



UOHSX00EX1HN

ÚŘAD PRO OCHRANU HOSPODÁŘSKÉ SOUTĚŽE



ROZHODNUTÍ

Spisová značka: ÚOHS-S0188/2021/VZ

Brno 24.06.2021

Číslo jednací: ÚOHS-21159/2021/510/MKo

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 24. 5. 2021 na návrh z téhož dne, jehož účastníky jsou

- zadavatel – HLAVNÍ MĚSTO PRAHA, IČO 00064581, se sídlem Mariánské náměstí 2/2, 110 00 Praha - Staré Město, ve správním řízení zastoupen na základě nedatované plné moci JUDr. Vilémem Podešvou, LL.M., advokátem ev. č. ČAK 11323, ROWAN LEGAL, advokátní kancelář s.r.o., IČO 28468414, se sídlem Na Pankráci 1683/127, 140 00 Praha - Nusle,
- navrhovatel – „Společnost Maniny PPO“, kterou dle Společenské smlouvy ze dne 20. 10. 2020 tvoří vedoucí společník Gardenline s.r.o., IČO 27263827, se sídlem Na Vinici 948/13, 412 01 Litoměřice - Předměstí a společníci VHS CZ, s.r.o., IČO 29184771, se sídlem Pod Hroby 130, 280 02 Kolín - Kolín IV. a AZ SANACE a.s., IČO 25033514, se sídlem Pražská 53/37, 400 01 Ústí nad Labem - Vaňov,

ve věci přezkoumání úkonů zadavatele učiněných při zadávání veřejné zakázky „Stavba č. 4679 Maniny PPO, snížení nivelety Karlín, etapy 0001 poldr s oddychovou zónou a 0002 poldr Karlín; zhotovitel stavby“ v užším řízení, jehož předběžné oznámení bylo odesláno k uveřejnění dne 19. 9. 2019 a uveřejněno ve Věstníku veřejných zakázek dne 23. 9. 2019 pod ev. č. zakázky Z2019-033036 a v Úředním věstníku Evropské unie uveřejněno dne 24. 9. 2019 pod ev. č. 2019/S 184-446839,

rozhodl takto:

I.

Zadavatel – HLAVNÍ MĚSTO PRAHA, IČO 00064581, se sídlem Mariánské náměstí 2/2, 110 00 Praha - Staré Město – **nedodržel při zadávání veřejné zakázky** „Stavba č. 4679 Maniny PPO, snížení nivelety Karlín, etapy 0001 poldr s oddychovou zónou a 0002 poldr Karlín; zhotovitel stavby“ v užším řízení, jehož předběžné oznámení bylo odesláno k uveřejnění dne 19. 9. 2019 a uveřejněno ve Věstníku veřejných zakázek dne 23. 9. 2019 pod ev. č. zakázky Z2019-033036 a v Úředním věstníku Evropské unie uveřejněno dne 24. 9. 2019 pod ev. č. 2019/S 184-446839, **pravidlo stanovené v § 245 odst. 1 zákona** č. 134/2016 Sb., o zadávání veřejných zakázek, ve znění pozdějších předpisů, když ve lhůtě 15 dnů ode dne doručení námitek stěžovatele – „Společnost Maniny PPO“, kterou dle Společenské smlouvy ze dne 20. 10. 2020 tvoří vedoucí společník Gardenline s.r.o., IČO 27263827, se sídlem Na Vinici 948/13, 412 01 Litoměřice - Předměstí a společníci VHS CZ, s.r.o., IČO 29184771, se sídlem Pod Hroby 130, 280 02 Kolín - Kolín IV. a AZ SANACE a.s., IČO 25033514, se sídlem Pražská 53/37, 400 01 Ústí nad Labem - Vaňov – ze dne 28. 4. 2021 citovanému zadavateli, tedy do 13. 5. 2021, nerozhodl o výše uvedených námitkách, neboť **rozhodnutí o námitkách neodeslal ve lhůtě 15 dnů od doručení námitek uvedenému stěžovateli**, ale až dne 14. 5. 2021.

II.

