



ÚRAD PRE VEREJNÉ OBSTARÁVANIE
Ružová dolina 10, 821 09 Bratislava
Odbor dohľadu

Bratislava 4. 11. 2022
Číslo: 12061-6000/2022-OD

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. c) zákona č. 343/2015 Z. z. o verejnom obstarávaní a o zmene a doplnení niektorých zákonov v znení neskorších predpisov vo veci námietok záujemcu **X** (ďalej len „navrhovateľ“) smerujúcich podľa § 170 ods. 3 písm. a) zákona č. 343/2015 Z. z. o verejnom obstarávaní a o zmene a doplnení niektorých zákonov v znení neskorších predpisov proti 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, vo verejnom obstarávaní na predmet nadlimitnej zákazky s názvom „Nákup motorovej nafty - rokovanie“, zadávanej postupom priameho rokovacieho konania, vyhlásenej obchodnou spoločnosťou **Dopravný podnik mesta Košice, akciová spoločnosť**, Bardejovská 6, 043 29 Košice, IČO: 31 701 914 (ďalej len „kontrolovaný“) vo Vestníku verejného obstarávania č. 186/2022 dňa 23. 08. 2022 pod značkou 38173 - ICT 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), e) 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 30. 08. 2022 doručil Úradu pre verejné obstarávanie (ďalej len „úrad“) námietky podľa § 170 ods. 3 písm. a) 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“) smerujúce proti 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, e-mailom na e-mailovú adresu podatelna@uvo.gov.sk s prílohami. Kontrolovanému boli doručené námietky navrhovateľa dňa 30. 08. 2022 v elektronickej podobe funkcionalitou

informačného systému IS EVO, prostredníctvom ktorého sa predmetné verejné obstarávanie realizuje.

2. Úrad uvádza, 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. **Úrad na základe uvedeného konštatuje, že v predmetnom konaní o preskúmanie úkonov kontrolovaného na základe námietok navrhovateľa bude postupovať podľa predpisov účinných od 31. marca 2022, t. j. podľa zákona v znení účinnom od 31. marca 2022 (ďalej len „zákon o verejnom obstarávaní“).**
3. Podľa § 171 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní sa konanie o preskúmanie úkonov kontrolovaného na základe námietok začína dňom doručenia námietok úradu. V zmysle vyššie uvedeného úrad konštatuje, že predmetné konanie o preskúmanie úkonov kontrolovaného na základe námietok sa začalo dňa **30. 08. 2022**.
4. Podľa § 173 ods. 1 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní je kontrolovaný povinný doručiť 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,
5. Podľa § 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. 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.
6. Úrad uvádza, že kontrolovaný dňa 02. 09. 2022 doručil úradu dokument označený ako „Zrušenie verejného obstarávania“, v ktorom okrem iného uviedol, cit.: „ (...) **Označenie verejného obstarávania:** Predmet zákazky: Nákup motorovej nafty- rokovanie. Oznámenie o použití priameho rokovacieho konania v dôsledku mimoriadnej udalosti bolo zverejnené vo Vestníku verejného obstarávania: č. 186/2022 zo dňa 23.08.2022 pod číslom 38173 – ICT. Dopravný podnik mesta Košice, akciová spoločnosť, ako obstarávateľ vo vyššie uvedenom verejnom obstarávaní **ruší priame rokovacie konanie.**

Odôvodnenie:

V súlade s ustanovením § 57 ods. 2 zákona č. 343/2015 Z. z. o verejnom obstarávaní a o zmene a doplnení niektorých zákonov ruší predmetnú súťaž na uvedený predmet zákazky.

Obstarávateľ sa rozhodol zrušiť verejné obstarávanie z dôvodu, že dňa 30. 8. 2022 mu bola doručená námietka podľa § 170 ods. 3 písm. a) ZoVO proti podmienkam uvedeným vo „Výzve na predloženie ponuky“ zo dňa 10.08.2022 zaslanej dňa 12.08.2022 e-mailom s názvom „EVO - Výzva na predkladanie ponuky na rokovanie 446437 - Nákup motorovej nafty - rokovanie“. Obstarávateľ v zmysle § 171 ods. 2 ZVO z vlastnej iniciatívy pristúpil k náprave

vo veci námietky a to zrušením zvoleného postupu obstarávania tovaru (motorovej nafty) (...).“.

