

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 **XX** (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 vo verejnej súťaži na predmet nadlimitnej zákazky „Dodávka hydraulických hadíc a komponentov“ vyhlásenej verejným obstarávateľom **LESY Slovenskej republiky**, štátny podnik, Odštepny závod lesnej techniky, Mičinská cesta 33, 974 01 Banská Bystrica IČO: 36038351 (ďalej len „kontrolovaný“) dňa 11. 09. 2020 v Úradnom vestníku Európskej únie pod značkou 2020/S 177-425155 a dňa 14. 09. 2020 vo Vestníku verejného obstarávania č. 193/2020 pod značkou 32556 – MST, 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) a 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 dňa 11. 11. 2020 doručil Úradu pre verejné obstarávanie (ďalej len „úrad“) v elektronickej podobe prostredníctvom Ústredného portálu verejnej správy námietky 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. Kontrolovanému boli námietky doručené dňa 23. 10. 2020 v elektronickej podobe prostredníctvom informačného systému, ktorým sa realizovala verejná súťaž, a to informačného systému <https://www.josephine.proebiz.com>.
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. Úrad konštatuje, že konanie o preskúmanie úkonov kontrolovaného na základe námietok začalo v súlade s § 171 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní dňa **11. 11. 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, doručením kompletnej dokumentácie v origináli sa rozumie sprístupnenie elektronickej podoby dokumentácie zriadením prístupu do elektronického prostriedku použitého na elektronickú komunikáciu v lehote podľa § 173 ods. 1 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní. 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. Úrad uvádza, že kontrolovaný dňa 30. 10. 2020 doručil úradu písomné vyjadrenie k námietkam navrhovateľa spolu s dokumentáciou v listinnej podobe a zároveň zriadil úradu prístup do elektronického prostriedku určeného na elektronickú komunikáciu, a to inf. systému <https://www.josephine.proebiz.com>. Úrad po preskúmaní elektronickej dokumentácie skonštatoval, že je kompletná.
6. Podľa § 170 ods. 4 písm. d) zákona o verejnom obstarávaní **námietky musia byť doručené úradu** a kontrolovanému najneskôr **do 10 dní odo dňa prevzatia oznámenia o vylúčení**, ak námietky smerujú proti vylúčeniu.
7. Podľa § 170 ods. 8 písm. b) zákona o verejnom obstarávaní námietky sa doručujú 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. Úrad preskúmaním listinnej a elektronickej dokumentácie zistil, že kontrolovaný dňa 14. 10. 2020 doručil navrhovateľovi elektronicky prostredníctvom informačného systému <https://www.josephine.proebiz.com> dokument označený ako „Vec: Oznámenie o vylúčení uchádzača z nadlimitnej zákazky na dodanie tovaru s názvom „Dodávka hydraulických hadíc a komponentov“, kde sa okrem iného uvádza, cit.: „ (...) Oznamujeme Vám, že verejný obstarávateľ Vás z nadlimitnej zákazky na dodanie tovaru „Dodávka hydraulických hadíc a komponentov“, o ktorej bolo zverejnené oznámenie o vyhlásení verejného obstarávania v Úradnom vestníku Európskej únie č. 2020/S 177-425155 zo dňa 11.09.2020 a vo Vestníku verejného obstarávania č. 193/2020 pod ozn. 32556-MST zo dňa 14.09.2020 v súlade s § 40

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.

