

Úrad pre verejné obstarávanie (ďalej len „úrad“) ako ústredný orgán štátnej správy pre verejné obstarávanie podľa § 109 a orgán príslušný podľa § 137 ods. 2 písm. a) a písm. b) zákona č. 25/2006 Z. z. o verejnom obstarávaní a o zmene a doplnení niektorých zákonov v znení neskorších predpisov vo veci námietok záujemcu **XY** (ďalej len „navrhovateľ“) smerujúcich proti podmienkam uvedeným v súťažných podkladoch vo verejnej súťaži na predmet nadlimitnej zákazky „Poskytovanie upratovacích, čistiacich a dezinfekčných služieb“ vyhlásenej verejným obstarávateľom **Fakultná nemocnica s poliklinikou J. A. Reimana v Prešove**, Hollého 14, 081 81 Prešov (ďalej len „kontrolovaný“) v Úradnom vestníku Európskej únie dňa 14. 02. 2015 pod značkou 2015/S 032-054268 a vo Vestníku verejného obstarávania č. 33/2015 zo dňa 16. 02. 2015 pod značkou 3677 - MSS, vydáva toto

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

Úrad **zastavuje** konanie o námietkach navrhovateľa podľa § 139 ods. 1 písm. c), f), h) a j) zákona č. 25/2006 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 20. 03. 2015, doručeným úradu dňa 23. 03. 2015, podal námietky v listinnej podobe smerujúce podľa § 138 ods. 2 písm. b) zákona č. 25/2006 Z. z. o verejnom obstarávaní a o zmene a doplnení niektorých zákonov v znení neskorších predpisov (ďalej len „zákon o verejnom obstarávaní“) proti podmienkam uvedeným v súťažných podkladoch v predmetnej verejnej súťaži. Námietky navrhovateľa boli doručené úradu a kontrolovanému pred otváraním častí ponúk označených ako „Kritériá“.
2. Podľa § 138 ods. 3 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní konanie o námietkach sa vykoná osobitne k námietkam doručeným pred otváraním častí ponúk označených ako „Kritériá“ a k námietkam doručeným po otvorení častí ponúk označených ako „Kritériá“; ustanovenie odseku 21 tým nie je dotknuté. Konanie o námietkach začne ak ide o námietky doručené pred otváraním častí ponúk, označených ako „Kritériá“, jedenásty deň odo dňa doručenia informácie podľa § 136 ods. 9 písm. a), ak dochádza k výberu záujemcov, alebo jedenásty deň odo dňa doručenia informácie podľa § 136 ods. 9 písm. b) alebo c) podľa toho, ktorá skutočnosť nastane neskôr.
3. Úrad uvádza, že dňa 08. 07. 2015 bola úradu od kontrolovaného doručená „Informácia týkajúca sa splnenia povinnosti podľa § 136 ods. 9 zákona o verejnom obstarávaní“, konkrétne informácia podľa § 136 ods. 9 písm. b) zákona o verejnom obstarávaní. Na základe vyššie uvedeného úrad konštatuje, že nakoľko jedenásty deň odo dňa doručenia tejto informácie pripadol na nedeľu dňa 19. 07. 2015, konanie o námietkach začalo podľa § 138 ods. 3 písm. a) v spojení s § 19 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní najbližší pracovný deň, t. j. v pondelok dňa 20. 07. 2015.
4. Na základe výzvy úradu č. 3576-6000/2015-ON/71-V zo dňa 20. 07. 2015, doručenej kontrolovanému dňa 24. 07. 2015, doručil kontrolovaný úradu písomné vyjadrenie k podaným námietkam navrhovateľa s uvedením predpokladanej hodnoty zákazky a kompletnú dokumentáciu k predmetnej verejnej súťaži v origináli dňa 30. 07. 2015.

