

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 **XY** (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 verejnej súťaži na predmet nadlimitnej zákazky „Diaľkovo ovládané mobilné technické zariadenia (roboty) na dezinfekciu a dezinfekčné brány s dezinfekčnou náplňou“, a to v časti 1 „Diaľkovo ovládané mobilné technické zariadenia (roboty) na dezinfekciu“ vyhlásenej verejným obstarávateľom **Ministerstvo vnútra Slovenskej republiky**, Pribinova 2, 812 72 Bratislava – Staré Mesto, IČO: 00151866 (ďalej len „kontrolovaný“) v Úradnom vestníku Európskej únie pod značkou 2020/S 217-530055 dňa 6. 11. 2020 a vo Vestníku verejného obstarávania č. 238/2020 dňa 9. 11. 2020 pod značkou 42507 – 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), písm. f) a písm. h) 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 11. 11. 2021 doručil Úradu pre verejné obstarávanie (ďalej len „úrad“) námietky v listinnej podobe, označené navrhovateľom ako námietky podľa § 170 ods. 3 písm. a) a b) 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“), pričom navrhovateľ zároveň uviedol, že podáva námietku proti vyhodnoteniu a časovým prieťahom pri verejnej súťaži. Úrad v nadväznosti na navrhovateľom označené smerovanie námietok uvádza, že na základe posúdenia obsahu námietok, v ktorých navrhovateľ o. i. uvádza, cit.: „(...) *Vyhodnotenie ponúk bolo až 6.9.2021 pod číslom SE-VOL-2021/003401-035, čo je 9 mesiacov po uzavretí súťaže. Naša spoločnosť skončila ako druhá v poradí. Ako prvá v poradí skončila spoločnosť XA, ktorá by mala byť vyzvaná na prezentáciu robota a následne sa mala súťaž vyhodnotiť. Naším hlavným podozrením je to, že vďaka týmto veľkým časovým prieťahom pri vyhodnotení bola zvýhodnená spoločnosť XA (...) Požadujeme skontrolovať celú predloženú ponuku spoločnosti XA, či boli schopní dodať robota v čase vyhodnotenia výsledkov a skontrolovať či sa zhoduje ponuka s odprezentovaným robotom.*“, má úrad za preukázané, že

námietky navrhovateľa smerujú len podľa § 170 ods. 3 písm. f) zákona 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 sa začalo dňa **11. 11. 2021**.
3. Podľa § 171 ods. 3 zákona o verejnom obstarávaní účastníkmi konania o preskúmanie úkonov kontrolovaného na základe námietok sú navrhovateľ a kontrolovaný.
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, ak ide o elektronickú komunikáciu, dorúčením kompletnej dokumentácie v origináli sa rozumie sprístupnenie elektronickej podoby dokumentácie zriadením prístupu do elektronického prostriedku použitého na elektronickú komunikáciu v lehote podľa § 173 ods. 1 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní. Súčasťou elektronickej podoby dokumentácie sú aj auditné záznamy o všetkých úkonoch vykonaných v použitom elektronickom prostriedku. Kontrolovaný môže nahliadať do kompletnej dokumentácie v origináli doručenej úradu.
6. Podľa § 24 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní verejný obstarávateľ a obstarávateľ sú **povinní zdokumentovať celý priebeh verejného obstarávania s dôrazom na preskúmateľnosť rozhodnutí prijatých vo všetkých fázach verejného obstarávania**, bez ohľadu na použité prostriedky komunikácie. Na tento účel evidujú kompletnú dokumentáciu, ktorú uchovávajú desať rokov odo dňa odoslania oznámenia o výsledku verejného obstarávania, ak osobitný predpis neustanovuje inak; rovnopis zmluvy, rámcovej dohody alebo koncesnej zmluvy uchovávajú počas celej doby jej trvania.
7. Keďže kontrolovaný nepostupoval v zmysle § 173 ods. 1 písm. a) v spojení s § 173 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní, t. j. nedoručil úradu písomné vyjadrenie k podaným námietkam a kompletnú dokumentáciu v origináli k verejnej súťaži do siedmich dní odo dňa doručenia námietok, úrad listom č. 13319-6000/2021-OD-L označeným ako „Informácia o začatí konania o preskúmanie úkonov kontrolovaného na základe námietok a žiadosť o doručenie písomného vyjadrenia k podaným námietkam a kompletnej dokumentácie“ zo dňa 23. 11. 2021, ktorý bol kontrolovanému doručený toho istého dňa, požiadal kontrolovaného, aby v zmysle § 173 ods. 1 písm. a) a ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní doručil úradu písomné vyjadrenie k podaným námietkam a kompletnú dokumentáciu v origináli k predmetnej zákazke, pričom úrad zároveň požiadal kontrolovaného o zriadenie prístupu pre úrad ako kontrolný orgán do elektronického prostriedku použitého na elektronickú komunikáciu a pridelenie všetkých oprávnení na prístup k dokumentácii v predmetnom verejnom obstarávaní.
8. Dňa 30. 11. 2021 kontrolovaný doručil úradu list zo dňa 29. 11. 2021, označený ako „Vyjadrenie k podanej námietke a Podnet na kontrolu verejného obstarávania zmysle

