

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 uchádzača **AA** zastúpeného prostredníctvom **BB** na základe plnomocenstva zo dňa 18. 01. 2024 (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 vo verejnom obstarávaní na predmet podlimitnej zákazky zadávanej postupom verejnej súťaže s názvom „Rekonštrukcia chirurgického oddelenia + JIS v KNsP Čadca“, vyhlásenej verejným obstarávateľom **Žilinský samosprávny kraj**, Komenského 48, 011 09 Žilina, IČO: 37 808 427 (ďalej len „kontrolovaný“), v Úradnom vestníku Európskej únie pod značkou 688539-2023 dňa 13. 11. 2023 a vo Vestníku verejného obstarávania č. 223/2023 dňa 14. 11. 2023 pod značkou 36572 - MSP vydáva toto

r o z h o d n u t i e :

Úrad pre verejné obstarávanie **zastavuje konanie** o preskúmanie úkonov kontrolovaného na základe námietok navrhovateľa **podľa § 174 ods. 1 písm. l) zákona č. 343/2015 Z. z. o verejnom obstarávaní a o zmene a doplnení niektorých zákonov v znení neskorších predpisov.**

O d ô v o d n e n i e :

1. Navrhovateľ doručil Úradu pre verejné obstarávanie (ďalej len „úrad“) dňa 24. 01. 2024 námietky v elektronickej podobe podľa osobitného predpisu¹, 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 (ďalej len „zákon o verejnom obstarávaní“) proti vylúčeniu. Kontrolovanému boli doručené námietky navrhovateľa dňa 24. 01. 2024, v elektronickej podobe podľa osobitného predpisu², prostredníctvom funkcionality Ústredného portálu verejnej správy (eDesk ÚPVS).
2. Podľa § 171 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní konanie o preskúmanie úkonov kontrolovaného na základe námietok sa začína dňom doručenia námietok úradu. V zmysle uvedeného úrad konštatuje, že predmetné konanie o preskúmanie úkonov kontrolovaného na základe námietok navrhovateľa začalo dňa **24. 01. 2024**.

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) v znení neskorších predpisov

² 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) v znení neskorších predpisov

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. Dňa 01. 02. 2024 doručil kontrolovaný úradu v elektronickej podobe vyjadrenie k námietkam a zároveň toho istého dňa zriadil úradu prístup k predmetnej zákazke do IS EPVO, prostredníctvom ktorého sa predmetné verejné obstarávanie realizuje. Kontrolovaný v predmetnom vyjadrení uviedol, že mu bolo doručené oznámenie o podaní námietok navrhovateľa a v jeho závere kontrolovaný žiadal úrad o predĺženie lehoty na vyjadrenie a doručenie kompletnej dokumentácie.³ V súlade s vyjadrením kontrolovaného bola úradu dňa 05. 02. 2024 dodatočne doručená dokumentácia v listinnej podobe, ktorá sa nenachádzala v IS EPVO.
6. Podľa § 173 ods. 7 zákona o verejnom obstarávaní úrad nepostupuje podľa odsekov 4 až 6, ak
 - a) **ide o konanie o preskúmanie úkonov kontrolovaného na základe námietok a dôvod na zastavenie konania podľa § 174 ods. 1 je preukázaný,**
 - b) kontrolovaný nedoručí kompletnú dokumentáciu úradu z dôvodu, že bola predložená orgánu podľa § 24 ods. 5 tohto zákona.
7. Úrad uvádza, že sa v predmetnom konaní o preskúmanie úkonov kontrolovaného na základe námietok primárne zaoberal splnením procesných podmienok zo strany navrhovateľa, a to najmä z pohľadu, či sa jedná o verejné obstarávanie, v ktorom nie je možné podať námietky, pričom v rámci posúdenia tejto skutočnosti dôležitej pre konanie a samotné rozhodovanie úradu zoberal do úvahy nasledujúce ustanovenia zákona o verejnom obstarávaní.
8. **Podľa § 170 ods. 7 zákona o verejnom obstarávaní námietky nemožno podať pri**
 - a) **zadávaní zákaziek na uskutočnenie stavebných prác, ak je predpokladaná hodnota zákazky rovná alebo nižšia ako 800 000 eur,**
 - b) zadávaní podlimitných zákaziek verejným obstarávateľom na dodanie tovaru alebo poskytnutie služby,

³ V tejto súvislosti úrad poukazuje na ust. § 173 ods. 1 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní, posledná veta, v ktorom je explicitne uvedené, že úrad na vyjadrenie a dôkazy doručené po zákonom stanovenej lehote neprihliada. Úrad ďalej uvádza, že lehotu sedem dní na vyjadrenie kontrolovaného zaeďfinovanú v ust. § 173 ods. 1 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní nie je v dispozícii úradu predĺžiť, ani skrátiť. Zmeškanie tejto lehoty nie je možné odpustiť ani v zmysle § 28 zákona č. 71/1976 Zb. Zákon o správnom konaní (správny poriadok), pretože aplikáciu § 28 správneho poriadku vylučuje ust. § 185 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní (*Zákon o verejnom obstarávaní, Veľký komentár, Azud, Plaváková, Bartoš, C. H. Beck 2019, s. 1547*).

