



UOHSX00JV277

USNESENÍ

Spisová značka: ÚOHS-V0121/2024/PV

Číslo jednací: ÚOHS-23863/2024/500

Brno 14. 6. 2024

Úřad pro ochranu hospodářské soutěže příslušný podle § 248 zákona č. 134/2016 Sb., o zadávání veřejných zakázek, v rozhodném znění, ve věci žádosti žadatele – společníci společnosti „Společnost D11 1109 Trutnov – státní hranice ČR/PR“, jimiž jsou MI Roads a.s., IČO 17331099, se sídlem Koželužská 2450/4, 180 00 Praha, Doprastav, a.s., IČO 31333320, se sídlem Drieňová 27, 826 56 Bratislava, Slovenská republika, podnikající na území České republiky prostřednictvím odštěpného závodu Doprastav, a.s., organizační složka Praha, IČO 49281429, se sídlem K Zahradnictví č. ev. 13, 182 00 Praha, Metrostav TBR a.s., IČO 09884572, se sídlem Koželužská 2450/4, 180 00 Praha, S u b t e r r a a.s., IČO 45309612, se sídlem Koželužská 2246/5, 180 00 Praha, Duna Aszfalt Zártkörűen Működő Részvénytársaság, registrační číslo Cg. 03-10-100618, se sídlem Béke utca 150, 6060 Tiszakécske, Maďarsko, zastoupeni na základě „Smlouvy o sdružení ve společnosti“ ze dne 23. 1. 2023 správcem jmenované společnosti MI Roads a.s., IČO 17331099, se sídlem Koželužská 2450/4, 180 00 Praha – ze dne 5. 6. 2024 o přiznání účastenství ve správním řízení vedeném Úřadem pro ochranu hospodářské soutěže pod sp. zn. ÚOHS-S0413/2024/VZ,

vydává podle § 28 odst. 1 zákona č. 500/2004 Sb., správní řád, ve znění pozdějších předpisů, toto

usnesení:

Žadatel – společníci společnosti „Společnost D11 1109 Trutnov – státní hranice ČR/PR“, jimiž jsou MI Roads a.s., IČO 17331099, se sídlem Koželužská 2450/4, 180 00 Praha, Doprastav, a.s., IČO 31333320, se sídlem Drieňová 27, 826 56 Bratislava, Slovenská republika, podnikající na území České republiky prostřednictvím odštěpného závodu Doprastav, a.s., organizační složka Praha, IČO 49281429, se sídlem K Zahradnictví č. ev. 13, 182 00 Praha, Metrostav TBR a.s., IČO 09884572, se sídlem Koželužská 2450/4, 180 00 Praha, S u b t e r r a a.s., IČO 45309612, se sídlem Koželužská 2246/5, 180 00 Praha, Duna Aszfalt Zártkörűen Működő Részvénytársaság, registrační číslo Cg. 03-10-100618, se sídlem Béke utca 150, 6060 Tiszakécske, Maďarsko – **není účastníkem správního řízení vedeného Úřadem** pro ochranu hospodářské soutěže **pod sp. zn. ÚOHS-S0413/2024/VZ** zahájeného na návrh navrhovatele – Budimex S.A., IČO 010732630, se sídlem Siedmiogrodzka 9, 01-204 Varšava, Polsko – ze dne 17. 5. 2024 ve věci přezkoumání úkonů zadavatele – Ředitelství silnic a dálnic s. p., IČO 65993390, se sídlem Na Pankráci 546/56, 140 00 Praha – učiněných při zadávání veřejné zakázky „D11 1109 Trutnov - státní hranice ČR/PR“ v otevřeném řízení, jehož oznámení

o zahájení zadávacího řízení bylo odesláno k uveřejnění dne 19. 12. 2022 a uveřejněno ve Věstníku veřejných zakázek dne 22. 12. 2022 pod ev. č. Z2022-052046, ve znění pozdějších oprav, a v Úředním věstníku Evropské unie uveřejněno dne 23. 12. 2022 pod ev. č. 2022/S 248-719833, ve znění pozdějších oprav.