Jako opatření k nápravě nezákonného postupu zadavatele – HLAVNÍ MĚSTO PRAHA, IČO 00064581, se sídlem Mariánské náměstí 2/2, 110 00 Praha - Staré Město – uvedeného ve výroku I. tohoto rozhodnutí **Úřad pro ochranu hospodářské soutěže podle § 263 odst. 6 zákona** č. 134/2016 Sb., o zadávání veřejných zakázek, ve znění pozdějších předpisů, **ruší úkon citovaného zadavatele, proti kterému námitky směřovaly, a to Oznámení o vyloučení účastníka zadávacího řízení ze dne 13. 4. 2021, a všechny následné úkony, které citovaný zadavatel učinil v zadávacím řízení** na veřejnou zakázku „Stavba č. 4679 Maniny PPO, snížení nivelety Karlín, etapy 0001 poldr s oddychovou zónou a 0002 poldr Karlín; zhotovitel stavby“ zadávanou v užším řízení, jehož předběžné oznámení bylo odesláno k uveřejnění dne 19. 9. 2019 a uveřejněno ve Věstníku veřejných zakázek dne 23. 9. 2019 pod ev. č. zakázky Z2019-033036 a v Úředním věstníku Evropské unie uveřejněno dne 24. 9. 2019 pod ev. č. 2019/S 184-446839.

III.

Zadavateli – HLAVNÍ MĚSTO PRAHA, IČO 00064581, se sídlem Mariánské náměstí 2/2, 110 00 Praha - Staré Město – **se podle § 263 odst. 8 zákona** č. 134/2016 Sb., o zadávání veřejných zakázek, ve znění pozdějších předpisů, až **do pravomocného skončení správního řízení** vedeného Úřadem pro ochranu hospodářské soutěže pod sp. zn. ÚOHS-S0188/2021/VZ ve věci návrhu navrhovatele – „Společnost Maniny PPO“, kterou dle Společenské smlouvy ze dne 20. 10. 2020 tvoří vedoucí společník Gardenline s.r.o., IČO 27263827, se sídlem Na Vinici 948/13, 412 01 Litoměřice - Předměstí a společníci VHS CZ, s.r.o., IČO 29184771, se sídlem Pod Hroby 130, 280 02 Kolín - Kolín IV. a AZ SANACE a.s., IČO 25033514, se sídlem Pražská 53/37, 400 01 Ústí nad Labem - Vaňov – ze dne 24. 5. 2021 na zahájení správního řízení o přezkoumání úkonů citovaného zadavatele, **ukládá zákaz uzavřít smlouvu** v zadávacím řízení na veřejnou zakázku „Stavba č. 4679 Maniny PPO, snížení nivelety Karlín, etapy 0001 poldr s oddychovou zónou a 0002 poldr Karlín; zhotovitel stavby“ zadávanou v užším řízení, jehož předběžné oznámení bylo odesláno k uveřejnění dne 19. 9. 2019 a uveřejněno ve Věstníku veřejných zakázek dne 23. 9. 2019

pod ev. č. zakázky Z2019-033036 a v Úředním věstníku Evropské unie uveřejněno dne 24. 9. 2019 pod ev. č. 2019/S 184-446839.

IV.

Podle § 266 odst. 1 zákona č. 134/2016 Sb., o zadávání veřejných zakázek, ve znění pozdějších předpisů, v návaznosti na § 1 vyhlášky č. 170/2016 Sb., o stanovení paušální částky nákladů řízení o přezkoumání úkonů zadavatele při zadávání veřejných zakázek, ve znění pozdějších předpisů, **se zadavatelé** – HLAVNÍ MĚSTO PRAHA, IČO 00064581, se sídlem Mariánské náměstí 2/2, 110 00 Praha - Staré Město – **ukládá:**

uhradit náklady řízení ve výši 30 000,- Kč (třicet tisíc korun českých).

Náklady řízení jsou splatné do dvou měsíců od nabytí právní moci tohoto rozhodnutí.