7. Vzhľadom na to, že oznámenie o zrušení verejného obstarávania doručené úradu zo strany kontrolovaného nebolo možné v dokumentácii kontrolovaného verifikovať úrad rozhodnutím č. 12061-6000/2022-P zo dňa 23. 09. 2022 prerušil konanie o preskúmanie úkonov kontrolovaného na základe námietok navrhovateľa podľa § 173 ods. 4 zákona o verejnom obstarávaní a nariadil kontrolovanému doručiť úradu kompletnú dokumentáciu v origináli v dodatočnej lehote desiatich pracovných dní odo dňa doručenia predmetného rozhodnutia. Kontrolovaný doplnil dokumentáciu dňa 10. 10. 2022.
8. Podľa § 170 ods. 9 zákona o verejnom obstarávaní **sa námietky doručujú**
 - a) kontrolovanému
 - 1.v elektronickej podobe funkcionalitou elektronického prostriedku, ktorého prostredníctvom sa vo verejnom obstarávaní uskutočňuje komunikácia a výmena informácií,
 - 2.v listinnej podobe, ak elektronický prostriedok podľa prvého bodu doručenie námietky neumožňuje alebo ak sa vo verejnom obstarávaní, ktorého sa námietka týka, komunikácia a výmena informácií neuskutočňuje elektronickým prostriedkom, a
 - b) úradu v listinnej podobe, v elektronickej podobe podľa osobitného predpisu¹ alebo v elektronickej podobe funkcionalitou elektronického prostriedku, ktorého prostredníctvom sa vo verejnom obstarávaní uskutočňuje komunikácia a výmena informácií, ak tento elektronický prostriedok doručenie námietok úradu umožňuje.
9. Úrad dňa 30. 8. 2022 zaevidoval na e-mailovej adrese podatelna@uvo.gov.sk e-mail, v ktorom bolo okrem iného uvedené, cit: „(...) vo veci postupu verejného obstarávania realizovaného spoločnosťou Dopravný podnik mesta Košice, akciová spoločnosť ako verejným obstarávateľom s názvom zákazky „Nákup motorovej nafty – rokovanie“ základe „Výzvy na predloženie ponuky“ zo dňa 10.08.2022 zaslanej dňa 12.08.2022 e-mailom na adresu tamtrans@tamtrans.sk z adresy evo@uvo.gov.sk s názvom „EVO - Výzva na predkladanie ponuky na rokovanie 446437 - Nákup motorovej nafty - rokovanie“ Vám týmto v prílohe zasielame na vedomie podané na Námietky podľa § 170 ods. 3 písm. a) zákona č. 343/2015 Z. z. o verejnom obstarávaní a o zmene a doplnení niektorých zákonov).“ Prílohou uvedeného e-mailu bol dokument označený ako „Dopravný podnik Košice námietky 30_08_2022.pdf“, ktorý obsahoval samotný obsah námietok navrhovateľa, a dokument označený ako „PM TAM Trans 2019.asice“.
10. Úrad v súvislosti s doručením námietky spôsobom uvedeným v predchádzajúcom bode uvádza, že doručenie námietky ako prílohu e-mailu na e-mailovú adresu podatelna@uvo.gov.sk nemožno považovať za doručenie námietky v elektronickej podobe podľa § 170 ods. 9 písm. b) zákona o verejnom obstarávaní v spojitosti s ustanovením § 25 ods. 1 zákona č. 305/2013 Z. z. o elektronickej podobe výkonu pôsobnosti orgánov verejnej moci a o zmene a doplnení niektorých zákonov (zákon o e-Governmente) (ďalej len „zákon o e-Governmente“). Uvedené vyplýva aj z Výkladového stanoviska úradu č. 3/2018, v rámci ktorého je okrem iného uvedené, cit.: „Podanie námietok prostredníctvom elektronickej pošty

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

(emailom) na emailovú adresu (namiety@uvo.gov.sk)² nie je možné považovať za podanie námietok v elektronickej podobe podľa zákona o e-Governmente a má za následok zastavenie konania o námietkach podľa § 174 ods. 1 písm. b) ZVO. “ Rovnako z komentára k zákonu o e-Governmente vyplýva, cit.: „Podaním v elektronickej podobe sa myslí podanie podľa zákona o e-Governmente, a teda elektronické podanie, ktoré je doručené do elektronickej schránky orgánu verejnej moci a nie vo forme e-mailu. Obdobne je to aj v prípade definície podania podľa § 125 Civilného súdneho poriadku. Neexistuje zákonné ustanovenie, na základe ktorého sa e-mailové podanie považuje za podanie. “³.

