

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. 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 **XX** (ďalej len „navrhovateľ“), smerujúcich 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 v časti č. 1 s názvom „OOPP – Odevy“ vo verejnej súťaži na predmet nadlimitnej zákazky s názvom „Nákup OOPP odevov“, vyhlásenej verejným obstarávateľom **Ministerstvo vnútra Slovenskej republiky**, Pribinova 2, 812 72 Bratislava, IČO: 00151866 (ďalej len „kontrolovaný“), v Úradnom vestníku Európskej únie pod značkou 2022/S 230-661699 zo dňa 29. 11. 2022 a vo Vestníku verejného obstarávania č. 254/2022 dňa 30. 11. 2022 pod značkou 49019-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. j)** 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 doručil Úradu pre verejné obstarávanie (ďalej len „úrad“) dňa 19. 05. 2023 námietky v elektronickej podobe podľa osobitného predpisu¹, smerujúce 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 v časti č. 1 predmetu zákazky s názvom „OOPP – Odevy“ verejnej súťaže. Kontrolovanému boli doručené námietky navrhovateľa dňa 19. 05. 2023 v elektronickej podobe funkcionalitou informačného systému JOSEPHINE, prostredníctvom ktorého sa realizuje predmetná verejná súťaž.
2. Podľa § 171 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní konanie o preskúmanie úkonov kontrolovaného na základe námietok sa začína dňom doručenia námietok úradu. Na základe

¹ Podľa 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) v znení neskorších predpisov.

uvedeného úrad konštatuje, že predmetné konanie o preskúmanie úkonov kontrolovaného na základe námietok začalo dňa **19. 05. 2023**.

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 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.
4. 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.
5. Kontrolovaný doručil úradu dňa 26. 05. 2023 písomné vyjadrenie k podaným námietkam a zároveň zriadil pre úrad prístup do elektronického prostriedku, prostredníctvom ktorého sa realizuje predmetná verejná súťaž, t. j. informačného systému JOSEPHINE.
6. Z bodu 1 tohto rozhodnutia vyplýva, že navrhovateľ doručil úradu a kontrolovanému námietky podľa § 170 ods. 3 písm. b) zákona o verejnom obstarávaní proti podmienkam uvedeným v iných dokumentoch potrebných na vypracovanie ponuky poskytnutých kontrolovaným. Navrhovateľ na úvod námietok poukazuje na žiadosť o nápravu zo dňa 03. 05. 2023, ktorú kontrolovaný v celom rozsahu zamietol (vybavenie žiadosti o nápravu zo dňa 09. 05. 2023). Navrhovateľ považuje vybavenie žiadosti o nápravu za nedôvodné a rozporné so zákonom o verejnom obstarávaní. Podľa názoru navrhovateľa, kontrolovaný stanovil požiadavky na predmet zákazky v časti č. 1 diskriminačne. Navrhovateľ v námietkach v značnej miere cituje žiadosť o nápravu a vybavenie žiadosti o nápravu. Navrhovateľ v námietkach tvrdí, že predmet zákazky je zadefinovaný diskriminačne, nakoľko niektoré položky predmetu zákazky vie objektívne splniť len jediný subjekt na trhu. Navrhovateľ poukazuje na žiadosť o vysvetlenie súťažných podkladov zo dňa 25. 04. 2023 a na žiadosť o nápravu zo dňa 03. 05. 2023, v ktorých odôvodnil požiadavky na položky č. 21, 23, 37 a 38 časti č. 1 predmetu zákazky z hľadiska diskriminácie a opakovane ich namieta v rámci týchto námietok. Navrhovateľ v námietkach opísal, ako žiada tú ktorú položku upraviť, tak aby sa odstránila diskriminácia (viď. žiadosť o nápravu, bod 14 tohto rozhodnutia). Navrhovateľ žiada aby úrad, nakoľko už uplynula lehota na predkladanie ponúk, zrušil verejnú súťaž v časti č. 1 predmetu zákazky.
7. Nakoľko úrad nebude meritórne posudzovať námietky navrhovateľa, nebude detailnejšie rozoberať namietané skutočnosti a len pre komplexnosť odkazuje na [súťažné podklady dostupné v JOSEPHINE](https://josephine.proebiz.com/sk/tender/24559/summary)², konkrétne na dokument s názvom „Opis predmetu zákazky, technické požiadavky – časť 1“, z ktorého vyplývajú namietané položky č. 21, 23, 37 a 38.

