

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**, zastúpeného advokátskou kanceláriou **YY**, na základe plnej moci zo dňa 21. 6. 2021 (ďalej len „navrhovateľ“) smerujúcich podľa § 170 ods. 3 písm. d) zákona č. 343/2015 Z. z. o verejnom obstarávaní a o zmene a doplnení niektorých zákonov v znení neskorších predpisov proti vylúčeniu na predmet nadlimitnej zákazky „Opravy dvojkolesí“, vo vzťahu k časti 2 predmetu zákazky s názvom „Oprava dvojkolesí pre MV radu 812“ a vo vzťahu k časti 3 s názvom „Oprava dvojkolesí pre MJ radu 813, 913“ vyhlásenej obchodnou spoločnosťou **Železničná spoločnosť Slovensko, a.s.**, Rožňavská 1, 832 72 Bratislava 3, IČO: 35 914 939 (ďalej len „kontrolovaný“) v Úradnom vestníku Európskej únie dňa 28.12.2020 pod značkou 2020/S 252-637812 a vo Vestníku verejného obstarávania č. 271/2020 dňa 29. 12. 2020 pod značkou 45746-MSS, 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 21. 06. 2021 doručil Úradu pre verejné obstarávanie (ďalej len „úrad“) námietky v elektronickej podobe podľa osobitného predpisu¹ smerujúce podľa § 170 ods. 3 písm. d) 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 vylúčeniu. Kontrolovanému boli doručené námietky dňa 23. 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 uvedeného úrad konštatuje, že predmetné konanie o preskúmanie úkonov kontrolovaného na základe námietok začalo dňa **21. 06. 2021**.

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)

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 doručením 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. Kontrolovaný dňa 24.06.2021 zriadil prístup pre úrad ako kontrolný orgán do IS EVO použitého na elektronickú komunikáciu, a pridelil tak prístup k dokumentácii kontrolovaného a dňa 29.06.2021 doručil úradu písomné vyjadrenie k podaným námietkam a listinnú dokumentáciu.
7. Kontrolovaný v písomnom vyjadrení okrem iného uvádza, cit.: „(...) Dňa 22.6.2021 navrhovateľ e-mailovými správami oboznámil kontrolovaného s obsahom zaslaných námietok úradu a následne dňa 23.06.2021 doručil kontrolovanému prostredníctvom IS EVO časť námietok, ktorá obsahovala len návrh na rozhodnutie o námietkach (ďalej len „námietky“). Námietky smerujú proti vylúčeniu podľa § 170 ods. 3 písm. d) zákona o verejnom obstarávaní. (...) Kontrolovaný uvádza, že podľa jeho názoru navrhovateľ doručil kontrolovanému námietky, ktoré neobsahovali všetky náležitosti podľa § 170 ods. 5 zákona o verejnom obstarávaní. Zároveň predmetné námietky boli kontrolovanému doručené po uplynutí lehoty podľa § 170 ods. 4 zákona o verejnom obstarávaní. Kontrolovaný odôvodňuje uvedené nasledovne: Predmetné verejné obstarávanie sa realizuje prostredníctvom IS EVO. Oznámenie o vylúčení jeho ponuky bolo navrhovateľovi oznámené listom č. 37181-S3052/2021-SeON, zo dňa 10. júna 2021, odoslaným prostredníctvom IS EVO dňa 11. júna 2021. Nakoľko v systéme IS EVO sa za okamih doručenia považuje odoslanie danej informácie, kontrolovaný má za to, že lehota na doručenie námietky uplynula 21.06.2021. Dňa 22.6.2021 navrhovateľ e-mailovými správami oboznámil kontrolovaného s nekompletným obsahom (nepodpísaný formulár, bez vyplnenia niektorých údajov) zaslaných námietok úradu a následne dňa 23. 06. 2021 doručil kontrolovanému prostredníctvom IS EVO časť námietok, ktorá obsahovala iba návrh na rozhodnutie o námietkach v znení: „Navrhovateľ navrhuje, aby Úrad pre verejné obstarávanie rozhodol nasledovne: Úrad pre verejné obstarávanie podľa § 175 ods. 1 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní nariaďuje obstarávateľovi Železničná spoločnosť Slovensko a.s. Rožňavská 1, 832 72 Bratislava, vnútroštátne identifikačné číslo 35914939, vo verejnom obstarávaní na predmet zákazky Oprava dvojkolesí, vyhlásenom vo Vestníku VO číslo 271/2020 zo dňa 29.12.2020, značka 45 746-MSS, odstrániť protiprávny stav tak, že obstarávateľ zruší rozhodnutie o vylúčení Navrhovateľa (Sp. Zn. 37181-S3052/2021-SeON) a opätovne vyhodnotí ponuky predložené v predmetnom postupe zadávania zákazky.“ (...)“.
8. Podľa § 170 ods. 4 písm. d) zákona o verejnom obstarávaní námietky musia byť doručené úradu a kontrolovanému najneskôr do 10 dní odo dňa prevzatia oznámenia o vylúčení, ak námietky smerujú proti vylúčeniu.

