



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

Bratislava 06. 12. 2013
Číslo: 13652-9000/2013-KR/5

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 navrhovateľa **XY** (ďalej len „navrhovateľ“) proti rozhodnutiu úradu na základe oznámenia o začatí konania o námietkach zo dňa 07. 10. 2013 vo verejnej súťaži na predmet podlimitnej zákazky „Stöcklova ulica Bardejov, 2. etapa“, vyhlásenej verejným obstarávateľom **Mesto Bardejov**, Radničné námestie 16, 085 80 Bardejov (ďalej len „kontrolovaný“) vo Vestníku verejného obstarávania č. 100/2013 dňa 24. 05. 2013 pod značkou 7933 - MSP, 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. i) 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. Navrhovateľ listom označeným ako „Odvolanie proti rozhodnutiu o námietkach“ doručeným úradu dňa 19. 11. 2013 podal odvolanie proti rozhodnutiu úradu v konaní o námietkach navrhovateľa, ktoré smerovali proti jeho vylúčeniu z predmetnej verejnej súťaže.
2. Navrhovateľ vo svojom odvolaní uvádza, že predmetné námietky boli dňa 22. 08. 2013 doručené úradu aj kontrolovanému a že podľa § 139 ods. 5 zákona o verejnom obstarávaní bol úrad povinný rozhodnúť o námietkach do 30 dní odo dňa doručenia kompletnej dokumentácie a písomného vyjadrenia k podaným námietkam. Navrhovateľ uvádza, že lehota pre rozhodnutie o námietkach začala plynúť najskôr dňa 07. 10. 2013, kedy úrad zverejnil oznámenie o začatí konania o námietkach a nakoľko do uplynutia lehoty na rozhodnutie o námietkach (a ani do podania odvolania) mu nebolo doručené žiadne rozhodnutie úradu o námietkach, v zmysle § 139 ods. 5 zákona o verejnom obstarávaní má za to, že úrad vydal rozhodnutie, ktorým námietky zamietol. Navrhovateľ uvádza, že vzhľadom na zamietnutie námietok úradom, podáva proti rozhodnutiu úradu o zamietnutí námietok odvolanie.
3. Podľa § 19 ods. 1 prvá veta zákona o verejnom obstarávaní na účely tohto zákona sa do lehoty určenej podľa dní nezapočítava deň, keď došlo ku skutočnosti určujúcej začiatok lehoty.

4. Podľa § 138 ods. 3 zákona o verejnom obstarávaní konanie o námietkach sa vykoná osobitne k námietkam doručeným pred otváraním častí ponúk označených ako "Kritériá" a k námietkam doručeným po otváraní častí ponúk označených ako "Kritériá"; ustanovenie odseku 21 tým nie je dotknuté. Konanie o námietkach začne
 - a) ak ide o námietky doručené pred otváraním častí ponúk, označených ako "Kritériá", jedenásty deň odo dňa doručenia informácie podľa § 136 ods. 9 písm. a), ak dochádza k výberu záujemcov, alebo jedenásty deň odo dňa doručenia informácie podľa § 136 ods. 9 písm. b) alebo c) podľa toho, ktorá skutočnosť nastane neskôr,
 - b) ak ide o námietky doručené po otváraní častí ponúk, označených ako "Kritériá" jedenásty deň odo dňa doručenia informácie podľa § 136 ods. 9 písm. e) alebo jedenásty deň odo dňa doručenia informácie podľa § 136 ods. 9 písm. b) alebo d) podľa toho, ktorá skutočnosť nastane neskôr.
5. Podľa § 138 ods. 10 prvá veta zákona o verejnom obstarávaní úrad bezodkladne po začatí konania o námietkach písomne vyzve kontrolovaného na doručenie písomného vyjadrenia k podaným námietkam s uvedením predpokladanej hodnoty zákazky a kompletnej dokumentácie v origináli a kontrolovaný je povinný dokumentáciu a vyjadrenie k podaným námietkam doručiť do piatich pracovných dní odo dňa doručenia výzvy úradu.
6. Podľa § 139 ods. 5 zákona o verejnom obstarávaní úrad rozhodne o námietkach do 30 dní odo dňa doručenia kompletnej dokumentácie a písomného vyjadrenia k podaným námietkam s uvedením predpokladanej hodnoty zákazky úradu. Rozhodnutie úradu podpisuje osoba, o ktorej to určí vnútorný predpis úradu. Ak úrad v lehote podľa prvej vety rozhodnutie nevydá, predpokladá sa, že vydal rozhodnutie, ktorým námietky zamietol; za deň doručenia rozhodnutia sa v tomto prípade považuje tretí deň odo dňa uplynutia lehoty podľa prvej vety.
7. Ustanovenia zákona o verejnom obstarávaní, ktoré sú uvedené v bodoch 3 až 6 tohto rozhodnutia, upravujú priebeh konania o námietkach, ako aj zákonné lehoty na vydanie rozhodnutia v konaní o námietkach nasledovne: jedenásty deň po doručení informácie podľa § 136 ods. 9 zákona o verejnom obstarávaní začína konanie o námietkach. Bezodkladne po začatí konania je úrad povinný vyzvať kontrolovaného na doručenie písomného vyjadrenia k podaným námietkam s uvedením predpokladanej hodnoty zákazky a kompletnej dokumentácie v origináli. Deň nasledujúci po dni, keď si kontrolovaný splní povinnosť podľa predchádzajúcej vety, začína úradu plynúť 30 dňová lehota na rozhodnutie o námietkach, pričom ak úrad v tejto lehote rozhodnutie nevydá, tak sa predpokladá, že vydal rozhodnutie, ktorým námietky zamietol.

