



ÚRAD PRE VEREJNÉ OBSTARÁVANIE

Sekcia dohľadu

Ružová dolina 10, 821 09 Bratislava

Bratislava 31. 07. 2024

Číslo: 11594-6000/2024

Úrad pre verejné obstarávanie ako ústredný orgán štátnej správy pre verejné obstarávanie podľa § 140 a orgán príslušný podľa § 167 ods. 2 písm. b), 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 **XY** (ďalej len „navrhovateľ“) formálne označené navrhovateľom ako námietky smerujúce podľa § 170 ods. 3 písm. g) zákona č. 343/2015 Z. z. o verejnom obstarávaní a o zmene a doplnení niektorých zákonov v znení neskorších predpisov proti úkonu kontrolovaného inému ako uvedenému v písmenách a) až f) vo verejnej súťaži na predmet nadlimitnej zákazky „Nižná Myšľa - Ruskov, komplexná rekonštrukcia k.č.2, dĺžka 6,596 km, so sanáciou železničného spodku, KR mostov a priepustov a nástupíšť Bohdanovce, Vyšná Myšľa“, vyhlásenej obstarávateľom **Železnice Slovenskej republiky**, Klemensova 8, 813 61 Bratislava, IČO: 31 364 501 (ďalej len „kontrolovaný“), v Úradnom vestníku Európskej únie č. OJ S 62/2024 pod značkou 184097-2024 dňa 27. 03. 2024 a vo Vestníku verejného obstarávania č. 63/2024 dňa 28. 03. 2024 pod značkou 9191-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. 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 dňa 01. 07. 2024 doručil Úradu pre verejné obstarávanie (ďalej len „úrad“) v elektronickej podobe podľa osobitného predpisu¹ námietky smerujúce podľa § 170 ods. 3 písm. g) 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 úkonu kontrolovaného inému ako uvedenému v písmenách a) až f). Kontrolovanému boli doručené námietky navrhovateľa dňa 01. 07. 2024 v elektronickej podobe prostredníctvom informačného systému JOSEPHINE (ďalej len „IS JOSEPHINE“), prostredníctvom ktorého sa predmetné verejné obstarávanie realizuje.
2. Podľa § 171 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní sa konanie o preskúmanie úkonov kontrolovaného na základe námietok 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 **01. 07. 2024**.

3. Úrad uvádza, že **dňa 27. 06. 2024 nadobudol účinnosť zákon č. 142/2024 Z. z.** o mimoriadnych opatreniach pre strategické investície a pre výstavbu transeurópskej dopravnej siete a o zmene a doplnení niektorých zákonov (ďalej tiež ako „zákon o strategických investíciách“) 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.
4. Podľa § 187p ods. 1 zákona č. 343/2015 Z. z. o verejnom obstarávaní a o zmene a doplnení niektorých zákonov v znení účinnom od 27. 06. 2024 v konaní začatom predtým dňom nadobudnutia účinnosti tohto zákona sa postupuje podľa doterajších predpisov.
5. Podľa § 187p ods. 3 zákona č. 343/2015 Z. z. o verejnom obstarávaní a o zmene a doplnení niektorých zákonov v znení účinnom od 27. 06. 2024 na vybavenie žiadosti o nápravu doručenej do dňa nadobudnutia účinnosti tohto zákona a **na vybavenie žiadosti o nápravu vo verejných obstarávaníach podľa odseku 2² sa vzťahujú ustanovenia o revízných postupoch v znení účinnom do dňa nadobudnutia účinnosti tohto zákona.**
6. S poukazom na § 187p ods. 3 v spojení s ods. 2 zákona č. 343/2015 Z. z. o verejnom obstarávaní a o zmene a doplnení niektorých zákonov v znení účinnom od 27. 06. 2024 úrad konštatuje, že predmetná verejná súťaž bola vyhlásená v Úradnom vestníku Európskej únie dňa 27. 03. 2024 pod značkou 184097-2024, pričom predmetné oznámenie o vyhlásení verejného obstarávania bolo odoslané dňa 26. 03. 2024 na uverejnenie, t. j. bolo **odoslané na uverejnenie do 27. 06. 2024**, čo znamená, že na vybavenie žiadosti o nápravu, ktorej doručenie kontrolovanému malo predchádzať podaniu námietok navrhovateľa podľa § 170 ods. 3 písm. b) zákona o verejnom obstarávaní (viď bod 13. a 22. tohto rozhodnutia) a na konanie o preskúmanie úkonov kontrolovaného na základe námietok navrhovateľa, sa vzťahujú ustanovenia o revízných postupoch v znení účinnom do 26. 06. 2024. Na základe vyššie uvedeného úrad konštatuje, že v predmetnom konaní o preskúmanie úkonov kontrolovaného na základe námietok navrhovateľa bude postupovať podľa predpisov účinných do 26. 06. 2024, t. j. podľa zákona **č. 343/2015 Z. z. o verejnom obstarávaní a o zmene a doplnení niektorých zákonov v znení účinnom do 26. 06. 2024**.
7. 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.
8. Podľa § 173 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní dorúčením 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

