

Úrad pre verejné obstarávanie ako ústredný orgán štátnej správy pre verejné obstarávanie podľa § 140 a orgán príslušný podľa § 167 ods. 2 písm. b) zákona č. 343/2015 Z. z. o verejnom obstarávaní a o zmene a doplnení niektorých zákonov v znení neskorších predpisov vo veci námietok záujemcu XXX (ďalej len „navrhovateľ“) smerujúcich podľa § 170 ods. 3 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní proti podmienkam uvedeným v oznámení o vyhlásení verejného obstarávania vo verejnej súťaži na predmet zákazky „Vypracovanie Strategickkej dokumentácie pre rozvoj a modernizáciu verejného prístavu Komárno Referenčné číslo: VP_KN“, vyhlásenej verejný obstarávateľom **Verejné prístavy, a.s.**, Prístavná 10, 821 09 Bratislava (ďalej len „kontrolovaný“) v Úradnom vestníku Európskej únie 17. 2. 2017 pod značkou 2017/S 034-061638 a vo Vestníku verejného obstarávania č. 36/2017 z 20. 2. 2017 pod značkou 2167 – MSS, 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. c), h) a 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 listom zo 7. 6. 2017, ktorý bol Úradu pre verejné obstarávanie (ďalej len „úrad“) doručený 8. 6. 2017, podal námietky v listinnej podobe podľa § 170 ods. 3 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“). Úrad po preskúmaní obsahu doručených námietok navrhovateľa uvádza, že námietky navrhovateľa smerujú proti verejnej súťaži vyhlásenej kontrolovaným, t. j. smerujú proti použitému (zvolenému) postupu verejného obstarávania, ktorý kontrolovaný uviedol v oznámeniach o vyhlásení verejného obstarávania. Úrad konštatuje, že predmetné námietky navrhovateľa posúdil ako námietky podľa § 170 ods. 3 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní smerujúce proti podmienkam uvedeným v oznámení o vyhlásení verejného obstarávania.
2. Úrad uvádza, že 12. 11. 2017 doručil kontrolovaný úradu informáciu podľa § 166 ods. 1 písm. b) zákona o verejnom obstarávaní k predmetnej zákazke. Úrad ďalej uvádza, že kontrolovaný 21. 11. 2017 zverejnil na svojom profile informáciu podľa § 52 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní o tom, že otváranie častí ponúk označených ako „Kritériá“ sa uskutočnilo v deň zverejnenia predmetnej informácie na profile kontrolovaného. Úrad konštatuje, že nemohol začať konanie o preskúmanie úkonov kontrolovaného na základe námietok v lehote podľa ustanovenia § 171 ods. 3 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní z dôvodu, že kontrolovaný v tomto verejnom obstarávaní už uskutočnil otváranie častí ponúk označených ako „Kritériá“.
3. Úrad konštatuje, že uvedené **konanie o preskúmanie úkonov kontrolovaného na základe námietok navrhovateľa sa začalo podľa § 171 ods. 4 zákona o verejnom obstarávaní dňom doručenia oznámenia o začatí konania navrhovateľovi a kontrolovanému ako účastníkom konania**. Predmetné oznámenie o začatí konania o preskúmanie úkonov kontrolovaného na základe námietok č. 11477-6000/2017-ODI-Ozn. bolo doručené

kontrolovanému 18. 12. 2017 a navrhovateľovi 19. 12. 2017. **Úrad konštatuje, že konanie o preskúmanie úkonov na základe námietok navrhovateľa začalo 19. 12. 2017, t. j. v deň kedy bolo obom účastníkom konania doručené oznámenie o začatí konania.**

