

Úrad pre verejné obstarávanie ako ústredný orgán štátnej správy pre verejné obstarávanie podľa § 140 a orgán príslušný podľa § 147 písm. c), § 167 ods. 2 písm. b), § 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 **XY** (ďalej len „navrhovateľ“) smerujúcich podľa § 170 ods. 3 písm. d) zákona č. 343/2015 Z. z. o verejnom obstarávaní a o zmene a doplnení niektorých zákonov v znení neskorších predpisov proti vylúčeniu z verejného obstarávania na predmet podlimitnej zákazky „**Budovanie a zlepšenie technického vybavenia odborných učební v Základnej škole obce Most pri Bratislave**“ vyhláseného verejným obstarávateľom **Obec Most pri Bratislave**, Bratislavská 96/98, 900 46 Most pri Bratislave, IČO: 00 304 964 (ďalej len „kontrolovaný“) vo Vestníku verejného obstarávania č. 49/2019 dňa 11.03.2019 pod zn. 5109 – WYT, vydáva toto

rozhodnutie

Úrad pre verejné obstarávanie **zastavuje** konanie o preskúmanie úkonov kontrolovaného na základe námietok navrhovateľa podľa § 174 ods. 1 písm. b), písm. e) a písm. h) zákona č. 343/2015 Z. z. o verejnom obstarávaní a o zmene a doplnení niektorých zákonov v znení neskorších predpisov.

Odôvodnenie:

1. Navrhovateľ listom zo dňa 17.04.2019 doručeným Úradu pre verejné obstarávanie (ďalej len „úrad“) dňa 18.04.2019, podal elektronicky prostredníctvom emailu námietky podľa § 170 ods. 3 písm. d) 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“) smerujúce proti vylúčeniu z verejného obstarávania na predmet podlimitnej zákazky „Budovanie a zlepšenie technického vybavenia odborných učební v Základnej škole obce Most pri Bratislave“ (ďalej len „zákazka“).
2. Úrad uvádza, 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 § 171 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní konanie o preskúmanie úkonov kontrolovaného začína dňom doručenia námietok úradu. Na základe uvedeného úrad konštatuje, že konanie o preskúmanie úkonov kontrolovaného na základe námietok navrhovateľa začalo v súlade s § 171 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní dňa **18.04.2019**.
4. Podľa § 171 ods. 3 zákona o verejnom obstarávaní účastníkmi konania o preskúmanie úkonov kontrolovaného na základe námietok sú navrhovateľ a kontrolovaný.

5. Podľa § 173 ods. 1 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní je kontrolovaný 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 zároveň upozorňuje, že neprihliada na písomné vyjadrenie k podaným námietkam a dôkazy doručené kontrolovaným po doručení kompletnej dokumentácie.
6. Podľa § 173 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní, ak ide o elektronickú komunikáciu, doručením kompletnej dokumentácie v origináli úradu, sa rozumie sprístupnenie elektronickej podoby dokumentácie zriadením prístupu do elektronického prostriedku použitého na elektronickú komunikáciu v lehote podľa § 173 ods. 1. Súčasťou elektronickej podoby dokumentácie sú aj auditné záznamy o všetkých úkonoch vykonaných v použitom elektronickom prostriedku. Kontrolovaný môže nahliadať do kompletnej dokumentácie v origináli doručenej úradu.
7. Dňa **24.04.2019 bol úradu** zo strany kontrolovaného **zriadený prístup k predmetnej zákazke v informačnom systéme EVO.**
8. Následne kontrolovaný listom č. 1024/2019 zo dňa 23.04.2019, doručeným úradu dňa 29.04.2019, doručil úradu písomné vyjadrenie k podaným námietkam spolu s časťou dokumentácie k predmetnej zákazke. Nakoľko kontrolovaným predloženú dokumentáciu nebolo možné považovať za kompletnú, **úrad rozhodnutím č. 7730-6000/2019 zo dňa 21.05.2019 prerušil konanie** o preskúmanie úkonov kontrolovaného na základe námietok a nariadil kontrolovanému doručiť kompletnú dokumentáciu do desiatich pracovných dní odo dňa doručenia tohto rozhodnutia kontrolovanému. Kontrolovaný následne dňa 07.06.2019 doručil úradu listom č. 3586/2019 zo dňa 03.06.2019 doplnenie dokumentácie k predmetnej zákazke. Úrad skonštatoval, že **doplnenú dokumentáciu zo dňa 07.06.2019 možno považovať za kompletnú.**
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 predpisu¹ (zákon o e – Governmente) alebo v elektronickej podobe funkcionalitou informačného systému, prostredníctvom ktorého sa verejné obstarávanie realizuje, ak tento informačný systém doručenie námietok úradu umožňuje.

