ÚOHS

ÚŘAD PRO OCHRANU HOSPODÁŘSKÉ SOUTĚŽE

UOHSX00BBU0Q

USNESENÍ

Č. j.: ÚOHS-S0190/2018/VZ-16661/2018/521/RŠu Brno: 12. června 2018

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 21. 5. 2018 na návrh z téhož dne, jehož účastníky jsou

- zadavatel – Fakultní nemocnice Olomouc, IČO 00098892, se sídlem I. P. Pavlova 185/6, 779 00 Olomouc – Nová Ulice,
- navrhovatel – Dräger Medical s.r.o., IČO 26700760, se sídlem Obchodní 124, 251 01 Čestlice, ve správním řízení zastoupena na základě plné moci ze dne 15. 5. 2018 JUDr. Arturem Ostrým, advokátem, ev. č. ČAK 11317, advokátní kancelář Ostrý & Co., s.r.o., IČO 02073005, se sídlem Arbesovo náměstí 257/7, Smíchov, 150 00 Praha 5,
- vybraný dodavatel – medisap,s.r.o., IČO 48029360, se sídlem Na rovnosti 2244/5, 130 00 Praha 3,

ve věci přezkoumání úkonů zadavatele učiněných při zadávání veřejné zakázky „Plicní ventilátory“ v otevřeném řízení, jehož oznámení bylo odesláno k uveřejnění dne 4. 10. 2017 a uveřejněno ve Věstníku veřejných zakázek dne 6. 10. 2017 pod ev. č. zakázky Z2017-027321, ve znění oprav uveřejněných dne 13. 11. 2017 a dne 23. 11. 2017, a v Úředním věstníku Evropské unie dne 6. 10. 2017 pod ev. č. 2017/S 192-393114, ve znění dodatečných informací uveřejněných dne 15. 11. 2017 pod ev. č. 2017/S 219-455116 a dne 23. 11. 2017 pod ev. č. 2017/S 225-468381,

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 návrh navrhovatele – Dräger Medical s.r.o., IČO 26700760, se sídlem Obchodní 124, 251 01 Čestlice – **ze dne 21. 5. 2018 na zahájení správního řízení o přezkoumání úkonů zadavatele** – Fakultní nemocnice Olomouc, IČO 00098892, se sídlem I. P. Pavlova 185/6, 779 00 Olomouc – Nová Ulice – učiněných při zadávání veřejné zakázky „Plicní ventilátory“ v otevřeném řízení, jehož oznámení bylo odesláno k uveřejnění dne 4. 10. 2017 a uveřejněno ve Věstníku veřejných zakázek dne 6. 10. 2017 pod ev. č. zakázky Z2017-027321, ve

znění oprav uveřejněných dne 13. 11. 2017 a dne 23. 11. 2017, a v Úředním věstníku Evropské unie dne 6. 10. 2017 pod ev. č. 2017/S 192-393114, ve znění dodatečných informací uveřejněných dne 15. 11. 2017 pod ev. č. 2017/S 219-455116 a dne 23. 11. 2017 pod ev. č. 2017/S 225-468381, **nebyl doručen Úřadu pro ochranu hospodářské soutěže ve lhůtě stanovené v § 251 odst. 2 zákona č. 134/2016 Sb., o zadávání veřejných zakázek, ve znění pozdějších předpisů, tj. do 17. 5. 2018, nýbrž až dne 21. 5. 2018**.

ODŮVODNĚNÍ

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 § 178 zákona, a pro zvláštní postupy podle části šesté, obdržel dne 21. 5. 2018 návrh navrhovatele – Dräger Medical s.r.o., IČO 26700760, se sídlem Obchodní 124, 251 01 Čestlice, ve správním řízení zastoupena na základě plné moci ze dne 15. 5. 2018 JUDr. Arturem Ostrým, advokátem, ev. č. ČAK 11317, advokátní kancelář Ostrý & Co., s.r.o., IČO 02073005, se sídlem Arbesovo náměstí 257/7, Smíchov, 150 00 Praha 5 (dále jen „navrhovatel“) – z téhož dne na zahájení správního řízení o přezkoumání úkonů učiněných zadavatelem – Fakultní nemocnice Olomouc, IČO 00098892, se sídlem I. P. Pavlova 185/6, 779 00 Olomouc – Nová Ulice (dále jen „zadavatel“) – při zadávání veřejné zakázky „Plicní ventilátory“ v otevřeném řízení, jehož oznámení bylo odesláno k uveřejnění dne 4. 10. 2017 a uveřejněno ve Věstníku veřejných zakázek dne 6. 10. 2017 pod ev. č. zakázky Z2017-027321, ve znění oprav uveřejněných dne 13. 11. 2017 a dne 23. 11. 2017, a v Úředním věstníku Evropské unie dne 6. 10. 2017 pod ev. č. 2017/S 192-393114, ve znění dodatečných informací uveřejněných dne 15. 11. 2017 pod ev. č. 2017/S 219-455116 a dne 23. 11. 2017 pod ev. č. 2017/S 225-468381 (dále jen „veřejná zakázka“ a „návrh“).