² S poukazom na § 187p ods. 2 zákona č. 343/2015 Z. z. o verejnom obstarávaní a o zmene a doplnení niektorých zákonov v znení účinnom od 27. 06. 2024 sa má na mysli **verejné obstarávanie, pri ktorom bolo oznámenie o vyhlásení verejného obstarávania**, oznámenie použité ako výzva na súťaž alebo výzva na predkladanie ponúk, alebo oznámenie o vyhlásení súťaže návrhov **odoslané na uverejnenie do dňa nadobudnutia účinnosti tohto zákona, t. j. do 27. 06. 2024**.

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.

9. Dňa 08. 07. 2024 kontrolovaný doručil úradu písomné vyjadrenie k podaným námietkam (ďalej len „vyjadrenie“) a zriadil pre úrad ako kontrolný orgán prístup do IS JOSEPHINE, prostredníctvom ktorého sa predmetné verejné obstarávanie realizuje.
10. Úrad uvádza, že sa **v prvom rade zaoberal tým, či v predmetnom konaní o preskúmanie úkonov kontrolovaného na základe námietok, boli splnené všetky zákonné predpoklady pre meritórne rozhodnutie** vo veci samej.
11. Z bodu 1. tohto rozhodnutia vyplýva, že navrhovateľ doručil úradu a kontrolovanému námietky označené ako námietky podľa § 170 ods. 3 písm. g) zákona o verejnom obstarávaní, tzn. námietky proti úkonu inému ako uvedenému v § 170 ods. 3 písm. a) až f) zákona o verejnom obstarávaní. Navrhovateľ vo svojich námietkach poukazuje na [„Vysvetlenie informácií potrebných na vypracovanie ponuky a na preukázanie splnenia podmienok účasti 9 a oznámenie o predĺžení lehoty na predkladanie ponúk a otváranie ponúk“](#), konkrétne na otázky a odpovede č. 118 a č. 121 zo dňa 25. 06. 2024 zverejnené na profile kontrolovaného toho istého dňa, a na „Vysvetlenie informácií potrebných na vypracovanie ponuky a na preukázanie splnenia podmienok účasti 10“ zo dňa 01. 07. 2024, konkrétne na otázky a odpovede č. 130 a č. 131 zverejnené na profile kontrolovaného toho istého dňa, pričom uvádza, cit.: *„Dovoľujeme si týmto obstarávateľa upozorniť, že zmenou v podmienkach účasti v došlo k podstatným zmenám v dokumentoch potrebných na vypracovanie ponuky, ktoré majú priamy vplyv na účasť záujemcov v predmetnej nadlimitnej zákazke, a teda kontrolovaný bol povinný v súlade s § 21 ods. 4 písm. b) zákona o verejnom obstarávaní, ako aj v súlade s princípmi transparentnosti, rovnakého zaobchádzania a nediskriminácie hospodárskych subjektov, predĺžiť lehotu na predkladanie ponúk tak, aby bola zachovaná minimálna zákonná lehota na predkladanie ponúk, t. j. 30 dní, v danom prípade od zverejnenia vysvetlenia súťažných podkladov, ktorým došlo k podstatnej zmene.*

Obstarávateľ predĺžením lehoty na predkladanie ponúk len o 8 dní, t.j. (pôvodná lehota na predkladanie ponúk 27.6.2024, poskytnutie vysvetlenia 25.6.2024 a nová lehota na predkladanie ponúk 2.7.2024) postupoval v rozpore s § 66 ods. 2 písm. a) v spojení s § 21 ods. 4 písm. b) zákona o verejnom obstarávaní v nadväznosti na § 10 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní, a to princípmi transparentnosti, rovnakého zaobchádzania a nediskriminácie hospodárskych subjektov, keď v dôsledku vykonania podstatných zmien v dokumentoch potrebných na vypracovanie ponuky nepredĺžil primerane lehotu na predkladanie ponúk tak, aby bola zachovaná jej zákonom stanovená minimálna dĺžka, pričom toto porušenie má zásadný vplyv na výsledok verejného obstarávania, pretože daným postupom mohol kontrolovaný od účasti v predmetnej zákazke odradiť potenciálnych uchádzačov, keďže im od zmeny súťažných podkladov poskytol len necelých 8 dní na vypracovanie a predloženie ponúk.“

