

Úrad pre verejné obstarávanie ako ústredný orgán štátnej správy pre verejné obstarávanie podľa § 140 a orgán príslušný podľa § 147 písm. c), § 167 ods. 2 písm. b), § 169 ods. 1 písm. d) zákona č. 343/2015 Z. z. o verejnom obstarávaní a o zmene a doplnení niektorých zákonov v znení neskorších predpisov vo veci námietok uchádzača **XX** (ďalej len „navrhovateľ“), smerujúcich podľa § 170 ods. 3 písm. g) zákona č. 343/2015 Z. z. o verejnom obstarávaní a o zmene a doplnení niektorých zákonov v znení neskorších predpisov proti úkonu kontrolovaného inému ako uvedenému v písmenách a) až f) tohto zákona, na predmet nadlimitnej zákazky „Materiálno-technické vybavenie“, časť 3 predmetu zákazky s názvom „Trenažéry“ vyhlásenej verejným obstarávateľom **Žilinský samosprávny kraj**, Komenského 48, 011 09 Žilina, IČO: 37 808 427 (ďalej len „kontrolovaný“) v Úradnom vestníku Európskej únie dňa 12.05.2020 pod značkou 2020/S 092-219096 a vo Vestníku verejného obstarávania č. 103/2020 dňa 13. 05. 2020 pod značkou 20104-MST, vydáva toto

r o z h o d n u t i e :

Úrad pre verejné obstarávanie **zastavuje** konanie o preskúmanie úkonov kontrolovaného na základe námietok navrhovateľa podľa § 174 ods. 1 písm. b) zákona č. 343/2015 Z. z. o verejnom obstarávaní a o zmene a doplnení niektorých zákonov v znení neskorších predpisov.

O d ô v o d n e n i e :

1. Navrhovateľ dňa 24. 05. 2021 doručil Úradu pre verejné obstarávanie (ďalej len „úrad“) námietky v elektronickej podobe podľa osobitného predpisu¹ smerujúce podľa § 170 ods. 3 písm. g) zákona č. 343/2015 Z. z. o verejnom obstarávaní a o zmene a doplnení niektorých zákonov v znení neskorších predpisov (ďalej len „zákon o verejnom obstarávaní“) proti úkonu kontrolovaného inému ako uvedenému v písmenách a) až f) tohto ustanovenia. Kontrolovanému boli doručené námietky dňa 04. 06. 2021 v elektronickej podobe funkcionalitou informačného systému, prostredníctvom ktorého sa predmetné verejné obstarávanie realizuje, t. j. cez informačný systém EVO (ďalej len „IS EVO“).
2. Úrad konštatuje, že dňa 01.01.2019 nadobudol účinnosť zákon č. 345/2018 Z. z., ktorým sa mení a dopĺňa zákon č. 343/2015 Z. z. o verejnom obstarávaní a o zmene a doplnení niektorých zákonov v znení neskorších predpisov a ktorým sa menia a dopĺňajú niektoré zákony.
3. Podľa § 171 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní sa konanie o preskúmanie úkonov kontrolovaného na základe námietok začína dňom doručenia námietok úradu. Na základe

¹ zákon č. 305/2013 Z. z. o elektronickej podobe výkonu pôsobnosti orgánov verejnej moci a o zmene a doplnení niektorých zákonov v znení neskorších predpisov (zákon o e-Governmente)

uvedeného úrad konštatuje, že predmetné konanie o preskúmanie úkonov kontrolovaného na základe námietok začalo dňa **24. 05. 2021**.

