

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) v spojení s § 187h ods. 7 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** (ďalej len „navrhovateľ“) smerujúcich podľa označenia navrhovateľom podľa § 170 ods. 3 písm. b) zákona č. 343/2015 Z. z. o verejnom obstarávaní a o zmene a doplnení niektorých zákonov v znení neskorších predpisov proti podmienkam uvedeným v iných dokumentoch potrebných na vypracovanie ponuky poskytnutých kontrolovaným vo verejnej súťaži na predmet nadlimitnej zákazky „**Nákup motorovej nafty 2022**“, vyhlásenej obstarávateľom **Dopravný podnik mesta Košice, akciová spoločnosť**, Bardejovská 6, 043 29 Košice, IČO: 31701914 (ďalej len „kontrolovaný“) v Úradnom vestníku Európskej únie pod značkou 2022/S 058-151251 dňa 23.03.2022 a vo Vestníku verejného obstarávania č. 76/2022 dňa 24.03.2022 pod značkou 17368-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 **XX** podľa § 174 ods. 1 písm. b) a 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 18.07.2022 doručil Úradu pre verejné obstarávanie (ďalej len „úrad“) v elektronickej podobe podľa osobitného zákona¹ námietky smerujúce podľa označenia navrhovateľom podľa § 170 ods. 3 písm. 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“) proti podmienkam uvedeným v iných dokumentoch potrebných na vypracovanie ponuky poskytnutých kontrolovaným.
2. Úrad konštatuje, že dňa 31.03.2022 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 ust. § 187h ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní postup zadávania zákazky a postup zadávania koncesie, pri ktorých bolo oznámenie o vyhlásení verejného obstarávania, oznámenie použité ako výzva na súťaž alebo výzva na predkladanie ponúk odoslané na uverejnenie do 30. marca 2022, sa dokončia podľa predpisov účinných do 30. marca 2022.
4. Podľa ust. § 187h ods. 7 zákona o verejnom obstarávaní v konaní začatom po 30. marci 2022, ktoré sa vzťahuje na verejné obstarávanie podľa odsekov 1 až 3, sa postupuje podľa predpisov účinných do 30. marca 2022; to neplatí pre uloženie povinnosti podľa § 166 ods. 2 a 3, súčinnosť

¹ Zákon č. 305/2013 Z. z. o elektronickej podobe výkonu pôsobnosti orgánov verejnej moci a o zmene a doplnení niektorých zákonov (zákon o e-Governmente)

podľa § 167 ods. 7, vykonanie dohľadu v priestoroch verejného obstarávateľa, obstarávateľa alebo osoby podľa § 8 podľa § 167 ods. 8, zníženie pokuty podľa § 182 ods. 9 a 10, uplynutie lehoty podľa § 173 ods. 14, nazeranie do spisu podľa § 173 ods. 16, zastavenie konania podľa § 174 ods. 1 písm. q), prepadnutie kaucie podľa § 172 ods. 5, uloženie povinnosti nahradiť trovy konania podľa § 176 ods. 2, konanie o opravných prostriedkoch proti rozhodnutiu úradu v konaní o preskúmanie úkonov kontrolovaného a pre konanie podľa § 177.

