

Bratislava 21. 10. 2019
Číslo: 14549-6000/2019

Úrad pre verejné obstarávanie ako ústredný orgán štátnej správy pre verejné obstarávanie podľa § 140 a orgán príslušný podľa § 167 ods. 2 písm. b) a podľa § 169 ods. 1 písm. d) 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**, zastúpený splnomocnencom **XX** (ďalej len „navrhovateľ“) smerujúcich proti vylúčeniu z verejnej súťaže na predmet zákazky „Stravovanie zamestnancov prostredníctvom stravovacích poukázok“, vyhlásenej verejným obstarávateľom **Jadrová a vyrad'ovacia spoločnosť, a. s.**, Tomášikova 22, 821 02 Bratislava, IČO: 35 946 024 (ďalej len „kontrolovaný“) v Úradnom vestníku Európskej únie pod značkou 2019/S 163-400796 dňa 26. 08. 2019 a vo Vestníku verejného obstarávania č. 173/2019 dňa 27. 08. 2019 pod značkou 23474 – MSS, vydáva toto

r o z h o d n u t i e :

Úrad pre verejné obstarávanie **zamieta** námietky navrhovateľa podľa § 175 ods. 3 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 21. 10. 2019, doručeným Úradu pre verejné obstarávanie (ďalej len „úrad“) toho istého dňa 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 (ďalej len „zákon o verejnom obstarávaní“) smerujúce proti vylúčeniu z predmetného verejného obstarávania. Kontrolovanému boli doručené námietky navrhovateľa dňa 21. 10. 2019 v elektronickej podobe funkcionalitou informačného systému, prostredníctvom ktorého sa predmetné verejné obstarávanie realizuje, t. j. prostredníctvom informačného systému EVO (ďalej len „IS EVO“).
2. Námietky navrhovateľa boli úradu, ako aj kontrolovanému doručené v lehote a podobe podľa § 170 ods. 4 a ods. 8 zákona o verejnom obstarávaní a obsahujú všetky náležitosti podľa § 170 ods. 5 zákona o verejnom obstarávaní. Navrhovateľ doručil námietky podľa § 170 ods. 1 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní ako uchádzač. Podľa § 2 ods. 5 písm. c) zákona o verejnom obstarávaní uchádzačom je hospodársky subjekt, ktorý predložil ponuku. Úrad uvádza, že navrhovateľ v postavení uchádzača predložil ponuku do predmetnej súťaže elektronicky prostredníctvom IS EVO, určeného na komunikáciu dňa 26.09.2019.
3. 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.

4. Z § 172 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní vyplýva, že navrhovateľ bol v danom prípade povinný s podaním námietok zložiť na účet úradu kauciu vo výške 2 166,76 EUR.
5. Úrad lustráciou účtu úradu zistil, že navrhovateľ s podaním námietok zložil na účet úradu dňa 21. 10. 2019 kauciu vo výške 2 167,00 EUR.
6. Úrad na základe vyššie uvedeného konštatuje, že boli splnené všetky zákonom stanovené procesné podmienky.