ODŮVODNĚNÍ

I. ZADÁVACÍ ŘÍZENÍ

1. Zadavatel – HLAVNÍ MĚSTO PRAHA, IČO 00064581, se sídlem Mariánské náměstí 2/2, 110 00 Praha - Staré Město, ve správním řízení zastoupen na základě nedatované plné moci JUDr. Vilémem Podešvou, LL.M., advokátem ev. č. ČAK 11323, ROWAN LEGAL, advokátní kancelář s.r.o., IČO 28468414, se sídlem Na Pankráci 1683/127, 140 00 Praha - Nusle (dále jen „zadavatel“) – zahájil podle zákona č. 134/2016 Sb., o zadávání veřejných zakázek, ve znění pozdějších předpisů (dále jen „zákon“), užší řízení na veřejnou zakázku „Stavba č. 4679 Maniny PPO, snížení nivelety Karlín, etapy 0001 poldr s oddychovou zónou a 0002 poldr Karlín; zhotovitel stavby“, jehož předběžné oznámení bylo odesláno k uveřejnění dne 19. 9. 2019 a uveřejněno ve Věstníku veřejných zakázek dne 23. 9. 2019 pod ev. č. zakázky Z2019-033036 a v Úředním věstníku Evropské unie uveřejněno dne 24. 9. 2019 pod ev. č. 2019/S 184-446839 (dále jen „veřejná zakázka“).
2. Předmětem veřejné zakázky podle bodu 2.1 „Zadávací dokumentace“ ze dne 15. 9. 2020, ve znění „Vysvětlení zadávací dokumentace č. 3“ ze dne 6. 10. 2020, „Vysvětlení zadávací dokumentace č. 4“ ze dne 8. 10. 2020 a „Vysvětlení zadávací dokumentace č. 8“ ze dne 15. 4. 2020¹ (dále jen „zadávací dokumentace“) je realizace rekultivace území o rozloze cca 32 hektarů v centru hlavního města Prahy, části Karlín. Jedná se o snížení úrovně terénu a realizaci dolního obtokového ramene řeky Vltavy, a to s cílem snížit její hladinu při povodňových událostech. V návaznosti na terénní úpravy bude prostor Rohanského ostrova mezi stávající protipovodňovou hrází a korytem Vltavy upraven na oblast klidu, kloubící možnosti rekreace s funkcí biocentra. V rámci stavby budou provedeny rozsáhlé zemní práce, na které naváže realizace vrchní stavby zahrnující provedení náhradní výsadby, sítě cest a drobného inventáře. Stavba obsahuje dvě etapy, a to:
 - a) etapu 0001 poldr s oddychovou zónou, v jejímž rámci bude snížen terén v jihozápadní části území, čímž vznikne retenční prostor o objemu cca 60 tisíc m³ při povodňové

¹ Pozn. Úřadu: Zjevná písařská chyba zadavatele v datu.

události odpovídající dvacetileté povodni (Q20). Plocha poldru, ve které bude pro rozvoj funkce biocentra vybudováno jezírko, bude současně využitelná pro volnočasové aktivity Pražanů;

b) etapu 0002 poldr Karlín, v jejímž rámci bude vybudován další poldr s parkovou úpravou, na němž vznikne rovněž oddychová a rekreační zóna s vodními prvky. Na ploše této etapy vznikne retenční prostor o objemu cca 90 tisíc m³ při Q20.

3. Podle bodu 3.3 zadávací dokumentace je předpokládána hodnota veřejné zakázky stanovena na 510 000 000 Kč bez DPH.
4. V bodu 6. „Výzvy k podání žádostí o účast“ ze dne 15. 9. 2020, ve znění „Vysvětlení zadávací dokumentace č. 4“ ze dne 8. 10. 2020, zadavatel stanovil lhůtu pro podání žádostí o účast do 27. 10. 2020 do 10:00 hodin.
5. Dle „Protokolu o prvním jednání komise“, které se uskutečnilo dne 13. 11. 2020, zadavatel obdržel žádosti o účast od 4 dodavatelů, mj. od navrhovatele – „Společnost Maniny PPO“, kterou dle Společenské smlouvy ze dne 20. 10. 2020 tvoří vedoucí společník Gardenline s.r.o., IČO 27263827, se sídlem Na Vinici 948/13, 412 01 Litoměřice - Předměstí a společníci VHS CZ, s.r.o., IČO 29184771, se sídlem Pod Hroby 130, 280 02 Kolín - Kolín IV. a AZ SANACE a.s., IČO 25033514, se sídlem Pražská 53/37, 400 01 Ústí nad Labem - Vaňov (dále jen „navrhovatel“).
6. Z dokumentace o zadávacím řízení vyplývá, že zadavatel vyloučil navrhovatele z účasti v zadávacím řízení, a to „Oznámením o vyloučení účastníka zadávacího řízení“ ze dne 13. 4. 2021 (dále jen „oznámení o vyloučení“), které bylo prostřednictvím elektronického nástroje navrhovateli odesláno téhož dne.
7. Dne 28. 4. 2021 byla zadavateli doručena „Námítka proti rozhodnutí zadavatele o vyloučení z další účasti v zadávacím řízení“ z téhož dne (dále jen „námítka“).
8. Námítky zadavatel Rozhodnutím o námítkách ze dne 13. 5. 2021 (dále jen „rozhodnutí o námítkách“), které bylo doručeno dodáním do datové zprávy navrhovatele dne 14. 5. 2021, odmítl.
9. Vzhledem k tomu, že navrhovatel nepovažoval vyřízení svých námitek za učiněné v souladu se zákonem, podal dne 24. 5. 2021 k Úřadu pro ochranu hospodářské soutěže (dále jen „Úřad“) „Návrh na zahájení řízení o přezkoumání úkonů zadavatele“ z téhož dne (dále jen „návrh“), kterým brojí proti oznámení o vyloučení.

