



F00128043



ÚRAD PRE VEREJNÉ OBSTARÁVANIE

Ružová dolina 10, 821 09 Bratislava
Odbor dohľadu

10. 01. 2023

LESY Slovenskej republiky štátny podnik, Nám. SNP 8 975 66 Banská Bystrica	
Číslo záznamu 123	Číslo spisu 9
Prílohy	Vybavuje 520

Bratislava 09.01.2022
Číslo: 15540-6000/2022-OD-PO

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. c) zákona č. 343/2015 Z. z. o verejnom obstarávaní a o zmene a doplnení niektorých zákonov v znení neskorších predpisov vo veci námietok uchádzača **Helena Plechová – Leso služby**, Predmier 412, 023 54 Turzovka, IČO: 37 211 439 (ďalej len „navrhovateľ“), smerujúcich podľa § 170 ods. 3 písm. f) zákona č. 343/2015 Z. z. o verejnom obstarávaní a o zmene a doplnení niektorých zákonov v znení neskorších predpisov proti vyhodnoteniu ponúk alebo návrhov vo verejnej súťaži na predmet nadlimitnej zákazky s názvom „Lesnícke služby v ťažbovom procese na organizačnej zložke OZ Sever, LS Čadca na obdobie 2023 - 2026“, a to v časti č. 5 pod názvom „Časť 5 – VC Klokočov“, vyhlásenej verejným obstarávateľom **LESY Slovenskej republiky, štátny podnik**, Námestie SNP 8, 975 66 Banská Bystrica, IČO: 36 038 351 (ďalej len „kontrolovaný“), v Úradnom vestníku Európskej únie pod značkou 2022/S 175-495912 zo dňa 12.09.2022 a vo Vestníku verejného obstarávania č. 200/2022 zo dňa 13.09.2022 pod značkou 40550-MSS, vydáva toto

**rozhodnutie
o predbežnom opatrení:**

Úrad pre verejné obstarávanie podľa § 173 ods. 11 zákona č. 343/2015 Z. z. o verejnom obstarávaní a o zmene a doplnení niektorých zákonov v znení neskorších predpisov **pozastavuje konanie kontrolovaného, okrem úkonov súvisiacich so zrušením predmetného verejného obstarávania alebo jeho časti, a zároveň rozhoduje, že lehoty, ktoré kontrolovanému stanovuje zákon č. 343/2015 Z. z. o verejnom obstarávaní a o zmene a doplnení niektorých zákonov v znení neskorších predpisov a lehoty, ktoré určil kontrolovaný** vo verejnej súťaži na predmet nadlimitnej zákazky s názvom „Lesnícke služby v ťažbovom procese na organizačnej zložke OZ Sever, LS Čadca na obdobie 2023 - 2026“, a to v časti č. 5 pod názvom „Časť 5 – VC Klokočov“, vyhlásenej v Úradnom vestníku Európskej únie pod značkou 2022/S 175-495912 zo dňa 12.09.2022 a vo Vestníku verejného obstarávania č. 200/2022 zo dňa 13.09.2022 pod značkou 40550-MSS, **neplýnú**, a to od doručenia predbežného opatrenia až do nadobudnutia právoplatnosti rozhodnutia Úradu pre verejné obstarávanie podľa § 174 alebo § 175 zákona č. 343/2015 Z. z. o verejnom obstarávaní a o zmene a doplnení niektorých zákonov v znení neskorších predpisov vydaného v konaní o preskúmanie úkonov kontrolovaného na základe námietok.

O d ô v o d n e n i e :

