

Bratislava 17. 07. 2019
Číslo: 8594-6000/2019-OD

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 **XX** (ďalej len „navrhovateľ“) smerujúcich proti úkonu kontrolovaného inému ako uvedenému v písmenách a) až f) ustanovenia § 170 ods. 3 písm. g) zákona č. 343/2015 Z. z. o verejnom obstarávaní a o zmene a doplnení niektorých zákonov v znení neskorších predpisov vo verejnom obstarávaní na predmet podlimitnej zákazky „Rekonštrukcia tepelného hospodárstva Ekonomickej univerzity v Bratislave, Dolnozemska cesta č. 1, 852 35 Bratislava“, vyhlásenej verejným obstarávateľom **Ekonomická univerzita v Bratislave**, Dolnozemska cesta 1, 852 35 Bratislava – mestská časť Petržalka, IČO: 00399957 (ďalej len „kontrolovaný“) vo Vestníku verejného obstarávania č. 210/2018 dňa 25.10.2018 pod značkou 15130 – WYP, 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 navrhovateľa podľa § 174 ods. 1 písm. b) 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 doručil úradu dňa 17. 05. 2019 námietky v listinnej podobe smerujúce podľa § 170 ods. 3 písm. g) 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“) proti úkonu kontrolovaného inému ako uvedenému v písmenách a) až f).
2. Úrad uvádza, že dňa 01.01.2019 nadobudol účinnosť zákon č. 345/2018 Z. z., ktorým sa mení a dopĺňa zákon o verejnom obstarávaní.
3. Podľa § 187e ods. 1 zákona č. 343/2015 Z. z. o verejnom obstarávaní a o zmene a doplnení niektorých zákonov v znení účinnom od 1. 1. 2019 sa 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 31. 12. 2018, dokončia podľa predpisov účinných do 31. 12. 2018; to neplatí, ak ide o uplatňovanie odkladných lehôt pre uzavretie zmluvy, rámcovej dohody alebo koncesnej zmluvy podľa § 56 a pre povinnosť podať podnet podľa § 169 ods. 2.

4. Podľa § 187e ods. 6 zákona č. 343/2015 Z. z. o verejnom obstarávaní a o zmene a doplnení niektorých zákonov v znení účinnom od 1. 1. 2019 sa v konaní začatom po 31. 12. 2018, ktoré sa vzťahuje na verejné obstarávanie podľa odsekov 1 až 3, postupuje podľa predpisov účinných do 31. 12. 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.
5. V súvislosti s vyššie uvedenými ustanoveniami zákona č. 343/2015 Z. z. o verejnom obstarávaní a o zmene a doplnení niektorých zákonov v znení účinnom od 1. 1. 2019 úrad uvádza, že v predmetnom konaní o preskúmanie úkonov kontrolovaného na základe námietok navrhovateľa úrad postupuje 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.
6. Úrad v súvislosti so začatím konania o preskúmanie úkonov kontrolovaného na základe námietok navrhovateľa uvádza, že vzhľadom na to, že v predmetnom prípade ide o podlimitnú zákazku bez využitia elektronického trhoviska, v ktorej sa ponuky nepredkladajú podľa § 49 ods. 5 zákona o verejnom obstarávaní, nebolo možné v danom prípade doručiť úradu všetky informácie podľa § 166 tohto zákona, čo malo za následok, že úrad nemohol začať konanie o preskúmanie úkonov kontrolovaného na základe námietok v lehotách podľa ustanovenia § 171 ods. 3 písm. a) a písm. b) zákona o verejnom obstarávaní. Z uvedeného dôvodu konanie o preskúmanie úkonov kontrolovaného na základe námietok začalo podľa § 171 ods. 3 písm. c) zákona o verejnom obstarávaní dňom doručenia oznámenia o začatí konania navrhovateľovi a kontrolovanému ako účastníkom konania. Úrad koná o námietkach navrhovateľa v samostatnom konaní o preskúmanie úkonov kontrolovaného na základe námietok v súlade s § 171 ods. 2 písm. b) zákona o verejnom obstarávaní. Predmetné oznámenie o začatí konania č. 8594-6000/2019 – Ozn. zo dňa 06. 06. 2019 bolo doručené kontrolovanému dňa 11. 06. 2019 a navrhovateľovi dňa 10. 06. 2019. Na základe uvedeného úrad konštatuje, že konanie o preskúmanie úkonov kontrolovaného na základe námietok navrhovateľa sa začalo dňa 11. 06. 2019. S poukazom na § 187e ods. 1 a ods. 6 zákona o verejnom obstarávaní úrad uvádza, že nakoľko výzva na predkladanie ponúk bola vo Vestníku verejného obstarávania zverejnená dňa 25. 10. 2018 a konanie o preskúmanie úkonov na základe námietok začalo 11. 06. 2019, t.j. po 01.01.2019, na konanie o preskúmanie úkonov kontrolovaného na základe námietok úrad aplikuje právny predpis účinný do 31.12.2018.
7. Podľa § 173 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní po začatí konania o preskúmanie úkonov kontrolovaného je kontrolovaný povinný doručiť úradu kompletnú dokumentáciu v origináli do piatich pracovných dní odo dňa doručenia výzvy úradu. Doručením kompletnej dokumentácie v origináli úradu, ak ide o elektronickú komunikáciu, sa rozumie sprístupnenie elektronickej podoby dokumentácie prostredníctvom nástrojov a zariadení použitých na elektronickú komunikáciu. Kontrolovaný môže nahliadať do kompletnej dokumentácie v origináli doručenej úradu.