Námietky navrhovateľa

7. Navrhovateľ uvádza, že dňa 10. 10. 2019 mu kontrolovaný cez IS EVO odoslal „Oznámenie o vylúčení z verejného obstarávania“, a to z dôvodu, že navrhovateľ neodpovedal na „Žiadosť o vysvetlenie ponuky“ v lehote 2 pracovných dní. Navrhovateľ má za to, že „Žiadosť o vysvetlenie ponuky“ a „Oznámenie o vylúčení z verejného obstarávania“, boli odoslané v ten istý deň, t. j. 10. 10. 2019. Navrhovateľ sa domnieva, že kontrolovaný vylúčil jeho ponuku v rozpore so zákonom o verejnom obstarávaní.
8. Navrhovateľ uvádza, že dňa 14. 10. 2019 odoslal kontrolovanému „Vyjadrenie k oznámeniu o vylúčení z verejného obstarávania“ prostredníctvom IS EVO. V predmetnom vyjadrení navrhovateľ uviedol odpovede, ktoré kontrolovaný žiadal v rámci „Žiadosti o vysvetlenie ponuky“ a dôvody, prečo mu bol dokument s názvom „Žiadosť o vysvetlenie ponuky“ sprístupnený až dňa 10. 10. 2019 prostredníctvom IS EVO.
9. Navrhovateľ tvrdí, že kontroloval svoje užívateľské konto v IS EVO dňa 03. 10. 2019 ako aj každý nasledujúci pracovný deň. Navrhovateľ čestne prehlasuje, že v časti „Komunikácia“ až do dňa 10. 10. 2019 neboli v záložke „Prijaté žiadosti“ uvedené žiadne zaslané dokumenty, okrem zápisnice z otvárania ponúk.
10. Navrhovateľ argumentuje aj tým, že mu nebol doručený notifikačný mail o doručení správy s predmetom „Vysvetlenie ponuky“, prílohou ktorého bol dokument s názvom „Žiadosť o vysvetlenie ponuky“ do jeho elektronickej schránky v IS EVO. Navrhovateľ tvrdí, že až dňa 10. 10. 2019 boli v IS EVO v časti „Prijaté žiadosti“ zaznamenané dve žiadosti, a to „Žiadosť o vysvetlenie ponuky“ a „Oznámenie o vylúčení z verejného obstarávania“. Navrhovateľ nerozumie, z akého dôvodu v rozmedzí dní od 03. 10. 2019 do 10. 10. 2019 nebol v IS EVO evidovaný iný dokument okrem zápisnice z otvárania a napriek tomu odo dňa 10. 10. 2019 zo záznamu v IS EVO vyplýva, že „Žiadosť o vysvetlenie ponuky“ bola zaslaná už 03. 10. 2019.
11. Na základe vyššie uvedených skutočností navrhovateľ konštatuje, že jediným logickým vysvetlením je chyba funkcionality IS EVO a nepriamo to dokazuje aj lehota, ktorú stanovil kontrolovaný v „Žiadosti o vysvetlenie ponuky“ (bod 21 tohto rozhodnutia). Navrhovateľ sa domnieva, že z uvedených lehôt vyplýva, že kontrolovaný mal zaslať „Žiadosť o vysvetlenie ponuky“ dňa 04. 10. 2019 a teda prvým pracovným dňom je 07. 10. 2019 a druhým je 08. 10. 2019, avšak na základe údajov v IS EVO tomu tak nebolo, čo tiež naznačuje chybu funkcionality IS EVO. Podľa navrhovateľa bol dôsledok tejto chyby v IS EVO odstránený až 10. 10. 2019.

12. Podľa navrhovateľa bola „Žiadosť o vysvetlenie ponuky“ odoslaná kontrolovaným prostredníctvom IS EVO dňa 10. 10. 2019. Následne navrhovateľ odoslal kontrolovanému „Vyjadrenie k oznámeniu o vylúčení z verejného obstarávania“ dňa 14. 10. 2019, a preto sa navrhovateľ domnieva, že dodržal lehotu na vyjadrenie.
13. Navrhovateľ žiada, aby úrad nariadil kontrolovanému odstrániť protiprávny stav, a to konkrétne zrušiť rozhodnutie o vylúčení navrhovateľa, zaradiť navrhovateľa do procesu verejného obstarávania a opätovne vyhodnotiť jeho ponuku v súlade so zákonom o verejnom obstarávaní.

