



ÚRAD PRE VEREJNÉ OBSTARÁVANIE
Ružová dolina 10, 821 09 Bratislava
Odbor dohľadu

Bratislava
Číslo

6. 7. 2021
7242-6000/2021-OD

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 **X** (ďalej len „navrhovateľ“) smerujúcich podľa § 170 ods. 3 písm. f) zákona č. 343/2015 Z. z. o verejnom obstarávaní a o zmene a doplnení niektorých zákonov v znení neskorších predpisov proti vyhodnoteniu ponúk vo verejnom obstarávaní na predmet zákazky „Rozšírenie plynofikácie a zriadenie objektových kotolní v areáli VTSÚ Záhorie“, vyhlásenom verejným obstarávateľom **Vojenský technický a skúšobný ústav Záhorie**, Záhorie, 90524 Záhorie, IČO: 00800902 (ďalej len „kontrolovaný“) vo Vestníku verejného obstarávania č. 78/2021 dňa 30. 3. 2021 pod značkou 16899 – WYP, 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), h) a p) 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. Dňa 27. 5. 2021 doručil navrhovateľ Úradu pre verejné obstarávanie (ďalej len „úrad“) v listinnej podobe námietky smerujúce podľa § 170 ods. 3 písm. f) 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 vyhodnoteniu ponúk.
2. Podľa § 171 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní sa konanie o preskúmanie úkonov kontrolovaného na základe námietok začína dňom doručenia námietok úradu. Na základe uvedeného úrad konštatuje, že predmetné konanie o preskúmanie úkonov kontrolovaného na základe námietok začalo dňa **27. 5. 2021**.
3. 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

pisomné vyjadrenie k podaným námietkam a dôkazy doručené kontrolovaným po doručení kompletnej dokumentácie.

4. Podľa § 173 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní doručení 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.
5. Podľa § 173 ods. 4 zákona o verejnom obstarávaní, ak kontrolovaný nedoručí úradu kompletnú dokumentáciu v origináli podľa odseku 1, úrad vydá rozhodnutie o prerušení konania, ktorým kontrolovanému nariadi doručiť úradu kompletnú dokumentáciu v origináli v lehote určenej úradom.
6. Podľa § 173 ods. 6 zákona o verejnom obstarávaní ak verejný obstarávateľ alebo obstarávateľ nedoručí úradu kompletnú dokumentáciu v origináli ani v lehote určenej úradom podľa odseku 4, úrad mu v rozhodnutí podľa § 175 súčasne uloží pokutu
 - a) od 500 eur do 30 000 eur, ak ide o konanie o preskúmanie úkonov kontrolovaného pred uzavretím zmluvy,
 - b) do 5% zmluvnej ceny, ak ide o konanie o preskúmanie úkonov kontrolovaného po uzavretí zmluvy.
7. Podľa § 173 ods. 7 zákona o verejnom obstarávaní úrad **nepostupuje podľa odsekov 4 až 6**, ak
 - i. **ide o konanie o preskúmanie úkonov kontrolovaného na základe námietok a dôvod na zastavenie konania podľa § 174 ods. 1 je preukázaný,**
 - ii. kontrolovaný nedoručí kompletnú dokumentáciu úradu z dôvodu, že bola predložená orgánu podľa § 24 ods. 5.
8. Úrad uvádza, že kontrolovaný dňa 23. 6. 2021 zriadil úradu prístup do elektronického prostriedku, ktorým sa realizovalo predmetné verejné obstarávanie, a to informačného systému EVO a následne dňa 25. 6. 2021 doručil úradu dokumentáciu v listinnej forme.
9. Úrad preskúmaním dokumentácie k predmetnému verejnému obstarávaniu v elektronickej podobe, a to konkrétne preskúmaním auditných záznamov o úkonoch vykonaných v IS EVO zistil, že navrhovateľovi bol prostredníctvom tohto systému dňa 17. 5. 2021 doručený dokument s názvom „Informácia o výsledku vyhodnotenia ponúk – neúspešný uchádzač“ (ďalej len „Informácia o vyhodnotení ponúk“). Na základe toho úrad konštatuje, že **navrhovateľ bol povinný námietky smerujúce proti vyhodnoteniu ponúk doručiť úradu a kontrolovanému v zmysle § 170 ods. 4 písm. f) zákona o verejnom obstarávaní najneskôr dňa 27. 5. 2021**, tzn. najneskôr do 10 dní odo dňa prevzatia oznámenia o výsledku vyhodnotenia ponúk. Posledný deň tejto prekluzívnej a hmotnoprávnej lehoty pripadol teda na deň 27. 5. 2021.

