

Bratislava 30. 05. 2019
Číslo: 6216-6000/2019

Úrad pre verejné obstarávanie ako ústredný orgán štátnej správy pre verejné obstarávanie podľa § 140 a orgán príslušný podľa § 167 ods. 2 písm. b) a § 187e ods. 6 zákona č. 343/2015 Z. z. o verejnom obstarávaní a o zmene a doplnení niektorých zákonov v znení neskorších predpisov vo veci námietok uchádzača skupiny dodávateľov zloženej z vedúceho člena skupiny **XY**, a člena skupiny **XZ** (ďalej len „navrhovateľ“) smerujúcich proti vyhodnoteniu ponúk v súťažnom dialógu na predmet zákazky „Koncesia na poskytovanie služieb tepelného hospodárstva pre Mestskú časť Bratislava – Nové Mesto“, vyhlásenom verejným obstarávateľom **Mestská časť Bratislava – Nové Mesto**, Junácka 1, 832 91 Bratislava, IČO: 00603317 (ďalej len „kontrolovaný“) vo Vestníku verejného obstarávania č. 150/2016 dňa 04. 08. 2016 pod značkou 11842 – KOS, 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) a písm. h) 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 11. 03. 2019, doručeným Úradu pre verejné obstarávanie (ďalej len „úrad“) dňa 14. 03. 2019, podal námietky 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 proti vyhodnoteniu ponúk v predmetnom súťažnom dialógu. Námietky boli úradu doručené po otvorení častí ponúk, označených ako „Kritériá“.
2. Úrad konštatuje, že dňa 01. 01. 2019 nadobudol účinnosť zákon č. 345/2018 Z. z., 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 menia a dopĺňajú niektoré zákony.
3. Podľa § 187e ods. 6 zákona č. 343/2015 Z. z. o verejnom obstarávaní a o zmene a doplnení niektorých zákonov v znení účinnom od 01. 01. 2019 v konaní začatom po 31. decembri 2018, ktoré sa vzťahuje na verejné obstarávanie podľa odsekov 1 až 3, sa postupuje podľa predpisov účinných do 31. decembra 2018; to neplatí pre konanie na základe podnetu podľa § 169 ods. 2, pre zníženie pokuty podľa § 173 ods. 14, § 175 ods. 4 tretej vety a pre vydanie rozhodnutia podľa § 175 ods. 4 druhej vety.

4. Vzhľadom na vyššie uvedené bude úrad v predmetnom konaní o preskúmanie úkonov kontrolovaného na základe námietok navrhovateľa postupovať podľa predpisov účinných do 31. 12. 2018, t. j. podľa zákona č. 343/2015 Z. z. o verejnom obstarávaní a o zmene a doplnení niektorých zákonov v znení účinnom do 31. 12. 2018 (ďalej len „zákon o verejnom obstarávaní“).
5. Podľa § 171 ods. 3 písm. b) zákona o verejnom obstarávaní konanie o preskúmanie úkonov kontrolovaného na základe námietok začne, ak ide o námietky doručené po otvorení častí ponúk označených ako „Kritériá“, jedenásty deň odo dňa doručenia informácie podľa § 166 ods. 1 písm. c).
6. Úrad uvádza, že dňa 18. 03. 2019 doručil kontrolovaný úradu informáciu podľa § 166 ods. 1 písm. c) zákona o verejnom obstarávaní. Na základe uvedeného a v súlade s § 171 ods. 3 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní konanie o preskúmanie úkonov kontrolovaného na základe námietok začalo dňa 29. 03. 2019.
7. V súlade s § 173 ods. 2 a ods. 3 zákona o verejnom obstarávaní úrad listom č. 6216-6000/2019-V zo dňa 01. 04. 2019 vyzval kontrolovaného na doručenie kompletnej dokumentácie v origináli a písomného vyjadrenia k podaným námietkam. Kontrolovaný doručil úradu dokumentáciu v origináli a písomné vyjadrenie k podaným námietkam dňa 15. 04. 2019. Následne v dňoch 26. 04. 2019 a 30. 04. 2019 kontrolovaný doplnil dokumentáciu k predmetnému verejnemu obstarávaniu.
8. Podľa § 170 ods. 4 písm. f) zákona o verejnom obstarávaní sa námietky podávajú v listinnej podobe alebo elektronickej podobe podľa osobitného predpisu¹ a **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. Kontrolovaný dňa 15. 11. 2018 zverejnil v profile dokument, označený ako „Zmena záverečného informatívneho dokumentu“, ktorým doplnil bod 3 „Proces dialógu“ záverečného informatívneho dokumentu o bod 3.23 „Elektronická komunikácia“, okrem iného s nasledujúcim znením, cit.: „(...) 3.23.1 Verejný obstarávateľ bude pri komunikácii s uchádzačmi postupovať v zmysle § 20 ZVO prostredníctvom komunikačného rozhrania systému EVO, ak nie je v ZVO uvedené inak. Tento spôsob komunikácie sa týka akejkoľvek komunikácie a podaní medzi verejným obstarávateľom a uchádzačmi počas celého procesu verejného obstarávania. (...) 3.23.4 Pravidlá pre doručovanie – **zásielka sa považuje za doručení uchádzačovi v súlade so zákonom a pravidlami systému EVO. (...)**“
10. V bode 6 „Doručovanie podaní“ Príručky používateľa Informačného systému pre elektronické verejné obstarávanie, Časť Zaujemca/Uchádzač – Pracovné postupy“ (ďalej len „Príručka používateľa systému EVO“), ktorá je verejne dostupná na webovom sídle úradu, je uvedené, cit.: „**V IS EVO sa za okamih doručenia považuje odoslanie danej informácie** (žiadosti, ponuky, návrhu a iné). **Tento údaj je uvedený v dátume podania príslušného dokumentu.**“

