

Bratislava 16. 09. 2019
Číslo: 11206-6000/2019

Úrad pre verejné obstarávanie ako ústredný orgán štátnej správy pre verejné obstarávanie podľa § 140 a orgán príslušný podľa § 167 ods. 2 písm. b) 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 proti úkonu kontrolovaného inému ako uvedenému v písmenách a) až f) ustanovenia § 170 ods. 3 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 zákazky „Výmena systému ozvučenia v hľadisku Divadla Nová scéna“, vyhlásenom verejným obstarávateľom **Divadlo Nová Scéna**, Živnostenská 1, 812 14 Bratislava, IČO: 00164861 (ďalej len „kontrolovaný“) vo Vestníku verejného obstarávania č. 123/2019 dňa 21. 06. 2019 pod značkou 14784-WYT, 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 listom zo dňa 24. 07. 2019, doručeným Úradu pre verejné obstarávanie (ďalej len „úrad“) toho istého dňa, podal námietky v listinnej podobe 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“) smerujúce proti úkonu kontrolovaného inému ako uvedenému v písmenách a) až f) tohto ustanovenia.
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 § 171 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní sa konanie o preskúmanie úkonov kontrolovaného na základe námietok začína dňom doručenia námietok úradu. V zmysle vyššie uvedeného úrad konštatuje, že predmetné konanie o preskúmanie úkonov kontrolovaného na základe námietok sa začalo dňa **24. 07. 2019**.
4. Podľa § 173 ods. 1 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní kontrolovaný je 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.

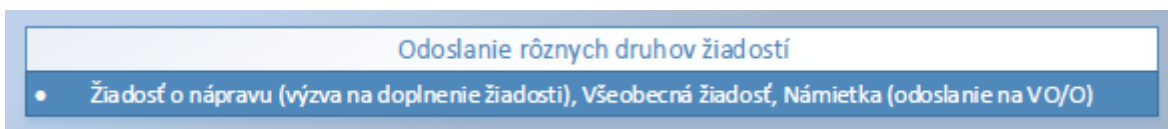
5. Podľa § 173 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní doručeními kompletnej dokumentácie v origináli úradu, ak ide o elektronickú komunikáciu, sa rozumie sprístupnenie elektronickej podoby dokumentácie zriadením prístupu do elektronického prostriedku použitého na elektronickú komunikáciu v lehote podľa odseku 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.
6. Kontrolovaný doručil úradu písomné vyjadrenie k podaným námietkam a dokumentáciu k predmetnému verejnému obstarávaniu v origináli dňa 31. 07. 2019. Vzhľadom na to, že kontrolovaným doručená dokumentácia nebola kompletná, úrad rozhodnutím č. 11206-6000/2019-P zo dňa 05. 08. 2019 prerušil konanie o preskúmanie úkonov kontrolovaného na základe námietok a nariadil kontrolovanému doručiť úradu kompletnú dokumentáciu v origináli v dodatočnej lehote desiatich pracovných dní odo dňa doručenia predmetného rozhodnutia. Kontrolovaný dňa 13. 08. 2019 zriadil v prospech úradu prístup do elektronického prostriedku použitého na elektronickú komunikáciu a dňa 20. 08. 2019 doplnil dokumentáciu k predmetnému verejnému obstarávaniu. Kontrolovaný v písomnom vyjadrení k podaným námietkam uvádza, že navrhovateľ mu nedoručil námietky v súlade s § 170 ods. 8 písm. a) bod 1 zákona o verejnom obstarávaní, nakoľko neeviduje ich doručenie v elektronickej podobe funkcionalitou informačného systému EVO.
7. 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 alebo v elektronickej podobe funkcionalitou informačného systému, prostredníctvom ktorého sa verejné obstarávanie realizuje, ak tento informačný systém doručenie námietok úradu umožňuje.
8. V bode VI.3 „Doplňujúce informácie“ výzvy na predkladanie ponúk je okrem iného uvedené, cit.: „Postup zadávania zákazky podlimitným postupom sa realizuje prostredníctvom IS EVO (www.uvo.gov.sk), celý proces verejného obstarávania prebieha elektronicky cez IS EVO.“.
9. V podbode 13.3 bodu 13 „Komunikácia medzi verejným obstarávateľom a záujemcami/ uchádzačmi“ časti A „Pokyny pre uchádzačov“ súťažných podkladov je uvedené, cit.: „Dorozumievanie medzi verejným obstarávateľom a záujemcami/uchádzačmi sa uskutočňuje v tomto verejnom obstarávaní elektronickou formou prostredníctvom IS EVO (Elektronické verejné obstarávanie) – programovej aplikácie umožňujúcej elektronické zadávanie zákaziek cez centrálny internetový používateľský portál IS EVO - www.uvo.gov.sk

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.

v nasledovných postupových krokoch v procese verejného obstarávania, ktorých súčasťou sú úkony spojené s komunikáciou medzi verejným obstarávateľom a záujemcami, resp. uchádzačmi, ktoré IS EVO podporuje a ktoré zabezpečia trvalé zachytenie ich obsahu (...)“.

