zrušili přezkoumávaný úkon, a to „Oznámení o výběru dodavatele“ ze dne 29. 4. 2022.

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 zákona, a pro zvláštní postupy podle části šesté zákona, obdržel dne 27. 5. 2022 návrh navrhovatele – EUROVIA CS, a.s., IČO 45274924, se sídlem U Michelského lesa 1581/2, 140 00 Praha 4 – Michle (dále jen „navrhovatel“) – z téhož dne na zahájení správního řízení o přezkoumání úkonů zadavatelů – obec Temelín, IČO 00245534, Temelín 104, 373 01 Temelín, a Správa a údržba silnic Jihočeského kraje, IČO 70971641, se sídlem Nemanická 2133/10, 370 10 České Budějovice, ve správním řízení zastoupena na základě plné moci ze dne 3. 6. 2022 společností KOUKAL LEGAL, advokátní kancelář, s.r.o., IČO 10800387, se sídlem Příkop 834/8, Zábřovice, 602 00 Brno (dále jen „zadavatelé“ nebo „zadavatel“) – učiněných při zadávání veřejné zakázky „Rekonstrukce křižovatky II/138 a II/141 Temelín“ ve zjednodušeném podlimitním řízení na základě výzvy k podání nabídek ze dne 11. 2. 2022, která byla uveřejněna na profilu zadavatele¹ dne 16. 2. 2022 pod systémovým číslem P22V00212059 (dále jen „zadávací řízení“).
2. Dnem 27. 5. 2022, 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. Navrhovatel v podaném návrhu brojí proti výběru dodavatele – Š + H Bohunice, s.r.o., IČO 45022313, se sídlem č.p. 3, 373 01 Temelín (dále jen „vybraný dodavatel“), který zadavatel účastníkům zadávacího řízení oznámil dne 29. 4. 2022. Navrhovatel v podaném návrhu vyjadřuje své přesvědčení, že vybraný dodavatel v době podání nabídky nesplňoval kvalifikační podmínky dle § 79 odst. 2 písm. e), resp. h) zákona stanovené v zadávací dokumentaci, přičemž potřebnou technickou kvalifikaci v plném rozsahu disponoval až po lhůtě pro podání nabídek. Zadavatel dle navrhovatele umožnil vybranému dodavateli materiální změnu nabídky, když tento mohl kvalifikaci v průběhu zadávacího řízení prokázat prostřednictvím nového poddodavatele, a proto navrhuje s odkazem na § 263 odst. 2 zákona zrušení úkonu zadavatele spočívajícího ve výběru vybraného dodavatele. V této souvislosti navrhovatel navrhuje rovněž uložit zadavateli povinnost provést nové posouzení splnění podmínek účasti vybraného dodavatele. Na závěr navrhovatel navrhuje nařízení předběžného opatření spočívající v uložení zakazu zadavateli uzavřít s vybraným

¹ dostupný na <https://www.egordion.cz/nabidkaGORDION/profilJihoceskyKraj>

dodavatelem v zadávacím řízení smlouvu na veřejnou zakázku, aby nedošlo ke zmaření účelu vedeného správního řízení.

4. Účastníky správního řízení podle ustanovení § 256 zákona jsou:
 - zadavatelé,
 - navrhovatel,
 - vybraný dodavatel.
5. Zahájení správního řízení oznámil Úřad navrhovateli, vybranému dodavateli a zadavatelům přípisem č. j. ÚOHS-18255/2022/523 ze dne 31. 5. 2022, resp. přípisem č. j. ÚOHS20004/2022/523 ze dne 14. 6. 2022.
6. Úřad rozhodnutím č. j. ÚOHS-18651/2022/500 ze dne 2. 6. 2022 zamítl návrh navrhovatele na nařízení předběžného opatření, jímž by měl být zadavateli uložen zákaz uzavřít smlouvu v zadávacím řízení na veřejnou zakázku.
7. Usnesením č. j. ÚOHS/20034/2022/523 ze dne 14. 6. 2022 Úřad stanovil zadavatelům lhůtu k podání informace Úřadu o dalších úkonech, které v šetřeném zadávacím řízení v průběhu správního řízení provedou, a zaslání příslušné dokumentace o zadávacím řízení.

K zastavení správního řízení

8. Podle § 257 písm. i) zákona Úřad zahájené řízení usnesením zastaví, jestliže zadavatel zrušil přezkoumávané úkony nebo přijal požadované opatření k nápravě.
9. Z obdržené dokumentace o zadávacím řízení bylo Úřadem zjištěno, že zadavatelé dne 11. 4. 2022 rozhodli o výběru dodavatele, přičemž výběr dodavatele oznámili účastníkům zadávacího řízení přípisem nadepsaným „Oznámení o výběru dodavatele“ ze dne 29. 4. 2022 uveřejněným na profilu zadavatele téhož dne².
10. Dne 16. 6. 2022 obdržel Úřad „Oznámení o provedení úkonu zadavatele“ ze stejného dne, jehož přílohou bylo „Oznámení o přijetí opatření k nápravě“ ze dne 15. 6. 2022 (dále jen „oznámení opatření k nápravě“), kterým zadavatelé zrušili původní oznámení o výběru ze dne 29. 4. 2022, dále „Oznámení o výběru dodavatele“ ze dne 15. 6. 2022, kterým nově oznámili výběr dodavatele, a rovněž potvrzení zveřejnění těchto dokumentů na profilu zadavatele. Tento svůj postup zdůvodňují zajištěním zvýšení transparentnosti zadávacího řízení a snahou poskytnout účastníkům zadávacího řízení dostatečný podklad pro ověření souladnosti postupu zadavatele se zákonem. Následně dne 17. 6. 2022 Úřad obdržel od navrhovatele přípis z téhož dne, ve kterém oznamuje Úřadu, že dne 15. 6. 2022 zadavatel zveřejnil na svém profilu informaci o opatření k nápravě včetně nového oznámení o výběru dodavatele. Z dokumentů předložených zadavatelem dne 21. 6. 2022 dále vyplývá, že oznámení opatření k nápravě bylo účastníkům zadávacího řízení odesláno a rovněž doručeno prostřednictvím elektronického nástroje dne 21. 6. 2022.
11. Úřad konstatuje, že zadavatel přijal opatření k nápravě spočívající ve zrušení úkonu, který byl předmětem přezkumu v rámci tohoto správního řízení, resp. proti němuž navrhovatel fakticky brojil svými námitkami ze dne 13. 5. 2022 a následně též návrhem u Úřadu, tzn. oznámení o výběru dodavatele ze dne 29. 4. 2022. V této souvislosti Úřad dodává, že zatímco rozhodnutí o výběru dodavatele je ve zjednodušeném podlimitním řízení primárně jakýmsi vnitřním aktem zadavatele po provedeném hodnocení nabídek, ač není vyloučena možnost