5. V zmysle § 187h ods. 1 a ods. 7 zákona o verejnom obstarávaní úrad uvádza, že predmetná verejná súťaž bola vyhlásená v Úradnom vestníku Európskej únie pod značkou 2022/S 058-151251 dňa 23.03.2022, pričom predmetné oznámenie o vyhlásení verejného obstarávania bolo odoslané dňa 18.03.2022 na uverejnenie, t. j. bolo odoslané na uverejnenie do 30. marca 2022, preto sa v tomto prípade predmetná verejná súťaž dokončí podľa predpisov účinných do 30. marca 2022. **Úrad na základe vyššie uvedeného konštatuje, že v predmetnom konaní o preskúmanie úkonov kontrolovaného na základe námietok navrhovateľa bude postupovať podľa predpisov účinných do 30. marca 2022, t. j. podľa zákona o verejnom obstarávaní v znení účinnom do 30. marca 2022.**
6. Podľa ust. § 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 navrhovateľa **začalo dňa 18.07.2022.**
7. Podľa ust. § 173 ods. 1 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní v znení účinnom od 09.03.2022, 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 uplynutí tejto lehoty.
8. Podľa ust. § 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. Kontrolovaný môže nahliadať do kompletnej dokumentácie v origináli doručenej úradu.
9. Úrad uvádza, že v predmetnom konaní o preskúmanie úkonov kontrolovaného na základe námietok navrhovateľa odoslal kontrolovanému list označený ako „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“ č. 10235-6000/2022-OD-L zo dňa 20.07.2022.
10. Kontrolovaný dňa 25.07.2022 doručil úradu v elektronickej podobe prostredníctvom Ústredného portálu verejnej správy (ďalej len „ÚPVS“) písomné vyjadrenie k podaným námietkam spolu s dokumentáciou. Zároveň kontrolovaný toho istého dňa zriadil úradu ako kontrolnému orgánu prístup do elektronického informačného systému EVO (ďalej len „IS EVO“), prostredníctvom ktorého kontrolovaný zabezpečuje elektronickú komunikáciu v zmysle § 20 zákona o verejnom obstarávaní.

11. Úrad po preskúmaní sprístupnenej elektronickej dokumentácie a doručenej dokumentácie zistil, že dokumentácia kontrolovaného nie je kompletná, na základe čoho v súlade s § 173 ods. 4 zákona o verejnom obstarávaní vydal rozhodnutie č. 10235-6000/2022-OD-P zo dňa 08.08.2022, ktorým prerušil konanie o preskúmanie úkonov kontrolovaného na základe námietok. Kontrolovaný dňa 12.08.2022 doručil úradu v elektronickej podobe prostredníctvom ÚPVS doplnenú dokumentáciu. Úrad preskúmaním doplnenej dokumentácie kontrolovaného konštatuje, že kontrolovaným predloženú dokumentáciu v origináli k predmetnému verejnému obstarávaniu považuje za kompletnú odo dňa **12.08.2022**.
12. Podľa ust. § 21 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní na účely tohto zákona sa 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.
13. Podľa ust. § 164 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní uchádzač, záujemca, účastník alebo osoba, ktorej práva alebo právom chránené záujmy boli alebo mohli byť dotknuté postupom verejného obstarávateľa, obstarávateľa alebo osoby podľa § 8, môže podať žiadosť o nápravu proti
- a) oznámeniu o zámere uzavrieť zmluvu alebo koncesnú zmluvu, proti podmienkam uvedeným v oznámení o vyhlásení verejného obstarávania, v oznámení použitom ako výzva na súťaž, v oznámení o koncesii, v oznámení o vyhlásení súťaže návrhov a vo výzve na predkladanie ponúk pri podlimitnej zákazke,
 - b) podmienkam uvedeným v iných dokumentoch potrebných na vypracovanie žiadosti o účasť, ponuky alebo návrhu poskytnutých verejným obstarávateľom, obstarávateľom alebo osobou podľa § 8.
14. Podľa ust. § 164 ods. 5 písm. c) zákona o verejnom obstarávaní ak v odseku 6 nie je ustanovené inak, žiadosť o nápravu proti podmienkam uvedeným v dokumentoch podľa odseku 1 písm. b) v postupe zadávania nadlimitnej zákazky, nadlimitnej koncesie alebo v súťaži návrhov musí byť doručená najneskôr štyri pracovné dni pred uplynutím lehoty na predkladanie ponúk alebo návrhov za predpokladu, že tieto dokumenty neboli poskytnuté neskôr než 15 dní pred uplynutím lehoty na predkladanie ponúk alebo návrhov; ak boli poskytnuté neskôr, musí byť žiadosť o nápravu proti podmienkam v nich uvedeným doručená najneskôr do desiatich dní odo dňa poskytnutia týchto dokumentov.
15. Podľa ust. § 170 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní podaniu námietok musí predchádzať doručenie žiadosti o nápravu kontrolovanému. Táto povinnosť sa nevzťahuje na podanie námietok podľa odseku 3 písm. c) až g) a na podanie námietok orgánom štátnej správy podľa odseku 1 písm. e).
16. Podľa ust. § 170 ods. 3 písm. b) zákona o verejnom obstarávaní osoba podľa odseku 1 môže pred uzavretím zmluvy, koncesnej zmluvy alebo rámcovej dohody, pred ukončením súťaže návrhov, pred zadaním zákazky na základe rámcovej dohody alebo pred ukončením postupu inovatívneho partnerstva podať námietky proti podmienkam uvedeným v iných dokumentoch potrebných na vypracovanie žiadosti o účasť, ponuky alebo návrhu poskytnutých kontrolovaným.
17. Podľa ust. § 170 ods. 3 písm. g) zákona o verejnom obstarávaní osoba podľa odseku 1 môže pred uzavretím zmluvy, koncesnej zmluvy alebo rámcovej dohody, pred ukončením súťaže návrhov, pred zadaním zákazky na základe rámcovej dohody alebo pred ukončením postupu inovatívneho

