

Úrad pre verejné obstarávanie ako ústredný orgán štátnej správy pre verejné obstarávanie podľa § 140 a orgán príslušný podľa § 167 ods. 2 písm. b) a podľa § 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 **XXX**, právne zastúpený **YYY** na základe plnomocenstva zo dňa 18. 1. 2021 (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 verejnej súťaži na predmet zákazky „Nákup parkovacích automatov Referenčné číslo: 37683/2020“, vyhlásenej verejným obstarávateľom **Mesto Trnava**, Hlavná 1, 917 71 Trnava, IČO: 00313114 (ďalej len „kontrolovaný“) v Úradnom vestníku Európskej únie pod značkou 2020/S 175-422174 dňa 9. 9. 2020 a vo Vestníku verejného obstarávania č. 191/2020 dňa 10. 9. 2020 pod značkou 32392 – 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) 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 18. 1. 2021, podal prostredníctvom svojho právneho zástupcu námietky v elektronickej podobe ako aj 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. Podľa § 171 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní sa konanie o preskúmanie úkonov kontrolovaného na základe námietok začína dňom doručenia námietok úradu. Na základe uvedeného úrad konštatuje, že predmetné konanie o preskúmanie úkonov kontrolovaného na základe námietok začalo dňa **18. 1. 2021**.
3. Podľa § 173 ods. 1 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní kontrolovaný je 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 neprihliada na písomné vyjadrenie k podaným námietkam a dôkazy doručené kontrolovaným po doručení kompletnej dokumentácie.
4. Podľa § 173 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní doručením kompletnej dokumentácie v origináli úradu, ak ide o elektronicú komunikáciu, sa rozumie sprístupnenie elektronickej podoby dokumentácie zriadením prístupu do elektronickeho prostriedku použitého na elektronicú komunikáciu v lehote podľa odseku 1. Súčasťou elektronickej podoby dokumentácie sú aj auditné záznamy o všetkých úkonoch vykonaných v použitom elektronicom prostriedku. Kontrolovaný môže nahliadať do kompletnej dokumentácie v origináli doručenej úradu.

5. Kontrolovaný doručil úradu dňa 25. 1. 2021 písomné vyjadrenie k podaným námietkam, dokumentáciu k predmetnému verejnému obstarávaniu v listinnej podobe a zároveň zriadil v prospech úradu prístup do elektronického prostriedku použitého na elektronickú komunikáciu, t. j. do informačného systému JOSEPHINE. Kontrolovaný doručil úradu doplnenie dokumentácie dňa 12. 2. 2021. Úrad konštatuje, že kontrolovaným predloženú dokumentáciu v origináli k predmetnému verejnému obstarávaniu považuje za kompletnú odo dňa **12. 2. 2021**.
6. Podľa § 21 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní sa na účely tohto zákona 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.
7. Podľa § 170 ods. 3 písm. f) zákona o verejnom obstarávaní osoba podľa odseku 1 môže pred uzavretím zmluvy, koncesnej zmluvy alebo rámcovej dohody, pred ukončením súťaže návrhov, pred zadaním zákazky na základe rámcovej dohody alebo pred ukončením postupu inovatívneho partnerstva podať námietky proti vyhodnoteniu ponúk alebo návrhov.
8. Podľa § 170 ods. 4 písm. f) zákona o verejnom obstarávaní námietky **musia byť doručené** úradu a **kontrolovanému najneskôr do 10 dní odo dňa prevzatia oznámenia o výsledku vyhodnotenia ponúk** alebo návrhov, ak námietky smerujú proti vyhodnoteniu ponúk alebo návrhov.
9. 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 predpisu alebo v elektronickej podobe funkcionalitou informačného systému, prostredníctvom ktorého sa verejné obstarávanie realizuje, ak tento informačný systém doručenie námietok úradu umožňuje.
10. V bode I.3) „KOMUNIKÁCIA“ oznámenia o vyhlásení verejného obstarávania je uvedené nasledovné, cit.: „Súťažné dokumenty sú dostupné priamo a úplne bez obmedzení či poplatkov <http://www.uvo.gov.sk/vyhladavanie/zakaziek/detail/dokumenty/427726>.
Ďalšie informácie: Ďalšie informácie možno získať na: vyššie uvedené kontaktné miesto/miesta Ponuky alebo žiadosti o účasť sa musia zasielať elektronicky Adresa (URL): <https://josephine.proebiz.com/sk/tender/8498/summary>.“
11. V časti A. „Podmienky súťaže“, v bode 1. „Komunikácia medzi verejným obstarávateľom a záujemcami/uchádzačmi“ súťažných podkladov je uvedené nasledovné, cit.: „1.1. Verejný obstarávateľ pri komunikácii s uchádzačmi resp. záujemcami postupuje v zmysle § 20 ZVO prostredníctvom komunikačného rozhrania systému JOSEPHINE.
Tento spôsob komunikácie sa týka akejkolvek komunikácie a podaní medzi verejným