² v čl. 19 zadávací dokumentace si zadavatel ve smyslu § 53 odst. 5 zákona vyhradil možnost uveřejnit oznámení o výběru dodavatele na profilu zadavatele – pozn. Úřadu

učinit výběr vybraného dodavatele formálním způsobem (např. „rozhodnutím o výběru“), k předání informace o tomto rozhodnutí, tj. o samotném výběru ostatním účastníkům zadávacího řízení slouží oznámení o výběru. Tyto úkony (rozhodnutí a oznámení o výběru dodavatele) tak nelze ztotožňovat. Je to právě oznámení o výběru, které je zadavatel dle § 50 zákona povinen odeslat všem účastníkům zadávacího řízení, ze kterého se tito dozvědí informace o tom, koho zadavatel vybral a proč jej vybral. Na základě těchto informací pak mohou posoudit, zda zadavatel při výběru dodavatele postupoval v souladu se zákonem či nikoliv. Z uvedeného vyplývá, že i když – jako v šetřeném případě – zadavatel zruší pouze oznámení o výběru dodavatele, pak pro účastníky zadávacího řízení v daný okamžik „neexistuje“ ani samotné rozhodnutí o výběru, a to do doby nového oznámení o výběru. V návaznosti na doručení nového (dalšího) oznámení o výběru pak účastníkům řízení běží nová lhůta pro podání námitek proti „novému“ výběru popsanému (tj. odůvodněnému) v novém oznámení o výběru. Pokud tedy má účastník řízení nadále za to, že postup zadavatele při výběru nebyl v souladu se zákonem, má možnost se proti postupu zadavatele, tj. proti výběru hájit podáním námitek, příp. následně návrhu. Úkon zadavatele v podobě oznámení o výběru dodavatele ze dne 29. 4. 2022 již v důsledku přijetí opatření k nápravě zadavatelem neexistuje, přičemž Úřad vzhledem k výše uvedenému považuje za nesporné, že přijetím předmětného opatření k nápravě došlo k „vyčerpání“ předmětu správního řízení, neboť *gros* podstaty návrhu navrhovatele byla údajná nezákonnost výběru dodavatele. Je rovněž třeba konstatovat, že navrhovatel může prostřednictvím návrhu brojit pouze proti existujícím úkonům zadavatele, jelikož Úřad může věcně posuzovat pouze existující úkony. Pakliže dojde ke zrušení přezkoumávaných úkonů, zákonodárce stanovuje jasné pravidlo, jakým způsobem má Úřad rozhodnout, a to tak, že je Úřad povinen řízení zastavit.

12. S ohledem na skutečnost, že zadavatel zrušil přezkoumávaný úkon, nastala skutečnost předvídaná v § 257 písm. i) zákona, a Úřad proto rozhodl o zastavení správního řízení tak, jak je uvedeno ve výroku tohoto usnesení.
13. Pro úplnost Úřad poznamenává, že z důvodu procesní ekonomie, kdy je Úřad povinen dle § 6 odst. 2 správního řádu postupovat tak, aby nikomu nevznikaly zbytečné náklady a dotčené osoby co možná nejméně zatěžoval, již považoval za neúčelné stanovit účastníkům řízení lhůtu k vyjádření se k podkladům rozhodnutí ve smyslu § 261 odst. 3 zákona. Za situace, kdy je zřejmé, že je dán důvod pro zastavení správního řízení podle § 257 písm. i) 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, mohlo účastníkům řízení způsobit toliko zbytečné náklady, aniž by takové vyjádření bylo způsobilé ovlivnit výsledek správního řízení. Z toho důvodu Úřad lhůtu podle § 261 odst. 3 zákona účastníkům řízení nestanovil.

POUČENÍ

Proti tomuto usnesení lze do 15 dnů 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

Mgr. Markéta Dlouhá
místopředsedkyně

Obdrží:

1. obec Temelín, Temelín 104, 373 01 Temelín
2. KOUKAL LEGAL, advokátní kancelář, s.r.o., Příkop 834/8, Zábřovice, 602 00 Brno
3. EUROVIA CS, a.s., U Michelského lesa 1581/2, 140 00 Praha 4 – Michle
4. Š + H Bohunice, s.r.o., č.p. 3, 373 01 Temelín

Vypraveno dne:

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