10. Úrad preskúmaním dokumentácie k verejnému obstarávaniu v listinnej podobe zistil, že súčasťou dokumentácie je aj dokument s označením „**Námietka k verejnému obstarávaniu – zákazka 431110: Rozšírenie plynofikácie a zriadenie objektových kotolní v areáli VTSÚ Záhorie (16899-WYP, Vestník č. 78/2021-30.3.2021**“, ktorý bol kontrolovanému doručený dňa 27. 5. 2021 v listinnej podobe.
11. Úrad v prvom rade poukazuje na to, že v zmysle § 170 ods. 4 písm. f) zákona o verejnom obstarávaní **musia byť námietky doručené úradu a kontrolovanému** najneskôr do 10 dní odo dňa prevzatia oznámenia o vyhodnotení ponúk, ak námietky smerujú proti vyhodnoteniu ponúk.
12. Podľa § 170 ods. 8 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní **sa námietky doručujú kontrolovanému**
1. v elektronickej podobe funkcionalitou informačného systému, prostredníctvom ktorého sa verejné obstarávanie realizuje, **ak tento informačný systém doručenie námietok umožňuje,**
 2. v listinnej podobe, ak informačný systém podľa bodu 1 doručenie námietok neumožňuje alebo ak sa verejné obstarávanie, ktorého sa námietky týkajú, nerealizuje funkcionalitou informačného systému.
13. V oddiele VI „Doplnkové informácie“, bode VI.3) „Doplňujúce informácie“ odsekoch 3) až 6) výzvy na predkladanie ponúk je uvedené, cit.: *„Zadávanie podlimitnej zákazky sa realizuje systémom elektronického verejného obstarávania prostredníctvom systému elektronického verejného obstarávania (ďalej len IS EVO) na portáli www.uvo.gov.sk. Verejný obstarávateľ neposkytne záujemcom súťažné podklady v listinnej podobe. Podrobnosti týkajúce sa spôsobu dorozumievania sú uvedené v súťažných podkladoch. Komunikácia medzi verejným obstarávateľom a záujemcami/uchádzačmi sa uskutočňuje v elektronickej podobe prostredníctvom IS EVO, ktorý zabezpečí trvalé zachytenie obsahu, ak nie je v súťažných podkladoch uvedené inak. Plynutie zákonných lehôt v prípade elektronickej komunikácie je odo dňa odoslania/doručenia správy. Pod pojmom doručenie sa myslí, kedy bola správa doručená záujemcovi/uchádzačovi do IS EVO a nie kedy si ju záujemca/uchádzač prečítal. Pre potreby predkladania ponúk záujemca/uchádzač postupuje v zmysle súťažných podkladov a príručiek dostupných na www.uvo.gov.sk“.*
14. Úrad uvádza, že z citovanej časti výzvy na predkladanie ponúk, ktorá uvádza informačný systém použitý pri zadávaní tejto zákazky a upravuje dorozumievanie medzi kontrolovaným a záujemcami, resp. uchádzačmi, vyplýva informácia, že **verejné obstarávanie ako také a komunikácia medzi kontrolovaným a záujemcami/uchádzačmi sa uskutočňuje v elektronickej podobe prostredníctvom informačného systému EVO.**
15. Úrad poukazuje na skutočnosť, že v „Príručke používateľa informačného systému Elektronického verejného obstarávania – IS EVO Časť Záujemca/Uchádzač Pracovné postupy“, dostupnej na webovej stránke <https://www.uvo.gov.sk/>, v časti 2.2 „Komunikácia“, bod 2.2.2 „Podané žiadosti“, podbod 2.2.2.5 Odosielanie námietky je uvedené nasledovné, cit.: *„Systém umožňuje doručiť námietku verejnému obstarávateľovi/obstarávateľovi v elektronickej*