5. Podľa § 138 ods. 6 zákona o verejnom obstarávaní musia námietky doručené úradu obsahovať
  - a) identifikačné údaje navrhovateľa,
  - b) identifikačné údaje kontrolovaného,**
  - c) označenie verejného obstarávania, proti ktorému námietky smerujú,
  - d) označenie skutočností, proti ktorým námietky podľa odseku 2 smerujú, pričom ak podaniu námietok musí predchádzať doručenie žiadosti o nápravu, námietky nemôžu ísť nad rámec obsahu žiadosti o nápravu,
  - e) opis rozhodujúcich skutočností a označenie dôkazov,
  - f) návrh na rozhodnutie o námietkach podľa § 139 ods. 2 alebo 3,
  - g) podpis navrhovateľa alebo osoby oprávnenej konať za navrhovateľa.
  
6. Podľa § 138 ods. 7 zákona o verejnom obstarávaní prílohami námietok sú
  - a) ak ide o námietky podľa odseku 2 písm. a) až c), písomné oznámenie o výsledku vybavenia žiadosti o nápravu podľa § 136 ods. 6 písm. a), písomné oznámenie o zamietnutí žiadosti o nápravu podľa § 136 ods. 6 písm. b) alebo doklad o doručení žiadosti o nápravu, ak ju kontrolovaný v zákonnej lehote nevybavil,**
  - b) doklad o poukázaní kaucie na účet úradu,**
  - c) doklad preukazujúci oprávnenie podpisovať námietky podľa odseku 6 písm. g), ak nebol predložený kontrolovanému.**
  
7. Úrad uvádza, že jednou z obligatórnych náležitostí námietok sú v zmysle § 138 ods. 6 písm. b) zákona o verejnom obstarávaní aj identifikačné údaje kontrolovaného. Úrad ďalej uvádza, že navrhovateľ doručil úradu dňa 23. 03. 2015 dokument označený ako „Formulár pre podanie námietok v zmysle § 138 zákona č. 25/2006 Z. z. o verejnom obstarávaní (...)“, pričom v 2. bode námietok „Identifikačné údaje kontrolovaného (§ 138 ods. 6 písm. b) zákona o verejnom obstarávaní“ nevyplnil navrhovateľ žiadne údaje a zároveň z obsahu ďalších častí námietok nevyplývajú identifikačné údaje kontrolovaného.
  
8. Na základe uvedeného úrad konštatuje, že **v podaní navrhovateľa absentuje jedna z obligatórnych náležitostí námietok, a to identifikačné údaje kontrolovaného podľa § 138 ods. 6 písm. b) zákona o verejnom obstarávaní.**
  
9. Úrad zároveň uvádza, že nakoľko v danom prípade námietky navrhovateľa smerujú proti podmienkam uvedeným v súťažných podkladoch podľa § 138 ods. 2 písm. b) zákona o verejnom obstarávaní, v súlade s § 138 ods. 7 písm. a), b) a c) zákona o verejnom obstarávaní prílohou námietok majú byť aj písomné oznámenie o výsledku vybavenia žiadosti o nápravu podľa § 136 ods. 6 písm. a) alebo písomné oznámenie o zamietnutí žiadosti o nápravu podľa § 136 ods. 6 písm. b) alebo doklad o doručení žiadosti o nápravu, ak ju kontrolovaný v zákonnej lehote nevybavil, doklad o poukázaní kaucie na účet úradu a doklad preukazujúci oprávnenie podpisovať námietky podľa odseku 6 písm. g), ak nebol predložený kontrolovanému.
  
10. Úrad uvádza, že navrhovateľ svoje podanie predložil úradu listinne na štyroch hárkoch papiera bez akýchkoľvek príloh. Nakoľko v danom prípade námietky navrhovateľa smerujú proti podmienkam uvedeným v súťažných podkladoch podľa § 138 ods. 2 písm. b) zákona o verejnom obstarávaní úrad konštatuje, že prílohami námietok mali byť: písomné oznámenie o výsledku vybavenia žiadosti o nápravu podľa § 136 ods. 6 písm. a) alebo písomné oznámenie o zamietnutí žiadosti o nápravu podľa § 136 ods. 6 písm. b) alebo doklad o doručení žiadosti o nápravu, ak ju kontrolovaný v zákonnej lehote nevybavil, doklad o poukázaní kaucie na účet úradu a doklad preukazujúci oprávnenie podpisovať námietky

