UOHSX00HQVIS

USNESENÍ

Spisová značka: ÚOHS-S0347/2023/VZ
Číslo jednací: ÚOHS-23909/2023/500 Brno 26. 6. 2023

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 8. 6. 2023, na návrh ze dne 6. 6. 2023, jehož účastníky jsou

- zadavatel – Ředitelství silnic Zlínského kraje, příspěvková organizace, IČO 70934860, se sídlem K Majáku 5001, 760 01 Zlín,
- navrhovatel – Mitrenga-stavby, spol. s r.o., IČO 26944022, se sídlem Křižíkova 1566/19, 612 00 Brno,

ve věci přezkoumání úkonů zadavatele učiněných při zadávání veřejné zakázky „Silnice III/4932: Lipová - Slavičín“ ve zjednodušeném podlimitním řízení zahájeném dne 21. 3. 2023 uveřejněním výzvy k podání nabídek na profilu zadavatele pod systémovým číslem N006/23/V00007552,

vydává toto

usnesení:

Správní řízení se podle § 257 písm. d) zákona č. 134/2016 Sb., o zadávání veřejných zakázek, ve znění pozdějších předpisů, **zastavuje, neboť k návrhu** navrhovatele – Mitrenga-stavby, spol. s r.o., IČO 26944022, se sídlem Křižíkova 1566/19, 612 00 Brno – ze dne 6. 6. 2023 na zahájení správního řízení o přezkoumání úkonů zadavatele – Ředitelství silnic Zlínského kraje, příspěvková organizace, IČO 70934860, se sídlem K Majáku 5001, 760 01 Zlín – učiněných při zadávání veřejné zakázky „Silnice III/4932: Lipová - Slavičín“ ve zjednodušeném podlimitním řízení zahájeném dne 21. 3. 2023 uveřejněním výzvy k podání nabídek na profilu zadavatele pod systémovým číslem N006/23/V00007552, zasílanému Úřadu pro ochranu hospodářské soutěže před uzavřením smlouvy na citovanou veřejnou zakázku **nebyl připojen doklad o doručení námitek zadavateli**.

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 8. 6. 2023 návrh navrhovatele – Mitrenga-stavby, spol. s r.o., IČO 26944022, se sídlem Křižíkova 1566/19, 612 00 Brno (dále jen „navrhovatel“) – ze dne 6. 6. 2023 na zahájení správního řízení o přezkoumání úkonů zadavatele – Ředitelství silnic Zlínského kraje, příspěvková organizace, IČO 70934860, se sídlem K Majáku 5001, 760 01 Zlín (dále jen „zadavatel“) – učiněných při zadávání veřejné zakázky „Silnice III/4932: Lipová - Slavičín“ ve zjednodušeném podlimitním řízení zahájeném dne 21. 3. 2023 uveřejněním výzvy k podání nabídek na profilu zadavatele pod systémovým číslem N006/23/V00007552 (dále jen „veřejná zakázka“).

2. Dnem 8. 6. 2023, 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 rozhodnutí zadavatele o vyloučení navrhovatele ze zadávacího řízení.

4. Účastníky správního řízení jsou podle § 256 zákona zadavatel a navrhovatel.

5. Zahájení správního řízení oznámil Úřad jeho účastníkům pod č. j. ÚOHS-21934/2023/512 ze dne 9. 6. 2023.

6. Úřad přezkoumal náležitosti návrhu a na základě zjištěných skutečností konstatuje, že návrh na zahájení správního řízení o přezkoumání úkonů zadavatele učiněných při zadávání veřejné zakázky nesplňuje podmínky stanovené v § 251 odst. 1 zákona, neboť jeho součástí není (coby zákonem vyžadovaná náležitost návrhu) doklad o doručení námitek zadavateli, a proto mu nezbylo než správní řízení zastavit. Ke svému rozhodnutí Úřad uvádí následující rozhodné skutečnosti.