II. PRŮBĚH SPRÁVNÍHO ŘÍZENÍ

10. Úřad obdržel předmětný návrh dne 24. 5. 2021 a tímto dnem 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. Zadavatel obdržel stejnopis návrhu dne 24. 5. 2021.
11. Účastníci správního řízení podle § 256 zákona jsou zadavatel a navrhovatel.
12. Zahájení správního řízení oznámil Úřad jeho účastníkům přípisem č. j. ÚOHS-17422/2021/512/ŠMr ze dne 25. 5. 2021, který byl téhož dne doručen zadavateli a Gardenline s.r.o., IČO 27263827, se sídlem Na Vinici 948/13, 412 01 Litoměřice – Předměstí, dne 26. 5. 2021

doručen společnosti AZ SANACE a.s., IČO 25033514, se sídlem Pražská 53/37, 400 01 Ústí nad Labem - Vaňov a dne 31. 5. 2021 doručen společnosti VHS CZ, s.r.o., IČO 29184771, se sídlem Pod Hroby 130, 280 02 Kolín - Kolín IV.

13. Dne 2. 6. 2021 Úřad obdržel vyjádření zadavatele k návrhu z téhož dne a část dokumentace o zadávacím řízení.
14. Dne 3. 6. 2021 byla Úřadu doručena část dokumentace o zadávacím řízení, přičemž tohoto dne Úřad obdržel kompletní dokumentaci o zadávacím řízení.
15. Usnesením č. j. ÚOHS-18848/2021/512/ŠMr ze dne 7. 6. 2021 stanovil Úřad zadavateli lhůtu k provedení úkonu, a to sdělení a případně doložení, zda je právně zastoupen ve správním řízení vedeném Úřadem pod sp. zn. ÚOHS-S0188/2021/VZ.
16. Dne 8. 6. 2021 zadavatel Úřadu doložil nedatovanou plnou moc týkající se jeho zastoupení ve správním řízení sp. zn. ÚOHS-S0188/2021/VZ, a to JUDr. Vilémem Podešvou, LLM, advokátem ev. č. ČAK 11323, ROWAN LEGAL, advokátní kancelář s.r.o., IČO 28468414, se sídlem Na Pankráci 1683/127, 140 00 Praha - Nusle.
17. Usnesením č. j. ÚOHS-19198/2021/512/ŠMr ze dne 10. 6. 2021 stanovil Úřad zadavateli lhůtu k provedení úkonu, a to podání informace o dalších úkonech, které zadavatel provede v šetřeném zadávacím řízení v průběhu správního řízení a zaslání příslušné dokumentace o zadávacím řízení na veřejnou zakázku pořízené v souvislosti s provedenými úkony.

III. ZÁVĚRY ÚŘADU

18. Úřad přezkoumal na základě § 248 a následujících ustanovení zákona případ ve všech vzájemných souvislostech a po zhodnocení všech podkladů, zejména relevantních částí obdržené dokumentace o zadávacím řízení, vyjádření účastníků řízení a na základě vlastních zjištění dospěl k závěru, že zadavatel nedodržel při zadávání veřejné zakázky pravidlo stanovené v § 245 odst. 1 zákona, když ve lhůtě 15 dnů ode dne doručení námitek zadavateli, tedy do 13. 5. 2021, nerozhodl o uvedených námitkách, neboť rozhodnutí o námitkách neodeslal ve lhůtě 15 dnů od doručení námitek navrhovateli, ale až dne 14. 5. 2021.
19. Ke svému rozhodnutí Úřad uvádí následující rozhodné skutečnosti.
Relevantní ustanovení zákona
20. Podle § 211 odst. 6 zákona při komunikaci uskutečňované prostřednictvím datové schránky je dokument doručen dodáním do datové schránky adresáta.
21. Podle § 242 odst. 2 zákona námitky proti úkonům oznamovaným v dokumentech, které je zadavatel povinen podle tohoto zákona uveřejnit či odeslat stěžovateli, musí být doručeny zadavateli do 15 dnů od jejich uveřejnění či doručení stěžovateli.
22. 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.

23. Podle § 245 odst. 5 zákona pokud zadavatel o námitkách nerozhodne ve lhůtě podle § 245 odst. 1 zákona, platí pro účely podání návrhu podle § 250 odst. 1 zákona, že námitky odmítl.
24. 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.
25. Podle § 251 odst. 3 zákona pokud zadavatel o námitkách ve lhůtě podle § 245 odst. 1 nerozhodl, musí být návrh podle § 250 odst. 1 doručen Úřadu a zadavateli nejpozději do 25 dnů ode dne odeslání námitek stěžovatelem.
26. Podle § 263 odst. 6 zákona pokud Úřad v průběhu řízení o návrhu zjistí, že zadavatel ve lhůtě podle § 245 odst. 1 zákona nerozhodl ve smyslu § 245 odst. 5 zákona o námitkách, které mu předcházely, uloží nápravné opatření spočívající podle povahy věci ve zrušení úkonu, proti kterému námitky směřovaly, a všech následných úkonů zadavatele učiněných v zadávacím řízení, nebo ve zrušení celého zadávacího řízení.