Začiatok konania o preskúmanie úkonov kontrolovaného na základe námietok

14. Podľa § 171 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní sa konanie o preskúmanie úkonov kontrolovaného na základe námietok začína dňom doručenia námietok úradu. Na základe uvedeného úrad konštatuje, že predmetné konanie o preskúmanie úkonov kontrolovaného na základe námietok začalo dňa **21. 10. 2019**.
15. Podľa § 173 ods. 1 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní je kontrolovaný povinný doručiť úradu písomné vyjadrenie k podaným námietkam a kompletnú dokumentáciu podľa § 24 zákona o verejnom obstarávaní v origináli do siedmich dní odo dňa doručenia námietok, ak ide o konanie o preskúmanie úkonov kontrolovaného na základe námietok. Dňa 25. 10. 2019 kontrolovaný doručil úradu písomné vyjadrenie k podaným námietkam. Kontrolovaný v rámci vyjadrenia k podaným námietkam doručil úradu v súlade s § 173 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní aj prístupové údaje do IS EVO, v ktorom bola realizovaná predmetná nadlimitná zákazka. Úrad na základe uvedeného konštatuje, že za deň doručenia kompletnej dokumentácie k predmetnej verejnej súťaži možno považovať deň 25. 10. 2019.

Písomné vyjadrenie kontrolovaného k námietkam navrhovateľa

16. Vzhľadom na to, že k predmetnej verejnej súťaži boli podané od toho istého navrhovateľa 2 námietky, o ktorých úrad rozhoduje v samostatných konaniach, a to pod č. 14551-6000/2019 a č. 14549-6000/2019, kontrolovaný vo svojom písomnom vyjadrení poskytol vyjadrenie k obom podaným námietkam. Vo vyjadrení k námietke č. 1, vo vzťahu ktorej úrad vedie predmetné konanie o námietkach pod č. 14549-6000/2019, kontrolovaný uvádza, že navrhovateľovi odoslal dňa 03. 10. 2019 „Žiadosť o vysvetlenie ponuky“ prostredníctvom IS EVO, čo jednoznačne preukazuje záznam v IS EVO.
17. Kontrolovaný uvádza, že v IS EVO platí, že čas odoslania je totožný s časom doručenia. Kontrolovaný má za to, že skutočnosti, ktoré navrhovateľ namieta, mu neboli jednoznačne a dôveryhodne preukázané ani podložené relevantným dôkazom.
18. Kontrolovaný poukazuje na skutočnosť, že navrhovateľ mal v období od 10. 10. 2019 až do podania námietok možnosť kontaktovať Helpdesk úradu a získať dôkaz pre tvrdenia uvádzané v námietkach, pričom kontrolovaný nedisponuje takouto informáciou. Ďalej uvádza, že pri výpočte lehoty uplatňoval dva celé pracovné dni, a teda prvý a posledný deň do lehoty nezapočítaval, z čoho vyplýva aj skutočnosť, že IS EVO fungoval správne.
19. Kontrolovaný trvá na svojom stanovisku, že navrhovateľ neodpovedal v stanovenej lehote na „Žiadosť o vysvetlenie ponuky“, a tým naplnil zákonný dôvod pre vylúčenie jeho ponuky.

Zistenia úradu

Z predloženej dokumentácie o predmetnom verejnom obstarávaní úrad zistil nasledovné skutočnosti:

20. Kontrolovaný vyhlásil verejnú súťaž na predmet zákazky „Stravovanie zamestnancov prostredníctvom stravovacích poukázok“ v Úradnom vestníku Európskej únie pod značkou 2019/S 163-400796 dňa 26. 08. 2019 a vo Vestníku verejného obstarávania č. 173/2019 dňa 27. 08. 2019 pod značkou 23474 – MSS. V závislosti od predmetu zákazky, typu kontrolovaného a predpokladanej hodnoty zákazky vo výške 2 166 763,66 Eur bez DPH ide o nadlimitnú zákazku na poskytnutie služby. V lehote na predkladanie ponúk, t. j. do 27.09.2019 do 09:00:00 hod., predložili ponuku 3 uchádzači, vrátane navrhovateľa. Otváranie ponúk sa uskutočnilo dňa 27.09.2019 o 10:00:00 hod. Kontrolovaný podľa záznamu z IS EVO odoslal navrhovateľovi dňa 03. 10. 2019 o 11:10:25 hod. dokument s názvom „Žiadosť o vysvetlenie ponuky“. Následne dňa 10. 10. 2019 o 17:37:17 hod. kontrolovaný odoslal navrhovateľovi prostredníctvom IS EVO dokument s názvom „Oznámenie o vylúčení z verejného obstarávania“ a oznámil mu vylúčenie jeho ponuky z predmetného verejného obstarávania. Dňa 21. 10. 2019 navrhovateľ doručil úradu námietky v listinnej podobe podľa § 170 ods. 3 písm. d) zákona o verejnom obstarávaní smerujúce proti vylúčeniu.
21. Kontrolovaný podľa záznamu z IS EVO odoslal navrhovateľovi dňa 03. 10. 2019 o 11:10:25 hod. dokument s názvom „Žiadosť o vysvetlenie ponuky“, v ktorom kontrolovaný určil lehotu na odpoveď nasl. cit.: „(...) Vás žiadame o vysvetlenie Vašej ponuky doručiť elektronicky, prostredníctvom IS EVO, v lehote do 2 pracovných dní od dňa odoslania tejto Žiadosti o vysvetlenie, t.j. do 8. 10. 2019.“
22. Na základe záznamu z IS EVO úrad zistil, že navrhovateľ neodpovedal kontrolovanému na „Žiadosť o vysvetlenie ponuky“ zo dňa 03. 10. 2019.
23. V dokumente „Oznámenie o vylúčení z verejného obstarávania“ zo dňa 10. 10. 2019, doručenom navrhovateľovi toho istého dňa prostredníctvom IS EVO, kontrolovaný uviedol, cit.: „Verejný obstarávateľ vylúčil Vašu ponuku z verejného obstarávania v súlade s § 53 ods. 5 písm. c) bod 1 Zákona, pretože ste na žiadosť o vysvetlenie Vašej ponuky, ktorú Vám v súlade s § 53 ods. 1 Zákona zaslal prostredníctvom IS EVO 03. 10. 2019, neodpovedali v stanovenej lehote dvoch pracovných dní, ktorá uplynula 08. 10. 2019, a nedoručili ste písomné vysvetlenie Vašej ponuky“.
24. V bode 6 „Doručovanie podaní“ Príručky používateľa Informačného systému pre elektronické verejné obstarávanie, Časť Záujemca/Uchádzač – Pracovné postupy“ (ďalej len „Príručka používateľa systému EVO“), ktorá je verejne dostupná na webovom sídle úradu, je uvedené, cit.: „V IS EVO sa za okamih doručenia považuje odoslanie danej informácie (žiadosti, ponuky, návrhu a iné). Tento údaj je uvedený v dátume podania príslušného dokumentu.“.
25. V sekcii často kladených otázok, zverejnených na webovom sídle úradu, je zároveň v súvislosti s určením momentu doručenia dokumentov v systéme EVO uvedené nasledujúce, cit.: „Moment doručenia informácií v IS EVO ver. 18.0: V IS EVO sa za okamih doručenia informácií odosielaných prostredníctvom funkcionality IS EVO považuje okamih odoslania

daných informácií (napr. žiadosti, ponuky, návrhu, oznamu, rozhodnutia a iné). Tento údaj je uvedený v dátume podania príslušného dokumentu.“.