12. Navrhovateľ zároveň v petite svojich námietok uvádza, cit.: *„(...) Na základe uvedených skutočností navrhovateľ žiada, aby Úrad pre verejné obstarávanie v súlade s ust. § 175 ods. 1*

písm. a) zákona o verejnom obstarávaní nariadil kontrolovanému odstrániť protiprávny stav, a to aby Úrad pre verejné obstarávanie:

- nariadil obstarávateľovi primerane predĺžiť lehotu na predkladanie ponúk v súlade s povinnosťami vyplývajúcimi zo zákona o verejnom obstarávaní v kontexte na metodickú a rozhodovaciu prax Úradu, t.j. aby obstarávateľ postupoval v súlade s §21 ZVO a predĺžil lehotu na predkladanie ponúk v nadlimitnom postupe zadávania zákazky o celú zákonnú minimálnu lehotu, t.j. o 30 dní
- nariadil obstarávateľovi poskytnúť záujemcom posledné stanovisko obce Bohdanovce č. 378/2024 zo dňa 17.4.2024, ktorým obec vyjadrila súhlas s projektovým návrhom bez pripomienok resp. stavebné povolenie, v ktorom je tento súhlas zohľadnený.“

13. Úrad 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 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 podanej námietky **úrad konštatuje, že predmetné námietky smerujú podľa § 170 ods. 3 písm. b) zákona o verejnom obstarávaní proti podmienkam uvedeným v iných dokumentoch potrebných na vypracovanie ponuky poskytnutých kontrolovaným.**
14. Úrad v tejto súvislosti poukazuje na bod 60 rozhodnutia Rady úradu č. 1629-9000/2021 zo dňa 29. 03. 2021, kde Rada úradu v skutkovo obdobnej veci konštatovala, cit.: „*Je síce pravda, že z obsahu podanej žiadosti o nápravu, jej samotného petitu, ako aj z obsahu následne podaných námietok, vyplýva, že navrhovateľ sa v tomto prípade domáhal predĺženia lehoty na predkladanie ponúk, a teda navrhovateľ v tomto prípade nenamietal samotný obsah uskutočnených zmien vo výkaze výmer, uvedené však podľa rady neznamena, že námietky navrhovateľa v tomto prípade nesmerovali podľa § 170 ods. 3 písm. b) zákona o verejnom obstarávaní proti podmienkam uvedeným v iných dokumentoch potrebných na vypracovanie žiadosti o účasť, ponuky alebo návrhu poskytnutých kontrolovaným (ďalej len „námietky proti podmienkam uvedeným v súťažných podkladoch“), nakoľko navrhovateľ v tomto prípade namietal skutočnosť, že na základe vykonaných zmien vo výkaze výmer bol kontrolovaný povinný primerane predĺžiť lehotu na predkladanie ponúk, čo však kontrolovaný neurobil.*“
15. Podľa názoru úradu, aj napriek tomu, že sa navrhovateľ v námietkach domáhal predĺženia lehoty na predkladanie ponúk, a teda nenamietal aj samotný obsah uskutočnených zmien v súťažných podkladoch, je potrebné s ohľadom na skutočnosť, že nepredĺženie lehoty na predkladanie ponúk nie je možné vnímať ako samostatný omisívny úkon, ale práve naopak ako úkon podmienený charakterom vykonaných zmien (aktualizácií súťažných podkladov na základe vysvetľovania informácií potrebných na vypracovanie ponuky), skúmať v rámci revízneho konania aj samotný obsah a rozsah zmien vykonaných kontrolovaným v súťažných podkladoch, a teda na námietky navrhovateľa je v takomto prípade potrebné nazerať ako na námietky proti podmienkam uvedeným v dokumentoch potrebných na vypracovanie ponuky poskytnutých kontrolovaným, pretože ak by kontrolovaný tieto zmeny (aktualizáciu) nevykonával, tak navrhovateľovi by ani nevznikol dôvod namietat nepredĺženie lehoty na predkladanie ponúk.