4. Podľa § 173 ods. 1 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní je kontrolovaný povinný doručiť úradu písomné vyjadrenie k podaným námietkam a kompletnú dokumentáciu podľa § 24 v origináli do siedmich dní odo dňa doručenia námietok, ak ide o konanie o preskúmanie úkonov kontrolovaného na základe námietok. Úrad zároveň upozorňuje, že neprihliada na písomné vyjadrenie k podaným námietkam a dôkazy doručené kontrolovaným po doručení kompletnej dokumentácie.
5. Podľa § 173 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní doručenie kompletnej dokumentácie v origináli úradu, ak ide o elektronickú komunikáciu, sa rozumie sprístupnenie elektronickej podoby dokumentácie zriadením prístupu do elektronického prostriedku použitého na elektronickú komunikáciu v lehote podľa odseku 1. Súčasťou elektronickej podoby dokumentácie sú aj auditné záznamy o všetkých úkonoch vykonaných v použitom elektronickom prostriedku.
6. Dňa 31.05.2021 zaslal úrad kontrolovanému list „Informácia o začatí konania o preskúmanie úkonov kontrolovaného na základe námietok a žiadosť o doručenie písomného vyjadrenia k podaným námietkam a kompletnej dokumentácie v origináli“ zo dňa 31.05.2021, v ktorom okrem iného žiadal kontrolovaného, aby v zmysle § 173 ods. 1 písm. a) a ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní doručil úradu písomné vyjadrenie k podaným námietkam spolu s kompletnou dokumentáciou v origináli k predmetnému verejnemu obstarávaniu
7. Kontrolovaný dňa 02.06.2021 doručil úradu písomné vyjadrenie k podaným námietkam a zriadil prístup pre úrad ako kontrolný orgán do IS EVO použitého na elektronickú komunikáciu, a pridelil tak prístup k dokumentácii kontrolovaného.
8. Kontrolovaný v písomnom vyjadrení okrem iného uvádza, cit.: „(...) Kontrolovaný k dnešnému dňu neeviduje doručenie námietky zo dňa 24.05.2021 od uchádzača XX v elektronickej podobe prostredníctvom informačného systému EVO. Vzhľadom k tejto skutočnosti sa kontrolovaný nevie k podanej námietke vyjadriť. (...)“.
9. Úrad prihlásením sa do IS EVO, prostredníctvom ktorého sa verejná súťaž realizuje nemal za preukázané, že námietky navrhovateľa boli doručené kontrolovanému prostredníctvom IS EVO. Úrad vzhľadom na uvedené ako aj s ohľadom na kontrolovaným uvádzané skutočnosti vo vyjadrení, listom č. 7144-6000/2021-OD-L1, označeným ako „Výzva na preukázanie doručenia námietok kontrolovanému“ zo dňa 04.06.2021, vyzval navrhovateľa na preukázanie doručenia námietok kontrolovanému v súlade s § 170 ods. 8 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní, a to do troch pracovných dní odo dňa doručenia predmetnej výzvy.
10. Úrad pre úplnosť uvádza, že vyššie uvedená výzva bola navrhovateľovi doručená dňa 04.06.2021, pričom navrhovateľ dňa 09.06.2021 doručil úradu svoju odpoveď, v rámci ktorej uviedol, cit.: „(...) Na základe uvedeného navrhovateľ predpokladá, že kontrolovaný vykonal uvedený úkon doručenia vyjadrenia úradu na základe výzvy úradu, nakoľko ako kontrolovaný uvádza, neevidoval v zákonom o verejnom obstarávaní určenej lehote doručenie námietky navrhovateľom.(...) Kontrolované verejné obstarávanie sa realizuje prostredníctvom IS EVO spravovaného a prevádzkovaného úradom, ktorý je informačným systémom verejnej správy (ďalej len „systém EVO“). Navrhovateľ dňa 24.05.2021 odoslal o cca 17:00 hod. prostredníctvom príslušnej funkcionality systému IS EVO odoslal kontrolovanému námietky s

identickým obsahom ako majú námietky odoslané úradu. Do dnešného dňa navrhovateľ neeviduje notifikáciu o ich doručení kontrolovanému. Navrhovateľ bezprostredne po obdržaní informácie úradom o skutočnosti, že námietky nemuseli byť doručené kontrolovanému opakovan, prostredníctvom príslušnej funkcionality systému IS EVO odoslal námietky kontrolovanému. Navrhovateľ nepozná dôvody, pre ktoré mu systém IS EVO doposiaľ nedoručil notifikáciu o doručení námietok kontrolovanému dňa 24.05.2021. Navrhovateľ má za to, že na prevádzkových serveroch systému IS EVO musí byť zaznamenaná jeho aktivita dňa 24.05.2021 smerujúca k odoslaniu námietok kontrolovanému. Navrhovateľ však nemá možnosť overiť takéto záznamy a preto si dovoľuje požiadať úrad, ako správcu a prevádzkovateľa systému IS EVO o overenie vyššie uvedenej aktivity a doručenie príslušných záznamov po ich získaní.“