obstarávateľom a záujemcami, resp. uchádzačmi, a to vrátane uplatňovania revízných postupov podľa ZVO. (...)

1.5. **Pravidlá pre doručovanie** – zásielka sa považuje za doručení záujemcovi/uchádzačovi, ak jej adresát bude mať objektívnu možnosť oboznámiť sa s jej obsahom, tzn. akonáhle sa dostane zásielka do sféry jeho dispozície. Za okamih doručenia sa v systéme JOSEPHINE považuje okamih jej odoslania v systéme JOSEPHINE, a to v súlade s funkcionalitou systému.

1.6. Ak je odosielateľom zásielky verejný obstarávateľ, tak záujemcovi resp. uchádzačovi bude na ním určený kontaktný e-mail/e-maily bezodkladne odoslaná informácia o tom, že k predmetnej zákazke existuje nová zásielka/správa. Záujemca resp. uchádzač sa prihlási do systému JOSEPHINE a v komunikačnom rozhraní zákazky bude mať zobrazený obsah komunikácie – zásielky, správy. Záujemca resp. uchádzač si môže v komunikačnom rozhraní zobrazit' celú históriu o svojej komunikácii s verejným obstarávateľom.

1.7. Ak je odosielateľom zásielky záujemca resp. uchádzač, tak po prihlásení do systému JOSEPHINE a k predmetnému obstarávaniu môže prostredníctvom komunikačného rozhrania odosielať správy a potrebné prílohy verejnemu obstarávateľovi. Takáto zásielka sa považuje za doručení verejnemu obstarávateľovi okamihom jej odoslania v systéme JOSEPHINE v súlade s funkcionalitou systému. (...)

1.10. **Registrácia.** Uchádzač má možnosť sa registrovať do systému JOSEPHINE pomocou hesla alebo aj pomocou občianskeho preukazu s elektronickým čipom a bezpečnostným osobnostným kódom (eID).

1.11. **Autentifikácia.** Predkladanie ponúk je umožnené iba autentifikovaným uchádzačom. Autentifikáciu je možné vykonať týmito spôsobmi:

a) v systéme JOSEPHINE registráciou a prihlásením pomocou občianskeho preukazu s elektronickým čipom a bezpečnostným osobnostným kódom (eID). V systéme JOSEPHINE je autentifikovaná spoločnosť, ktorú pomocou eID registruje štatutár danej spoločnosti. Autentifikáciu vykonáva poskytovateľ systému JOSEPHINE a to v pracovných dňoch v čase 8.00 – 16.00 hod.

b) nahraním kvalifikovaného elektronického podpisu (napríklad podpisu eID) štatutára danej spoločnosti na kartu užívateľa po registrácii a prihlásení do systému JOSEPHINE. Autentifikáciu vykoná poskytovateľ systému JOSEPHINE a to v pracovných dňoch v čase 8.00 – 16.00 hod.

