UOHSX00KH8B2

USNESENÍ

Spisová značka: ÚOHS-S0869/2024/VZ
Číslo jednací: ÚOHS-42944/2024/500

Brno 12. 11. 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 25. 10. 2024 na návrh z téhož dne, jehož účastníky jsou

- zadavatel – obec Bedřichov, IČO 00525511, se sídlem Bedřichov 218, 468 12 Bedřichov,
- navrhovatel – TECHNOALPIN EAST EUROPE, s.r.o., IČO 36411922, se sídlem Priemyselná 2, 010 01 Žilina, Slovenská republika, ve správním řízení zastoupena na základě plné moci ze dne 7. 8. 2024 Mgr. Michalem Jekielekem, advokátem, ev. č. ČAK 16060, se sídlem Orlická 2012/8, 130 00 Praha,
- vybraný dodavatel – DEMACLENKO Sp. z o.o., IČO 381742976, se sídlem ul. Cieszyńska 444, 43-300 Bielsko-Biała, Polská republika,

ve věci přezkoumání úkonů cit. zadavatele učiněných při zadávání veřejné zakázky „Nákup zařízení pro výrobu sněhu i při teplotách vyšších než 0°C“ v otevřeném řízení, jehož oznámení bylo odesláno k uveřejnění dne 15. 7. 2024 a uveřejněno ve Věstníku veřejných zakázek dne 17. 7. 2024 pod ev. č. Z2024-033063 a v Úředním věstníku Evropské unie dne 17. 7. 2024 pod ev. č. 429774-2024,

vydává toto

usnesení:

Správní řízení se podle § 257 písm. c) zákona č. 134/2016 Sb., o zadávání veřejných zakázek, ve znění pozdějších předpisů, **zastavuje, neboť v souvislosti s podáním návrhu navrhovatele – TECHNOALPIN EAST EUROPE, s.r.o.**, IČO 36411922, se sídlem Priemyselná 2, 010 01 Žilina, Slovenská republika – **ze dne 25. 10. 2024 na zahájení správního řízení o přezkoumání úkonů zadavatele – obec Bedřichov**, IČO 00525511, se sídlem Bedřichov 218, 468 12 Bedřichov – **učiněných při zadávání veřejné zakázky „Nákup zařízení pro výrobu sněhu i při teplotách vyšších než 0°C“** v otevřeném řízení, jehož oznámení bylo odesláno k uveřejnění dne 15. 7. 2024 a uveřejněno ve Věstníku veřejných zakázek dne 17. 7. 2024 pod ev. č. Z2024-033063 a v Úředním věstníku Evropské unie dne 17. 7. 2024 pod ev. č. 429774-2024, **nedošlo ke složení kauce** na účet Úřadu pro ochranu hospodářské soutěže **v souladu s § 255 odst. 1 citovaného zákona,** tedy ve lhůtě pro doručení návrhu, tj. do 29. 10. 2024.

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 25. 10. 2024 návrh navrhovatele – TECHNOALPIN EAST EUROPE, s.r.o., IČO 36411922, se sídlem Priemyselná 2, 010 01 Žilina, Slovenská republika, ve správním řízení zastoupena na základě plné moci ze dne 7. 8. 2024 Mgr. Michalem Jekielekem, advokátem, ev. č. ČAK 16060, se sídlem Orlická 2012/8, 130 00 Praha (dále jen „navrhovatel“) – z téhož dne (dále jen „návrh“) na zahájení správního řízení o přezkoumání úkonů zadavatele – obec Bedřichov, IČO 00525511, se sídlem Bedřichov 218, 468 12 Bedřichov (dále jen „zadavatel“) – učiněných při zadávání veřejné zakázky „Nákup zařízení pro výrobu sněhu i při teplotách vyšších než 0°C“ v otevřeném řízení, jehož oznámení bylo odesláno k uveřejnění dne 15. 7. 2024 a uveřejněno ve Věstníku veřejných zakázek dne 17. 7. 2024 pod ev. č. Z2024-033063 a v Úředním věstníku Evropské unie dne 17. 7. 2024 pod ev. č. 429774-2024 (dále jen „veřejná zakázka“ nebo „zadávací řízení“).

