

Úrad pre verejné obstarávanie ako ústredný orgán štátnej správy pre verejné obstarávanie podľa § 140 a orgán príslušný podľa § 167 ods. 2 písm. b) a podľa § 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 XXX, právne zastúpený advokátskou kanceláriou YYY na základe plnomocenstva zo dňa 28. 07. 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 z verejnej súťaže na predmet nadlimitnej zákazky „Nákup autobusov pre prímestskú dopravu v regióne Trnava – 12 m Referenčné číslo: ARRIVA/TT/RVS/1/2021“, vyhlásenej obstarávateľom **ARRIVA Trnava, a.s.** Nitrianska 5, 917 02 Trnava, IČO: 36249840 (ďalej len „kontrolovaný“) v Úradnom vestníku Európskej únie pod zn. 2021/S 098-259267 dňa 21. 05. 2021 a vo Vestníku verejného obstarávania č. 124/2021 dňa 24. 05. 2021 pod značkou 27822-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. e) 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 listom doručeným Úradu pre verejné obstarávanie (ďalej len „úrad“) dňa 04. 08. 2021, podal prostredníctvom svojho právneho zástupcu námietky v elektronickej podobe 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 z verejnej súťaže.
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 **04. 08. 2021**.
3. Podľa § 173 ods. 1 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní kontrolovaný je 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 neprihliada na písomné vyjadrenie k podaným námietkam a dôkazy doručené kontrolovaným po doručení kompletnej dokumentácie.
4. Podľa § 173 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní doručením kompletnej dokumentácie v origináli úradu, ak ide o elektronicú komunikáciu, sa rozumie sprístupnenie elektronickej podoby dokumentácie zriadením prístupu do elektronického prostriedku použitého na elektronicú komunikáciu v lehote podľa odseku 1. Súčasťou elektronickej podoby dokumentácie sú aj auditné záznamy o všetkých úkonoch vykonaných v použitom elektronickej prostriedku. Kontrolovaný môže nahliadať do kompletnej dokumentácie v origináli doručenej úradu.