c) vložení plnej moci na kartu užívateľa po registrácii, ktorá je podpísaná elektronickým podpisom štatutára aj splnomocnenou osobou, alebo prešla zaručenou konverziou. Autentifikáciu vykoná poskytovateľ systému JOSEPHINE a to v pracovné dni v čase 8.00 – 16.00 hod.

d) počkaním na autentifikačný kód, ktorý bude poslaný na adresu sídla firmy do rúk štatutára uchádzača v listovej podobe formou doporučenej pošty. Lehota na tento úkon je obvykle 3 pracovné dni a je potrebné s touto lehotou počítať pri vkladaní ponuky.“

12. Kontrolovaný dňa 8. 1. 2021 doručil navrhovateľovi prostredníctvom informačného systému JOSEPHINE dokument „Verejná súťaž, Ú. v. EÚ zn. č. 2020/S 175 – 422174 a vestník VO zn. 32392 – MST „Nákup parkovacích automatov“ Informácia o výsledku vyhodnotenia ponúk“ z 8. 1. 2021 (ďalej len „oznámenie o výsledku vyhodnotenia ponúk“), v ktorom je okrem iného uvedené nasledovné, cit.: „Na základe vyhodnotenia ponúk v rámci verejnej súťaže (...) oznamujeme, že Vami predloženú ponuku verejný obstarávateľ neprijíma. Odôvodnenie: (...) V súlade s § 55 ods. 2 zákona Vám verejný obstarávateľ zároveň oznamuje výsledok vyhodnotenia ponúk a poradie uchádzačov, ktoré tvorí prílohu tohto oznámenia. Námietať v zmysle § 170 zákona môže byť doručená v lehote do 10 dní odo dňa prevzatia tohto oznámenia/informácie o výsledku verejného obstarávania.“ Úrad konštatuje, že kontrolovaný doručil dňa 8. 1. 2021 navrhovateľovi prostredníctvom informačného systému JOSEPHINE taktiež aj dokument „Informácia o výsledku

vyhodnotenia ponúk v zmysle § 55 ods. 2) zákona č. 343/2015 Z. z., ktorý je prílohou oznámenia o výsledku vyhodnotenia ponúk.