1. Navrhovateľ dňa 16.12.2022 doručil Úradu pre verejné obstarávanie (ďalej len „úrad“) námietky v listinnej podobe smerujúce podľa § 170 ods. 3 písm. f) 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 vyhodnoteniu ponúk v časti č. 5 predmetného verejného obstarávania.
2. Úrad uvádza, že dňa **31.03.2022 nadobudol účinnosť zákon č. 395/2021 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. Úrad v nadväznosti na zmeny v právnej úprave verejného obstarávania prijaté zákonom č. 395/2021 Z. z. konštatuje, že postup zadávania zákazky, ktorý je predmetom podaných námietok, ako aj postup úradu v predmetnom konaní o námietkach navrhovateľa, sa spravuje právnymi predpismi účinnými od 31.03.2022, a teda **zákonom č. 343/2015 Z. z. o verejnom obstarávaní a o zmene a doplnení niektorých zákonov v znení účinnom od 31.03.2022** (ďalej len „zákon o verejnom obstarávaní“).
4. Podľa § 171 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní sa konanie o preskúmanie úkonov kontrolovaného na základe námietok začína dňom doručenia námietok úradu. Na základe uvedeného úrad konštatuje, že predmetné konanie o preskúmanie úkonov kontrolovaného na základe námietok navrhovateľa začalo dňa **16.12.2022**.
5. Podľa § 173 ods. 10 zákona o verejnom obstarávaní **doručenie námietok a začatie konania o preskúmanie úkonov kontrolovaného nemá odkladný účinok na konanie kontrolovaného**; ustanovenie § 56 ods. 6 tým nie je dotknuté.
6. Podľa § 173 ods. 11 zákona o verejnom obstarávaní ak nejde o preskúmanie postupu zadávania zákazky podľa § 175 ods. 1 písm. c), **môže úrad vydať predbežné opatrenie, ktorým pozastaví konanie kontrolovaného od doručenia predbežného opatrenia najdlhšie do nadobudnutia právoplatnosti rozhodnutia podľa § 174 alebo § 175**. Rozhodnutím o predbežnom opatrení môže úrad rozhodnúť, že lehoty, ktoré určil kontrolovaný, a lehoty kontrolovanému neplynú.
7. Nakoľko doručenie námietok navrhovateľa nemá odkladný účinok na konanie kontrolovaného, **úrad sa vydaním predbežného opatrenia podľa § 173 ods. 11 zákona o verejnom obstarávaní rozhodol pozastaviť konanie kontrolovaného v predmetnom verejnom obstarávaní, okrem úkonov súvisiacich so zrušením predmetného verejného obstarávania alebo jeho častí, a zároveň rozhodol, že lehoty, ktoré určil kontrolovaný a taktiež lehoty, ktoré kontrolovanému vyplývajú zo zákona o verejnom obstarávaní, 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 na základe námietok**. Bez posúdenia namietaných skutočností môže byť ďalší postup kontrolovaného v rámci vyhodnotenia ponúk neefektívny a netransparentný, keďže námietky navrhovateľa poukazujú na možné porušenia zákona o verejnom obstarávaní. Ak by sa totiž namietané porušenia zákona o verejnom obstarávaní v konaní o preskúmanie úkonov kontrolovaného na základe námietok preukázali, boli by týmito porušeniami zákona o verejnom obstarávaní ireverzibilne postihnuté práva ostatných uchádzačov, ako aj ďalšie fázy

verejného obstarávania. Účelom predmetného opatrenia je predísť nožnej zbytočnej administratívnej záťažii nielen uchádzačov, ale aj kontrolovaného.

