

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 **XY** (ďalej len „navrhovateľ“) smerujúcich proti podmienkam uvedeným v súťažných podkladoch vo verejnom obstarávaní na predmet podlimitnej zákazky „Dodávka TONEROVÝCH NÁPLNÍ A SPOTREBNÝCH MATERIÁLOV do tlačiarň, kopírovacích strojov, faxov a multifunkčných zariadení pre potreby Fakultnej nemocnice s poliklinikou F. D. Roosevelta Banská Bystrica“, vyhlásenom verejným obstarávateľom **Fakultná nemocnica s poliklinikou F. D. Roosevelta Banská Bystrica**, Nám. L. Svobodu 1, 975 17 Banská Bystrica, IČO: 00165549 (ďalej len „kontrolovaný“) vo Vestníku verejného obstarávania č. 125/2018 z 26. 6. 2018 pod značkou 8667 – WYT, 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. f) 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 z 28. 6. 2018, doručeným Úradu pre verejné obstarávanie (ďalej len „úrad“) 29. 6. 2018, podal námietky v listinnej podobe 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“) smerujúce proti podmienkam uvedeným v súťažných podkladoch.
2. Podľa § 171 ods. 2 písm. b) zákona o verejnom obstarávaní úrad koná v samostatnom konaní o preskúmanie úkonov kontrolovaného na základe námietok, ak ide o námietky podané pri postupe zadávania zákazky, pri ktorom sa ponuka nepredkladá podľa § 49 ods. 5 zákona o verejnom obstarávaní.
3. Podľa § 49 ods. 5 zákona o verejnom obstarávaní sa ponuka predkladá tak, aby obsahovala osobitne oddelenú a uzavretú časť týkajúcu sa návrhu na plnenie kritérií na vyhodnotenie ponúk, označenú slovom „Kritériá“ a osobitne oddelenú a uzavretú ostatnú časť ponuky, označenú slovom „Ostatné“. Ak ide o elektronickú ponuku, oddelenosť a uzavretosť sa zabezpečí elektronickými prostriedkami tak, aby bola zabezpečená neporušiteľnosť a integrita jednotlivých častí, ich oddeliteľnosť a samostatné prístupnenie.
4. Podľa § 113 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní Pri zadávaní podlimitných zákaziek bez využitia elektronického trhoviska verejný obstarávateľ postupuje podľa prvej časti a druhej časti prvej hlavy, ak nie je v § 113 až 116 ustanovené inak; nepoužije sa § 26, § 27, § 28 ods. 2 až 4, § 29, § 30 ods. 5 až 22, § 31, § 45, § 49 ods. 5, § 52 ods. 1 až 4 a § 62; § 52 ods. 5 a 6 sa použijú primerane.