2. Dnem obdržení předmětného návrhu bylo v souladu s ustanovením § 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 ve věci přezkoumání úkonů zadavatele.

3. Účastníky správního řízení podle § 256 zákona jsou:
   - zadavatel,
   - navrhovatel,
   - vybraný dodavatel – DEMACLENKO Sp. z o.o., IČO 381742976, se sídlem ul. Cieszyńska 444, 43-300 Bielsko-Biała, Polská republika (dále jen „vybraný dodavatel“).

4. Navrhovatel v podaném návrhu brojí proti „Oznámení o výběru dodavatele“ ze dne 30. 9. 2024, a to v souvislosti s údajným nesplněném zadávacích podmínek ze strany vybraného dodavatele.

5. Zahájení správního řízení oznámil Úřad jeho účastníkům přípisem ze dne 1. 11. 2024.

6. Usnesením ze dne 4. 11. 2024 Úřad určil navrhovateli lhůtu k předložení dokladu o složení kauce v souvislosti s podaným návrhem.

7. V reakci na shora uvedené usnesení navrhovatel doručil obratem (téhož dne) Úřadu doklad o složení kauce.

8. Dne 7. 11. 2024 byla Úřadu zpřístupněna dokumentace o zadávacím řízení v certifikovaném elektronickém nástroji a téhož dne obdržel Úřad datovou schránkou část dokumentace o zadávacím řízení a vyjádření zadavatele z téhož dne.

K zastavení správního řízení

9. Úřad přezkoumal náležitosti návrhu a na základě zjištěných skutečností konstatuje, že v daném případě nedošlo ke složení kauce v souladu s § 255 odst. 1 zákona na účet Úřadu včas, a proto správní řízení vedené ve věci přezkoumání úkonů zadavatele učiněných při zadávání předmětné veřejné zakázky podle § 257 písm. c) zákona zastavil. Ke svému rozhodnutí Úřad uvádí následující rozhodné skutečnosti.

10. 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 o odmítnutí námitek musí být odůvodnění, ve kterém se zadavatel podrobně a srozumitelně vyjádří ke všem skutečnostem uvedeným stěžovatelem v námitkách. Dojde-li k odmítnutí námitek podle odstavce 3, postačí odůvodnění ve vztahu ke splnění podmínek pro jejich odmítnutí. Pokud zadavatel námitkám vyhoví, sdělí v rozhodnutí současně, jaké provede opatření k nápravě.

11. Podle § 251 odst. 1 zákona musí návrh vedle obecných náležitostí podání stanovených správním řádem 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.

12. 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.

13. Podle § 255 odst. 1 zákona je navrhovatel ve lhůtě pro doručení návrhu, nejde-li o případ podle odstavce 2, povinen složit na účet Úřadu kauci ve výši 1 % z nabídkové ceny navrhovatele za celou dobu plnění veřejné zakázky nebo za dobu prvních čtyř let plnění v případě smluv na dobu neurčitou, nejméně však ve výši 50 000 Kč, nejvýše ve výši 10 000 000 Kč. Za nabídkovou cenu se pro účely výpočtu této kauce považuje rovněž cena uvedená v předběžné nabídce. V případě, že navrhovatel nemůže stanovit celkovou nabídkovou cenu, je povinen složit kauci ve výši 100 000 Kč. V případě návrhu na uložení zákazu plnění smlouvy je navrhovatel povinen složit kauci ve výši 200 000 Kč.

14. Podle § 257 písm. c) zákona Úřad zahájené řízení usnesením zastaví, jestliže nedošlo ke složení kauce v souladu s § 255 zákona.