11. Úrad poukazuje na ustanovenie § 25 ods. 1 zákona o e-Governmente, podľa ktorého **ak osobitný predpis na účely konania o právach, právom chránených záujmoch a povinnostiach osôb ukladá osobe povinnosť podať alebo doručiť orgánu verejnej moci návrh na začatie konania, žalobu, žiadosť, sťažnosť, vyjadrenie, stanovisko, ohlásenie alebo iný dokument alebo ak ju na ich podanie oprávňuje, považuje sa táto povinnosť za riadne splnenú alebo toto oprávnenie za riadne využité podaním elektronického podania alebo doručením elektronického podania, ktoré je autorizované za podmienok podľa § 23 ods. 1.** Ustanovením prvej vety nie sú dotknuté oprávnenia orgánu verejnej moci podľa osobitných predpisov požadovať odstránenie väd, doplnenie elektronického podania, odmietnuť prijatie elektronického podania alebo možnosť, či povinnosť orgánu verejnej moci nekonať alebo konanie zastaviť, ak je elektronické podanie neúplné. Elektronické podanie je podané jeho odoslaním do elektronickej schránky orgánu verejnej moci; na účely preukázania momentu odoslania sa použijú údaje z potvrdenia podľa § 5 ods. 8. Úrad konštatuje, že v uvedenom ustanovení sa zrovnoprávnili právne úkony uskutočnené podaním elektronického podania alebo doručením elektronického podania s právnymi úkonmi uskutočnenými v zmysle osobitných predpisov, čiže s právnymi úkonmi, ktoré sa týkajú podania návrhu na začatie konania, žaloby, žiadosti, sťažnosti, vyjadrenia, stanoviska, ohlásenia alebo iného dokumentu, avšak v klasickej listinnej podobe (t. j. aj pri podaní námietky). V zmysle tohto ustanovenia sa tak prijala zákonná fikcia, podľa ktorej sa elektronické podanie považuje za splnené, riadne využité a priznáva mu rovnaké právne účinky, ako keby sa realizovalo v klasickej listinnej podobe. Podmienkou elektronického podania je platná autorizácia podľa § 23 ods. 1 zákona o e-Governmente. V prípade, ak absentuje platná autorizácia podľa § 23 ods. 1 zákona o e-Governmente, ktorá je podmienkou samotného vzniku podania, hľadá sa naň, akoby nikdy nevzniklo. Zákonodarcu tak ustanovil z dôvodu, aby chýbajúca autorizácia elektronického podania nebola „len“ chýbajúcou náležitosťou podania, ktorú je možné dodatočne odstrániť, ale aby bez nej podanie ani nevzniklo. „Na základe explicitného vyjadrenia elektronického podania v tomto odseku nie je možné považovať odoslanie elektronickej správy na e-mailovú adresu orgánu verejnej moci za elektronické podanie podľa tohto zákona. Rovnako nie je možné za elektronické podanie považovať ani také podanie, ktoré nie je autorizované spôsobom uvedeným v § 23 ods. 1 (kvalifikovaným elektronickým podpisom, kvalifikovanou elektronickou pečaťou, tzv. podpisom kliknutím alebo iným uznaným spôsobom autorizácie tak, ako ho pripúšťajú niektoré špecializované portály). “⁴.
12. S ohľadom na vyššie uvedené úrad konštatuje, že navrhovateľ dňa 30. 8. 2022 doručil úradu námietky v nesprávnej podobe ako prílohu e-mailu, t. j. v rozpore s § 170 ods. 9 písm. b) zákona o verejnom obstarávaní..

