

Bratislava 27. 4. 2020
Číslo: 5695-6000/2020-OD

Úrad pre verejné obstarávanie ako ústredný orgán štátnej správy pre verejné obstarávanie podľa § 140 a orgán príslušný podľa § 167 ods. 2 písm. b) a § 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** (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 z užšej súťaže na predmet nadlimitnej zákazky s názvom „Výkon leteckých prác a diagnostiky pre spoločnosť Slovenská elektrizačná prenosová sústava, a.s.“, vyhlásenej obstarávateľom **Slovenská elektrizačná prenosová sústava, a.s.**, Mlynské nivy 59/A, 824 84 Bratislava, IČO: 35829141 (ďalej len „kontrolovaný“) v Úradnom vestníku Európskej únie dňa 10. 9. 2019 pod značkou 2019/S 174-425240 a vo Vestníku verejného obstarávania č. 183/2019 zo dňa 11. 9. 2019 pod značkou 24102 – MUS (ďalej len „užšia súťaž“), 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. Dňa 16. 3. 2020 doručil navrhovateľ Úradu pre verejné obstarávanie (ďalej len „úrad“) námietky v elektronickej podobe podľa osobitného predpisu¹ 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 z užšej súťaže (ďalej len „námietky“ alebo aj „námietky smerujúce proti vylúčeniu“).
2. Podľa § 171 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní sa konanie o preskúmanie úkonov kontrolovaného na základe námietok začína dňom doručenia námietok úradu. V zmysle vyššie uvedeného úrad konštatuje, že **predmetné konanie** o preskúmanie úkonov kontrolovaného na základe námietok navrhovateľa **začalo dňa 16. 3. 2020.**
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 tohto zákona v origináli do siedmich dní odo dňa doručenia námietok, ak ide o konanie o preskúmanie

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).

úkonov kontrolovaného na základe námietok; úrad neprihliada na písomné vyjadrenie k podaným námietkam a dôkazy doručené kontrolovaným po doručení kompletnej dokumentácie.

4. Podľa § 173 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní sa dorúčením kompletnej dokumentácie v origináli úradu, ak ide o elektronickú komunikáciu, 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. Keďže kontrolovaný nepostupoval v zmysle § 173 ods. 1 písm. a) v spojení s § 173 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní, t. j. nedoručil úradu písomné vyjadrenie k podaným námietkam a kompletnú dokumentáciu v origináli kužšej súťaži do siedmich dní odo dňa doručenia námietok, úrad listom č. 5695-6000/2020-OD-L zo dňa 27. 3. 2020, 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 v origináli“, doručeným kontrolovanému dňa 31. 3. 2020, požiadal kontrolovaného, aby v zmysle uvedených ustanovení doručil úradu písomné vyjadrenie k podaným námietkam a kompletnú dokumentáciu v origináli k predmetnej zákazke.
6. Dňa 30. 3. 2020 bol úradu doručený list od kontrolovaného z toho istého dňa, označený ako „Oznámenie k začatiu konania o preskúmaní úkonov kontrolovaného na základe námietok – č. konania 5695-6000/2020-OD.“, ktorým kontrolovaný reagoval na zverejnenie informácie o začatí predmetného konania dňa 26. 3. 2020 vo Vestníku verejného obstarávania č. 68/2020 a v ktorom kontrolovaný uviedol okrem iného aj nasledovné, cit.: *„Kontrolovaný si dovoľuje Úradu pre verejné obstarávanie oznámiť, že v zákonnej lehote, t. j. do 16.03.2020, **navrhovateľ nedoručil námietky kontrolovanému.** Ako dôkaz preukazujúci uvedenú skutočnosť kontrolovaný v prílohe č. 2 tohto oznámenia predkladá Denník záznamov doručenej pošty kontrolovaného zo dňa 16.03.2020. (...) Pretože **kontrolovaný objektívne nemal vedomosť o podaných námietkach**, v zákonnej lehote kontrolovaný nemohol predložiť Úradu pre verejné obstarávanie vyjadrenie a dokumentáciu v origináli. (...) Kontrolovaný uvádza, že komunikačné rozhranie informačného systému SEPS PORTÁL VO, prostredníctvom ktorého prebieha komunikácia v predmetnej zákazke, doručenie námietok neumožňuje. Uvedenú skutočnosť potvrdil Úradu pre verejné obstarávanie samotný dodávateľ systému SEPS PORTÁL VO v rámci konania o preskúmanie úkonov kontrolovaného na základe námietok č. 14168-6000/2019-OD. **Navrhovateľ v zákonom stanovenej lehote nedoručil námietky kontrolovanému v listinnej podobe do podateľne kontrolovaného. Navrhovateľ nedoručil kontrolovanému žiadnu námietku proti vylúčeniu ani v inej nezákonnej podobe.** (...) Z uvedeného tak jasne vyplýva, že v tomto konkrétnom prípade mal navrhovateľ námietky doručiť kontrolovanému v listinnej podobe a to v lehote podľa § 170 ods. 4 písm. d) zákona o VO, t. j. do 10 dní odo dňa prevzatia oznámenia o vylúčení záujemcu z užšej súťaže č. PS-VO/2020/000063, zo dňa 06.03.2020, ktorá bola navrhovateľovi doručená prostredníctvom komunikačného rozhrania SEPS PORTÁL VO dňa 06.03.2020. K uplynutiu lehoty na doručenie námietok došlo dňa 16.03.2020. Námietky však musia byť v tejto zákonom stanovenej lehote, ktorá má hmotnoprávny charakter, kontrolovanému nielen odoslané, ale fyzicky doručené, k čomu však nedošlo. (...) **preto v súlade s § 174 ods. 1 písm. f) zákona o VO navrhuje konanie o preskúmaní úkonov kontrolovaného na základe námietok zastaviť z dôvodu, že námietky neboli doručené kontrolovanému.** (...) Na základe uvedeného považuje kontrolovaný námietky navrhovateľa v celom rozsahu za neoprávnené a navrhuje konanie o preskúmanie úkonov*

