

Bratislava

22. 10. 2018

Číslo: 10660-6000/2018-OD

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“) proti podmienkam uvedeným v súťažných podkladoch vo verejnej súťaži na predmet nadlimitnej zákazky „Rekonštrukcia plavidla Kyselica“, vyhlásenej verejným obstarávateľom **SLOVENSKÝ VODOHOSPODÁRSKY PODNIK, štátny podnik**, Radničné námestie 8, 969 55 Banská Štiavnica, IČO: 36 022 047 (ďalej len „kontrolovaný“) v Úradnom vestníku Európskej únie 25. 7. 2018 pod značkou 2018/S 141-323050 a vo Vestníku verejného obstarávania č. 147/2018 z 26. 7. 2018 pod značkou 10449 – 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. 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 17. 8. 2018, doručeným úradu 21. 8. 2018, podal námietky v listinnej podobe smerujúce podľa § 170 ods. 3 písm. a) a 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“) proti podmienkam uvedeným v oznámení o vyhlásení verejného obstarávania a proti podmienkam uvedeným v súťažných podkladoch (ďalej len „námietky“).
2. Úrad v súvislosti so začatím konania o preskúmanie úkonov kontrolovaného na základe námietok navrhovateľa uvádza, že kontrolovaný v danom verejnom obstarávaní postupuje podľa § 66 ods. 7 zákona o verejnom obstarávaní, tzv. reverzným postupom, kedy sa vyhodnotenie splnenia podmienok účasti podľa § 40 zákona o verejnom obstarávaní uskutočňuje po vyhodnotení ponúk podľa § 53 zákona o verejnom obstarávaní a ponuky sa nemusia predkladať podľa § 49 ods. 5 zákona o verejnom obstarávaní. Na základe tejto skutočnosti nie je v danom prípade možné doručiť úradu všetky informácie podľa § 166 tohto zákona, čo malo za následok, že úrad nemohol začať konanie o preskúmanie úkonov kontrolovaného na základe námietok v lehotách podľa ustanovenia § 171 ods. 3 písm. a) a b) zákona o verejnom obstarávaní. Z uvedeného dôvodu úrad konštatuje, že konanie o preskúmanie úkonov kontrolovaného na základe námietok navrhovateľa začalo podľa § 171 ods. 3 písm. c) zákona o verejnom obstarávaní dňom doručenia oznámenia o začatí konania navrhovateľovi a kontrolovanému ako účastníkom konania.

Na základe uvedeného úrad uvádza, že konanie o preskúmanie úkonov kontrolovaného na základe námietok navrhovateľa začalo 31. 8. 2018.

3. Úrad listom č. 10660-6000/2018-OD-V zo dňa 10. 9. 2018 označeným ako „Výzva na doručenie písomného vyjadrenia k podaným námietkam a kompletnej dokumentácie v origináli“, doručeným kontrolovanému dňa 17. 9. 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 predmetnej verejnej súťaži, a to v lehote do piatich pracovných dní odo dňa doručenia výzvy.
4. Dňa 19. 9. 2018 bola úradu doručená dokumentácia v origináli k predmetnej verejnej súťaži, a dňa 21. 9. 2018 bolo úradu elektronicky doručené písomné vyjadrenie k podaným námietkam navrhovateľa. Úrad preto konštatuje, že kompletná dokumentácia bola úradu doručená dňa 21. 9. 2018.
5. Po preskúmaní námietok navrhovateľa, vyjadrenia kontrolovaného k podaným námietkam a príslušnej dokumentácie úrad uvádza nasledovné:
6. Na základe preskúmania obsahu námietok má úrad za to, že v tomto prípade nejde o podanie námietok, ktorými by navrhovateľ namietal viacero skutočností podľa § 170 ods. 3 zákona o verejnom obstarávaní, konkrétne podľa § 170 ods. 3 písm. a) a b) zákona o verejnom obstarávaní – úrad má za to, že námietky navrhovateľa **smerujú iba proti podmienkam uvedeným v súťažných podkladoch podľa § 170 ods. 3 písm. b)** zákona o verejnom obstarávaní a nie súčasne aj proti podmienkam uvedeným v oznámení o vyhlásení verejného obstarávania podľa § 170 ods. 3 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní.
7. 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). 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.
8. 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.
9. Podľa § 172 ods. 3 zákona o verejnom obstarávaní výška kaucie pri podaní námietok **po otváraní 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).
10. 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.
11. 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.
12. 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.
13. 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.
14. 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.**
15. Z vyššie uvedených skutočností vyplýva, že keďže navrhovateľ nie je orgánom štátnej správy podľa § 170 ods. 1 písm. e) zákona o verejnom obstarávaní, **je jeho zákonnou povinnosťou 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 skutočnosti, že ide o **reverznú verejnú súťaž** (bod 2 tohto rozhodnutia), v ktorej sa ponuky nepredkladajú podľa § 49 ods. 5 zákona o verejnom obstarávaní (tak, aby obsahovali osobitne oddelenú a uzavretú časť týkajúcu sa návrhu na plnenie kritérií na vyhodnotenie ponúk, označenú slovom „Kritériá“ a osobitne oddelenú a uzavretú časť ponuky, označenú slovom „Ostatné“), 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. 3 000 eur.**

