

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 uchádzača **XY** (ďalej len „navrhovateľ“) smerujúcich podľa § 170 ods. 3 písm. d) zákona č. 343/2015 Z. z. o verejnom obstarávaní a o zmene a doplnení niektorých zákonov v znení neskorších predpisov proti vylúčeniu z verejnej súťaže na predmet nadlimitnej zákazky s názvom „Tlačiarenské služby pre emisie stieracích žrebov okamžitých lotérií“, vyhlásenej verejným obstarávateľom **TIPOS, národná lotériová spoločnosť, a.s.**, Brečtanová 1, 830 07 Bratislava, IČO: 31 340 822 (ďalej len „kontrolovaný“), v Úradnom vestníku Európskej únie dňa 20. 06. 2022 pod značkou 2022/S 117-330628 a vo Vestníku verejného obstarávania č. 141/2022 dňa 21. 06. 2022 pod značkou 29970 - MSS (ďalej len „verejná súťaž“), 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) a písm. 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 listom zo dňa 30. 12. 2022 doručeným Úradu pre verejné obstarávanie (ďalej len „úrad“) dňa 02. 01. 2023 podal námietky v listinnej podobe smerujúce podľa § 170 ods. 3 písm. d) zákona č. 343/2015 Z. z. o verejnom obstarávaní a o zmene a doplnení niektorých zákonov v znení neskorších predpisov proti vylúčeniu z verejnej súťaže (ďalej len „námietky“).
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. Úrad v nadväznosti na zmeny v právnej úprave verejného obstarávania prijaté zákonom č. 395/2021 Z. z. konštatuje, že postup zadávania zákazky, ktorý je predmetom podaných námietok, ako aj postup úradu v predmetnom konaní o námietkach, sa spravuje právnymi predpismi účinnými od 31. 03. 2022, a teda **zákonom č. 343/2015 Z. z. o verejnom obstarávaní a o zmene a doplnení niektorých zákonov v znení účinnom od 31. 03. 2022** (ďalej len „zákon o verejnom obstarávaní“).
4. Podľa § 171 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní sa konanie o preskúmanie úkonov kontrolovaného na základe námietok začína dňom doručenia námietok úradu. V zmysle uvedeného úrad konštatuje, že **predmetné konanie** o preskúmanie úkonov kontrolovaného na základe námietok navrhovateľa **začalo dňa 02. 01. 2023.**
5. Podľa ust. § 173 ods. 1 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní 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.