² <https://josephine.proebiz.com/sk/tender/24559/summary>

8. V prvom rade úrad konštatuje, že kontrolovaným vyhlásená verejná súťaž je zadávaná postupom tzv. „superreverznej“ verejnej súťaže v zmysle ustanovenia § 66 ods. 7 písm. b) zákona o verejnom obstarávaní. Aktuálne sa predmetná verejná súťaž nachádza vo fáze po predkladaní ponúk³, pričom ponuku v časti č. 1 predložili dvaja uchádzači. Navrhovateľ ponuku do predmetnej verejnej súťaže nepredložil.
9. Úrad z preskúmania dokumentácie k verejnej súťaži ďalej zistil, že kontrolovaný v deň odoslania oznámenia o vyhlásení verejného obstarávania do Úradného vestníka Európskej únie (24. 11. 2022), sprístupnil všetkým záujemcom prostredníctvom systému JOSEPHINE súťažné podklady, ktorých súčasťou bol aj opis predmetu zákazky pre časť č. 1. Úrad na základe tohto zistenia konštatuje, že kontrolovaný si dňa 24. 11. 2022 splnil povinnosť v zmysle § 43 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní, podľa ktorého je ako verejný obstarávateľ povinný uverejniť súťažné podklady v profile v deň uverejnenia oznámenia o vyhlásení verejného obstarávania v európskom vestníku.
10. Následne po zverejnení súťažných podkladov na profile kontrolovaného, resp. v systéme JOSEPHINE boli kontrolovanému doručované zo strany záujemcov žiadosti o vysvetlenie súťažných podkladov v zmysle § 48 zákona o verejnom obstarávaní, na ktoré kontrolovaný odpovedal, pričom v priebehu vysvetľovania pristúpil aj k predĺženiu lehoty na predkladanie ponúk, a to celkovo päťkrát. Pôvodne stanovená lehota na predkladanie ponúk bola dňa 09. 01. 2023 o 10:00 hod. Kontrolovaný posledný, resp. piatykrát predĺžil lehotu na predkladanie ponúk dňa 19. 04. 2023, kedy kontrolovaný prostredníctvom systému JOSEPHINE zaslal všetkým záujemcom oznámenie o predĺžení lehoty na predkladanie ponúk tak, že lehota na predkladanie ponúk uplynie až dňa 05. 05. 2023 o 10:00 hod. a uvedené predĺženie lehoty na predkladanie ponúk zverejnil kontrolovaný korigendom vo Vestníku verejného obstarávania č. 82/2023 zo dňa 25. 04. 2023 (Oznámenie 15133 – IOX). Úrad na podklade predloženej dokumentácie ďalej zistil, že navrhovateľ dňa 25. 04. 2023 zaslal kontrolovanému prostredníctvom systému JOSEPHINE Žiadosť o vysvetlenie súťažných podkladov (v poradí č. 11).
11. **V žiadosti o vysvetlenie súťažných podkladov zo dňa 25. 04. 2023** navrhovateľ požiadal kontrolovaného o vysvetlenie nasl., cit.: *„Dobrý deň, týmto žiadame o vysvetlenie k nasledujúcim položkám:*
Položka č. 21:
A) Verejný obstarávateľ požaduje kategóriu II OOPP podľa nariadenia EÚ 2016/425. Avšak máme za to, že kategóriu II. spĺňajú len bundy s vysokou viditeľnosťou, spĺňajúce antistatické vlastnosti, testované na nehorľavosť a podobne. Avšak verejný obstarávateľ nepožaduje splnenie ani z jedného uvedených parametrov, bude teda akceptovať kategóriu I. OOPP, nakoľko máme za to, že takto je to dostačujúce?
B) Verejný obstarávateľ požaduje "pevná zaťahovacia kapucňa skrytá v golieri s nastaviteľným zapínaním pomocou šnúrky". Bude verejný obstarávateľ akceptovať ekvivalentné riešenie zaťahovaciu kapucňu odopínateľnú?
C) Verejný obstarávateľ požaduje „Rukávy ukončené gumou s manžetou na suchý zips“, bude verejný obstarávateľ akceptovať rukávy, ktoré budú zakončené na suchý zips a vnútornú elastickú pletenú manžetu?
D) Bude verejný obstarávateľ akceptovať bundu bez sťahovania so šnůrkou na páse z dôvodu, že bunda má prešívajú podšívku a v takom prípade nie je možné aplikovať sťahovaciu šnůrku?

³ Lehota na predkladanie ponúk uplynula dňa 05. 05. 2023 o 10:00 hod.

Položka č. 23

Po preskúmaní všetkých požiadaviek Verejného obstarávateľa stanovených pre položku č. 23 predmetu zákazky sme nutený konštatovať, že ich spĺňa len 1 výrobok od 1 výrobcu, konkrétne Vesta yyy značky YY, ktorej výhradným zástupcom a distribútorom pre SR je firma ZZ. Konštatujeme, že síce stanovenie opisu predmetu zákazky je plne v kompetencii a na uvážení Verejného obstarávateľa, avšak musí byť plne v súlade so základnými princípmi verejného obstarávania a nemôže obmedzovať hospodársku súťaž. Predmetný opis položky č. 23 má diskriminačnú povahu keďže nie je určený tak, aby bol zabezpečený rovnaký prístup pre všetkých záujemcov, resp. uchádzačov, keďže nemôže byť vyhotovený takým spôsobom, že tento odkazuje na jeden výrobok, ale musí byť vyhotovený tak, aby sa do súťaže mohlo zapojiť čo najviac hospodárskych subjektov pôsobiacich na relevantnom trhu, čím sa docieli zmysel hospodárskej súťaže. Týmto žiadame verejného obstarávateľa o vysvetlenie, či bude akceptovať:

A) Materiálové zloženie 80 % polyester , 20 % bavlna?

