

Úrad pre verejné obstarávanie ako ústredný orgán štátnej správy pre verejné obstarávanie podľa § 140 a orgán príslušný podľa § 167 ods. 2 písm. b) a § 169 ods. 1 písm. c) 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**, zastúpeného v konaní p. Ing. AB a p. Ing. BC, PhD. (ďalej len „navrhovateľ“),¹ smerujúcich podľa § 170 ods. 3 písm. g) zákona č. 343/2015 Z. z. o verejnom obstarávaní a o zmene a doplnení niektorých zákonov v znení neskorších predpisov proti úkonu kontrolovaného inému ako uvedenému v písmenách a) až f) predmetného ustanovenia tohto zákona, vo verejnom obstarávaní na predmet podlimitnej zákazky s názvom „Rekonštrukcia obecnej komunikácie v obci Hrachovište“, vyhlásenej verejným obstarávateľom **Obec Hrachovište**, Hrachovište 255, 916 16 Hrachovište, IČO: 00311626 (ďalej len „kontrolovaný“) vo Vestníku verejného obstarávania č. 105/2022 dňa 4. 5. 2022 pod značkou 23883 - 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. l) 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 13. 7. 2022 boli Úradu pre verejné obstarávanie (ďalej len „úrad“) doručené námietky navrhovateľa v listinnej podobe, smerujúce v zmysle § 170 ods. 3 písm. g) 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 úkonu kontrolovaného inému ako uvedenému v písmenách a) až f) predmetného ustanovenia zákona o verejnom obstarávaní (ďalej len „**námietky**“). Kontrolovanému boli predmetné námietky navrhovateľa doručené v elektronickej podobe funkcionalitou informačného systému JOSEPHINE dňa 12. 7. 2022.
2. Úrad konštatuje, že **dňa 31. 3. 2022 nadobudol účinnosť zákon č. 395/2021 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 začína dňom doručenia námietok úradu. Predmetné konanie o preskúmanie úkonov kontrolovaného na základe námietok navrhovateľa začalo v súlade s § 171 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní dňa **13. 7. 2022**.

¹ Jednou z príloh podaných námietok je dokument zo dňa 28. 3. 2022, ktorým navrhovateľ udelil plnú moc uvedeným fyzickým osobám, a to, cit.: „(...) *k spoločnému zastupovaniu a podpisovaniu za spoločnosť – vo všetkých právnych veciach a vo vykonávaní všetkých úkonov vyplývajúcich zo zákona č. 343/2015 Z. z. o verejnom obstarávaní (...).*“.

4. Podľa § 171 ods. 3 zákona o verejnom obstarávaní účastníkmi konania o preskúmanie úkonov kontrolovaného na základe námietok sú navrhovateľ a kontrolovaný.
5. Podľa § 173 ods. 1 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní² 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 k podaným námietkam a dôkazy doručené kontrolovaným po uplynutí tejto lehoty.
6. 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 odseku 1. Súčasťou elektronickej podoby dokumentácie sú aj auditné záznamy o všetkých úkonoch vykonaných v použitom elektronickom prostriedku. Ak kontrolovaný predkladá dokumentáciu alebo jej časť v listinnej podobe, môže úradu predložiť fotokópiu tejto dokumentácie, ak zároveň písomne potvrdí, že táto dokumentácia súhlasí s originálnym vyhotovením dokumentácie. Kontrolovaný môže nahliadať do dokumentácie ním doručenej úradu. V prípadoch, keď sa konanie o preskúmanie úkonov kontrolovaného pred úradom nezačne, úrad bez zbytočného odkladu poskytnutú dokumentáciu vráti.
7. Dňa 20. 7. 2022 úrad zaslal kontrolovanému list s názvom „Informácia o začatí konania o preskúmanie úkonov kontrolovaného na základe námietok a žiadosť o doručenie písomného vyjadrenia k podaným námietkam a kompletnej dokumentácie v origináli“ pod č. 9791-6000/2022-OD-L zo dňa 19. 7. 2022, ktorým informoval kontrolovaného o začatí predmetného konania a ktorým zároveň vyzval kontrolovaného, aby podľa § 173 ods. 1 písm. a) a ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní doručil úradu písomné vyjadrenie k podaným námietkam spolu s kompletnou dokumentáciou v origináli (sprístupnením elektronickej podoby dokumentácie). Úrad konštatuje, že predmetný list bol kontrolovanému elektronicky doručený dňa 20. 7. 2022.
8. Úradu bol dňa 22. 7. 2022 doručený list zo dňa 20. 7. 2022, označený ako „Vyjadrenie k podaným námietkam v súlade s § 173 ods. 1 písm. a) a ods. 2“, ktorým kontrolovaný poskytol úradu písomné vyjadrenie k námietkam a ktorým doručil úradu dokumentáciu k predmetnému verejnému obstarávaniu, vyhotovenú v listinnej podobe.
9. V kontexte vyššie uvedených skutočností a v súlade s § 173 ods. 1 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní úrad konštatuje, že vzhľadom na skutočnosť, že kontrolovaný doručil úradu písomné vyjadrenie k podaným námietkam až dňa 22. 7. 2022, pričom námietky navrhovateľa mu boli doručené už dňa 12. 7. 2022, t. j. posledný deň lehoty na doručenie vyjadrenia úradu bol 19. 7. 2022, tak kontrolovaný si nesplnil svoju zákonom ustanovenú povinnosť doručiť úradu vyjadrenie k podaným námietkam v lehote siedmich (7) dní odo dňa doručenia námietok v zmysle § 173 ods. 1 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní. Z tohto dôvodu úrad v konaní neprihliadal na obsah vyjadrenia kontrolovaného a ani na iné dôkazy predložené po uplynutí tejto lehoty.
10. Nakoľko si kontrolovaný nesplnil ani svoju povinnosť vyplývajúcu mu z ustanovenia § 173 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní, t. j. sprístupniť úradu dokumentáciu k verejnému