11. Úrad za účelom preskúmania navrhovateľom tvrdenej skutočnosti, že dňa 24.05.2021 odoslal o cca 17:00 hod. prostredníctvom IS EVO kontrolovanému námietky a ohľadom nedoručenia notifikácie o doručení námietky kontrolovanému (bod 10. rozhodnutia) požiadal o vyjadrenie prostredníctvom e-mailovej komunikácie zo dňa 14.06.2021 Odbor Informačných a komunikačných technológií a elektronického verejného obstarávania, oddelenie elektronického verejného obstarávania úradu (ďalej len „OIKT“), v ktorej bolo uvedené, cit.: „(...) touto cestou Vás žiadame o stanovisko k zákazke „Materiálno-technické vybavenie“, ktorú realizuje verejný obstarávateľ Žilinský samosprávny kraj, Komenského 48, 011 09 Žilina, IČO: 37 808 427. V danom prípade ide o verejnú súťaž zverejnenú vo Vestníku verejného obstarávania č. 103/2020 dňa 13. 05. 2020 pod značkou 20104 - MST, pričom v súvislosti s § 170 ods. 8 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní je potrebné posúdiť podobu doručenia námietok kontrolovanému. Preskúmaním dokumentácie v systéme EVO, prostredníctvom ktorého sa verejná súťaž realizuje sme zistili, že námietky neboli kontrolovanému doručené v elektronickej podobe funkcionalitou informačného systému (IS EVO). Navrhovateľ v reakcii na doručení Výzvu na preukázanie doručenia námietok kontrolovanému úradu o. i. uviedol, že námietky odoslal kontrolovanému dňa 24. 05. 2021 prostredníctvom IS EVO, cit.: „(...) Navrhovateľ dňa 24.05.2021 odoslal o cca 17:00 hod. prostredníctvom príslušnej funkcionality systému IS EVO odoslal kontrolovanému námietky s identickým obsahom ako majú námietky odoslané úradu. Do dnešného dňa navrhovateľ neeviduje notifikáciu o ich doručení kontrolovanému. Navrhovateľ bezprostredne po obdržaní informácie úradom o skutočnosti, že námietky nemuseli byť doručené kontrolovanému opakovan, prostredníctvom príslušnej funkcionality systému IS EVO odoslal námietky kontrolovanému. Navrhovateľ nepozná dôvody, pre ktoré mu systém IS EVO doposiaľ nedoručil notifikáciu o doručení námietok kontrolovanému dňa 24.05.2021. Navrhovateľ má za to, že na prevádzkových serveroch systému IS EVO musí byť zaznamenaná jeho aktivita dňa 24.05.2021 smerujúca k odoslaniu námietok kontrolovanému. Navrhovateľ však nemá možnosť overiť takéto záznamy a preto si dovoľuje požiadať úrad, ako správcu a prevádzkovateľa systému IS EVO o overenie vyššie uvedenej aktivity a doručenie príslušných záznamov po ich získaní.“

Na základe vyššie uvedeného Vás žiadame o nasledovné informácie:

- 1) vyjadrenie, či dňa 24. 05. 2021 v IS EVO sa nachádza aktivita navrhovateľa spojená s vyššie popísaným úkonom a taktiež, či IS EVO umožňoval doručenie námietok v elektronickej podobe, resp. či funkcia systému pre podanie námietok bola aktívna. V prípade, ak informačný systém EVO dňa 24. 05. 2021 neumožňoval doručenie námietok v elektronickej podobe, resp. funkcia systému pre podanie námietok nebola aktívna, tak konkrétne v akom časovom rozmedzí informačný systém EVO dňa 24. 05. 2021 neumožňoval doručenie námietok v elektronickej podobe, resp. funkcia systému pre podanie námietok nebola aktívna;