ods. 6 písm. a) zákona č. 343/2015 Z. z. o verejnom obstarávaní a o zmene a doplnení niektorých zákonov v znení neskorších predpisov (ďalej len „zákon“ v príslušnom gramatickom tvare) vylučuje. Odôvodnenie vylúčenia: V zmysle ustanovenia § 40 ods. 6 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní verejný obstarávateľ vylúči z verejného obstarávania uchádzača alebo záujemcu, ak nesplnil podmienky účasti. V zmysle súťažných podkladov, časti F. Podmienky účasti a zároveň v zmysle oznámenia o vyhlásení verejného obstarávania, požadoval verejný obstarávateľ, aby uchádzač splňal nasledovné podmienky účasti: 1. podľa § 32 zákona o verejnom obstarávaní – tzv. osobné postavenie, 2. podľa § 34 ods. 1 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní – tzv. technickú a odbornú spôsobilosť. Splnenie podmienok účasti podľa § 32 zákona preukazuje uchádzač viacerými spôsobmi: a) dokladmi podľa § 32 ods. 2, resp. ods. 4 a ods. 5 zákona o verejnom obstarávaní, b) zápisom v Zozname hospodárskych subjektov podľa § 152 zákona o verejnom obstarávaní. Splnenie podmienok účasti podľa § 34 zákona preukazuje uchádzač taktiež viacerými spôsobmi a) zoznamom dodávok tovaru za predchádzajúce tri roky od vyhlásenia verejného obstarávania s uvedením cien, lehôt dodania a odberateľov; dokladom je referencia, ak odberateľom bol verejný obstarávateľ alebo obstarávateľ podľa zákona o verejnom obstarávaní. b) dostupnými referenciami v Evidencii referencií. Zároveň verejný obstarávateľ umožnil v zmysle § 39 zákona o verejnom obstarávaní formulár preukázať splnenie všetkých podmienok účasti Jednotným európskym dokumentom (ďalej JED)“. Vzhľadom k tomu, že ste za účelom preukázania splnenia podmienok účasti predložili čestné vyhlásenia, verejný obstarávateľ skonštatoval, že uvedená možnosť využitia čestného vyhlásenia za účelom predbežného nahradenia dokladov preukazujúcich splnenie podmienok účasti sa vzťahuje iba na podlimitné zákazky bez využitia elektronického trhu zadávané podľa § 112 zákona o verejnom obstarávaní. V prípade obstarania hydraulických hadíc a komponentov sa jedná o nadlimitnú zákazku. Napriek uvedenému komisia na vyhodnotenie ponúk v súvislosti s požadovanými podmienkami účasti overila Váš zápis v Zozname hospodárskych subjektov a preskúmala referencie dostupné v Evidencii referencií (oba tieto registre sú vedené Úradom pre verejné obstarávanie). Nakoľko nie ste zapísaný v Zozname hospodárskych subjektov, nemáte referencie dostupné v Evidencii referencií a nepredložili ste ani Jednotný európsky dokument, ktorým by ste predbežne nahradili doklady na preukázanie splnenia podmienok účasti, Vás verejný obstarávateľ z predmetnej nadlimitnej zákazky vylučuje. Oznamujeme Vám, že proti vylúčeniu z predmetnej nadlimitnej zákazky môžete podať námietku podľa § 170 ods. 3 písm. d) zákona o verejnom obstarávaní do desiatich dní odo dňa prevzatia tohto oznámenia o vylúčení (...)

9. Ďalej úrad po preskúmaní listinnej a elektronickej dokumentácie konštatuje, že navrhovateľ dňa 23. 10. 2020 doručil kontrolovanému prostredníctvom informačného systému <https://www.josephine.proebiz.com> dokument označený ako „Námietka proti vyluceniu-VO 193_2020.“ Nakoľko úrad neevidoval v predmetnej veci námietky doručené úradu v súlade s § 170 ods. 8 písm. b) zákona o verejnom obstarávaní, dňa 09. 11. 2020 úrad vyzval navrhovateľa listom označeným ako „Výzva na preukázanie doručenia námietok úradu“ č. 15499-6000/2020-OD-V na doručenie informácií, akým spôsobom boli námietky úradu doručené, spolu s dôkazmi preukazujúcimi dátum a podobu doručenia námietok úradu. Navrhovateľ v nadväznosti na uvedenú výzvu doručil úradu elektronicke prostredníctvom Ústredného portálu verejnej správy dňa 11. 11. 2020 dokument označený ako „Odpoveď na výzvu“ v ktorej okrem iného uvádza,

cit.: „V prílohe Vám posielame kompletnú dokumentáciu k našej námietke voči vylúčeniu z VO.“ Navrhovateľ taktiež doručil prílohy, vrátane dokumentu „FORMULÁR PRE PODANIE NÁMIETOK.“