² Pozn. úradu: Dňa 9. 3. 2022 nadobudol účinnosť zákon č. 64/2022 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 niektoré zákony, ktorý novelizoval predmetné ustanovenie zákona o verejnom obstarávaní.

obstarávaní v elektronickej podobe, úrad ho dňa 26. 7. 2022 kontaktoval prostredníctvom e-mailu s predmetom „Sprístupnenie elektronickej podoby dokumentácie“, ktorým ho požiadal o bezodkladné sprístupnenie elektronickej podoby dokumentácie v systéme, prostredníctvom ktorého sa realizuje postup zadávania dotknutej zákazky, t. j. o zriadenie prístupu do systému JOSEPHINE (josephine.proebiz.com).

11. Úrad v nadväznosti na to konštatuje, že kontrolovaný bezodkladne dňa 26. 7. 2022 zriadil v prospech úradu prístup do elektronického prostriedku použitého na elektronickú komunikáciu, do systému JOSEPHINE, a to v súlade s postupom podľa § 173 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní.

Úrad po posúdení všetkých relevantných podkladov, najmä podaných námietok a dokumentácie sprístupnenej úradu, konštatuje nasledovné:

12. Úrad v prvom rade uvádza, že sa v predmetnom konaní o preskúmanie úkonov kontrolovaného na základe námietok primárne zaoberal splnením procesných podmienok zo strany navrhovateľa, a to najmä z pohľadu, **či sa nejedná o verejné obstarávanie, v ktorom nie je možné podať námietky**, pričom v rámci posúdenia tejto skutočnosti dôležitej pre konanie a samotné rozhodovanie úradu zoberal do úvahy nasledujúce ustanovenia zákona o verejnom obstarávaní.
13. Podľa § 170 ods. 7 zákona o verejnom obstarávaní³ **námietky nemožno podať pri**
- a) **zadávaní zákaziek na uskutočnenie stavebných prác, ak je predpokladaná hodnota zákazky rovná alebo nižšia ako 800 000 eur,**⁴
 - b) zadávaní podlimitných zákaziek verejným obstarávateľom na dodanie tovaru alebo poskytnutie služby,
 - c) zadávaní zákazky s nízkou hodnotou verejným obstarávateľom,
 - d) postupe zadávania podlimitnej koncesie,
 - e) zadávaní zákaziek na dodanie tovaru alebo poskytnutie služby v oblasti obrany a bezpečnosti, ak je predpokladaná hodnota zákazky rovná alebo nižšia ako finančný limit podľa § 5 ods. 5 písm. a).
14. Podľa § 174 ods. 1 písm. l) zákona o verejnom obstarávaní **úrad zastaví rozhodnutím konanie o preskúmanie úkonov kontrolovaného, ak námietky boli podané v rozpore s § 170 ods. 7 tohto zákona.**
15. Úrad v nadväznosti na vyššie uvedené ustanovenia zákona o verejnom obstarávaní konštatuje, že kontrolovaný vo zverejnenej výzve na predkladanie ponúk, ktorou vyhlásil dotknuté verejné obstarávanie na predmet podlimitnej zákazky s názvom „Rekonštrukcia obecnej komunikácie v obci Hrachovište“ vo Vestníku verejného obstarávania č. 105/2022 zo dňa 4. 5. 2022 pod značkou 23883 - WYP (ďalej len „výzva na predkladanie ponúk“), v oddiele II „Predmet zákazky“, v bode II.1) „Rozsah obstarávania“, v podbode II.1.2) „Hlavný kód CPV“ uviedol kód 45233120-6, t. j. „Stavebné práce na výstavbe ciest“. Zároveň kontrolovaný v rámci

³ Ustanovenie zákona o verejnom obstarávaní v znení účinnom od 31. 3. 2022.

