

Úrad pre verejné obstarávanie (ďalej len „úrad“) 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 v konaní o preskúmanie úkonov kontrolovaného pred uzavretím zmluvy začatom z vlastného podnetu úradu v priamom rokovacom konaní na predmet nadlimitnej zákazky „Licenčná a aplikačná podpora SW ActiveProcurement Referenčné číslo: ÚpIA-2393/2016“, ku ktorému bolo oznámenie o dobrovoľnej transparentnosti ex ante uverejnené verejným obstarávateľom **Ministerstvo obrany Slovenskej republiky – Úrad pre investície a akvizície**, Kutuzovova 8, 832 47 Bratislava – mestská časť Nové mesto (ďalej len „kontrolovaný“) v Úradnom vestníku Európskej únie z 21. 12. 2016 pod značkou 2016/S 246-449985 a vo Vestníku verejného obstarávania č. 248/2016 z 22. 12. 2016 pod značkou 17015 – DES, vydáva toto

r o z h o d n u t i e :

Úrad pre verejné obstarávanie **zastavuje** konanie preskúmanie úkonov kontrolovaného pred uzavretím zmluvy podľa § 174 ods. 1 písm. p) 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. Úradu bolo 19. 12. 2016 kontrolovaným doručené oznámenie o dobrovoľnej transparentnosti ex ante pri postupe zadávania nadlimitnej zákazky na predmet zákazky „Licenčná a aplikačná podpora SW ActiveProcurement Referenčné číslo: ÚpIA-2393/2016“.
2. Odbor metodiky a elektronického verejného obstarávania úradu postúpil 28. 12. 2016 odboru dohľadu I úradu vyššie uvedené oznámenie o dobrovoľnej transparentnosti ex ante za účelom preskúmania úkonov kontrolovaného pred uzatvorením zmluvy, nakoľko sa domnieva, že je potrebné overiť splnenie podmienok pre použitie postupu priameho rokovacieho konania podľa § 81 písm. b) 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“).
3. Vzhľadom na reštriktívnosť výkladu podmienky pre použitie priameho rokovacieho konania bolo v danom prípade potrebné preskúmať, či boli splnené zákonné podmienky pre použitie postupu priameho rokovacieho konania podľa § 81 písm. b) bod 3 zákona o verejnom obstarávaní ešte pred podpisom zmluvy. Za účelom preskúmania týchto skutočností úrad začal konanie o preskúmanie úkonov kontrolovaného pred uzavretím zmluvy z vlastného podnetu v súlade s § 169 ods. 1 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní. Úrad ďalej uvádza, že konanie o preskúmanie úkonov kontrolovaného začaté z vlastného podnetu úradu sa v súlade s § 171 ods. 9 zákona o verejnom obstarávaní začína dňom doručenia oznámenia o začatí konania kontrolovanému. Úrad konštatuje, že list č. 1691-6000/2017-ODI-Ozn. z 10. 1. 2017 označený ako „Oznámenie o začatí konania o preskúmanie úkonov kontrolovaného a výzva na doručenie kompletnej dokumentácie v origináli“ bol kontrolovanému doručený 13. 1. 2017, a teda **toto konanie o preskúmanie úkonov**

kontrolovaného pred uzavretím zmluvy začalo 13. 1. 2017. Úrad zároveň tým istým listom vyzval kontrolovaného na doručenie kompletnej dokumentácie k predmetnému priamemu rokovaciemu konaniu v origináli do piatich pracovných dní odo dňa doručenia výzvy úradu v zmysle § 173 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní.