8. Úrad po začatí konania o preskúmanie úkonov kontrolovaného na základe námietok listom č. 8594-6000/2019 - V zo dňa 13. 06. 2019 vyzval kontrolovaného na doručenie písomného vyjadrenia k podaným námietkam navrhovateľa a kompletnej dokumentácie v origináli. Dňa 19. 06. 2019 kontrolovaný doručil úradu písomné vyjadrenie k podaným námietkam navrhovateľa a kompletnú dokumentáciu k predmetnému verejnemu obstarávaniu v origináli.
9. Úrad poznamenáva, že v bode 8 námietok navrhovateľa sa uvádza, cit.: „Navrhovateľ na základe všetkých uvedených dôvodov a informácií sa rozhodol podať tieto námietky podľa § 170 ods. 3 písm. g) zákona o verejnom obstarávaní proti úkonu kontrolovaného inému ako uvedenému v písmenách a) až f) uvedeného ustanovenia, ktorým je informácia o neuzavretí zmluvy doručená navrhovateľovi listom kontrolovaného č.j.: R-222/2019 zo dňa 07. 05. 2019, ktorý tvorí prílohu č. 3 týchto námietok.
10. Úrad uvádza, že v liste označenom ako „Oznámenie o výsledku vyhodnotenia ponúk“ doručenom navrhovateľovi dňa 26. 03. 2019 zo strany kontrolovaného sa okrem iného uvádza, cit.: „V súlade s ustanovením § 55 ods. 2 zákona číslo 343/2015 Z. z. o verejnom obstarávaní a o zmene a doplnení niektorých zákonov v znení neskorších predpisov Vám oznamujeme, že Vašu ponuku, ktorú ste predložili pri zadávaní podlimitnej zákazky „Rekonštrukcia tepelného hospodárstva Ekonomickej univerzity v Bratislave, Dolnozemska cesta č.1, 852 35 Bratislava“, zverejnenej vo Vestníku UVO číslo 210/2018 dňa 25. 10. 2018 pod číslom 15130 – WYP, komisia vyhodnotila ako úspešnú a verejný obstarávateľ ju prijíma.“
11. Úrad ďalej uvádza, že v liste označenom ako „Informácia o neuzavretí zmluvy o dielo“ doručenom navrhovateľovi dňa 07. 05. 2019 zo strany kontrolovaného sa okrem iného uvádza, cit.: „Dôvodom je neposkytnutie riadnej súčinnosti potrebnej na uzavretie zmluvy zo strany uchádzača. V stručnosti k veci uvádzame, že uchádzač nedoručil EU v Bratislave v stanovenom termíne, a to napriek urgencii zo strany EU v Bratislave, Prílohu č. 4 k zmluve o dielo – banková záruka/doklad o zložení finančných prostriedkov.“
12. Úrad poznamenáva, že v bode 6 písm. a) námietok navrhovateľa sa uvádza, cit.: „Navrhovateľ na základe vyššie uvedených skutočností má za to, že kontrolovaný nedodrжал ZVO určený záväzný postup tým, že doručil navrhovateľovi oznámenie o výsledku vyhodnotenia ponúk, v ktorom zároveň navrhovateľa požiadal o nahradenie navrhovateľom predložených dokladov, ktorými preukazoval splnenie určených podmienok účasti v kontrolovanom verejnom obstarávaní; navrhovateľ má za to, že kontrolovaný nepostupoval v súlade so zákonom o verejnom obstarávaní upraveným záväzným postupom v § 55 ods. 1, nakoľko vyhodnotil úspešného uchádzača napriek tomu, že nevyhodnotil splnenie podmienok účasti týmto uchádzačom podľa postupu uvedeného v § 55 ods. 1 ZVO a podmienok uvedených kontrolovaným v ods. 11.4 časti II. Súťažných podkladov, kde sa na uvedené ustanovenie ZVO odvoláva.“
13. Úrad poukazuje na skutočnosť, že námietky navrhovateľa, vychádzajúc z označenia namietanej skutočnosti smerujú v zmysle § 170 ods. 3 písm. g) zákona o verejnom obstarávaní proti úkonu kontrolovaného inému ako uvedenému v písmenách a) až f), ktorým je konkrétne „Informácia