- 2) vyjadrenie, či v dňoch 24. 05. 2021 až 14. 06.2021 vykonal navrhovateľ aktivitu spojenú s vyššie popísaným úkonom a zároveň o poskytnutie informácií (auditných záznamov) o činnosti navrhovateľa v jeho EVO účte v dňoch 24. 05. 2021 až 14. 06.2021
- 3) vyjadrenie, či bola navrhovateľovi odoslaná/doručená notifikácia o odoslaní/doručení námietok kontrolovanému.“

12. Úrad uvádza, že OIKT doručil úradu dňa 16. 06. 2021 prostredníctvom e-mailovej komunikácie odpoveď, v ktorej je uvedené nasledovné, cit.: „(...) na základe nižšie uvedeného e-mailu sme preverili systém IS EVO ver. 18.0 a posielame Vám nasledovné stanovisko.

Dáta od firmy „XX“ na zákazke s ID 419781 a názvom „**Materiálno-technické vybavenie**“ sme preverili a zároveň dáta za uvedené obdobie 24.5.2021 nájdete v priloženom exceli "IM162929_ZakazkaID_419781_XX.xlsx".

Odpovede k jednotlivým otázkam:

Ad 1:

- a) ÁNO - dňa 24. 05. 2021 sa v IS EVO nachádza aktivita navrhovateľa spojená s vyššie popísaným úkonom. Uchádzač - používateľ XX vytvoril novú námietku **24.05.2021 18:43:28** (ziad_id = 158017), pripojil k nej prílohy ale **NEODOSLAL** ju tento deň.
- b) ÁNO - IS EVO umožňoval doručenie námietok v elektronickej podobe, resp. funkcia systému pre podanie námietok bola aktívna (viď záložku "Maily v systéme 24.5.2021", notifikácie boli celý deň 24.5.2021 aktívne a funkčné a nebol žiadny výpadok tejto služby, v logovacích súboroch sa nenachádza žiadne chybové hlásenie súvisiace s odosielaním notifikácii z IS EVO).

Ad 2:

- ÁNO - v dňoch 24. 05. 2021 až 14. 06.2021 vykonal navrhovateľ aktivitu spojenú s vyššie popísaným úkonom (auditné záznamy sú uvedené na záložke "Auditné záznamy XX").
- a) 25.05.2021 - používateľ XX prezeral vytvorenú námietku (ziad_id = 158017)
- b) **04.06.2021 14:35:04** - používateľ XX **ODOSLAL** vytvorenú námietku (ziad_id = XY)

Ad 3:

ÁNO - navrhovateľovi bola odoslaná/doručená notifikácia o odoslaní/doručení námietok (viď záložku "Maily pre XX") (...).

Úrad po zhodnotení všetkých relevantných podkladov, najmä dokumentácie k predmetnej zákazke doručenej úradu, konštatuje nasledovné:

13. Podľa § 170 ods. 4 písm. g) zákona o verejnom obstarávaní námietky musia byť doručené úradu a kontrolovanému najneskôr do 10 dní odo dňa vykonania úkonu kontrolovaného, ak námietky smerujú proti úkonu kontrolovaného inému ako uvedenému v odseku 3 písm. a) až f); to neplatí, ak ide o námietky podané orgánom štátnej správy podľa odseku 1 písm. e).
14. Z obsahu podaných námietok navrhovateľa vyplýva, že smerujú proti úkonu kontrolovaného inému ako uvedenému v písmenách a) až f) ustanovenia § 170 ods. 3 zákona o verejnom obstarávaní, a to konkrétne **proti zrušeniu 3. časti predmetu zákazky s názvom „Trenažéry“**.

