



ÚRAD PRE VEREJNÉ OBSTARÁVANIE
Rada Úradu pre verejné obstarávanie
Ružová dolina 10, P. O. BOX 98, 820 05 Bratislava

Bratislava 02. 06. 2017
Číslo spisu: 8907-9000/2017

Rada Úradu pre verejné obstarávanie (ďalej len „rada“) ako orgán Úradu pre verejné obstarávanie (ďalej len „úrad“) podľa § 140 ods. 3 zákona č. 343/2015 Z. z. o verejnom obstarávaní a o zmene a doplnení niektorých zákonov v znení neskorších predpisov a orgán príslušný podľa § 187 ods. 4 tohto zákona v spojení s § 111d ods. 1 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“) vo veci odvolania uchádzača **XX** (ďalej len „navrhovateľ“) proti rozhodnutiu úradu č. 23910-6000/2016-ODI zo dňa 31. 03. 2017, vydanému v konaní o námietkach smerujúcich proti vylúčeniu uchádzača z verejnej súťaže na predmet nadlimitnej zákazky „Upratovacie a čistiace služby“, vyhlásenej verejným obstarávateľom **Ministerstvo vnútra Slovenskej republiky**, Pribinova 2, 812 72 Bratislava (ďalej len „kontrolovaný“) dňa 30. 05. 2015 v Úradnom vestníku Európskej únie pod značkou 2015/S 103-187395 a vo Vestníku verejného obstarávania č. 105/2015 zo dňa 29. 05. 2015 pod značkou 11636 – 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. 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 a § 187 ods. 4 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 dňa 18. 04. 2017, podal odvolanie proti rozhodnutiu úradu č. 23910-6000/2016-ODI zo dňa 31. 03. 2017 (ďalej len „rozhodnutie o námietkach“), vydanému v konaní o námietkach smerujúcich proti vylúčeniu uchádzača z predmetného verejného obstarávania. Úrad rozhodnutím o námietkach zastavil konanie o námietkach podľa § 139 ods. 1 písm. b) a písm. h) zákona o verejnom obstarávaní, t. j. z dôvodu, že námietky boli doručené po lehote a zároveň z dôvodu, že kaucia nebola pripísaná na účet úradu v lehote.
2. Rada v prvom rade uvádza, že dňa 18. apríla 2016 nadobudol účinnosť zákon č. 343/2015 Z. z. o verejnom obstarávaní a o zmene a doplnení niektorých zákonov v znení neskorších predpisov (ďalej len „zákon č. 343/2015 Z. z. o verejnom obstarávaní“). Podľa § 187 ods. 1 tohto zákona postup zadávania zákazky a postup zadávania koncesie, pri ktorých bolo oznámenie o vyhlásení verejného obstarávania, oznámenie použité ako výzva na súťaž alebo výzva na predkladanie ponúk odoslané na uverejnenie do 17. apríla 2016, sa dokončia podľa predpisov účinných do 17. apríla 2016. Podľa § 187 ods. 4 tohto zákona v konaní, ktoré začal úrad po 17. apríli

2016 a vzťahuje sa na verejné obstarávanie podľa odsekov 1 a 2, sa postupuje podľa predpisov účinných do 17. apríla 2016.