7. Podle § 251 odst. 1 zákona návrh vedle obecných náležitostí podání stanovených správním řádem musí obsahovat označení zadavatele, v čem je spatřováno porušení zákona, v jehož důsledku navrhovateli vznikla nebo hrozí újma na jeho právech, návrhy na provedení důkazů, a čeho se navrhovatel domáhá. Navrhovatel je povinen k návrhu připojit v elektronické podobě písemné důkazní prostředky, jejichž provedení navrhl, nejsou-li součástí dokumentace o zadávacím řízení. Součástí návrhu je doklad o složení kauce podle § 255 odst. 1 nebo 2 zákona a v případě návrhu zasílaného Úřadu před uzavřením smlouvy na veřejnou zakázku rovněž doklad o doručení námitek zadavateli.

8. Z dikce § 251 odst. 1 věty třetí zákona tak vyplývá, že součástí návrhu zasílaného Úřadu před uzavřením smlouvy na veřejnou zakázku je mj. doklad o doručení námitek zadavateli.

9. Podle § 257 písm. d) zákona Úřad zahájené řízení usnesením zastaví, jestliže k návrhu zasílanému Úřadu před uzavření smlouvy na veřejnou zakázku není připojen doklad o doručení námitek zadavateli.

10. Úřad dne 8. 6. 2023 obdržel od navrhovatele prostřednictvím datové schránky datovou zprávu obsahující návrh navrhovatele a dále v přílohách doručenku námitek, jež dokládá doručení dne 7. 6. 2023, doručenku námitek, jež dokládá doručení dne 6. 6. 2023, potvrzení o provedení platby ze dne 7. 6. 2023 a námitky proti zrušení zadávacího řízení ze dne 6. 6. 2023. Žádné další přílohy k doručeným datovým zprávám (a tedy k podanému návrhu) připojeny nebyly.

11. Z obsahu návrhu vyplývá, že návrh směřuje proti rozhodnutí o vyloučení navrhovatele ze zadávacího řízení. Navrhovatel v návrhu tvrdí, že dne 17. 5. 2023 podal proti rozhodnutí o vyloučení ze zadávacího řízení námitky. V dokumentech, jež Úřad obdržel datovou zprávou dne 8. 6. 2023 společně s návrhem, se nachází dvě doručenky ze systému NEN, jež dokládají doručení námitek proti úkonům zadavatele v zadávacím řízení. Jedna doručenka dokládá doručení dne 6. 6. 2023, druhá dne 7. 6. 2023. Na základě uvedených doručenek nelze s jistotou říci, k jakým konkrétním úkonům zadavatele se jednotlivé námitky vztahovaly.

12. Tvrzení navrhovatele, že námitky proti rozhodnutí o vyloučení ze zadávacího řízení podal dne 17. 5. 2023, však nekoresponduje s daty doručení námitek uvedenými v doručenkách, jež byly k návrhu přiloženy. Úřad nadto dodává, že i za situace, kdy by se v jednom či druhém případě skutečně jednalo o doručenku námitek, jež by směřovaly proti vyloučení ze zadávacího řízení, nebyl by v takovém případě navrhovatel oprávněn podat návrh na přezkoumání úkonu zadavatele, neboť by námitky nebyly podány v zákonné lhůtě 15 dnů dle § 242 zákona, když rozhodnutí o vyloučení navrhovatel dle svých slov obdržel již dne 4. 5. 2023 a poslední den lhůty pro podání námitek by tak připadal na 19. 5. 2023. Úřad dále podotýká, že zadavatel má zákonnou lhůtu 15 dnů ode dne doručení námitek na jejich vyřízení dle § 245 zákona, která, ve vztahu k doručenkám přiloženým k návrhu, ke dni podání návrhu neuběhla. Navrhovatel by tak, v případě námitek doručených zadavateli dne 6. 6. 2023, respektive 7. 6. 2023, nebyl oprávněn podat návrh na zahájení řízení o přezkoumání úkonu zadavatele již dne 8. 6. 2023, kdy Úřad návrh obdržel, pokud mu v okamžiku podání návrhu nebylo doručeno rozhodnutí o námitkách. Z vyjádření zadavatele k návrhu ze dne 19. 6. 2023, které Úřad obdržel téhož dne (dále jen „vyjádření k návrhu“), současně vyplývá, že ke dni obdržení předmětného vyjádření zadavatel doposud nerozhodl o námitkách navrhovatele ze dne 6. 6. 2023, jež směřovaly proti rozhodnutí o zrušení zadávacího řízení, tudíž návrh nemohl směřovat proti rozhodnutí zadavatele o zrušení zadávacího řízení, proti němuž navrhovatel brojil námitkami ze dne 6. 6. 2023.

