

Bratislava 5. 3. 2021
Číslo: 2516-6000/2021-OD

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 záujemcu **XY** (ďalej len „navrhovateľ“), smerujúcich podľa § 170 ods. 3 písm. b) tohto zákona proti podmienkam uvedeným v iných dokumentoch potrebných na vypracovanie ponuky a podľa § 170 ods. 3 písm. g) tohto zákona proti úkonu kontrolovaného inému ako uvedenému v písmenách a) až f) tohto ustanovenia vo verejnej súťaži na predmet nadlimitnej zákazky s názvom „Obstaranie dopravcu na zabezpečenie služieb vo verejnom záujme mestskej autobusovej dopravy v meste Piešťany“, vyhlásenej verejným obstarávateľom **Mesto Piešťany**, Námestie SNP 3, 921 45 Piešťany, IČO: 00612031 (ďalej len „kontrolovaný“), v Úradnom vestníku Európskej únie dňa 23. 11. 2020 pod značkou 2020/S 228-562078 a vo Vestníku verejného obstarávania č. 248/2020 dňa 24. 11. 2020 pod značkou 43593 – MSS (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) 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 3. 2. 2021 doručeným Úradu pre verejné obstarávanie (ďalej len „úrad“) dňa 4. 2. 2021 podal námietky v listinnej podobe, podľa označenia smerujúce v zmysle § 170 ods. 3 písm. b) 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 podmienkam uvedeným v dokumentoch potrebných na vypracovanie ponuky a podľa § 170 ods. 3 písm. g) zákona o verejnom obstarávaní proti úkonu kontrolovaného inému ako uvedenému v písmenách a) až f) ustanovenia § 170 ods. 3 tohto zákona (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. Na základe predmetného ustanovenia úrad konštatuje, že **konanie o preskúmanie úkonov kontrolovaného na základe námietok navrhovateľa začalo dňa 4. 2. 2021.**
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 Tento dokument má iba informatívny charakter. Nie je použiteľný pre právne účely. Dokument je vytlačený z portálu Úradu pre verejné obstarávanie.

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 11. 2. 2021 bol úradu elektronicky doručený list zo dňa 10. 2. 2021, označený ako „Nadlimitná zákazka na poskytnutie služby – verejná súťaž: „Obstaranie dopravcu na zabezpečenie služieb vo verejnom záujme mestskej autobusovej dopravy v meste Piešťany“ – písomné vyjadrenie k podaným námietkam a doručenie kompletnej dokumentácie sprístupnením uvedenej zákazky kontrolnému orgánu“, ktorým kontrolovaný poskytol úradu písomné vyjadrenie k podaným námietkam v zmysle § 173 ods. 1 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní. Zároveň kontrolovaný dňa 10. 2. 2021 zriadil v prospech úradu prístup do informačného systému EVO, verzia 18.0, prostredníctvom ktorého sa predmetné verejné obstarávanie realizuje a prostredníctvom ktorého sa uskutočňuje elektronická komunikácia v zmysle § 20 zákona o verejnom obstarávaní s uchádzačmi, resp. so záujemcami predmetného verejného obstarávania (ďalej len „systém EVO“), a to v súlade s postupom podľa § 173 ods. 2 tohto zákona.
6. Úrad preskúmaním dokumentácie k verejnej súťaži, poskytnutej úradu v elektronickej podobe, a to konkrétne preskúmaním auditných záznamov o úkonoch vykonaných v systéme EVO zistil, že navrhovateľovi bol prostredníctvom tohto systému dňa 27. 1. 2021 doručený dokument s názvom „Nadlimitná zákazka na poskytnutie služby: „Obstaranie dopravcu na zabezpečenie služieb vo verejnom záujme mestskej autobusovej dopravy v meste Piešťany“ – oznámenie o výsledku vybavenia žiadosti o nápravu“ (ďalej len „oznámenie o výsledku vybavenia žiadosti o nápravu“). Na základe tejto skutočnosti úrad konštatuje, že navrhovateľ bol povinný námietky smerujúce proti podmienkam uvedeným v dokumentoch potrebných na vypracovanie ponuky poskytnutých kontrolovaným doručiť úradu a kontrolovanému v zmysle § 170 ods. 4 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní v spojení s § 21 ods. 1 tohto zákona, upravujúcim pravidlá počítania lehôt,¹ najneskôr dňa 8. 2. 2021, tzn. najneskôr do 10 dní odo dňa doručenia písomného oznámenia o výsledku vybavenia žiadosti o nápravu, nakoľko kontrolovaný splnil svoju povinnosť podľa § 165 ods. 3 tohto zákona.² Posledný deň tejto prekluzívnej a hmotnoprávnej lehoty pripadol teda na deň 8. 2. 2021.
7. Úrad po zhodnotení všetkých relevantných podkladov, najmä dokumentácie poskytnutej úradu, konštatuje nasledovné:
8. Úrad v prvom rade poukazuje na to, že v zmysle § 170 ods. 4 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní **musia byť námietky doručené úradu a kontrolovanému** najneskôr do 10 dní odo dňa doručenia písomného oznámenia o výsledku vybavenia žiadosti o nápravu alebo

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 svojím 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.