ustanovení § 169 ods. 2 písm. b) zákona č. 343/2015 o verejnom obstarávaní“ (ďalej len „Vyjadrenie“) v ktorom je o. i. uvedené, cit.: „Na základe Vašej Žiadosti a v zmysle ust. § 173 ods. 1 písm. a) a ods. 2 zákona Vám týmto postupujeme kompletnú dokumentáciu v origináli a poskytujeme nasledujúce vyjadrenie k podaným námietkam: **Kontrolovanému nebola Vami menovaným navrhovateľom doručená námietka.**“ Úrad v nadväznosti na to konštatuje, že kontrolovaný sprístupnil úradu aj dokumentáciu k verejnej súťaži v informačnom systéme EKS v súlade s postupom podľa § 173 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní.

9. Úrad po posúdení všetkých relevantných podkladov, najmä dokumentácie sprístupnenej úradu, ako aj vyjadrenia kontrolovaného uvedeného v bode 8 tohto rozhodnutia, konštatuje nasledovné:
10. Úrad v prvom rade poukazuje na to, že v zmysle § 170 ods. 1 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní je námietky oprávnený podať uchádzač.
11. Podľa § 170 ods. 3 písm. f) 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 vyhodnoteniu ponúk alebo návrhov.**
12. Podľa § 170 ods. 4 písm. f) zákona o verejnom obstarávaní **námietky musia byť doručené úradu a kontrolovanému najneskôr do 10 dní odo dňa prevzatia oznámenia o výsledku vyhodnotenia ponúk alebo návrhov, ak námietky smerujú proti vyhodnoteniu ponúk alebo návrhov.**
13. 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.
14. Úrad z predloženej dokumentácie kontrolovaného zistil, že kontrolovaný v súťažných podkladoch v časti V. pod názvom „Komunikácia a výmena informácií medzi verejným obstarávateľom a záujemcami/uchádzačmi – Dorozumievanie a vysvetľovanie“, bode 23 s označením „Komunikácia a výmena informácií medzi verejným obstarávateľom a záujemcami/uchádzačmi“, podbode 23.1 uviedol, cit.: „Komunikácia a výmena informácií medzi verejným obstarávateľom a hospodárskymi subjektmi, resp. záujemcami/uchádzačmi sa uskutočňuje v slovenskom jazyku písomne – prostredníctvom elektronických prostriedkov, spôsobom určeným funkcionalitami EKS.“, tzn. že verejné obstarávanie ako celok a komunikácia v rámci neho sa medzi kontrolovaným a záujemcami alebo uchádzačmi, nevynímajúc revízne postupy, uskutočňuje v elektronickej podobe prostredníctvom informačného systému EKS.
15. Úrad si zároveň ďalej dovoľuje poukázať na rozhodnutie úradu č. 13142-6000/2020-OD zo dňa 5. 10. 2020, bod 14, v rámci ktorého poukazuje na rozhodnutie úradu č. 13511-6000/2019-OD zo dňa 29. 10. 2019, v ktorom sa úrad zaoberal otázkou, či systém EKS umožňuje svojimi

funkcionalitami doručenie námietok kontrolovanému v elektronickej podobe, z ktorého vyplýva, cit.: „(...) Informačný systém EKS — modul Elektronické obstarávanie (EO) poskytuje funkcionality registrovaným dodávateľom v EKS pre doručenie ľubovoľnej správy verejnému obstarávateľovi/obstarávateľovi, za predpokladu, že verejné obstarávanie vyhlásil prostredníctvom EKS. Ak je obsahom doručenej správy námietka, považuje sa za doručenie námietky. Prihlásený používateľ (dodávateľ) má možnosť na Elektronickej tabuli prostredníctvom funkcionality „Odoslať - Novú správu“ odoslať ľubovoľnú správu. Vo formulári novej správy uvedie predmet, text správy a môže pripojiť aj prílohu.“ Úrad v predmetnom rozhodnutí zároveň vo vzťahu k sprístupneniu predmetnej informácie o možnosti podať námietku v elektronickej podobe v návodoch a príručkách uvádza, cit.: „(...) Funkcionalita odoslania správy je k dispozícii na Elektronickej tabuli zákazky vo verejnej časti v prehľade zákaziek prihláseným dodávateľom v EKS. Ďalej je informácia o princípoch elektronickej komunikácie a elektronickej doručovani zhrnutá v Súťažných podkladoch čl. 23 poskytnutých obstarávateľom a zároveň vo Všeobecných podmienkach Elektronického obstarávania (EO) verzia 5.2 účinná od 1. 5. 2019, článok III Komunikácia a doručovanie (najmä odstavce 3 a 6) dostupných na nasledovnom odkaze: <https://kernel.eks.sk/SpravaVPPPVO/VPPPVO/AktualneUcinne/10>. Predpokladom je, že každý dodávateľ registrovaný v EKS udelil súhlas so znením týchto Všeobecných podmienok Elektronického obstarávania.“