podľa odseku 6 písm. g), ak nebol predložený kontrolovanému. Úrad uvádza, že navrhovateľ nepredložil kontrolovanému v predmetnej verejnej súťaži svoju ponuku a ani iné podanie, ktorého obsahom by bol doklad preukazujúci oprávnenie podpisovať námietky. Na základe vyššie uvedeného **úrad konštatuje, že navrhovateľ v rozpore s § 138 ods. 7 písm. a), b) a c) zákona o verejnom obstarávaní nepredložil úradu ako prílohy svojich námietok žiadny z vyššie uvedených dokladov.**

11. Úrad uvádza, že zákon o verejnom obstarávaní ustanovením § 138 ods. 6 a ods. 7 vyžaduje obligatórne uvedenie všetkých v ňom taxatívne stanovených skutočností a predloženie dokladov a v prípade absencie ktorýchkoľvek vymenovaných skutočností alebo dokladov nie je možné pokračovať v konaní o námietkach. Naplnenie týchto skutočností je jednou z obligatórnych náležitostí, ktorých splnenie je podmienkou pre ďalší postup úradu v konaní o námietkach a ich nesplnenie je úrad povinný skúmať z úradnej povinnosti. Procesné podmienky pre meritórne rozhodovanie o oprávnenosti námietok v konaní o námietkach sú splnené len vtedy, ak sú preukázané skutočnosti a predložené doklady taxatívne stanovené v § 138 ods. 6 a ods. 7 zákona o verejnom obstarávaní.
12. Podľa § 139 ods. 1 písm. c) zákona o verejnom obstarávaní úrad zastaví rozhodnutím konanie o námietkach, ak neobsahujú všetky náležitosti podľa § 138 ods. 6 a prílohy podľa § 138 ods. 7 zákona o verejnom obstarávaní.
13. Podľa § 138 ods. 5 zákona o verejnom obstarávaní námietky sa podávajú v listinnej podobe a musia byť doručené úradu a kontrolovanému najneskôr do desiatich dní odo dňa
  - a) doručenia písomného oznámenia o výsledku vybavenia žiadosti o nápravu alebo písomného oznámenia o zamietnutí žiadosti o nápravu, ak kontrolovaný splnil povinnosť podľa § 136 ods. 6 alebo 7,
  - b) uplynutia lehoty na doručenie písomného oznámenia o výsledku vybavenia žiadosti o nápravu alebo písomného oznámenia o zamietnutí žiadosti o nápravu, ak kontrolovaný nesplnil povinnosti podľa § 136 ods. 6 alebo 7 (...).
14. **Úrad uvádza, že navrhovateľ nedoručil kontrolovanému v lehote stanovenej zákonom žiadosť o nápravu smerujúcu proti podmienkam uvedeným v súťažných podkladoch, a preto v tomto prípade nedošlo ani k doručeniu písomného oznámenia o výsledku vybavenia žiadosti o nápravu alebo písomného oznámenia o zamietnutí žiadosti o nápravu zo strany kontrolovaného a rovnako nemohlo dôjsť ani k uplynutiu lehoty na ich doručenie.** Úrad v tejto súvislosti upriamuje pozornosť na prvú časť vety § 138 ods. 5 zákona o verejnom obstarávaní, podľa ktorej je povinnosťou navrhovateľa doručiť námietky aj kontrolovanému.
15. Úrad ďalej zistil, čo vyplýva z dokumentácie kontrolovaného predloženej k predmetnej verejnej súťaži úradu, ako aj z vyjadrenia kontrolovaného, v ktorom je okrem iného uvedené, cit.: „(...) Kontrolovanému k danej verejnej súťaži nebola doručená námietka záujemcu XY (...) smerujúca podľa § 138 ods. 2 písm. b) zákona o verejnom obstarávaní proti podmienkam uvedeným v súťažných podkladoch alebo v iných dokumentoch poskytnutých v lehote na predkladanie ponúk. (...)“, že **navrhovateľ nedoručil námietky kontrolovanému podľa § 138 ods. 5 zákona o verejnom obstarávaní.**
16. Podľa § 139 ods. 1 písm. f) zákona o verejnom obstarávaní úrad zastaví rozhodnutím konanie o námietkach, ak námietky neboli doručené kontrolovanému.