partnerstva podať námietky proti úkonu kontrolovaného inému ako uvedenému v písmenách a) až f).

18. Podľa ust. § 170 ods. 4 písm. g) zákona o verejnom obstarávaní námietky musia byť doručené úradu a kontrolovanému najneskôr do 10 dní odo dňa vykonania úkonu kontrolovaného, ak námietky smerujú proti úkonu kontrolovaného inému ako uvedenému v odseku 3 písm. a) až f); to neplatí, ak ide o námietky podané orgánom štátnej správy podľa odseku 1 písm. e).
19. Úrad v rámci šetrenia zistil, že podľa bodu IV.2.2) Oznámenia o vyhlásení verejného obstarávania zverejnenom vo Vestníku verejného obstarávania č. 76/2022 dňa 24.03.2022 pod značkou 17368 – MST (ďalej len „Oznámenie o vyhlásení VO“) bola lehota na predkladanie ponúk stanovená na 20.04.2022 do 23:59 hod.
20. Úrad ďalej zistil, že podľa bodu IV.1.6) Oznámenia o vyhlásení VO sa v predmetnej zákazke použije elektronická aukcia. Úrad z predloženej dokumentácie zistil, že kontrolovaný dňa 28.06.2022 doručil uchádzačom, vrátane navrhovateľa Výzvu na účasť v evoAukcii.² Úrad ďalej zistil, že navrhovateľ prostredníctvom IS EVO doručil kontrolovanému dňa 01.07.2022 Žiadosť o nápravu. Kontrolovaný dňa 07.07.2022 doručil navrhovateľovi prostredníctvom IS EVO vybavenie žiadosti o nápravu. Navrhovateľ následne dňa 18.07.2022 doručil úradu a kontrolovanému námietku, ktorú označil ako námietku smerujúcu podľa § 170 ods. 3 písm. b) zákona o verejnom obstarávaní.
21. Úrad uvádza, že jedným z prvých krokov úradu po doručení námietky je skúmanie procesných podmienok pre konanie vo veci. Súčasťou tohto preskúmavania je (okrem iného) zistenie, či navrhovateľova námietka obsahuje všetky zákonom ustanovené náležitosti podľa § 170 ods. 5 zákona o verejnom obstarávaní a následne úrad posudzuje samotnú námietku podľa obsahu, t. j. náležitosti námietky jednotlivo a vo vzájomnej súvislosti.
22. Úrad v kontexte uvedeného konštatuje, že navrhovateľ označil predmetné námietky ako námietky smerujúce podľa § 170 ods. 3 písm. b) zákona o verejnom obstarávaní proti podmienkam uvedeným v iných dokumentoch potrebných na vypracovanie ponuky poskytnutých kontrolovaným. Úrad cituje z časti D) Označenie skutočností, proti ktorým námietky podľa § 170 ods. 3 ZVO smerujú, cit.: *„Námietky podľa § 170 ods. 3 písm. b) ZoVO proti podmienkam uvedeným v iných dokumentoch potrebných na vypracovanie žiadosti o účasť, ponuky alebo návrhu poskytnutých kontrolovaným, konkrétne proti kritériám na vyhodnotenie ponúk uvedeným v súťažných podkladoch (v kapitole A.2. KRITÉRIÁ NA VYHODNOTENIE PONÚK A PRAVIDLÁ ICH UPLATNENIA v bode 1.) po ich zmene vykonanej kontrolovaným dňa 07.07.2022 vybavením žiadosti o nápravu podľa § 164 ods. 1 písm. b) ZVO.“* Úrad ďalej poukazuje na petit námietok navrhovateľa, cit.: *„V nadväznosti na vyššie uvedené skutočnosti žiadame Úrad pre verejné obstarávanie, aby vyhovel našim námietkam a vydal rozhodnutie podľa § 175 ods. 1 písm. a) ZoVO, ktorým nariadi kontrolovanému odstrániť protiprávny stav navrátením obsahu súťažných podkladov v kapitole A.2. KRITÉRIÁ NA VYHODNOTENIE PONÚK A PRAVIDLÁ ICH UPLATNENIA v bode 1. Kritériá na vyhodnotenie ponúk do pôvodného stavu, t.j. do stavu pred zmenou vykonanou kontrolovaným dňa 07.07.2022 Vybavením žiadosti o nápravu podľa § 164 ods. 1 písm. b) ZVO.“*