ODŮVODNĚNÍ

1. Úřad pro ochranu hospodářské soutěže (dále jen „Úřad“) obdržel dne 5. 6. 2024 žádost žadatele – společníci společnosti „Společnost D11 1109 Trutnov – státní hranice ČR/PR“, jimiž jsou MI Roads a.s., IČO 17331099, se sídlem Koželužská 2450/4, 180 00 Praha, Doprastav, a.s., IČO 31333320, se sídlem Drieňová 27, 826 56 Bratislava, Slovenská republika, podnikající na území České republiky prostřednictvím odštěpného závodu Doprastav, a.s., organizační složka Praha, IČO 49281429, se sídlem K Zahradnictví č. ev. 13, 182 00 Praha, Metrostav TBR a.s., IČO 09884572, se sídlem Koželužská 2450/4, 180 00 Praha, S u b t e r r a a.s., IČO 45309612, se sídlem Koželužská 2246/5, 180 00 Praha, Duna Aszfalt Zártkörűen Működő Részvénytársaság, registrační číslo Cg. 03-10-100618, se sídlem Béke utca 150, 6060 Tiszakécske, Maďarsko, zastoupeni na základě „Smlouvy o sdružení ve společnosti“ ze dne 23. 1. 2023 správcem jmenované společnosti MI Roads a.s., IČO 17331099, se sídlem Koželužská 2450/4, 180 00 Praha (dále jen „žadatel“) – z téhož dne o přiznání účastenství ve správním řízení vedeném Úřadem pod sp. zn. ÚOHS-S0413/2024/VZ, zahájeném na návrh navrhovatele – Budimex S.A., IČO 010732630, se sídlem Siedmiogrodzka 9, 01-204 Varšava, Polsko, ve správním řízení zastoupena na základě plné moci ze dne 10. 1. 2024 JUDr. Sylvií Sobolovou, advokátkou, ev. č. ČAK 09582, společníkem společnosti Kocián Šolc Balaščík, advokátní kancelář, s.r.o., se sídlem Jungmannova 745/24, 110 00 Praha (dále jen navrhovatel) – ze dne 17. 5. 2024, ve věci přezkoumání úkonů zadavatele – Ředitelství silnic a dálnic s. p., IČO 65993390, se sídlem Na Pankráci 546/56, 140 00 Praha (dále jen „zadavatel“) – učiněných při zadávání veřejné zakázky „D11 1109 Trutnov - státní hranice ČR/PR“ v otevřeném řízení, jehož oznámení o zahájení zadávacího řízení bylo odesláno k uveřejnění dne 19. 12. 2022 a uveřejněno ve Věstníku veřejných zakázek dne 22. 12. 2022 pod ev. č. Z2022-052046, ve znění pozdějších oprav, a v Úředním věstníku Evropské unie uveřejněno dne 23. 12. 2022 pod ev. č. 2022/S 248-719833, ve znění pozdějších oprav (dále jen „veřejná zakázka“ či „zadávací řízení“).
2. Dnem 5. 6. 2024, kdy Úřad předmětnou žádost žadatele obdržel, bylo podle § 44 odst. 1 zákona č. 500/2004 Sb., správní řád, v rozhodném znění (dále jen „správní řád“), zahájeno správní řízení o žádosti.
3. Žadatel v žádosti uvádí, že zadavatel jej v zadávacím řízení vyzval k předložení dokladů a informací dle § 122 odst. 3, 4 a 6 zákona č. 134/2016 Sb., o zadávání veřejných zakázek, v rozhodném znění (dále jen „zákon“), tedy je nyní v postavení vybraného dodavatele. Vzhledem k tomu, že současně platí, že předmětem správního řízení sp. zn. ÚOHS-S0413/2024/VZ je opět přezkoumání výběru navrhovatele, jsou dle žadatele naplněny oba předpoklady dle § 256 zákona, dle něž platí, že je-li předmětem přezkumu výběr dodavatele, je účastníkem řízení též vybraný dodavatel. Žadatel dále poukázal na skutečnost, že řízení o rozkladu sp. zn. ÚOHS-R0074/2024/VZ (kterému předcházelo vedení správního řízení sp. zn. ÚOHS-S0103/2024/VZ zahájeného na návrh žadatele, pozn. Úřadu) bylo přerušeno dle § 64 odst. 1 písm. c) správního řádu usnesením předsedy Úřadu ze dne 27. 5. 2024, a to do doby pravomocného skončení správního řízení sp. zn. ÚOHS-S0413/2024/VZ. Předmět řízení