16. Na základe vyššie uvedeného tak má úrad za preukázané, že **systém EKS**, prostredníctvom ktorého sa predmetné verejné obstarávanie ako také a komunikácia medzi kontrolovaným a záujemcami, resp. uchádzačmi, nevynímajúc revízne postupy, uskutočňuje v elektronickej podobe, **doručenie námietok kontrolovanému umožňuje.**
17. Úrad po preskúmaní dokumentácie k verejnej súťaži v elektronickej podobe, resp. prihlásením sa do informačného systému EKS, prostredníctvom ktorého prebieha elektronickej komunikácia v predmetnej zákazke v zmysle § 20 zákona o verejnom obstarávaní zistil, že navrhovateľovi bol prostredníctvom tohto systému **dňa 7. 9. 2021** doručený dokument s názvom „Informácia o výsledku vyhodnotenia ponúk“ pod č. SE-VO1-2021/003401-035 zo dňa 6. 9. 2021, ktorým kontrolovaný navrhovateľovi oznámil, že ním predloženú ponuku vo verejnej súťaži neprijíma. Na základe toho úrad konštatuje, že **navrhovateľ bol povinný námietky smerujúce proti vyhodnoteniu podľa § 170 ods. 3 písm. f) zákona o verejnom obstarávaní doručiť úradu a kontrolovanému v zmysle § 170 ods. 4 písm. f) zákona o verejnom obstarávaní v spojení s § 21 ods. 1 tohto zákona, upravujúcim pravidlá počítania lehôt¹, najneskôr dňa 17. 9. 2021, ktorý bol posledným dňom zákonom ustanovenej 10-dňovej prekluzívnej hmotnoprávnej lehoty plynúcej odo dňa doručenia informácie o výsledku vyhodnotenia ponúk.** Úrad zároveň konštatuje, že odo dňa 7. 9. 2021, kedy mu bola prostredníctvom tohto systému doručená predmetná informácia, neuskutočnil navrhovateľ v informačnom systéme EKS žiaden úkon majúci charakter podania námietok kontrolovanému, smerujúcich podľa § 170 ods. 3 písm. f) zákona o verejnom obstarávaní. **Na základe uvedeného úrad nemá za preukázané, že navrhovateľ doručil kontrolovanému námietky v súlade s § 170 ods. 8 písm. a) bod 1. zákona o verejnom obstarávaní. Úrad má zároveň za preukázané, že**

¹ 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 svojím 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.

nakoľko navrhovateľ doručil námietky úradu až dňa 11. 11. 2021, teda po uplynutí 10-dňovej prekluzívnej hmotnoprávnej lehoty na podanie námietok v zmysle § 170 ods. 4 písm. f) zákona o verejnom obstarávaní, zaniklo jeho právo podať námietky v zmysle § 170 ods. 3 písm. f) tohto zákona.

18. 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.**
19. Úrad k uvedenému uvádza, že uvedený odkaz na ustanovenie § 170 ods. 4 zákona o verejnom obstarávaní je zrejmosťou legislatívnu chybou zákonodarcu, keďže § 170 ods. 4 tohto zákona neupravuje podobu doručovania námietok. **Podobu doručovania námietok upravuje § 170 ods. 8 tohto zákona, a preto je zrejmé, že úmyslom zákonodarcu bolo odkázať na adresátov právnej normy práve na ustanovenie § 170 ods. 8 zákona o verejnom obstarávaní.**²
20. Podľa § 174 ods. 1 písm. f) zákona o verejnom obstarávaní **úrad zastaví rozhodnutím konanie o preskúmanie úkonov kontrolovaného, ak námietky neboli doručené kontrolovanému.**
21. V kontexte vyššie uvedeného úrad konštatuje, že navrhovateľ **námietky kontrolovanému nedoručil zákonom stanoveným spôsobom, t. j. v lehote podľa § 170 ods. 4 písm. f) zákona o verejnom obstarávaní a v podobe podľa § 170 ods. 8 písm. a) bod 1. tohto zákona, a ani úradu nedoručil námietky v lehote podľa § 170 ods. 4 písm. f) zákona o verejnom obstarávaní, čo zakladá dôvod na zastavenie konania podľa § 174 ods. 1 písm. b) a písm. f) zákona o verejnom obstarávaní.**
22. Podľa § 172 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní **navrhovateľ je povinný s podaním námietok 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 zákona o verejnom obstarávaní.**
23. Podľa § 172 ods. 2 písm. b) zákona o verejnom obstarávaní je výška kaucie pri podaní námietok 0,1 % z predpokladanej hodnoty zákazky alebo koncesie, **najmenej však 2000,- eur a najviac 50 000,- eur**, ak ide o iné námietky, ako uvedené v písmene a).
24. Podľa § 172 ods. 3 zákona o verejnom obstarávaní ak je zákazka alebo koncesia rozdelená na časti a námietky sa týkajú len jednej časti alebo len niektorých častí, kaucia podľa odseku 2 sa určuje z predpokladanej hodnoty tejto časti alebo týchto častí. Celková výška kaucie za všetky časti nesmie presiahnuť maximálnu výšku kaucie podľa odseku 2. Na tento účel sa maximálna

