

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 oznámení o vyhlásení verejného obstarávania a proti podmienkam uvedeným v súťažných podkladoch vo verejnej súťaži na predmet zákazky „Služby skládkovania odpadov“, vyhlásenej verejným obstarávateľom **Podnik technických služieb mesta, s.r.o.**, ul. Športovcov 890, 020 01 Púchov (ďalej len „kontrolovaný“) v Úradnom vestníku Európskej únie zo 7. 12. 2016 pod značkou 2016/S 236-430032 a vo Vestníku verejného obstarávania č. 239/2016 dňa 8. 12. 2016 pod značkou 16497 - 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 **podľa § 174 ods. 1 písm. 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 4. 1. 2017, doručeným Úradu pre verejné obstarávanie (ďalej len „úrad“) 9. 1. 2017, podal námietky v listinnej podobe podľa § 170 ods. 3 písm. a) a 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 oznámení o vyhlásení verejného obstarávania a proti podmienkam uvedeným súťažných podkladoch.
2. Úrad uvádza, že vzhľadom na to, že kontrolovaný v danom verejnom obstarávaní postupoval podľa § 66 ods. 7 zákona o verejnom obstarávaní, tzv. reverznou verejnou súťažou, 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, nebolo v danom prípade možné doručiť úradu všetky informácie podľa § 166 tohto zákona. Konanie o preskúmanie úkonov kontrolovaného na základe námietok navrhovateľa tak nemohol začať 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 sa začalo podľa § 171 ods. 3 písm. c) zákona o verejnom obstarávaní dňom doručenia oznámenia o začatí konania navrhovateľovi a kontrolovanému ako účastníkovi konania a úrad koná o týchto námietkach v samostatnom konaní o preskúmanie úkonov kontrolovaného na základe námietok v súlade s § 171 ods. 2 písm. b) zákona o verejnom obstarávaní.

3. Oznámenie o začatí konania č. 2066-6000/2017-ODI-Ozn. z 23. 1. 2017 bolo kontrolovanému a navrhovateľovi doručené 25. 1. 2017. Vzhľadom na uvedené úrad konštatuje, že **konanie o preskúmanie úkonov kontrolovaného na základe námietok navrhovateľa začalo 25. 1. 2017.**
4. Nakoľko doručenie námietok navrhovateľa nemá odkladný účinok na konanie kontrolovaného, úrad sa vydaním predbežného opatrenia podľa § 173 ods. 11 zákona o verejnom obstarávaní rozhodol pozastaviť konanie kontrolovaného v predmetnej súťaži a zároveň rozhodol, že lehoty, ktoré určil kontrolovaný a taktiež lehoty, ktoré kontrolovanému vyplývajú zo zákona o verejnom obstarávaní, neplynú, a to až do nadobudnutia právoplatnosti rozhodnutia úradu podľa § 174 alebo § 175 zákona o verejnom obstarávaní vydaného v tomto konaní. Rozhodnutie o predbežnom opatrení č. 2066-6000/2017-ODI-PO z 23. 1. 2017 nadobudlo právoplatnosť dňom jeho doručenia účastníkom konania, t. j. 25. 1. 2017.
5. Úrad následne listom č. 2066-6000/2017-ODI-V z 2. 2. 2017 označeným ako „Výzva na doručenie písomného vyjadrenia k podaným námietkam a kompletnej dokumentácie v origináli“, 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 danej verejnej súťaži, a to v lehote piatich pracovných dní odo dňa doručenia predmetnej výzvy. **Kontrolovaný doručil úradu písomné vyjadrenie k podaným námietkam a kompletnú dokumentáciu k predmetnému verejnému obstarávaniu 8. 2. 2017.**

Po preskúmaní námietok navrhovateľa, vyjadrenia kontrolovaného a príslušnej dokumentácie úrad uvádza nasledovné:

6. Podľa § 172 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní s podaním námietok je 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. 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“.
7. 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.**
8. Úrad uvádza, že povinnosťou navrhovateľa je s podaním námietok zložiť na účet úradu kauciu, a to v lehote a vo výške podľa § 172 zákona o verejnom obstarávaní. Ako už úrad uviedol v bode 2 tohto rozhodnutia, kontrolovaný v danom verejnom obstarávaní postupuje podľa § 66 ods. 7 zákona o verejnom obstarávaní, tzv. reverznou verejnou súťažou. V predmetnom verejnom obstarávaní sa ponuky nepredkladali podľa § 49 ods. 5 zákona o verejnom obstarávaní, t. j. rozdelené na časť „Ostatné“ a časť „Kritériá“. Na základe vyššie uvedeného **v tomto prípade nie je možné určiť výšku kaucie podľa § 172 ods. 2 až ods. 7 zákona o verejnom obstarávaní, keďže tieto ustanovenia sú viazané na moment doručenia námietok vo vzťahu k otváraní častí ponúk označených ako „Kritériá“.** Úrad konštatuje, že keďže v danej verejnej súťaži uchádzači nemali povinnosť predkladať ponuky samostatne oddelené na časť „Ostatné“ a časť „Kritériá“, navrhovateľ mal zložiť na účet úradu kauciu vo výške 3 000 eur podľa § 172 ods. 8 zákona o verejnom obstarávaní.
9. Úrad zároveň konštatuje, že nakoľko námietky navrhovateľa smerujú proti dvom skutočnostiam, jednak proti podmienkam uvedeným v oznámení o vyhlásení verejného

obstarávania a tiež proti podmienkam uvedeným v súťažných podkladoch, **navrhovateľ bol povinný zložiť na účet úradu dve kaucie vo výške 3 000 eur, a teda spolu 6 000 eur.**

10. Úrad v danej súvislosti **zistil, že navrhovateľ predložil ako prílohu námietok doklad o poukázaní kaucie na účet úradu vo výške 1 520 Eur.** Suma 1 520 Eur bola pripísaná na účet úradu vedený v Štátnej pokladnici 9. 1. 2017.
11. Na základe vyššie uvedených skutočností úrad konštatuje, že **navrhovateľ v súvislosti s námietkami proti podmienkam uvedeným v oznámení o vyhlásení verejného obstarávania a tiež v súvislosti s námietkami proti podmienkam uvedeným v súťažných podkladoch nezložil na účet úradu kauciu vo výške v súlade s § 172 ods. 8 zákona o verejnom obstarávaní.**
12. Podľa § 174 ods. 1 písm. h) zákona o verejnom obstarávaní **úrad zastaví rozhodnutím konanie o preskúmanie úkonov kontrolovaného na základe námietok, ak kaucia nebola pripísaná na účet úradu v lehote alebo výške ustanovenej v § 172 zákona o verejnom obstarávaní.**
13. Úrad ďalej uvádza, že podľa § 21 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní na účely tohto zákona sa do lehoty určenej podľa dní nezapočítava deň, keď došlo ku skutočnosti určujúcej začiatok lehoty. Lehoty určené podľa týždňov, mesiacov alebo rokov sa končia uplynutím toho dňa, ktorý sa svojím označením zhoduje s dňom, keď došlo ku skutočnosti určujúcej začiatok lehoty, a ak taký deň v mesiaci nie je, končí sa lehota posledným dňom mesiaca. Ak koniec lehoty pripadne na sobotu alebo na deň pracovného pokoja, je posledným dňom lehoty najbližší budúci pracovný deň.
14. Podľa § 164 ods. 1 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
 - a) 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,
 - b) **podmienkam uvedeným v súťažných podkladoch**, v koncesnej dokumentácii, v súťažných podmienkach alebo v iných dokumentoch poskytnutých verejným obstarávateľom, obstarávateľom alebo osobou podľa § 8 v lehote na predkladanie ponúk alebo návrhov.
15. Podľa § 164 ods. 3 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
 - a) **do 10 dní odo dňa uverejnenia**
 1. **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),**
 2. výzvy na predkladanie ponúk podľa odseku 1 písm. a) vo vestníku, ak ide o podlimitnú zákazku bez využitia elektronického trhu a ak žiadosť o nápravu smeruje proti podmienkam uvedeným vo výzve na predkladanie ponúk,
 - b) **do 10 dní odo dňa prevzatia dokumentov podľa odseku 1 písm. b), ak žiadosť o nápravu smeruje proti podmienkam uvedeným v týchto dokumentoch; najneskôr však do 10 dní odo dňa uplynutia lehoty na predkladanie ponúk alebo návrhov.**