o neuzavretí zmluvy o dielo“ doručená navrhovateľovi dňa 07. 05. 2019 (bod 9 a 11 rozhodnutia). V rámci konania o preskúmanie úkonov kontrolovaného na základe námietok úrad posudzuje námietky podľa ich obsahu, a to aj v prípade, ak je samotné smerovanie podanej námietky nesprávne označené. Úrad pri posudzovaní v rámci konania o preskúmanie úkonov kontrolovaného na základe námietok zohľadňuje obsah podanej námietky, a teda jej vnútornú skladbu a nadväznosť tvrdení navrhovateľa, ale taktiež aj zvolenú argumentáciu v nadväznosti na celkový význam napádaných skutočností. Ak nastane situácia, pri ktorej je potrebné skúmať otázku, či existuje rozpor medzi obsahom napádaných skutočností v podanej námietke a formálnym označením smerovania podanej námietky v zmysle § 170 ods. 3 zákona o verejnom obstarávaní, v tom prípade je potrebné akcentovať objektívne hľadisko.

14. Vychádzajúc z obsahu podanej námietky úrad konštatuje, že navrhovateľ zakladá svoju argumentáciu na skutočnosti, že kontrolovaný nepostupoval v súlade s § 55 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní, a to konkrétne, že kontrolovaný vyhodnotil úspešného uchádzača napriek tomu, že nevyhodnotil splnenie podmienok účasti týmto uchádzačom (bod 11 rozhodnutia). Úrad považuje za potrebné uviesť, že vyššie uvedenej tvrdenej skutočnosti ohľadne nevyhodnotenia splnenia podmienok účasti si navrhovateľ musel byť vedomý už dňa 26. 03. 2019, nakoľko v liste doručenom navrhovateľovi dňa 26. 03. 2019 sa uvádza, že komisia vyhodnotila ponuku navrhovateľa ako úspešnú a zároveň ju prijíma (bod 9 rozhodnutia). V prípade, ak mal navrhovateľ pochybnosti o nevyhodnotení splnenia podmienok účasti, námietky mali byť podané proti uvedenému úkonu doručenému navrhovateľovi dňa 26. 03. 2019, a to v lehote v zmysle § 170 ods. 4 zákona o verejnom obstarávaní, t.j. do 10 dní odo dňa, kedy bolo oznámenie o výsledku vyhodnotenia ponúk navrhovateľovi doručené. Uvedené znamená, že navrhovateľ mal podať námietky v kontexte vyššie uvedeného najneskôr do 05. 04. 2019. Úrad záverom uvádza, že v námietkach navrhovateľa absentujú akékoľvek skutočnosti a dôkazy, ktorými by navrhovateľ argumentoval vo vzťahu k informácii o neuzavretí zmluvy ako inému úkonu, voči ktorému boli námietky navrhovateľa uplatnené. V kontexte vyššie uvedeného bodu 13 tohto rozhodnutia, má úrad za to, že námietky navrhovateľa z obsahovej stránky smerujú proti inému úkonu, ako je informácia o neuzavretí zmluvy, vo vzťahu ku ktorému neboli námietky doručené v zákonom stanovenej lehote.
15. Podľa § 174 ods. 1 písm. b) zákona o verejnom obstarávaní 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.
16. Na základe vyššie uvedeného má úrad za to, že navrhovateľ nespĺnil zákonnú podmienku pre vydanie meritórneho rozhodnutia, a to konkrétne nedoručil námietky kontrolovanému smerujúce proti oznámeniu o výsledku vyhodnotenia ponúk (konkrétne proti nevyhodnoteniu splnenia podmienok účasti) v lehote podľa § 170 zákona o verejnom obstarávaní úradu, a tak naplnil skutkovú podstatu pre vydanie rozhodnutia o zastavení konania o preskúmanie úkonov kontrolovaného podľa § 174 ods. 1 písm. b) zákona o verejnom obstarávaní.
17. Na základe všetkých uvedených skutočností bolo vo vzťahu k námietkam navrhovateľa potrebné rozhodnúť tak, ako je uvedené vo výrokovej časti tohto rozhodnutia.

Kaucia

18. 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
19. V súlade s predmetným ustanovením a výrokom tohto rozhodnutia úrad vráti navrhovateľovi kauciu do 30 dní odo dňa nadobudnutia právoplatnosti tohto rozhodnutia.

Poučenie

Podľa § 177 ods. 1 zákona č. 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. Ekonomická univerzita v Bratislave, Dolnozemska cesta 1, 852 35 Bratislava – mestská časť – Petržalka, IČO: 00399957 – kontrolovaný
2. XX – navrhovateľ