B) Vestu bez reflexných prvkov

C) Vestu podšitú nylónom nakoľko ide o ekvivalentné riešenie?

D) Na ramenách vystuženie materiálom menčester?

Položka č. 37

Bude verejný obstarávateľ akceptovať farebné prevedenie čierneho-žlté (výstražná žltá)?

Bude verejný obstarávateľ akceptovať ekvivalentné číslovanie XS až 4XL? Pokiaľ bude akceptovať v akej veľkosti požaduje dodanie vzorky?

Bude verejný obstarávateľ akceptovať náprsné vrečko na náprsenke so zapínaním na suchý zips; zadné vrečko - šikmé, na nohavici, s pútkom na pero

Položka č. 38

Bude verejný obstarávateľ akceptovať farebné prevedenie čierneho-žlté (výstražná žltá)?

Bude verejný obstarávateľ akceptovať ekvivalentné číslovanie XS až 3XL? Pokiaľ bude akceptovať v akej veľkosti požaduje dodanie vzorky?

Bude verejný obstarávateľ akceptovať ekvivalentné riešenie manžeta z elastického úpletu, ktorá sa prispôsobuje veľkosti zápästia?

Položka č. 39

Bude verejný obstarávateľ akceptovať farebné prevedenie čierneho-žlté (výstražná žltá)? (...)“.

12. Kontrolovaný dňa 02. 05. 2023 doručil navrhovateľovi prostredníctvom systému JOSEPHINE „Nákup OOPP odevov – vysvetlenie informácií uvedených v súťažných podkladoch č. 11“, v ktorej (okrem rekapitulácie samotnej žiadosti o vysvetlenie) uviedol nasl. odpoveď, cit.:

„Otázka č. 1

(...)

Odpoveď

Verejný obstarávateľ trvá na parametroch pre položku č. 21 Bunda pracovná zimná s kapucňou, tak ako sú uvedené v prílohe č. 1 súťažných podkladov Opis predmetu zákazky, technické požiadavky – časť 1.

Otázka č. 2

(...)

Odpoveď

Verejný obstarávateľ trvá na parametroch pre položku č. 23 Vesta pracovná zateplená pánska, tak ako sú uvedené v prílohe č. 1 súťažných podkladov Opis predmetu zákazky, technické požiadavky – časť 1.

Otázka č. 3

(...)

Odpoveď

Verejný obstarávateľ trvá na parametroch pre položku č. 37 Protiporezové ochranné nohavice s náprsenkou pre pilčíkov, tak ako sú uvedené v prílohe č. 1 súťažných podkladov Opis predmetu zákazky, technické požiadavky – časť 1.

Otázka č. 4

(...)

Odpoveď

Verejný obstarávateľ trvá na parametroch pre položku č. 38 Pracovná bunda protiporezová pre pilčíkov, tak ako sú uvedené v prílohe č. 1 súťažných podkladov Opis predmetu zákazky, technické požiadavky – časť 1.

Otázka č. 5

(...)

Odpoveď

Verejný obstarávateľ trvá na parametroch pre položku č. 39 Protiporezné návleky na nohavice, tak ako sú uvedené v prílohe č. 1 súťažných podkladov Opis predmetu zákazky, technické požiadavky – časť 1. (...)“

13. Vyššie uvedené vysvetlenie dňa 02. 05. 2023 kontrolovaný zároveň zverejnil ako „Vysvetlenie SP č. 11“ v systéme JOSEPHINE k predmetnej verejnej súťaži.
14. Následne navrhovateľ doručil kontrolovanému dňa 03. 05. 2023 **žiadosť o nápravu**. V predmetnej žiadosti navrhovateľ žiadal nasl., cit.: „(...)“
 - a) **pri položke č. 21** (požiadavky nad rámec účelu, ktorý sa má daným obstaraním dosiahnuť sú zvýraznené červenou farbou v bode 1 tejto žiadosti vyššie v tabuľke pre danú položku):
 - i. nepožadovaním kategórie II OOPP podľa nariadenia EÚ 2016/425, keďže kategóriu II spĺňajú len bundy s vysokou viditeľnosťou, spĺňajúce antistatické vlastnosti, testované na nehorľavosť a podobne. Žiadateľ upozorňuje, že Verejný obstarávateľ nepožaduje splnenie ani z jedného uvedených parametrov, čo je aj súladné s charakterom pracovného prostredia u Verejného obstarávateľa. Požadovanie kategórie I OOPP podľa nariadenia EÚ 2016/425 je vzhľadom k zabezpečeniu účelu obstarania predmetnej položky postačujúce;
 - ii. odstránením požiadavky (cit). "pevná zaťahovacia kapucňa skrytá v golieri s nastaviteľným zapínaním pomocou šnúrky", resp. akceptovaním ekvivalentného riešenia odopínateľnej zaťahovacej kapuce. Dané riešenie je vzhľadom k zabezpečeniu účelu obstarania predmetnej položky postačujúce, resp. porovnateľné;
 - iii. odstránením požiadavky (cit). "Rukávy ukončené gumou s manžetou na suchý zips", resp. akceptovaním ekvivalentného riešenia - rukávov, ktoré budú zakončené na suchý zips a vnútornú elastickú pletenú manžetu. Dané riešenie je vzhľadom k zabezpečeniu účelu obstarania predmetnej položky postačujúce, resp. porovnateľné;
 - iv. akceptovaním bundy bez sťahovania so šnúrkou na páse, keďže bunda má prešívajú podšívku a v takom prípade nie je možné aplikovať sťahovaciu šnúrku. Dané riešenie je vzhľadom k zabezpečeniu účelu obstarania predmetnej položky postačujúce;
 - b) **pri položke č. 23** (požiadavky nad rámec účelu, ktorý sa má daným obstaraním dosiahnuť sú zvýraznené červenou farbou v bode 1 tejto žiadosti vyššie v tabuľke pre danú položku):
 - i. nepožadovaním len materiálového zloženia 65 % polyester, 35 % bavlna, ale akceptovaním aj materiálového zloženia 80 % polyester, 20 % bavlna. Dané riešenie je vzhľadom k zabezpečeniu účelu obstarania predmetnej položky postačujúce, resp. porovnateľné;
 - ii. odstránením požiadavky (cit). "Na prednom aj zadnom diele vesty sedlo lemované reflexnou paspulkou.", resp. akceptovaním daného výrobku aj bez reflexných prvkov.