² Podľa § 165 ods. 3 zákona o verejnom obstarávaní verejný obstarávateľ, obstarávateľ alebo osoba podľa § 8 doručí do siedmich dní od doručenia úplnej žiadosti o nápravu doručenej v lehote podľa § 164 ods. 5 alebo ods. 6 alebo doplnenej podľa odseku 1

- a) žiadateľovi a všetkým známym uchádzačom, záujemcom alebo účastníkom písomné oznámenie o výsledku vybavenia žiadosti o nápravu s odôvodnením a uvedením spôsobu a lehoty na vykonanie nápravy alebo
- b) žiadateľovi písomné oznámenie o zamietnutí žiadosti o nápravu s odôvodnením.

pisomného oznámenia o zamietnutí žiadosti o nápravu, ak kontrolovaný splnil povinnosť podľa § 165 ods. 3 alebo ods. 4 tohto zákona.

9. 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.
10. V oddiele VI „Doplnkové informácie“, v bode VI.3) „Doplňujúce informácie“, v odseku 3./ oznámenia o vyhlásení verejného obstarávania je uvedené, cit.: „*Verejný obstarávateľ bude pri komunikácii s uchádzačmi, resp. záujemcami postupovať v zmysle § 20 zákona o verejnom obstarávaní prostredníctvom komunikačného rozhrania informačného systému EVO (IS EVO).*“.
11. Úrad uvádza, že z vyššie citovanej časti oznámenia o vyhlásení verejného obstarávania, ktorá určuje informačný systém použitý pri zadávaní tejto zákazky a ktorá upravuje spôsob dorozumievania sa medzi kontrolovaným a záujemcami, resp. uchádzačmi, vyplýva, že **predmetné verejné obstarávanie ako také a komunikácia medzi kontrolovaným a záujemcami / uchádzačmi sa uskutočňuje v elektronickej podobe prostredníctvom na to určeného systému EVO.**
12. Úrad v tejto súvislosti poukazuje na skutočnosť, že v dokumente s názvom „Príručka používateľa informačného systému Elektronického verejného obstarávania – IS EVO Časť Záujemca/Uchádzač – Pracovné postupy“ (verzia 1.2 zo dňa 17. 9. 2019), dostupnom na webovom sídle úradu <https://www.uvo.gov.sk/viac-o-is-evo/prirucky-5f7.html> , konkrétne v jeho podbode 2.2.2.5 „Odoslanie 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 žiadosť -> Námietka. Systém IS EVO umožňuje doručenie námietok LEN verejnému obstarávateľovi/obstarávateľovi.**“.³
13. Z uvedeného jednoznačne vyplýva, že doručenie námietok v elektronickej podobe prostredníctvom systému EVO je možné. Inak povedané, **systém EVO disponuje funkcionalitou na doručovanie námietok kontrolovanému.**
14. **Z predchádzajúcich bodov tohto rozhodnutia teda jednoznačne vyplýva, že verejná súťaž sa realizuje prostredníctvom informačného systému, ktorý umožňuje elektronické doručovanie námietok kontrolovanému.**
15. Na podklade poskytnutej dokumentácie a najmä na základe preskúmania auditných úkonov vykonaných v systéme EVO má úrad za preukázané, že **navrhovateľ nedoručil kontrolovanému námietky v elektronickej podobe funkcionalitou informačného systému, prostredníctvom ktorého sa toto verejné obstarávanie realizuje, t. j. prostredníctvom systému EVO, a to v zmysle § 170 ods. 8 písm. a) bod 1. zákona o verejnom obstarávaní.**

³ Predmetná príručka je určená pre používateľov systému EVO a o. i. podrobne opisuje jednotlivé funkcionality tohto systému.

