

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) a § 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 XYZ (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 s názvom „Tarifno-informačné zabezpečenie integrovaného dopravného systému západnej časti Košického samosprávneho kraja“ vyhlásenej obchodnou spoločnosťou **eurobus, a.s.**, Staničné námestie 9, 042 04 Košice, IČO: 36211079 (ďalej len „kontrolovaný“) v Úradnom vestníku Európskej únie dňa 8. 6. 2021 pod značkou 2021/S 109-286708 a vo Vestníku verejného obstarávania č. 136/2021 zo dňa 9. 6. 2021 pod značkou 29051-MST (ďalej len „verejná súťaž“), vydáva toto:

rozhodnutie

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

Odôvodnenie:

1. Navrhovateľ dňa 13. 12. 2021 doručil Úradu pre verejné obstarávanie (ďalej len „úrad“) námietky v elektronickej podobe podľa osobitného predpisu¹, 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 (ďalej len „námietky“). Kontrolovanému boli doručené námietky navrhovateľa toho istého dňa v elektronickej podobe funkcionalitou informačného systému pre elektronické verejné obstarávanie EVO.eBIT, prostredníctvom ktorého sa verejné obstarávanie realizuje (ďalej len „IS EVO.eBIT“).
2. Podľa § 171 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní sa konanie o preskúmanie úkonov kontrolovaného na základe námietok začína dňom doručenia námietok úradu. V zmysle uvedeného úrad konštatuje, že **predmetné konanie** o preskúmanie úkonov kontrolovaného na základe námietok navrhovateľa **začalo dňa 13. 12. 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 tohto zákona 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

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).

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

4. Podľa § 173 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní sa doručením kompletnej dokumentácie v origináli úradu, ak ide o elektronickú komunikáciu, 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. Kontrolovaný môže nahliadať do kompletnej dokumentácie v origináli doručenej úradu.
5. Nakoľko kontrolovaný nepostupoval v zmysle § 173 ods. 1 písm. a) a ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní, t. j. nedoručil úradu písomné vyjadrenie k podaným námietkam a kompletnú dokumentáciu v origináli do siedmich dní odo dňa doručenia námietok, úrad listom zo dňa 21. 12. 2021 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“ doručeným kontrolovanému dňa 22. 12. 2021, požiadal kontrolovaného o doručenie písomného vyjadrenia k podaným námietkam navrhovateľa, o doručenie kompletnej dokumentácie v origináli k predmetnej zákazke a zriadenie prístupu pre úrad do elektronického prostriedku, prostredníctvom ktorého sa realizuje verejné obstarávanie.
6. Dňa 27. 12. 2021 bol úradu doručený list kontrolovaného zo dňa 21. 12. 2021 označený ako „Tarifno-informačné zabezpečenie integrovaného dopravného systému západnej časti Košického samosprávneho kraja – náprava vo veci ktorá je obsahom námietok v zmysle § 171 ods. 2“ (ďalej len „vyjadrenie“), ktorým kontrolovaný doručil úradu písomné vyjadrenie k podaným námietkam v zmysle § 173 ods. 1 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní. Toho istého dňa bola úradu doručená listinná časť dokumentácie k predmetnej verejnej súťaži v origináli. Zároveň, kontrolovaný toho istého dňa poskytol úradu aj prístup, resp. návod pre sprístupnenie elektronického prostriedku použitého na elektronickú komunikáciu vo verejnej súťaži, konkrétne postup na prihlásenie sa cez vzdialenú plochu do systému IS EVO.eBIT.
7. Vo vyjadrení kontrolovaný okrem iného uviedol, cit.: „Po zoznámení sa s obsahom námietky smerujúcej voči vyhodnoteniu ponúk v zmysle § 170 ods. 3, písm. f), kontrolovaný zruší rozhodnutie o vyhodnotení ponúk a následne opätovne vyhodnotí ponuku uchádzača, ktorý sa po otváraní ponúk umiestnil na prvom mieste.“. Úrad preskúmaním dokumentácie sprístupnenej prostredníctvom systému IS EVO.eBIT zistil, že kontrolovaný dňa 13. 1. 2022 doručil všetkým uchádzačom dokument z toho istého dňa označený ako „Zrušenie oznámenia o výsledku vyhodnotenia ponúk a opätovné vyhodnotenie ponúk“, v ktorom okrem iného uviedol, cit.: „Po zoznámení sa s obsahom námietky smerujúcej voči vyhodnoteniu ponúk v zmysle § 170 ods. 3, písm. f), kontrolovaný zruší rozhodnutie o vyhodnotení ponúk a následne opätovne vyhodnotí ponuku uchádzača, ktorý sa po otváraní ponúk umiestnil na prvom mieste.“. Nakoľko úrad po preskúmaní doručenej dokumentácie ako aj dokumentácie sprístupnenej prostredníctvom systému IS EVO.eBIT zistil, že neobsahuje dokument, ktorým by kontrolovaný zrušil rozhodnutie o vyhodnotení ponúk, t. j. dokument, z ktorého by vyplývalo, že náprava zo strany kontrolovaného (zrušenie rozhodnutia o vyhodnotení ponúk) by bola dokonaná, ale len dokument, ktorým kontrolovaný uchádzačom oznámil, že rozhodnutie o vyhodnotení ponúk ešte len zruší, úrad listom zo dňa 18. 1. 2022 označeným ako „Výzva na doplnenie kompletnej dokumentácie v origináli“ vyzval kontrolovaného, aby úradu doručil dokument, ktorým zrušil rozhodnutie o vyhodnotení ponúk.