2. Dnem 21. 5. 2018, 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. V návrhu navrhovatel brojí proti rozhodnutí o jeho vyloučení z další účasti v zadávacím řízení, které bylo dle navrhovatele v rozporu s ustanovením § 48 odst. 1 zákona, jelikož podmínka pro vyloučení účastníka zadávacího řízení zakotvená v § 48 odst. 2 písm. a) zákona nebyla naplněna, dále proti rozhodnutí o výběru dodavatele, neboť nabídka vybraného dodavatele – medisap,s.r.o., IČO 48029360, se sídlem Na rovnosti 2244/5, 130 00 Praha 3 (dále jen „vybraný dodavatel“) – dle navrhovatele nevyhověla požadavkům stanoveným v zadávacích podmínkách, a zadavatel tak jednal v rozporu s ustanovením § 48 odst. 2 písm. a) a odst. 8 cit. ust. zákona, když nevyloučil vybraného dodavatele z účasti v zadávacím řízení, a proti rozhodnutí o námitkách, které je dle navrhovatele v důsledku nedostatečného vypořádání se s namítanými skutečnostmi nepřezkoumatelné.

4. Účastníky správního řízení podle ustanovení § 256 zákona jsou:
   - zadavatel,
   - navrhovatel,
   - vybraný dodavatel.

5. Zahájení správního řízení oznámil Úřad účastníkům správního řízení přípisem č. j. ÚOHS-S0190/2018/VZ-15155/2018/521/RŠu ze dne 23. 5. 2018.

6. Dne 28. 5. 2018 obdržel Úřad od zadavatele vyjádření k návrhu ze dne 25. 5. 2018, ve kterém poukazuje na skutečnost, že návrh nebyl doručen Úřadu v zákonné lhůtě, neboť rozhodnutí o námitkách bylo navrhovateli doručeno dne 7. 5. 2018, a lhůta pro doručení návrhu tak uplynula dne 17. 5. 2018. Zadavatel dále uvádí, že dne 18. 5. 2018 uzavřel s vybraným dodavatelem kupní smlouvu a smlouvu o provádění komplexních servisních služeb.

ZÁVĚRY ÚŘADU

7. Po přezkoumání splnění zákonných podmínek vážících se k podání návrhu na zahájení správního řízení o přezkoumání úkonů zadavatele Úřad konstatuje, že navrhovatel nenaplnil požadavky stanovené v ust. § 251 zákona, tj. svůj návrh nedoručil Úřadu a ve stejnopisu zadavateli včas, a proto Úřadu nezbylo, než správní řízení zastavit. Ke svému rozhodnutí Úřad uvádí následující rozhodné skutečnosti.

8. Podle § 245 odst. 1 zákona odešle zadavatel do 15 dnů od doručení námitek 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.

9. 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.

10. Podle § 257 písm. e) zákona Úřad zahájené řízení usnesením zastaví, jestliže návrh nebyl doručen Úřadu a zadavateli ve lhůtách podle § 251 odst. 2 nebo 3 zákona nebo podle § 254 odst. 3 zákona.

11. Jak vyplývá z doručenky datové zprávy, která byla Úřadu doručena jakožto příloha návrhu, navrhovatel doručil dne 19. 4. 2018 zadavateli prostřednictvím datové schránky námitky proti vyloučení ze zadávacího řízení (z jejich obsahu je zřejmé, že v části směřovaly rovněž i proti rozhodnutí o výběru dodavatele). Z dokumentace o zadávacím řízení pak vyplývá, že zadavatel rozhodnutím ze dne 3. 5. 2018 (dále jen „rozhodnutí o námitkách“) cit. námitky odmítl.

12. Úřad se v šetřeném případě podrobně zabýval okamžikem doručení rozhodnutí o námitkách, neboť navrhovatel k podanému návrhu přiložil kopii předmětného rozhodnutí o námitkách, která je opatřena značkou (razítkem) „DOŠLO DNE - 9 -05- 2018“, avšak z dokumentace o zadávacím řízení, resp. z podacího lístku, který byl přiložen k rozhodnutí o námitkách, vyplývá, že rozhodnutí o námitkách bylo navrhovateli odesláno prostřednictvím