9. Preskúmaním predloženej dokumentácie kontrolovaného úrad zistil, že kontrolovaný dňa 11.06.2021 o 14:14:25 hod. odoslal navrhovateľovi prostredníctvom IS EVO dokument s názvom „Oznámenie o vylúčení ponuky“ zo dňa 10.06.2021 (ďalej len „oznámenie o vylúčení ponuky“).
10. V Časti II „Komunikácia a vysvetľovanie“ v bode 10 „Komunikácia medzi obstarávateľom a uchádzačmi/ záujemcami“ v podbode 10.2 súťažných podkladov je uvedené, cit.: „Doručovanie podaní - v IS EVO sa za okamih doručenia považuje odoslanie danej informácie (žiadosti, ponuky a iné). Tento údaj je uvedený v dátume podania príslušného dokumentu v IS EVO t. j. dátum odoslania = dátum doručenia.“
11. Z uvedeného je zrejmé, že za dátum doručenia oznámenia o vylúčení ponuky sa považuje dátum **11.06.2021**.
12. Podľa § 21 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní sa na účely tohto zákona do lehoty určenej podľa dní nezapočítava deň, keď došlo ku skutočnosti určujúcej začiatok lehoty. Lehoty určené podľa týždňov, mesiacov alebo rokov sa končia uplynutím toho dňa, ktorý sa svojim označením zhoduje s dňom, keď došlo ku skutočnosti určujúcej začiatok lehoty, a ak taký deň v mesiaci nie je, končí sa lehota posledným dňom mesiaca. Ak koniec lehoty pripadne na sobotu alebo na deň pracovného pokoja, je posledným dňom lehoty najbližší budúci pracovný deň.
13. Úrad uvádza, že **lehota na doručenie námietok proti vylúčeniu podľa § 170 ods. 4 písm. d) zákona o verejnom obstarávaní navrhovateľovi uplynula dňa 21.06.2021.**
14. Z predloženej dokumentácie vyplýva, že námietky navrhovateľa boli **kontrolovanému doručené elektronicky, prostredníctvom IS EVO, dňa 23.06.2021** a úradu v elektronickej podobe podľa osobitného predpisu dňa 21.06.2021.
15. Úrad pre úplnosť dodáva, že námietky navrhovateľa boli kontrolovanému doručené v elektronickej podobe funkcionalitou IS EVO len ako „Text žiadosti“ bez príloh, obsahom ktorých bolo, cit.: „*Navrhovateľ navrhuje, aby Úrad pre verejné obstarávanie rozhodol nasledovne: Úrad pre verejné obstarávanie podľa § 175 ods. 1 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní nariaduje obstarávateľovi Železničná spoločnosť Slovensko a.s., Rožňavská 1, 832 72 Bratislava, vnútroštátne identifikačné číslo 35914939, vo verejnom obstarávaní na predmet zákazky Oprava dvojkolesí, vyhlásenom vo Vestníku VO číslo 271/2020 zo dňa 29.12.2020, značka 45 746-MSS, odstrániť protiprávny stav tak, že obstarávateľ zruší rozhodnutie o vylúčení Navrhovateľa (Sp. Zn. 37181-S3052/2021-SeON) a opätovne vyhodnotí ponuky predložené v predmetnom postupe zadávania zákazky.*“.
16. 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 23. 06. 2021, t. j. po lehote ustanovenej v § 170 ods. 4 písm. d) zákona o verejnom obstarávaní, ktorá márne uplynula práve dňa 21.06.2021. 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 prevzatia oznámenia o vylúčení, pričom v IS EVO sa za okamih prevzatia považuje okamih jeho odoslania, ktorý v tomto prípade nastal dňa 11.06.2021 o 14:14:25 hod. Úrad uvádza, že zmeškanie lehôt na uplatnenie námietok stanovených v § 170 ods. 4 zákona o verejnom obstarávaní má za následok zánik práva na ich uplatnenie.

17. Úrad konštatuje, že navrhovateľ si pri podaní námietok nesplnil povinnosť vyplývajúcu z § 170 ods. 4 písm. d) zákona o verejnom obstarávaní, t. j. nedoručil námietky kontrolovanému v zákonom stanovenej lehote.
18. Na základe vyššie uvedeného má úrad za to, že navrhovateľ nesplnil zákonnú podmienku pre vydanie meritórneho rozhodnutia, a to konkrétne nedoručil námietky v lehote podľa § 170 zákona o verejnom obstarávaní kontrolovanému a tak naplnil skutkovú podstatu pre vydanie rozhodnutia o zastavení konania o preskúmanie úkonov kontrolovaného podľa § 174 ods. 1 písm. b) 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 ak námietky neboli doručené v podobe podľa § 170 ods. 4 zákona o verejnom obstarávaní.**
20. Na základe uvedeného bolo potrebné rozhodnúť tak, ako je uvedené vo výrokovej časti tohto rozhodnutia.

Kaucia

21. 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.
22. 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. **YY** – právny zástupca navrhovateľa
3. **Železničná spoločnosť Slovensko, a.s.**, Rožňavská 1, 832 72 Bratislava 3, IČO: 35 914 939 – kontrolovaný