16. S ohľadom na vyššie uvedené úrad dospel k záveru, že obsah námietok navrhovateľa smeruje podľa § 170 ods. 3 písm. b) zákona o verejnom obstarávaní proti podmienkam uvedeným v iných dokumentoch potrebných na vypracovanie ponuky poskytnutých kontrolovaným. Úrad poukazuje na § 170 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní, z ktorého vyplýva, že podaniu námietok podľa § 170 ods. 3 písm. b) zákona o verejnom obstarávaní musí predchádzať doručenie žiadosti o nápravu kontrolovanému.
17. Úrad uvádza, že kontrolovaný v bode 9 vyjadrenia k námietkam navrhovateľa skonštatoval, cit.: „*K dnešnému dňu obstarávateľ neeviduje uplatnenie žiadnych revízných postupov (žiadost' o nápravu alebo námietky) z výnimkou navrhovateľa, ktorý nám nedoručil žiadnu žiadost' o nápravu, ale len námietky prostredníctvom systému JOSEPHINE dňa 01.07.2024 a to podľa § 170 ods. 3, písm. g) zákona o verejnom obstarávaní proti úkonu kontrolovaného.*“
18. Podľa § 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.
19. Podľa § 170 ods. 4 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní námietky musia byť doručené úradu a kontrolovanému najneskôr do 10 dní odo dňa doručenia písomného oznámenia o výsledku vybavenia žiadosti o nápravu alebo písomného oznámenia o zamietnutí žiadosti o nápravu, ak kontrolovaný splnil povinnosť podľa § 165 ods. 3.
20. Vo vzťahu k splneniu procesných podmienok zo strany navrhovateľa úrad uvádza, že obligatórnou podmienkou, ktorá musí byť splnená na to, aby úrad mohol pristúpiť k meritórnemu preskúmaniu podaných námietok, je podanie žiadosti o nápravu v zmysle § 164 ods. 1 písm. b) zákona o verejnom obstarávaní. **Lehota na podanie žiadosti o nápravu proti podmienkam uvedeným v dokumentoch potrebných na vypracovanie ponuky je lehotou prekluzívnou. To znamená, že následok márneho uplynutia tejto lehoty je strata práva podať voči podmienkam uvedeným v dokumentoch potrebných na vypracovanie ponuky námietky.**
21. Úrad preskúmajúc komunikáciu medzi účastníkmi konania v IS JOSEPHINE konštatuje, že **navrhovateľ** v lehote určenej § 164 ods. 5 písm. c) zákona o verejnom obstarávaní **kontrolovanému žiadost' o nápravu nedoručil**, resp. žiadost' o nápravu kontrolovanému do dnešného dňa nedoručil vôbec, pričom navrhovateľovi márne uplynula prekluzívna lehota na podanie žiadosti o nápravu, čo malo za následok zánik práva na podanie námietok.
22. Podľa § 174 ods. 1 písm. j) zákona o verejnom obstarávaní **úrad zastaví** rozhodnutím konanie o preskúmanie úkonov kontrolovaného, **ak žiadost' o nápravu nebola doručená kontrolovanému v lehote podľa § 164 ods. 5 alebo ods. 6 alebo ak doplnená žiadost' o nápravu nebola doručená kontrolovanému v lehote podľa § 165 ods. 1, ak ide o námietky podľa § 170 ods. 3 písm. a) a b).**
23. Z vyššie uvedených skutočností vyplýva, že pre konanie o preskúmanie úkonov kontrolovaného na základe námietok neboli splnené všetky zákonné predpoklady, čím pre úrad nastali neodstrániteľné prekážky brániace rozhodovaniu v konaní o preskúmanie úkonov kontrolovaného v súlade s príslušnými ustanoveniami zákona o verejnom obstarávaní.

24. Na základe vyššie uvedených skutočností bolo potrebné vo vzťahu k podaným námietkam navrhovateľa rozhodnúť tak, ako je uvedené vo výrokovej časti tohto rozhodnutia.

Kaucia

25. 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.
26. V súlade s predmetným ustanovením a výrokom tohto rozhodnutia úrad vráti navrhovateľovi kauciu a to do 30 dní odo dňa nadobudnutia právoplatnosti 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)

JUDr. Štefan Halický
generálny riaditeľ sekcie dohľadu

Rozhodnutie sa doručí:

1. **XY** – zástupca navrhovateľa³
2. **Železnice Slovenskej republiky**, Klemensova 8, 813 61 Bratislava, IČO: 31 364 501 – kontrolovaný

³ 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.