kontrolovaného na základe námietok zastaviť.“.

7. Dňa 2. 4. 2020 bol úradu doručený od kontrolovaného list z toho istého dňa, označený ako „Žiadosť o doručenie písomného vyjadrenia k podaným námietkam a kompletnej dokumentácie v origináli – vyjadrenie“, ktorý bol odpoveďou na list úradu č. 5695-6000/2020-OD-L zo dňa 27. 3. 2020 (pozri bod 5. tohto rozhodnutia) a v ktorom kontrolovaný okrem iného uviedol aj nasledovné, cit.: „(...) *kontrolovaný uvádza, že nie je možné predložiť vyjadrenie kontrolovaného k samotnému obsahu námietok, pretože **navrhovateľ v zákonnej lehote, t. j. do 16.03.2020, a ani do dnešného dňa, nedoručil námietky kontrolovanému.** Kontrolovaný zotrúva na vyjadrení, ktoré uviedol v Oznámení k začatiu konania o preskúmaní úkonov kontrolovaného na základe námietok – č. konania 5695-6000/2020-OD, č. PS/2020/004748, zo dňa 30.03.2020 (...).*“ (pozri predchádzajúci bod tohto rozhodnutia). Kontrolovaný predmetným listom zároveň poskytol úradu prístupové údaje do systému pre elektronickú komunikáciu SEPS PORTÁL VO, čím úradu sprístupnil elektronickú podobu dokumentácie k užšej súťaži v súlade s § 173 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní.
8. Úrad po zhodnotení všetkých relevantných podkladov, najmä dokumentácie doručenej úradu, ako aj vyššie uvedených vyjadrení kontrolovaného, konštatuje nasledovné:
9. Úrad v prvom rade poukazuje na to, že v zmysle § 170 ods. 4 písm. d) zákona o verejnom obstarávaní **musia byť námietky doručené úradu a kontrolovanému** najneskôr do 10 dní odo dňa prevzatia oznámenia o vylúčení, ak námietky smerujú proti vylúčeniu.
10. Úrad preskúmaním dokumentácie k užšej súťaži v elektronickej podobe, a to konkrétne preskúmaním auditných záznamov o úkonoch vykonaných v systéme pre elektronickú komunikáciu SEPS PORTÁL VO (ďalej len „systém SEPS PORTÁL VO“), zistil, že navrhovateľovi bol prostredníctvom tohto systému dňa 6. 3. 2020 doručený dokument s názvom „Oznámenie o vylúčení záujemcu z užšej súťaže“ zo dňa 6. 3. 2020 (ďalej len „oznámenie o vylúčení“).² Na základe toho úrad konštatuje, že **navrhovateľ bol povinný námietky smerujúce proti vylúčeniu z užšej súťaže doručiť úradu a kontrolovanému v zmysle § 170 ods. 4 písm. d) zákona o verejnom obstarávaní v spojení s § 21 ods. 1 tohto zákona upravujúcim pravidlá počítania lehôt³ najneskôr dňa 16. 3. 2020**, tzn. najneskôr do 10 dní odo dňa prevzatia oznámenia o vylúčení. Posledný deň tejto prekluzívnej a hmotnoprávnej lehoty pripadol teda na deň 16. 3. 2020.
11. Podľa § 170 ods. 8 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní **sa námietky doručujú 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

² Doručenie oznámenia o vylúčení dňa 6. 3. 2020 navrhovateľ sám potvrdil aj v texte podaných námietok, cit.: „Dňa 6. marca 2020 nám kontrolovaný elektronicky prostredníctvom systému SEPS PORTÁL VO doručil oznámenie o vylúčení z užšej súťaže č. PS-VO/2020/000063 zo dňa 6. marca 2020 (...).“.

³ Na účely tohto zákona sa do lehoty určenej podľa dní nezapočítava deň, keď došlo ku skutočnosti určujúcej začiatok lehoty. Lehota určená podľa týždňov, mesiacov alebo rokov sa končia uplynutím toho dňa, ktorý sa svojim 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.

funkcionalitou informačného systému.