4. Kontrolovaný doručil úradu dokumentáciu k predmetnému priamemu rokovaciemu konaniu 20. 1. 2017. Vzhľadom na to, že kontrolovaný nedoručil úradu kompletnú dokumentáciu k predmetnému verejnému obstarávaniu v origináli do piatich pracovných dní odo dňa doručenia výzvy úradu v súlade s § 173 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní, úrad rozhodnutím č. 1691-6000/2017-ODI-P z 13. 2. 2017 prerušil konanie o preskúmanie úkonov kontrolovaného pred uzavretím zmluvy a súčasne nariadil kontrolovanému doručiť úradu kompletnú dokumentáciu v origináli v dodatočnej lehote desiatich pracovných dní odo dňa doručenia predmetného rozhodnutia. V dodatočnej lehote určenej úradom, konkrétne 2. 3. 2017, doručil kontrolovaný úradu doplnenie dokumentácie k predmetnému verejnému obstarávaniu v origináli. Úrad konštatuje, že následne listom č. 1691-6000/2017-ODI-L z 29. 3. 2017 označeným ako „Vyžiadanie - výzva na doplnenie kompletnej dokumentácie vo veci konania o preskúmanie úkonov kontrolovaného pred uzavretím zmluvy“ požiadal kontrolovaného o predloženie dokumentov a vysvetlení z predmetného verejného obstarávania, nakoľko predložená a doplnená dokumentácia neobsahovala všetky dokumenty, resp. obsahovala určité nezrovnalosti, ktoré bolo nevyhnutné odstrániť pre objektívne posúdenie skutkového stavu veci. Kontrolovaný následne v dodatočnej lehote určenej úradom, konkrétne 13. 4. 2017 doručil úradu požadované dokumenty a vysvetlenia k predmetnému verejnému obstarávaniu.
5. Úrad uvádza, že zároveň v danom konaní o preskúmanie úkonov kontrolovaného pred uzavretím zmluvy vydal rozhodnutie o predbežnom opatrení č. 1691-6000/2017-ODI-PO z 10. 1. 2017 podľa § 173 ods. 11 zákona o verejnom obstarávaní, ktorým pozastavil konanie kontrolovaného v danom verejnom obstarávaní a rozhodol, že lehoty, ktoré určil kontrolovaný a lehoty kontrolovanému neplynú, a to až do nadobudnutia právoplatnosti rozhodnutia úradu podľa § 174 alebo § 175 zákona o verejnom obstarávaní vydaného v tomto konaní o preskúmanie úkonov kontrolovaného pred uzavretím zmluvy. Úrad konštatuje, že rozhodnutie o predbežnom opatrení bolo kontrolovanému doručené 13. 1. 2017.
6. V oddiele II „Predmet“ (bod II.1) „Rozsah obstarávania“ (podbod II.1.4) „Stručný opis“ oznámenia o dobrovoľnej transparentnosti ex ante uverejneného v Úradnom vestníku Európskej únie je uvedené, cit.: „Licenčná a aplikačná podpora SW Active Procurment.“. Úrad konštatuje, že predmetnú zákazku kontrolovaný rozdelil na dve časti: časť 1: Licenčná podpora SW Active Procurment, časť 2: Aplikačná podpora SW Active Procurment.
7. V oddiele IV „Postup“ (bod IV.1) „Opis“ (podbod IV.1.1) „Druh postupu“ oznámenia o dobrovoľnej transparentnosti ex ante uverejneného v Úradnom vestníku Európskej únie sa uvádza, cit.: „Rokovacie konanie bez predbežného zverejnenia: Práce, tovary alebo služby môže poskytnúť len určitý hospodársky subjekt z týchto dôvodov: **ochrana výlučných práv vrátane práv duševného vlastníctva.**“

Vysvetlenie: Spoločnosť Lomtec.com a.s. má softvér Active Procurement, ktorého licenčná podpora je predmetom zákazky zaevidovaný v registri ochranných známk pod číslom zápisu 241576 z 19. 1. 2016 pod číslom prihlášky 474-2015 z 11. 3. 2015. Číslo vestníka 10/2015. Predpokladaný dátum platnosti ochrannej známky je do 11. 3. 2025.“.