5. Kontrolovaný doručil úradu dňa 11. 08. 2021 písomné vyjadrenie k podaným námietkam a zároveň v ten istý deň zriadil úradu prístup do informačného systému EVO, prostredníctvom ktorého sa predmetná verejná súťaž realizuje. Úrad poznamenáva, že kontrolovaný nedoručil žiadnu dokumentáciu v listinnej podobe k predmetnému verejnemu obstarávaniu. Dňa 09. 09. 2021 úrad vydal rozhodnutie o prerušení konania č. 9819-6000/2021-OD-P zo dňa 09. 09. 2021, ktorým prerušil konanie v zmysle § 173 ods. 4 zákona o verejnom obstarávaní a nariadil kontrolovanému v zmysle § 173 ods. 1 písm. a) v spojení s § 24 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní doručiť úradu kompletnú dokumentáciu v origináli v lehote 10 pracovných dní odo dňa doručenia predmetného rozhodnutia. Následne dňa 04. 10. 2021 kontrolovaný doručil úradu list „Vyjadrenie kontrolovaného k rozhodnutiu o prerušení konania“ zo dňa 30. 09. 2021 (ďalej len „vyjadrenie kontrolovaného“), v rámci ktorého úradu poskytol požadované doplnenie dokumentácie a taktiež uviedol, že neeviduje žiadnu inú dokumentáciu ako tú, ktorá sa nachádza v systéme EVO.
6. Podľa § 57 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní verejný obstarávateľ a obstarávateľ môžu zrušiť verejné obstarávanie alebo jeho časť aj vtedy, ak sa zmenili okolnosti, za ktorých sa vyhlásilo verejné obstarávanie, ak sa v priebehu postupu verejného obstarávania vyskytli dôvody hodné osobitného zreteľa, pre ktoré nemožno od verejného obstarávateľa alebo obstarávateľa požadovať, aby vo verejnom obstarávaní pokračovali, najmä ak sa zistilo porušenie tohto zákona, ktoré má alebo by mohlo mať zásadný vplyv na výsledok verejného obstarávania, ak nebolo predložených viac ako dve ponuky alebo ak navrhované ceny v predložených ponukách sú vyššie ako predpokladaná hodnota. Ak bola predložená len jedna ponuka a verejný obstarávateľ alebo obstarávateľ nezrušil verejné obstarávanie alebo jeho časť, je povinný zverejniť v profile odôvodnenie, prečo verejné obstarávanie nezrušil.
7. Podľa § 57 ods. 3 zákona o verejnom obstarávaní verejný obstarávateľ a obstarávateľ sú povinní bezodkladne upovedomiť všetkých uchádzačov alebo záujemcov o zrušení použitého postupu zadávania zákazky, koncesie alebo jeho časti s uvedením dôvodu a oznámiť postup, ktorý použijú pri zadávaní zákazky na pôvodný predmet zákazky alebo pôvodný predmet koncesie.
8. Úrad poukazuje na vyjadrenie kontrolovaného, kde je uvedené, cit.: „Záverom si Vás dovoľujeme informovať, že s ohľadom na výrazný sklz oproti harmonogramu obnovy vozidlového parku, aktuálny technický stav vozidlového parku a časové predpoklady súvisiace s ďalším harmonogramom tohto verejného obstarávania sme sa rozhodli toto verejné obstarávanie zrušiť a realizovať nákup predmetu zákazky priamou formou, a to rokovaním so všetkými uchádzačmi, ktorí predložili ponuku do tohto verejného obstarávania a neboli právoplatne vylúčení (vrátane rokovania s iniciátorom tohto administratívneho konania).“
9. Úrad uvádza, že kontrolovaný dňa 21. 09. 2021 odoslal uchádzačom (okrem uchádzača, ktorý bol vylúčený z tejto verejnej súťaže, avšak nepodal námietky smerujúce proti vylúčeniu z tejto verejnej súťaže) v informačnom systéme EVO dokument s názvom „Oznámenie o zrušení verejného obstarávania“, kde je uvedené, cit.: „Vážení uchádzači, týmto si Vás dovoľujeme informovať o prijatí rozhodnutia zrušiť toto verejné obstarávanie. Zdôvodnenie zrušenia verejného obstarávania je zverejnené v profile obstarávateľa. Obstarávateľ pristúpi k individuálnym rokovaniam ohľadne dodania obstarávaných vozidiel s každým uchádzačom, ktorý nebol právoplatne vylúčený z tohto verejného obstarávania. Za uchádzača, ktorý nebol právoplatne vylúčený sa považuje aj uchádzač, ktorý proti jeho vylúčeniu z verejného obstarávania podal námietku.“

10. Kontrolovaný dňa 21. 09. 2021 zverejnil vo svojom profile na webovom sídle úradu dokument s názvom „ROZHODNUTIE O ZRUŠENÍ VEREJNÉHO OBSTARÁVANIA“ z toho istého dňa, v ktorom sa uvádza nasledovné, cit.: „ARRIVA Trnava, a.s. Nitrianska 5, 917 02 Trnava, IČO: 36249840 (ďalej len „obstarávateľ“) v zmysle § 57 ods. 2 zákona (...) **ruší verejné obstarávanie.**

Obstarávateľ sa rozhodol zrušiť použitý postup zadávania zákazky podľa § 57 ods. 2 ZoVO a bodu 31.2 súťažných podkladov (časti A – Pokyny na vypracovanie ponuky) z dôvodu časových dopadov na plánovaný harmonogram obnovy vozidlového parku, záväzky obstarávateľa voči Trnavskému samosprávnemu kraju a technický stav aktuálneho vozidlového parku obstarávateľa. Obstarávateľ vyhlásil verejné obstarávanie na vyššie uvedenú zákazku postupom verejnej súťaže podľa § 91 ZoVO. Obstarávateľ postupoval pri zadávaní vyššie uvedenej zákazky dobrovoľne ako obstarávateľ v zmysle § 9 ZoVO, a to uvedomujúc si svoju spoločenskú zodpovednosť a dopad jeho krokov na rozpočet Trnavského samosprávnemu kraju. V lehote na predkladanie ponúk boli obstarávateľovi doručené ponuky od štyroch hospodárskych subjektov.