16. Lustráciou účtu úradu bolo zistené, že navrhovateľ zložil **na účet úradu kauciu vo výške 2 210,00 EUR, a teda v rozpore s jej zákonom stanovenou výškou podľa § 172 ods. 8** zákona o verejnom obstarávaní.
17. Úrad na základe vyššie uvedeného konštatuje, že navrhovateľ nezložil na účet úradu kauciu vo výške ustanovenej v § 172 zákona o verejnom obstarávaní, t. j. kaucia nebola pripísaná na účet úradu vo výške podľa § 172 ods. 8 zákona o verejnom obstarávaní.
18. Podľa § 174 ods. 1 písm. h) zákona o verejnom obstarávaní, úrad **zastaví** konanie o preskúmanie úkonov kontrolovaného, **ak kaucia nebola pripísaná na účet úradu v lehote alebo vo výške ustanovenej v § 172 zákona o verejnom obstarávaní.**
19. Úrad uvádza, že v dôsledku nezloženia kaucie vo výške určenej zákonom o verejnom obstarávaní neboli pre konanie o preskúmanie úkonov kontrolovaného na základe námietok zo strany navrhovateľa splnené všetky zákonné predpoklady, čím 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.
20. Na základe uvedeného bolo potrebné rozhodnúť tak, ako je uvedené vo výrokovej časti tohto rozhodnutia.

Kaucia

21. Podľa § 172 ods. 9 zákona o verejnom obstarávaní kaucia vo výške podľa odsekov 2 až 8 je príjmom štátneho rozpočtu dňom nadobudnutia právoplatnosti rozhodnutia úradu, ktorým boli námietky zamietnuté. Kaucia sa vo výške 35 % z výšky kaucie podľa odsekov 2 až 8 stáva príjmom štátneho rozpočtu dňom nadobudnutia právoplatnosti rozhodnutia úradu o zastavení konania, ak navrhovateľ po začatí konania vzal späť podané námietky, a to aj vtedy, ak úrad súčasne zastaví konanie aj podľa § 174 ods. 1 písm. a) až c), f), h) alebo písm. j). Úrad vráti navrhovateľovi kauciu alebo jej časť, ktorá sa nestala príjmom štátneho rozpočtu, do 30 dní odo dňa právoplatnosti rozhodnutia alebo do 30 dní odo dňa späťvzatia námietok, ak navrhovateľ vzal námietky späť pred začatím konania.
22. V súlade s predmetným ustanovením a výrokom tohto rozhodnutia, **úrad vráti navrhovateľovi zloženú kauciu do 30 dní odo dňa právoplatnosti 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 je toto rozhodnutie úradu preskúmateľné súdom, pričom žaloba musí byť podaná do 30 dní odo dňa doručenia rozhodnutia úradu.

riaditeľ odboru dohľadu

Rozhodnutie sa doručuje

1. XY - navrhovateľ
2. SLOVENSKÝ VODOHOSPODÁRSKY PODNIK, štátny podnik, Radničné námestie 8,
969 55 Banská Štiavnica - kontrolovaný