8. So zreteľom na predbežne zistený skutkový stav v tomto revíznom konaní, namietané skutočnosti navrhovateľom a štádium konania (t. j. pred uzavretím rámcovej dohody), úrad považuje za nevyhnutné vydat' predbežné opatrenie podľa § 173 ods. 11 zákona o verejnom obstarávaní v nevyhnutnom rozsahu a na nevyhnutný čas, a to za účelom zachovania faktického stavu v tomto štádiu konania, resp. verejného obstarávania. V zmysle uznesenia Krajského súdu v Bratislave zo dňa 30.05.2014 (voči ktorému bola následne odmietnutá sťažnosť uznesením Ústavného súdu SR sp. zn. I. ÚS 75/2015-14 zo dňa 11.02.2015), cit.: „*V správnom konaní niekedy môže nastať situácia, keď treba upraviť pomery účastníkov na určitú dobu, spravidla do vydania meritórneho rozhodnutia. Pójde najmä o zachovanie faktického stavu v určitom štádiu konania, včasné zaistenie veci potrebnej na vykonanie dôkazu alebo zabezpečenie veci na výkon rozhodnutia. Tomuto cieľu slúži inštitút predbežného opatrenia. Ide o dočasný prostriedok na zabezpečenie účelu správneho konania, keď ochrana práv fyzických osôb alebo právnických osôb vyžaduje nevyhnutný zásah ešte predtým, než bude vydané rozhodnutie vo veci samej. Toto opatrenie môže správny orgán uplatniť len a) v nevyhnutných prípadoch, b) v nevyhnutnom rozsahu, c) na nevyhnutný čas. Obsah predbežného opatrenia správny poriadok na rozdiel od Občianskeho súdneho poriadku vymedzuje len všeobecne. Správny orgán môže účastníkom uložiť, aby niečo vykonali, niečoho sa zdržali alebo niečo strpeli. Môže tiež nariadiť, a to aj iným subjektom než sú účastníci, zaistenie niektorých vecí pre ďalší priebeh konania. Dôvody na zaistenie vecí sú v zákone uvedené exemplifikačným spôsobom. V súlade s osobitnými predpismi môžu byť ustanovené aj ďalšie dôvody. Podnet na nariadenie predbežného opatrenia môže vychádzať buď od správneho orgánu, alebo od účastníka konania. V oboch prípadoch je výsledkom voľnej úvahy správneho orgánu. Predbežné opatrenie možno nariadiť v ktoromkoľvek štádiu správneho konania, spravidla však k nemu dochádza na začiatku. Predbežné opatrenie nemožno nariadiť po skončení konania (...).*“
9. Vzhľadom na uvedené úrad uvádza, že k vydaniu rozhodnutia o predbežnom opatrení pristúpil, nakoľko má za to, že ide o opodstatnený prípad, kedy je nevyhnutné ustáliť skutkový stav v rámci vyhodnocovania ponúk. Úrad uvádza, že podľa § 56 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní, ak nebola doručená žiadosť o nápravu, ak žiadosť o nápravu bola doručená po uplynutí lehoty podľa § 164 ods. 5 alebo ods. 6, alebo ak neboli doručené námietky podľa § 170, verejný obstarávateľ a obstarávateľ môžu uzavrieť zmluvu, rámcovú dohodu alebo koncesnú zmluvu s úspešným uchádzačom alebo uchádzačmi najskôr šestnásty deň odo dňa odoslania informácie o výsledku vyhodnotenia ponúk podľa § 55, pri využití prostriedkov elektronickej komunikácie podľa § 20 najskôr jedenásty deň odo dňa odoslania informácie o výsledku vyhodnotenia ponúk podľa § 55; to neplatí, ak ide o a) priame rokovacie konanie, b) uzavretie zmluvy na základe rámcovej dohody uzavretej s jedným hospodárskym subjektom, c) uzavretie zmluvy verejným obstarávateľom na základe rámcovej dohody uzavretej s viacerými hospodárskymi subjektmi alebo d) uzavretie zmluvy v rámci dynamického nákupného systému. Nakoľko však v praxi úradu dochádza k situácii, že verejní obstarávatelia a obstarávatelia nerešpektujú zákonné obmedzenie v ustanovení § 56 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní, takýmto postupom býva zmarené preskúmanie úkonov na základe námietok navrhovateľov pred uzavretím zmluvy a úrad následne môže už len zastaviť konanie podľa § 174 ods. 1 písm. p) zákona o verejnom obstarávaní, t. j. že odpadol dôvod konania. Následne úrad môže iniciovať už len konanie o preskúmanie úkonov kontrolovaného po uzavretí zmluvy.