10. Úrad po preskúmaní listinnej a elektronickej dokumentácie, vyjadrenia kontrolovaného k námietkam navrhovateľa a doručenia námietok navrhovateľa úradu uvádza, že navrhovateľ doručil námietky kontrolovanému dňa 23. 10. 2020 v elektronickej podobe prostredníctvom informačného systému <https://www.josephine.proebiz.com> a úradu dňa 11. 11. 2020 v elektronickej podobe prostredníctvom Ústredného portálu verejnej správy. Nakoľko **kontrolovaný doručil navrhovateľovi prostredníctvom informačného systému <https://www.josephine.proebiz.com> oznámenie o vylúčení dňa 14. 10. 2020, navrhovateľ bol** v zmysle § 170 ods. 4 písm. d) zákona o verejnom obstarávaní v spojitosti s § 21 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní **povinný doručiť námietky úradu najneskôr 26. 10. 2020**, nakoľko desiaty deň odo dňa doručenia oznámenia o vylúčení pripadol na 24. 10. 2020 (sobota). S ohľadom na vyššie uvedené má úrad za to, že **navrhovateľ nedoručil námietky úradu v zákonom stanovenej lehote, čo zakladá dôvod na zastavenie konania podľa § 174 ods. 1 písm. b) zákona o verejnom obstarávaní, podľa ktorého úrad zastaví rozhodnutím konanie o preskúmanie úkonov kontrolovaného na základe námietok, ak námietky boli doručené po lehote podľa § 170 ods. 4 zákona o verejnom obstarávaní, alebo ak námietky neboli doručené v podobe podľa § 170 ods. 4 zákona o verejnom obstarávaní. Úrad záverom preto konštatuje, že navrhovateľ doručil úradu námietky v elektronickej podobe prostredníctvom Ústredného portálu verejnej správy dňa 11. 11. 2020, teda po uplynutí zákonom stanovenej lehoty na podanie námietok.**
11. 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**.
12. Podľa § 172 ods. 2 je výška kaucie pri podaní námietok 0,1 % z predpokladanej hodnoty zákazky alebo koncesie, **najmenej však 2000 eur a najviac**
a) 10 000 eur, ak ide o námietky podľa § 170 ods. 3 písm. a) a b),
b) 50 000 eur, ak ide o iné námietky, ako uvedené v písmene a).
13. Nakoľko navrhovateľ nie je orgánom štátnej správy, vznikla mu v zmysle ustanovenia § 172 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní povinnosť spolu s podaním námietok zložiť na účet úradu kauciu. Úrad konštatuje, že 10-dňová lehota na podanie námietok uplynula v súlade s § 21 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní dňa 26. 10. 2020, keďže oznámenie o vylúčení bolo navrhovateľovi doručené dňa 14. 10. 2020. Z dikcie zákona vyplýva, že 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. **V tomto prípade mala byť kaucia pripísaná na účet úradu najneskôr dňa 27. 10. 2020.** Úrad lustráciou účtu úradu zistil,

že v súvislosti s predmetným konaním o preskúmanie úkonov kontrolovaného na základe námietok **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.

14. 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**.
15. Z vyššie uvedených skutočností vyplýva, že pre konanie o preskúmanie úkonov kontrolovaného na základe námietok neboli splnené všetky zákonné predpoklady, čím pre úrad nastali neodstrániteľné prekážky brániace rozhodovaniu v konaní o preskúmanie úkonov kontrolovaného v súlade s príslušnými ustanoveniami zákona o verejnom obstarávaní.
16. Na základe vyššie uvedených skutočností bolo potrebné vo vzťahu k podaným námietkam navrhovateľa rozhodnúť tak, ako je uvedené vo výrokovej časti tohto rozhodnutia.

Poučenie

17. 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. XX - navrhovateľ

2. LESY Slovenskej republiky, štátny podnik, Odštepny závod lesnej techniky, Mičinská cesta 33, 974 01 Banská Bystrica IČO: 36038351 - kontrolovaný