8. Kontrolovaný v oddiele V „Pridelenie zákazky/koncesie“, bod V.2) „Pridelenie zákazky/koncesie“, podbod V.2.3) „Názov a adresa dodávateľa/držiťľa koncesie“ oznámenia o dobrovoľnej transparentnosti ex ante uviedol spoločnosť Lomtec.com, a.s., Líščie údolie 5, 841 04 Bratislava.
9. Úrad konštatuje, že z kontrolovaným predloženou dokumentáciou vyplýva, že kontrolovaný **pre časť 1** uzavrel 20. 12. 2016 so spoločnosťou Lomtec.com, a.s., Líščie údolie 5, 841 04 Bratislava zmluvu o poskytnutí služieb č. 2016/144, ktorej predmetom je licenčná podpora Active Procurement na obdobie od 1. 1. 2016 do 31. 12. 2016. Úrad ďalej konštatuje, že z kontrolovaným predloženou dokumentáciou vyplýva, že kontrolovaný **pre časť 2** uzavrel 20. 12. 2016 so spoločnosťou Lomtec.com, a.s., Líščie údolie 5, 841 04 Bratislava zmluvu k podpore aplikačnej vrstvy ActiveProcurement č. 2016/871, ktorej predmetom je podpora aplikačnej vrstvy Active Procurement, ktorá je bližšie špecifikovaná v prílohe č. 1 tejto zmluvy. Vzhľadom na uvedené **úrad konštatuje, že 20. 12. 2016, t. j. pred začatím predmetného konania o preskúmanie úkonov kontrolovaného pred uzavretím zmluvy, ktoré sa začalo 13. 1. 2017 a pred doručením rozhodnutia o predbežnom opatrení, ktoré bolo kontrolovanému doručené 13. 1. 2017, kontrolovaný uzavrel so spoločnosťou Lomtec.com, a.s., Líščie údolie 5, 841 04 Bratislava na časť 1 zmluvu o poskytnutí služieb č. 2016/144 a na časť 2 zmluvu k podpore aplikačnej vrstvy ActiveProcurement č. 2016/871, ako výsledok predmetného priameho rokovacieho konania. Dôvodom tohto konania o preskúmanie úkonov kontrolovaného pred uzavretím zmluvy bolo preskúmanie správnosti použitia postupu priameho rokovacieho konania kontrolovaným ešte pred uzavretím zmluvy. Úrad uvádza, že vzhľadom na vyššie uvedené skutočnosti **odpadol uzavretím zmluvy o poskytnutí služieb č. 2016/144 a zmluvy k podpore aplikačnej vrstvy ActiveProcurement č. 2016/871 dôvod konania o preskúmanie úkonov kontrolovaného pred uzavretím zmluvy.****
10. Podľa § 174 ods. 1 písm. p) zákona o verejnom obstarávaní úrad zastaví rozhodnutím konanie o preskúmanie úkonov kontrolovaného, ak odpadol dôvod konania. Úrad uvádza, že zmyslom konania o preskúmanie úkonov kontrolovaného pred uzavretím zmluvy je preskúmanie správnosti použitia postupu priameho rokovacieho konania úradom ešte pred tým, ako dôjde k uzavretiu zmluvy.
11. Z uvedených skutočností vyplýva, že pre konanie o preskúmanie úkonov kontrolovaného pred uzavretím zmluvy neboli splnené všetky zákonné predpoklady, čím pre úrad nastala neodstrániteľná prekážka brániaca meritórnemu rozhodovaniu v konaní o preskúmaní úkonov kontrolovaného **pred uzavretím zmluvy** v súlade s príslušnými ustanoveniami zákona o verejnom obstarávaní.
12. Na základe uvedeného bolo potrebné rozhodnúť tak, ako je uvedené vo výrokovej časti 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.

riaditeľka odboru dohľadu I

Rozhodnutie sa doručí:

Ministerstvo obrany Slovenskej republiky – Úrad pre investície a akvizície, Kutuzovova 8, 832 47 Bratislava – mestská časť Nové mesto – kontrolovaný