6. Podľa ust. § 173 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní doručení 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.
7. Úrad dňa 10. 01. 2023 doručil kontrolovanému dokument z toho istého dňa 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“, ktorým kontrolovaného žiadal o doručenie písomného vyjadrenia k podaným námietkam spolu s kompletnou dokumentáciou v origináli do siedmich dní odo dňa doručenia námietok, nakoľko úrad nebude prihliadať na písomné vyjadrenie k podaným námietkam a dôkazy doručené kontrolovaným po uplynutí tejto lehoty. Zároveň úrad žiadal kontrolovaného o zriadenie prístupu pre úrad ako kontrolný orgán do elektronického prostriedku použitého na elektronickú komunikáciu a pridelenie všetkých oprávnení na prístup k dokumentácii v predmetnom verejnom obstarávaní. Úrad tiež kontrolovaného poučil, že ak nedoručí úradu kompletnú dokumentáciu v origináli, úrad vydá rozhodnutie o prerušení konania, ktorým kontrolovanému nariadi doručiť úradu kompletnú dokumentáciu v origináli.
8. Dňa 12. 01. 2023 kontrolovaný doručil úradu písomné vyjadrenie k podaným námietkam, označené ako „Žiadosť o zastavenie konania o preskúmanie úkonov kontrolovaného a Písomné vyjadrenie k podaným námietkam“. Kontrolovaný zároveň dňa 11. 01. 2023 zriadil v prospech úradu prístup do informačného systému pre elektronické obstarávanie EVO (ďalej len „IS EVO“), prostredníctvom ktorého sa realizuje predmetné verejné obstarávanie. Kontrolovaný vo vyjadrení okrem iného uviedol aj nasledovné, cit.: **„Podaním zo dňa 30.12.2022 označeným ako „XY - Oznámenie o vylúčení uchádzača (List z 22. decembra 2022) / „Tlačové služby pri vydávaní stieracích žrebov pre okamžité lotérie“ („Verejná súťaž“) - Námietka podľa §170 ods. 3 písm. d) zákona o verejnom obstarávaní“, kontrolovanému doručeným prostredníctvom e-mailu na adresu evotipos@process-management.sk dňa 31.12.2022 a neskôr prostredníctvom poštového doručovateľa dňa 02.01.2023 navrhovateľ potvrdil doručenie Oznámenia kontrolovaného o vylúčení uchádzača – navrhovateľa z verejnej súťaže, predostrel svoj názor, že navrhovateľ spĺňa všetky podmienky účasti týkajúce sa osobného postavenia podľa § 32 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní, čo podľa názoru navrhovateľa navrhovateľ preukázal predloženými dokladmi, alebo informáciami implicitne vyplývajúcimi z predložených dokladov, na základe čoho navrhovateľ žiadal kontrolovaného o prehodnotenie svojho rozhodnutia o vylúčení navrhovateľa z verejnej súťaže (...)** Navrhovateľ označil podanie navrhovateľa zo dňa 30.12.2022 ako námietky podľa ust. § 170 ods. 3 písm. d) zákona o verejnom obstarávaní proti vylúčeniu, podanie navrhovateľa zo dňa 30.12.2022 však explicitne neobsahuje všetky požadované náležitosti námietky podľa § 170

ods. 5 zákona o verejnom obstarávaní, a zároveň nebolo podanie navrhovateľa zo dňa 30.12.2022 kontrolovanému doručené spôsobom podľa § 170 ods. 9 písm. a) 1. zákona o verejnom obstarávaní, t.j. prostredníctvom funkcionality informačného systému elektronického verejného obstarávania IS EVO ako súčasti elektronického prostriedku Elektronická platforma 1.0 (ďalej aj ako „IS EVO“) – elektronického prostriedku, ktorého prostredníctvom sa vo verejnej súťaži uskutočňuje komunikácia a výmena informácií, vrátane doručovania námietok, ktoré IS EVO umožňuje. (...)“.

9. Úrad preskúmaním dokumentácie k verejnej súťaži v elektronickej podobe, a to konkrétne preskúmaním auditných záznamov o úkonoch vykonaných v IS EVO zistil, že navrhovateľovi bol prostredníctvom tohto systému dňa 22. 12. 2022 doručený dokument s názvom „Oznámenie o vylúčení uchádzača“ (ďalej len „oznámenie o vylúčení“). Na základe toho úrad konštatuje, že **navrhovateľ bol povinný námietky smerujúce proti vylúčeniu doručiť úradu a kontrolovanému v zmysle § 170 ods. 4 písm. d) zákona o verejnom obstarávaní v spojení s § 21 ods. 1 tohto zákona upravujúcim pravidlá počítania lehôt¹ najneskôr dňa 02. 01. 2023**, tzn. najneskôr do 10 dní odo dňa prevzatia oznámenia o vylúčení. Posledný deň tejto prekluzívnej a hmotnoprávnej lehoty pripadol teda na deň 02. 01. 2023.
10. Zároveň úrad zistil, že súčasťou dokumentácie kontrolovaného je aj dokument s názvom „Podanie U1-SGI“, ktorého obsah tvorí dokument označený ako „XY - Oznámenie o vylúčení uchádzača (List z 22. decembra 2022) / „Tlačové služby pri vydávaní stieracích žrebov pre okamžité lotérie“ („Verejná súťaž“) - Námietka podľa §170 ods. 3 písm. d) zákona o verejnom obstarávaní“ a emailová správa, ktorá bola kontrolovanému doručená dňa 31. 12. 2022 z emailovej adresy xxxxx. V uvedenej emailovej správe sa uvádza, cit.: „*Vážený pán, Vážená pani, potvrdzujeme prijatie Vášho listu z 22. decembra 2022 o vylúčení spoločnosti XY z verejnej súťaže ďalej len „list“*). *Týmto využívame svoje právo na podanie námietky. Nájdete v prílohe. Ďakujem.*“.
11. Úrad po zhodnotení všetkých relevantných podkladov, najmä dokumentácie doručenej úradu, ako aj vyššie uvedených vyjadrení kontrolovaného, konštatuje nasledovné:
12. Úrad v prvom rade poukazuje na to, že v zmysle § 170 ods. 4 písm. d) zákona o verejnom obstarávaní **musia byť námietky doručené úradu a kontrolovanému** najneskôr do 10 dní odo dňa prevzatia oznámenia o vylúčení, ak námietky smerujú proti vylúčeniu.
13. Podľa § 170 ods. 9 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní **sa námietky doručujú 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.