¹ Zákon č. 305/2013 Z. z. o elektronickej podobe výkonu pôsobnosti orgánov verejnej moci a o zmene a doplnení niektorých zákonov (zákon o e-Governmente) v znení neskorších predpisov.

10. Podľa § 174 ods. 1 písm. b) **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. 4.
11. V súťažných podkladoch v oddiele A.1 „Pokyny pre uchádzačov“, časť IV. „Informácie o postupe vo verejnom obstarávaní“, bod 22 „Komunikácia a vysvetľovanie medzi verejným obstarávateľom a uchádzačmi“ je okrem iného uvedené, cit.: „22.5 Elektronická komunikácia je povinná vo všetkých postupoch v rámci zadávania zákazky s výnimkou nasledovných prípadov: 22.5.1 príjem žiadostí o nápravu a podanie námietok – predmetné dokumenty môžu byť podané buď v listinnej podobe alebo v elektronickej podobe podľa zákona č. 305/2013 Z. z. o elektronickej podobe výkonu pôsobnosti orgánov verejnej moci a o zmene a doplnení niektorých zákonov (zákon o e-Governmente) v znení neskorších predpisov (ďalej len „zákon č. 305/2013 Z. z.“), pričom spôsob si vyberie uchádzač, (...)“.
12. Úrad ďalej uvádza, že v liste kontrolovaného č. 3586/2019 zo dňa 03.06.2019 sa okrem iného uvádza, cit.: „(...)1. Informácia o tom, či bola námietka kontrolovanému doručená v elektronickej podobe funkcionalitou informačného systému: Námietky verejnemu obstarávateľovi boli elektronicky ale nie v podobe funkcionalitou informačného systému, prostredníctvom ktorého sa verejné obstarávanie realizuje, ale iba obyčajným e-mailom, bez overeného podpisu oprávnených osôb uchádzača. Námietka bola predložená nepredpísaným spôsobom, je to porušením ust. § 170 ods. 8 písm. a) ZVO.(...)“.
13. Úrad listom č. 7730-6000/2019 zo dňa 21.05.2019 **vyzval navrhovateľa na preukázanie doručenia námietok kontrolovanému a takisto úradu**. Navrhovateľ v liste zo dňa 28.05.2019 doručeného úradu 30.05.2019 okrem iného uviedol, cit.: „ (...) Námietky boli doručené Úradu pre verejné obstarávanie na email info@uvo.gov.sk a na obci na email starosta@mostpribratslave.sk. (...)“.
14. V súvislosti s preskúmanou dokumentáciou doručenou kontrolovaným a vyjadrením kontrolovaného (bod 12 tohto rozhodnutia) má úrad za preukázané, že navrhovateľ doručil námietky kontrolovanému v podobe (emailom), čím došlo k doručeniu námietok kontrolovanému v rozpore s ustanovením § 170 ods. 8 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní.
15. Úrad ďalej uvádza, že preskúmaním vyjadrenia navrhovateľa (list zo dňa 28.05.2019, bod 13 tohto rozhodnutia) má za preukázané, že navrhovateľ doručil námietky úradu v podobe (emailom), čím došlo k doručeniu námietok úradu v rozpore s ustanovením § 170 ods. 8 písm. b) zákona o verejnom obstarávaní.
16. Úrad dáva do pozornosti, že v citovanom odseku súťažných podkladov (bod 11 tohto rozhodnutia) je uvedený spôsob v akej podobe majú byť námietky doručené. Úrad konštatuje, že hoci podoba v akej majú byť revízne postupy v predmetnej zákazke uplatnené nie je v súťažných podkladoch uvedená v súlade s § 170 ods. 8 zákona o verejnom obstarávaní, podoba doručenia námietok emailom tak kontrolovanému ako aj úradu nevyplývala ani z predchádzajúcej a nevyplýva ani zo súčasnej právnej úpravy zákona o verejnom obstarávaní. Opačná situácia by nastala, ak by kontrolovaný výslovne v súťažných podkladoch uviedol podobu uplatnenia revíznych postupov prostredníctvom