² Uvedenú skutočnosť má úrad za preukázanú z auditných záznamov evoAukcie, kde sa okrem iného uvádza, cit.: „dátum a čas odoslania výzvy na účasť: 28.06.2022 14:38:21“. Zároveň je z auditného záznamu zrejmé, že dňa 28.06.2022 v čase 14:38:26 boli notifikovaní o otvorení evoAukcie kontrolovaní a všetci uchádzači.

Tento dokument má iba informatívny charakter. Nie je použiteľný pre právne účely. Dokument je vytlačený z portálu Úradu pre verejné obstarávanie.

23. Úrad na tomto mieste konštatuje, že v rámci konania o preskúmanie úkonov kontrolovaného na základe námietok posudzuje námietky podľa ich obsahu, a to aj v prípade, ak je samotné smerovanie podanej námietky nesprávne označené. Úrad pri posudzovaní v rámci konania o preskúmanie úkonov kontrolovaného na základe námietok zohľadňuje obsah podanej námietky, a teda jej vnútornú skladbu a nadväznosť tvrdení navrhovateľa, ale taktiež aj zvolenú argumentáciu v nadväznosti na celkový význam napádaných skutočností. Ak nastane situácia, pri ktorej je potrebné skúmať otázku, či existuje rozpor medzi obsahom napádaných skutočností v podanej námietke a formálnym označením smerovania podanej námietky v zmysle § 170 ods. 3 zákona o verejnom obstarávaní, v tom prípade je potrebné akcentovať objektívne hľadisko. **Vychádzajúc z obsahu, resp. z opisu rozhodujúcich skutočností a z petitu podanej námietky úrad konštatuje, že predmetné námietky smerujú podľa § 170 ods. 3 písm. g) zákona o verejnom obstarávaní proti úkonu kontrolovaného inému ako uvedenému v písmenách a) až f) tohto zákona, a tým iným úkonom je kontrolovaným „vyhovenie“ žiadosti o nápravu.**
24. Úrad ďalej uvádza, že predmetným námietkam navrhovateľa predchádzala zo strany navrhovateľa žiadosť o nápravu podľa § 164 ods. 1 písm. b) zákona o verejnom obstarávaní. Zo skutkového stavu uvádzaného v námietkach navrhovateľa vyplýva, že navrhovateľ v súvislosti s obsahom Výzvy na účasť v evoAukcii zo dňa 28.06.2022³, ktorý považoval za rozpornú s obsahom súťažných podkladov, a to konkrétne, že vzorec uvedený vo Výzve na účasť v evoAukcii, cit.: „*Výsledné bodové ohodnotenie uchádzača = Vstupné bodové hodnotenie + Σ (Váha * PomerPonúk) cez všetky kritériá 1 až x*” a vzorec uvedený v súťažných podkladoch v časti A.2. KRITÉRIÁ NA VYHODNOTENIE PONÚK A PRAVIDLÁ ICH UPLATNENIA cit.: „*Počet bodov hodnoteného uchádzača = (dosiahnutá hodnota hodnoteného uchádzača/dosiahnutá hodnota najlepšieho uchádzača) x maximálny počet bodov pre