Zjištěné skutečnosti

27. Dle „Detailu zprávy Oznámení o vyloučení účastníka“ z elektronického nástroje zadavatel dne 13. 4. 2021 rozhodl o vyloučení navrhovatele z účasti v zadávacím řízení oznámením o vyloučení.
28. Dle „Detailu zprávy Re: Oznámení o vyloučení účastníka“ z elektronického nástroje (dále též „detail zprávy“) navrhovatel dne 28. 4. 2021 podal námitky zadavateli.
29. Dle doručanky datové schránky bylo rozhodnutí zadavatele o námitkách navrhovatele doručeno dodáním do datové schránky navrhovatele dne 14. 5. 2021.

Právní posouzení

K výroku I. rozhodnutí

30. S ohledem na skutkové okolnosti případu a tvrzení navrhovatele v návrhu, že zadavatel nerozhodl o jeho námitkách v zákonem stanovené lhůtě, se Úřad při posouzení postupu zadavatele v zadávacím řízení primárně zabýval postupem zadavatele při vyřizování námitek navrhovatele.
31. Úřad nejprve obecně k „námitkovému řízení“ uvádí, že námitky jsou procesní institut, který představuje primární ochranu dodavatelů před nezákonným postupem zadavatele. Jsou-li námitky podány, je zadavatel podle § 245 odst. 1 zákona povinen ve lhůtě do 15 dnů od doručení námitek odeslat stěžovateli rozhodnutí o námitkách, přičemž v tomto rozhodnutí uvede, zda námitkám vyhovuje nebo je odmítá. Zadavatel zároveň musí toto své rozhodnutí odůvodnit, a to v souladu se zásadou transparentnosti (§ 6 odst. 1 zákona), tedy tak, aby rozhodnutí zadavatele bylo zpětně přezkoumatelné. Zadavatel zároveň musí své rozhodnutí o podaných námitkách odeslat stěžovateli do 15 dnů ode dne, kdy mu byly tyto námitky doručeny.
32. Shora popsané nároky na postup zadavatele při vyřízení námitek přitom nejsou samoučelné, neboť se na něj váží další konkrétní postupy a lhůty upravené zákonem a práva dodavatelů s nimi spojená. Na rozhodnutí o námitkách totiž § 246 odst. 1 písm. b) a c) zákona váže tzv. „blokační lhůtu“, v níž zadavatel nesmí uzavřít smlouvu s dodavatelem. Jestliže zadavatel

podané námitky svým rozhodnutím odmítne, pak dle posledně citovaného ustanovení zákona nesmí uzavřít smlouvu s dodavatelem před uplynutím lhůty pro podání návrhu na zahájení řízení o přezkoumání úkonů zadavatele. Byly-li námitky podány včas, zadavatel nesmí uzavřít smlouvu s dodavatelem do doby doručení rozhodnutí o námitkách stěžovateli [§ 246 odst. 1 písm. b) zákona].