² obdobne podatelna@uvo.gov.sk

³ GREGUŠOVÁ, D. – HALÁSOVÁ, Z. 2018. Zákon o e-Governmente (komentár). Bratislava : EUROKÓDEX, s. r. o., 2018, s. 139

⁴ Tamtiež, s. 142

13. 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 neboli doručené v podobe podľa § 170 ods. 9.**
14. Úrad ďalej uvádza, že dňa 02. 09. 2022 kontrolovaný doručil úradu dokument označený ako „Zrušenie verejného obstarávania“, v ktorom okrem iného uviedol, cit.: „**(...)Označenie verejného obstarávania:** Predmet zákazky: Nákup motorovej nafty- rokovanie Oznámenie o použití priameho rokovacieho konania v dôsledku mimoriadnej udalosti bolo zverejnené vo Vestníku verejného obstarávania: č. 186/2022 zo dňa 23.08.2022 pod číslom 38173 – ICT. Dopravný podnik mesta Košice, akciová spoločnosť, ako obstarávateľ vo vyššie uvedenom verejnom obstarávaní **ruší priame rokovacie konanie. Odôvodnenie:** V súlade s ustanovením § 57 ods. 2 zákona. č. 343/2015 Z. z. o verejnom obstarávaní a o zmene a doplnení niektorých zákonov **ruší** predmetnú súťaž na uvedený predmet zákazky. Obstarávateľ sa rozhodol zrušiť verejné obstarávanie z dôvodu, že dňa 30. 8. 2022 mu bola doručená námietka podľa § 170 ods. 3 písm. a) ZoVO proti podmienkam uvedeným vo „Výzve na predloženie ponuky“ zo dňa 10.08.2022 zaslanej dňa 12.08.2022 e-mailom s názvom „EVO - Výzva na predkladanie ponuky na rokovanie 446437 - Nákup motorovej nafty - rokovanie“. Obstarávateľ v zmysle § 171 ods. 2 ZVO z vlastnej iniciatívy pristúpil k náprave vo veci námietky a to zrušením zvoleného postupu obstarávania tovaru (motorovej nafty). (...)“.
15. Z kontrolovaným poskytnutej dokumentácie úrad zistil, že kontrolovaný sa dňa 30. 08. 2022 v zmysle § 57 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní rozhodol zrušiť predmetné verejné obstarávanie, pričom túto skutočnosť oznámil dotknutým záujemcom (vrátane navrhovateľa) v rámci oznámenia zaslaného prostredníctvom IS EVO dňa 30. 08. 2022.
16. 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.
17. 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.
18. **Podľa § 174 ods. 1 písm. e) zákona o verejnom obstarávaní úrad zastaví rozhodnutím konanie o preskúmanie úkonov kontrolovaného na základe námietok, ak kontrolovaný zrušil 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.**

19. Úrad ďalej uvádza, že podľa § 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 tohto zákona.
20. Podľa § 172 ods. 2 je výška kaucie pri podaní námietok 0,1 % z predpokladanej hodnoty zákazky alebo koncesie, najmenej však 2000 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).
21. Úrad v súvislosti s vyššie uvedeným poukazuje na tvrdenie navrhovateľa uvedené v námietkach, konkrétne cit.: „ (...) Kauciu vo výške 2.244,- EUR navrhovateľ poukázal dnes na účet Úradu pre verejné obstarávanie.(...)“.
22. Úrad lustráciou účtu úradu zistil, že v súvislosti s predmetným konaním o preskúmanie úkonov kontrolovaného na základe námietok **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 ods. 1 a ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní.
23. 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**.
24. **Zo skutočností uvedených v predchádzajúcich bodoch vyplýva, že pre konanie o preskúmanie úkonov kontrolovaného na základe námietok neboli splnené všetky zákonné predpoklady, čím pre úrad nastali neodstrániteľné prekážky brániace meritórnemu rozhodovaniu v konaní o preskúmanie úkonov kontrolovaného v súlade s príslušnými ustanoveniami zákona o verejnom obstarávaní.**
25. Na základe všetkých uvedených skutočností 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 § 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 doručuje:

1. **X** - navrhovateľ

2. **Dopravný podnik mesta Košice, akciová spoločnosť**, Bardejovská 6, 043 29 Košice,
IČO: 31 701 914 - kontrolovaný

Na vedomie:

Advokátska kancelária Kašuba spol. s r.o., Horná 41, 974 01 Banská Bystrica, **IČO: 36 859 095**