15. Úrad uvádza, že kontrolovaný doručil navrhovateľovi a ostatným uchádzačom dňa 14. 05. 2021 list označený ako „Oznámenie o zrušení použitého postupu zadávania zákazky“ zo dňa 12. 05. 2021. Zároveň kontrolovaný zrušil predmetnú verejnú súťaž zverejnením Oznámenia o výsledku verejného obstarávania v Úradnom vestníku Európskej únie dňa 21.05.2021 pod značkou 2021/S 098-254682 a dňa 24.05.2021 aj vo Vestníku verejného obstarávania č. 124/2021 pod značkou 27787 – VST.
16. Úrad ďalej uvádza, že kontrolovaný síce zverejnil oznámenie o výsledku predmetného verejného obstarávania v Úradnom vestníku Európskej únie dňa 21.05.2021 pod značkou 2021/S 098-254682 a vo Vestníku verejného obstarávania č. 124/2021 dňa 24. 05. 2021 pod značkou 27787 - VST, zákon o verejnom obstarávaní však v prípade námietok proti úkonu kontrolovaného inému ako uvedenému v písm. a) až f) neupravuje začiatok plynutia lehoty na doručenie týchto námietok odo dňa zverejnenia informácie o vykonaní príslušného úkonu v Úradnom vestníku Európskej únie a vo Vestníku verejného obstarávania, ale odo dňa vykonania príslušného úkonu. Za moment vykonania príslušného úkonu je pritom potrebné považovať moment, kedy sa o jeho vykonaní dozvedel alebo mohol dozvedieť subjekt, voči ktorému bol úkon smerovaný alebo ktorého práv a právom chránených záujmov sa vykonanie tohto úkonu mohlo dotknúť.
17. Úrad k tvrdeniam navrhovateľa uvedeným v bode 10. tohto rozhodnutia poukazuje na stanovisko OIKT a uvádza, že navrhovateľ (konkrétne používateľ XX) **dňa 24. 05. 2021 v IS EVO vykonal úkon, ktorý smeroval k vytvoreniu námietky, t.j. vytvoril novú námietku a pripojil k nej prílohy, avšak túto námietku neodoslal.** Úrad pre úplnosť uvádza, že IS EVO dňa 24. 05. 2021 umožňoval doručenie námietok v elektronickej podobe, resp. funkcia systému pre podanie námietok bola aktívna. Úrad v tejto súvislosti uvádza, že v zmysle stanoviska OIKT navrhovateľ (konkrétne používateľ XX) **odoslal vytvorenú námietku až dňa 04.06.2021 o 14:35:04 hod., a teda doručil predmetnú námietku kontrolovanému dňa 04.06.2021.** Úrad vo vzťahu k tvrdeniu navrhovateľa o nedoručení notifikácie o doručení námietok kontrolovanému dňa 24.05.2021 konštatuje, že notifikácia o doručení mu ani nemohla byť doručená, nakoľko navrhovateľ dňa 24.05.2021 námietku kontrolovanému neodoslal. Úrad pre úplnosť nižšie uvádza printscreen súboru excel "IM162929_ZakazkaID_XY_XX.xlsx", na ktorý sa odvoláva aj stanovisko OIKT.

Snímka č. 1: žiadosti od a pre XX.:

Snímka č. 2: auditné záznamy XX:

Snímka č. 3: notifikačné maily pre XX:

18. Úrad ďalej uvádza, že opätovným prihlásením sa do IS EVO zistil, že navrhovateľ až po výzve úradu na preukázanie doručenia námietok kontrolovanému doručil predmetné námietky kontrolovanému prostredníctvom IS EVO, vid' obrázok nižšie:

19. Na základe vyššie uvedeného úrad uvádza, že v posudzovanom prípade je nesporné, že námietky navrhovateľa boli kontrolovanému doručené v elektronickej podobe funkcionalitou IS EVO dňa 04. 06. 2021, t. j. po lehote ustanovenej v § 170 ods. 4 písm. g) zákona o verejnom obstarávaní, ktorá márne uplynula práve dňa 24.05.2021. Úrad uvádza, že navrhovateľ doručil námietky úradu dňa 24.05.2021, avšak zákon o verejnom obstarávaní stanovuje lehotu na uplatnenie námietok jasne, t. j. že námietky musia byť doručené úradu a kontrolovanému najneskôr do 10 dní odo dňa vykonania úkonu kontrolovaného, ak námietky smerujú proti úkonu kontrolovaného inému ako uvedenému v odseku 3 písm. a) až f).
20. S poukazom na vyššie uvedené skutočnosti úrad konštatuje, že navrhovateľ nedoručil námietky kontrolovanému v lehote ustanovenej v § 170 ods. 4 písm. g) zákona o verejnom obstarávaní.
21. **Podľa § 174 ods. 1 písm. b) zákona o verejnom obstarávaní úrad zastaví rozhodnutím konanie o preskúmanie úkonov kontrolovaného, ak námietky boli doručené po lehote podľa § 170 ods. 4, alebo ak námietky neboli doručené v podobe podľa § 170 ods. 4 zákona o verejnom obstarávaní.**
22. Úrad uvádza, že v dôsledku nedoručenia námietok kontrolovanému v lehote podľa § 170 ods. 4 písm. g) zákona o verejnom obstarávaní neboli pre konanie o preskúmanie úkonov kontrolovaného na základe námietok zo strany navrhovateľa splnené všetky zákonné predpoklady, čím pre úrad nastala neodstrániteľná prekážka brániaca rozhodovaniu v konaní o preskúmanie úkonov kontrolovaného v súlade s príslušnými ustanoveniami zákona o verejnom obstarávaní a súčasne kontrolovaný naplnil skutkovú podstatu pre vydanie rozhodnutia o zastavení konania o preskúmanie úkonov kontrolovaného podľa § 174 ods. 1 písm. b) zákona o verejnom obstarávaní.
23. Na základe uvedeného bolo potrebné rozhodnúť tak, ako je uvedené vo výrokovej časti tohto rozhodnutia.

Kaucia

Podľa § 172 ods. 5 zákona o verejnom obstarávaní kaucia vo výške podľa odsekov 2 až 4 je príjmom štátneho rozpočtu dňom nadobudnutia právoplatnosti rozhodnutia úradu, ktorým boli námietky zamietnuté. Kaucia sa vo výške 35% z výšky kaucie podľa odsekov 2 až 4 stáva príjmom štátneho rozpočtu dňom nadobudnutia právoplatnosti rozhodnutia úradu o zastavení konania podľa § 174 ods. 1 písm. d). Úrad vráti navrhovateľovi kauciu alebo jej časť, ktorá sa nestala príjmom štátneho rozpočtu, do 30 dní odo dňa právoplatnosti rozhodnutia.

V súlade s predmetným ustanovením a výrokom tohto rozhodnutia úrad vráti navrhovateľovi kauciu do 30 dní odo dňa nadobudnutia právoplatnosti tohto rozhodnutia.

Poučenie:

Podľa § 177 ods. 1 zákona č. 343/2015 Z. z. o verejnom obstarávaní a o zmene a doplnení niektorých zákonov v znení neskorších predpisov proti tomuto rozhodnutiu úradu nie je možné podať odvolanie. Podľa § 52 zákona č. 71/1967 Zb. o správnom konaní (správny poriadok) v

znení neskorších predpisov v spojení s § 185 ods. 2 zákona č. 343/2015 Z. z. o verejnom obstarávaní a o zmene a doplnení niektorých zákonov v znení neskorších predpisov je toto rozhodnutie právoplatné dňom doručenia účastníkom konania a vykonateľné uplynutím lehoty na plnenie. Podľa § 174 ods. 2 zákona č. 343/2015 Z. z. o verejnom obstarávaní a o zmene a doplnení niektorých zákonov v znení neskorších predpisov rozhodnutie úradu je preskúmateľné súdom, pričom žaloba musí byť podaná do 30 dní odo dňa doručenia rozhodnutia úradu.

riaditeľ odboru dohľadu

Rozhodnutie sa doručí:

1. **XX** – navrhovateľ
2. **Žilinský samosprávny kraj**, Komenského 48, 011 09 Žilina, IČO: 37 808 427 – kontrolovaný