33. Lhůty pro podání návrhu upravuje § 251 odst. 2 a 3 zákona. Podle § 251 odst. 2 platí, že návrh musí být doručen do 10 dnů ode dne, v němž stěžovatel obdržel rozhodnutí, kterým zadavatel námitky odmítnul. Pokud však zadavatel o námitkách ve lhůtě podle § 245 odst. 1 zákona (tedy ve lhůtě 15 dnů od doručení námitek) nerozhodl, musí být návrh doručen Úřadu a zadavateli nejpozději do 25 dnů ode dne odeslání námitek stěžovatelem (§ 251 odst. 3 zákona). Pokud byl návrh na zahájení řízení podán včas, je s tímto úkonem spojena další blokační lhůta podle § 246 odst. 1 písm. d) zákona, kdy zadavatel nesmí s dodavatelem uzavřít smlouvu ve lhůtě 60 dnů ode dne zahájení řízení o přezkoumání úkonů zadavatele.
34. Zákon explicitně zadavateli stanovuje lhůtu, ve které je povinen o námitkách rozhodnout, resp. lhůtu, v níž je povinen rozhodnutí o námitkách odeslat. Na doručení rozhodnutí o námitkách je pak navázána lhůta pro podání návrhu.
35. Úřad rovněž upozorňuje, že řízení před Úřadem má předcházet řádné „námitkové řízení“, tj. stěžovatel (navrhovatel) má právo na to, aby byl před podáním návrhu k Úřadu seznámen s přezkoumatelnou argumentací zadavatele, která reaguje na jím podané námitky. Význam rozhodnutí o námitkách je třeba sledovat v tom, že jeho prostřednictvím zadavatel stěžovatele seznamuje se svým pohledem na stěžovatelem vznesené argumenty, což může mít zásadní význam pro rozhodnutí stěžovatele o jeho dalším postupu, tj. zejména o tom, zda bude proti postupu zadavatele, který jeho námitky odmítl, brojit návrhem u Úřadu či nikoliv.
36. Lze tedy uzavřít, že každý účastník zadávacího řízení má právo na transparentní a nediskriminační postup zadavatele v zadávacím řízení a právo na nezávislý přezkum úkonů či rozhodnutí zadavatele poté, co se u něj dotčený účastník zadávacího řízení neúspěšně bránil námitkami dle zákona (k tomuto závěru srov. rozsudek Nejvyššího správního soudu ze dne 29. 4. 2008, č. j. 5 As 50/2006-137)². Právě k plnohodnotnému naplnění tohoto práva pak směřuje úprava v § 245 odst. 1 a v § 263 odst. 6 zákona. V případě, že se stěžovatel rozhodne návrh podat, jsou z povahy věci skutečnosti uvedené zadavatelem v rozhodnutí o námitkách významným podkladem pro náležitou formulaci a odůvodnění takového návrhu. V situaci, kdy zadavatel svůj postup (zpochybňovaný podanými námitkami) konkrétním způsobem nezodpoví v rozhodnutí o námitkách, je stěžovatel, chce-li hájit své právo na transparentní postup zadavatele, de facto nucen podávat návrh k Úřadu (přičemž nelze přehlížet, že s jeho podáním je spojena i povinnost složit peněžitou kaucí) toliko na základě svých domněnek, tj. aniž by znal argumentaci, na jejímž základě zadavatel pokládá jeho tvrzení za nesprávná či irelevantní.
37. Ze všech shora uvedených důvodů tak Úřad nahlíží na institut námitek jako na zcela stěžejní z hlediska naplnění samotného cíle a smyslu právní úpravy zadávání veřejných zakázek, tedy

² Tento rozsudek se sice týká předchozího zákona č. 137/2006 Sb., o veřejných zakázkách, ve znění pozdějších předpisů, jeho závěry však jsou platné i za současného znění zákona.

zajištění co nejširší férové soutěže o veřejné zakázky, jejímž prostřednictvím je chráněno hospodárné vynakládání veřejných prostředků.

38. Rozhodnutí zadavatele o námitkách je nutno vnímat nejen jako samotné rozhodnutí (vyhotovení dokumentu, kterým zadavatel o námitkách rozhodl), ale rovněž i zajištění jeho dodání do dispozice stěžovatele (navrhovatele). V šetřeném případě Úřad z dokumentace o zadávacím řízení seznal, že:
- zadavatel oznámil navrhovateli jeho vyloučení z další účasti v zadávacím řízení dne 13. 4. 2021, a to oznámením o vyloučení (viz bod 27. odůvodnění tohoto rozhodnutí);
 - námitky proti vyloučení ze zadávacího řízení navrhovatel podal dne 28. 4. 2021 (viz bod 28. odůvodnění tohoto rozhodnutí);
 - zadavatel doručil dodáním do datové schránky navrhovatele dne 14. 5. 2021 rozhodnutí o námitkách (viz bod 29. odůvodnění tohoto rozhodnutí).
39. Podle § 242 odst. 2 zákona námitky proti úkonům oznamovaným v dokumentech, tj. ve zde šetřeném případě námitky proti vyloučení navrhovatele, musí být doručeny zadavateli do 15 dnů od jejich doručení stěžovateli. Jestliže zadavatel doručil navrhovateli oznámení o vyloučení dne 13. 4. 2021, pak navrhovatel mohl podle § 242 odst. 2 zákona proti tomuto úkonu podat do 28. 4. 2021 námitky, což také dne 28.4.2021 dle detailu zprávy učinil, tj. v šetřeném případě byla lhůta stanovená § 242 odst. 2 zákona navrhovatelem dodržena.
40. Ve smyslu § 245 odst. 1 zákona má zadavatel povinnost o námitkách rozhodnout a odeslat rozhodnutí o námitkách stěžovateli do 15 dnů od doručení námitek. V šetřeném případě měl tedy zadavatel povinnost o námitkách proti vyloučení navrhovatele rozhodnout a odeslat dotčené rozhodnutí o námitkách navrhovateli nejpozději dne 13. 5. 2021, jelikož tento den byl posledním 15. dnem lhůty podle § 245 odst. 1 zákona, když navrhovatel, jak již bylo uvedeno výše, podal své námitky dne 28. 4. 2021. Z dokumentace o zadávacím řízení, konkrétně z doručky datové zprávy, je nepochybné, že rozhodnutí o námitkách zadavatel odeslal navrhovateli až dne 14. 5. 2021. Z právě uvedeného je tedy zřejmé, že zadavatel rozhodl o námitkách navrhovatele po zákonem stanovené lhůtě.
41. S odkazem na shora uvedené Úřad uzavírá, že zadavatel nedodržel při zadávání veřejné zakázky pravidlo stanovené v § 245 odst. 1 zákona, když ve lhůtě 15 dnů ode dne doručení námitek navrhovatele ze dne 28. 4. 2021 zadavateli, tedy do 13. 5. 2021, nerozhodl o výše uvedených námitkách, neboť rozhodnutí o námitkách neodeslal ve lhůtě 15 dnů od doručení námitek navrhovateli, ale až dne 14. 5. 2021.
42. S ohledem na výše uvedené Úřad rozhodl tak, jak je uvedeno ve výroku I. tohoto rozhodnutí.
43. Nad rámec výše uvedeného Úřad podotýká, že důležitost řádného a včasného rozhodování o námitkách odráží i § 268 písm. d) zákona, ve kterém je postup zadavatele při vyřizování námitek v rozporu s § 245 odst. 1, 2, 3 nebo 4 zákona hodnocen jako přestupek.
44. K věcnému posouzení v návrhu uváděných skutečností týkajících se postupu zadavatele při vyloučení navrhovatele z další účasti v zadávacím řízení ze strany Úřadu v předmětném správním řízení nemůže dojít, neboť bylo shledáno, že zadavatel nedodržel pravidlo stanovené v § 245 odst. 1 zákona, když ve lhůtě 15 dnů ode dne doručení námitek navrhovatele, tj. do 13. 5. 2021, nerozhodl o těchto námitkách, neboť rozhodnutí