5. Podľa § 171 ods. 3 písm. c) zákona o verejnom obstarávaní konanie o preskúmanie úkonov kontrolovaného na základe námietok začne, ak ide o námietky doručené podľa § 171 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní, dňom doručenia oznámenia o začatí konania účastníkom konania.
6. Vzhľadom na to, že v predmetnom prípade ide o podlimitnú zákazku bez využitia elektronického trhu, v ktorej sa ponuky nepredkladajú podľa § 49 ods. 5 zákona o verejnom obstarávaní, nie je v danom prípade možné doručiť úradu všetky informácie podľa § 166 tohto zákona, čo má za následok, že úrad nemôže začať konanie o preskúmanie úkonov kontrolovaného na základe námietok v lehotách podľa ustanovenia § 171 ods. 3 písm. a) a písm. b) zákona o verejnom obstarávaní. Z uvedeného dôvodu **konanie o preskúmanie úkonov kontrolovaného na základe námietok začalo podľa § 171 ods. 3 písm. c) zákona o verejnom obstarávaní dňom doručenia oznámenia o začatí konania o preskúmanie úkonov kontrolovaného na základe námietok navrhovateľovi a kontrolovanému ako účastníkom konania.**
7. Úrad ďalej konštatuje, že list č. 9034-6000/2018-OD-Ozn. z 24. 7. 2018 označený ako „Oznámenie o začatí konania o preskúmanie úkonov kontrolovaného na základe námietok“ bol doručený navrhovateľovi 30. 7. 2018 a kontrolovanému 31. 7. 2018. Z uvedeného vyplýva, že konanie o preskúmanie úkonov kontrolovaného na základe námietok navrhovateľa začalo v súlade s § 171 ods. 3 písm. c) zákona o verejnom obstarávaní 31. 7. 2018.
8. Úrad v nadväznosti na bod 7 tohto rozhodnutia uvádza, že podľa § 173 ods. 2 a ods. 3 zákona o verejnom obstarávaní listom č. 9034-6000/2018-OD-V z 3. 8. 2018 označeným ako „Výzva na doručenie písomného vyjadrenia k podaným námietkam a kompletnej dokumentácie v origináli“ vyzval kontrolovaného na doručenie písomného vyjadrenia k podaným námietkam a kompletnej dokumentácie v origináli. Predmetná výzva na doručenie písomného vyjadrenia k podaným námietkam a kompletnej dokumentácie v origináli bola kontrolovanému doručená 10. 8. 2018. Kontrolovaný doručil úradu písomné vyjadrenie k podaným námietkam a kompletnú dokumentáciu k predmetnému verejnému obstarávaniu v origináli 17. 8. 2017.
9. Úrad preskúmaním námietok navrhovateľa, vyjadrenia kontrolovaného k podaným námietkam a dokumentácie k predmetnej verejnej súťaži zistil nasledovné:
10. Podľa § 170 ods. 3 písm. b) zákona o verejnom obstarávaní uchádzač, **záujemca**, účastník, osoba, ktorej práva alebo právom chránené záujmy boli alebo mohli byť dotknuté postupom kontrolovaného alebo orgán štátnej správy, ktorý osvedčí právny záujem v danej veci, ak boli kontrolovanému poskytnuté finančné prostriedky na dodanie tovaru, uskutočnenie stavebných prác alebo poskytnutie služieb z Európskej únie, **môže pred uzavretím** zmluvy, koncesnej zmluvy alebo **rámцovej dohody**, pred ukončením súťaže návrhov, pred zadáním zákazky na základe rámцovej dohody alebo pred ukončením postupu inovatívneho partnerstva **podat' námietky proti podmienkam uvedeným v súťažných podkladoch**, v koncesnej dokumentácii, v súťažných podmienkach alebo v iných dokumentoch poskytnutých kontrolovaným v lehote na predkladanie ponúk alebo návrhov.
11. Podľa § 170 ods. 4 zákona o verejnom obstarávaní sa **námietky** podávajú v listinnej podobe alebo elektronickej podobe podľa osobitného predpisu a **musia byť doručené úradu a kontrolovanému** najneskôr do 10 dní odo dňa