13. Kontrolovaný v liste „Písomné vyjadrenie k podanej námietke „Nákup parkovacích automatov““ z 22. 1. 2021 uviedol okrem iného aj nasledovné, cit.: „Záverom podotýkame, že v súlade s § 170 ods. 4 písm. f) ZVO musí navrhovateľ doručiť námietky Úradu pre verejné obstarávanie a kontrolovanému do desiatich dní odo dňa prevzatia oznámenia o výsledku vyhodnotenia ponúk alebo návrhov, ak námietky smerujú proti vyhodnoteniu ponúk alebo návrhov. To sa udialo dňa 8. 1. 2021, pričom navrhovateľ doručil svoje námietky kontrolovanému v listinnej podobe poštou až 20. 1. 2021 - obálku s podacím číslom a súhrnný podací lístok prikladáme ako prílohu tohto listu. Navrhovateľ tým zároveň konal aj v rozpore s § 170 ods. 8 písm. a) bod 1. ZVO, pričom na realizáciu revízných postupov elektronicky prostredníctvom JOSEPHINE kontrolovaný upovedomil už v súťažných podkladoch, konkrétne v ich bode 1.1. (tučná kurzíva, podčiarknuté).“
14. Úrad uvádza, že prihlásením sa do informačného systému JOSEPHINE, prostredníctvom ktorého sa verejné obstarávanie realizuje, zistil, že námietky navrhovateľa **neboli** kontrolovanému doručené elektronicky prostredníctvom tohto informačného systému. Z dokumentácie predloženej kontrolovaným vyplýva, že námietky boli kontrolovanému doručené v listinnej podobe právnym zástupcom navrhovateľa dňa 20. 1. 2021.
15. Úrad listom č. 1802-6000/2021-OD zo dňa 9. 2. 2021 vyzval právneho zástupcu navrhovateľa na preukázanie doručenia námietok kontrolovanému v súlade s § 170 ods. 8 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní, t. j. v elektronickej podobe funkcionalitou informačného systému, prostredníctvom ktorého sa verejné obstarávanie realizuje.
16. Právny zástupca navrhovateľa dňa 12. 2. 2021 doručil úradu elektronicky dokument označený ako „VÝZVA NA PREUKÁZANIE DORUČENIA NÁMIETOK KONTROLOVANÉMU – ODPOVEĎ“ z 12. 2. 2021, v ktorom okrem iného uvádza nasledovné, cit.: „Ako z plnomocenstva priloženého k námietkam vyplýva, právny zástupca prevzal zastupovanie navrhovateľa dňa 18. 1. 2021. Plnomocenstvo bolo udelené na zastupovanie navrhovateľa v predmetnej zákazke, a vzťahuje sa na zastupovanie pred Úradom pre verejné obstarávanie ako aj voči kontrolovanému. Dávame do pozornosti, že právny zástupca nemá zriadený prístup do systému JOSEPHINE, preto nebolo možné zabezpečiť podanie cez tento systém. Vzhľadom na posledný deň lehoty, nebolo možné ani zabezpečiť prístup do systému, aj s funkcionalitou podávania elektronických podaní v rámci zákazky. Nakoľko právny zástupca nemá zriadený prístup do systému JOSEPHINE, zabezpečil doručenie námietok kontrolovanému v listinnej podobe, keďže s predmetnou alternatívou počíta ust. § 170 ods. 8 písm. a) bod. 2 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“).
V tejto súvislosti si právny zástupca dovoľuje poznamenať, že informačné systémy verejného obstarávania sa používajú na priamu komunikáciu uchádzača s verejným obstarávateľom. Uvedený záver je možné vyvodiť aj z rozhodovacej praxe úradu, exemplifikatívne uvádzame niekoľko rozhodnutí. **Rozhodnutie číslo: 14133-6000/2020-OD, zo dňa 22. 10. 2020, bod 12.:** „...verejné obstarávanie ako také a **komunikácia medzi kontrolovaným a záujemcami/uchádzačmi** sa uskutočňuje v elektronickej podobe prostredníctvom informačného systému EVO.“ **Rozhodnutie číslo: 14863-6000/2019, zo dňa 29. 11. 2019, bod 16.:** „Úrad s poukazom na vyššie uvedené konštatuje, že **uchádzač / záujemca, je povinný doručiť námietky kontrolovanému primárne v elektronickej podobe** funkcionalitou informačného systému, prostredníctvom ktorého sa verejné obstarávanie realizuje, ak tento informačný systém doručenie námietok umožňuje a až v

prípade, že informačný systém doručovanie námietok neumožňuje, má uchádzač / záujemca možnosť doručiť kontrolovanému námietky v listinnej podobe.“

Máme za to, že zákon o verejnom obstarávaní fakticky ukladá povinnosť len uchádzačom, aby podávali námietky cez informačný systém, ak sa verejné obstarávanie uskutočňuje cez taký systém. Je však potrebné podotknúť, že ústavným právom každej fyzickej a právnickej osoby je vyhľadať si právnu pomoc a splnomocniť advokáta na ochranu svojich práv. Zákon o verejnom obstarávaní výslovne upravuje komunikáciu uchádzača a verejného obstarávateľa. Nie je však vylúčené, že v určitom procesnom štádiu verejného obstarávania dôjde k udeleniu plnomocenstva právnomu zástupcovi, od ktorého však nie je spravodlivé a ani možné očakávať, aby mal zabezpečený prístup do informačných systémov verejného obstarávania. Na druhej strane, je zákonnou povinnosťou advokáta, efektívne zabezpečiť ochranu práv a právom chránených záujmov klienta. **Zákon o verejnom obstarávaní nie je možné interpretovať tak, že každý jeden subjekt je povinný komunikovať cez elektronický systém verejného obstarávania, túto povinnosť má výlučne uchádzač.** Z opísaných skutkových okolností vyplýva, že právnomu zástupcovi informačný systém JOSEPHINE neumožňuje doručenie námietok, a právnomu zástupcovi žiadne ustanovenie zákona o verejnom obstarávaní takúto povinnosť neukladá, v dôsledku čoho bola zvolená druhá zákonom prípustná alternatíva doručenia námietok kontrolovanému, a to v listinnej podobe. Podací lístok spolu s doručenkou pripájame k tejto odpovedi.““