kritérium*” sú v rozpore, podal žiadosť o nápravu podľa § 164 ods. 1 písm. b) zákona o verejnom obstarávaní. Úrad v danom prípade poukazuje na § 164 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní, ktorý obsahuje taxatívny výpočet úkonov, proti ktorým je možné podať žiadosť o nápravu. V kontexte uvedeného úrad považuje za potrebné konštatovať, že **Výzva na účasť v elektronickej aukcii nie je súčasťou iných dokumentov potrebných na vypracovanie ponuky**, ale je možné ju považovať za iný úkon kontrolovaného súvisiaci s verejným obstarávaním. V kontexte uvedeného preto úkon navrhovateľa – Žiadosť o nápravu, úrad vyhodnotil (aj v kontexte jej obsahu) ako procesne nesprávny a nadbytočný. Zároveň úrad poukazuje na § 164 ods. 5 písm. c) zákona o verejnom obstarávaní, podľa ktorého, ak v odseku 6 nie je ustanovené inak, žiadosť o nápravu proti podmienkam uvedeným v dokumentoch podľa odseku 1 písm. b) v postupe zadávania nadlimitnej zákazky, nadlimitnej koncesie alebo v súťaži návrhov musí byť doručená najneskôr štyri pracovné dni pred uplynutím lehoty na predkladanie ponúk alebo návrhov za predpokladu, že tieto dokumenty neboli poskytnuté neskôr než 15 dní pred uplynutím lehoty na predkladanie ponúk alebo návrhov; ak boli poskytnuté neskôr, musí byť žiadosť o nápravu proti podmienkam v nich uvedeným doručená najneskôr do desiatich dní odo dňa poskytnutia týchto dokumentov. Z uvedeného ustanovenia vyplývajú dve podmienky, za ktorých musí byť doručená žiadosť o nápravu. Prvou podmienkou je doručenie žiadosti o nápravu proti podmienkam uvedeným v dokumentoch potrebných na vypracovanie ponuky najneskôr štyri pracovné dni pred uplynutím lehoty na predkladanie ponúk, za predpokladu, že tieto dokumenty neboli poskytnuté neskôr než 15 dní pred uplynutím lehoty na predkladanie ponúk. Alebo druhou podmienkou je, že ak dokumenty potrebné na vypracovanie ponuky boli poskytnuté neskôr než 15 dní pred uplynutím lehoty na predkladanie ponúk, musí byť žiadosť o nápravu proti podmienkam v nich uvedeným doručená najneskôr do desiatich dní odo dňa poskytnutia týchto dokumentov.

V danom prípade bola lehota na predkladanie ponúk dňa 20.04.2022 do 23:59 hod.⁴ Výzva na účasť v evoAukcii bola doručená uchádzačom dňa 28.06.2022. V danom prípade má úrad za to, že ak by aj úrad prijal možnosť doručenia žiadosti o nápravu proti obsahu Výzvy na účasť v evoAukcii, navrhovateľ by nestihol žiadnu z vyššie uvedených lehôt na doručenie žiadosti o nápravu.