Právny rámec

26. Podľa § 10 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní verejný obstarávateľ a obstarávateľ sú povinní pri zadávaní zákaziek, koncesií a pri súťaži návrhov postupovať podľa tohto zákona.
27. Podľa § 10 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní verejný obstarávateľ a obstarávateľ musia dodržať princíp rovnakého zaobchádzania, princíp nediskriminácie hospodárskych subjektov, princíp transparentnosti, princíp proporcionality a princíp hospodárnosti a efektívnosti.
28. Podľa § 53 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní je vyhodnocovanie ponúk komisiou neverejné. Komisia vyhodnotí ponuky z hľadiska splnenia požiadaviek verejného obstarávateľa alebo obstarávateľa na predmet zákazky alebo koncesie a v prípade pochybností overí správnosť informácií a dôkazov, ktoré poskytl uchádzači; ak ide o zákazku v oblasti obrany a bezpečnosti, komisia vyhodnotí ponuky aj z hľadiska požiadaviek na bezpečnosť a ochranu utajovaných skutočností a bezpečnosť dodávok. Ak verejný obstarávateľ alebo obstarávateľ vyžadoval od uchádzačov zábezpeku, komisia posúdi zloženie zábezpeky. Ak komisia identifikuje nezrovnalosti alebo nejasnosti v informáciách alebo dôkazoch, ktoré uchádzač poskytol, písomne požiada o vysvetlenie ponuky a ak je to potrebné aj o predloženie dôkazov. Vysvetlením ponuky nemôže dôjsť k jej zmene. Za zmenu ponuky sa nepovažuje odstránenie zrejmych chýb v písaní a počítaní.
29. Podľa § 53 ods. 5 písm. c) bod 1 zákona o verejnom obstarávaní verejný obstarávateľ a obstarávateľ vylúčia ponuku, ak uchádzač nedoručí písomné vysvetlenie ponuky na základe požiadavky podľa odseku 1 do dvoch pracovných dní odo dňa odoslania žiadosti o vysvetlenie, ak komisia neurčila dlhšiu lehotu a komunikácia sa uskutočňuje prostredníctvom elektronických prostriedkov.

Právne posúdenie úradom

Úrad preskúmal postup kontrolovaného v predmetnom verejnom obstarávaní v rozsahu namietaných skutočností a po zhodnotení všetkých podkladov, najmä dokumentácie predloženej kontrolovaným, vyjadrenia kontrolovaného, ako aj navrhovateľom namietaných skutočností konštatuje nasledovné:

30. Úrad uvádza, že predmetom námietok navrhovateľa je vylúčenie jeho ponuky z verejného obstarávania podľa § 53 ods. 5 písm. c) bod 1 zákona o verejnom obstarávaní, t. j. z dôvodu že navrhovateľ nedoručil písomné vysvetlenie ponuky v lehote do dvoch pracovných dní odo dňa odoslania žiadosti o vysvetlenie. Navrhovateľ de facto spochybňuje dátum odoslania, zobrazený v IS EVO pri dokumente „Žiadosti o vysvetlenie ponuky“, ktorý kontrolovaný odoslal navrhovateľovi s cieľom vyžiadania vysvetlenia ponuky podľa § 53 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní v súvislosti s nejasnosťou ohľadom formy navrhovateľom ponúknutých stravných poukázok (papierové, elektronické).
31. Úrad s cieľom preverenia namietaných skutočností odoslal správcovi IS EVO dňa 13. 11. 2019 žiadosť o vyjadrenie, v ktorej žiadal o vyjadrenie k nasl. otázkam:

- 1) Zaznamenal/eviduje IS EVO v rozpätí dní od 03. 10. 2019 do 10. 10. 2019 výpadok funkcionality, resp. vyskytol sa v tomto období problém s odosielaním a prijímaním správ v rámci komunikačného modulu IS EVO (medzi verejným obstarávateľom a uchádzačmi)?
 - 2) Dovoľujeme si Vás požiadať o zaslanie informácie, či bol hospodárskemu subjektu XY vo verejnej súťaži na predmet zákazky „Stravovanie zamestnancov prostredníctvom stravovacích poukážok“, vyhlásenej verejným obstarávateľom Jadrová a vyrad'ovacia spoločnosť, a.s vo Vestníku verejného obstarávania č. 173/2019 dňa 27. 08. 2019 pod značkou 23474 – MSS (ID zákazky 422351) odoslaný notifikačný mail dňa 03. 10. 2019 o prijatí správy s predmetom „Vysvetlenie ponuky“ od verejného obstarávateľa?
 - 3) Predmetom námietok, doručených odborom dohľadu je tvrdenie navrhovateľa XY, že správa s predmetom „Vysvetlenie ponuky“, ktorá mu bola podľa údajov v IS EVO podaná verejným obstarávateľom Jadrová a vyrad'ovacia spoločnosť, a.s. v rámci vyššie uvedenej zákazky dňa 03. 10. 2019, sa mu zobrazila v jeho schránke až dňa 10. 10. 2019. Dovoľujeme si Vás požiadať o preverenie daného tvrdenia navrhovateľa, či mohla nastať situácia, ktorú popisuje navrhovateľ, t. j. že správa s predmetom „Vysvetlenie ponuky“, podaná verejným obstarávateľom podľa údajov v IS EVO dňa 03. 10. 2019 o 11:10:25 hod., by sa navrhovateľovi XY zobrazila v schránke až 10. 10. 2019. Dovoľujeme si Vás požiadať aj o doloženie printscreenov obrazoviek alebo záznamu o systémových udalostiach, ktorými je možné preukázať alebo vyvrátiť predmetné tvrdenia navrhovateľa.
32. Správca IS EVO dňa 15.11.2019 poskytol úradu nasl. odpovede na vyššie uvedené otázky:
- 1) V danom období bolo systémom EVO odoslaných 13477 e-mailových notifikácií – vid' záložka „emaily dni“ (zobrazuje počet odoslaných e-mailov v jednotlivých dňoch po hodine).
 - 2) Predmetný notifikačný e-mail bol odoslaný na YY dňa 03. 10. 2019 11:10 s termínom na vybavenie daného vysvetlenia do 08. 10. 2019. Predmet notifikácie: EVO - Vysvetlenie ponuky 422351 - Stravovanie zamestnancov prostredníctvom stravovacích poukážok (vid' záložka „YY“ - maily súvisiace so zákazkou 422351, používateľ si pozrel dané vysvetľovanie dňa 09. 10. 2019 14:00, vid' záložka „audit vysvetľovania“ - audit pre predmetný dokument vysvetľovania – používateľ YY podala danú ponuku id=49371, a preto jej prišla notifikácia o potrebe vysvetľovania ponuky).
 - 3) V IS EVO sa za okamih doručenia informácií odosielaných prostredníctvom funkcionality IS EVO považuje okamih odoslania daných informácií (napr. žiadosti, ponuky, návrhu, oznamu, rozhodnutia a iné). Tento údaj je uvedený v dátume podania príslušného dokumentu. Po odoslaní akejkoľvek informácie cez IS EVO na používateľa, je daná informácia bezprostredne v dispozičnej sfére daného používateľa.
33. Úrad na základe žiadosti o vyjadrenie zo dňa 13. 11. 2019 adresovanej správcovi IS EVO žiadal preverenie pravdivosti namietaných skutočností navrhovateľa. Úrad z predmetnej odpovede zistil a má za preukázané, že v období od dňa 03. 10. 2019 do 10. 10. 2019 správca IS EVO nezaznamenal chybu funkcionality IS EVO. Ďalej úrad z auditného záznamu poskytnutého správcom IS EVO zistil, že notifikačný mail bol navrhovateľovi odoslaný na mailovú adresu YY dňa 03. 10. 2019 o 11:10 hod. s termínom na vybavenie daného vysvetlenia do 08. 10. 2019 a má za preukázané, že navrhovateľ si správu s predmetom „Vysvetlenie ponuky“, ktorej prílohou je dokument s názvom „Žiadosť o vysvetlenie ponuky“, pozrel dňa 09. 10. 2019 o 14:00 hod. Úrad s poukázaním na body 24, 25 a 32 tohto rozhodnutia uvádza, že **v IS EVO sa za okamih doručenia informácií**

odosielaných prostredníctvom funkcionality IS EVO považuje okamih odoslania daných informácií, t. j. moment odoslania je zároveň momentom doručenia.