Dané riešenie je vzhľadom k zabezpečeniu účelu obstarania predmetnej položky postačujúce pričom Žiadateľ podotýka, že pri obdobnej položke v rámci Verejnej súťaže Verejný obstarávateľ umožnil, aby reflexný prvok na bunde (zimnej) mohol, ale nemusel byť;

- iii. *odstránením požiadavky (cit). Vesta je celá podšitá polyesterom", resp. akceptovaním ekvivalentného riešenia - vesty podšitej nylónom. Dané riešenie je vzhľadom k zabezpečeniu účelu obstarania predmetnej položky postačujúce, resp. porovnateľné. Z pohľadu vlastností a charakteru danej požiadavky - podšitie daného výrobku nylónom je rovnocenné k podšitiu polyesterom – neexistuje racionálny argument pre stanovenie danej požiadavky v znení uvádzanom Verejným obstarávateľom;*
 - iv. *akceptovaním vesty na ramenách vystuženej materiálom menčester, keďže požiadavka na nepremokavosť daného odevu nemá svoje opodstatnenie vzhľadom na pracovné prostredie Verejného obstarávateľa. Riešenie podšitým látkou menčester je vzhľadom k zabezpečeniu účelu obstarania predmetnej položky postačujúce, keďže táto látka plní účel, pre ktorý Verejný obstarávateľ podšitie požaduje – je ním zosilnenie odevu na ramenách;*
- c) **pri položke č. 37** (požiadavky nad rámec účelu, ktorý sa má daným obstaraním dosiahnuť sú zvýraznené červenou farbou v bode 1 tejto žiadosti vyššie v tabuľke pre danú položku):
- i. *nepožadovaním farebného prevedenia výrobku len spôsobom zadefinovaný Verejným obstarávateľom, ale akceptovaním aj farebného prevedenia čierno-žlté (výstražná žltá). Dané riešenie je vzhľadom k zabezpečeniu účelu obstarania predmetnej položky postačujúce, resp. porovnateľné, keďže farebné prevedenie čierna s výstražnou žltou rovnako zabezpečí dobrú viditeľnosť ako oranžové prevedenie odevu požadované Verejným obstarávateľom;*
 - ii. *nepožadovaním veľkostného sortimentu daného výrobku len spôsobom zadefinovaným Verejným obstarávateľom, ale akceptovaním aj ekvivalentného číslovania XS až 4XL. Dané riešenie je vzhľadom k zabezpečeniu účelu obstarania predmetnej položky postačujúce, resp. porovnateľné, pričom Žiadateľ podotýka, že Verejný obstarávateľ iné veľkostné označenia pri inej položke predmetu zákazky na žiadosť iného záujemcu už akceptoval;*
 - iii. *odstránením požiadavky (cit). "Náprsenkové vrečko so zipsom", resp. akceptovaním daného výrobku s vreckom aj na suchý zips, keďže toto tiež plne zabezpečí daný účel. Dané riešenie je vzhľadom k zabezpečeniu účelu obstarania predmetnej položky postačujúce;*
 - iv. *odstránením požiadavky (cit). "zadné vrečko so samouzatvárateľnou príklopkou", resp. akceptovaním ekvivalentného riešenia - zadné vrečko - šikmé, na nohavici, s pútkom na pero. Dané riešenie je vzhľadom k zabezpečeniu účelu obstarania predmetnej položky postačujúce, resp. porovnateľné;*
- d) **pri položke č. 38** (požiadavky nad rámec účelu, ktorý sa má daným obstaraním dosiahnuť sú zvýraznené červenou farbou v bode 1 tejto žiadosti vyššie v tabuľke pre danú položku):
- i. *nepožadovaním farebného prevedenia výrobku len spôsobom zadefinovaným Verejným obstarávateľom, ale akceptovaním aj farebného prevedenia čierno-žlté (výstražná žltá). Dané riešenie je vzhľadom k zabezpečeniu účelu obstarania predmetnej položky postačujúce, resp. porovnateľné, keďže farebné prevedenie čierna s výstražnou žltou rovnako zabezpečí dobrú viditeľnosť ako oranžové prevedenie odevu požadované Verejným obstarávateľom;*
 - ii. *nepožadovaním veľkostného sortimentu daného výrobku len spôsobom zadefinovaným Verejným obstarávateľom, ale akceptovaním aj ekvivalentného číslovania XS až 4XL. Dané riešenie je vzhľadom k zabezpečeniu účelu obstarania predmetnej položky postačujúce, resp. porovnateľné, pričom Žiadateľ podotýka, že Verejný obstarávateľ*