¹ 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 svojim 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 prípadne na sobotu alebo na deň pracovného pokoja, je posledným dňom lehoty najbližší budúci pracovný deň.

14. V oddiele VI „Doplnkové informácie“, odseku VI.3) „Doplňujúce informácie“ bod 3) oznámenia o vyhlásení verejného obstarávania je uvedené, cit.: „Komunikácia a výmena informácií medzi verejným obstarávateľom a záujemcami alebo uchádzačmi sa uskutočňuje písomne prostredníctvom informačného systému EVO, ver. 18,0 (ďalej iba systém EVO) s výnimkou predkladania fyzických vzoriek za účelom preukázania splnenia podmienky účasti podľa § 34 ods. 1 písm. m) zákona o verejnom obstarávaní, bližšie uvedenej v bode 3.4.1., Časti 1.3 Podmienky účasti súťažných podkladov. Systém EVO spĺňa požiadavky elektronického prostriedku podľa § 20 zákona o verejnom obstarávaní. Za komunikáciu prostredníctvom elektronického prostriedku podľa § 20 zákona o verejnom obstarávaní sa nepovažuje e-mailová komunikácia. Komunikácia a výmena informácií medzi verejným obstarávateľom a účastníkmi už uzavretej rámcovej dohody sa v opätovnom otvorení súťaže (s výnimkou predkladania fyzických vzoriek v opätovnom otvorení súťaže) taktiež bude uskutočňovať systémom EVO.“.
15. Úrad uvádza, že z citovanej časti oznámenia o vyhlásení verejného obstarávania, v ktorej je identifikovaný informačný systém použitý pri zadávaní tejto zákazky a stanovené pravidlá pre dorozumievanie medzi kontrolovaným a záujemcami, resp. uchádzačmi, vyplýva informácia, že **verejná súťaž ako taká a komunikácia medzi kontrolovaným a záujemcami/uchádzačmi sa uskutočňuje v elektronickej podobe prostredníctvom informačného systému EVO.**
16. Úrad poukazuje na skutočnosť, že v „Príručke používateľa informačného systému Elektronického verejného obstarávania – IS EVO“, dostupnej na webovej stránke <https://eplatforma.vlada.gov.sk/dokumentacia/?csrc=398776125662433043> v záložke „Záujemca/uchádzač“, je v časti 3.2 „Komunikácia“, v bode 3.2.2 „Podané žiadosti“, v podbode 3.2.2.4 „Odoslanie námietky“ uvedené nasledovné, cit.: „**Systém umožňuje doručiť námietku verejnému obstarávateľovi/obstarávateľovi v elektronickej podobe v ZÓNE ZÁUJEMCU/UCHÁDZAČA cez položku menu Komunikácia → Podané žiadosti → Vytvoriť žiadosť → Námietka.**“.
17. Z uvedeného jednoznačne vyplýva, že doručenie námietok v elektronickej podobe prostredníctvom IS EVO je možné, **a to znamená, že verejná súťaž sa realizovala prostredníctvom informačného systému, ktorý umožňuje elektronické doručovanie námietok.**
18. Na podklade sprístupnenej dokumentácie z verejnej súťaže má úrad za preukázané, že **navrhovateľ nedoručil kontrolovanému námietky v elektronickej podobe funkcionalitou informačného systému, prostredníctvom ktorého sa verejná súťaž realizuje** v zmysle § 170 ods. 9 písm. a) bod 1. zákona o verejnom obstarávaní.
19. Pre úplnosť úrad uvádza, že úrad po prihlásení sa do IS EVO, prostredníctvom ktorého sa predmetná verejná súťaž realizuje, na základe zriadeného prístupu ako kontrolného orgánu zistil, že v IS EVO sa nenachádza žiaden záznam, resp. podanie navrhovateľa, ktoré by bolo možné označiť za námietky v zmysle zákona o verejnom obstarávaní. Navrhovateľ odo dňa 22. 12. 2022, kedy mu bolo prostredníctvom tohto systému doručené oznámenie o vylúčení, neuskutočnil v systéme IS EVO žiaden úkon majúci charakter podania námietok smerujúcich proti vylúčeniu podľa § 170 ods. 3 písm. d) zákona o verejnom obstarávaní.
20. V nadväznosti na vyššie uvedené úrad konštatuje, že **navrhovateľ svoje námietky kontrolovanému nedoručil zákonom stanoveným spôsobom**, t. j. navrhovateľ nepostupoval v súlade s ustanoveniami § 170 ods. 4 písm. d) a § 170 ods. 9 písm. a) zákona o verejnom

