

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 1. časti zákazky s názvom „CNC stroje“ vo verejnej súťaži na predmet nadlimitnej zákazky s názvom „Modernizácia praktického vyučovania – stroje a zostavy pre SPŠ Nové Mesto nad Váhom“, vyhlásenej verejným obstarávateľom **Trenčiansky samosprávny kraj**, K dolnej stanici 7282/20A, 911 01 Trenčín, IČO: 36126624, v zastúpení Ultima Ratio, s. r. o., Ul. 1. mája 709, 031 01 Liptovský Mikuláš, IČO: 46862439 (ďalej len „kontrolovaný“), v Úradnom vestníku Európskej únie dňa 26. 6. 2020 pod značkou 2020/S 122-298846 a vo Vestníku verejného obstarávania č. 136/2020 zo dňa 29. 6. 2020 pod značkou 23021-MST (ďalej len „verejná 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. b) 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 23. 9. 2020 doručeným Úradu pre verejné obstarávanie (ďalej len „úrad“) dňa 29. 9. 2020 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 z 1. časti zákazky s názvom „CNC stroje“ vo verejnej súťaži (ďalej len „námietky“).
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 uvedeného úrad konštatuje, že **predmetné konanie** o preskúmanie úkonov kontrolovaného na základe námietok navrhovateľa **začalo dňa 29. 9. 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

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 doručením 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. Dňa 5. 10. 2020 kontrolovaný doručil úradu písomné vyjadrenie k podaným námietkam, označené ako „Písomné vyjadrenie k podaným námietkam“ a dokumentáciu k predmetnému verejnému obstarávaniu a zároveň zriadil v prospech úradu prístup do informačného systému pre elektronické obstarávanie EVO (ďalej len „EVO“), prostredníctvom ktorého sa realizuje predmetné verejné obstarávanie. Kontrolovaný vo vyjadrení okrem iného uviedol aj nasledovné, cit.: *„Navrhovateľ predložil ponuku vo vzťahu k časti predmetu zákazky č. 1 predmetného verejného obstarávania. Verejný obstarávateľ na základe predpokladanej hodnoty zákazky časti č. 1 požadoval v zmysle § 46 zákona zábezpeku vo výške 6 000,- €. Navrhovateľ vo svojej ponuke predložil doklad o zrealizovanom prevode prostriedkov vo výške 2 000,- €. Vzhľadom na skutočnosť, že Navrhovateľ nezložil zábezpeku podľa stanovených podmienok, Kontrolovaný dňa 7. 9. 2020 požiadal Navrhovateľa o vysvetlenie tejto skutočnosti prostredníctvom funkcionality systému EVO. Nakoľko Navrhovateľ v stanovenej lehote vysvetlenie ponuky nedoručil, Kontrolovaný dňa 22. 9. 2020 vylúčil ponuku Navrhovateľa z postupu zadávania zákazky, a to na základe ustanovenia § 53 ods. 5 písm. c) bod 1 zákona.“*.
6. Úrad preskúmaním dokumentácie k verejnej súťaži v elektronickej podobe, a to konkrétne preskúmaním auditných záznamov o úkonoch vykonaných v EVO zistil, že navrhovateľovi bol prostredníctvom tohto systému dňa 22. 9. 2020 doručený dokument s názvom „Oznámenie o vylúčení ponuky“ (ďalej len „oznámenie o vylúčení ponuky“). Na základe toho úrad konštatuje, že **navrhovateľ bol povinný námietky smerujúce proti vylúčeniu 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 lehôt¹ najneskôr dňa 2. 10. 2020**, tzn. najneskôr do 10 dní odo dňa prevzatia oznámenia o vylúčení. Posledný deň tejto prekluzívnej a hmotnoprávnej lehoty pripadol teda na deň 2. 10. 2020.
7. Úrad preskúmaním dokumentácie k verejnej súťaži v listinnej podobe zistil, že súčasťou dokumentácie je aj dokument s označením „Námietka proti vylúčeniu“, ktorý bol

¹ Na účely tohto zákona sa do lehoty určenej podľa dní nezapočítava deň, keď došlo ku skutočnosti určujúcej začiatok lehoty. Lehoty určené 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 prípadne na sobotu alebo na deň pracovného pokoja, je posledným dňom lehoty najbližší budúci pracovný deň.

kontrolovanému doručený dňa 28. 9. 2020 v listinnej podobe prostredníctvom Slovenskej pošty.