iné veľkostné označenia pri inej položke predmetu zákazky na žiadosť iného záujemcu už akceptoval;

- iii. *odstránením požiadavky (cit). "Posúvateľná manžeta na ukončení rukávov", resp. akceptovaním manžety z elastického úpletu, ktorá sa prispôsobuje veľkosti zápästia. Dané riešenie je vzhľadom k zabezpečeniu účelu obstarania predmetnej položky postačujúce, resp. porovnateľné.*

Žiadateľ preto požaduje, aby Verejný obstarávateľ požiadavky na položky č. 21, 23, 37 a 38 časti I predmetu zákazky stanovil spôsobom, ktorý nebude obmedzovať hospodársku súťaž a bude určený tak, aby bol zabezpečený rovnaký prístup pre všetkých záujemcov, resp. uchádzačov. (...)“.

15. **V zamietnutí žiadosti o nápravu zo dňa 09. 05. 2023** kontrolovaný okrem iného uviedol, cit.: *„Definovanie predmetu zákazky je plne v kompetencii verejného obstarávateľa, pričom verejný obstarávateľ je presvedčený, že pri definovaní a špecifikovaní predmetu zákazky vymedzil predmet zákazky jednoznačne, úplne a nestranne a predmet zákazky tejto verejnej súťaže je vymedzený tak, aby splňal ním určený účel.“*
16. Úrad nepovažuje za potrebné podrobnejšie ozrejmovat' obsah oznámenia o vybavení Žiadosti o nápravu, vzhľadom na výrok tohto rozhodnutia (zastavenie konania z dôvodu ustanoveného v § 174 ods. 1 písm. j) zákona o verejnom obstarávaní).
17. Úrad ďalej poukazuje na písomné vyjadrenie kontrolovaného k námietkam, kde kontrolovaný prezentuje svoj nesúhlas s názorom navrhovateľa, má za to, že svojím konaním neporušil žiadne ustanovenia zákona o verejnom obstarávaní a navrhuje námietky zamietnuť. Kontrolovaný sa vo svojom vyjadrení odvoláva na vybavenie (zamietnutie) žiadosti o nápravu. Okrem iného, kontrolovaný vo vyjadrení uvádza, cit.: *„Tvrdenie navrhovateľa ohľadne príliš konkrétneho a diskriminačného opisu predmetu zákazky na časť I sa nezakladá na pravde, nakoľko v opis predmetu zákazky kontrolovaný stanovil s ohľadom na požadovaný účel a funkčnosť použitia osobných ochranných pracovných prostriedkov, ale súčasne kontrolovaný nechal priestor pre predkladanie variantných riešení Dôkazom toho je aj skutočnosť, že pokiaľ navrhovateľ v predchádzajúcich žiadostiach o vysvetlenie / nápravu navrhoval variantné riešenie (ako napr. zmenu farebnosti a pod.), tieto návrhy kontrolovaný odsúhlasil a akceptoval aj iné navrhované prevedenie, samozrejme za predpokladu, že návrh vyhovoval užívateľom bol v súlade s používaním osobného ochranného pracovného prostriedku. K zamietnutiu žiadosti o vysvetlenie / nápravu došlo v prípade, pokiaľ navrhovateľ predložil riešenie nevyhovujúce kontrolovanému, nevyhovujúce užívateľom, respektíve neplnilo by funkciu osobného ochranného pracovného prostriedku. (...) Žiadosti navrhovateľa o vysvetlenie / nápravu vo viacerých prípadoch neviedli ku konštruktívnym návrhom variantného riešenia, ale navodzovali dojem, že kontrovaný má snahu posunúť ukončenie lehoty na predkladanie ponúk na neskorší termín.“*
18. Podľa § 164 ods. 1 písm. b) 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 podmienkam uvedeným v iných dokumentoch potrebných na vypracovanie žiadosti o účasť, ponuky alebo návrhu poskytnutých verejným obstarávateľom, obstarávateľom alebo osobou podľa § 8.