⁴ Pozn. úradu: V nadväznosti na predmetné ustanovenie zákona o verejnom obstarávaní, v zmysle ktorého nie je možné podať námietky, pokiaľ ide o zákazku na stavebné práce s predpokladanou hodnotou zákazky rovnou alebo nižšou ako 800 000 EUR, úrad poukazuje na § 6 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní, v zmysle ktorého, cit.: „Predpokladaná hodnota zákazky sa určuje ako cena bez dane z pridanej hodnoty s cieľom ustanovenia postupu verejného obstarávania podľa finančných limitov.“.

stručného opisu predmetu zákazky v podbode II.1.4) výzvy na predkladanie ponúk uviedol, cit.: „Predmetom obstarávania je rekonštrukcia obecnej komunikácie v obci Hrachovište.“

16. Úrad ďalej poukazuje aj na súťažné podklady poskytnuté v predmetnom verejnom obstarávaní, v rámci ktorých kontrolovaný vymedzil predmet zákazky totožne s informáciami uvedenými vo výzve na predkladanie ponúk, kde zároveň v bode 2. „Predmet zákazky“ uviedol, cit.: „2.1. Predmetom obstarávania je rekonštrukcia obecnej komunikácie v obci Hrachovište. Oprava komunikácie, začiatok ktorej je definovaný križovatkou ciest v úseku riešenej cesty III/1229 v kilometrovníkovom ckm 8,231 a miestnej komunikácie. Existujúci stavebno-technický obecnej komunikácie je nevyhovujúci. Na komunikácii sa nachádzajú opravy výtlkov, sieťové a priečne trhliny, priečne a pozdĺžne poklesy vozovky. Je potrebné obnoviť konštrukciu vozovky a zvýšiť jej únosnosť v záujme bezpečnosti ako aj komfortu. Všetky potrebné informácie sú súčasťou projektovej dokumentácie a výkazu výmer, ktoré tvoria prílohu súťažných podkladov. 2.2. Stavebné práce je potrebné zrealizovať v rozsahu podľa príslušnej projektovej dokumentácie (ďalej len „PD“), ktorá je samostatným podkladom k realizácii tohto predmetu zákazky a ktorá je v prílohou týchto súťažných podkladov a v nej popísanej stavebno-technickej dokumentácie (...).“
17. Úrad v rámci preskúmania zverejnenej výzvy na predkladanie ponúk súčasne zistil, že hodnota zadávanej zákazky bola kontrolovaným v zmysle podbodu II.1.5 „Celková predpokladaná hodnota“ stanovená v sume 413 485,66 EUR bez DPH. Z predloženej dokumentácie kontrolovaného vyplýva, že podkladom pre určenie predpokladanej hodnoty zákazky bol rozpočet stavby vypracovaný zodpovedným projektantom, ktorý takisto tvorí súčasť dokumentácie kontrolovaného.
18. Úrad na základe vyššie uvedených skutočností konštatuje, že **námietky navrhovateľa sa týkajú postupu zadávania zákazky na uskutočnenie stavebných prác s predpokladanou hodnotou zákazky v sume 413 485,66 EUR bez DPH, a teda v tomto prípade nie je možné podať námietky v zmysle ustanovenia § 170 zákona o verejnom obstarávaní.** Z tohto dôvodu úrad v konaní o preskúmanie úkonov kontrolovaného na základe námietok navrhovateľa nemôže meritórne pokračovať a postupuje v súlade s § 174 ods. 1 písm. l) v spojení s § 170 ods. 7 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní.
19. Sumarizujúc predchádzajúce body tohto rozhodnutia úrad uvádza, že **nebola splnená základná obligatórna procesná podmienka pre vydanie meritórneho rozhodnutia**, v dôsledku čoho pre úrad nastala neodstrániteľná procesná prekážka brániaca rozhodovaniu v konaní o preskúmanie úkonov kontrolovaného na základe námietok v súlade s príslušnými ustanoveniami zákona o verejnom obstarávaní.
20. Na základe vyššie uvedeného bolo vo vzťahu k námietkam navrhovateľa 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 v celom rozsahu zamietnuté, alebo dňom nadobudnutia právoplatnosti rozhodnutia úradu o zastavení konania podľa § 174 ods. 1 písm. q). Kaucia sa vo výške 50 % 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 v plnej výške, a to do 30 dní odo dňa nadobudnutia právoplatnosti tohto rozhodnutia.

P o u č e n i e :

Podľa § 174 ods. 2 zákona č. 343/2015 Z. z. o verejnom obstarávaní a o zmene a doplnení niektorých zákonov v znení neskorších predpisov toto rozhodnutie úradu je preskúmateľné súdom, pričom žaloba musí byť podaná do 30 dní odo dňa doručenia rozhodnutia úradu. 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.

(elektronický podpis)

riaditeľ odboru dohľadu

Rozhodnutie sa doručí:

1. **XY** – navrhovateľ
2. **Obec Hrachovište**, Hrachovište 255, 916 16 Hrachovište, IČO: 00311626 – kontrolovaný

Na vedomie:

3. Ing. AB, xxx – splnomocnenec navrhovateľa
4. Ing. BC, PhD., xxx – splnomocnenec navrhovateľa
5. Mgr. Michaela Takáč Markovičová, Visions Consulting, s.r.o., Štefánikova 23, 917 01 Trnava, IČO: 45394920 – kontaktná osoba kontrolovaného