UOHSX00IMG3R

USNESENÍ

Spisová značka: ÚOHS-S0861/2023/VZ
Číslo jednací: ÚOHS-01278/2024/500 Brno 10. 1. 2024

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 18. 12. 2023 na návrh z téhož dne, jehož účastníky jsou

- zadavatel – město Klatovy, IČO 00255661, se sídlem náměstí Míru 62, 339 01 Klatovy,
- navrhovatel – Zero Emission Consulting s.r.o., IČO 09399895, se sídlem Rybná 716/24, 110 00 Praha 1, ve správní řízení zastoupena na základě plné moci ze dne 14. 12. 2023 Mgr. Tadeuszem Zientkem, advokátem, IČO 71464298, ev. č. ČAK 11385, se sídlem Stodolní 31, 702 00 Ostrava,
- vybraný dodavatel – Enado s.r.o., IČO 14041936, se sídlem Revoluční 464, 351 37 Luby,

ve věci přezkoumání úkonů cit. zadavatele učiněných při zadávání veřejné zakázky „Instalace FVE – Městské kulturní středisko Klatovy“ v otevřeném řízení, jehož oznámení bylo odesláno k uveřejnění dne 11. 7. 2023 a uveřejněno ve Věstníku veřejných zakázek dne 13. 7. 2023 pod ev. č. Z2023-029680, ve znění pozdější opravy, a v Úředním věstníku Evropské unie uveřejněno dne 14. 7. 2023 pod ev. č. 2023/S 134-428197, ve znění pozdější opravy, na základě návrhu ze dne 18. 12. 2023,

vydává toto

usnesení:

Správní řízení vedené pod sp. zn. ÚOHS-S0861/2023/VZ ve věci návrhu navrhovatele – Zero Emission Consulting s.r.o., IČO 09399895, se sídlem Rybná 716/24, 110 00 Praha 1 – **ze dne 18. 12. 2023 na zahájení správního řízení o přezkoumání úkonů zadavatele – město Klatovy**, IČO 00255661, se sídlem náměstí Míru 62, 339 01 Klatovy – **učiněných při zadávání veřejné zakázky „Instalace FVE – Městské kulturní středisko Klatovy**“ v otevřeném řízení, jehož oznámení bylo odesláno k uveřejnění dne 11. 7. 2023 a uveřejněno ve Věstníku veřejných zakázek dne 13. 7. 2023 pod ev. č. Z2023-029680, ve znění pozdější opravy, a v Úředním věstníku Evropské unie uveřejněno dne 14. 7. 2023 pod ev. č. 2023/S 134-428197, ve znění pozdější opravy, na základě návrhu ze dne 18. 12. 2023 **se podle § 257 písm. e) zákona č. 134/2016 Sb.**, o zadávání veřejných zakázek, ve znění pozdějších předpisů, **zastavuje**, neboť v souvislosti s podáním návrhu cit. navrhovatele **nedošlo**

k doručení stejnopisu návrhu zadavateli v souladu s § 251 odst. 2 citovaného zákona, tedy nejpozději do 18. 12. 2023.

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 veřejné zakázky a pro zvláštní postupy podle části šesté zákona, obdržel dne 18. 12. 2023 návrh navrhovatele – Zero Emission Consulting s.r.o., IČO 09399895, se sídlem Rybná 716/24, 110 00 Praha 1, ve správní řízení zastoupena na základě plné moci ze dne 14. 12. 2023 Mgr. Tadeuszem Zientkem, advokátem, IČO 71464298, ev. č. ČAK 11385, se sídlem Stodolní 31, 702 00 Ostrava (dále jen „navrhovatel“) – z téhož dne na zahájení správního řízení o přezkoumání úkonů zadavatele – město Klatovy, IČO 00255661, se sídlem náměstí Míru 62, 339 01 Klatovy (dále jen „zadavatel“) – učiněných při zadávání veřejné zakázky „Instalace FVE – Městské kulturní středisko Klatovy“ v otevřeném řízení, jehož oznámení bylo odesláno k uveřejnění dne 11. 7. 2023 a uveřejněno ve Věstníku veřejných zakázek dne 13. 7. 2023 pod ev. č. Z2023-029680, ve znění pozdější opravy, a v Úředním věstníku Evropské unie uveřejněno dne 14. 7. 2023 pod ev. č. 2023/S 134-428197, ve znění pozdější opravy, na základě návrhu ze dne 18. 12. 2023 (dále jen „veřejná zakázka“ nebo „zadávací řízení“).

2. Úřad obdržel uvedený návrh dne 18. 12. 2023 a tímto dnem bylo podle § 249 zákona ve spojení s ustanovením § 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. Účastníky správního řízení podle § 256 zákona jsou:
   - zadavatel,
   - navrhovatel,
   - vybraný dodavatel – Enado s.r.o., IČO 14041936, se sídlem Revoluční 464, 351 37 Luby (dále jen „vybraný dodavatel“).