10. V podbode 13.5 bodu 13 „Komunikácia medzi verejným obstarávateľom a záujemcami/ uchádzačmi“ časti A „Pokyny pre uchádzačov“ súťažných podkladov je uvedené, cit.: „V prípade uplatnenia revízných postupov záujemcu alebo uchádzača je v súlade so znením zákona č. 343/2015 Z. z. o verejnom obstarávaní a o zmene a doplnení neskorších zákonov“.
11. Z ustanovenia § 170 ods. 8 zákona o verejnom obstarávaní vyplýva, že **námietky sa kontrolovanému doručujú v elektronickej podobe funkcionalitou informačného systému, prostredníctvom ktorého sa verejné obstarávanie realizuje, ak tento informačný systém doručenie námietok úradu umožňuje.** To znamená, že podanie námietok prostredníctvom listinnej podoby je možné, len ak informačný systém doručenie námietok neumožňuje alebo ak sa verejné obstarávanie, ktorého sa námietky týkajú, nerealizuje funkcionalitou informačného systému.
12. Úrad uvádza, že prihlásením sa do informačného systému EVO, prostredníctvom ktorého sa verejné obstarávanie realizuje, zistil, že námietky **navrhovateľa neboli kontrolovanému doručené elektronicke prostredníctvom tohto systému.**
13. Úrad listom č. 11206-6000/2019-L zo dňa 15. 08. 2019 vyzval navrhovateľa na preukázanie doručenia námietok kontrolovanému v súlade s § 170 ods. 8 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní, t. j. v elektronickej podobe funkcionalitou informačného systému, prostredníctvom ktorého sa verejné obstarávanie realizuje.
14. Navrhovateľ dňa 20. 08. 2019 doručil úradu list označený ako „Vyjadrenie k Výzve na preukázanie doručenia námietok kontrolovanému“, v ktorom okrem iného uvádza nasledovné, cit.: „(...) Verejný obstarávateľ v súťažných podkladoch na predmet zákazky žiadnym spôsobom neupravil spôsob predkladania námietok a neposkytol záujemcom a uchádzačom v zadávaní zákazky informácie k predkladaniu a doručovaniu námietok, a teda ani informáciu, či systém IS EVO využitý verejným obstarávateľom v zadávaní zákazky doručenie námietok umožňuje. (...) Za účelom doručenia námietky navrhovateľ vychádzal z príručky „Záujemca/uchádzač (verzia 1.0, 18. 10. 2018). (...) V zmysle uvedeného predmetná príručka používateľa neobsahuje žiadne informácie k predkladaniu námietok ako ani informáciu, či IS EVO umožňuje predloženie námietky. (...) IS EVO, prostredníctvom ktorého sa realizuje zadávanie zákazky a uskutočňuje elektronická komunikácia, nemá implementovanú ani samostatnú položku menu pre predkladanie námietok; má len samostatnú položku pre predkladanie žiadostí o nápravu (...). V zmysle vyššie uvedeného máme za to, že z verejne dostupných informácií ako ani informácií uvedených verejným obstarávateľom v súťažných podkladoch, príručkách používateľa k systému EVO alebo priamo z funkcionality IS EVO nie je zrejmé, že informačný systém IS EVO umožňuje doručenie námietok a taktiež nie je zrejmý ani postup, ktorý má navrhovateľ uplatniť pri predkladaní, resp. doručovaní námietok v zadávaní zákazky uskutočnenej prostredníctvom IS EVO. Z uvedeného dôvodu postupoval navrhovateľ pri doručení námietok kontrolovanému v súlade s ust. § 170 ods. 8 písm. a) bod 2. zákona o VO tak , aby mal úplnú istotu, že námietka bude kontrolovanému doručená – a teda doručil námietku kontrolovanému osobne dňa 24. 07. 2019 v listinnej podobe.“.