² V tejto súvislosti pozri bod 62 vládneho návrhu zákona, 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 mení zákon č. 95/2019 Z. z. o informačných technológiách vo verejnej správe a o zmene a doplnení niektorých zákonov a dôvodovú správu k predmetnému návrhu zákona časť „K bodu 62“. Tieto dokumenty sú dostupné na webovom sídle Národnej rady Slovenskej republiky:

<https://www.nrsr.sk/web/Default.aspx?sid=zakony/zakon&MasterID=7490> .“

výška kaucie za jednu časť určuje z maximálnej sumy podľa odseku 2 percentuálnym podielom predpokladanej hodnoty príslušnej časti z predpokladanej hodnoty celej zákazky.

25. Úrad v nadväznosti na uvedené konštatuje, že navrhovateľovi vzhľadom na skutočnosť, že nie je orgánom štátnej správy, vznikla v zmysle § 172 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní povinnosť spolu s podaním námietok zložiť na účet úradu kauciu. Z uvedených ustanovení zákona o verejnom obstarávaní vyplýva, že **navrhovateľ bol povinný s podaním námietok zložiť na účet úradu kauciu**, a to vo výške 0,1 % z predpokladanej hodnoty predmetnej zákazky určenej pre časť 1 zákazky (2 274 186,67 eur bez DPH), tzn. v tomto prípade **vo výške 2 274,19 Eur**, a to v nadväznosti na bod 17 tohto rozhodnutia **najneskôr dňa 20. 9. 2021**.
26. Úrad lustráciou účtu zistil, že v súvislosti s predmetným konaním o preskúmanie úkonov kontrolovaného na základe námietok navrhovateľa **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 zákona o verejnom obstarávaní**.
27. 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**.
28. Podľa § 173 ods. 7 zákona o verejnom obstarávaní úrad nepostupuje podľa odsekov 4 až 6, ak:
 - a) **ide o konanie o preskúmanie úkonov kontrolovaného na základe námietok a dôvod na zastavenie konania podľa § 174 ods. 1 je preukázaný,**
 - b) kontrolovaný nedoručí kompletnú dokumentáciu úradu z dôvodu, že bola predložená orgánu podľa § 24 ods. 5.
29. Na základe vyššie uvedeného má úrad za preukázané, že **navrhovateľ nesplnil obligatórne procesné podmienky pre vydanie meritórneho rozhodnutia**, a to konkrétne nedoručil námietku kontrolovanému v zákonom ustanovenej lehote a podobe v zmysle § 170 ods. 4 písm. f) a 170 ods. 8 písm. a) bod 1. zákona o verejnom obstarávaní, resp. nedoručil námietky kontrolovanému vôbec, nedoručil námietku úradu v zákonom ustanovenej lehote v zmysle § 170 ods. 4 písm. f) tohto zákona, a taktiež neuhradil kauciu v súlade s § 172 zákona o verejnom obstarávaní, čím pre úrad nastala neodstrániteľná procesná prekážka brániaca rozhodovaniu v konaní o preskúmaní úkonov kontrolovaného, a teda dôvod pre vydanie rozhodnutia o zastavení konania o preskúmanie úkonov kontrolovaného na základe námietok podľa § 174 ods. 1 písm. b), písm. f) a písm. h) zákona o verejnom obstarávaní.
30. Na základe vyššie uvedeného bolo vo vzťahu k námietkam navrhovateľa potrebné rozhodnúť tak, ako je uvedené vo výrokovej časti 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 je toto rozhodnutie úradu preskúmateľné súdom, pričom žaloba musí byť podaná do 30 dní odo dňa jeho doručenia.

(elektronický podpis)

riaditeľ odboru dohľadu

Rozhodnutie sa doručí:

1. **XY** – navrhovateľ
2. **Ministerstvo vnútra Slovenskej republiky**, Pribinova 2, 812 72 Bratislava, IČO: 00151866 – kontrolovaný