- c) zadávaní zákazky s nízkou hodnotou verejným obstarávateľom,
 - d) postupe zadávania podlimitnej koncesie,
 - e) zadávaní zákaziek na dodanie tovaru alebo poskytnutie služby v oblasti obrany a bezpečnosti, ak je predpokladaná hodnota zákazky rovná alebo nižšia ako finančný limit podľa § 5 ods. 5 písm. a).
9. Úrad konštatuje, že kontrolovaný dňa 13. 11. 2023 zverejnil v Úradnom vestníku Európskej únie pod značkou 688539-2023 a dňa 14. 11. 2023 vo Vestníku verejného obstarávania č. 223/2023 pod značkou 36572 – MSP Oznámenie o vyhlásení verejného obstarávania, ktorým vyhlásil verejné obstarávanie na predmet podlimitnej zákazky zadávanej postupom verejnej súťaže pod názvom „Rekonštrukcia chirurgického oddelenia + JIS v KNsP Čadca“, pričom predpokladaná hodnota predmetnej zákazky na stavebné práce predstavuje sumu 420 372,04 EUR bez DPH⁴. Kontrolovaný zároveň v oddiele 4. „Postup“, bode 4.1.3 „Opis“ oznámenia o vyhlásení verejného obstarávania uviedol „Druh zákazky“ **Stavebné práce** a v bode 4.1.4 „Rozsah obstarávania“ uviedol v časti „Informácie o hlavnej klasifikácii predmetu zákazky“ hlavný CPV kód: Stavebné práce na objektoch nemocničných zariadení. Skutočnosť, že ide o zákazku, predmetom ktorej sú stavebné práce, vyplýva (okrem iného) aj z kapitoly A.1, časti I., bodu 2. „Predmet zákazky“ súťažných podkladov.
10. Podľa § 174 ods. 1 písm. l) zákona o verejnom obstarávaní úrad **zastaví** rozhodnutím konanie o preskúmanie úkonov kontrolovaného, **ak námietky boli podané v rozpore s § 170 ods. 7** zákona o verejnom obstarávaní.
11. Úrad na základe vyššie uvedeného konštatuje, že námietky navrhovateľa sa týkajú zadávania **zákazky na uskutočnenie stavebných prác s predpokladanou hodnotou zákazky vo výške 420 372,04 EUR bez DPH**, t. j. do 800 000 EUR, a teda v tomto prípade nebolo možné podať námietky v zmysle ustanovenia § 170 ods. 7 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní, **a preto úrad v konaní o preskúmanie úkonov kontrolovaného na základe námietok navrhovateľa postupoval v súlade s § 174 ods. 1 písm. l) v spojení s § 170 ods. 7 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní.**
12. Z uvedených skutočností vyplýva, že pre konanie o preskúmanie úkonov kontrolovaného na základe námietok neboli splnené všetky zákonné predpoklady a **pre úrad nastala neodstrániteľná prekážka brániaca meritórnemu rozhodovaniu v konaní o preskúmaní úkonov kontrolovaného na základe námietok** v súlade s príslušnými ustanoveniami zákona o verejnom obstarávaní a súčasne došlo k naplneniu skutkovej podstaty pre vydanie rozhodnutia o zastavení konania o preskúmanie úkonov kontrolovaného podľa **§ 174 ods. 1 písm. l) zákona o verejnom obstarávaní.**
13. Na vyššie uvedenom závere nič nemení ani skutočnosť, že kontrolovaný v dokumente „Oznámenie o vylúčení uchádzača“ zo dňa 17. 01. 2024, na základe ktorého navrhovateľ inicioval toto revízne konanie podaním námietok, uviedol v rámci poučenia, že navrhovateľ môže podať námietku podľa § 170 ods. 3 písm. d) zákona o verejnom obstarávaní proti