17. Úrad v súvislosti so skutočnosťou, či informačný systém JOSEPHINE disponuje funkcionalitou doručovania námietok, poukazuje napríklad na rozhodnutie úradu č. 9577-6000/2019 zo dňa 18. 07. 2019, v ktorom je uvedené, cit.: „(...) Úrad s cieľom preskúmania skutočnosti, či informačný systém, prostredníctvom ktorého sa verejné obstarávanie realizuje, t. j. systém JOSEPHINE, umožňuje doručovanie námietok, oslovil prevádzkovateľa tohto informačného systému listom „Žiadosť o vyjadrenie“ zo dňa 02. 07. 2019. Prevádzkovateľ systému JOSEPHINE doručil úradu dňa 09. 07. 2019 prostredníctvom e-mailovej správy a dňa 11. 07. 2019 aj listinne odpoveď, v ktorej uviedol nasledujúce odpovede na úradom položené otázky, cit.:

„1. Umožňuje systém JOSEPHINE doručovanie námietok kontrolovanému (verejnému obstarávateľovi)? Odpoveď: Áno, systém JOSEPHINE umožňuje doručovanie námietok kontrolovanému. Na zasielanie námietok slúži komunikačný modul systému JOSEPHINE.

2. Akým spôsobom / spôsobmi, je v systéme JOSEPHINE umožnené doručovanie námietok? Odpoveď: Pomocou elektronickej komunikácie – komunikačného modulu systému JOSEPHINE. Systém podporuje všetky bežne používané formáty, vrátane dokumentu podpísaného kvalifikovaným elektronickým podpisom.

3. Ako je toto umožnenie / neumožnenie doručovania námietok prostredníctvom systému JOSEPHINE premietnuté do návodov a príručiek súvisiacich s používaním predmetného systému? Odpoveď: (...) Vo všeobecnosti je komunikačný modul (jeho funkcie a spôsob použitia) popísaný v Manuáli účastníka, ktorý je voľne prístupný v Knihnici manuálov po prihlásení do systému. Manuál nájdete tu: https://store.proebiz.com/docs/iosephine/sk/Skratény_navod_ucastnik.pdf. V manuáli je obrázkový postup odosielania komunikácie, pričom, systém nerozlišuje obsah zasielanej komunikácie / správy. Pre prehľadnosť a s ohľadom na elimináciu potenciálnych chýb je všetka komunikácia k VO koncentrovaná na jedno miesto. V súlade s funkcionalitou systému sa za okamžik doručenia komunikácie (správy) považuje okamžik odoslania, teda okamžik, kedy sa správa dostáva do sféry dispozície príjemcu. Na novú prijatú komunikáciu je príjemca informovaný notifikačným e-mailom.“

18. Úrad tiež uvádza, že relevantná časť súťažných podkladov upravujúca komunikáciu medzi verejným obstarávateľom a záujemcami/uchádzačmi (bod 11 tohto rozhodnutia) obsahuje informáciu, že podania a dokumenty súvisiace s uplatnením revízných postupov podľa zákona o verejnom obstarávaní sú medzi verejným obstarávateľom a záujemcami, resp.

uchádzačmi doručované elektronicky prostredníctvom komunikačného rozhrania JOSEPHINE. Úrad taktiež dodáva, že kontrolovaný v oznámení o výsledku vyhodnotenia ponúk dostatočne konkrétne a zrozumiteľne poučil navrhovateľa o možnosti podať námietky, keď uviedol nasledovné, cit.: „Námietka v zmysle § 170 zákona môže byť doručená v lehote do 10 dní odo dňa prevzatia tohto oznámenia/informácie o výsledku verejného obstarávania.“