17. Podľa § 138 ods. 19 zákona o verejnom obstarávaní je navrhovateľ s podaním námietok povinný zložiť na účet úradu kauciu, pričom kaucia musí byť pripísaná na účet úradu najneskôr posledný deň lehoty na doručenie námietok podľa odseku 5 písm. a) až e) a najneskôr v deň doručenia námietok podľa odseku 5 písm. f). Výška kaucie pri podaní námietok je
- a) pred otváraním častí ponúk označených ako „Kritériá“
    1. **1 % z predpokladanej hodnoty zákazky pri zadávaní nadlimitnej zákazky na dodanie tovaru a pri zadávaní nadlimitnej zákazky na poskytnutie služieb, najviac však 4 000 eur,**
    2. 0,1 % z predpokladanej hodnoty zákazky pri zadávaní nadlimitnej zákazky na uskutočnenie stavebných prác, najviac však 10 000 eur,
    3. 3 % z predpokladanej hodnoty zákazky pri zadávaní podlimitnej zákazky na dodanie tovaru a pri zadávaní podlimitnej zákazky na poskytnutie služieb, najviac však 2 000 eur,
    4. 5 % z predpokladanej hodnoty zákazky pri zadávaní podlimitnej zákazky na uskutočnenie stavebných prác, najviac však 5 000 eur,
  - b) po otváraní častí ponúk označených ako „Kritériá“ 1 % z ponukovej ceny uchádzača najviac 300 000 eur, pričom ponukovou cenou sa rozumie celková cena ponúknutá navrhovateľom za predmet zákazky; za ponukovú cenu sa považuje aj čistá súčasná hodnota jednorazovej platby alebo opakovanej platby,
  - c) 3 000 eur, ak nie je možné určiť výšku kaucie podľa písmena a) alebo b),
  - d) 1 % z ponukovej ceny uchádzača pri vylúčení uchádzača pre mimoriadne nízku ponuku podľa § 42 ods. 5, najmenej však 600 eur a najviac 30 000 eur; ustanovenie písmen b) a c) sa použije primerane.
18. Z vyššie uvedených skutočností vyplýva, že je povinnosťou navrhovateľa s podaním námietok zložiť na účet úradu kauciu, pričom tá musí byť pripísaná na účet úradu v lehote a vo výške ustanovenej v § 138 ods. 19 zákona o verejnom obstarávaní. Úrad uvádza, že v závislosti od predmetu zákazky, typu kontrolovaného a predpokladanej hodnoty zákazky vo výške 3 896 181,70 eur bez DPH v danom prípade ide o nadlimitnú zákazku na poskytnutie služieb. Úrad zároveň uvádza, že z dokumentácie kontrolovaného vyplýva, že v danej verejnej súťaži nedošlo ešte k otváraniu častí ponúk označených ako „Kritériá“, a teda v predmetnom konaní o námietkach boli námietky navrhovateľa doručené úradu pred otváraním častí ponúk označených ako „Kritériá“. Na základe uvedeného úrad konštatuje, že **navrhovateľ bol povinný zložiť na účet úradu kauciu vo výške podľa § 138 ods. 19 písm. a) bod 1 zákona o verejnom obstarávaní, t. j. vo výške 1 % z predpokladanej hodnoty zákazky, najviac však 4 000 eur.**
19. Na základe skutočnosti, že 1% z predpokladanej hodnoty zákazky predstavuje sumu 38 961,817 eur, pričom v zmysle znenia § 138 ods. 19 písm. a) bod 1 zákona o verejnom obstarávaní je výška kaucie v daných prípadoch obmedzená na maximálne 4 000 eur, úrad uvádza, že kaucia mala byť v predmetnom prípade zložená na účet úradu vo výške 4 000 eur.
20. Nakoľko z výpisu zo Štátnej pokladnice, v ktorom má úrad vedený účet, vyplýva, že navrhovateľ zložil na účet úradu kauciu vo výške 3 000 eur a táto bola pripísaná na účet úradu dňa 23. 03. 2015, úrad konštatuje, že navrhovateľ **nezložil na účet úradu kauciu v súlade s § 138 ods. 19 písm. a) bod 1 zákona o verejnom obstarávaní, tzn. vo výške 4 000 eur** (ako je uvedené v bode 19 tohto rozhodnutia).