o námitkách neodeslal ve lhůtě 15 dnů od doručení námitek uvedenému navrhovateli, ale až dne 14. 5. 2021, přičemž § 263 odst. 6 zákona nedává Úřadu jinou možnost, než zadavateli uložit nápravné opatření spočívající ve zrušení úkonu, proti kterému námitky směřovaly a všech následných úkonů zadavatele učiněných v zadávacím řízení, nebo ve zrušení celého zadávacího řízení. Věcné posouzení navrhovatelem namítaného postupu zadavatele by tedy nemohlo jakkoliv ovlivnit nápravné opatření ukládané Úřadem (viz dále K výroku II. rozhodnutí).

45. Pro úplnost Úřad poznamenává, že z důvodu procesní ekonomie již nepovažoval za účelné stanovit účastníkům zadávacího řízení lhůtu, ve které jsou oprávněni vyjádřit se k podkladům rozhodnutí ve smyslu § 261 odst. 3 zákona, neboť Úřad je povinen podle § 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 uložení nápravného opatření podle § 263 odst. 6 zákona, by vyjádření účastníků zadávacího řízení k otázkám, jejichž závazné posouzení mělo být obsahem rozhodnutí a jejichž obsah (tedy předmět řízení) byl vymezen na základě podaného návrhu navrhovatele, mohlo těmto účastníkům řízení způsobit toliko zbytečné náklady, aniž by takové vyjádření mohlo ovlivnit výsledek správního řízení. Z toho důvodu Úřad výše uvedenou lhůtu účastníkům řízení nestanovil.

K výroku II. tohoto rozhodnutí

46. Podle § 263 odst. 6 zákona pokud Úřad v průběhu řízení o návrhu zjistí, že zadavatel ve lhůtě podle § 245 odst. 1 nerozhodl ve smyslu § 245 odst. 5 zákona o námitkách, které mu předcházely, uloží nápravné opatření spočívající podle povahy věci ve zrušení úkonu, proti kterému námitky směřovaly, a všech následných úkonů zadavatele učiněných v zadávacím řízení, nebo ve zrušení celého zadávacího řízení.
47. Úřad ve výroku I. tohoto rozhodnutí rozhodl, že zadavatel nedodržel při zadávání veřejné zakázky pravidlo stanovené v § 245 odst. 1 zákona, když ve lhůtě 15 dnů ode dne doručení námitek navrhovatele ze dne 28. 4. 2021 zadavateli, tedy do 13. 5. 2021, nerozhodl o výše uvedených námitkách, neboť rozhodnutí o námitkách neodeslal ve lhůtě 15 dnů od doručení námitek navrhovateli, ale až dne 14. 5. 2021. Došlo tedy k naplnění podmínky podle § 263 odst. 6 zákona a Úřad je povinen rozhodnout o uložení nápravného opatření. V takovém případě Úřad nezkoumá napadený postup zadavatele v zadávacím řízení.
48. Vzhledem k tomu, že námitky navrhovatele směřovaly proti oznámení o vyloučení, rozhodl Úřad podle § 263 odst. 6 zákona o uložení nápravného opatření spočívajícího ve zrušení oznámení o vyloučení a všech následných úkonů zadavatele učiněných v zadávacím řízení, jak je uvedeno ve výroku II. tohoto rozhodnutí.

