



UOHSX00F3118

ÚŘAD PRO OCHRANU HOSPODÁŘSKÉ SOUTĚŽE



ROZHODNUTÍ

Spisová značka: ÚOHS-S0252/2021/VZ
Číslo jednací: ÚOHS-26922/2021/500/Alv

Brno 09.08.2021

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 28. 6. 2021 na návrh z téhož dne, jehož účastníky jsou

- zadavatel – statutární město Chomutov, IČO 00261891, se sídlem Zborovská 4602, 430 01 Chomutov,
 - navrhovatel – Gardenline s.r.o., IČO 27263827, se sídlem Na Vinici 948/13, 412 01 Litoměřice,
- ve věci přezkoumání úkonů zadavatele učiněných při zadávání veřejné zakázky „Západní vstupní prostranství do areálu Kamencového jezera B1 Přemyslova“ v otevřeném řízení, jehož oznámení bylo odesláno k uveřejnění dne 5. 5. 2021 a uveřejněno ve Věstníku veřejných zakázek dne 6. 5. 2021 pod ev. č. Z2021-016477, ve znění oprav uveřejněných dne 25. 5. 2021 a dne 7. 6. 2021,

nařizuje z moci úřední podle § 61 odst. 1 zákona č. 500/2004 Sb., správní řád, ve znění pozdějších předpisů, toto

předběžné opatření:

Zadavateli – statutární město Chomutov, IČO 00261891, se sídlem Zborovská 4602, 430 01 Chomutov – se ukládá zákaz uzavřít smlouvu na veřejnou zakázku „Západní vstupní prostranství do areálu Kamencového jezera B1 Přemyslova“ zadávanou v otevřeném řízení, jehož oznámení bylo odesláno k uveřejnění dne 5. 5. 2021 a uveřejněno ve Věstníku veřejných zakázek dne 6. 5. 2021 pod ev. č. Z2021-016477, ve znění oprav uveřejněných dne 25. 5. 2021 a dne

7. 6. 2021, a to až do pravomocného skončení správního řízení vedeného Úřadem pro ochranu hospodářské soutěže pod sp. zn. ÚOHS-S0252/2021/VZ.

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“), obdržel dne 28. 6. 2021 návrh navrhovatele – Gardenline s.r.o., IČO 27263827, se sídlem Na Vinici 948/13, 412 01 Litoměřice (dále jen „navrhovatel“) – z téhož dne na zahájení správního řízení o přezkoumání úkonů zadavatele – statutární město Chomutov, IČO 00261891, se sídlem Zborovská 4602, 430 01 Chomutov (dále jen „zadavatel“) – učiněných při zadávání veřejné zakázky „Západní vstupní prostranství do areálu Kamencového jezera B1 Přemyslova“ v otevřeném řízení, jehož oznámení bylo odesláno k uveřejnění dne 5. 5. 2021 a uveřejněno ve Věstníku veřejných zakázek dne 6. 5. 2021 pod ev. č. Z2021-016477, ve znění oprav uveřejněných dne 25. 5. 2021 a dne 7. 6. 2021 (dále jen „zadávací řízení“).
2. Návrh navrhovatele ze dne 28. 6. 2021 směřuje proti zadávacím podmínkám, konkrétně proti nastavení technické kvalifikace a kritérií hodnocení, a současně proti rozhodnutí zadavatele o jeho námitkách. Navrhovatel má za to, že zadavatel stanovil technickou kvalifikaci a kritéria hodnocení nepřiměřeným a netransparentním způsobem. Současně je navrhovatel přesvědčen, že se zadavatel v rozhodnutí o námitkách nevypořádal se všemi namítanými skutečnostmi.
3. Podle § 249 zákona ve spojení s § 44 odst. 1 zákona č. 500/2004 Sb., správní řád, ve znění pozdějších předpisů (dále jen „správní řád“) bylo správní řízení o přezkoumání úkonů zadavatele zahájeno dnem 28. 6. 2021, kdy Úřad obdržel návrh navrhovatele.
4. Účastníky správního řízení podle § 256 zákona jsou:
 - zadavatel,
 - navrhovatel.
5. Úřad v průběhu správního řízení shledal nezbytnost zatímní úpravy poměrů účastníků řízení, a proto z moci úřední nařizuje zadavateli předběžné opatření uvedené ve výroku tohoto rozhodnutí, ke kterému dále uvádí následující skutečnosti.
6. Podle § 61 odst. 1 správního řádu může správní orgán z moci úřední nebo na požádání účastníka před skončením řízení rozhodnutím nařídít předběžné opatření, je-li třeba, aby byly zatímně upraveny poměry účastníků, nebo je-li obava, že by bylo ohroženo provedení exekuce. Předběžným opatřením lze účastníkovi nebo jiné osobě přikázat, aby něco vykonal, něčeho se zdržel nebo něco strpěl, anebo zajistit věc, která může sloužit jako důkazní prostředek, nebo věc, která může být předmětem exekuce.
7. Podle ustanovení § 246 odst. 1 písm. d) zákona zadavatel nesmí uzavřít smlouvu s dodavatelem ve lhůtě 60 dnů ode dne zahájení řízení o přezkoumání úkonů zadavatele, pokud byl návrh na zahájení řízení podán včas; zadavatel však může i v této lhůtě smlouvu uzavřít, pokud Úřad návrh zamítl nebo bylo správní řízení vedené o návrhu zastaveno a takové rozhodnutí nabylo právní moci.

