



ÚRAD PRE VEREJNÉ OBSTARÁVANIE
Dunajská 68, P. O. BOX 58, 820 04 Bratislava 24
Rada Úradu pre verejné obstarávanie

Bratislava 09.12.2013

Číslo: 13654-9000/2013-KR/6

Rada Úradu pre verejné obstarávanie (ďalej len „rada“) ako orgán Úradu pre verejné obstarávanie (ďalej len „úrad“) podľa § 109 ods. 3 zákona č. 25/2006 Z. z. o verejnom obstarávaní a o zmene a doplnení niektorých zákonov v znení neskorších predpisov (ďalej len „zákon o verejnom obstarávaní“) a orgán príslušný podľa § 111d ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní vo veci odvolania kontrolovaného **Stredná odborná škola, Učňovská 5, Košice – Šaca**, Učňovská 5, 040 15 Košice – Šaca (ďalej len „kontrolovaný“) proti rozhodnutiu úradu č. 10499-6000/2013-ON/258 zo dňa 05. 11. 2013 vo veci námietok navrhovateľa **XY** (ďalej len „navrhovateľ“) proti vylúčeniu uchádzača z verejnej súťaže na predmet podlimitnej zákazky „Dodávka celodennej stravy“, vyhlásenej kontrolovaným vo Vestníku verejného obstarávania č. 106/2013 dňa 01. 06. 2013 pod značkou 8351 - MSS, vydáva toto

r o z h o d n u t i e :

Rada Úradu pre verejné obstarávanie **zastavuje** konanie o odvolaní podľa § 139 ods. 1 písm. c) v spojení s § 142 ods. 4 zákona č. 25/2006 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. Kontrolovaný listom označeným ako „Odvolanie proti rozhodnutiu“ doručeným úradu dňa 18. 11. 2013 podal odvolanie proti rozhodnutiu úradu v konaní o námietkach navrhovateľa, ktoré smerovali proti vylúčeniu navrhovateľa z predmetnej verejnej súťaže.
2. Rada uvádza, že úrad predmetným rozhodnutím podľa § 139 ods. 2 písm. b) zákona o verejnom obstarávaní **nariadil** v predmetnej verejnej súťaži **odstrániť protiprávny stav**, a to konkrétne zrušiť rozhodnutie kontrolovaného o vyhodnotení ponúk v predmetnej verejnej súťaži, zrušiť rozhodnutie kontrolovaného o vylúčení navrhovateľa z predmetnej verejnej súťaže, zaradiť navrhovateľa späť do procesu verejného obstarávania a **pokračovať vo verejnom obstarávaní** opätovným vykonaním toho úkonu kontrolovaného, ktorý bol postihnutý rozporom s týmto zákonom, a teda znovu vyhodnotiť časti ponúk uchádzačov označené ako „Kritériá“.
3. Podľa § 142 ods. 2 prvá veta zákona o verejnom obstarávaní s podaním odvolania je účastník konania povinný zložiť na účet úradu kauciu; táto povinnosť sa nevzťahuje na podanie odvolania v prípade, ak úrad v konaní o námietkach nevydal rozhodnutie v lehote podľa § 139 ods. 5.
4. Podľa § 142 ods. 4 zákona o verejnom obstarávaní, ak nie je ustanovené inak, na konanie o odvolaní sa primerane použijú ustanovenia § 138, § 139 a §141 tohto zákona.