15. Jak vyplývá z předložené dokumentace o zadávacím řízení, zadavatel dne 5. 10. 2024 prostřednictvím elektronického nástroje odeslal navrhovateli oznámení o výběru dodavatele ze dne 30. 9. 2024 (dle tvrzení navrhovatele mu zadavatel cit. oznámení doručil také poštou, a to dne 4. 10. 2024). Z dokumentace o zadávacím řízení rovněž vyplývá, že navrhovatel dne 16. 10. 2024 podal zadavateli prostřednictvím elektronického nástroje námitky proti výběru dodavatele. Zadavatel námitky navrhovatele odmítl rozhodnutím ze dne 18. 10. 2024, které téhož dne prostřednictvím elektronického nástroje odeslal navrhovateli.

16. Poslední den lhůty pro podání návrhu k Úřadu (a doručení stejnopisu návrhu zadavateli), a tím i pro složení/připsání kauce na účet Úřadu podle § 255 odst. 1 zákona v návaznosti na § 251 odst. 2 zákona tak vzhledem k výše uvedeným skutečnostem připadl na 29. 10. 2024[1]. V souvislosti s podáním návrhu tak byl navrhovatel povinen nejpozději téhož dne

[1] Úřad v této souvislosti dodává, že z § 607 zákona č. 89/2012 Sb., občanský zákoník, ve znění pozdějších předpisů, vyplývá, že připadne-li poslední den lhůty na sobotu, neděli nebo svátek, je posledním dnem lhůty pracovní den nejblíže následující. S odkazem na uvedené a vzhledem k tomu, že 10. den ode dne, kdy navrhovatel obdržel zamítavé rozhodnutí o námitkách, připadl na den svátku 28. 10. 2024, byl posledním dnem lhůty nejbližší následující pracovní den, tj. den 29. 10. 2024.

(tj. 29. 10. 2024) složit kauci na účet Úřadu, a to ve výši určené taktéž podle § 255 odst. 1 zákona.

17. Úřad dodává, že § 255 odst. 1 zákona explicitně stanoví, že navrhovatel je povinen složit na účet Úřadu kauci ve lhůtě pro doručení návrhu, tzn. nelze připustit, aby byla kauce na účet Úřadu složena později. V této souvislosti lze odkázat na relevantní komentářovou literaturu[2], ve které je v souvislosti s citovaným ustanovením uvedeno, že *»[s] podáním návrhu na přezkoumání úkonů zadavatele je navrhovatel povinen složit na účet ÚOHS kauci. Zákon v komentovaném ustanovení stanoví, že kauce musí být složena „ve lhůtě pro doručení návrhu", tedy v poslední den lhůty již musí být připsána na účet ÚOHS, a proto je třeba složit kauci na účet ÚOHS v dostatečném předstihu.«*. Výklad pojmu „složit na účet" nevyplývá pouze z komentářové literatury, ale i z konstantní rozhodovací praxe Úřadu. Z novější rozhodovací praxe lze poukázat na usnesení Úřadu č. j. ÚOHS-11143/2020/523/JŠi, sp. zn. ÚOHS-S0142/2020/VZ, ze dne 14. 4. 2020 potvrzené rozhodnutím předsedy Úřadu sp. zn. ÚOHS-R0083/2020/VZ, č. j. ÚOHS-18867/2020/322/LKa, ze dne 22. 6. 2020 a na usnesení Úřadu č. j. ÚOHS-21014/2023/500, sp. zn. ÚOHS-S0199/2023/VZ, ze dne 5. 6. 2023. Ve všech těchto věcech Úřad zastavil správní řízení z důvodu nesložení kauce ve lhůtě pro podání návrhu.

18. K závěru, že lhůta pro složení kauce v případě návrhu na zahájení správního řízení o přezkoumání úkonů zadavatele je lhůtou hmotněprávní a jako taková musí být kauce ve lhůtě pro doručení návrhu „připsána" na účet Úřadu, dospěl též Krajský soud v Brně ve svém rozsudku č. j. 30 Af 81/2015-63 ze dne 23. 10. 2017. V daném případě Krajský soud v Brně potvrdil, že lhůta pro složení kauce jednoznačně nebyla dodržena, když příkaz k úhradě kauce byl sice učiněn v poslední den lhůty, avšak kauce byla připsána až den následující. V citovaném rozsudku dospěl soud k závěru, že povinností složit kauci na účet Úřadu s podáním návrhu se rozumí povinnost kauci na účet připsat, tedy zaplatit, nikoli jen odeslat. I když soud rozhodoval podle předchozího znění zákona, jeho závěry lze aplikovat i ve vztahu k nyní účinnému zákonu (viz shora uvedená rozhodovací praxe).

