

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 uchádzača **XX** (ďalej len „navrhovateľ“) smerujúcich podľa § 170 ods. 3 písm. f) zákona č. 343/2015 Z. z. o verejnom obstarávaní a o zmene a doplnení niektorých zákonov v znení neskorších predpisov proti vyhodnoteniu ponúk vo verejnom obstarávaní na predmet podlimitnej zákazky „Oprava vozoviek v správe SSÚD 3 Trnava“, vyhlásenej verejným obstarávateľom **Národná diaľničná spoločnosť, a.s.**, Dúbravská cesta 14, 841 04 Bratislava, IČO: 35919001 (ďalej len „kontrolovaný“) vo Vestníku verejného obstarávania č. 235/2019 dňa 18. 11. 2019 pod značkou 33666 – WYP 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. b) 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 doručeným Úradu pre verejné obstarávanie (ďalej len „úrad“) dňa 31. 07. 2020, podal námietky v listinnej podobe smerujúce podľa § 170 ods. 3 písm. f) 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 vyhodnoteniu ponúk.
2. Úrad uvádza, že dňa 01. 01. 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 a ktorým sa menia a dopĺňajú niektoré zákony.
3. Podľa § 171 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní konanie o preskúmanie úkonov kontrolovaného začína dňom doručenia námietok úradu. Na základe uvedeného úrad konštatuje, že konanie o preskúmanie úkonov kontrolovaného na základe námietok sa začalo v súlade s § 171 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní dňa **31. 07. 2020**.
4. 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.

5. Podľa § 173 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní, ak ide o elektronickú komunikáciu, doručení kompletnej dokumentácie v origináli úradu, sa rozumie sprístupnenie elektronickej podoby dokumentácie zriadením prístupu do elektronického prostriedku použitého na elektronickú komunikáciu v lehote podľa § 173 ods. 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.
6. Úrad uvádza, že kontrolovaný dňa 07. 08. 2020 doručil úradu písomné vyjadrenie k námietkam, dokumentáciu v listinnej podobe a zároveň zriadil úradu prístup do elektronického prostriedku určeného na elektronickú komunikáciu, a to informačného systému <https://josephine.proebiz.com>. Úrad preskúmal listinnú i elektronickú dokumentáciu a skonštatoval, že je kompletná.
7. Podľa § 170 ods. 8 zákona o verejnom obstarávaní sa námietky 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, a

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 oddiele A.1 „POKYNY PRE UCHÁDZAČOV“ časť II „Komunikácia a vysvetľovanie“ bod 9 „Komunikácia medzi verejným obstarávateľom a záujemcami/uchádzačmi“ podbod 9.2 súťažných podkladov sa uvádza nasledovné, cit.: „Verejný obstarávateľ bude pri komunikácii s uchádzačmi resp. záujemcami postupovať v zmysle § 20 Zákona prostredníctvom komunikačného rozhrania systému JOSEPHINE. Tento spôsob komunikácie sa týka akejkoľvek komunikácie a podaní medzi verejným obstarávateľom a záujemcami, resp. uchádzačmi.“

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.

9. V oddiele A.1 „POKYNY PRE UCHÁDZAČOV“ časť II „Komunikácia a vysvetľovanie“ bod 9 „Komunikácia medzi verejným obstarávateľom a záujemcami/uchádzačmi“ podbod 9.6 súťažných podkladov sa okrem iného uvádza nasledovné, cit.: „Obsahom komunikácie prostredníctvom komunikačného rozhrania systému JOSEPHINE bude predkladanie ponúk, vysvetľovanie súťažných podkladov a požiadaviek uvedených vo Výzve na predkladanie ponúk (ďalej len „Výzva“), prípadné doplnenie súťažných podkladov, vysvetľovanie predložených ponúk, vysvetľovanie predložených dokladov žiadosť o nápravu, námietky a akákoľvek ďalšia, výslovne neuvedená komunikácia v súvislosti s týmto verejným obstarávaním, s výnimkou prípadov, keď to výslovne vylučuje Zákon. Pokiaľ sa v súťažných podkladoch vyskytujú požiadavky na predkladanie ponúk, vysvetľovanie súťažných podkladov a požiadaviek uvedených vo Výzve prípadné doplnenie súťažných podkladov, vysvetľovanie predložených ponúk, vysvetľovanie predložených dokladov, žiadosť o nápravu, námietky alebo akúkoľvek inú komunikáciu medzi verejným obstarávateľom a záujemcami/uchádzačmi, má sa na mysli vždy použitie komunikácie prostredníctvom komunikačného rozhrania systému JOSEPHINE (...)“
10. **Úrad po preskúmaní elektronickej dokumentácie** k predmetnému verejnému obstarávaniu, prihlásením sa do informačného systému <https://josephine.proebiz.com>, prostredníctvom ktorého sa verejné obstarávanie realizuje zistil, že sa v ňom **nenachádzajú námietky navrhovateľa, t. j. žeby boli doručené kontrolovanému v informačnom systéme <https://josephine.proebiz.com>**. Úrad na základe uvedeného **nemal za preukázané, že námietky boli kontrolovanému doručené v súlade s § 170 ods. 8 písm. a) bod 1. zákona o verejnom obstarávaní. Úrad dodáva, že preskúmaním listinnej dokumentácie doručenej úradu dňa 07. 08. 2020 evidoval námietky doručené kontrolovanému zo strany navrhovateľa, pričom námietky boli doručené v listinnej podobe dňa 31. 07. 2020.** Úrad na základe uvedeného doručil navrhovateľovi dokument č. 11848-6000/2020-OD-V zo dňa 19. 08. 2020 označený ako „Výzva na preukázanie podoby námietok doručených kontrolovanému“. V zmysle uvedeného úrad vyzval navrhovateľa, aby **do troch pracovných dní** odo dňa doručenia predmetnej výzvy doručili úradu **informácie, resp. vyjadrenie v akej podobe a lehote boli námietky zo strany navrhovateľa kontrolovanému doručené.**
11. Navrhovateľ v reakcii na Výzvu na preukázanie podoby námietok doručených kontrolovanému č. 11848-6000/2020-OD-V doručil úradu dňa 20. 08. 2020 dokument „Odpoveď na výzvu“, kde sa okrem iného uvádza nasledovné, cit.: „(...) Zároveň námietky boli doručené aj Národnej diaľničnej spoločnosti a.s., Dúbravská cesta 14, 841 04 Bratislava, ktorá ich prevzala taktiež 31. 07. 2020, príkladáme kópiu dokladu o prevzatí(...)“²
12. **Úrad v kontexte § 170 ods. 8 zákona o verejnom obstarávaní, v zmysle ktorého sa námietky doručujú kontrolovanému v elektronickej podobe funkcionalitou informačného systému, prostredníctvom ktorého sa verejné obstarávanie realizuje, ak tento informačný systém doručenie námietok umožňuje uvádza, že informačný systém**