19. Podľa § 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.
20. Podľa § 165 ods. 5 zákona o verejnom obstarávaní doručenie písomného oznámenia o výsledku vybavenia žiadosti o nápravu, písomného oznámenia o zamietnutí žiadosti o nápravu alebo nesplnenie povinnosti podľa odseku 3 alebo odseku 4 oprávňuje žiadateľa podať námietky v tejto veci; to neplatí vo veciach, v ktorých podľa § 170 ods. 7 nemožno podať námietku. Právo podať námietky podľa § 170 ods. 3 písm. a) a b) zaniká, ak žiadosť o nápravu
 - a) nebola doručená verejnému obstarávateľovi, obstarávateľovi alebo osobe podľa § 8 v lehote uvedenej v § 164 ods. 5 alebo ods. 6 alebo
 - b) neobsahuje náležitosti podľa § 164 ods. 2 alebo nebola doručená v podobe podľa § 164 ods. 3 a žiadateľ nedoručí doplnenú žiadosť o nápravu v lehote podľa odseku 1.
21. Podľa § 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).
22. Úrad uvádza, že identifikoval v rámci revízných postupov realizovaných zo strany navrhovateľa také procesné nedostatky, ktoré mu bránili vo veci meritórne rozhodnúť (ako to napokon vyplýva aj z výroku tohto rozhodnutia).
23. Úrad teda konštatuje, že v prvom rade sa v predmetnom konaní o námietkach navrhovateľa zaoberal tým, či sú splnené procesné podmienky na meritórne konanie o preskúmanie úkonov kontrolovaného na základe podaných námietok, pričom v rámci toho uvádza úrad nasledovné:
24. Úrad v prvom rade uvádza, že z dikcie ustanovenia § 170 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní vyplýva, že v danom prípade (navrhovateľ podal námietky v zmysle § 170 ods. 3 písm. b) zákona o verejnom obstarávaní) bol navrhovateľ povinný pred podaním námietok doručiť v zákonom stanovených lehotách kontrolovanému žiadosť o nápravu.
25. Úrad ďalej poukazuje na dikciu ustanovenia § 164 ods. 5 písm. c) zákona o verejnom obstarávaní, ktoré stanovuje, že žiadosť o nápravu proti podmienkam uvedeným v dokumentoch potrebných na vypracovanie ponuky (v tomto prípade proti súťažným podkladom) poskytnutých kontrolovaným musí byť doručená 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. Ak však dokumenty 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.
26. V tomto kontexte dáva úrad do pozornosti rozhodnutie úradu č. 15968-6000/2022-OD zo dňa 08. 02. 2023 (právoplatné dňa 01. 03. 2023), ktoré sa zaoberá okrem iného aj problematikou

preklúzie práva na podanie žiadosti o nápravu v dôsledku márneho uplynutia (10-dňovej, resp. 4-dňovej) lehoty na podanie žiadosti o nápravu uvedenej v § 164 ods. 5 zákona o verejnom obstarávaní.

27. V bode 130. vyššie uvedeného rozhodnutia č. 15968-6000/2022 zo dňa 08. 02. 2023 úrad k lehote podľa § 164 ods. 5 uviedol, cit.: **„táto lehota 10 dní sa musí vzťahovať jedine na rozsah novodostupných informácií, nových doplnených alebo zmenených podmienok, pretože s pôvodnými podmienkami, ktoré sa v priebehu verejného obstarávania nemenili, sa mohol hospodársky subjekt oboznámiť už skôr, a to v momente prvého zverejnenia súťažných podkladov alebo iných dokumentov potrebných na vypracovanie ponuky v profile zadávanej zákazky (resp. v elektronickom prostriedku, prostredníctvom ktorého sa zákazka zadáva).“**
28. Ešte vhodnejšie sa podľa úradu javí (pre uvedený prípad) dať do pozornosti rozhodnutie č. 12197-6000/2021-OD zo dňa 12. 11. 2021 (pozri aj bod 132. rozhodnutia č. 15968-6000/2022-OD zo dňa 08. 02. 2023), ktoré uvádza, cit.: „Úrad opätovne zdôrazňuje, že ustanovenia Zmluvy – zmluvné podmienky neboli žiadnym spôsobom pozmenené odo dňa 13. 08. 2021. Inak povedané, navrhovateľ namieta dňa 07. 10. 2021 nezmenené znenia zmluvných podmienok Zmluvy, o ktorých mohol mať objektívnu vedomosť už dňa 13. 08. 2021. (...) Úrad uvádza, že z dokumentácie k predmetnej verejnej súťaži vyplýva, že dokumenty potrebné na vypracovanie ponuky, teda aj namietané zmluvné podmienky uvedené v Zmluve boli na profile kontrolovaného zverejnené, a teda verejne dostupné odo dňa 13. 08. 2021. V nadväznosti na to úrad konštatuje, že dokumenty potrebné na vypracovanie ponuky boli poskytnuté skôr než 15 dní pred uplynutím lehoty na predkladanie ponúk, keďže lehota na predkladanie ponúk uplynula dňa 11. 10. 2021 o 08:30 hod. V tomto prípade teda platí prvý predpoklad ustanovenia § 164 ods. 5 písm. c) veta pred bodkočiarkou zákona o verejnom obstarávaní. (...) V súvislosti so spätným počítaním lehoty na doručenie žiadosti o nápravu podľa § 164 ods. 5 písm. c) veta pred bodkočiarkou zákona o verejnom obstarávaní úrad uvádza, že posledný deň lehoty na doručenie žiadosti o nápravu proti podmienkam uvedeným v iných dokumentoch potrebných na vypracovanie ponuky poskytnutých kontrolovaným v zmysle § 164 ods. 5 písm. c) zákona o verejnom obstarávaní pripadol na deň 04. 10. 2021 (pondelok), t. j. po odpočítaní štyroch plných pracovných dní odo dňa uplynutia lehoty na predkladanie ponúk. (...) Z elektronickej dokumentácie v informačnom systéme Josephine vyplýva, že navrhovateľ doručil Žiadosť o nápravu dňa 07. 10. 2021 (štvrtok). Z vyššie uvedeného vyplýva, že navrhovateľ nedoručil kontrolovanému Žiadosť o nápravu v lehote podľa § 164 ods. 5 písm. c) zákona o verejnom obstarávaní, čím si nesplnil povinnosť vyplývajúcu z § 170 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní, a tak s ohľadom na § 165 ods. 5 písm. c) zákona o verejnom obstarávaní mu zaniklo právo na podanie námietok podľa § 170 ods. 3 písm. b) zákona o verejnom obstarávaní.“
29. Úrad uvádza, že lehota na predkladanie ponúk uplynula dňa 05. 05. 2023 o 10:00 hod. Kontrolovaný vykonal poslednú zmenu súťažných podkladov dňa 13. 04. 2023 (opis predmetu zákazky – časť 1), v zmysle vysvetlenia súťažných podkladov č. 9, rovnako zo dňa 13. 04. 2023⁴. V rámci tohto vysvetlenia, kontrolovaný v položkách č. 37 a 38 (časť č. 1 predmetu zákazky) uviedol, že bude akceptovať aj farebné prevedenie červené s výstražnou žltou, toto premietol aj do opisu predmetu zákazky. V položke č. 39 (časť č. 1 predmetu zákazky), kontrolovaný vo vysvetlení uviedol, že bude akceptovať aj farebné prevedenie výstražná oranžová s čiernou, toto premietol aj do opisu predmetu zákazky.