podobe v ZÓNE ZÁUJEMCU/UCHÁDZAČA cez položku menu Komunikácia -> Podané žiadosti -> Vytvoriť žiadosť -> Námietka. Systém IS EVO umožňuje doručenie námietok LEN verejnému obstarávateľovi/obstarávateľovi.“.

16. Z uvedeného jednoznačne vyplýva, že doručenie námietok v elektronickej podobe prostredníctvom IS EVO je možné, **a to znamená, že verejné obstarávanie sa realizovalo prostredníctvom informačného systému, ktorý umožňuje elektronické doručovanie námietok.**
17. Na podklade doručenej dokumentácie verejného obstarávania, má úrad za preukázané, že **navrhovateľ nedoručil kontrolovanému námietky v elektronickej podobe funkcionalitou informačného systému, prostredníctvom ktorého sa verejné obstarávanie realizuje** v zmysle § 170 ods. 8 písm. a) bod 1. zákona o verejnom obstarávaní.
18. Pre úplnosť úrad uvádza, že úrad po prihlásení sa do IS EVO, prostredníctvom ktorého sa predmetné verejné obstarávanie realizuje, na základe zriadeného prístupu ako kontrolného orgánu zistil, že v IS EVO sa nenachádza žiaden záznam, resp. podanie navrhovateľa, ktoré by bolo možné označiť za námietky v zmysle zákona o verejnom obstarávaní. Navrhovateľ odo dňa 17. 5. 2021, kedy mu bolo prostredníctvom tohto systému doručená informácia o vyhodnotení ponúk, neuskutočnil v IS EVO žiaden úkon majúci charakter podania námietok smerujúcich proti vyhodnoteniu ponúk podľa § 170 ods. 3 písm. f) zákona o verejnom obstarávaní.
19. 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 neboli doručené v podobe podľa § 170 ods. 4.**
20. Úrad ďalej uvádza, že podľa § 172 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní s **podaním námietok je navrhovateľ povinný zložiť na účet úradu kauciu**, táto povinnosť sa nevzťahuje na orgán štátnej správy podľa § 170 ods. 1 písm. e). Kaucia musí byť pripísaná na účet úradu najneskôr pracovný deň nasledujúci po uplynutí lehoty na doručenie námietok podľa § 170 ods. 4 tohto zákona.
21. Podľa § 172 ods. 2 je výška kaucie pri podaní námietok 0,1 % z predpokladanej hodnoty zákazky alebo koncesie, **najmenej však 2000 eur a najviac**
a) 10 000 eur, ak ide o námietky podľa § 170 ods. 3 písm. a) a b),
b) 50 000 eur, ak ide o iné námietky, ako uvedené v písmene a).
22. Nakoľko navrhovateľ nie je orgánom štátnej správy, vznikla mu v zmysle ustanovenia § 172 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní povinnosť spolu s podaním námietok zložiť na účet úradu kauciu. Úrad konštatuje, že 10-dňová lehota na podanie námietok uplynula dňa 27. 5. 2021, nakoľko dokument „Informácia o vyhodnotení ponúk“ bol navrhovateľovi doručený dňa 17. 5. 2021. Z dikcie zákona vyplýva, že kaucia musí byť pripísaná na účet úradu najneskôr pracovný deň nasledujúci po uplynutí lehoty na doručenie námietok podľa § 170 ods. 4. zákona o verejnom obstarávaní. **V tomto prípade mala byť kaucia vo výške 2000 eur pripísaná**

na účet úradu najneskôr dňa 28. 5. 2021. Úrad lustráciou účtu úradu zistil, že v súvislosti s predmetným konaním o preskúmanie úkonov kontrolovaného na základe námietok **do dnešného dňa nebola** od navrhovateľa na účet úradu **pripísaná žiadna kaucia**. Na základe uvedeného úrad konštatuje, že navrhovateľ nezložil kauciu v súlade s § 172 ods. 1 a ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní.