25. Úrad má za to, že keď navrhovateľ identifikoval nezrovnalosti medzi obsahom Výzvy na účasť v evoAukcii a obsahom súťažných podkladov v časti A.2. KRITÉRIÁ NA VYHODNOTENIE PONÚK A PRAVIDLÁ ICH UPLATNENIA mal podať toho času námietky podľa § 170 ods. 3 písm. g) zákona o verejnom obstarávaní proti úkonu kontrolovaného inému ako uvedenému v písmenách a) až f) tohto zákona. Tým, že navrhovateľ doručil najskôr žiadosť o nápravu sa ukrátil o lehotu na podanie námietok podľa § 170 ods. 4 písm. g) zákona o verejnom obstarávaní, a to, že námietky musia byť doručené úradu a kontrolovanému najneskôr do 10 dní odo dňa vykonania úkonu kontrolovaného, ak námietky smerujú proti úkonu kontrolovaného inému ako uvedenému v odseku 3 písm. a) až f) tohto zákona, t. j. proti obsahu Výzvy na účasť v evoAukcii. **V danom prípade navrhovateľovi začala odo dňa doručenia Výzvy na účasť v evoAukcii, t. j. odo dňa 28.06.2022, plynúť 10 dňová lehota na podanie námietok podľa § 170 ods. 3 písm. g) v spojení s ustanovením § 170 ods. 4 písm. g) zákona o verejnom obstarávaní a podľa pravidiel počítania času podľa § 21 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní posledným dňom lehoty na doručenie námietky kontrolovanému a úradu bol deň 08.07.2022.**
26. Podľa ust. § 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.
27. Podľa ust. § 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 zákona o verejnom obstarávaní, alebo ak námietky neboli doručené v podobe podľa § 170 ods. 4⁵ tohto zákona.
28. Úrad uvádza, že **v dôsledku nedoručenia námietok úradu a kontrolovanému v zákonom ustanovenej lehote, neboli pre konanie o preskúmanie úkonov kontrolovaného na základe námietok navrhovateľa splnené všetky zákonné predpoklady, čím pre úrad nastala neodstrániteľná prekážka brániaca rozhodovaniu v konaní o preskúmaní úkonov kontrolovaného v súlade s príslušnými ustanoveniami zákona o verejnom obstarávaní.**
29. Podľa ust. § 172 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní s podaním námietok je navrhovateľ povinný 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.

⁴ Oznámenie o vyhlásení verejného obstarávania zverejnené vo Vestníku verejného obstarávania č. 76/2022 dňa 24.03.2022 pod značkou 17368 - MST

⁵ Úrad uvádza, že v ust. § 174 ods. 1 písm. b) zákona o verejnom obstarávaní ide o zrejmu legislatívnu chybu zákonodarcu v písaní, keďže vzájomné vnútorné odkazy nekorešpondujú s platným znením zákona o verejnom obstarávaní, keďže ust. § 170 ods. 4 tohto zákona neupravuje podobu doručovania námietok. V tejto súvislosti úrad dáva do pozornosti 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>

Tento dokument má iba informatívny charakter. Nie je použiteľný pre právne účely. Dokument je vytlačený z portálu Úradu pre verejné obstarávanie.