⁴ Vysvetlenie súťažných podkladov č. 9 zo dňa 13. 04. 2023 kontrolovaný zároveň zverejnil ako „Vysvetlenie SP č. 9“ v systéme JOSEPHINE k predmetnej verejnej súťaži.

Kontrolovaný poskytol aj vysvetlenie č. 10, ktoré sa však týkalo len žiadosti o predĺženie lehoty na predkladanie ponúk v zmysle zmeny popísanej vyššie v rámci vysvetľovania č. 9 a s tým súvisiacej úpravy opisu predmetu zákazky pre časť č. 1 zo dňa 13. 04. 2023. Vo vysvetlení č. 10 kontrolovaný odpovedal, že nebude predlžovať lehotu na predkladanie ponúk, nakoľko rozsah vykonaných zmien súťažných podkladov zo dňa 13.04.2023 nepredstavoval podstatnú zmenu, jednalo sa o úpravu farebného prevedenia požadovaného produktu, ktorý je bežne dostupný na trhu. Kontrolovaný poskytol aj vysvetlenie súťažných podkladov č. 11 dňa 02. 05. 2023, avšak z obsahu vysvetlenia vyplýva, že nedošlo k žiadnej zmene súťažných podkladov a kontrolovaný v plnej miere zotrval na parametroch stanovených pre jednotlivé položky (bod 12 tohto rozhodnutia). **V nadväznosti na vyššie uvedené úrad konštatuje, že dokumenty potrebné na vypracovanie ponuky boli poskytnuté skôr než 15 dní pred uplynutím lehoty na predkladanie ponúk, keďže lehota na predkladanie ponúk uplynula dňa 05. 05. 2023 a k poslednej zmene súťažných podkladov došlo dňa 13. 04. 2023. V tomto prípade teda platí prvý predpoklad ustanovenia § 164 ods. 5 písm. c) veta pred bodkočiarkou zákona o verejnom obstarávaní, t. j. žiadosť o nápravu mala byť podaná navrhovateľom najneskôr 4 pracovné dni pred koncom lehoty na predkladanie ponúk, a to dňa 27. 04. 2023 (nakoľko na 01. 05. 2023 pripadol štátny sviatok).**