10. V kontexte uvedeného úrad ďalej uvádza, že vydáva toto rozhodnutie o predbežnom opatrení, aby sa predišlo takejto situácii, keďže kontrolovaný v nadväznosti na „Informáciu o výsledku vyhodnotenia ponúk“ zo dňa 06.12.2022 (doručenú dňa 07.12.2022), doručil dňa 16.12.2022 v časti č. 5 zákazky pod názvom „Časť 5 – VC Klokočov“ úspešnému uchádzačovi Františkovi Krištiakovi, Hlavice 1152, 023 22 Klokočov, IČO: 40 139 859 „Výzvu na uzavretie rámcovej dohody a poskytnutie súčinnosti“ z toho istého dňa, v zmysle ktorej sa mal úspešný uchádzač, cit.: „*Za účelom uzavretia rámcovej dohody sa prosím dostavte v termíne dňa 21.12.2022 od 8.30 hod. do 11.30 hod. osobne na adresu: LESY Slovenskej republiky, štátny podnik, organizačná zložka OZ Sever, Nám. M. R. Štefánika 1, 011 45 Žilina do miestnosti 309 na 3. poschodí.*“, pričom však ku dňu vydania tohto rozhodnutia úrad nemá vedomosť o tom, že by k uzavretiu rámcovej dohody došlo.
11. Vydaniu rozhodnutia o predbežnom opatrení nepredchádza dokazovanie a postačuje, ak skutočnosti, ktorých sa predbežné opatrenie týka, sú osvedčené v takej miere, aby odôvodňovali použitie predbežného opatrenia, teda ak je odôvodnená obava, že postup kontrolovaného môže byť dodatočne identifikovaný ako rozporný so zákonom o verejnom obstarávaní, z čoho plynie dôvodná obava, že by došlo k ďalšiemu postupu kontrolovaného, ktorý by nadväzoval na predchádzajúci postup kontrolovaného (dodatočne úradom vyhodnotený ako protiprávny). Tento záver vyplýva aj z vyššie spomínaného uznesenia Krajského súdu v Bratislave, cit.: „*Vydaniu rozhodnutia o predbežnom opatrení nepredchádza dokazovanie. Stačí, ak skutočnosti, ktorých sa predbežné opatrenie týka, sú osvedčené v takej miere, aby odôvodňovali použitie predbežného opatrenia.*“
12. Preto úrad považuje za nevyhnutné vydať predbežné opatrenie podľa § 173 ods. 11 zákona o verejnom obstarávaní v spojitosti so subsidiárne uplatňujúcim sa ustanovením § 43 zákona č. 71/1967 Zb. o správnom konaní (správny poriadok) v znení neskorších predpisov, v zmysle ktorého úrad môže pred skončením preskúmania úkonov kontrolovaného na základe námietok v rozsahu nevyhnutnom potrebnom pre zabezpečenie jeho účelu: a) uložiť účastníkom, aby niečo vykonali, niečo sa zdržali alebo niečo strelili; b) nariadiť zabezpečenie vecí, ktoré sa majú zničiť, alebo urobiť nepotrebnými, alebo ktoré sú potrebné na vykonanie dôkazov.
13. Z hľadiska nevyhnutnosti času, na ktorý sa toto predbežné opatrenie vydáva (t. j. do nadobudnutia právoplatnosti rozhodnutia vydanom v tomto konaní), úrad uvádza, že ak by kontrolovaný kontrahoval rámcovú dohodu v rámci tohto verejného obstarávania, došlo by k znemožneniu preskúmaniu postupu kontrolovaného v danom verejnom obstarávaní v rámci konania o preskúmanie úkonov kontrolovaného na základe námietok, keďže v dôsledku uzavretia rámcovej dohody by bol daný zastavovací dôvod podľa ustanovenia § 174 ods. 1 písm. p) zákona o verejnom obstarávaní, t. j. odpadol dôvod konania. V kontexte uvedeného si je preto potrebné uvedomiť, že účelom tohto rozhodnutia o predbežnom opatrení je zachovanie faktického stavu verejného obstarávania vo fáze vyhodnotenia, t. j. pred uzavretím rámcovej dohody, aby nedošlo k znemožneniu rozhodovania úradu o námietkach navrhovateľa v tomto revíznom konaní. Zároveň si je však potrebné uvedomiť aj to, že až nadobudnutím právoplatnosti rozhodnutia vydanom v tomto revíznom konaní dochádza k jeho záväznosti a nezmeniteľnosti rozhodnutia (s výnimkou uplatnenia mimoriadnych opravných prostriedkov), resp. ku konečnému rozhodnutiu o (ne)porušení namietaných práv a/alebo oprávnených záujmov zo strany kontrolovaného, pričom časové hľadisko je taktiež potrebné vnímať aj v kontexte možnosti uplatniť riadny opravný prostriedok, t. j. odvolanie, kedy dochádza k odkladu právoplatnosti meritórneho rozhodnutia odborom dohľadu. Ak by úrad nevydal predbežné opatrenie do času nadobudnutia právoplatnosti meritórneho rozhodnutia v tomto revíznom konaní, mohla by nastať situácia, že úrad vydá rozhodnutie a v čase

preskúvania úkonov kontrolovaného na základe odvolania navrhovateľa by odvolací orgán už mohol mať sťažený alebo znemožnený výkon rozhodnutia.

