



ÚRAD PRE VEREJNÉ OBSTARÁVANIE
Ružová dolina 10, 821 09 Bratislava
Odbor dohľadu

Bratislava

19. 12. 2019

Číslo:

15033-6000/2019

Úrad pre verejné obstarávanie ako ústredný orgán štátnej správy pre verejné obstarávanie podľa § 140 a orgán príslušný podľa 147 písm. c) a § 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 uchádzača **XY** (ďalej len „navrhovateľ“) proti vylúčeniu z verejnej súťaže na predmet zákazky „Komplexná údržba verejnej zelene, detských ihrísk a pieskovísk a letná údržba miestnych komunikácií“, vyhlásenej verejným obstarávateľom **Mestská časť Bratislava – Dúbravka**, Žatevná 2, 844 02 Bratislava, IČO: 00603406 (ďalej len „kontrolovaný“) vo Vestníku verejného obstarávania č. 30/2019 dňa 12. 02. 2019 pod značkou 3994 – 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. 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 zo dňa 02. 11. 2019 doručeným Úradu pre verejné obstarávanie (ďalej len „úrad“) dňa 04. 11. 2019, podal námietky v listinnej podobe smerujúce 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“) proti vylúčeniu.
2. Úrad uvádza, že dňa 01. 01. 2019 nadobudol účinnosť zákon č. 345/2018 Z. z., ktorým sa mení a dopĺňa zákon o verejnom obstarávaní. 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 **04. 11. 2019**.
3. 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 v origináli do siedmich dní odo dňa doručenia námietok, ak ide o konanie o preskúmanie úkonov kontrolovaného na základe námietok. Úrad zároveň upozorňuje, že neprihliada na písomné vyjadrenie k podaným námietkam a dôkazy doručené kontrolovaným po doručení kompletnej dokumentácie.

4. Podľa § 173 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní doručenie kompletnej dokumentácie v origináli úradu, ak ide o elektronickú komunikáciu, sa rozumie sprístupnenie elektronickej podoby dokumentácie zriadením prístupu do elektronického prostriedku použitého na elektronickú komunikáciu v lehote podľa odseku 1. Súčasťou elektronickej podoby dokumentácie sú aj auditné záznamy o všetkých úkonoch vykonaných v použitom elektronickom prostriedku. Kontrolovaný môže nahliadať do kompletnej dokumentácie v origináli doručenej úradu.
5. Dňa 18. 11. 2019 kontrolovaný doručil úradu písomné vyjadrenie k podaným námietkam k predmetnej verejnej súťaži a zriadil v prospech úradu prístup do elektronického prostriedku použitého na elektronickú komunikáciu prostredníctvom informačného systému elektronického verejného obstarávania (ďalej len „informačný systém EVO“ alebo „IS EVO“). Kontrolovaný doručil následne dňa **22. 11. 2019** doplnenie dokumentácie k predmetnému verejnému obstarávaniu.
6. Podľa § 170 ods. 4 písm. d) zákona o verejnom obstarávaní **námietky musia byť doručené úradu a kontrolovanému najneskôr 10 dní odo dňa prevzatia oznámenia o vylúčení**, ak námietky smerujú proti vylúčeniu.
7. Podľa § 170 ods. 8 zákona o verejnom obstarávaní námietky sa doručujú
- a) kontrolovanému
 - 1. v elektronickej podobe funkcionalitou informačného systému, prostredníctvom ktorého sa verejné obstarávanie realizuje, ak tento informačný systém doručenie námietok umožňuje,
 - 2. v listinnej podobe, ak informačný systém podľa bodu 1 doručenie námietok neumožňuje alebo ak sa verejné obstarávanie, ktorého sa námietky týkajú, nerealizuje funkcionalitou informačného systému
 - b) úradu v listinnej podobe, v elektronickej podobe podľa osobitného predpisu¹ alebo v elektronickej podobe funkcionalitou informačného systému, prostredníctvom ktorého sa verejné obstarávanie realizuje, ak tento informačný systém doručenie námietok úradu umožňuje.
8. V bode 6 „Doručovanie podaní“ Príručky používateľa Informačného systému pre elektronické verejné obstarávanie, Časť Záujemca/Uchádzač – Pracovné postupy“ (ďalej len „Príručka používateľa IS 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.“**
9. V sekcii často kladených otázok, zverejnených na webovom sídle úradu, je zároveň v súvislosti s určením momentu doručenia dokumentov v informačnom systéme EVO uvedené nasledujúce, cit.: „Moment doručenia informácii 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,

¹ Zákon č. 305/2013 Z. z. o elektronickej podobe výkonu pôsobnosti orgánov verejnej moci a o zmene a doplnení niektorých zákonov (zákon o e-Governmente) v znení neskorších predpisov.

oznamu, rozhodnutia a iné). Tento údaj je uvedený v dátume podania príslušného dokumentu.“.