21. Podľa § 139 ods. 1 písm. h) zákona o verejnom obstarávaní úrad zastaví rozhodnutím konanie o námietkach, ak kaucia nebola pripísaná na účet úradu v lehote alebo vo výške ustanovenej v § 138 ods. 19.
22. Podľa § 136 ods. 1 písm. b) zákona o verejnom obstarávaní uchádzač, záujemca, účastník alebo osoba, ktorej práva alebo právom chránené záujmy boli alebo mohli byť dotknuté postupom verejného obstarávateľa, obstarávateľa alebo osoby podľa § 7, môže podať žiadosť o nápravu proti podmienkam uvedeným v súťažných podkladoch alebo v iných dokumentoch poskytnutých verejným obstarávateľom, obstarávateľom alebo osobou podľa § 7 v lehote na predkladanie ponúk alebo proti podmienkam uvedeným v súťažných podmienkach v súťaži návrhov poskytnutých v lehote na predkladanie návrhov.
23. Podľa § 136 ods. 3 písm. b) zákona o verejnom obstarávaní písomná žiadosť o nápravu musí byť doručená verejnému obstarávateľovi, obstarávateľovi alebo osobe podľa § 7 do desiatich dní odo dňa prevzatia súťažných podkladov alebo iných dokumentov poskytnutých v lehote na predkladanie ponúk alebo podmienkam uvedeným v súťažných podmienkach pri súťaži návrhov poskytnutých v lehote na predkladanie návrhov, ak žiadosť o nápravu smeruje proti podmienkam uvedeným v súťažných podkladoch alebo v iných dokumentoch poskytnutých v lehote na predkladanie ponúk alebo v súťažných podmienkach poskytnutých v lehote na predkladanie návrhov.
24. Podľa § 136 ods. 5 posledná veta zákona o verejnom obstarávaní právo podať námietky podľa § 138 ods. 2 písm. a) až c) zaniká, ak žiadosť o nápravu nebola doručená verejnému obstarávateľovi, obstarávateľovi alebo osobe podľa § 7 v lehote uvedenej v odseku 3 tohto zákona.
25. Podľa § 138 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní podaniu námietok musí predchádzať doručenie žiadosti o nápravu verejnému obstarávateľovi, obstarávateľovi alebo osobe podľa § 7 zákona o verejnom obstarávaní. Táto povinnosť sa nevzťahuje na podanie námietok podľa odseku 2 písm. d) až g) a na podanie námietok orgánom štátnej správy podľa § 137 ods. 2 písm. b) zákona o verejnom obstarávaní.
26. Úrad uvádza, že nakoľko námietky navrhovateľa smerujú proti podmienkam uvedeným v súťažných podkladoch podľa § 138 ods. 2 písm. b) zákona o verejnom obstarávaní, **navrhovateľ mal pred ich podaním doručiť žiadosť o nápravu kontrolovanému v súlade s § 138 ods. 1 a § 136 ods. 1 písm. b) v lehote ustanovenej v § 136 ods. 3 písm. b) zákona o verejnom obstarávaní. Úrad uvádza, že navrhovateľovi boli súťažné podklady doručené dňa 17. 03. 2015. Lehota na doručenie žiadosti o nápravu podľa § 136 ods. 3 písm. b) zákona o verejnom obstarávaní začala navrhovateľovi plynúť nasledujúci deň odo dňa prevzatia súťažných podkladov, t. j. dňa 18. 03. 2015. Desaťdňová lehota na doručenie žiadosti o nápravu smerujúcej proti podmienkam uvedeným v súťažných podkladoch teda navrhovateľovi uplynula dňa 27. 03. 2015. Nakoľko však úrad po preskúmaní dokumentácie kontrolovaného k predmetnej verejnej súťaži zistil, že navrhovateľ kontrolovanému žiadosť o nápravu vôbec nedoručil, nesplnil tým povinnosť v zmysle vyššie uvedených ustanovení zákona o verejnom obstarávaní.**
27. Na základe vyššie uvedeného úrad konštatuje, že navrhovateľovi zaniklo právo podať námietky podľa § 138 ods. 2 písm. b) zákona o verejnom obstarávaní, nakoľko žiadosť o nápravu navrhovateľa smerujúca proti podmienkam uvedeným v súťažných podkladoch