5. Podľa § 138 ods. 7 písm. b) zákona o verejnom obstarávaní prílohami námietok je doklad o poukázaní kaucie na účet úradu.
6. Z ustanovenia § 142 ods. 4 zákona o verejnom obstarávaní vyplýva, že na odvolacie konanie sa primerane použijú ustanovenia upravujúce konanie o námietkach, a to vrátane ustanovenia § 138 ods. 7 písm. b) zákona o verejnom obstarávaní, nakoľko v odvolacom konaní, rovnako ako v konaní o námietkach, predstavuje doklad o poukázaní kaucie na účet úradu nevyhnutný predpoklad pre meritórne rozhodovanie o odvolaní v zmysle zákona o verejnom obstarávaní. Vychádzajúc z ustanovenia § 142 ods. 2 prvá veta zákona o verejnom obstarávaní predloženie dokladu o poukázaní kaucie na účet úradu neprichádza do úvahy v situácii, keď účastník konania podáva odvolanie v prípade, ak úrad v konaní o námietkach nevydal rozhodnutie v lehote podľa § 139 ods. 5 tohto zákona. K tejto situácii však v predmetnom prípade nedošlo.
7. Rada preskúmala odvolanie kontrolovaného a konštatuje, že v podanom odvolaní absentuje doklad o poukázaní kaucie na účet úradu podľa § 138 ods. 7 písm. b) zákona o verejnom obstarávaní.
8. Kontrolovaný doručil úradu dňa 05. 12. 2013 podanie označené „Odvolanie proti rozhodnutiu – zaslanie dokladu o zaplatení kaucie“ zo dňa 02. 12. 2013, v ktorom uviedol, cit.: „Podaním zo dňa 14. 11. 2013 bolo verejným obstarávateľom zaslané odvolanie proti rozhodnutiu Úradu pre verejné obstarávanie, ktorým nám bolo nariadené odstrániť protiprávny stav. Vychádzajúc z dikcie príslušných ustanovení zasielame v prílohe tohto podania doklad o uhradení kaucie vo výške 3 000 eur na účet Úradu pre verejné obstarávanie.“ Prílohou podania je výpis z účtu vedeného v štátnej pokladnici.
9. Rada k uvedenému konštatuje, že z ustanovení § 142 ods. 1 v spojení s § 138 a § 139 zákona o verejnom obstarávaní vyplýva, že lehota na doručenie odvolania úradu je lehotou prekluzívnou. Z uvedeného je zrejmé, že odvolanie musí byť perfektné, t. j. musí obsahovať všetky zákonom o verejnom obstarávaní ustanovené náležitosti a prílohy, najneskôr v posledný deň lehoty na doručenie odvolania úradu. Na základe uvedeného má rada za to, že odvolanie doručené úradu je možné doplniť o chýbajúce náležitosti a prílohy len pred uplynutím tejto prekluzívnej lehoty.
10. Vzhľadom k tomu, že rozhodnutie úradu č. 10499-6000/2013-ON/258 zo dňa 05. 11. 2013 bolo kontrolovanému doručené dňa 08. 11. 2013, posledný deň lehoty na doručenie odvolania úradu uplynul dňa 18. 11. 2013. Po uplynutí tejto lehoty už nie je možné odvolanie doplniť o chýbajúcu prílohu (doklad o poukázaní kaucie na účet úradu). Rada má na základe uvedeného za to, že na doplnenie odvolania, ktoré kontrolovaný doručil úradu po uplynutí zákonnej lehoty, nemožno prihliadať.
11. Rada v tejto súvislosti tiež uvádza, že v zmysle § 153 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní sa na konanie podľa § 138 až 145 vzťahuje všeobecný predpis o správnom konaní, ak tento zákon neustanovuje inak, pričom sa nepoužijú § 19, § 23, § 28 až § 30, § 32 ods. 1, § 49, § 50, § 60 a § 71 až 80 všeobecného predpisu o správnom konaní. Z uvedeného vyplýva, že zákon o verejnom obstarávaní výslovne bráni použitiu ustanovenia § 28 zákona č. 71/1967 Zb. o správnom konaní (správny poriadok), ktoré za splnenia zákonom ustanovených podmienok pripúšťa, aby správny orgán odpustil zmeškanie lehoty.
12. Zo skutočností zistených radou vyplýva, že pre konanie o odvolaní kontrolovaného neboli splnené všetky zákonné predpoklady, čím pre radu nastala neodstrániteľná prekážka brániaca meritórnemu rozhodovaniu v odvolacom konaní v súlade s príslušnými ustanoveniami zákona o verejnom obstarávaní.

13. Podľa § 139 ods. 1 písm. c) zákona o verejnom obstarávaní úrad rozhodnutím zastaví konanie o námietkach, ak námietky neobsahujú všetky náležitosti podľa § 138 ods. 6 a prílohy podľa § 138 ods. 7.
14. Na základe uvedeného bolo potrebné rozhodnúť tak, ako je to uvedené vo výroku tohto rozhodnutia.

Kaucia

15. Podľa § 142 ods. 2 posledná veta zákona o verejnom obstarávaní kaucia je príjmom úradu dňom nadobudnutia právoplatnosti rozhodnutia o odvolaní, ktorým rada odvolanie zamietne a rozhodnutie potvrdí, inak úrad vráti kauciu do 30 dní odo dňa nadobudnutia právoplatnosti rozhodnutia úradu o námietkach.
16. Podľa § 143 ods. 3 zákona o verejnom obstarávaní rozhodnutie úradu o námietkach je právoplatné márnym uplynutím lehoty na podanie odvolania alebo dňom doručenia rozhodnutia rady podľa § 142 ods. 7 o odvolaní účastníkom konania a vykonateľné uplynutím lehoty na plnenie.
17. Podľa § 138 ods. 20 zákona o verejnom obstarávaní kaucia sa v celej uhradenej sume stáva príjmom štátneho rozpočtu dňom nadobudnutia právoplatnosti rozhodnutia úradu, ktorým boli námietky navrhovateľa zamietnuté. Kaucia sa v 35 % z uhradenej sumy stáva príjmom štátneho rozpočtu dňom nadobudnutia právoplatnosti rozhodnutia úradu o zastavení konania o námietkach podľa § 139 ods. 1 písm. d). Úrad vráti navrhovateľovi kauciu alebo jej časť, ktoré sa nestali príjmom štátneho rozpočtu, do 30 dní odo dňa právoplatnosti rozhodnutia o námietkach.
18. Vychádzajúc z predmetných ustanovení zákona o verejnom obstarávaní bude kaucia zložená navrhovateľom v konaní o námietkach vrátená navrhovateľovi do 30 dní odo dňa právoplatnosti rozhodnutia o námietkach. Kaucia zložená kontrolovaným v odvolacom konaní bude vrátená kontrolovanému do 30 dní odo dňa právoplatnosti rozhodnutia o námietkach.

Poučenie:

Podľa § 143 ods. 4 zákona č. 25/2006 Z. z. o verejnom obstarávaní a o zmene a doplnení niektorých zákonov v znení neskorších predpisov proti rozhodnutiu rady o odvolaní nemožno podať opravný prostriedok. Podľa § 143 ods. 5 prvá veta zákona o verejnom obstarávaní rozhodnutie rady o odvolaní je preskúmateľné súdom. Podľa § 143 ods. 5 druhá veta zákona o verejnom obstarávaní žaloba musí byť podaná do 30 dní odo dňa doručenia rozhodnutia rady o odvolaní.

Ing. Zita Táboorská
predsedníčka Rady
Úradu pre verejné obstarávanie

Rozhodnutie sa doručí:

1. XY – navrhovateľ
2. Stredná odborná škola, Učňovská 5, Košice – Šaca, Učňovská 5, 040 15 Košice – Šaca - kontrolovaný