14. Úrad v tomto konaní o preskúmanie úkonov kontrolovaného na základe námietok navrhovateľa má za to, že sú naplnené materiálne podmienky pre vydanie predbežného opatrenia podľa § 173 ods. 11 zákona o verejnom obstarávaní. Po prvé, štádium tohto konania a meritum namietaných skutočností zo strany navrhovateľa vyvoláva dôvodnú obavu, že vydanie meritórneho rozhodnutia úradu podľa § 175 zákona o verejnom obstarávaní by mohlo byť ohrozené, resp. znemožnené uzavretím rámcovej dohody. Po druhé, úrad má za to, že sa osvedčila minimálne danosť práva a je bez vážnejších pochybností zrejmé, že v tomto konaní o preskúmanie úkonov kontrolovaného na základe námietok vyvstala potreba predbežnej úpravy určitých aspektov tohto práva. To znamená, že úrad má za to, že v tomto konaní je aspoň osvedčená existencia právneho vzťahu medzi účastníkmi (uchádzač, resp. navrhovateľ na jednej strane a vyhlasovateľ verejného obstarávania, resp. kontrolovaný na strane druhej), ktorého obsahom je ohrozované alebo porušované právo. Po tretie, medzi týmto predbežným opatrením a rozhodnutím vo veci samej existuje vecná súvislosť (t. j. rozhodnutím o predbežnom opatrení sa zabráni uzavretiu rámcovej dohody). Po štvrté, úrad identifikoval potrebu dočasnej úpravy pomerov účastníkov tohto konania, t. j. cieľom tohto predbežného opatrenia je ochrana prípadného porušeného alebo ohrozeného práva, čo je základným účelom konania o preskúmanie úkonov kontrolovaného na základe námietok navrhovateľa. Úrad má zároveň za to, že toto predbežné opatrenie svojimi účinkami neprimerane nezasahuje do pomerov účastníkov tohto konania a úrad porovnal potreby a záujmy oboch účastníkov (kontrolovaného a navrhovateľa), ako aj to, aké reálne následky sú spojené na strane oboch účastníkov s prípadným vydaním, resp. nevydaním rozhodnutia o predbežnom opatrení.
15. Podľa § 173 ods. 11 zákona o verejnom obstarávaní vydanie predbežného opatrenia nemá vplyv na povinnosti kontrolovaného pri uplatnení revízijských postupov podľa zákona o verejnom obstarávaní. Úrad bezodkladne zverejní informáciu o vydaní predbežného opatrenia a informáciu o tom, že rozhodol, že lehoty, ktoré určil kontrolovaný a lehoty kontrolovanému neplynú, v profile kontrolovaného.
16. Na základe tohto predbežného opatrenia vznikla kontrolovanému povinnosť zdržať sa od doručenia predbežného opatrenia až do nadobudnutia právoplatnosti rozhodnutia úradu v konaní o preskúmanie úkonov kontrolovaného na základe námietok akéhokoľvek konania, ktorým by ohrozil účel tohto opatrenia. Úrad uvádza, že pod takýmto konaním sa nerozumie zrušenie verejného obstarávania podľa § 57 zákona o verejnom obstarávaní a úkony s tým súvisiace, nakoľko zrušením verejného obstarávania nebude narušený ani ohrozený účel tohto rozhodnutia o predbežnom opatrení, ktorým je pozastaviť konanie kontrolovaného, kým nebudú skutočnosťami namietané navrhovateľom preskúmané úradom a ukončené konanie o preskúmanie úkonov kontrolovaného na základe námietok.
17. Podľa § 182 ods. 2 písm. i) zákona o verejnom obstarávaní úrad uloží verejnému obstarávateľovi alebo obstarávateľovi pokutu od 500 eur do 30 000 eur, ak nesplnil povinnosť uloženú rozhodnutím úradu.
18. Vzhľadom na uvedené bolo potrebné rozhodnúť tak, ako je uvedené vo výroku tohto rozhodnutia.

Poučenie:

Podľa § 173 ods. 11 zákona č. 343/2015 Z. z. o verejnom obstarávaní a o zmene a doplnení niektorých zákonov v znení neskorších predpisov proti rozhodnutiu o predbežnom opatrení nemožno podať opravný prostriedok. 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.

(elektronický podpis)
Mgr. Tomáš Lepieš
riaditeľ odboru dohľadu

Rozhodnutie sa doručí

1. **Helena Plechová** – Leso služby, Predmier 412, 023 54 Turzovka, IČO: 37 211 439 - navrhovateľ
2. **LESY Slovenskej republiky, štátny podnik**, Námestie SNP 8, 975 66 Banská Bystrica, IČO: 36 038 351 - kontrolovaný

Doručenka

Odosielateľ a prijímateľ

Odosielateľ

ico://sk/31797903

Prijímateľ

ico://sk/36038351

Informácie o doručovaní

Dátum a čas doručenia

10.01.2023 06:52:32

Doručovaná správa

Identifikátor správy

f7e46329-f820-47a0-b572-ed0a3761651a

Kontrolný súčet

Kanonikalizácia

<http://www.w3.org/TR/2001/REC-xml-c14n-20010315>

Typ digitálneho odlačku

<http://www.w3.org/2001/04/xmlenc#sha512>

Digitálny odtlačok správy

Ygher3WuMbbpUROQe+/k4gOWszQp8tWAsoy
aAunS8bmjwVrU6ERvmzyAJa6KDBHQUyXnO
KqGyA/pDO+xn5/sXQ==

Prílohy

Príloha

Identifikátor elektronického dokumentu

515d3337-da5b-4f54-b702-a0c6104f247f

