

Úrad pre verejné obstarávanie ako ústredný orgán štátnej správy pre verejné obstarávanie podľa § 140 a orgán príslušný podľa § 167 ods. 2 písm. b) v nadväznosti na § 187e ods. 6 zákona č. 343/2015 Z. z. o verejnom obstarávaní a o zmene a doplnení niektorých zákonov v znení neskorších predpisov vo veci námietok uchádzača XY (ďalej len „navrhovateľ“) smerujúcich podľa § 170 ods. 3 písm. d) zákona č. 343/2015 Z. z. o verejnom obstarávaní a o zmene a doplnení niektorých zákonov v znení neskorších predpisov proti vylúčeniu vo verejnej súťaži na predmet nadlimitnej zákazky **„Modernizácia a ekologizácia výrobných zariadení, kameňolom Devín“**, časť č. 1 **„Nákup výrobných zariadení na výrobu kameňa a kameniva“**, vyhlásenej verejným obstarávateľom **Slovenský vodohospodársky podnik, štátny podnik, Odštepny závod Bratislava**, Karloveská 2, 842 17 Bratislava, IČO: 36022047 (ďalej len „kontrolovaný“) v Úradnom vestníku Európskej únie z 4. 8. 2018 pod značkou 2018/S 149-340626 a vo Vestníku verejného obstarávania č. 155/2018 z 7. 8. 2018 pod značkou 11158 – MST, vydáva toto, 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) a 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 18. 1. 2019, doručeným Úradu pre verejné obstarávanie (ďalej len „úrad“) dňa 21. 1. 2019, podal námietky v listinnej podobe podľa § 170 ods. 3 písm. d) zákona č. 343/2015 Z. z. o verejnom obstarávaní a o zmene a doplnení niektorých zákonov v znení neskorších predpisov proti vylúčeniu.
2. Úrad uvádza, že 1. 1. 2019 nadobudol účinnosť zákon č. 345/2018 Z. z., 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 (ďalej len „zákon o verejnom obstarávaní“) a ktorým sa menia a dopĺňajú niektoré zákony.
3. Podľa § 187e ods. 1 zákona o verejnom v znení účinnom od 1. 1. 2019 postup zadávania zákazky a postup zadávania koncesie, pri ktorých bolo oznámenie o vyhlásení verejného obstarávania, oznámenie použité ako výzva na súťaž alebo výzva na predkladanie ponúk odoslané na uverejnenie do 31. decembra 2018, sa dokončia podľa predpisov účinných do 31. decembra 2018; to neplatí, ak ide o uplatňovanie odkladných lehôt pre uzavretie zmluvy, rámcovej dohody alebo koncesnej zmluvy podľa § 56 a pre povinnosť podať podnet podľa § 169 ods. 2.

4. Podľa § 187e ods. 6 zákona o verejnom obstarávaní v znení účinnom od 1. 1. 2019, v konaní začatom po 31. decembri 2018, ktoré sa vzťahuje na verejné obstarávanie podľa odsekov 1 až 3, sa postupuje podľa predpisov účinných do 31. decembra 2018; to neplatí pre konanie na základe podnetu podľa § 169 ods. 2, pre zníženie pokuty podľa § 173 ods. 14, § 175 ods. 4 tretej vety a pre vydanie rozhodnutia podľa § 175 ods. 4 druhej vety.
5. Vzhľadom na to, že kontrolovaný v danej verejnej súťaži postupuje 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, 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 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 navrhovateľovi a kontrolovanému ako účastníkom konania** a úrad koná o námietkach v samostatnom konaní o preskúmanie úkonov kontrolovaného na základe námietok v súlade s § 171 ods. 2 písm. b) zákona o verejnom obstarávaní. **Predmetné oznámenie o začatí konania bolo doručené kontrolovanému dňa 19. 2. 2019 a navrhovateľovi dňa 18. 2. 2019. Na základe uvedeného úrad konštatuje, že predmetné konanie o preskúmanie úkonov kontrolovaného na základe námietok začalo 19. 2. 2019, t. j. v deň kedy bolo poslednému účastníkovi konania doručené oznámenie o začatí konania.**
6. Vzhľadom na vyššie uvedené a s poukázaním na skutočnosti, že v predmetnej verejnej súťaži bolo oznámenie o vyhlásení verejného obstarávania odoslané na uverejnenie publikačnému úradu dňa **30. 7. 2018** a predmetné konanie o preskúmanie úkonov kontrolovaného na základe námietok začalo 19. 2. 2019, t. j. po 31. decembra 2018, úrad uvádza, že na predmetný postup zadávania zákazky, ako aj na predmetné konanie o preskúmanie úkonov kontrolovaného na základe námietok sa aplikuje právny predpis účinný **do 31. decembra 2018**.
7. Podľa § 173 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní po začatí konania o preskúmanie úkonov kontrolovaného je kontrolovaný povinný doručiť úradu kompletnú dokumentáciu v origináli do piatich pracovných dní odo dňa doručenia výzvy úradu. Doručením kompletnej dokumentácie v origináli úradu, ak ide o elektronickú komunikáciu, sa rozumie sprístupnenie elektronickej podoby dokumentácie prostredníctvom nástrojov a zariadení použitých na elektronickú komunikáciu. Kontrolovaný môže nahliadať do kompletnej dokumentácie v origináli doručenej úradu.
8. Podľa § 173 ods. 3 zákona o verejnom obstarávaní, ak ide o konanie o preskúmanie úkonov kontrolovaného na základe námietok, je kontrolovaný povinný doručiť úradu v lehote podľa odseku 2 aj písomné vyjadrenie k podaným námietkam.
9. Úrad uvádza, že nakoľko kontrolovaný dňa 11. 2. 2019 doručil úradu dokumentáciu k predmetnej verejnej súťaži, úrad listom č. 3755-6000/2019-Ozn. zo dňa 13. 2. 2019 vyzval v súlade s § 173 ods. 2 a 3 zákona o verejnom obstarávaní kontrolovaného, aby doručil úradu do piatich pracovných dní odo dňa doručenia predmetnej výzvy písomné vyjadrenie k podaným námietkam a prípadne ďalšie dokumenty, týkajúce sa predmetnej verejnej súťaži.