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. 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 funkcionalitou informačného systému.
11. V oddiele VI „Doplňkové informácie“, odseku VI.3) „Doplňujúce informácie“ odseku 9) oznámenia o vyhlásení verejného obstarávania je uvedené, cit.: *„Komunikácia a výmena informácií vo verejnom obstarávaní sa uskutočňuje písomne, prostredníctvom elektronických prostriedkov v zmysle § 20 zákona 343/2015 Z. z. o verejnom obstarávaní. Komunikácia vrátane doručovania pre účely tohto verejného obstarávania sa bude uskutočňovať prostredníctvom funkcionality portálu EVO. V rámci dodržania princípu rovnakého zaobchádzania so záujemcami a princípu transparentnosti, verejný obstarávateľ určil vyššie uvedený spôsob komunikácie a na iný spôsob komunikácie verejný obstarávateľ nebude brať zreteľ ak verejný obstarávateľ v súťažných podkladoch neujasnil iný individuálny spôsob komunikácie v osobitných prípadoch. Ďalšie podrobnosti ohľadne elektronickej komunikácie sú uvedené v súťažných podkladoch.“*
12. Úrad uvádza, že z citovanej časti oznámenia o vyhlásení verejného obstarávania, ktoré uvádza informačný systém použitý pri zadávaní tejto zákazky a upravuje dorozumievanie medzi kontrolovaným a záujemcami, resp. uchádzačmi, (bod 11 tohto rozhodnutia), vyplýva informácia, že **verejné obstarávanie ako také a komunikácia medzi kontrolovaným a záujemcami/uchádzačmi sa uskutočňuje v elektronickej podobe prostredníctvom informačného systému EVO.**
13. Úrad poukazuje na skutočnosť, že v „Príručke používateľa informačného systému Elektronického verejného obstarávania – IS EVO“, dostupnej na webovej stránke <https://www.uvo.gov.sk/>, v časti 2.2 „Komunikácia“, bod 2.2.2 „Podané žiadosti“, podbod 2.2.2.5 Odosielanie námietky je uvedené nasledovné, cit.: *„Systém umožňuje doručiť námietku verejnému obstarávateľovi/obstarávateľovi v elektronickej podobe v ZÓNE ZÁUJEMCU/UCHÁDZAČA cez položku menu Komunikácia → Podané žiadosti → Vytvoriť*

žiadost' → Námietka. Systém IS EVO umožňuje doručenie námietok LEN verejnému obstarávateľovi/obstarávateľovi.“.

14. Z uvedeného jednoznačne vyplýva, že doručenie námietok v elektronickej podobe prostredníctvom EVO je možné, **a to znamená, že verejné obstarávanie sa realizovalo prostredníctvom informačného systému, ktorý umožňuje elektronické doručovanie námietok.**
15. Na podklade doručenej dokumentácie verejného obstarávania, má úrad za preukázané, že **navrhovateľ nedoručil kontrolovanému námietky v elektronickej podobe funkcionalitou informačného systému, prostredníctvom ktorého sa verejné obstarávanie realizuje** v zmysle § 170 ods. 8 písm. a) bod 1. zákona o verejnom obstarávaní.
16. Pre úplnosť úrad uvádza, že úrad po prihlásení sa do EVO, prostredníctvom ktorého sa predmetné verejné obstarávanie realizuje, na základe zriadeného prístupu ako kontrolného orgánu zistil, že v EVO sa nenachádza žiaden záznam, resp. podanie navrhovateľa, ktoré by bolo možné označiť za námietky v zmysle zákona o verejnom obstarávaní. Navrhovateľ odo dňa 22. 9. 2020, kedy mu bolo prostredníctvom tohto systému doručené oznámenie o vylúčení, neuskutočnil v systéme EVO žiaden úkon majúci charakter podania námietok smerujúcich proti vylúčeniu podľa § 170 ods. 3 písm. d) zákona o verejnom obstarávaní.
17. Úrad tiež v nadväznosti na uvedené dodáva, že listom č. 14133-6000/2020-OD-L označeným ako „Výzva na preukázanie doručenia námietok kontrolovanému“ zo dňa 8. 10. 2020 vyzval navrhovateľa, aby úradu doručil **informácie o tom, či navrhovateľ námietky kontrolovanému doručil aj v elektronickej podobe funkcionalitou informačného systému EVO**, prostredníctvom ktorého sa verejné obstarávanie realizuje, spolu s **dôkazmi preukazujúcimi dátum a podobu doručenia námietok kontrolovanému**, resp. vyjadrenie v akej podobe a lehote boli námietky kontrolovanému doručené spolu dôkazmi preukazujúcimi dátum a podobu doručenia námietok kontrolovanému.
18. Navrhovateľ dňa 12. 10. 2020 doručil úradu odpoveď v elektronickej podobe podľa osobitného predpisu², v ktorej okrem iného uviedol, cit.: „*Námietky sme nedoručili v elektronickej forme prostredníctvom funkcionality informačného systému EVO, ale doporučeným listom 1. triedou.*“ Navrhovateľ zároveň zaslal aj fotokópiu podacieho lístku preukazujúceho odoslanie zásielky kontrolovanému.
19. V nadväznosti na vyššie uvedené úrad konštatuje, že **navrhovateľ svoje námietky kontrolovanému nedoručil zákonom stanoveným spôsobom**, t. j. navrhovateľ nepostupoval v súlade s ustanoveniami § 170 ods. 4 písm. d) a § 170 ods. 8 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní, keď kontrolovanému doručil svoje námietky v listinnej podobe a to aj napriek