15. V súvislosti s vyššie uvedeným tvrdením navrhovateľa, že mu nebolo zrejmé, že informačný systém EVO umožňuje doručenie námietok, úrad poukazuje napríklad na rozhodnutie úradu č. 7567-6000/2019 zo dňa 18. 06. 2019 a č. 6408-6000/2019 zo dňa 12. 06. 2019, v ktorom je uvedené, cit.: „(...) **Informačný systém EVO ver. 18.0 umožňuje navrhovateľovi doručiť námietku kontrolovanému v elektronickej podobe funkcionalitou informačného systému. O tejto skutočnosti je aj informovaný v príslušnej funkcionalite, vid' prílohu (...).**“ Pričom prílohou e-mailovej komunikácie bol print screen pohľadu obrazovky po prihlásení uchádzača/záujemcu do informačného systému EVO v sekcii žiadosti, námietka z ktorého je zrejmé, že uchádzačovi, resp. záujemcovi je okrem iného zobrazený aj text, cit.: „**Systém IS EVO umožňuje doručovanie námietok len verejnému obstarávateľovi/obstarávateľovi.** Podľa § 170 zákona o verejnom obstarávaní je nevyhnutné námietky v stanovenej lehote doručiť aj Úradu pre verejné obstarávanie, a to buď v listinnej podobe alebo prostredníctvom ústredného portálu verejnej správy (www.slovensko.sk). Pri odoslaní námietky je mailom notifikovaný Úrad pre verejné obstarávanie.“. Úrad dodáva, že vyššie uvedená citácia z rozhodnutia úradu o existencii funkcionality informačného systému EVO, umožňujúcej doručenie námietky kontrolovanému, predstavuje vyjadrenie oddelenia elektronického verejného obstarávania úradu.
16. Úrad ďalej uvádza, že z časti súťažných podkladov upravujúcich komunikáciu medzi kontrolovaným a záujemcami, resp. uchádzačmi, (bod 9 tohto rozhodnutia) vyplýva informácia, že komunikácia medzi verejným obstarávateľom a záujemcami/uchádzačmi sa uskutočňuje v elektronickej podobe prostredníctvom systému EVO, a zároveň súťažné podklady obsahujú v súvislosti s využitím revízných postupov záujemcom alebo uchádzačom všeobecný odkaz na ustanovenia zákona o verejnom obstarávaní (bod 10 tohto rozhodnutia). V tejto súvislosti úrad konštatuje, že uvedené nie je možné interpretovať tak, že kontrolovaný pri vymedzení podoby podania námietok postupoval nejasne a zmätočne.
17. Úrad v tejto súvislosti rovnako poukazuje na webové sídlo úradu, kde je v časti EVO zverejnená „Schéma funkcionalít a modulov IS“, v ktorej je k IS EVO ver. 18.0, uvedené v časti „funkcionality a moduly“ nasledovné:



18. Úrad po preskúmaní vyššie uvedených skutočností konštatuje, že predmetné verejné obstarávanie bolo realizované prostredníctvom **IS EVO ver. 18.0** a tento informačný systém **doručenie námietok kontrolovanému umožňuje.**
19. Úrad uvádza, že z dokumentácie predloženej kontrolovaným a vyjadrenia navrhovateľa k podobe doručenia námietok kontrolovanému **má za preukázané, že navrhovateľ doručil predmetné námietky kontrolovanému iba v listinnej podobe.**
20. Úrad s poukazom na bod 9 a 10 tohto rozhodnutia a § 170 ods. 8 zákona o verejnom obstarávaní uvádza, že uchádzač/záujemca, je povinný doručiť námietky kontrolovanému primárne v elektronickej podobe funkcionalitou informačného systému, prostredníctvom ktorého sa verejné obstarávanie realizuje, **ak tento informačný systém doručenie námietok umožňuje a až v prípade, že informačný systém doručovanie námietok neumožňuje, má uchádzač/záujemca možnosť doručiť kontrolovanému námietky v listinnej podobe.**

21. 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.**
22. Úrad uvádza, že v dôsledku nedoručenia námietok kontrolovanému v podobe podľa § 170 ods. 8 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní (námietky doručené kontrolovanému len v listinnej podobe) 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 kontrolovaný naplnil skutkovú podstatu pre vydanie rozhodnutia o zastavení konania o preskúmanie úkonov kontrolovaného podľa § 174 ods. 1 písm. b) zákona o verejnom obstarávaní.
23. Na základe všetkých uvedených skutočností bolo vo vzťahu k námietkam navrhovateľa potrebné rozhodnúť tak, ako je uvedené vo výrokovej časti tohto rozhodnutia.

Kaucia

24. Podľa § 172 ods. 5 zákona o verejnom obstarávaní kaucia vo výške podľa odsekov 2 až 4 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 4 stáva príjmom štátneho rozpočtu dňom nadobudnutia právoplatnosti rozhodnutia úradu o zastavení konania podľa § 174 ods. 1 písm. d). Úrad vráti navrhovateľovi kauciu alebo jej časť, ktorá sa nestala príjmom štátneho rozpočtu, do 30 dní odo dňa právoplatnosti rozhodnutia.
25. 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. 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. Divadlo Nová scéna, Žitnostenská 1, 812 14 Bratislava – kontrolovaný