

Číslo: 10942-5000/2020, 10943-5000/2020

Bratislava: 7. 8. 2020

Elektronickou poštou z 9. 7. 2020 a 13. 7. 2020 ste sa na nás obrátili so žiadosťou o poskytnutie informácií k zákonu 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“).

Pýtate sa, či môžete použiť zahraničné referencie zahraničného výrobcu pracovných nadstavieb pri verejnom obstarávaní? Ďalej sa pýtate, či bude postačovať, ak ste zapísaný ako výhradný importér na SR aj keď zahraničný výrobca nie je registrovaný v slovenskom zozname hospodárskych subjektov, ale len v zahraničnom ekvivalente? K vyššie uvedenému dodávate, že tovary zahraničného výrobcu na Slovensku zatiaľ neboli predávané.

V predmetnej veci Vám poskytujeme nasledovné metodické usmernenie.

Podľa § 34 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní sa technická spôsobilosť alebo odborná spôsobilosť preukazuje podľa druhu, množstva, dôležitosti alebo využitia dodávky tovaru, stavebných prác alebo služieb doloženým jedným alebo niekoľkými z týchto dokladov:

a) zoznamom dodávok tovaru alebo poskytnutých služieb za predchádzajúce tri roky od vyhlásenia verejného obstarávania s uvedením cien, lehôt dodania a odberateľov; dokladom je referencia, ak odberateľom bol verejný obstarávateľ alebo obstarávateľ podľa tohto zákona.

Podľa § 34 ods. 3 zákona o verejnom obstarávaní uchádzač alebo záujemca môže na preukázanie technickej spôsobilosti alebo odbornej spôsobilosti využiť technické a odborné kapacity inej osoby, bez ohľadu na ich právny vzťah. V takomto prípade musí uchádzač alebo záujemca verejnému obstarávateľovi alebo obstarávateľovi preukázať, že pri plnení zmluvy alebo koncesnej zmluvy bude skutočne používať kapacity osoby, ktorej spôsobilosť využíva na preukázanie technickej spôsobilosti alebo odbornej spôsobilosti. Skutočnosť podľa druhej vety preukazuje záujemca alebo uchádzač písomnou zmluvou uzavretou s osobou, ktorej technickými a odbornými kapacitami mieni preukázať svoju technickú spôsobilosť alebo odbornú spôsobilosť. Z písomnej zmluvy musí vyplývať záväzok osoby, že poskytne svoje kapacity počas celého trvania zmluvného vzťahu. Osoba (zahraničná osoba), ktorej kapacity majú byť použité na preukázanie technickej spôsobilosti alebo odbornej spôsobilosti, musí preukázať splnenie podmienok účasti týkajúce sa osobného postavenia a nesmú u nej existovať dôvody na vylúčenie podľa § 40 ods. 6 písm. a) až h) a ods. 7; oprávnenie dodávať tovar, uskutočňovať stavebné práce, alebo poskytovať službu preukazuje vo vzťahu k tej časti predmetu zákazky alebo koncesie, na ktorú boli kapacity záujemcovi alebo uchádzačovi poskytnuté.

Ak uchádzač, resp. záujemca preukazuje odbornú a technickú spôsobilosť v zákazke prostredníctvom referencie inej osoby (zahraničnej osoby), nemalo by ísť len o formálne dokladovanie splnenia podmienok účasti, ale je nevyhnutné, aby ten, kto sa využitia tretích osôb dovoľáva aj preukázal, že uvedenými kapacitami bude aj reálne disponovať. Rovnako, ako pri iných podmienkach účasti, uvedené znamená, že uchádzač alebo záujemca je povinný

verejnému obstarávateľovi alebo obstarávateľovi jednoznačným a zrozumiteľným spôsobom vedieť vysvetliť a preukázať, akým spôsobom sa bude táto tretia osoba podieľať na plnení zákazky (napr. prostredníctvom uvedenia konkrétneho rozsahu dodávky a vymedzenia jej druhu). Tieto skutočnosti by pritom mali byť zrejmé v zásade už z predloženej ponuky alebo žiadosti o účasť (najmä zo zmluvy uzavretej medzi uchádzačom alebo záujemcom a dotknutou treťou osobou).

V súvislosti s Vašou otázkou „či môžete použiť zahraničné referencie zahraničného výrobcu pracovných nadstavieb pri verejnom obstarávaní?“ uvádzame, že zákon o verejnom obstarávaní uvedené umožňuje, a to za podmienok uvedených vyššie.

Podľa § 152 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní úrad vedie zoznam hospodárskych subjektov, ktorí preukázali **splnenie podmienok účasti osobného postavenia** podľa § 32 ods. 1 písm. a) až f) a ods. 2, 4 a 5 cit. zákona a ktorí o zapísanie do zoznamu hospodárskych subjektov požiadali. Hospodársky subjekt vo verejnom obstarávaní môže preukázať splnenie podmienok účasti osobného postavenia podľa prvej vety zápisom do zoznamu hospodárskych subjektov.

Podľa § 152 ods. 3 verejný obstarávateľ a obstarávateľ **uznajú rovnocenný zápis alebo potvrdenie o zápise vydané príslušným orgánom iného členského štátu**, ktorým uchádzač alebo záujemca preukazuje splnenie podmienok účasti vo verejnom obstarávaní. Verejný obstarávateľ a obstarávateľ musia prijať aj iný rovnocenný doklad predložený uchádzačom alebo záujemcom. Podľa § 152 ods. 4 prvá veta zápis do zoznamu hospodárskych subjektov je účinný voči každému verejnému obstarávateľovi a obstarávateľovi a údaje v ňom uvedené nie je potrebné v postupoch verejného obstarávania overovať.

Odpoveď na Vašu otázku „či bude postačovať, ak ste zapísaný ako výhradný importér na SR aj keď zahraničný výrobca nie je registrovaný v slovenskom zozname hospodárskych subjektov, ale len v zahraničnom ekvivalente?“ uvádzame, že podmienky účasti osobného postavenia musíte spĺňať (a teda aj preukazovať) tak aj Vy, ako aj tretia osoba, ktorá Vám referencie poskytla, pričom oprávnenie dodávať tovar, preukazuje tretia osoba vo vzťahu k tej časti predmetu zákazky alebo koncesie, na ktorú boli kapacity záujemcovi alebo uchádzačovi poskytnuté.

Uznanie zápisu výrobcu v „zahraničnom ekvivalente“ závisí od rozsahu údajov, ktorý sa do predmetného zahraničného registra zapisuje.

Pokiaľ takýto rovnocenný zápis alebo potvrdenie o zápise z iného členského štátu neobsahuje potvrdenie o splnení nejakej požadovanej podmienky účasti, je potrebné preukázať ju predložením konkrétneho dokladu preukazujúceho jej splnenie.

Splnenie podmienok účasti osobného postavenia môžete preukázať aj zápisom do zoznamu hospodárskych subjektov (§ 152 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní). V prípade, že sa zahraničný výrobca plánuje zúčastňovať vo verejných obstarávaníach aj opakovane, odporúčame mu zvážiť registráciu do zoznamu hospodárskych subjektov.