Z dokumentácie k predmetnej verejnej súťaži rada zistila nasledujúce skutočnosti:

8. Dňa 15. 08. 2013 doručil kontrolovaný navrhovateľovi oznámenie o jeho vylúčení z predmetnej verejnej súťaže. Navrhovateľ v reakcii na uvedené dňa 22. 08. 2013 doručil úradu ako aj kontrolovanému námietky v listinnej podobe podľa § 138 ods. 2 písm. e) zákona o verejnom obstarávaní proti vylúčeniu uchádzača z predmetnej verejnej súťaže. Úrad dňa 07. 10. 2013 zverejnil oznámenie o začatí konania o námietkach, v ktorom uviedol, že predmetné konanie o námietkach začalo v ten istý deň. Listom zo dňa 07. 10. 2013, ktorý bol kontrolovanému doručený dňa 10. 10. 2013, vyzval úrad kontrolovaného, aby doručil úradu písomné vyjadrenie k podaným námietkam s uvedením predpokladanej hodnoty zákazky a kompletnú dokumentáciu v origináli. Následne, dňa 16. 10. 2013, kontrolovaný

doručil úradu písomné vyjadrenie k podaným námietkam s uvedením predpokladanej hodnoty zákazky a kompletnú dokumentáciu k predmetnému verejnemu obstarávaniu.

9. Rada vzhľadom na vyššie uvedené skutočnosti konštatuje, že 30-dňová lehota na rozhodnutie úradu v konaní o námietkach ustanovená v § 139 ods. 5 zákona o verejnom obstarávaní začala plynúť dňom nasledujúcim po dni, v ktorom kontrolovaný doručil úradu kompletnú dokumentáciu a písomné vyjadrenie k podaným námietkam s uvedením predpokladanej hodnoty zákazky. V predmetnom konaní o námietkach tak lehota na rozhodnutie úradu začala plynúť dňa 17. 10. 2013 a posledný deň tejto lehoty pripadol na deň 15. 11. 2013.
10. Rada ďalej konštatuje, že dňa 15. 11. 2013 úrad vydal rozhodnutie č. 10718-6000/2013-ON/272, ktorým podľa § 139 ods. 2 písm. b) zákona o verejnom obstarávaní nariadil kontrolovanému odstrániť protiprávny stav, konkrétne zrušiť rozhodnutie kontrolovaného o vyhodnotení ponúk v predmetnej verejnej súťaži, zrušiť rozhodnutie kontrolovaného o vylúčení navrhovateľa z predmetnej verejnej súťaže a 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“, a to do 30 dní odo dňa doručenia daného rozhodnutia. Predmetné rozhodnutie bolo doručené navrhovateľovi, ako aj kontrolovanému, dňa 19. 11. 2013.
11. Rada má za to, že nakoľko úrad vydal rozhodnutie č. 10718-6000/2013-ON/272 dňa 15. 11. 2013, tak predmetné rozhodnutie úradu o námietkach bolo vydané v 30-dňovej lehote ustanovenej v § 139 ods. 5 prvá veta zákona o verejnom obstarávaní. Vzhľadom na uvedené je podľa názoru rady zrejmé, že prezumpcia vyjadrená v tretej vete ustanovenia § 139 ods. 5 tohto zákona, podľa ktorej ak úrad v lehote podľa prvej vety rozhodnutie nevydá, predpokladá sa, že vydal rozhodnutie, ktorým námietky zamietol, sa v predmetnom konaní o námietkach neuplatnila.
12. Podľa § 142 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní proti rozhodnutiu o námietkach, s výnimkou rozhodnutia podľa § 139 ods. 1, môže účastník konania o námietkach podať odvolanie. Odvolanie musí byť doručené úradu do desiatich dní odo dňa doručenia rozhodnutia o námietkach.
13. Vecná príslušnosť rady v rozhodovaní o odvolaniach vyplýva z ustanovenia § 142 ods. 1 prvá veta zákona o verejnom obstarávaní v spojení s ustanovením § 139 ods. 5 tohto zákona. Podľa týchto ustanovení odvolanie možno podať proti meritórnemu rozhodnutiu úradu o námietkach, pričom však musí ísť o rozhodnutie, ktoré úrad
 - a) vydal v lehote podľa § 139 ods. 5 prvá veta zákona o verejnom obstarávaní alebo
 - b) nevydal v lehote podľa § 139 ods. 5 prvá veta zákona o verejnom obstarávaní, pričom v takom prípade sa predpokladá, že úrad vydal rozhodnutie, ktorým námietky zamietol.
14. Z podaného odvolania navrhovateľa pritom vyplýva, že odvolanie smeruje proti prezumovanému rozhodnutiu úradu o zamietnutí námietok navrhovateľa. Takáto situácia však, ako je vyššie uvedené, v predmetnom konaní o námietkach nenastala. Na základe uvedeného má rada za to, že podané odvolanie nesmeruje proti rozhodnutiu o námietkach v zmysle ustanovenia § 142 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní a z uvedeného dôvodu rada nie je vecne príslušná rozhodnúť o odvolaní navrhovateľa.

15. Podľa § 139 ods. 1 písm. i) zákona o verejnom obstarávaní úrad zastaví rozhodnutím konanie o námietkach, ak úrad nie je vecne príslušný rozhodnúť o námietkach.
16. 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 zákona o verejnom obstarávaní.
17. Vzhľadom na uvedené bolo potrebné rozhodnúť tak, ako je uvedené vo výroku tohto rozhodnutia.

Poučenie:

Podľa § 143 ods. 4 zákona o verejnom obstarávaní 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 Tábořská
predsedníčka Rady
Úradu pre verejné obstarávanie

Rozhodnutie sa doručí:

1. XY – navrhovateľ
2. Mesto Bardejov, Radničné námestie 16, 085 80 Bardejov – kontrolovaný