¹ Zákon č. 305/2013 Z. z. v znení zákona č. 214/2014 Z. z.

11. V sekcii často kladených otázok, zverejnených na webovom sídle úradu, je zároveň v súvislosti s určením momentu doručenia dokumentov v systéme EVO uvedené nasledujúce, cit.: „**Moment doručenia informácií v IS EVO ver. 18.0:**
V IS EVO sa za okamih doručenia informácií odosielaných prostredníctvom funkcionality IS EVO považuje okamih odoslania daných informácií (napr. žiadosti, ponuky, návrhu, oznamu, rozhodnutia a iné). **Tento údaj je uvedený v dátume podania príslušného dokumentu.**“.
12. Úrad zistil, že oznámenie o výsledku vyhodnotenia ponúk bolo v predmetnej zákazke doručené navrhovateľovi kontrolovaným prostredníctvom systému EVO v súlade s bodom 3.23 „Elektronická komunikácia“ záverečného informatívneho dokumentu. Z údajov systému EVO vyplýva, že **dátum a čas podania oznámenia o výsledku vyhodnotenia ponúk navrhovateľovi bol dňa 28. 02. 2019** o 10:18:25 hod. V súlade s pravidlami systému EVO, stanovenými v Príručke používateľa systému EVO, platí, že **dátum podania, resp. odoslania predmetného dokumentu predstavuje súčasne okamih jeho doručenia** navrhovateľovi. Z uvedeného je zrejmé, že **za dátum doručenia oznámenia o výsledku vyhodnotenia ponúk navrhovateľovi sa považuje dátum podania tohto dokumentu kontrolovaným, t. j. 28. 02. 2019**. V nadväznosti na uvedené úrad zároveň konštatuje, že systém EVO disponuje funkcionalitou zasielania notifikačných e-mailových správ záujemcom a uchádzačom v príslušnej zákazke s cieľom ich informovania o dôležitých skutočnostiach či zmenách, ktoré v zákazke vykonal verejný obstarávateľ / obstarávateľ. Úrad pre úplnosť uvádza, že oznámenie o výsledku vyhodnotenia ponúk s identickým obsahom, ako bolo doručené navrhovateľovi prostredníctvom systému EVO, kontrolovaný dňa 28. 02. 2019 zverejnil aj vo svojom profile.
13. Vzhľadom na vyššie uvedené úrad uvádza, že lehota na doručenie námietok proti výsledku vyhodnotenia ponúk uplynula v zmysle § 170 ods. 4 písm. f) zákona o verejnom obstarávaní dňa 11. 03. 2019. Z dokumentácie vyplýva, že námietky navrhovateľa boli úradu a kontrolovanému doručené až dňa 14. 03. 2019. Úrad preto konštatuje, že **navrhovateľ si pri podaní námietok nesplnil povinnosť vyplývajúcu z § 170 ods. 4 písm. f) zákona o verejnom obstarávaní, t. j. nedoručil námietky úradu a kontrolovanému v zákonom stanovenej lehote**.
14. **Podľa § 174 ods. 1 písm. b) zákona o verejnom obstarávaní úrad zastaví rozhodnutím konanie o preskúmanie úkonov kontrolovaného na základe námietok, ak námietky boli doručené po lehote podľa § 170 ods. 4, alebo ak námietky neboli doručené v podobe podľa § 170 ods. 4.**
15. Podľa § 172 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní s podaním námietok je navrhovateľ povinný zložiť na účet úradu kauciu; táto povinnosť sa nevzťahuje na orgán štátnej správy podľa § 170 ods. 1 písm. e). **Kaucia musí byť pripísaná na účet úradu najneskôr pracovný deň nasledujúci po uplynutí lehoty na doručenie námietok podľa § 170 ods. 4.**
16. Podľa § 172 ods. 3 zákona o verejnom obstarávaní výška kaucie pri podaní námietok po otvorení častí ponúk označených ako „Kritériá“ je 1% z ponukovej ceny uchádzača
- a) najmenej však 600 eur a najviac 30 000 eur, ak námietky smerujú proti vylúčeniu uchádzača pre mimoriadne nízku ponuku podľa § 53 ods. 5 písm. f),
 - b) ak námietky smerujú proti vylúčeniu uchádzača z iných dôvodov, ako je uvedené v písmene a), najviac však