Kontrolovaný doručil úradu písomné vyjadrenie k podaným námietkam a dokumentáciu k predmetnej verejnej súťaži dňa 22. 2. 2019, ktorú následne doplnil dňa 28. 2. 2019.

10. Podľa § 170 ods. 5 zákona o verejnom obstarávaní námietky doručené úradu a kontrolovanému 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 dôkazy, ak nie sú súčasťou dokumentácie,
 - f) návrh na rozhodnutie o námietkach podľa § 175 ods. 1 alebo ods. 2,
 - g) podpis navrhovateľa alebo osoby oprávnenej konať za navrhovateľa.**
11. V nadväznosti na vyššie uvedené úrad poukazuje aj na ustanovenie § 170 ods. 5 písm. g) zákona o verejnom obstarávaní, v zmysle ktorého námietky navrhovateľa musia obsahovať podpis navrhovateľa alebo osoby oprávnenej konať za navrhovateľa
12. Úrad uvádza, že preskúmaním údajov o navrhovateľovi v Zozname hospodárskych subjektoch vedenom v informačných systémoch Úradu pre verejné obstarávanie (ďalej len „zoznam hospodárskych subjektov“) a lustráciou v Obchodnom registri Slovenskej republiky má úrad za to, že za navrhovateľa je oprávnený samostatne konať a podpisovať jej štatutárny orgán - konateľ, pričom ako vyplýva z údajov v zozname hospodárskych subjektov a obchodného registra konateľom navrhovateľa je AA.
13. Úrad ďalej uvádza, že námietky navrhovateľa boli podpísané iba osobou BB (generálny riaditeľ), bez toho aby súčasťou doručených námietok alebo ponuky predloženej navrhovateľom vo verejnom obstarávaní bol doklad preukazujúci oprávnenie konať a podpisovať námietky osobou BB za navrhovateľa.
14. Na základe vyššie uvedeného má úrad za to, že námietky **navrhovateľa neobsahujú všetky náležitosti v zmysle § 170 ods. 5 zákona o verejnom obstarávaní, konkrétne absentuje podpis navrhovateľa alebo osoby oprávnenej konať za navrhovateľa.**
15. Podľa § 174 ods. 1 písm. c) zákona o verejnom obstarávaní, úrad **zastaví konanie o preskúmanie úkonov kontrolovaného, ak námietky neobsahujú všetky náležitosti podľa § 170 ods. 5 a prílohy podľa § 170 ods. 6.**
16. 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) 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. Úrad opätovne poukazuje na bod 5 tohto rozhodnutia, konkrétne na skutočnosť, že kontrolovaný v danej verejnej súťaži postupuje 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 **nepredkladajú podľa § 49 ods. 5 zákona o verejnom obstarávaní.**

18. Podľa § 49 ods. 5 zákona o verejnom obstarávaní ponuka sa 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 prístupenie.
19. Úrad tiež uvádza, že v zmysle § 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.**
20. 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 skutočností, že ide o reverznú verejnú súťaž, v ktorej sa ponuky nepredkladajú podľa § 49 ods. 5 zákona o verejnom obstarávaní, teda ponuky nie sú rozdelené na osobitne oddelenú a uzavretú časť označenú slovom „Ostatné“ a osobitne oddelenú a uzavretú časť označenú slovom „Kritériá“ a preto **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.**
21. Lustráciou účtu úradu bolo zistené, že **navrhovateľ nezložil na účet úradu kauciu v lehote a vo výške podľa § 172 ods. 8 v nadväznosti na § 172 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní, nakoľko kaucia nebola vôbec pripísaná na účet úradu.**
22. 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.**
23. Úrad uvádza, že v dôsledku doručenia námietok úradu a kontrolovanému bez toho aby obsahovali všetky náležitosti v zmysle § 170 ods. 5 zákona o verejnom obstarávaní, konkrétne v námietkach absentoval podpis osoby oprávnenej konať za navrhovateľa, a tiež v dôsledku nezloženia kaucie vo výške a lehote 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 vydaniu meritórnemu rozhodnutiu v konaní o preskúmaní úkonov kontrolovaného na základe námietok navrhovateľa v súlade s príslušnými ustanoveniami zákona o verejnom obstarávaní.
24. Vzhľadom na uvedené úrad zastavuje konanie o preskúmanie úkonov kontrolovaného na základe námietok podľa § 174 ods. 1 písm. c) a h) zákona o verejnom obstarávaní.
25. 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
2. Slovenský vodohospodársky podnik, štátny podnik, Odštepný závod Bratislava, Karloveská 2, 842 17 Bratislava - kontrolovaný