8. Úrad opätovným preskúmaním dokumentácie sprístupnenej prostredníctvom systému IS EVO.eBIT zistil, že kontrolovaný dňa 29. 1. 2022 doručil všetkým uchádzačom dokument z toho istého dňa označený ako „Zrušenie oznámenia o výsledku vyhodnotenia ponúk a opätovné vyhodnotenie ponúk (úprava znenia na základe výzvy UVO pod č. 14372-6000/2021-OD-L2)“ (ďalej len „Rozhodnutie o vykonaní nápravy“), v ktorom okrem iného uviedol, cit.: „*Po zoznámení sa s obsahom námietky smerujúcej voči vyhodnoteniu ponúk v zmysle § 170 ods. 3, písm. f), kontrolovaný **zrušil** rozhodnutie o vyhodnotení ponúk a následne opätovne vyhodnotí ponuku uchádzača, ktorý sa po otvárani ponúk umiestnil na prvom mieste.*“.

Po preskúmaní námietok navrhovateľa, vyjadrenia kontrolovaného k podaným námietkam a príslušnej dokumentácie úrad uvádza nasledovné:

9. Podľa § 171 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní kontrolovaný môže po tom, ako sú mu doručené námietky podľa § 170 ods. 3 písm. c) až g), vykonať z vlastnej iniciatívy nápravu vo veci, ktorá je obsahom námietok; ustanovenie § 165 ods. 3 písm. a) sa použije primerane.
10. Ako už úrad v bode 1 tohto rozhodnutia uviedol, navrhovateľ podal námietky smerujúce podľa § 170 ods. 3 písm. f) zákona o verejnom obstarávaní proti vyhodnoteniu ponúk. Na základe uvedeného navrhovateľ v záverečnej časti námietok „Návrh na rozhodnutie o námietkach podľa § 175 ods. 1 alebo ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní“ navrhuje, aby úrad nariadil kontrolovanému zrušiť výsledok vyhodnotenia ponúk, znovu vyhodnotiť ponuky a vylúčiť ponuku uchádzača TransData, s.r.o. z dôvodu mimoriadne nízkej ponuky.
11. Kontrolovaný vo svojom vyjadrení okrem iného uvádza, že cit.: „*kontrolovaný zruší rozhodnutie o vyhodnotení ponúk a následne opätovne vyhodnotí ponuku uchádzača, ktorý sa po otvárani ponúk umiestnil na prvom mieste*“.
12. Ako už úrad uviedol v bode 8 tohto rozhodnutia, úrad preskúmaním dokumentácie k verejnej súťaži v elektronickej podobe, a to konkrétne preskúmaním auditných záznamov o úkonoch vykonaných v IS EVO.eBIT zistil, že kontrolovaný dňa 29. 1. 2022 Rozhodnutím o vykonaní nápravy oznámil všetkým uchádzačom, že cit.: „***zrušil** rozhodnutie o vyhodnotení ponúk a následne opätovne vyhodnotí ponuku uchádzača, ktorý sa po otvárani ponúk umiestnil na prvom mieste.*“.