3. V tejto súvislosti rada konštatuje, že konanie o odvolaní sa začalo dňa 18. 04. 2017, kedy navrhovateľ doručil úradu predmetné odvolanie. Zároveň sa toto konanie vzťahuje na verejné obstarávanie podľa § 187 ods. 1 zákona č. 343/2015 Z. z. o verejnom obstarávaní, nakoľko oznámenie o vyhlásení verejného obstarávania bolo odoslané na zverejnenie dňa 25. 05. 2015, teda do 17. 04. 2016. Na základe vyššie uvedených prechodných ustanovení je pre posúdenie tohto odvolania radou určujúca právna úprava podľa zákona o verejnom obstarávaní účinná do 17. 04. 2016.
4. V odvolaní má navrhovateľ za to, že dôvodom, pre ktorý podal námietky po lehote a zároveň zložil kauciu na účet úradu po lehote, bolo nesprávne poučenie o podaní opravného prostriedku proti oznámeniu o vylúčení. Kontrolovaný totiž v poučení predmetného oznámenia uviedol nesprávnu lehotu na podanie námietok, konkrétne navrhovateľa poučil o tom, že lehota, v ktorej môžu byť doručené námietky podľa § 138 ods. 2 písm. e) zákona o verejnom obstarávaní, je do 10 pracovných dní od prevzatia tohto oznámenia o vylúčení ponuky, namiesto 10 dní od prevzatia tohto oznámenia. V odvolaní navrhovateľ preto žiada radu, aby zmenila rozhodnutie úradu a nariadila kontrolovanému odstrániť protiprávny stav zrušením rozhodnutia o vylúčení ponuky navrhovateľa a nariadila vrátiť ponuku tohto navrhovateľa späť do procesu verejného obstarávania.
5. V odvolaní navrhovateľ zároveň poukazuje na to, 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, § 45, § 50, § 60 a § 71 až § 80 všeobecného predpisu o správnom konaní. Podľa navrhovateľa bol preto úrad v konaní o námietkach povinný subsidiárne aplikovať § 54 ods. 3 zákona č. 71/1967 Zb. o správnom konaní (správny poriadok) v znení neskorších predpisov (ďalej len „správny poriadok“), podľa ktorého, pokiaľ účastník konania v dôsledku nesprávneho poučenia alebo pre to, že nebol poučený vôbec, podal opravný prostriedok po lehote, predpokladá sa, že ho podal včas, ak tak urobil najneskôr do 3 mesiacov odo dňa oznámenia rozhodnutia.
6. V súvislosti s tvrdením navrhovateľa v predošlom bode tohto rozhodnutia rada konštatuje, že citované ustanovenie § 54 ods. 3 správneho poriadku možno aplikovať iba vo vzťahu k rozhodnutiam vydaným v správnom konaní správnym orgánom. V uvedenom prípade však oznámenie o vylúčení nemá povahu rozhodnutia správneho orgánu v zmysle správneho poriadku, a zároveň platí, že ani kontrolovaného, v rámci procesu verejného obstarávania, nemožno považovať za správny orgán v zmysle správneho poriadku. Na základe uvedeného má rada za to, že úrad postupoval správne, keď neaplikoval § 54 ods. 3 správneho poriadku, a teda konania o námietkach zastavil.
7. Podľa § 142 ods. 1 prvá veta zákona o verejnom obstarávaní **proti rozhodnutiu o námietkach, s výnimkou rozhodnutia podľa § 139 ods. 1, môže účastník konania o námietkach podať odvolanie.**
8. Podľa § 111d ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní **rada rozhoduje o odvolaní podľa § 139 ods. 2 až 4** a o proteste prokurátora v prípadoch, v ktorých podľa osobitného predpisu rozhoduje vedúci ústredného orgánu štátnej správy.
9. V nadväznosti na vyššie uvedené ustanovenia zákona o verejnom obstarávaní **rada konštatuje, že proti rozhodnutiu úradu, ktorým bolo zastavené konanie o námietkach podľa § 139 ods. 1 písm. b) a písm. h) zákona o verejnom obstarávaní nie je možné podať odvolanie. Z uvedeného zároveň vyplýva, že rada nie je vecne príslušná rozhodnúť o predmetnom odvolaní.**

10. Podľa § 139 ods. 1 písm. i) zákona o verejnom obstarávaní úrad rozhodnutím zastaví konanie o námietkach, ak nie je vecne príslušný rozhodnúť o námietkach.
11. Z primeranej aplikácie § 142 ods. 4 v spojení s § 139 ods. 1 písm. i) zákona o verejnom obstarávaní vyplýva, že **rada konanie o odvolaní zastaví, ak nie je vecne príslušná rozhodnúť o predmetnom odvolaní.**
12. Z uvedeného vyplýva, že rada sa odvolaním navrhovateľa v predmetnom konaní nebude zaoberať. Tým však nie je dotknuté oprávnenie rady preskúmať rozhodnutie o námietkach mimo odvolacieho konania podľa § 145 zákona o verejnom obstarávaní. Rada preto na rokovaní dňa 23. 05. 2017 rozhodla o začatí preskúmania rozhodnutia o námietkach mimo odvolacieho konania.
13. Na základe uvedeného bolo potrebné rozhodnúť tak, ako je uvedené vo výroku tohto rozhodnutia.

Kaucia

14. 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.
15. Vychádzajúc z vyššie uvedeného ustanovenia kaucia zložená navrhovateľom v predmetnom konaní o odvolaní bude navrhovateľovi vrátená.

P o u č e n i e

Podľa § 143 ods. 4 zákona o verejnom obstarávaní proti rozhodnutiu rady o odvolaní nemožno podať opravný prostriedok. Podľa § 143 ods. 5 zákona o verejnom obstarávaní rozhodnutie rady o odvolaní je preskúmateľné súdom. Žaloba musí byť podaná na Krajskom súde v Bratislave do 30 dní odo dňa doručenia rozhodnutia rady o odvolaní.

Ing. Zita Tábořská
predsedníčka Rady
Úradu pre verejné obstarávanie

Rozhodnutie sa doručuje

1. XX – navrhovateľ
2. Ministerstvo vnútra Slovenskej republiky, Pribinova 2, 812 72 Bratislava – kontrolovaný