- a) 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 alebo ods. 4,
 - b) uplynutia lehoty na doručenie písomného oznámenia o výsledku vybavenia žiadosti o nápravu alebo písomného oznámenia o zamietnutí žiadosti o nápravu, ak kontrolovaný nesplnil povinnosť podľa § 165 ods. 3 alebo ods. 4,
12. Úrad uvádza, že nakoľko kontrolovaný v liste „Výzva na doručenie písomného vyjadrenia k podaným námietkam a kompletnej dokumentácie v origináli – odpoveď“ doručenom úradu 17. 8. 2018 uviedol, že nemôže poskytnúť vyjadrenie k podaným námietkam navrhovateľa, nakoľko mu neboli v predmetnom verejnom obstarávaní žiadne námietky doručené a zároveň v dokumentácii kontrolovaného námietky absentovali, úrad listom č. 9034-6000/2018-OD-L, označeným ako „Žiadosť o preukázanie doručenia námietok kontrolovanému“ z 31. 8. 2018, ktorý bol navrhovateľovi doručený 5. 9. 2018, vyzval navrhovateľa, aby predložil úradu listinné dôkazy preukazujúce doručenie námietok kontrolovanému v predmetnom verejnom obstarávaní. Navrhovateľ na predmetný list odpovedal listom „Predmet: 9034-6000/2018-OD-L – Preukázanie doručenia námietok“ doručeným úradu 7. 9. 2018, v ktorom uviedol nasledovné, cit.: „V rámci preukázania doručenia námietok Vám spoločnosť XY zasiela podací lístok z pošty, ktorou sme spolu so zaslaním e-mailu informovali verejného obstarávateľa (Fakultná nemocnica s poliklinikou F. D. Roosevelta Banská Bystrica) o podaní námietky proti súťažným podkladom. Spolu s podacím lístkom a znením žiadosti o nápravu v súťažných podkladoch, zasielam tiež odpoveď verejného obstarávateľa na našu žiadosť - čo je tiež znakom, že žiadosť o nápravu bola verejnému obstarávateľovi doručená.“. Úrad k vyššie uvedenému dodáva, že navrhovateľ v prílohe predmetného listu doručil kópiu Podacieho lístku Slovenskej pošty, a.s. s podacím číslom: RE575537879SK, kópiu žiadosti o nápravu proti podmienkam uvedeným v súťažných podkladoch z 28. 6. 2018 a kópiu oznámenia o zamietnutí žiadosti o nápravu kontrolovaného zo 4. 7. 2018.
13. **Na základe uvedených skutočností má úrad za to, že navrhovateľ v rámci revízných postupov doručil kontrolovanému len žiadosť o nápravu z 28. 6. 2018, čo aj sám potvrdil (bod 12 tohto rozhodnutia), avšak navrhovateľ úradu nepreukázal, že doručil kontrolovanému námietky smerujúce proti podmienkam uvedeným v súťažných podkladoch, čím nesplnil povinnosť vyplývajúcu z § 170 ods. 4 zákona o verejnom obstarávaní, t. j. nesplnil povinnosť doručiť námietky kontrolovanému.**
14. Podľa § 174 ods. 1 písm. f) zákona o verejnom obstarávaní úrad zastaví rozhodnutím konanie o preskúmanie úkonov kontrolovaného, ak námietky neboli doručené kontrolovanému.
15. Na základe vyššie uvedených skutočností úrad zastavuje konanie o preskúmanie úkonov kontrolovaného na základe námietok navrhovateľa podľa § 174 ods. 1 písm. f) zákona o verejnom obstarávaní.
16. Podľa § 172 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní je **s podaním námietok navrhovateľ povinný zložiť na účet úradu kauciu**; táto povinnosť sa nevzťahuje na orgán štátnej správy podľa § 170 ods. 1 písm. e) zákona o verejnom obstarávaní. 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.
17. 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.

18. Podľa § 172 ods. 3 zákona o verejnom obstarávaní výška kaucie pri podaní námietok po otvorení častí ponúk označených ako „Kritériá“ je 1% z ponukovej ceny uchádzača

- a) najmenej však 600 eur a najviac 30 000 eur, ak námietky smerujú proti vylúčeniu uchádzača pre mimoriadne nízku ponuku podľa § 53 ods. 5 písm. f) zákona o verejnom obstarávaní,
- b) ak námietky smerujú proti vylúčeniu uchádzača z iných dôvodov, ako je uvedené v písmene a), najviac však
 - 1. 4 000 eur pri zadávaní nadlimitnej zákazky na dodanie tovaru a pri zadávaní nadlimitnej zákazky na poskytnutie služieb,
 - 2. 10 000 eur pri zadávaní nadlimitnej zákazky na uskutočnenie stavebných prác,
 - 3. 2 000 eur pri zadávaní podlimitnej zákazky na poskytnutie služieb a
 - 4. 5 000 eur pri zadávaní podlimitnej zákazky na uskutočnenie stavebných prác,
 - 5. 10 000 eur pri zadávaní koncesie
- c) najviac však 150 000 eur, ak námietky smerujú proti iným skutočnostiam ako uvedeným v písmene a) a b).

19. Podľa § 172 ods. 4 zákona o verejnom obstarávaní sa na účely odseku 3 ponukovou cenou rozumie celková cena ponúknutá navrhovateľom za predmet zákazky alebo koncesie; za ponukovú cenu sa považuje aj čistá súčasná hodnota jednorazovej platby alebo opakovanej platby.