4. Úrad listom č. 11477-6000/2017-ODI-V z 8. 1. 2018 vyzval kontrolovaného, aby v zmysle § 173 ods. 2 a ods. 3 zákona o verejnom obstarávaní doručil úradu písomné vyjadrenie k podaným námietkam a kompletnú dokumentáciu v origináli k danému verejnému obstarávaniu, a to v lehote do piatich pracovných dní odo dňa doručenia predmetnej výzvy. Kontrolovaný doručil úradu kompletnú dokumentáciu k predmetnému verejnému obstarávaniu 8. 1. 2018. Kontrolovaný následne doručil úradu písomné vyjadrenie k námietkam 10. 1. 2018.
5. Po preskúmaní námietok navrhovateľa a písomného vyjadrenia kontrolovaného k podaným námietkam spolu s predloženou dokumentáciou úrad uvádza nasledovné:
6. Podľa § 170 ods. 5 zákona o verejnom obstarávaní námietky doručené úradu musia obsahovať
 - a) identifikačné údaje navrhovateľa,
 - b) identifikačné údaje kontrolovaného,
 - c) označenie verejného obstarávania, proti ktorému námietky smerujú,
 - d) označenie skutočností, proti ktorým námietky podľa odseku 3 smerujú, pričom ak podaniu námietok musí predchádzať doručenie žiadosti o nápravu, námietky nemôžu ísť nad rámec obsahu žiadosti o nápravu,
 - e) opis rozhodujúcich skutočností a označenie dôkazov,
 - f) návrh na rozhodnutie o námietkach podľa § 175 ods. 1 alebo 2,**
 - g) podpis navrhovateľa alebo osoby oprávnenej konať za navrhovateľa.
7. Podľa § 170 ods. 6 zákona o verejnom obstarávaní prílohami námietok doručených úradu sú
 - a) ak ide o námietky podľa odseku 3 písm. a) a b), **písomné oznámenie o výsledku vybavenia žiadosti o nápravu** podľa § 165 ods. 3 písm. a), **písomné oznámenie o zamietnutí žiadosti o nápravu** podľa § 165 ods. 3 písm. b) alebo **doklad o doručení žiadosti o nápravu**, ak ju kontrolovaný v zákonnej lehote nevybavil,
 - b) **doklad preukazujúci oprávnenie podpisovať námietky** podľa odseku 5 písm. g) v origináli alebo jeho úradne overená fotokópia, ak nebol predložený kontrolovanému alebo ak osoba alebo osoby, ktoré podpísali námietky, nie sú podľa údajov uvedených v zozname hospodárskych subjektov oprávnené podpisovať námietky podľa odseku 5 písm. g).
8. Úrad uvádza, že jednou z obligatórnych náležitostí námietok je v zmysle § 170 ods. 5 písm. f) zákona o verejnom obstarávaní aj návrh na rozhodnutie o námietkach podľa § 175 ods. 1 alebo 2 zákona o verejnom obstarávaní. Preskúmaním podania navrhovateľa úrad zistil, že **predmetné námietky neobsahujú návrh na rozhodnutie o námietkach podľa § 175 ods. 1 alebo 2 zákona o verejnom obstarávaní.**
9. Úrad konštatuje, že navrhovateľ podal námietky podľa § 170 ods. 3 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní, a preto bol povinný predložiť v prílohe námietok jeden z dokladov uvedených v § 170 ods. 6 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní. Preskúmaním podania navrhovateľa úrad zistil, že **námietky navrhovateľa neobsahujú obligatórnu prílohu námietok uvedenú v § 170 ods. 6 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní**, keďže navrhovateľ nepredložil žiaden z dokladov uvedených v predmetnom zákonnom ustanovení. Úrad konštatuje, že okrem samotných námietok navrhovateľ 8. 6. 2017 doručil úradu len jeden ďalší doklad, a to žiadosť o nápravu zo 7. 6. 2017.