13. **Z vyššie uvedeného vyplýva, že kontrolovaný po tom, ako mu boli doručené námietky navrhovateľa, využil možnosť podľa § 171 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní a z vlastnej iniciatívy vykonal nápravu vo veci, ktorá je obsahom doručených námietok navrhovateľa, pričom je z dokumentácie kontrolovaného zrejmé, že kontrolovaný zrušil rozhodnutie o vyhodnotení ponúk.**
14. Úrad k požiadavke navrhovateľa, aby nariadil kontrolovanému vylúčiť ponuku uchádzača AA uvádza, že **vyhodnocovanie ponúk, vrátane skúmania aspektu mimoriadne nízkej ponuky, je výlučne v diskrečnej právomoci kontrolovaného, tzn. že úrad nemá právomoc vyhodnocovať ponuky**, teda v danom prípade nemá právomoc rozhodnúť, či niektorá z predložených ponúk je alebo nie je mimoriadne nízka, resp. či uchádzači sú spôsobilí reálne plniť predmet zákazky za ponúknuté ceny. Na základe uvedeného úrad konštatuje, že požiadavka navrhovateľa uvedená v petite jeho námietok, aby úrad nariadil kontrolovanému vylúčiť ponuku uchádzača AA, je nevykonateľná, nakoľko by tým úrad nezákonne nahrádzal rozhodovacie kompetencie kontrolovaného vo vzťahu k otázke, či určitá ponuka vykazuje znaky mimoriadne nízkej ponuky alebo nie.

15. Podľa § 174 ods. 1 písm. m) zákona o verejnom obstarávaní úrad **zastaví** rozhodnutím konanie o preskúmanie úkonov kontrolovaného, **ak vo veci, ktorá je obsahom námietok, bola vykonaná náprava podľa § 171 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní a odpadol tak dôvod konania.**
16. Na základe vyššie uvedených skutočností bolo vo vzťahu k námietkam navrhovateľa potrebné rozhodnúť tak, ako je uvedené vo výroku tohto rozhodnutia.
17. Podľa § 173 ods. 7 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní úrad nepostupuje podľa odsekov 4 až 6 tohto ustanovenia, ak ide o konanie o preskúmanie úkonov kontrolovaného na základe námietok a dôvod na zastavenie konania podľa § 174 ods. 1 je preukázaný.

Kaucia

18. 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.
19. V súlade s predmetným ustanovením a výrokom tohto rozhodnutia úrad vráti navrhovateľovi zloženú 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 je toto rozhodnutie úradu preskúmateľné súdom, pričom žaloba musí byť podaná do 30 dní odo dňa doručenia tohto rozhodnutia.

(elektronicky podpis)

riaditeľ odboru dohľadu

Rozhodnutie sa doručí:

1. **XX** – vedúci člen skupiny dodávateľov – navrhovateľ
2. **eurobus, a.s.**, Staničné námestie 9, 042 04 Košice, IČO: 36211079 – kontrolovaný

Na vedomie:

3. **YY** – člen skupiny dodávateľov – navrhovateľ
4. **ZZ** – člen skupiny dodávateľov – navrhovateľ
5. **SQM s.r.o.**, Ladislava Hudeca 15211/7, 974 01 Banská Bystrica, IČO: 36634948 – splnomocnená osoba kontrolovaného