34. Úrad konštatuje, že zo záznamu v IS EVO k predmetnej zákazke jednoznačne vyplýva, že **kontrolovaný odoslal navrhovateľovi správu s predmetom „Vysvetlenie ponuky“**, ktorej prílohou je dokument s názvom „Žiadosť o vysvetlenie ponuky“ **dňa 03. 10. 2019** o 11:10:25 hod., to znamená, že predmetná správa bola navrhovateľovi **doručená toho istého dňa, t. j. 03. 10. 2019**. V súlade s pravidlami IS EVO, stanovenými v Príručke používateľa IS EVO, totiž platí, že dátum podania, resp. odoslania predmetného dokumentu predstavuje súčasne okamih jeho doručenia navrhovateľovi.
35. Na základe informácií poskytnutých správcom IS EVO úrad zistil, že v období od dňa 03. 10. 2019 do 10. 10. 2019 nebola zaznamenaná chyba funkcionality IS EVO. Na základe uvedeného úrad konštatuje, že namietané skutočnosti navrhovateľa ohľadom chyby funkcionality IS EVO v danom období sa nepreukázali ako pravdivé. Úrad má za preukázané, že v danom období nenastala chyba funkcionality IS EVO, a teda situácia, tak ako ju navrhovateľ uvádza v námietkach, nemohla nastať.
36. Úrad zistil z auditného záznamu poskytnutého správcom IS EVO, že notifikačný mail bol navrhovateľovi odoslaný na mailovú adresu YY dňa 03. 10. 2019 o 11:10 hod. s termínom na vybavenie daného vysvetlenia do 08. 10. 2019. Na základe auditného záznamu je zrejmé, že navrhovateľ si dokument s názvom „Žiadosť o vysvetlenie ponuky“ pozrel dňa 09. 10. 2019 o 14:00 hod., avšak **k uvedenej situácii nedošlo v dôsledku chyby funkcionality IS EVO**. Úrad opakovane konštatuje, že tvrdenie navrhovateľa o tom, že správa s predmetom „Vysvetlenie ponuky“, ktorej prílohou je dokument s názvom „Žiadosť o vysvetlenie ponuky“, sa mu zobrazila až dňa 10. 10. 2019, sa nepreukázalo ako pravdivé.
37. Úrad pre úplnosť poukazuje aj na skutočnosť, že z IS EVO vyplýva, že dňa 03. 10. 2019 kontrolovaný v takmer rovnakom čase odoslal žiadosti o vysvetlenie ponuky aj ďalším dvom uchádzačom, ktorí predložili ponuku v predmetnej verejnej súťaži a ktorí na predmetné žiadosti kontrolovaného odpovedali prostredníctvom IS EVO v dňoch 03. 10. 2019 a 04. 10. 2019, t. j. v kontrolovaným stanovenej lehote. Aj uvedená skutočnosť potvrdzuje, že k chybe funkcionality IS EVO v navrhovateľom uvádzanom čase nedošlo.
38. Keďže úrad má za preukázané, že správa s predmetom „Vysvetlenie ponuky“, ktorej prílohou je dokument s názvom „Žiadosť o vysvetlenie ponuky“ bola navrhovateľovi doručená dňa 03. 10. 2019 o 11:10:25 hod., a tvrdenia a argumenty navrhovateľa ohľadom plynutia lehoty na vysvetlenie ponuky, ktorá mala podľa navrhovateľa začať plynúť až odo dňa 10. 10. 2019, nie sú žiadnym relevantným spôsobom (dokladom) podložené a preukázané, úrad konštatuje, že plynutie lehoty nemohlo nastať tak, ako tvrdí navrhovateľ.
39. Úrad po dôslednom preskúmaní a posúdení existujúceho skutkového stavu v predmetnom prípade dospel k záveru, že **kontrolovaný bol oprávnený vylúčiť navrhovateľa z verejnej súťaže** podľa § 53 ods. 5 písm. c) bod 1 zákona o verejnom obstarávaní z dôvodu, že navrhovateľ nedoručil písomné vysvetlenie ponuky v lehote do dvoch pracovných dní odo dňa odoslania žiadosti o vysvetlenie.
40. Na základe vyššie uvedeného úrad konštatuje, že v tomto štádiu predmetného verejného obstarávania nezistil porušenie zákona o verejnom obstarávaní, na ktoré navrhovateľ