10. Úrad konštatuje, že navrhovateľ ako prílohu námietok úradu **nedoručil doklad preukazujúci oprávnenie podpisovať námietky**, ktorý je uvedený v § 170 ods. 6 písm. b) zákona o verejnom obstarávaní. Úrad po preskúmaní dokumentácie predloženej kontrolovaným zistil, že doklad preukazujúci oprávnenie podpisovať námietky za navrhovateľa nebol predložený kontrolovanému, keďže dokumentácia predložená kontrolovaným ho neobsahuje. Úrad taktiež konštatuje, že navrhovateľ nie je zapísaný v zozname hospodárskych subjektov. Úrad konštatuje, že **námietky navrhovateľa neobsahujú obligatórnu prílohu námietok uvedenú v § 170 ods. 6 písm. b) zákona o verejnom obstarávaní** a zároveň dodáva, že navrhovateľ nesplnil obligatórne podmienky na to, aby nemusel predložiť v súlade § 170 ods. 6 písm. b) zákona o verejnom obstarávaní doklad preukazujúci oprávnenie podpisovať námietky.
11. Procesné podmienky pre meritórne rozhodovanie v konaní o námietkach sú splnené len vtedy, ak podanie obsahuje všetky náležitosti uvedené v § 170 ods. 5 zákona o verejnom obstarávaní a taktiež obsahuje všetky prílohy uvedené v § 170 ods. 6 zákona o verejnom obstarávaní. V opačnom prípade úrad postupuje podľa § 174 ods. 1 písm. c) zákona o verejnom obstarávaní.
12. Podľa § 174 ods. 1 písm. c) zákona o verejnom obstarávaní **úrad zastaví rozhodnutím konanie o preskúmanie úkonov kontrolovaného, ak námietky neobsahujú všetky náležitosti podľa § 170 ods. 5 a prílohy podľa § 170 ods. 6 zákona o verejnom obstarávaní**.
13. Podľa § 172 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní je navrhovateľ s podaním námietok povinný zložiť na účet úradu kauciu; táto povinnosť sa nevzťahuje na orgán štátnej správy podľa § 170 ods. 1 písm. e), pričom kaucia musí byť pripísaná na účet úradu najneskôr pracovný deň nasledujúci po uplynutí lehoty na doručenie námietok podľa § 170 ods. 4 zákona o verejnom obstarávaní.
14. Podľa § 172 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní výška kaucie pri podaní námietok pred otváraním častí ponúk označených ako „Kritériá“ je
- a) 1% z predpokladanej hodnoty zákazky pri zadávaní nadlimitnej zákazky na dodanie tovaru a pri zadávaní nadlimitnej zákazky na poskytnutie služieb, najviac však 4 000,- eur,
 - b) 0,1% z predpokladanej hodnoty zákazky pri zadávaní nadlimitnej zákazky na uskutočnenie stavebných prác, najviac však 10 000,- eur,
 - c) 3% z predpokladanej hodnoty zákazky pri zadávaní podlimitnej zákazky na dodanie tovaru a pri zadávaní podlimitnej zákazky na poskytnutie služieb, najviac však 2 000,- eur,
 - d) 5% z predpokladanej hodnoty zákazky pri zadávaní podlimitnej zákazky na uskutočnenie stavebných prác, najviac však 5 000,- eur,
 - e) 0,1% z predpokladanej hodnoty koncesie, najviac však 10 000,- eur.
15. Úrad konštatuje, že v zmysle § 172 ods. 2 a 3 zákona o verejnom obstarávaní spôsob určenia výšky kaucie závisí od toho, či ide o podanie námietok **pred** otváraním častí ponúk označených ako „Kritériá“ alebo **po** otváraní častí ponúk označených ako „Kritériá“. Úrad konštatuje, že navrhovateľ doručil úradu námietky pred otváraním častí ponúk označených ako „Kritériá“.
16. Z vyššie uvedených skutočností vyplýva, že keďže navrhovateľ je subjektom s právnou formou spoločnosť s ručením obmedzením, je povinnosťou navrhovateľa s podaním námietok zložiť na účet úradu kauciu, pričom tá musí byť pripísaná na účet úradu v lehote a vo výške ustanovenej v § 172 zákona o verejnom obstarávaní. Vzhľadom na to, že v predmetnom prípade námietky navrhovateľa smerujú proti podmienkam uvedeným v oznámení o vyhlásení verejného obstarávania, musí byť kaucia na účet úradu pripísaná **najneskôr pracovný deň nasledujúci po uplynutí lehoty na doručenie námietok podľa § 170 ods. 4 písm. a),**

resp. písm. b) zákona o verejnom obstarávaní, a to v závislosti od toho, či si kontrolovaný splnil, resp. nesplnil povinnosť podľa § 165 ods. 3 alebo ods. 4 zákona o verejnom obstarávaní.