o rozkladu sp. zn. ÚOHS-R0074/2024/VZ (stejně jako správního řízení sp. zn. ÚOHS-S0103/2024/VZ) se týká rozhodnutí o výběru navrhovatele, kdy Úřad vydal ve správním řízení sp. zn. ÚOHS-S0103/2024/VZ rozhodnutí ze dne 4. 4. 2024, jímž uložil nápravné opatření spočívající ve zrušení rozhodnutí o výběru navrhovatele. Zadavatel však dne 9. 4. 2024 učinil vlastní rozhodnutí o zrušení výběru navrhovatele, jehož přezkoumání je nyní předmětem správního řízení sp. zn. ÚOHS-S0413/2024/VZ. Žadatel je tak přesvědčen, že jeho předmětem je de facto opět oprávněnost výběru navrhovatele, tedy i otázka (ne)prokázání splnění stanovené podmínky technické kvalifikace, resp. že meritem přezkumu v řízení sp. zn. ÚOHS-S0413/2024/VZ bude to samé, co již Úřad řešil v řízení sp. zn. ÚOHS-S0103/2024/VZ, jehož je žadatel účastníkem. Žadatel je tedy přesvědčen, že má-li se otázka vycházející z jeho návrhu nyní řešit v řízení sp. zn. ÚOHS-S0413/2024/VZ (a nikoli v řízení o rozkladu sp. zn. ÚOHS-R0074/2024/VZ) nelze jej z tohoto řízení vynechat, zejména v situaci, kdy s ním zadavatel jedná jako s vybraným dodavatelem, a to i s ohledem na snahu zabránit zbytečným průtahům v řízení.

4. K žádosti žadatele Úřad uvádí následující.
5. Dne 17. 5. 2024 bylo na návrh navrhovatele z téhož dne zahájeno správní řízení sp. zn. ÚOHS-S0413/2024/VZ ve věci přezkoumání úkonů zadavatele učiněných při zadávání veřejné zakázky, jehož účastníky jsou dle § 256 zákona zadavatel a navrhovatel. Návrh navrhovatele směřuje proti Rozhodnutí a oznámení o zrušení rozhodnutí a oznámení o výběru dodavatele ze dne 9. 4. 2024 (dále jen „rozhodnutí o zrušení výběru“), jež navrhovatel považuje za rozporné s § 49 odst. 1 zákona a § 6 odst. 1 zákona, a proti Rozhodnutí zadavatele o námitkách ze dne 7. 5. 2024 (dále jen „rozhodnutí o námitkách“), jímž se dle něj zadavatel dostatečně s námitkami navrhovatele nevypořádal. Obě uvedené rozhodnutí považuje navrhovatel za věcně nesprávná, nepřiměřená a nepřezkoumatelná. Pro úplnost Úřad podotýká, že uvedený návrh navrhovatele byl podán před žadatelem zmiňovanými výzvami učiněnými k jeho osobě dle § 122 zákona (tyto byly vyhotoveny dne 22. 5. 2024 a dne 31. 5. 2024).
6. Podle § 27 odst. 1 správního řádu jsou účastníky řízení
 - a) v řízení o žádosti žadatel a další dotčené osoby, na které se pro společenství práv nebo povinností s žadatelem musí vztahovat rozhodnutí správního orgánu;
 - b) v řízení z moci úřední dotčené osoby, jimž má rozhodnutí založit, změnit nebo zrušit právo anebo povinnost nebo prohlásit, že právo nebo povinnost mají anebo nemají.
7. Podle § 27 odst. 2 správního řádu jsou účastníky též další dotčené osoby, pokud mohou být rozhodnutím přímo dotčeny ve svých právech nebo povinnostech.
8. Podle § 27 odst. 3 správního řádu jsou účastníky rovněž osoby, o kterých to stanoví zvláštní zákon. Nestanoví-li zvláštní zákon jinak, mají postavení účastníků podle § 27 odst. 2 správního řádu, ledaže jim má rozhodnutí založit, změnit nebo zrušit právo anebo povinnost nebo prohlásit, že právo nebo povinnost mají anebo nemají; v tom případě mají postavení účastníků podle § 27 odst. 1 správního řádu.
9. Podle § 28 odst. 1 správního řádu bude za účastníka v pochybnostech považován i ten, kdo tvrdí, že je účastníkem, dokud se neprokáže opak. O tom, zda osoba je či není účastníkem, vydá správní orgán usnesení, jež se oznamuje pouze tomu, o jehož účasti v řízení bylo rozhodováno, a ostatní účastníci se o něm vyrozumí. Postup podle předchozí věty nebrání dalšímu projednávání a rozhodnutí věci.