4. Zahájení správního řízení oznámil Úřad účastníkům řízení přípisem ze dne 19. 12. 2023.

5. Navrhovatel svým návrhem brojí proti skutečnosti, že vybraný dodavatel nesplnil zadávací podmínky. Dle navrhovatele stanovil zadavatel jako závazný technický požadavek výkon fotovoltaických panelů v hodnotě 405 Wp + - 2 %, přičemž nabídka vybraného dodavatele počítala s panely o výkonu 500 Wp. V reakci na žádost zadavatele o objasnění nabídky dle § 46 odst. 1 zákona byl ze strany vybraného dodavatele doložen technický list panelů, které mají být dodávány, tj. panelů o velikosti 500 Wp, a dále prohlášení, že veškeré komponenty splňují všechny technické podmínky a normy a že nedojde k přetížení střechy. V návaznosti na toto objasnění nabídky hodnotící komise zaujala stanovisko, že nabídka vybraného dodavatele nesplňuje technické požadavky stanovené zadávacími podmínkami. Dle navrhovatele vybraný dodavatel následně doplnil své objasnění s tím, že doložil chybný technický list a jeho nabídka ve skutečnosti počítá s fotovoltaickými panely o výkonu 405 Wp, načež byla jeho nabídka zadavatelem vybrána jako vítězná. Dle názoru navrhovatele došlo k nezákonné materiální změně nabídky tím, že vybraný dodavatel změnil původní nabízené plnění po uplynutí lhůty pro podání nabídek tak, aby vyhovovalo zadávacím podmínkám.

Navrhovatel označuje postup zadavatele za netransparentní a navrhuje, aby Úřad zrušil rozhodnutí o výběru dodavatele.

6. 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 § 251 odst. 2 zákona, když svůj návrh nedoručil ve stejnopisu zadavateli do 10 dnů ode dne, v němž navrhovatel obdržel rozhodnutí, kterým zadavatel odmítnul jeho námitky. Ke svému rozhodnutí Úřad uvádí následující rozhodné skutečnosti.

7. Navrhovatel dne 22. 12. 2023 doručil prostřednictvím datové schránky Úřadu přípis (dále jen „vyjádření navrhovatele“), v němž uvádí, že zadavatel uzavřel dne 19. 12. 2023 s vybraným dodavatelem smlouvu v rozporu se zákazem stanoveným v § 246 odst. 1 písm. d) zákona a dále uvádí, že *„[t]uto informaci Úřadu sdělujeme s vědomím toho, že v důsledku administrativního pochybení nebyl ve lhůtě pro podání Návrhu Zadavateli doručen stejnopis Návrhu*“.

8. Dne 28. 12. 2023 Úřad obdržel od zadavatele prostřednictvím datové schránky vyjádření k návrhu ze dne 18. 12. 2023 a přihlašovací údaje do certifikovaného elektronického nástroje, kde se nachází dokumentace o zadávacím řízení. Zadavatel ve svém vyjádření mj. uvádí, že mu návrh nebyl vůbec doručen a Úřad by tak měl zahájené řízení zastavit dle § 257 písm. e) zákona. Z dokumentace o zadávacím řízení vyplývá, že zadavatel uzavřel smlouvu s vybraným dodavatelem dne 19. 12. 2023, kterou následně dne 20. 12. 2023 uveřejnil na profilu zadavatele.

9. 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.

10. Jak vyplývá z obdržené dokumentace o zadávacím řízení, navrhovatel doručil zadavateli dne 22. 11. 2023 námitky proti rozhodnutí o výběru dodavatele z téhož dne. Zadavatel námitky navrhovatele odmítl rozhodnutím ze dne 5. 12. 2023, přičemž toto rozhodnutí bylo dne 6. 12. 2023 doručeno navrhovateli. Z dokumentace o zadávacím řízení, vyjádření zadavatele a rovněž z vyjádření navrhovatele plyne, že navrhovatel zadavateli nedoručil stejnopis návrhu ve lhůtě dle § 251 odst. 2 zákona, když navrhovatel ve svém vyjádření mj. uvádí, že *„v důsledku administrativního pochybení nebyl ve lhůtě pro podání Návrhu Zadavateli doručen stejnopis Návrhu*“. Nadto navrhovatel ke dni vydání tohoto usnesení nepředložil Úřadu žádný doklad, ze kterého by vyplývalo datum doručení stejnopisu návrhu na zahájení správního řízení zadavateli.

11. Vzhledem ke skutečnosti, že navrhovateli bylo rozhodnutí o odmítnutí námitek doručeno dne 6. 12. 2023, byl posledním dnem, ve kterém byl navrhovatel povinen zadavateli v souladu s ustanovením § 251 odst. 2 zákona doručit stejnopis návrhu na zahájení správního řízení, den 18. 12. 2023. K doručení stejnopisu návrhu zadavateli však ve stanovené lhůtě ani později nedošlo, o čemž ostatně ani není mezi účastníky správního řízení sporu.

12. Pokud navrhovatel nedoručil stejnopis návrhu zadavateli v souladu se zákonem, pak se vystavil následku, který zákon předpokládá, tedy že bude správní řízení zastaveno. Za takové situace Úřad není oprávněn věcně přezkoumat podaný návrh, a to v důsledku jednání navrhovatele. Na uvedené skutečnosti ničeho nemění ani sdělení navrhovatele v jeho vyjádření, a to, že zadavatel uzavřel dne 19. 12. 2023 s vybraným dodavatelem smlouvu, tj. v době, kdy navrhovateli již marně uplynula lhůta pro podání návrhu zadavateli.

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

14. Na základě výše uvedeného Úřad konstatuje, že navrhovatel nedoručil stejnopis návrhu zadavateli ve lhůtě stanovené v § 251 odst. 2 zákona, tedy nejpozději do 18. 12. 2023, čímž nesplnil všechny zákonné požadavky vážící se k úkonu podání návrhu, a proto Úřad podle §257 písm. e) zákona správní řízení vedené pod sp. zn. S0861/2023/VZ zastavil, jak je uvedeno ve výroku tohoto usnesení.

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. Podaný 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. město Klatovy, náměstí Míru 62, 339 01 Klatovy
2. Mgr. Tadeusz Zientek, advokát, Stodolní 31, 702 00 Ostrava
3. Enado s.r.o., Revoluční 464, 351 37 Luby

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