obstarávaní, keď kontrolovanému doručil svoje námietky prostredníctvom emailu a v listinnej podobe a to aj napriek tomu, že informačný systém, prostredníctvom ktorého sa realizuje verejné obstarávanie, umožňuje doručenie námietok kontrolovanému v elektronickej podobe.

21. 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. 4.**
22. 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 na druhý pracovný deň nasledujúci po doručení námietok v lehote podľa § 170 ods. 4.** Za každú skutočnosť, proti ktorej námietky podľa § 170 ods. 3 smerujú, sa skladá samostatná kaucia.
23. Podľa § 172 ods. 2 písm. b) zákona o verejnom obstarávaní je výška kaucie pri podaní námietok 0,1 % z predpokladanej hodnoty zákazky alebo koncesie, **najmenej však 2000,- eur a najviac 50 000,- eur,** ak ide o iné námietky, ako uvedené v písmene a).
24. 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. Z uvedených ustanovení zákona o verejnom obstarávaní a zo skutočnosti, že navrhovateľ doručil námietky úradu dňa 02. 01. 2023 (pozri bod 1. tohto rozhodnutia), vyplýva, že **navrhovateľ bol povinný s podaním námietok zložiť na účet úradu kauciu najneskôr dňa 04. 01. 2023,** a to vo výške 0,1 % z predpokladanej hodnoty zákazky (7 150 000,- EUR bez DPH), tzn. v tomto prípade **vo výške 7 150,- EUR.**
25. Úrad lustráciou účtu úradu zistil, že v súvislosti s predmetným konaním o preskúmanie úkonov kontrolovaného na základe námietok navrhovateľa **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.**
26. 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 najmenej vo výške ustanovenej v § 172.**
27. Podľa § 173 ods. 7 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní úrad nepostupuje podľa odsekov 4 až 6 tohto ustanovenia, ak ide o konanie o preskúmanie úkonov kontrolovaného na základe námietok a dôvod na zastavenie konania podľa § 174 ods. 1 je preukázaný.
28. Úrad v nadväznosti na to konštatuje, že v dôsledku skutočnosti, že námietky navrhovateľa neboli doručené kontrolovanému zákonom stanoveným spôsobom a navrhovateľ s podaním námietok nezložil na účet úradu žiadnu kauciu, 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.
29. Na základe uvedeného bolo potrebné rozhodnúť tak, ako je uvedené vo výroku tohto rozhodnutia.

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 doručuje:

1. **XY** – navrhovateľ
2. **TIPOS, národná lotériová spoločnosť, a.s.**, Brečtanová 1, 830 07 Bratislava, IČO: 31 340 822 – kontrolovaný