16. 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.
17. 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.
18. Úrad vo vzťahu k námietkam navrhovateľa smerujúcim proti podmienkam uvedeným v oznámení o vyhlásení verejného obstarávania uvádza, že navrhovateľ bol 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 7. 12. 2016** pod značkou 2016/S 236-430032. Vzhľadom k tomu, že desiaty deň odo dňa zverejnenia oznámenia v európskom vestníku pripadol na sobotu 17. 12. 2016, posledným dňom **lehoty na doručenie žiadosti o nápravu kontrolovanému** v zmysle § 164 ods. 3 písm. a) bod 1 v spojitosti s § 21 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní bol najbližší pracovný deň, t. j. pondelok **19. 12. 2016**.
19. Z predloženej dokumentácie úrad zistil, že **navrhovateľ kontrolovanému doručil svoju žiadosť o nápravu elektronicky prostredníctvom e-mailu 20. 12. 2016**. Navrhovateľ síce označil žiadosť o nápravu podľa § 164 ods. 1 písm. b) zákona o verejnom obstarávaní, z jej obsahu však podľa úradu jasne vyplýva, že v bode 1 a 2 smeruje proti podmienkam uvedeným v oznámení o vyhlásení verejného obstarávania. 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 19. 12. 2016**.
20. V spojitosti s námietkami navrhovateľa smerujúcimi proti podmienkam uvedeným v súťažných podkladoch úrad uvádza, že navrhovateľ bol povinný pred ich podaním doručiť kontrolovanému žiadosť o nápravu podľa § 164 ods. 1 písm. b) zákona o verejnom obstarávaní v lehote stanovenej v § 164 ods. 3 písm. b) zákona o verejnom obstarávaní. Preskúmaním predloženej dokumentácie úrad zistil, že navrhovateľ zaslal kontrolovanému svoju žiadosť o súťažné podklady prostredníctvom e-mailu 9. 12. 2016. V žiadosti prosil o elektronické zaslanie súťažných pokladov vo worde. V deň zasielania žiadosti o súťažné podklady už teda navrhovateľ podľa úradu disponoval súťažnými podkladmi v inom formáte ako word, resp. minimálne vedel o zadávaní predmetnej zákazky. Navrhovateľ musí brať na vedomie skutočnosť, že podľa § 64 ods. 1 písm. a) v spojení s § 43 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní kontrolovaný bol povinný uverejniť v profile súťažné podklady k predmetnej zákazke, čo kontrolovaný 7. 12. 2016 spravil. Úrad uvádza, že 9. 12. 2016, t. j. v deň kedy navrhovateľ najneskôr vedel o zadávaní predmetnej zákazky, už boli súťažné podklady dostupné v pdf. forme v profile kontrolovaného. Informácia o tom, že súťažné podklady sú dostupné priamo a úplne bez obmedzení a poplatkov spolu s http odkazom na stránku, kde sa nachádzajú je uvedená v bode I.3 „Komunikácia“ oznámenia o vyhlásení verejného obstarávateľa. Dňa 9. 12. 2016 tak navrhovateľ mal súťažné podklady k dispozícii a tejto skutočnosti si mal byť vedomý.

21. Úrad má za to, že navrhovateľ bol povinný doručiť svoju žiadosť o nápravu smerujúcu proti podmienkam v súťažných podkladoch v lehote 10 dní od 9. 12. 2016. **Posledným dňom lehoty na doručenie žiadosti o nápravu kontrolovanému** v zmysle § 164 ods. 3 písm. b) zákona o verejnom obstarávaní **bol teda 19. 12. 2016.** Vychádzajúc z vyššie uvedeného úrad konštatuje, že **žiadosť o nápravu smerujúca proti podmienkam uvedeným v súťažných podkladoch nebola doručená v zákonom stanovenej lehote.**
22. 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).
23. 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.
24. Na základe uvedeného bolo potrebné rozhodnúť tak, ako je uvedené vo výrokovej časti tohto rozhodnutia.

Kaucia

25. 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 späť vzatia námietok, ak navrhovateľ vzal námietky späť pred začatím konania.
26. V súlade s predmetným ustanovením a výrokom tohto rozhodnutia **úrad vráti navrhovateľovi kauciu** do 30 dní odo dňa nadobudnutia právoplatnosti rozhodnutia o námietkach.

Poučenie:

Podľa § 177 ods. 1 zákona č. 343/2015 Z. z. o verejnom obstarávaní a o zmene a doplnení niektorých zákonov v znení zákona č. 438/2015 Z. z. 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 zákona č. 438/2015 Z. z. 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 zákona č. 438/2015 Z. z. je toto rozhodnutie úradu je preskúmateľné súdom, pričom žaloba musí byť podaná do 30 dní odo dňa doručenia rozhodnutia úradu.

riaditeľka odboru dohľadu I

Rozhodnutie sa doručí:

1. XY - navrhovateľ
2. Podnik technických služieb mesta, s.r.o., ul. Športovcov 890, 020 01 Púchov -
kontrolovaný