emailu. V takom prípade by mohol úrad pripustiť zmätočnosť pri uplatnení revízných postupov. Nakoľko však k tejto situácii nedošlo a kontrolovaný v súťažných podkladoch nepripustil doručenie námietok a žiadosti o nápravu emailom, a ani zákon o verejnom obstarávaní uvedenú podobu doručenia námietok nepripúšťa, úrad konštatuje, že navrhovateľom doručené námietky neboli kontrolovanému a úradu doručené v zákonom predpísanej podobe. Z tohto dôvodu vyjadrenie navrhovateľa v liste zo dňa 28.05.2019 cit.: „(...) Nakoľko sme sa v danej situácii ocitli prvýkrát, nevedeli sme, ako presne postupovať. V systéme EVO sme nevedeli nájsť spôsob, ako námietku odoslať, a preto sme postupovali týmto spôsobom. (...)“ úrad považuje za irelevantné.

17. Úrad uvádza, že v **dôsledku nedoručenia námietok** kontrolovanému a úradu v **podobe podľa § 170 ods. 8** zákona o verejnom obstarávaní, 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 navrhovateľ naplnil skutkovú podstatu pre vydanie **rozhodnutia o zastavení konania o preskúmanie úkonov kontrolovaného podľa § 174 ods. 1 písm. b)** zákona o verejnom obstarávaní.
18. Úrad ďalej uvádza, že kontrolovaný listom č. 3815/2019 zo dňa 25.06.2019, **doručil úradu dňa 27.06.2019 oznámenie o zrušení predmetného verejného obstarávania**. Z predmetného listu úrad cituje: „Obec Most pri Bratislave, ako verejný obstarávateľ tovarov pre projekt „**Budovanie a zlepšenie technického vybavenia odborných učební v Základnej škole obce Most pri Bratislave**“ Vám týmto oznamuje, že v zmysle ust. § 57 ods. 2 ZVO predmetné obstarávanie zrušila. Odôvodnenie: Obec ako verejný obstarávateľ po konzultácii s poskytovateľom NFP na predmet zákazky zistila, že sa v priebehu postupu verejného obstarávania vyskytli dôvody hodné osobitného zreteľa, pre ktoré nemožno od verejného obstarávateľa požadovať, aby vo verejnom obstarávaní pokračoval, najmä ak sa zistilo porušenie zákona, ktoré má alebo by mohlo mať zásadný vplyv na výsledok verejného obstarávania. Uvedené nedostatky ho oprávňujú k použitiu citovaného znenia zákona. Verejný obstarávateľ vyhlási nové verejné obstarávanie po odstránení nedostatkov v predmetnom verejnom obstarávaní.“
19. Úrad ďalej konštatuje, že túto informáciu kontrolovaný zverejnil aj vo Vestníku verejného obstarávania č. 128/2019 dňa 27.06.2019 pod zn. 15121 – IPT ako informáciu o výsledku verejného obstarávania. Citácia z oznámenia č. 15121 - IPT: „ (...) **ODDIEL V: ZADANIE ZÁKAZKY Časti 1,2 a 3 V.1) Informácie o nepridelení zákazky** Zmluva/časť nebola pridelená: § 57 ods. 2 – zmenili sa okolnosti, za ktorých sa vyhlásilo verejné obstarávanie. **ODDIEL VI: DOPLNKOVÉ INFORMÁCIE, VI.3) DOPLŇUJÚCE INFORMÁCIE** Verejný obstarávateľ vyhlási nové verejné obstarávanie po odstránení nedostatkov v predmetnom verejnom obstarávaní. (...)“.
20. Podľa § 57 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní verejný obstarávateľ a obstarávateľ môžu zrušiť verejné obstarávanie alebo jeho časť aj vtedy, ak sa zmenili okolnosti, za ktorých sa vyhlásilo verejné obstarávanie, ak sa v priebehu postupu verejného obstarávania vyskytli dôvody hodné osobitného zreteľa, pre ktoré nemožno od verejného obstarávateľa alebo obstarávateľa požadovať, aby vo verejnom obstarávaní pokračovali, najmä ak sa zistilo

porušenie tohto zákona, ktoré má alebo by mohlo mať zásadný vplyv na výsledok verejného obstarávania, ak nebolo predložených viac ako dve ponuky alebo ak navrhované ceny v predložených ponukách sú vyššie ako predpokladaná hodnota. Ak bola predložená len jedna ponuka a verejný obstarávateľ alebo obstarávateľ nezrušil verejné obstarávanie alebo jeho časť, je povinný zverejniť v profile odôvodnenie, prečo verejné obstarávanie nezrušil.