19. Z dikcie zákona o verejnom obstarávaní (§ 170 ods. 8), vyplýva, že námietky sa kontrolovanému doručujú v elektronickej podobe funkcionalitou informačného systému, prostredníctvom ktorého sa verejné obstarávanie realizuje, ak tento informačný systém doručenie námietok kontrolovanému umožňuje. **To znamená, že zákon o verejnom obstarávaní podanie námietok kontrolovanému v listinnej podobe neumožňuje, ak informačný systém prostredníctvom ktorého sa verejné obstarávanie realizuje, preukázateľne umožňuje doručenie námietok v elektronickej podobe kontrolovanému.** V tejto súvislosti úrad dodáva, že podanie námietok kontrolovanému v listinnej podobe zákon o verejnom obstarávaní umožňuje, avšak len za predpokladu, že informačný systém prostredníctvom ktorého sa verejné obstarávanie realizuje neumožňuje doručenie námietok kontrolovanému v elektronickej podobe funkcionalitou informačného systému.
20. Úrad po preskúmaní vyššie uvedených skutočností konštatuje, že predmetné verejné obstarávanie bolo realizované prostredníctvom informačného systému JOSEPHINE a tento informačný systém doručenie námietok kontrolovanému umožňuje. Úrad uvádza, že z dokumentácie predloženej kontrolovaným a vyjadrenia právneho zástupcu navrhovateľa k podobe doručenia námietok kontrolovanému má za preukázané, že navrhovateľ doručil námietky kontrolovanému len v listinnej podobe, a to prostredníctvom svojho právneho zástupcu dňa 20. 1. 2021.
21. Úrad s poukazom na vyššie uvedené konštatuje, že uchádzač/záujemca, je povinný doručiť námietky kontrolovanému primárne v elektronickej podobe funkcionalitou informačného systému, prostredníctvom ktorého sa verejné obstarávanie realizuje, ak tento informačný systém doručenie námietok umožňuje a v prípade, že informačný systém doručovanie námietok neumožňuje, má uchádzač/záujemca možnosť doručiť kontrolovanému námietky v listinnej podobe.
22. Úrad ďalej konštatuje, že kontrolovaný dňa 8. 1. 2021 doručil navrhovateľovi prostredníctvom informačného systému JOSEPHINE oznámenie o výsledku vyhodnotenia ponúk. Úrad v tejto súvislosti poznamenáva, že podľa podbodu 1.5., časti A. „Podmienky súťaže“ súťažných podkladov sa za okamih doručenia zásielky v systéme JOSEPHINE považuje okamih jej odoslania v systéme JOSEPHINE, a to v súlade s funkcionalitou systému.
23. Úrad uvádza, že navrhovateľovi bolo 8. 1. 2021 o 13:51:27 hod. doručené prostredníctvom informačného systému JOSEPHINE oznámenie o výsledku vyhodnotenia ponúk, t. j. **8. 1. 2021 je dňom prevzatia oznámenia o výsledku vyhodnotenia ponúk** podľa § 170 ods. 4 písm. f) zákona o verejnom obstarávaní, od ktorého začala plynúť lehota na doručenie námietok úradu a kontrolovanému.
24. Úrad ďalej uvádza, že právny zástupca navrhovateľa doručil námietky kontrolovanému v listinnej podobe dňa **20. 1. 2021**. Úrad dodáva, že právny zástupca navrhovateľa doručil úradu dňa 12. 2. 2021 v prílohe svojho vyjadrenia poštový podací hárok (podacie číslo: RF442834602SK) z 18. 1. 2021 a doručenkú k námietkam. Úrad preskúmal doručovanie predmetnej poštovej zásielky právneho zástupcu navrhovateľa kontrolovanému na webovej stránke Slovenskej pošty a. s., sekcia „Sledovanie zásielok“ a zistil, že **zásielka s podacím**