Podľa § 57 ods. 2 ZoVO: „Verejný obstarávateľ a obstarávateľ môžu zrušiť verejné obstarávanie alebo jeho časť aj vtedy, ak sa zmenili okolnosti, za ktorých sa vyhlásilo verejné obstarávanie, ak sa v priebehu postupu verejného obstarávania vyskytli dôvody hodné osobitného zreteľa, pre ktoré nemožno od verejného obstarávateľa alebo obstarávateľa požadovať, aby vo verejnom obstarávaní pokračovali, najmä ak sa zistilo porušenie tohto zákona, ktoré má alebo by mohlo mať zásadný vplyv na výsledok verejného obstarávania, ak nebolo predložených viac ako dve ponuky alebo ak navrhované ceny v predložených ponukách sú vyššie ako predpokladaná hodnota. Ak bola predložená len jedna ponuka a verejný obstarávateľ alebo obstarávateľ nezrušil verejné obstarávanie alebo jeho časť, je povinný zverejniť v profile odôvodnenie, prečo verejné obstarávanie nezrušil.“

Predmet uvedenej zákazky má slúžiť na plnenie obstarávateľských záväzkov vyplývajúcich zo Zmluvy o službách vo verejnom záujme vo vnútroštátnej pravidelnej prímestskej autobusovej doprave na území dopravného regiónu Trnava, číslo zmluvy 07241/2020/ODO-SvVZARRTA, uzatvorenej dňa 29. 12. 2020 (ďalej len „zmluva o službách vo verejnom záujme“) medzi Trnavským samosprávnym krajom ako objednávateľom a obstarávateľom ako dopravcom. Podľa zmluvy o službách vo verejnom záujme bola prvá etapa obnovy obstarávateľovho vozidlového parku plánovaná na júl 2021. Tento termín bol však už výrazne prekročený, pričom technický stav aktuálneho vozidlového parku obstarávateľa je značne rizikový z pohľadu bezproblémového plnenia záväzkov obstarávateľa voči Trnavskému samosprávnemu kraju. S ohľadom na to, že proces vyhodnocovania ponúk si v tomto verejnom obstarávaní s ohľadom na kvalitu predložených ponúk vyžadoval výrazne dlhší čas ako obstarávateľ plánoval, s ohľadom na to, že jeden z hospodárskych subjektov podal voči vylúčeniu z tohto verejného obstarávania námietku, ako aj s ohľadom na ďalší predpokladaný harmonogram tohto verejného obstarávania, považuje obstarávateľ pokračovanie v tomto verejnom obstarávaní za rizikové z hľadiska plnenia jeho záväzkov voči Trnavskému samosprávnemu kraju.

Na základe týchto skutočností, ako aj so zohľadnením dobrovoľnosti postupu obstarávateľa podľa pravidiel verejného obstarávania pri zadávaní tejto zákazky, sa obstarávateľ rozhodol tak, ako vyplýva z výrokovej časti tohto rozhodnutia. Obstarávateľ po zrušení tohto verejného obstarávania pristúpi k férovému rokovaniu o dodávke predmetu zadávaného pôvodne týmto verejným obstarávaním, a to so všetkými relevantnými hospodárskymi subjektmi, ktoré účastujú v tomto verejnom obstarávaní prejavili záujem o dodanie tovaru, a zároveň, ktoré neboli právoplatne vylúčené. Právoplatne vylúčeným sa na tento účel nebude považovať hospodársky subjekt, ktorý podal voči rozhodnutiu o jeho vylúčení námietku.““