² Úrad dodáva, že súčasťou odpovede navrhovateľa bola preskenovaná kópia listinnej doručenky do vlastných rúk o prevzatí, podpísaná kontrolovaným dňa 31. 07. 2020.

<https://josephine.proebiz.com> prostredníctvom ktorého sa predmetné verejné obstarávanie realizuje s poukazom na body 8 a 9 tohto rozhodnutia má funkcionálnu na doručenie námietok, a teda uvedený informačný systém umožňuje doručenie námietok kontrolovanému. Úrad po preskúmaní listinnej dokumentácie, elektronickej dokumentácie v informačnom systéme <https://josephine.proebiz.com>, berúc do úvahy odpoveď navrhovateľa zo dňa 20. 08. 2020 na Výzvu na preukázanie podoby námietok doručených kontrolovanému č. 11848-6000/2020-OD-V zo dňa 19. 08. 2020 má za preukázané, že navrhovateľ doručil námietky kontrolovanému len v listinnej podobe, čím došlo k doručeniu námietok kontrolovanému v rozpore s ustanovením § 170 ods. 8 písm. a) bod 1. zákona o verejnom obstarávaní.

13. Úrad v tejto súvislosti ďalej uvádza, že námietky doručované kontrolovanému môžu byť doručované v listinnej podobe len vtedy, ak informačný systém doručenie námietok neumožňuje, alebo ak sa verejné obstarávanie, ktorého sa námietky týkajú nerealizuje funkcionálnou informačným systémom. Na základe vyššie uvedeného je však nesporné, že informačný systém <https://josephine.proebiz.com> doručenie námietok kontrolovanému umožňuje, preto úrad uvádza, že navrhovateľ bol v danom prípade povinný doručiť námietky kontrolovanému v súlade s § 170 ods. 8 písm. a) bod 1. t. j. v elektronickej podobe funkcionálnou informačným systémom, prostredníctvom ktorého sa verejné obstarávanie realizuje (<https://josephine.proebiz.com>).
14. Úrad uvádza, že **v dôsledku nedoručenia námietok kontrolovanému v podobe podľa § 170 ods. 8 písm. a) bod 1. zákona 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 a súčasne navrhovateľ naplnil skutkovú podstatu pre vydanie **rozhodnutia o zastavení konania o preskúmanie úkonov kontrolovaného podľa § 174 ods. 1 písm. b) zákona o verejnom obstarávaní**.
15. Podľa § 174 ods. 1 písm. b) úrad zastaví rozhodnutím konanie o preskúmanie úkonov kontrolovaného, ak námietky boli doručené po lehote podľa § 170 ods. 4, alebo ak námietky neboli doručené v podobe podľa § 170 ods. 4.
16. Úrad vzhľadom na vyššie uvedené **zastavuje** konanie o preskúmanie úkonov kontrolovaného na základe námietok.
17. Na základe vyššie uvedeného bolo vo vzťahu k námietkam navrhovateľa potrebné rozhodnúť tak, ako je uvedené vo výrokovej časti tohto rozhodnutia.

Kaucia

18. Podľa § 172 ods. 5 zákona o verejnom obstarávaní je kaucia vo výške podľa odsekov 2 až 4 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.
19. V súlade s týmto ustanovením zákona o verejnom obstarávaní a výrokom tohto rozhodnutia, úrad vráti navrhovateľovi kauciu v plnej výške do 30 dní odo dňa nadobudnutia právoplatnosti predmetného 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 jeho doručenia.

riaditeľ odboru dohľadu

Rozhodnutie sa doručuje:

1. XX - navrhovateľ
2. **Národná diaľničná spoločnosť, a.s.**, Dúbravská cesta 14, 841 04 Bratislava, IČO: 35919001 – kontrolovaný