16. Pre úplnosť úrad uvádza, že v systéme EVO sa nenachádza žiaden záznam, resp. podanie navrhovateľa, ktoré by bolo možné označiť za námietky v zmysle zákona o verejnom obstarávaní. Navrhovateľ odo dňa 27. 1. 2021, kedy mu bolo prostredníctvom tohto systému doručené oznámenie o výsledku vybavenia žiadosti o nápravu, neuskutočnil v systéme EVO žiaden úkon majúci charakter podania námietok kontrolovanému, smerujúcich podľa § 170 ods. 3 písm. b) alebo písm. g) zákona o verejnom obstarávaní.
17. Úrad v nadväznosti na uvedené dodáva, že listom č. 2516-6000/2021-OD-L označeným ako „Výzva na preukázanie doručenia námietok kontrolovanému“ zo dňa 15. 2. 2021 vyzval navrhovateľa, aby úradu, cit.: „(...) ***do troch pracovných dní*** odo dňa doručenia tohto listu doručili na adresu úradu **informácie o tom, či ste námietky kontrolovanému doručili aj v elektronickej podobe funkcionalitou systému EVO, prostredníctvom ktorého sa predmetné verejné obstarávanie realizuje, spolu s dôkazmi preukazujúcimi dátum a podobu doručenia námietok kontrolovanému, resp. vyjadrenie vakej podobe a kedy boli námietky kontrolovanému doručené, spolu s dôkazmi preukazujúcimi konkrétny dátum a podobu doručenia námietok kontrolovanému.**“. Predmetný list bol navrhovateľovi preukázateľne doručený elektronicky dňa 19. 2. 2021.
18. Úrad na tomto mieste konštatuje, že **navrhovateľ** do uplynutia stanovenej lehoty 3 pracovných dní odo dňa doručenia uvedeného listu⁴ a ani do dňa vydania tohto rozhodnutia **nedoručil úradu vyjadrenie, ktorým by úradu ozrejmil skutočnosti týkajúce sa podoby a času doručenia jeho námietok kontrolovanému.**
19. V nadväznosti na vyššie uvedené musí úrad konštatovať, že **navrhovateľ** svoje **námietky kontrolovanému nedoručil zákonom stanoveným spôsobom**, t. j. navrhovateľ nepostupoval v súlade s ustanoveniami § 170 ods. 4 písm. a) a § 170 ods. 8 písm. a) bod 1. zákona o verejnom obstarávaní, keďže kontrolovanému v lehote nedoručil svoje námietky v elektronickej podobe funkcionalitou systému EVO, a to aj napriek tomu, že tento systém, prostredníctvom ktorého sa verejná súťaž realizuje, 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.**⁵
21. 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.**
22. Úrad konštatuje, že v dôsledku skutočnosti, že námietky navrhovateľa neboli doručené kontrolovanému zákonom stanoveným spôsobom, neboli pre konanie o preskúmanie úkonov kontrolovaného na základe námietok zo strany navrhovateľa splnené všetky zákonné

⁴ Pozn. úradu: do 24. 2. 2021.

⁵ Uvedený odkaz na ustanovenie § 170 ods. 4 zákona o verejnom obstarávaní je zrejmosťou legislatívnu chybou zákonodarcu, keďže § 170 ods. 4 tohto zákona neupravuje podobu doručovania námietok. Podobu doručovania námietok upravuje § 170 ods. 8 tohto zákona, a preto je zjavné, že úmyslom zákonodarcu bolo odkázať adresátov predmetnej právnej normy práve na ustanovenie § 170 ods. 8 tohto zákona. V tejto súvislosti pozri bod 62 vládneho návrhu zákona, 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 mení zákon č. 95/2019 Z. z. o informačných technológiách vo verejnej správe a o zmene a doplnení niektorých zákonov a dôvodovú správu k predmetnému návrhu zákona časť „K bodu 62“. Tieto dokumenty sú dostupné na webovom sídle Národnej rady Slovenskej republiky: <https://www.nrsr.sk/web/Default.aspx?sid=zakony/zakon&MasterID=7490>.

predpoklady, čím pre úrad nastala neodstrániteľná procesná prekážka brániaca meritórnemu rozhodovaniu v konaní o preskúmanie úkonov kontrolovaného v súlade s príslušnými ustanoveniami zákona o verejnom obstarávaní.

23. Na základe uvedeného bolo potrebné o námietkach navrhovateľa rozhodnúť tak, ako je uvedené vo výroku tohto rozhodnutia.

Kaucia

24. Podľa § 172 ods. 5 zákona o verejnom obstarávaní kaucia vo výške podľa odsekov 2 až 4 je 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.
25. V súlade s predmetným ustanovením a výrokom tohto rozhodnutia úrad vráti navrhovateľovi zloženú kauciu do 30 dní odo dňa právoplatnosti 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. **Mesto Piešťany**, Námestie SNP 3, 921 45 Piešťany, IČO: 00612031 – kontrolovaný