30. Podľa úradu ide v tomto prípade o analogickú situáciu (ako v rozhodnutí č. 12197-6000/2021-OD zo dňa 12. 11. 2021, bod 28 tohto rozhodnutia), **kedy je potrebné aplikovať vetu pred bodkočiarkou v ustanovení § 164 ods. 5 písm. c) zákona o verejnom obstarávaní, a teda posledný deň lehoty na podanie žiadosti o nápravu odvíjať od odpočítania štyroch plných pracovných dní odo dňa uplynutia lehoty na predkladanie ponúk. Tento deň (27. 04. 2023) bol podľa úradu teda posledným dňom, v ktorom mohla byť žiadosť o nápravu kontrolovanému zo strany navrhovateľa doručená. Nakoľko teda navrhovateľ doručil žiadosť o nápravu až dňa 03. 05. 2023, ale posledný deň na podanie žiadosti o nápravu pripadol na 27. 04. 2023, navrhovateľ teda nedoručil žiadosť o nápravu v zákonom stanovenej lehote najmenej 4 pracovné dni pred koncom lehoty na predkladanie ponúk (ktorá uplynula dňa 05. 05. 2023).**
31. Napokon úrad ešte opätovne poukazuje na rozhodnutie úradu č. 15968-6000/2022-OD zo dňa 08. 02. 2023, ktoré v bode 133 uvádza, cit. „Z vyššie uvedených rozhodnutí vyplýva, že úrad dlhodobo v rámci svojej rozhodovacej činnosti dbá o to, aby sa lehoty na doručenie žiadosti o nápravu, či už podľa § 164 ods. 5 písm. a) alebo podľa § 164 ods. 5 písm. c) zákona o verejnom obstarávaní, počítali striktne od momentu zverejnenia, resp. dostupnosti podmienok, proti ktorým žiadosti o nápravu smerujú, t. j. aby nedochádzalo ku špekuláciám, kedy by hospodárske subjekty odôvodňovali priznanie si dlhšej lehoty na doručenie žiadosti o nápravu realizovanými úkonmi verejných obstarávateľov alebo obstarávateľov (zverejnenie korigenda, vysvetlenia alebo konsolidovanej verzie súťažných podkladov), ktoré nijako nesúviseli s namietanými skutočnosťami alebo ktoré s nimi súviseli len okrajovo, alebo ktorými sa tieto skutočnosti nijakým spôsobom nemenili.“
32. Podľa § 174 ods. 1 písm. j) zákona o verejnom obstarávaní úrad zastaví rozhodnutím konanie o preskúmanie úkonov kontrolovaného, ak žiadosť o nápravu nebola doručená kontrolovanému v lehote podľa § 164 ods. 5 alebo ods. 6 alebo ak doplnená žiadosť o nápravu nebola doručená kontrolovanému v lehote podľa § 165 ods. 1, ak ide o námietky podľa § 170 ods. 3 písm. a) a b) tohto zákona.

33. Úrad na záver odôvodnenia teda sumarizuje, že navrhovateľovi uplynula prekluzívna lehota na podanie žiadosti o nápravu dňa 27. 04. 2023. Márne uplynutie uvedenej lehoty zároveň znamená v tomto prípade zánik práva na podanie námietok tak, ako to ustanovuje § 165 ods. 5 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní, nakoľko žiadosť o nápravu bola kontrolovanému preukázateľne doručená dňa 03. 05. 2023.
34. Lehota na podanie žiadosti o nápravu proti podmienkam uvedeným v dokumentoch potrebných na vypracovanie ponuky je lehotou prekluzívnou. To znamená, že následkom márneho uplynutia danej lehoty je strata práva podať voči podmienkam uvedeným v dokumentoch potrebných na vypracovanie ponuky žiadosť o nápravu, a tým iniciovať tzv. prvoinštančný revízny postup v zmysle ustanovenia § 163 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní. Úrad v tejto súvislosti poukazuje na to, že s márnym uplynutím uvedenej lehoty zákon o verejnom obstarávaní, konkrétne ustanovenie § 165 ods. 5 písm. a), výslovne spája aj zánik práva podať námietky smerujúce podľa § 170 ods. 3 písm. b) tohto zákona proti podmienkam uvedeným v iných dokumentoch potrebných na vypracovanie ponuky, a tým na ich základe iniciovať konanie o preskúmanie úkonov kontrolovaného.
35. V dôsledku toho, že navrhovateľovi voči namietaným skutočnostiam uvedeným v bode 7. tohto rozhodnutia zaniklo právo podať námietky podľa § 170 ods. 3 písm. b) zákona o verejnom obstarávaní z dôvodu, že žiadosť o nápravu proti týmto skutočnostiam nebola doručená kontrolovanému v lehote podľa § 164 ods. 5 písm. c) prvá veta pred bodkočiarkou tohto zákona a na základe toho, že v tomto prípade ide o námietky podľa § 170 ods. 3 písm. b) tohto zákona smerujúce proti podmienkam uvedeným v iných dokumentoch potrebných na vypracovanie ponuky, podaniu ktorých musí predchádzať doručenie žiadosti o nápravu v zmysle § 170 ods. 2 tohto zákona, v konaní o preskúmanie úkonov kontrolovaného na základe námietok vznikla neodstrániteľná procesná prekážka brániaca meritórnemu rozhodovaniu v súlade s príslušnými ustanoveniami zákona o verejnom obstarávaní.
36. Na základe úradom identifikovaného zastavovacieho dôvodu podľa § 174 ods. 1 písm. j) zákona o verejnom obstarávaní bolo potrebné rozhodnúť tak, ako je uvedené vo výrokovej časti tohto rozhodnutia.

Kaucia

37. Podľa ust. § 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.
38. V súlade s predmetným ustanovením a výrokom tohto rozhodnutia úrad vráti navrhovateľovi kauciu a to do 30 dní odo dňa nadobudnutia právoplatnosti rozhodnutia o námietkach.

Poučenie:

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