10. Preskúmaním predloženej dokumentácie kontrolovaného úrad zistil, že **kontrolovaný dňa 22. 10. 2019 10:11:14 hod. odoslal navrhovateľovi prostredníctvom informačného systému EVO správu označenú ako „Oznámenie o vylúčení“**, v ktorej kontrolovaný okrem iného uviedol, že cit.: „(...) Verejný obstarávateľ (...) dospel k záveru, že ním (pozn. navrhovateľom) predložené vysvetlenie mimoriadne nízkej ponuky dostatočne neodôvodňuje nízku úroveň cien. Z uvedeného Vám podľa § 53 ods. 7 zákona oznamujeme, že Vaša ponuka bola v zmysle § 53 ods. 5 písm. f) zákona vylúčená. (...) Uchádzač môže podať námietky proti vylúčeniu podľa § 170 ods. 3 písm. d) zákona o verejnom obstarávaní v lehote najneskôr 10 dní odo dňa prevzatia tohto oznámenia o vylúčení v zmysle § 170 ods. 4 písm. d) zákona o verejnom obstarávaní. (...)“. Úrad uvádza, že v súlade s pravidlami informačného systému EVO, stanovenými v Príručke používateľa IS EVO, platí, že dátum podania, resp. odoslania predmetného dokumentu predstavuje súčasne okamih jeho doručenia navrhovateľovi. Z uvedeného je zrejmé, že za dátum doručenia oznámenia o vylúčení sa považuje dátum podania tohto dokumentu kontrolovaným, t. j. 22. 10. 2019.
11. Úrad uvádza, že **lehota na doručenie námietok proti vylúčeniu podľa § 170 ods. 4 písm. d) zákona o verejnom obstarávaní navrhovateľovi uplynula dňa 04. 11. 2019.**
12. Úrad listom č. 15033-6000/2019-L1 označeným ako „Informácia o začatí konania o preskúmanie úkonov kontrolovaného na základe námietok a žiadosť o doručenie písomného vyjadrenia k podaným námietkam a kompletnej dokumentácie“ zo dňa 08. 11. 2019, ktorý bol doručený kontrolovanému dňa 12. 11. 2019 vyzval kontrolovaného, aby v zmysle § 173 ods. 1 písm. a) a ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní doručil úradu písomné vyjadrenie k podaným námietkam navrhovateľa a kompletnú dokumentáciu v origináli k predmetnej zákazke.
13. Dňa 18. 11. 2019 kontrolovaný doručil úradu list „Odpoveď na list označený ako „Informácia o začatí konania o preskúmanie úkonov kontrolovaného na základe námietok a žiadosť o doručenie písomného vyjadrenia k podaným námietkam a kompletnej dokumentácie““, prostredníctvom ktorého doručil úradu písomné vyjadrenie k podaným námietkam spolu s dokumentáciou v listinnej forme k predmetnej verejnej súťaži. Úrad ďalej uvádza, že kontrolovaný vo svojom vyjadrení k námietkam uviedol aj nasledovné, cit.: „(...) **Verejnému obstarávateľovi neboli doručené námietky listinnou formou ani prostredníctvom, elektronického systému EVO vedeného Úradom pre verejné obstarávanie. Z uvedeného dôvodu sa verejný obstarávateľ nemôže vyjadriť k podaným námietkam.** (...)“.
14. Následne úrad listom č. 15033-6000/2019-L2 označeným ako „Výzva na preukázanie doručenia námietok kontrolovanému“ zo dňa 21. 11. 2019 vyzval navrhovateľa, aby úradu doručil dôkazy preukazujúce dátum a podobu doručenia námietok kontrolovanému.
15. Úrad uvádza, že z verejne dostupných informácií na webovej stránke Slovenskej pošty vyplýva, že doručovateľ (Slovenská pošta) dňa 17.12.2019 o 06:07 hod. zverejnil k listu adresovanému navrhovateľovi pod. č. XY informáciu, cit.: „Zásielka neprevzatá v odbernej lehote“ a následne dňa 19.12.2019 o 06:24 hod. zmenil stav, cit.: „Zásielka vrátená – prevzatá na doručenie adresátovi“. Úrad v tejto súvislosti dodáva, že predmetná zásielka bola odo dňa 26. 11. 2019 uložená na pošte s možnosťou jej vyzdvihnutia adresátom.