poukazuje v námietkach proti vylúčeniu a ktoré by mohlo mať vplyv na výsledok verejného obstarávania a preto predmetné námietky považuje za **neopodstatnené**.

41. Podľa § 175 ods. 3 zákona o verejnom obstarávaní ak úrad v konaní o preskúmanie úkonov kontrolovaného na základe námietok nezistí porušenie tohto zákona, na ktoré poukazuje navrhovateľ v podaných námietkach a ktoré by mohlo ovplyvniť výsledok verejného obstarávania a úrad nepostupoval podľa odseku 2, námietky zamietne.

Kaucia

42. Podľa § 172 ods. 5 zákona o verejnom obstarávaní kaucia vo výške podľa odsekov 2 až 4 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 4 stáva príjmom štátneho rozpočtu dňom nadobudnutia právoplatnosti rozhodnutia úradu o zastavení konania podľa § 174 ods. 1 písm. d). Úrad vráti navrhovateľovi kauciu alebo jej časť, ktorá sa nestala príjmom štátneho rozpočtu, do 30 dní odo dňa právoplatnosti rozhodnutia.
43. V súlade s predmetným ustanovením a výrokom tohto rozhodnutia sa kaucia zložená navrhovateľom na účet úradu, vo výške ustanovenej v § 172 zákona o verejnom obstarávaní stáva príjmom štátneho rozpočtu dňom nadobudnutia právoplatnosti rozhodnutia úradu.
44. Na základe uvedeného bolo potrebné rozhodnúť tak, ako je uvedené vo výrokovej časti tohto rozhodnutia.

Poučenie

Proti tomuto rozhodnutiu môže účastník konania o preskúmanie úkonov kontrolovaného na základe námietok podať odvolanie podľa § 177 zákona č. 343/2015 Z. z. o verejnom obstarávaní a o zmene a doplnení niektorých zákonov v znení neskorších predpisov. Odvolanie musí byť doručené na Úrad pre verejné obstarávanie, Ružová dolina č. 10, 821 09 Bratislava, do 10 dní odo dňa doručenia tohto rozhodnutia. Toto rozhodnutie je preskúmateľné súdom po vyčerpaní riadnych opravných prostriedkov a po nadobudnutí právoplatnosti. Podľa § 178 ods. 1 zákona č. 343/2015 Z. z. o verejnom obstarávaní a o zmene a doplnení niektorých zákonov v znení neskorších predpisov rozhodnutie úradu podľa § 175 je právoplatné márnym uplynutím lehoty na podanie odvolania alebo dňom doručenia rozhodnutia rady podľa § 177 ods. 10 alebo ods. 12 účastníkom konania a vykonateľné uplynutím lehoty na plnenie. Podľa § 178 ods. 2 zákona č. 343/2015 Z. z. o verejnom obstarávaní a o zmene a doplnení niektorých zákonov v znení neskorších predpisov ak sa osoby podľa § 177 ods. 1 vzdajú odvolania alebo vezmú svoje odvolanie späť, toto rozhodnutie nadobudne právoplatnosť dňom doručenia vzdania sa alebo späťvzatia odvolania úradu.

riaditeľ odboru dohľadu

Rozhodnutie sa doručí:

1. XY – navrhovateľ
2. Jadrová a vyrad'ovacia spoločnosť, a.s., Tomášikova 22, 821 02 Bratislava, IČO: 35 946 024 – kontrolovaný
3. XX – splnomocnená osoba na zastupovanie navrhovateľa v procese verejného obstarávania