K výroku III. tohoto rozhodnutí

49. Podle § 263 odst. 8 zákona ukládá-li Úřad nápravné opatření s výjimkou zákazu plnění smlouvy, zakáže zároveň zadavateli až do pravomocného skončení řízení uzavřít v zadávacím řízení smlouvu; rozklad proti tomuto výroku nemá odkladný účinek.
50. Výše citované ustanovení formuluje jako obligatorní součást rozhodnutí Úřadu o uložení nápravného opatření (s výjimkou zákazu plnění smlouvy) rovněž výrok o tom, že zadavatel až do pravomocného skončení správního řízení nesmí uzavřít smlouvu v zadávacím řízení, přičemž tento výrok je účinný dnem vydání rozhodnutí, a tedy je účinný i u nepravomocného

rozhodnutí. Tento zákaz uzavřít smlouvu se ukládá z důvodu, aby se zadavatel nemohl vyhnout splnění uloženého nápravného opatření uzavřením smlouvy ještě před nabytím právní moci rozhodnutí.

51. Vzhledem k tomu, že Úřad tímto rozhodnutím ve výroku II. uložil nápravné opatření spočívající ve zrušení úkonů zadavatele, zakázal zároveň ve výroku III. tohoto rozhodnutí zadavateli až do pravomocného skončení tohoto správního řízení uzavřít v zadávacím řízení smlouvu na veřejnou zakázku.

K výroku IV. tohoto rozhodnutí

52. Podle § 266 odst. 1 zákona je součástí rozhodnutí Úřadu podle § 263 odst. 4 zákona též rozhodnutí o povinnosti zadavatele uhradit náklady správního řízení (dále jen „náklady řízení“). Náklady řízení se platí paušální částkou, kterou stanoví prováděcí předpis. Příslušná vyhláška č. 170/2016 Sb., o stanovení paušální částky nákladů řízení o přezkoumání úkonů zadavatele při zadávání veřejných zakázek, stanoví v § 1, že paušální částka nákladů řízení o přezkoumání úkonů zadavatele, kterou je povinen zadavatel uhradit v případě, že Úřad rozhodl o uložení nápravného opatření nebo zákazu plnění smlouvy, činí 30 000 Kč.
53. Vzhledem k tomu, že tímto rozhodnutím došlo k uložení nápravného opatření spočívajícího ve zrušení úkonů zadavatele, rozhodl Úřad o uložení povinnosti zadavateli uhradit náklady řízení, jak je uvedeno ve výroku IV. tohoto rozhodnutí.
54. Náklady řízení jsou splatné do dvou měsíců od nabytí právní moci tohoto rozhodnutí na účet Úřadu pro ochranu hospodářské soutěže zřízený u pobočky České národní banky v Brně číslo 19-24825621/0710, variabilní symbol 2021000188.

POUČENÍ

Proti tomuto rozhodnutí 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. Včas podaný rozklad proti výrokům I., II. a IV. tohoto rozhodnutí má odkladný účinek. Rozklad proti výroku III. tohoto rozhodnutí nemá podle § 263 odst. 8 zákona č. 134/2016 Sb., o zadávání veřejných zakázek, ve znění pozdějších předpisů, odkladný účinek. Rozklad a další podání účastníků učiněná v řízení o rozkladu se podle § 261 odst. 1 písm. b) zákona č. 134/2016 Sb., o zadávání veřejných zakázek, ve znění pozdějších předpisů, zasílají Úřadu výhradně prostřednictvím datové schránky nebo jako datová zpráva podepsaná uznávaným elektronickým podpisem.

otisk úředního razítka

v z. Mgr. Michal Kobza
JUDr. Eva Kubišová
místopředsedkyně

Obdrží:

1. JUDr. Vilém Podešva, LL.M., advokát ROWAN LEGAL, advokátní kancelář s.r.o., Na Pankráci 1683/127, 140 00 Praha - Nusle,
2. Gardenline s.r.o., Na Vinici 948/13, 412 01 Litoměřice - Předměstí

Vypraveno dne

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