30. Podľa ust. § 172 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní výška kaucie pri podaní námietok **je 0,1 % z predpokladanej hodnoty zákazky** alebo koncesie, najmenej však 2 000 eur a **najviac**
- a) 10 000 eur, ak ide o námietky podľa § 170 ods. 3 písm. a) a b),
b) **50 000 eur, ak ide o iné námietky, ako uvedené v písmene a).**
31. Úrad v rámci šetrenia zistil, že podľa bodu II.1.5) Oznámenia o vyhlásení VO bola celková odhadovaná hodnota zákazky stanovená vo výške, cit.: „20 404 000,00 EUR bez DPH“.
32. Nakoľko navrhovateľ nie je orgánom štátnej správy, vznikla mu v zmysle § 172 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní povinnosť spolu s podaním námietok zložiť na účet úradu kauciu, a to v lehote a vo výške podľa § 172 zákona o verejnom obstarávaní. Úrad konštatuje, že navrhovateľ bol v danom prípade v zmysle ust. § 172 ods. 2 písm. b) zákona o verejnom obstarávaní povinný s podaním námietok zložiť na účet úradu kauciu **vo výške 0,1 % z predpokladanej hodnoty zákazky (20 404 000,- EUR bez DPH)**, najmenej však 2000 eur a **najviac 50 000 eur**, ak ide o iné námietky, ako uvedené v § 172 ods. 2 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní. Vzhľadom na skutočnosť, že úrad po obsahovej stránke vyhodnotil námietky navrhovateľa ako námietky smerujúce podľa § 170 ods. 3 písm. g) zákona o verejnom obstarávaní proti úkonu kontrolovaného inému ako uvedenému v písmenách a) až f) tohto zákona bol **navrhovateľ povinný zložiť kauciu vo výške 20 404,- EUR na účet úradu.**
33. Úrad lustráciou účtu zistil, že v súvislosti s predmetným konaním o preskúmanie úkonov kontrolovaného na základe námietok navrhovateľa **bola dňa 19.07.2022 od navrhovateľa na účet úradu pripísaná kaucia vo výške 10 000,- EUR. Na základe uvedeného úrad konštatuje, že navrhovateľ zložil kauciu v nesprávnej výške, a teda v rozpore s § 172 ods. 2 písm. b) zákona o verejnom obstarávaní.**
34. Podľa ust. § 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.
35. Podľa ust. § 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.**
36. Úrad v nadväznosti na to konštatuje, že **v dôsledku skutočnosti, že navrhovateľ s podaním námietok nezložil na účet úradu kauciu vo výške ustanovenej v § 172 ods. 2 písm. b) zákona o verejnom obstarávaní, neboli pre konanie o preskúmanie úkonov kontrolovaného na základe námietok zo strany navrhovateľa splnené všetky zákonné predpoklady, čím pre úrad nastala neodstrániteľná procesná prekážka brániaca meritórnemu rozhodovaniu v konaní o preskúmaní úkonov kontrolovaného v súlade s príslušnými ustanoveniami zákona o verejnom obstarávaní.**
37. Úrad pre úplnosť dodáva, že kontrolovaný dňa 26.08.2022 doručil úradu v elektronickej podobe prostredníctvom ÚPVS list označený ako „Konanie o námietke č. 10235-6000/2022-OD - Oznámenie o pristúpení k náprave podľa § 171 ods. 2 ZVO“ č. VP/2022/19290/UGR-OO zo dňa 25.08.2022. Kontrolovaný v uvedenom liste úradu oznámil, že pristúpil v súlade s § 171 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní k náprave vo veci námietok navrhovateľa a v časti A.2. KRITÉRIÁ NA VYHODNOTENIE PONÚK A PRAVIDLÁ ICH UPLATNENIA súťažných podkladov nahradil pôvodný text novým. Kontrolovaný zároveň upravené súťažné podklady

zverejnil v profile kontrolovaného a uchádzačov o ich zverejnení informoval zaslaním oznámenia.

38. Úrad v kontexte vyššie uvedených skutočností uvádza, že **vzhľadom na to, že pre konanie o preskúmanie úkonov kontrolovaného na základe námietok zo strany navrhovateľa neboli splnené všetky zákonné predpoklady, čím pre úrad nastala neodstrániteľná procesná prekážka brániaca meritórnemu rozhodovaniu v konaní o preskúmaní úkonov kontrolovaného v súlade s príslušnými ustanoveniami zákona o verejnom obstarávaní, úrad neskúmal, či kontrolovaný vykonal/nevykonal nápravu vo veci námietok navrhovateľa v zmysle § 171 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní.**
39. Na základe uvedeného bolo potrebné rozhodnúť tak, ako je uvedené vo výroku tohto rozhodnutia.

Kaucia

40. 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.
41. V súlade s týmto ustanovením zákona o verejnom obstarávaní a výrokom tohto rozhodnutia úrad vráti navrhovateľovi kauciu zloženú za podanie námietok 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. **XX** – navrhovateľ,
2. **Dopravný podnik mesta Košice, akciová spoločnosť**, Bardejovská 6, 043 29 Košice, IČO: 31701914 – kontrolovaný.