⁴ Úrad uvádza, že výška predpokladanej hodnoty zákazky bola pôvodne v Oznámení o vyhlásení verejného obstarávania stanovená na sumu 419 196,97 EUR bez DPH. Kontrolovaný dňa 06. 12. 2023 vykonal zmenu v súťažných podkladoch, ktorou zmenil výšku predpokladanej hodnoty zákazky. O tejto zmene kontrolovaný informoval prostredníctvom [Oznámenia o zmene v úradnom Vestníku Európskej únie pod číslom 741469-2023, dňa 07. 12. 2023](#) a [Oznámenia 38565 - IOX vo Vestníku verejného obstarávania č. 244/2023 zo dňa 08.12.2023](#) kde v bode 4.1.4 „Rozsah obstarávania“ upravil výšku predpokladanej hodnoty zákazky na 420 372,04 EUR bez DPH, rovnako tak aj prostredníctvom [Informácie č. 1 o oprave súťažných podkladov zo dňa 06. 12. 2023 zverejnenej v profile kontrolovaného.](#)

vylúčeniu v lehote 10 dní odo dňa prevzatia oznámenia o vylúčení. Úrad má za to, že **ani z titulu nesprávneho poučenia kontrolovaného o možnosti podať námietky proti vylúčeniu, nevzniklo navrhovateľovi právo na podanie námietok, nakoľko takéto poučenie nič nemení na skutočnosti, že podanie námietok v predmetnom verejnom obstarávaní na uskutočnenie stavebných prác s ohľadom na výšku predpokladanej hodnoty zákazky nie je prípustné priamo zo zákona o verejnom obstarávaní, konkrétne podľa § 170 ods. 7 písm. a) tohto zákona.**

14. V tejto súvislosti úrad poukazuje na nález Ústavného súdu Slovenskej republiky sp. zn. II. ÚS 264/04 zo dňa 30. 11. 2005, v ktorom sa o. i. uvádza, cit.: „*To, že takéto poučenie nemá žiaden účinok, je potvrdené aj stabilnou praxou opravných súdov v občianskom súdnom konaní, podľa ktorej nesprávne poučenie o možnosti podať opravný prostriedok (napríklad ak sa v poučení súdneho rozhodnutia uvádza, že účastník môže podať odvolanie, hoci podľa Občianskeho súdneho poriadku odvolanie nie je prípustné), nezakladá žiadne účinky, najmä nevytvára procesné právo na podanie odvolania. Rozhoduje totiž len znenie zákona, a nie obsah poučenia.*“ Úrad ďalej poukazuje aj na uznesenie Najvyššieho súdu Slovenskej republiky sp. zn. 3 Sžp/20/2011 zo dňa 08. 09. 2011, v ktorom sa o. i. uvádza, cit.: „*Neprávne poučenie účastníkov konania o možnosti podať opravný prostriedok proti rozhodnutiu zo strany správneho orgánu, nezakladá prípustnosť opravného prostriedku tam, kde je jeho prípustnosť ex lege vylúčená.*“, ako aj na uznesenie Najvyššieho súdu Slovenskej republiky sp. zn. Sžo/105/2003 zo dňa 23. 03. 2004, v ktorom sa o. i. uvádza, cit.: „*Odvolaací súd preto s poukazom na § 218 ods. 1 písm. c) O. s. p. odmietol odvolanie žalovaného, keďže smerovalo proti rozsudku, proti ktorému v zmysle § 250 ods. 4 veta druhá O. s. p. nie je prípustné odvolanie. Na veci nič nemení skutočnosť, že rozsudok obsahoval nesprávne poučenie o možnosti podať odvolanie proti predmetnému rozsudku, keďže nesprávne poučenie nemení nič na vyššie uvedených zákonných ustanoveniach.*“
15. Úrad uvádza, že z vyššie citovaných rozhodnutí vyplýva, že nesprávne poučenie nezakladá právo na podanie opravného prostriedku. Uvedené je pritom podľa úradu potrebné analogicky aplikovať aj na posudzovaný prípad, nakoľko v tomto prípade je možné dospieť k záveru, že **navrhovateľ v danom prípade nebol oprávnený podať námietky, a to s ohľadom na výšku predpokladanej hodnoty zákazky a druh zákazky, a to ani na základe nesprávneho poučenia zo strany kontrolovaného v oznámení o vylúčení, nakoľko výlučne zákon o verejnom obstarávaní určuje, v ktorých prípadoch je/nie je možné podať námietky.**
16. Na základe uvedeného bolo potrebné rozhodnúť o námietkach navrhovateľa tak, ako je uvedené vo výrokovej časti tohto rozhodnutia.

Kaucia

17. 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.

18. V súlade s predmetným ustanovením a výrokom tohto rozhodnutia úrad vráti navrhovateľovi kauciu 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)

generálny riaditeľ sekcie dohľadu

Rozhodnutie sa doručí:

1. **BB** – splnomocnený zástupca navrhovateľa⁵
2. **Žilinský samosprávny kraj**, Komenského 48, 011 09 Žilina, IČO: 37 808 427 –
kontrolovaný

⁵ Podľa § 173 ods. 18 zákona o verejnom obstarávaní, ak má účastník konania zástupcu s plnomocenstvom na celé konanie, písomnosti adresované účastníkovi konania úrad doručuje iba tomuto zástupcovi.