19. Návrh byl Úřadu doručen dne 25. 10. 2024, tedy ve lhůtě stanovené v § 251 odst. 2 zákona, avšak doklad o složení kauce ve smyslu § 251 odst. 1 zákona nebyl jeho součástí. Úřad proto určil navrhovateli usnesením ze dne 4. 11. 2024 dodatečnou lhůtu 3 pracovních dnů ode dne doručení cit. usnesení k předložení dokladu o složení kauce. Ještě téhož dne zaslal navrhovatel Úřadu uvedený doklad, resp. výpis z bankovního účtu, který potvrzuje, že dne 28. 10. 2024 došlo k odepsání částky 104 990,00 Kč z bankovního účtu navrhovatele, a že tato částka byla odeslána na účet Úřadu. Přestože byla navrhovatelem kauce odeslána před koncem lhůty k jejímu složení, nelze s ohledem na výše uvedenou rozhodovací a judikaturní praxi konstatovat, že navrhovatel složil kauci v souladu s § 255 odst. 1 zákona. Z bankovního výpisu Úřadu totiž vyplývá, že ke složení (tj. připsání) kauce na účet Úřadu došlo dne 30. 10. 2024, tedy až po marném uplynutí lhůty podle § 255 odst. 1 zákona (lhůta navrhovateli běžela do 29. 10. 2024, jak bylo popsáno výše). Na základě výše uvedeného je zřejmé, že nedošlo ke složení kauce v souladu se zákonem, a proto Úřad nemá jinou možnost než správní řízení zastavit.

20. V této souvislosti Úřad doplňuje, že zákon rozlišuje náležitosti návrhu, jejichž absenci lze odstranit ve lhůtě stanovené Úřadem [srov. § 257 písm. a) zákona], kam patří i situace, kdy není k návrhu přiložen doklad o složení kauce, a náležitosti, resp. podmínky řízení, jejichž absence je bez dalšího důvodem pro zastavení řízení, kam patří mj. i situace uvedená

[2] Podešva V. a kol., Zákon o zadávání veřejných zakázek. Komentář, Wolters Kluwer ČR, 2023.

v ustanovení § 257 písm. c) zákona, tedy že nedojde ke složení kauce na účet Úřadu ve výši a ve lhůtě podle § 255 odst. 1 zákona. Pro ustanovení § 257 písm. c) zákona, kam spadá také šetřený případ, zákonodárce možnost zhojení absentující podmínky řízení (složení kauce v řádné výši na účet Úřadu) v dodatečné lhůtě stanovené Úřadem nezakotvil. Úřad proto nemůže navrhovatele k odstranění takové vady řízení vyzvat či zkoumat důvody, pro které ke složení kauce v zákonem stanovené lhůtě nedošlo.

21. 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 možná nejméně zatěžoval. Za situace, kdy je zřejmé, že je dán důvod pro zastavení správního řízení podle § 257 písm. c) 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.

22. S ohledem na skutečnost, že navrhovatel nesložil na účet Úřadu kauci ve lhůtě pro doručení návrhu, rozhodl Úřad podle § 257 písm. c) zákona o zastavení správního řízení, 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, 602 00 Brno. Rozklad proti tomuto usnesení 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. obec Bedřichov, Bedřichov 218, 468 12 Bedřichov
2. Mgr. Michal Jekielek, advokát, Orlická 2012/8, 130 00 Praha
3. DEMACLENKO Sp. z o.o., ul. Cieszyńska 444, 43-300 Bielsko-Biała, Polská republika

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