² Zákon č. 305/2013 Z. z. o elektronickej podobe výkonu pôsobnosti orgánov verejnej moci a o zmene a doplnení niektorých zákonov v znení neskorších predpisov (zákon o e-Governmente).

tomu, že informačný systém, prostredníctvom ktorého sa realizuje verejné obstarávanie, umožňuje doručenie námietok kontrolovanému v elektronickej podobe.

20. Podľa § 174 ods. 1 písm. b) zákona o verejnom obstarávaní, **úrad zastaví rozhodnutím konanie o preskúmanie úkonov kontrolovaného, ak námietky boli doručené po lehote podľa § 170 ods. 4, alebo neboli doručené v podobe podľa § 170 ods. 4.**
21. Podľa § 172 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní **navrhovateľ je povinný s podaním námietok 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** zákona o verejnom obstarávaní.
22. Podľa § 172 ods. 2 písm. b) zákona o verejnom obstarávaní je výška kaucie pri podaní námietok 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).
23. Nakoľko navrhovateľ nie je orgánom štátnej správy, vznikla mu v zmysle § 172 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní povinnosť spolu s podaním námietok zložiť na účet úradu kauciu. Z uvedených ustanovení zákona o verejnom obstarávaní a zo skutočnosti, že posledný deň lehoty na doručenie námietok pripadol na 2. 10. 2020 (pozri bod 6. tohto rozhodnutia), vyplýva, že **navrhovateľ bol povinný s podaním námietok zložiť na účet úradu kauciu najneskôr dňa 3. 10. 2020**, a to vo výške 0,1 % z predpokladanej hodnoty 1. časti predmetnej zákazky (239 680,00 EUR bez DPH), tzn. v tomto prípade **vo výške 2 000,- EUR**, nakoľko 0,1% z predpokladanej hodnoty zákazky je len 239,68 EUR.
24. Úrad lustráciou účtu zistil, že v súvislosti s predmetným konaním o preskúmanie úkonov kontrolovaného na základe námietok navrhovateľa **do dnešného dňa nebola** od navrhovateľa na účet úradu **pripísaná žiadna kaucia**. Na základe uvedeného **úrad konštatuje, že navrhovateľ nezložil kauciu v súlade s § 172 ods. 1 a ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní.**
25. 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 zákona o verejnom obstarávaní.**
26. Podľa § 173 ods. 7 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní úrad nepostupuje podľa odsekov 4 až 6 tohto ustanovenia, ak ide o konanie o preskúmanie úkonov kontrolovaného na základe námietok a dôvod na zastavenie konania podľa § 174 ods. 1 je preukázaný.
27. Úrad v nadväznosti na to konštatuje, že v dôsledku skutočnosti, že námietky navrhovateľa neboli doručené kontrolovanému zákonom stanoveným spôsobom 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

rozhodovaní v konaní o preskúmaní úkonov kontrolovaného v súlade s príslušnými ustanoveniami zákona o verejnom obstarávaní.

28. 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 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. Trenčiansky samosprávny kraj, K dolnej stanici 7282/20A, 911 01 Trenčín, IČO: 36126624 – kontrolovaný
3. Ultima Ratio, s. r. o., Ul. 1. mája 709, 031 01 Liptovský Mikuláš, IČO: 46862439 – zástupca kontrolovaného