17. Úrad konštatuje, že predmetom tohto verejného obstarávania je nadlimitná zákazka na poskytnutie služieb. Z oznámenia o vyhlásení verejného obstarávania vyplýva, že predpokladaná hodnota zákazky je vo výške 766 200,- eur bez DPH. Navrhovateľ bol teda povinný v súlade s § 172 ods. 1 a ods. 2 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní zložiť na účet úradu kauciu vo výške 1 % zo sumy 766 200,- eur s DPH, najviac však 4000,- eur.
18. Úrad na základe vyššie uvedeného konštatuje, že **navrhovateľ nezložil na účet úradu kauciu v lehote a vo výške podľa § 172 ods. 1 a ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní, nakoľko kaucia nebola vôbec pripísaná na účet úradu.**
19. 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.**
20. Podľa § 164 ods. 1 písm. a) 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 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.
21. Podľa § 164 ods. 3 písm. a) bod 1 zákona o verejnom obstarávaní žiadosť o nápravu musí byť v listinnej podobe, faxom alebo v elektronickej podobe doručená verejnému obstarávateľovi, obstarávateľovi alebo osobe podľa § 8 **do 10 dní odo dňa uverejnenia oznámenia podľa odseku 1 písm. a) v európskom vestníku, ak žiadosť o nápravu smeruje proti oznámeniu o zámere uzavrieť zmluvu alebo koncesnú zmluvu alebo ak žiadosť o nápravu smeruje proti podmienkam uvedeným v oznámení podľa odseku 1 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní.**
22. Podľa § 165 ods. 5 posledná veta zákona o verejnom obstarávaní 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. 3 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.
23. Podľa § 170 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní **podaniu námietok musí predchádzať doručenie žiadosti o nápravu kontrolovanému.** Táto žiadosť sa nevzťahuje na podanie námietok podľa odseku 3 písm. c) až g) a na podanie námietok orgánom štátnej správy podľa odseku 1 písm. e) zákona o verejnom obstarávaní.
24. Úrad konštatuje, že námietky navrhovateľa smerujú proti podmienkam uvedeným v oznámení o vyhlásení verejného obstarávania, a preto bol navrhovateľ povinný pred ich podaním doručiť kontrolovanému žiadosť o nápravu v súlade s § 164 ods. 1 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní a v lehote ustanovenej v § 164 ods. 3 písm. a) bod 1 zákona o verejnom obstarávaní. Preskúmaním dokumentácie predloženej kontrolovaným úrad zistil, že

oznámenie o vyhlásení predmetnej verejnej súťaže bolo v Úradnom vestníku Európskej únie zverejnené 17. 2. 2017 pod značkou 2017/S 034-061638. Úrad konštatuje, že posledným dňom lehoty na doručenie žiadosti o nápravu kontrolovanému v zmysle § 164 ods. 3 písm. a) bod 1 zákona o verejnom obstarávaní bol pondelok 27. 2. 2017, t. j. desiaty deň odo dňa zverejnenia oznámenia v európskom vestníku.

25. Z predloženej dokumentácie úrad zistil, že navrhovateľ doručil kontrolovanému svoju žiadosť o nápravu 8. 6.2017. Vychádzajúc z vyššie uvedených skutočností **úrad konštatuje, že navrhovateľ nedoručil žiadosť o nápravu smerujúcu proti podmienkam uvedeným v oznámení o vyhlásení verejného obstarávania v zákonom stanovenej lehote. Lehota na doručenie žiadosti o nápravu proti podmienkam uvedeným v oznámení o vyhlásení verejného obstarávania navrhovateľovi márne uplynula 27. 2. 2017.**
26. Podľa § 174 ods. 1 písm. j) zákona o verejnom obstarávaní **úrad zastaví rozhodnutím konanie o preskúmanie úkonov kontrolovaného na základe námietok, ak žiadosť o nápravu nebola doručená kontrolovanému v lehote podľa § 164 ods. 3 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).**
27. Zo skutočností zistených úradom vyplýva, že pre konanie o preskúmanie úkonov kontrolovaného na základe námietok neboli splnené všetky zákonné predpoklady, čím pre úrad nastala neodstrániteľná prekážka brániaca meritórnemu rozhodovaniu v konaní o preskúmanie úkonov kontrolovaného na základe námietok v súlade s príslušnými ustanoveniami zákona o verejnom obstarávaní.
28. Na základe uvedeného bolo potrebné rozhodnúť tak, ako je uvedené vo výrokovej časti tohto rozhodnutia.

Poučenie:

Podľa § 177 ods. 1 zákona č. 343/2015 Z. z. o verejnom obstarávaní a o zmene a doplnení niektorých zákonov v znení neskorších predpisov 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. Podľa § 174 ods. 10 zákona č. 343/2015 Z. z. o verejnom obstarávaní a o zmene a doplnení niektorých zákonov v znení neskorších predpisov rozhodnutie úradu je preskúmateľné súdom, pričom žaloba musí byť podaná do 30 dní odo dňa doručenia rozhodnutia úradu.

poverený riadením odboru dohľadu

Rozhodnutie sa doručí:

1. XXX – navrhovateľ
2. Verejné prístavy, a.s., Prístavná 10, 821 09 Bratislava – kontrolovaný
3. Process Management, s.r.o., Gaštanová 13, 811 04 Bratislava – kontaktné miesto kontrolovaného