13. Úřad v daném případě shledal, že z obsahu návrhu nelze objektivně zjistit, zda byly námitky směřující proti vyloučení ze zadávacího řízení řádně a včas doručeny zadavateli, a zda tedy byly splněny zákonem stanovené požadavky, které jsou kladeny na navrhovatele v souvislosti s podáním návrhu a které mají vliv na možnost Úřadu o návrhu věcně rozhodnout. Navrhovatel součástí návrhu neučinil žádný doklad, z něhož by bylo možné ověřit a postavit najisto, zda zadavateli byly doručeny řádně a včas námitky navrhovatele směřující proti rozhodnutí o vyloučení ze zadávacího řízení. Dokladem o doručení námitek ve smyslu § 251 odst. 1 zákona přitom nemůže být prosté konstatování navrhovatele v návrhu, že podal proti rozhodnutí o vyloučení námitky, když tento údaj nelze z jiného dokumentu přiloženého

k návrhu ověřit. Ve vyjádření k návrhu zadavatel tvrdí, že mu byly námitky proti vyloučení ze zadávacího řízení doručeny dne 17. 5. 2023. Ačkoliv ohledně data doručení námitek proti vyloučení ze zadávacího řízení není mezi navrhovatelem a zadavatelem sporu, daná skutečnost musí být dle § 251 odst. 1 zákona objektivně zjistitelná již z podaného návrhu na zahájení řízení.

14. Úřad v této souvislosti dále uvádí, že zákon rozlišuje náležitosti návrhu, jejichž nesplnění lze odstranit ve lhůtě stanovené Úřadem [srov. § 257 písm. a) zákona] a náležitosti, jejichž absence je bez dalšího důvodem pro zastavení řízení, kam patří mj. i ustanovení § 257 písm. d) zákona. V naposledy uvedeném ustanovení zákona, pod které je třeba podřadit také šetřený případ, zákonodárce možnost doplnění náležitostí návrhu v dodatečné lhůtě stanovené Úřadem neumožnil. Úřad proto nemůže navrhovatele k odstranění takové vady řízení vyzvat či zkoumat důvody absence zákonné náležitosti návrhu.

15. S ohledem na výše uvedené Úřad konstatuje, že návrh navrhovatele na zahájení správního řízení ze dne 6. 6. 2023 nenaplnil všechny zákonné požadavky, když v rozporu s § 251 odst. 1 zákona nebyl součástí návrhu doklad o doručení námitek zadavateli, a proto Úřad podle § 257 písm. d) zákona rozhodl o zastavení správního řízení, jak je uvedeno ve výroku tohoto usnesení.

16. Úřad podotýká, že v situaci, kdy Úřad v průběhu správního řízení zjistí (tak jako v šetřeném případě), že je naplněn důvod pro zastavení správního řízení dle § 257 písm. d) zákona, nemá jinou možnost než předmětné správní řízení zastavit, přičemž ani stávající soudní judikatura překlenutí takového obligatorního postupu Úřadu daného zákonem neumožňuje.

17. S ohledem na výše uvedené rozhodl Úřad podle § 257 písm. d) zákona o zastavení správního řízení tak, 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. 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

Mgr. Markéta Dlouhá
místopředsedkyně

Obdrží:

1. Ředitelství silnic Zlínského kraje, příspěvková organizace, K Majáku 5001, 760 01 Zlín
2. Mitrenga-stavby, spol. s r.o., Křižíkova 1566/19, 612 00 Brno

Vypraveno dne:

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