20. Podľa § 172 ods. 5 zákona o verejnom obstarávaní ak je zákazka alebo koncesia rozdelená na časti a námietky sa týkajú len jednej časti alebo len niektorých častí, kaucia sa určuje vo výške príslušného percentuálneho podielu podľa odseku 2 alebo odseku 3 z predpokladanej hodnoty tejto časti alebo týchto častí alebo z ponukovej ceny tejto časti alebo týchto častí.

21. Podľa § 172 ods. 6 zákona o verejnom obstarávaní ak nemožno určiť predpokladanú hodnotu časti zákazky alebo koncesie, určí sa predpokladaná hodnota časti zákazky alebo koncesie ako podiel predpokladanej hodnoty celej zákazky alebo koncesie a počtu častí, na ktoré je zákazka alebo koncesia rozdelená.

22. Podľa § 172 ods. 7 zákona o verejnom obstarávaní ak predpokladaná hodnota nie je zverejnená

- a) považuje sa za predpokladanú hodnotu na účely odseku 2 pri zadávaní nadlimitnej zákazky alebo koncesie, príslušný finančný limit pre nadlimitnú zákazku alebo koncesiu,
- b) výška kaucie pri zadávaní podlimitnej zákazky na dodanie tovaru a pri zadávaní podlimitnej zákazky na poskytnutie služieb je 1 200 eur,
- c) výška kaucie pri zadávaní podlimitnej zákazky na uskutočnenie stavebných prác je 5 000 eur.

23. Podľa § 172 ods. 8 zákona o verejnom obstarávaní ak nie je možné určiť výšku kaucie podľa odsekov 2 až 7, výška kaucie je 3 000 eur.
24. Z vyššie uvedených skutočností vyplýva, že keďže navrhovateľ je subjektom s právnou formou spoločnosť s ručením obmedzeným a nie je orgánom štátnej správy podľa § 170 ods. 1 písm. e) zákona o verejnom obstarávaní, 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**. Úrad konštatuje, že pri stanovení výšky kaucie v predmetnom prípade je potrebné vychádzať zo skutočností, že v danom prípade ide o podlimitnú zákazku bez využitia elektronického trhu, pri ktorej kontrolovaný postupuje podľa § 113 až § 116 zákona o verejnom obstarávaní. Z ust. § 113 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní vyplýva, že v predmetnom prípade ponuky nie sú rozdelené v zmysle § 49 ods. 5 zákona o verejnom obstarávaní, a teda nie je možné určiť výšku kaucie podľa § 172 ods. 2 až 7 zákona o verejnom obstarávaní. Z uvedeného dôvodu mal navrhovateľ zložiť kauciu vo výške podľa § 172 ods. 8 zákona o verejnom obstarávaní, t. j. vo výške 3 000 eur a v lehote podľa § 172 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní, t. j. najneskôr pracovný deň nasledujúci po uplynutí lehoty na doručenie predmetných námietok.
25. Úrad ďalej uvádza, že navrhovateľ s podaním námietok nezložil na účet úradu žiadnu kauciu.
26. **Úrad na základe vyššie uvedeného konštatuje, že navrhovateľ nezložil na účet úradu kauciu v lehote a výške ustanovenej v § 172 zákona o verejnom obstarávaní, t. j. kaucia nebola pripísaná na účet úradu v lehote podľa § 172 ods. 1 a vo výške podľa § 172 ods. 8 zákona o verejnom obstarávaní.**
27. 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.
28. Na základe vyššie uvedených skutočností úrad zastavuje konanie o preskúmanie úkonov kontrolovaného na základe námietok navrhovateľa podľa § 174 ods. 1 písm. h) zákona o verejnom obstarávaní.
29. Zo skutočností zistených úradom vyplýva, že pre konanie o preskúmanie úkonov kontrolovaného na základe námietok navrhovateľa 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.
30. Na základe uvedeného bolo potrebné rozhodnúť tak, ako je uvedené vo výroku 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. 2 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.

riaditeľ odboru dohľadu

Rozhodnutie sa doručuje:

1. XY – navrhovateľ

Fakultná nemocnica s poliklinikou F. D. Roosevelta Banská Bystrica, Nám. L. Svobodu 1,
975 17 Banská Bystrica, IČO: 00165549 – kontrolovaný;