nebola kontrolovanému doručená v lehote uvedenej v ustanovení § 136 ods. 3 písm. b) zákona o verejnom obstarávaní.

28. Podľa § 139 ods. 1 písm. j) zákona o verejnom obstarávaní úrad zastaví rozhodnutím konanie o námietkach, ak žiadosť o nápravu nebola doručená verejnému obstarávateľovi, obstarávateľovi alebo osobe podľa § 7 v lehotách podľa § 136 ods. 3 a 4 alebo ak žiadosť o nápravu ani po výzve na odstránenie nedostatkov podľa § 136 ods. 4 nemá predpísané náležitosti, ak ide o námietky podľa § 138 ods. 2 písm. a) až c) zákona o verejnom obstarávaní.
29. Na základe vyššie uvedených skutočností úrad zastavuje konanie o námietkach navrhovateľa podľa § 139 ods. 1 písm. c), f), h) a j) zákona o verejnom obstarávaní.
30. Zo skutočností zistených úradom vyplýva, že pre konanie o námietkach navrhovateľa neboli splnené všetky zákonné predpoklady, čím pre úrad nastala neodstrániteľná prekážka brániaca meritórnemu rozhodovaniu v konaní o námietkach v súlade s príslušnými ustanoveniami zákona o verejnom obstarávaní.
31. Na základe uvedeného bolo potrebné rozhodnúť tak, ako je uvedené vo výrokovej časti tohto rozhodnutia.

### **Kaucia**

32. Podľa § 138 ods. 20 zákona o verejnom obstarávaní kaucia sa v celej uhradenej sume stáva príjmom štátneho rozpočtu dňom nadobudnutia právoplatnosti rozhodnutia úradu, ktorým boli námietky navrhovateľa zamietnuté. Kaucia sa v 35 % z uhradenej sumy stáva príjmom štátneho rozpočtu dňom nadobudnutia právoplatnosti rozhodnutia úradu o zastavení konania o námietkach podľa § 139 ods. 1 písm. d). Úrad vráti navrhovateľovi kauciu alebo jej časť, ktoré sa nestali príjmom štátneho rozpočtu, do 30 dní odo dňa právoplatnosti rozhodnutia o námietkach. V súlade s predmetným ustanovením a výrokom tohto rozhodnutia úrad vráti navrhovateľovi kauciu do 30 dní odo dňa právoplatnosti rozhodnutia o námietkach.

### **Poučenie:**

Podľa § 142 ods. 1 zákona č. 25/2006 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 § 153 ods. 2 zákona č. 25/2006 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 § 139 ods. 10 zákona č. 25/2006 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 konania o námietkach

Rozhodnutie sa doručí:

1. XY – navrhovateľ
2. Fakultná nemocnica s poliklinikou J. A. Reimana v Prešove, Hollého 14, 081 81 Prešov –  
kontrolovaný