8. K účelu či smyslu předběžného opatření se pak vyjádřil Nejvyšší správní soud, a to např. ve svém rozsudku č. j. 7 As 23/2013-33 ze dne 22. 8. 2013, v němž judikoval, že „[p]odstata rozhodnutí o nařízení předběžného opatření tedy spočívá v tom, že jím jsou dočasně upraveny zatímní poměry účastníků řízení tak, aby ještě před meritorním rozhodnutím podle ust. § 67 odst. 1 správního řádu nedošlo k nevratným změnám, které by měly vliv na konečné rozhodnutí ve věci. Účelem předběžného opatření je zachovat ve vztazích účastníků řízení takový stav, který se co nejvíce blíží zamýšlenému zákonnému stavu. Rozhodnout o nařízení předběžného opatření lze jen před skončením správního řízení. Rozhodnutí o nařízení předběžného opatření tak nemůže vyvolat následky, které budou trvalé nebo neodstranitelné.“
9. Úřad uvádí, že nadepsané správní řízení bylo zahájeno dne 28. 6. 2021 doručením návrhu navrhovatele z téhož dne, a že poslední den zákonné šedesátidenní lhůty stanovené v § 246 odst. 1 písm. d) zákona tudíž připadne na 27. 8. 2021.
10. Úřadu po předběžném posouzení předložené dokumentace o zadávacím řízení vyvstala pochybnost o tom, zda zadavatel stanovil zadávací podmínky v souladu se zákonem, když v rámci technické kvalifikace u osoby na pozici „Odpovědný technik 3 – část sadové úpravy - arborista“ požaduje čestné prohlášení, že tato osoba má vysokoškolské/středoškolské vzdělání v oboru zahradnictví a současně disponuje certifikací Evropský arborista (ETW) nebo Český certifikovaný arborista (ČCA). Pro posouzení tohoto aspektu je nezbytné odborné vyjádření konkrétních institucí, které objasní, jaké jsou požadavky potřebné pro výkon specializace „Odpovědný technik – arborista“, a zda lze certifikát Evropský arborista (ETW) nebo Český certifikovaný arborista (ČCA) považovat za alternativu k vysokoškolskému/středoškolskému vzdělání. Za účelem opatření těchto odborných vyjádření se Úřad obrátí na konkrétní instituce disponující potřebnou expertízou, a proto je potřeba zatímně upravit poměry účastníků řízení.
11. S ohledem na právě uvedené totiž nelze mít postaveno najisto, že rozhodnutí Úřadu ve věci bude vydáno do konce blokační lhůty podle § 246 odst. 1 písm. d) zákona, tj. do 27. 8. 2021. S ohledem na dosavadní průběh zadávacího řízení by tak bez nařízeného předběžného opatření bylo možné, že zadavatel před vydáním rozhodnutí Úřadu ve věci samé uzavře smlouvu na plnění předmětu veřejné zakázky, čímž by došlo ke zmaření účelu vedeného správního řízení, neboť za takové situace by ani v případě, kdy by byl postup zadavatele nezákonný, nebylo možno ve věci uložit nápravné opatření, jelikož by byl dán důvod pro zastavení správního řízení [srov. § 257 písm. j) zákona].
12. Vzhledem k tomu, že Úřad ze shora uvedených důvodů shledal nezbytným zatímně upravit poměry účastníků předmětného správního řízení, rozhodl o nařízení předběžného opatření tak, jak je uvedeno ve výroku tohoto rozhodnutí.

POUČENÍ

Proti tomuto rozhodnutí 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. Rozklad

proti rozhodnutí o nařízení předběžného opatření nemá podle § 61 odst. 2 správního řádu odkladný účinek.

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

otisk úředního razítka

Mgr. Markéta Dlouhá
místopředsedkyně

Obdrží

1. statutární město Chomutov, Zborovská 4602, 430 01 Chomutov
2. Gardenline s.r.o., Na Vinici 948/13, 412 01 Litoměřice

Vypraveno dne

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