12. Na podklade vyjadrení kontrolovaného, ktoré sú uvedené v bodoch 6 a 7 tohto rozhodnutia, má úrad za preukázané, že **navrhovateľ nedoručil kontrolovanému námietky v listinnej podobe** v zmysle § 170 ods. 8 písm. a) bod 2. zákona o verejnom obstarávaní.
13. Pre úplnosť úrad uvádza, že v auditných záznamoch systému SEPS PORTÁL VO, prostredníctvom ktorého sa predmetné verejné obstarávanie realizuje, sa nenachádza žiaden záznam, resp. podanie navrhovateľa, ktoré by bolo možné označiť za námietky v zmysle zákona o verejnom obstarávaní. Navrhovateľ odo dňa 6. 3. 2020, kedy mu bolo prostredníctvom tohto systému doručené oznámenie o vylúčení, neuskutočnil v systéme SEPS PORTÁL VO žiaden úkon majúci charakter podania námietok smerujúcich proti vylúčeniu podľa § 170 ods. 3 písm. d) zákona o verejnom obstarávaní.
14. V nadväznosti na vyššie uvedené úrad konštatuje, že **navrhovateľ nedoručil námietky kontrolovanému**, t. j. navrhovateľ nepostupoval v súlade s ustanoveniami § 170 ods. 4 písm. d) a § 170 ods. 8 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní.
15. Podľa § 174 ods. 1 písm. f) zákona o verejnom obstarávaní, **úrad zastaví rozhodnutím konanie o preskúmanie úkonov kontrolovaného, ak námietky neboli doručené kontrolovanému.**
16. V druhom rade úrad poukazuje na povinnosť navrhovateľa vyplývajúcu mu z § 172 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní, podľa ktorého je **navrhovateľ povinný s podaním námietok zložiť na účet úradu kauciu**.⁴ Kaucia musí byť pripísaná na účet úradu najneskôr pracovný deň nasledujúci po uplynutí lehoty na doručenie námietok podľa § 170 ods. 4 tohto zákona.
17. 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 2 000 eur a najviac 50 000 eur, ak ide o iné námietky, ako uvedené v písmene a).
18. Z vyššie uvedených ustanovení zákona o verejnom obstarávaní a zo skutočnosti, že posledný deň lehoty na doručenie námietok pripadol na 16. 3. 2020 (pozri bod 10. tohto rozhodnutia), vyplýva, že navrhovateľ bol povinný s podaním námietok zložiť na účet úradu kauciu najneskôr dňa 17. 3. 2020, a to vo výške 0,1 % z predpokladanej hodnoty predmetnej zákazky (3 700 000 EUR bez DPH), tzn. v tomto prípade vo výške 3 700 eur.
19. Úrad lustráciou účtu úradu zistil, že **navrhovateľ s podaním námietok nezložil na účet úradu žiadnu kauciu**, t. j. navrhovateľ nepostupoval v súlade s § 172 ods. 1 a § 172 ods. 2 písm. b) zákona o verejnom obstarávaní.
20. Podľa § 174 ods. 1 písm. h) zákona o verejnom obstarávaní, **úrad zastaví rozhodnutím konanie o preskúmanie úkonov kontrolovaného, ak kaucia nebola pripísaná na účet úradu v lehote alebo vo výške ustanovenej v § 172 tohto zákona.**
21. **S ohľadom na predchádzajúce body tohto rozhodnutia úrad uvádza, že zastavuje konanie o preskúmanie úkonov kontrolovaného na základe námietok podľa § 174 ods. 1 písm. f) a písm. h) zákona o verejnom obstarávaní.**

⁴ Táto povinnosť sa však nevzťahuje na orgán štátnej správy podľa § 170 ods. 1 písm. e) tohto zákona.

22. Úrad v nadväznosti na to konštatuje, že v dôsledku skutočnosti, že námietky navrhovateľa neboli doručené kontrolovanému a navrhovateľ s podaním námietok nezložil na účet úradu žiadnu kauciu, neboli pre konanie o preskúmanie úkonov kontrolovaného na základe námietok zo strany navrhovateľa splnené všetky zákonné predpoklady, čím pre úrad nastala neodstrániteľná procesná prekážka brániaca meritórnemu rozhodovaniu v konaní o preskúmaní úkonov kontrolovaného v súlade s príslušnými ustanoveniami zákona o verejnom obstarávaní.
23. Na základe uvedeného bolo potrebné rozhodnúť tak, ako je uvedené vo výroku 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 je toto rozhodnutie úradu preskúmateľné súdom, pričom žaloba musí byť podaná do 30 dní odo dňa doručenia tohto rozhodnutia.

riaditeľ odboru dohľadu

Rozhodnutie sa doručuje:

1. XY - navrhovateľ
2. Slovenská elektrizačná prenosová sústava, a.s., Mlynské nivy 59/A, 824 84 Bratislava, IČO: 35829141 - kontrolovaný