21. Podľa § 57 ods. 3 zákona o verejnom obstarávaní verejný obstarávateľ a obstarávateľ sú povinní bezodkladne upovedomiť všetkých uchádzačov alebo záujemcov o zrušení použitého postupu zadávania zákazky, koncesie alebo jeho časti s uvedením dôvodu a oznámiť postup, ktorý použijú pri zadávaní zákazky na pôvodný predmet zákazky alebo pôvodný predmet koncesie.
22. Podľa § 57 ods. 4 zákona o verejnom obstarávaní verejný obstarávateľ a obstarávateľ v oznámení o výsledku verejného obstarávania uvedú, či zadávanie zákazky alebo zadávanie koncesie bude predmetom opätovného uverejnenia.
23. Podľa § 174 ods. 1 písm. e) zákona o verejnom obstarávaní úrad zastaví rozhodnutím konanie o preskúmanie úkonov kontrolovaného, ak kontrolovaný zrušil použitý postup zadávania zákazky, koncesie, jej časť alebo súťaž návrhov alebo ak úrad v tom istom postupe zadávania zákazky, koncesie, jej časti alebo v tej istej súťaži návrhov už vydal rozhodnutie podľa § 175 ods. 1 písm. b); to neplatí, ak námietky smerujú proti zrušeniu použitého postupu zadávania zákazky, koncesie, jej časti alebo súťaže návrhov.
24. Úrad uvádza, že v **dôsledku vyššie uvedených skutočností neboli** pre konanie o preskúmanie úkonov kontrolovaného na základe námietok **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. e)** zákona o verejnom obstarávaní.
25. Podľa § 172 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní **navrhovateľ je povinný s podaním námietok 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** zákona o verejnom obstarávaní.
26. Podľa § 172 ods. 2 je výška kaucie pri podaní námietok 0,1 % z predpokladanej hodnoty zákazky alebo koncesie, **najmenej však 2000 eur a najviac**
 - a) **10 000 eur**, ak ide o námietky podľa § 170 ods. 3 písm. a) a b),
 - b) **50 000 eur**, ak ide o iné námietky, ako uvedené v písmene a).
27. Nakoľko navrhovateľ nie je orgánom štátnej správy, vznikla mu v zmysle ustanovenia § 172 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní povinnosť spolu s podaním námietok zložiť na účet úradu kauciu. Úrad konštatuje, že 10-dňová lehota na podanie námietok uplynula 26.04.2019. Z dikcie zákona vyplýva, že kaucia musí byť pripísaná na účet úradu najneskôr

pracovný deň nasledujúci po uplynutí lehoty na doručenie námietok podľa § 170 ods. 4. zákona o verejnom obstarávaní. V tomto prípade mala byť kaucia pripísaná na účet úradu **29.04.2019** (nakoľko 27.-28.04.2019 boli dni pracovného pokoja). Úrad lustráciou účtu zistil, že v súvislosti s predmetným konaním o preskúmanie úkonov kontrolovaného na základe námietok **do dnešného dňa nebola** od navrhovateľa na účet úradu **pripísaná žiadna kaucia**. Na základe uvedeného úrad konštatuje, že navrhovateľ nezložil kauciu v súlade s § 172 ods. 1 a ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní.

28. 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.**

29. Z vyššie uvedených skutočností vyplýva, že pre konanie o preskúmanie úkonov kontrolovaného na základe námietok neboli splnené všetky zákonné predpoklady, čím pre úrad nastali neodstrániteľné prekážky brániace rozhodovaniu v konaní o preskúmanie úkonov kontrolovaného v súlade s príslušnými ustanoveniami zákona o verejnom obstarávaní.

30. Na základe vyššie uvedených skutočností bolo potrebné vo vzťahu k podaným námietkam navrhovateľa 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 doručí:

1. **XY** – navrhovateľ
2. **Obec Most pri Bratislave**, Bratislavská 96/98, 900 46 Most pri Bratislave, IČO: 00 304 964 - kontrolovaný