11. Úrad uvádza, že kontrolovaný zverejnil v Úradnom vestníku Európskej únie dňa 15. 10. 2021 pod značkou 2021/S 201-525859 OZNÁMENIE O VÝSLEDKU VEREJNÉHO OBSTARÁVANIA – VYBRANĚ ODVETVIA, pričom v oddiele VI. „Doplnkové informácie“, v bode VI.3) „Doplňujúce informácie“ je uvedené, cit.: „Obstarávateľ sa rozhodol zrušiť použitý postup zadávania zákazky podľa § 57 ods. 2 ZVO a bodu 31.2 súťažných podkladov (časti A - Pokyny na vypracovanie ponuky) z dôvodu časových dopadov na plánovaný harmonogram obnovy vozidlového parku, záväzky obstarávateľa voči Trnavskému samosprávnemu kraju a technický stav aktuálneho vozidlového parku obstarávateľa. Obstarávateľ po zrušení tohto verejného obstarávania pristúpi k férovému rokovaniu o dodávke predmetu zadávaného pôvodne týmto verejným obstarávaním, a to so všetkými relevantnými hospodárskymi subjektmi, ktoré účasťou v tomto verejnom obstarávaní prejavili záujem o dodanie tovaru, a zároveň, ktoré neboli právoplatne vylúčené. Právoplatne vylúčeným sa na tento účel nebude považovať hospodársky subjekt, ktorý podal voči rozhodnutiu o jeho vylúčení námietku.“
12. Úrad ďalej uvádza, že kontrolovaný zverejnil vo Vestníku verejného obstarávania č. 234/2021 zo dňa 18. 10. 2021 pod značkou 47157 - VST OZNÁMENIE O VÝSLEDKU VEREJNÉHO OBSTARÁVANIA – VYBRANĚ ODVETVIA, pričom v oddiele VI. „Doplnkové informácie“, v bode VI.3) „Doplňujúce informácie“ je uvedené, cit.: „Obstarávateľ sa rozhodol zrušiť použitý postup zadávania zákazky podľa § 57 ods. 2 ZVO a bodu 31.2 súťažných podkladov (časti A - Pokyny na vypracovanie ponuky) z dôvodu časových dopadov na plánovaný harmonogram obnovy vozidlového parku, záväzky obstarávateľa voči Trnavskému samosprávnemu kraju a technický stav aktuálneho vozidlového parku obstarávateľa. Obstarávateľ po zrušení tohto verejného obstarávania pristúpi k férovému rokovaniu o dodávke predmetu zadávaného pôvodne týmto verejným obstarávaním, a to so všetkými relevantnými hospodárskymi subjektmi, ktoré účasťou v tomto verejnom obstarávaní prejavili záujem o dodanie tovaru, a zároveň, ktoré neboli právoplatne vylúčené. Právoplatne vylúčeným sa na tento účel nebude považovať hospodársky subjekt, ktorý podal voči rozhodnutiu o jeho vylúčení námietku.“
13. Podľa § 174 ods. 1 písm. e) zákona o verejnom obstarávaní úrad zastaví rozhodnutím konanie o preskúmanie úkonov kontrolovaného, **ak kontrolovaný zruší použitý postup zadávania zákazky**, koncesie, jej časť alebo súťaž návrhov alebo ak úrad v tom istom postupe zadávania zákazky, koncesie, jej časti alebo v tej istej súťaži návrhov už vydal rozhodnutie podľa § 175 ods. 1 písm. b); to neplatí, ak námietky smerujú proti zrušeniu použitého postupu zadávania zákazky, koncesie, jej časti alebo súťaže návrhov.
14. Úrad v nadväznosti na to konštatuje, že **v dôsledku skutočnosti, že kontrolovaný zruší použitý postup zadávania zákazky, pre úrad týmto nastala neodstrániteľná procesná prekážka brániaca meritórnemu rozhodovaniu v konaní o preskúmaní úkonov kontrolovaného v súlade s príslušnými ustanoveniami zákona o verejnom obstarávaní.**
15. Na základe uvedeného bolo potrebné rozhodnúť tak, ako je uvedené vo výrokovej časti tohto rozhodnutia.

Kaucia

16. 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.

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

P o u č e n i e :

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. XXX – navrhovateľ
2. YYY – právny zástupca navrhovateľa
3. ARRIVA Trnava, a.s. Nitrianska 5, 917 02 Trnava, IČO: 36249840 – kontrolovaný
4. Cratus SK, s. r. o., Gorkého 5, 811 01 Bratislava, IČO: 36862584 – splnomocnený zástupca kontrolovaného