23. Podľa § 174 ods. 1 písm. h) zákona o verejnom obstarávaní **úrad zastaví** rozhodnutím konanie o preskúmanie úkonov kontrolovaného, **ak kaucia nebola pripísaná** na účet úradu **v lehote alebo vo výške ustanovenej v § 172 zákona o verejnom obstarávaní**.

24. Úrad ďalej uvádza, že podľa § 170 ods. 3 zákona o verejnom obstarávaní osoba podľa odseku 1 môže pred uzavretím zmluvy, koncesnej zmluvy alebo rámcovej dohody, pred ukončením súťaže návrhov, pred zadáním zákazky na základe rámcovej dohody alebo pred ukončením postupu inovatívneho partnerstva podať námietky proti

- a) oznámeniu o zámere uzavrieť zmluvu alebo koncesnú zmluvu, proti podmienkam uvedeným v oznámení o vyhlásení verejného obstarávania, v oznámení použitom ako výzva na súťaž, v oznámení o koncesii, v oznámení o vyhlásení súťaže návrhov a vo výzve na predkladanie ponúk pri podlimitnej zákazke,
- b) podmienkam uvedeným v súťažných podkladoch, v koncesnej dokumentácii, v súťažných podmienkach alebo v iných dokumentoch poskytnutých kontrolovaným v lehote na predkladanie ponúk alebo návrhov,
- c) výberu záujemcov v užšej súťaži, v rokovacom konaní so zverejnením, v súťažnom dialógu, v inovatívnom partnerstve, pri zadávaní koncesie a v súťaži návrhov,
- d) vylúčení,
- e) nezaraďeniu do dynamického nákupného systému alebo kvalifikačného systému,
- f) vyhodnoteniu ponúk alebo návrhov,
- g) úkonu kontrolovaného inému ako uvedenému v písmenách a) až f).

25. Úrad konštatuje, že revízne konanie na základe námietok podľa § 170 ods. 3 zákona o verejnom obstarávaní sa môže týkať len namietaných skutočností taxatívne uvedených pod písm. a) až g) **pred uzavretím zmluvy**.

26. Úrad však po začatí tohto revízneho konania, resp. počas preskúmavania postupu kontrolovaného na základe námietok navrhovateľa, ktoré začalo v zmysle bodu 2 tohto rozhodnutia dňa 27. 5. 2021 zistil, že kontrolovaný ešte pred vydaním rozhodnutia vo veci samej, dňa 1. 6. 2021 uzavrel **Zmluvu o dielo č. VTSÚ-12-73/2021 - „Rozšírenie plynofikácie a zriadenie objektových kotolní v areáli VTSÚ Záhorie“** s dodávateľom MULTIMONTÁŽE, s.r.o., Štefánikova 26, 949 01 Nitra, (ďalej len „Zmluva“), ktorá bola zverejnená prostredníctvom portálu www.crz.gov.sk dňa 2. 6. 2021 a nadobudla účinnosť dňa 3. 6. 2021.

27. Nakoľko z ustanovenia § 170 ods. 3 zákona o verejnom obstarávaní jednoznačne vyplýva, že úrad môže rozhodovať o námietkach **len pred uzavretím zmluvy**, uzavretím Zmluvy zo strany kontrolovaného nastala pre úrad neodstrániteľná procesná prekážka, ktorá bráni vydaniu

meritórneho rozhodnutia podľa § 175 zákona o verejnom obstarávaní, resp. odpadol dôvod konať, t. j. ide o zastavovací dôvod uvedený v ustanovení § 174 ods. 1 písm. p) zákona o verejnom obstarávaní.