1. 4 000 eur pri zadávaní nadlimitnej zákazky na dodanie tovaru a pri zadávaní nadlimitnej zákazky na poskytnutie služieb,
 2. 10 000 eur pri zadávaní nadlimitnej zákazky na uskutočnenie stavebných prác,
 3. 2 000 eur pri zadávaní podlimitnej zákazky na poskytnutie služieb a
 4. 5 000 eur pri zadávaní podlimitnej zákazky na uskutočnenie stavebných prác,
 5. 10 000 eur pri zadávaní koncesie,
- c) najviac však 150 000 eur, ak námietky smerujú proti iným skutočnostiam ako uvedeným v písmene a) a b).
17. Podľa § 172 ods. 4 zákona o verejnom obstarávaní na účely odseku 3 sa ponukovou cenou rozumie celková cena ponúknutá navrhovateľom za predmet zákazky alebo koncesie; za ponukovú cenu sa považuje aj čistá súčasná hodnota jednorazovej platby alebo opakovanej platby.
18. Podľa § 172 ods. 8 zákona o verejnom obstarávaní ak nie je možné určiť výšku kaucie podľa odsekov 2 až 7, výška kaucie je 3 000 eur.
19. Z vyššie citovaných ustanovení zákona o verejnom obstarávaní vyplýva, že navrhovateľ mal povinnosť najneskôr v pracovný deň nasledujúci po uplynutí lehoty na doručenie námietok podľa § 170 ods. 4 zákona o verejnom obstarávaní s podaním námietok zložiť na účet úradu kauciu v zmysle § 172 ods. 8 zákona o verejnom obstarávaní, t. j. kauciu vo výške 3 000 eur. Úrad výšku kaucie odôvodňuje tým, že námietky boli podané po otvorení častí ponúk označených ako „Kritériá“, avšak vzhľadom na stanovené kritériá na vyhodnotenie ponúk (Cena tepla v €/kWh s DPH /maximálne 45 bodov /, Hodnota investícií v € s DPH /maximálne 40 bodov/, Výška ročného nájomného v € s DPH /maximálne 15 bodov/) nie je možné jednoznačne určiť 1% z ponukovej ceny uchádzača, preto sa aplikuje ustanovenie § 172 ods. 8 zákona o verejnom obstarávaní.
20. Lustráciou účtu úradu bolo zistené, že **navrhovateľ v súvislosti s predmetným verejným obstarávaním zložil na účet úradu kauciu vo výške 3 000 EUR, ktorá bola na účet úradu pripísaná dňa 14. 03. 2019.** Ako je uvedené v bode 13 tohto rozhodnutia, lehota na doručenie námietok proti výsledku vyhodnotenia ponúk uplynula v zmysle § 170 ods. 4 písm. f) zákona o verejnom obstarávaní dňa 11. 03. 2019. Navrhovateľ tak **mal povinnosť zložiť na účet úradu kauciu najneskôr do 12. 03. 2019.**
21. Na základe uvedeného úrad konštatuje, že navrhovateľ nezložil na účet úradu kauciu **v lehote ustanovenej v § 172 zákona o verejnom obstarávaní.**
22. Podľa § 174 ods. 1 písm. h) zákona o verejnom obstarávaní **úrad zastaví rozhodnutím konanie o preskúmanie úkonov kontrolovaného, ak kaucia nebola pripísaná na účet úradu v lehote alebo vo výške ustanovenej v § 172 zákona o verejnom obstarávaní.**
23. Z uvedených skutočností zistených úradom vyplýva, že pre konanie o preskúmanie úkonov kontrolovaného na základe námietok neboli splnené všetky zákonné predpoklady, čím pre úrad nastala neodstrániteľná prekážka brániaca meritórnemu rozhodovaniu v predmetnom konaní v súlade s príslušnými ustanoveniami zákona o verejnom obstarávaní.

Kaucia

24. Podľa § 172 ods. 9 zákona o verejnom obstarávaní kaucia vo výške podľa odsekov 2 až 8 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 8 stáva príjmom štátneho rozpočtu dňom nadobudnutia právoplatnosti rozhodnutia úradu o zastavení konania, ak navrhovateľ po začatí konania vzal späť podané námietky, a to aj vtedy, ak úrad súčasne zastaví konanie aj podľa § 174 ods. 1 písm. a) až c), f), h) alebo písm. j). Úrad vráti navrhovateľovi kauciu alebo jej časť, ktorá sa nestala príjmom štátneho rozpočtu, do 30 dní odo dňa právoplatnosti rozhodnutia alebo do 30 dní odo dňa späť vzatia námietok, ak navrhovateľ vzal námietky späť pred začatím konania.
25. V súlade s predmetným ustanovením a výrokom tohto rozhodnutia úrad vráti navrhovateľovi kauciu do 30 dní odo dňa nadobudnutia právoplatnosti rozhodnutia o námietkach.
26. Na základe uvedeného bolo potrebné rozhodnúť tak, ako je uvedené vo výrokovej časti tohto rozhodnutia.

Poučenie:

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. XY – navrhovateľ
2. Mestská časť Bratislava – Nové Mesto, Junácka 1, 832 91 Bratislava – kontrolovaný