16. Na základe vyššie uvedeného úrad uvádza, že v posudzovanom prípade **nemá úrad za preukázané, že námietky navrhovateľa boli kontrolovanému doručené v zákonom stanovenej lehote podľa § 170 ods. 4 písm. d) zákona o verejnom obstarávaní a v podobe, ktorú predpokladá zákon.** Úrad uvádza, že zákon o verejnom obstarávaní stanovuje lehotu na uplatnenie námietok jasne, t. j. že námietky musia byť doručené úradu aj kontrolovanému najneskôr do 10 dní odo dňa prevzatia oznámenia o vylúčení. Úrad uvádza, že zmeškanie lehôt na uplatnenie námietok stanovených v § 170 ods. 4 zákona o verejnom obstarávaní má za následok zánik práva na ich uplatnenie.
17. Úrad konštatuje, že **navrhovateľ** si pri podaní námietok nesplnil povinnosť vyplývajúcu z § 170 ods. 4 písm. d) zákona o verejnom obstarávaní, t. j. **nedoručil námietky kontrolovanému v zákonom stanovenej lehote.**
18. Na základe vyššie uvedeného má úrad za to, že navrhovateľ nesplnil zákonnú podmienku pre vydanie meritórneho rozhodnutia, a to konkrétne nedoručil kontrolovanému námietky v lehote podľa § 170 ods. 4 písm. d) zákona o verejnom obstarávaní, resp. **nedoručil námietky kontrolovanému vôbec,** a tak naplnil skutkovú podstatu pre vydanie rozhodnutia o zastavení konania o preskúmanie úkonov kontrolovaného podľa § 174 ods. 1 písm. f) zákona o verejnom obstarávaní.
19. **Podľa § 174 ods. 1 písm. f) zákona o verejnom obstarávaní úrad zastaví rozhodnutím konanie o preskúmanie úkonov kontrolovaného, ak námietky neboli doručené kontrolovanému.**
20. Podľa § 172 ods. 2 písm. b) zákona o verejnom obstarávaní, výška kaucie pri podaní námietok je 0,1 % z predpokladanej hodnoty zákazky alebo koncesie, najmenej však 2000 eur a najviac 50 000 eur, ak ide o iné námietky, ako uvedené v písmene a).
21. Úrad ďalej uvádza, že 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 tohto zákona.**
22. Úrad na základe vyššie uvedeného konštatuje, že je povinnosťou navrhovateľa, ktorý nie je orgánom štátnej správy podľa § 170 ods. 1 písm. e) zákona o verejnom obstarávaní, s podaním námietok zložiť na účet úradu kauciu, a to v lehote a vo výške podľa § 172 zákona o verejnom obstarávaní. Úrad konštatuje, že navrhovateľ bol v danom prípade v zmysle ust. § 172 ods. 2 písm. b) zákona o verejnom obstarávaní povinný s podaním námietok zložiť kauciu vo výške 0,1% z predpokladanej hodnoty zákazky (1 589,73 eur bez DPH), najmenej však 2000 eur a najviac 50 000 eur, ak ide o iné námietky, ako uvedené v § 172 ods. 2 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní. Nakoľko v tomto prípade 0,1% z predpokladanej hodnoty zákazky nepresiahlo sumu 2 000 EUR, **navrhovateľ bol povinný zložiť kauciu vo výške 2 000 eur na účet úradu.**
23. Lustráciou účtu úradu bolo zistené, že navrhovateľ v rozpore so zákonom stanovenou lehotou podľa § 172 ods. 2 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní do dnešného dňa **nezložil na účet úradu žiadnu kauciu.**

24. Úrad uvádza, že v dôsledku nezloženia kaucie v lehote a 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 rozhodovaniu v konaní o preskúmaní úkonov kontrolovaného v súlade s príslušnými ustanoveniami zákona o verejnom obstarávaní.
25. **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.**
26. Na základe uvedeného bolo potrebné rozhodnúť tak, ako je uvedené vo výrokovej časti tohto rozhodnutia.

P o u č e n i e :

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 doručí:

1. XY – navrhovateľ
2. Mestská časť Bratislava – Dúbravka, Žatevná 2, 844 02 Bratislava, IČO: 00603406 – kontrolovaný

Na vedomie:

Podľa rozdeľovníka