provozovatele poštovních služeb dne 4. 5. 2018 a dle dodejky poštovní zásilky bylo toto doručeno dne 7. 5. 2018, přičemž fyzické převzetí zásilky potvrdil pan Pavel Okénka svým podpisem a razítkem s identifikačními údaji navrhovatele. Úřad rovněž ověřil údaje o doručení předmětné poštovní zásilky prostřednictvím služby „Track & Trace“ portálu České pošty dostupné na: https://www.postaonline.cz/trackandtrace/-/zasilka/cislo?parcelNumbers=RR793785926CZ%0D%0A. Z uvedeného systému jednoznačně vyplývá, že zásilka číslo „RR793785926CZ“ obsahující rozhodnutí o námitkách (což je patrné mj. z výše zmíněného podacího lístku, neboť rozhodnutí o námitkách je označeno číslem 54112, což koresponduje s č. j. uvedeným na podacím lístku i na přiložené dodejce) byla převzata do přepravy dne 4. 5. 2018 a navrhovateli byla dodána dne 7. 5. 2018. Úřad tak má postaveno najisto, že rozhodnutí o námitkách bylo doručeno navrhovateli dne 7. 5. 2018.

13. Na základě výše uvedeného Úřad konstatuje, že v šetřeném případě měl zadavatel povinnost dle § 245 odst. 1 zákona do 15 dnů od doručení námitek, tj. do 4. 5. 2018 odeslat navrhovateli rozhodnutí o námitkách. Dle zjištěných skutečností byla tato povinnost zadavatelem splněna, neboť dne 4. 5. 2018 došlo k předání zásilky do přepravy provozovateli poštovních služeb, tzn. došlo k jejímu odeslání. Poštovní zásilka obsahující rozhodnutí o námitkách byla na základě výše uvedeného bezpochyby doručena navrhovateli dne 7. 5. 2018. Lhůta dle § 251 odst. 2 zákona pro doručení návrhu Úřadu a ve stejnopisu zadavateli tak začala plynout dnem následujícím po doručení rozhodnutí o námitkách, tj. dne 8. 5. 2018. Poslední den lhůty pro podání návrhu tak připadl na čtvrtek 17. 5. 2018, avšak návrh byl v šetřeném případě podán k Úřadu prostřednictvím systému datových schránek až dne 21. 5. 2018, tedy po uplynutí zákonem stanovené lhůty. Z výše uvedeného vyplývá, že jakékoliv další zjišťování skutkového stavu v tomto ohledu by nemělo na výsledek předmětného správního řízení žádný vliv, neboť návrh byl bezpochyby podán opožděně.

14. Pro úplnost závěrem Úřad 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 možné nejméně zatěžoval. Za situace, kdy je zřejmé, že je dán důvod pro zastavení správního řízení podle § 257 písm. e) zákona, by vyjádření účastníků 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 podaným návrhem, účastníkům řízení mohlo způsobit toliko zbytečné náklady, aniž by takové vyjádření mohlo ovlivnit výsledek správního řízení. Z tohoto důvodu Úřad lhůtu podle § 261 odst. 3 zákona účastníkům řízení nestanovil.

15. S ohledem na výše uvedené Úřad konstatuje, že navrhovatel doručením návrhu Úřadu dne 21. 5. 2018 nesplnil zákonné podmínky vážící se k podání návrhu dle ust. § 251 odst. 2 zákona, a návrh tedy nebyl doručen v zákonem stanovené lhůtě, pročež Úřad rozhodl o zastavení předmětného správního řízení tak, jak je uvedeno ve výroku tohoto usnesení.

16. Pouze pro úplnost a nad rámec výše uvedených skutečností Úřad uvádí, že vzhledem k tomu, že má Úřad najisto postaven okamžik, kdy byl návrh doručen jemu, a z tohoto důvodu zastavil správní řízení, nepřistoupil k ověřování skutečností souvisejících s povinností doručit stejnopis návrhu ve lhůtě podle § 251 odst. 2 zákona též zadavateli. Úřad však doplňuje,

že pokud by tato zákonná podmínka vážící se k úkonu podání návrhu navrhovatelem splněna nebyla, byla by též tato skutečnost samostatným důvodem pro zastavení správního řízení.

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. Podle § 261 odst. 1 písm. b) zákona se rozklad a další podání účastníků učiněná v řízení o rozkladu činí výhradně prostřednictvím datové schránky nebo jako datová zpráva podepsaná uznávaným elektronickým podpisem.

otisk úředního razítka

JUDr. Eva Kubišová
místopředsedkyně

Obdrží:

1. Fakultní nemocnice Olomouc, I. P. Pavlova 185/6, 779 00 Olomouc – Nová Ulice
2. JUDr. Artur Ostrý, advokátní kancelář Ostrý & Co., s.r.o., Arbesovo náměstí 257/7, Smíchov, 150 00 Praha 5
3. medisap,s.r.o., Na rovnosti 2244/5, 130 00 Praha 3

Vypraveno dne:
viz otisk razítka na poštovní obálce nebo časový údaj na obálce datové zprávy