číslo: RF442834602SK podaná právny zástupcom navrhovateľa dňa 18. 1. 2021 o 17:31 hod. na pošte Bratislava 217 – SHOPPING CENTER, **bola dňa 20. 1. 2021 o 6:50 hod. uložená na pošte Trnava 1 – poštový priečinok a v ten istý deň o 10:40 hod. bola zásielka vydaná adresátovi – kontrolovanému.**

25. Úrad konštatuje, že **lehota na doručenie námietok proti vyhodnoteniu ponúk v zmysle § 170 ods. 4 písm. f) v spojení s § 21 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní navrhovateľovi uplynula dňa 18. 1. 2021.**
26. Na základe vyššie uvedeného úrad uvádza, že v posudzovanom prípade je nesporné, že **námietky navrhovateľa boli kontrolovanému doručené v listinnej podobe** prostredníctvom právneho zástupcu navrhovateľa **dňa 20. 1. 2021**, t. j. po lehote ustanovenej v § 170 ods. 4 písm. f) zákona o verejnom obstarávaní, ktorá márne uplynula práve dňa 18. 1. 2021. Úrad uvádza, že zákon o verejnom obstarávaní stanovuje lehotu na uplatnenie námietok jasne, t. j. že námietky musia byť doručené úradu a kontrolovanému najneskôr do 10 dní odo dňa prevzatia oznámenia o výsledku vyhodnotenia ponúk alebo návrhov. Úrad uvádza, že zmeškanie lehôt na uplatnenie námietok stanovených v § 170 ods. 4 zákona o verejnom obstarávaní má za následok zánik práva na ich uplatnenie.
27. Úrad konštatuje, že **navrhovateľ** si pri podaní námietok nesplnil povinnosť vyplývajúcu z § 170 ods. 4 písm. f) zákona o verejnom obstarávaní, t. j. **nedoručil námietky kontrolovanému v zákonom stanovenej lehote.** Na základe vyššie uvedeného má úrad za to, že navrhovateľ nesplnil zákonnú podmienku pre vydanie meritórneho rozhodnutia, a to konkrétne nedoručil námietky kontrolovanému v lehote podľa § 170 zákona o verejnom obstarávaní.
28. 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 **ak námietky neboli doručené v podobe** podľa § 170 ods. 4¹.
29. Úrad uvádza, že v dôsledku nedoručenia námietok kontrolovanému v podobe podľa § 170 ods. 8 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní (námietky boli doručené kontrolovanému len v listinnej podobe prostredníctvom právneho zástupcu navrhovateľa) a v lehote podľa § 170 ods. 4 zákona o verejnom obstarávaní úradu, 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 kontrolovaný naplnil skutkovú podstatu pre vydanie rozhodnutia o zastavení konania o preskúmanie úkonov kontrolovaného podľa § 174 ods. 1 písm. b) zákona o verejnom obstarávaní.
30. Na základe všetkých uvedených skutočností bolo vo vzťahu k námietkam navrhovateľa potrebné rozhodnúť tak, ako je uvedené vo výrokovej časti tohto rozhodnutia.

Kaucia

¹ 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 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>.

Tento dokument má iba informatívny charakter. Nie je použiteľný pre právne účely. Dokument je vytlačený z portálu Úradu pre verejné obstarávanie

31. 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. V súlade s predmetným ustanovením a výrokom tohto rozhodnutia úrad vráti navrhovateľovi kauciu do 30 dní odo dňa nadobudnutia 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 rozhodnutie úradu je preskúmateľné súdom, pričom žaloba musí byť podaná do 30 dní odo dňa doručenia rozhodnutia úradu.

riaditeľ odboru dohľadu

Rozhodnutie sa doručuje:

1. XXX – navrhovateľ
2. YYY – právny zástupca navrhovateľa
3. Mesto Trnava, Hlavná 1, 917 71 Trnava, IČO: 00313114 – kontrolovaný