10. Podle § 256 zákona je účastníkem řízení zadavatel a v řízení zahájeném na návrh též navrhovatel; je-li předmětem řízení přezkoumání výběru dodavatele nebo výběru návrhu v soutěži o návrh, je účastníkem řízení též vybraný dodavatel nebo vybraný účastník soutěže o návrh. V řízení o uložení zakazu plnění smlouvy je účastníkem řízení navrhovatel a strany smlouvy.
11. Úřad předně uvádí, že za účastníky správního řízení jsou v nejobecnějším slova smyslu považovány subjekty, o jejichž právech a povinnostech je ve správním řízení rozhodováno. Správní řád za účastníky obecně považuje subjekty stanovené § 27 správního řádu, kdy je rozhodujícím parametrem účastenství právě vztah případného účastníka řízení k předmětu projednávané věci. Vzhledem k tomu, že § 256 zákona však představuje *lex specialis*, tedy zvláštní právní úpravu účastenství ve správním řízení vůči obecné právní úpravě dle správního řádu (srov. např. rozsudek Krajského soudu v Brně č. j. 30 Af 74/2014-535 ze dne 17. 10. 2016¹), nelze v případě správního řízení sp. zn. ÚOHS-S0413/2024/VZ zahájeného Úřadem na návrh navrhovatele ze dne 17. 5. 2024 aplikovat obecnou úpravu účastenství ve správním řízení dle § 27 a násl. správního řádu, nýbrž právě úpravu zákona, tj. úpravu uvedenou v § 256 zákona.
12. Jelikož předmětem správního řízení vedeného Úřadem pod sp. zn. ÚOHS-S0413/2024/VZ není přezkoumání výběru dodavatele, nýbrž se týká jiného úkonu zadavatele učiněného v průběhu zadávacího řízení (rozhodnutí o zrušení výběru), jsou jeho účastníky – aniž by Úřadu v tomto vznikla jakákoli pochybnost – v souladu s § 256 zákona „toliko“ zadavatel a navrhovatel. Jinými slovy, žadatel nemůže být *ex lege* účastníkem správního řízení vedeného pod sp. zn. ÚOHS-S0413/2024/VZ, a to ani jako vybraný dodavatel, když předmětem uvedeného správního řízení není přezkoumání výběru žadatele, resp. výběru dodavatele jako takového, ale přezkoumání rozhodnutí o zrušení výběru navrhovatele (společně s rozhodnutím o námitkách), tedy jiného úkonu zadavatele učiněného v zadávacím řízení. Ačkoli se přitom jedná o úkon případnému výběru žadatele předcházející a současně o úkon učiněný v návaznosti na rozhodnutí o výběru navrhovatele, pro přiznání účastenství žadatele (byť jako vybraného dodavatele) nepostačuje, aby se nyní přezkoumávaný úkon v rámci správního řízení sp. zn. ÚOHS-S0413/2024/VZ formálně nějakým způsobem, byť nepřímým, výběru dodavatele týkal, neboť takto znění § 256 zákona nestanoví. Úřad nadto dodává, že rozhodnutí o zrušení výběru se vztahuje k učiněnému výběru navrhovatele a nikoli k výběru žadatele, k němuž zadavatel výzvy dle § 122 zákona učinil až po návrhu navrhovatele ze dne 17. 5. 2024.
13. Úřad dále konstatuje, že správní řízení sp. zn. ÚOHS-S0413/2024/VZ a správní řízení sp. zn. ÚOHS-S0103/2024/VZ (společně s na něj navazujícím řízením o rozkladu sp. zn. ÚOHS-R0074/2024/VZ) nejsou svým předmětem shodná, resp. týkají se vždy jiného úkonu zadavatele učiněného v zadávacím řízení (rozhodnutí o zrušení výběru navrhovatele oproti rozhodnutí o výběru navrhovatele). Nejedná se tedy ani o řízení svým meritem totožná, přičemž nelze shledat, že by se návrh žadatele šetřený v rámci správního řízení sp. zn. ÚOHS-S0103/2024/VZ měl nyní věcně prošetřovat v rámci správního řízení sp. zn. ÚOHS-S0413/2024/VZ.
14. Úřad pro úplnost s odkazem na výše uvedené dodává, že nelze uvažovat o možném účastenství žadatele ani ve smyslu § 27 správního řádu, neboť účastníky správních řízení zahájených Úřadem nemohou být další osoby, a to ani v případě, že by mohly být v důsledku

¹ Úřad dodává, že byť se předmětný rozsudek vztahuje k předchozí právní úpravě, jeho obecné závěry lze zcela aplikovat i na nyní účinný zákon.

rozhodnutím Úřadu v daných správních řízeních dotčeny na svých právech nebo povinnostech. Je tedy zřejmé, že žadatel není účastníkem správního řízení vedeného Úřadem pod sp. zn. ÚOHS-S0413/2024/VZ.

15. S ohledem na shora uvedené skutečnosti Úřad žádosti žadatele o přistoupení ke správnímu řízení vedenému Úřadem pod sp. zn. ÚOHS-S0413/2024/VZ nevyhověl, a proto rozhodl tak, 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, 602 00 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:

MI Roads a.s., Koželužská 2450/4, 180 00 Praha

Vypraveno dne:

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