28. Obdobne úrad postupoval v prípade rozhodnutia č. 9618-6000/2017-ODI zo dňa 27. 6. 2017, kde úrad v konaní o preskúmanie úkonov kontrolovaného **pred uzavretím zmluvy** začatom z vlastného podnetu úradu v priamom rokovacom konaní na predmet zákazky „Doplnenie obnovy krytov miestnych komunikácií“, uverejnenom verejným obstarávateľom Obec Brodzany, Brodzany 154, 958 42 Brodzany, vo Vestníku verejného obstarávania č. 85/2017 dňa 1. 5. 2017 pod značkou 6021–IBP, vydal rozhodnutie o zastavení konania o preskúmanie úkonov kontrolovaného pred uzavretím zmluvy podľa § 174 ods. 1 písm. p) zákona o verejnom obstarávaní. Z predmetného rozhodnutia vyplýva, cit.: „Úrad uvádza, že list č. 9618-6000/2017-ODI-Ozn. z 9. 5. 2017 označený ako „Oznámenie o začatí konania o preskúmanie úkonov kontrolovaného a výzva na doručenie kompletnej dokumentácie v origináli“ bol kontrolovanému doručený 11. 5. 2017, a teda **toto konanie o preskúmanie úkonov kontrolovaného pred uzavretím zmluvy začalo 11. 5. 2017.** (...) Úrad však uvádza, že v predmetom prípade kontrolovaný už uzavrel zmluvu o dielo 3/2017, a to dňa 15. 5. 2017 a teda úrad považuje za bezpredmetné postupovať uvedeným postupom. (...) Úrad dodáva, že **dôvodom tohto konania o preskúmanie úkonov kontrolovaného pred uzavretím zmluvy bolo preskúmanie správnosti použitia postupu priameho rokovacieho konania kontrolovaným ešte pred uzavretím zmluvy.** Úrad má za to, že vzhľadom na vyššie uvedené skutočnosti **odpadol uzavretím zmluvy o dielo 3/2017 dôvod konania o preskúmanie úkonov kontrolovaného pred uzavretím zmluvy.**“ Nevyhnutnosť takéhoto zastavenia konania (t. j. že odpadol dôvod konať) o preskúmanie úkonov kontrolovaného na základe námietok podľa § 170 ods. 3 zákona o verejnom obstarávaní v situácii, ak počas revízného konania kontrolovaný uzavrel zmluvu, vyplýva aj z komentárovej literatúry, cit.: „Podľa písm. p) je však možné postupovať napríklad, ak ÚVO začne konanie o preskúmanie úkonov kontrolovaného na základe vlastného podnetu pred uzavretím zmluvy (napríklad po oznámení priameho rokovacieho konania), pričom ešte pred ukončením konania dôjde k uzavretiu zmluvy“. ¹

29. Podľa § 174 ods. 1 písm. p) zákona o verejnom obstarávaní **úrad zastaví rozhodnutím konanie o preskúmanie úkonov kontrolovaného, ak odpadol dôvod konania.**

30. Zo skutočností uvedených v bodoch 8 až 29 vyplýva, že pre konanie o preskúmanie úkonov kontrolovaného na základe námietok neboli splnené všetky zákonné predpoklady, čím pre úrad nastali neodstrániteľné prekážky brániace rozhodovaniu v konaní o preskúmanie úkonov kontrolovaného v súlade s príslušnými ustanoveniami zákona o verejnom obstarávaní.

31. Na základe vyššie uvedených skutočností bolo potrebné vo vzťahu k podaným námietkam navrhovateľa rozhodnúť tak, ako je uvedené vo výrokovej časti tohto rozhodnutia.

¹ AZUD, J. – PLAVÁKOVÁ, L. – BARTOŠ, P. Zákon o verejnom obstarávaní. Komentár. Bratislava : C. H. Beck, 2019, s. 1580

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.

(elektronický podpis)

riaditeľ odboru dohľadu

Rozhodnutie sa doručí:

1. **X** – navrhovateľ
2. **Vojenský technický a skúšobný ústav Záhorie**, Záhorie, 90524 Záhorie, IČO: 00800902 - kontrolovaný