

Úrad pre verejné obstarávanie (ďalej len „úrad“) 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. b) v spojení s § 169 ods. 2 a § 187e ods. 6 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 na základe podnetu osoby podľa § 8 zákona č. 343/2015 Z. z. o verejnom obstarávaní a o zmene a doplnení niektorých zákonov v znení neskorších predpisov **Svet zdravia, a.s., Digital Park II, Einsteinova 25, 851 01 Bratislava, IČO: 35960884** (ďalej len „kontrolovaný“) na výkon kontroly ním zadávanej nadlimitnej zákazky na dodanie tovaru na predmet „**Lineárny urýchľovač**“ postupom verejnej súťaže, vyhlásenej zverejnením oznámenia o vyhlásení verejného obstarávania vo Vestníku verejného obstarávania č. 181/2018 z 12. 9. 2018 pod zn. 12661 - MST a v Úradnom vestníku EÚ č. 2018/S 174 z 11. 9. 2018 pod zn. 394110, vydáva toto

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

Úrad podľa § 175 ods. 1 písm. a) zákona č. 343/2015 Z. z. o verejnom obstarávaní a o zmene a doplnení niektorých zákonov v znení neskorších predpisov **nariaduje** kontrolovanému vo verejnej súťaži na predmet nadlimitnej zákazky na dodanie tovaru „**Lineárny urýchľovač**“, vyhlásenej zverejnením oznámenia o vyhlásení verejného obstarávania vo Vestníku verejného obstarávania č. 181/2018 z 12. 9. 2018 pod zn. 12661 - MST a v Úradnom vestníku EÚ č. 2018/S 174 z 11. 9. 2018 pod zn. 394110, **odstrániť protiprávny stav**, a to konkrétne zrušiť výsledok vyhodnotenia ponúk a opätovne vyhodnotiť splnenie podmienky účasti osobného postavenia podľa § 32 ods. 1 písm. f) zákona č. 343/2015 Z. z. o verejnom obstarávaní a o zmene a doplnení niektorých zákonov v znení neskorších predpisov uchádzačom XXX v zmysle § 40 ods. 1 a § 40 ods. 4 zákona č. 343/2015 Z. z. o verejnom obstarávaní a o zmene a doplnení niektorých zákonov v znení neskorších predpisov, a to **do 30 dní** odo dňa nadobudnutia právoplatnosti tohto rozhodnutia.

O d ô v o d n e n i e :

1. Dňa 17. 5. 2019 bol úradu doručený list „Žiadosť o vykonanie kontroly verejného obstarávania podľa § 169 ods. 2 zák. č. 343/2015 Z. z.“ zo 16. 5. 2019 od kontrolovaného, obsahom ktorého je podnet kontrolovaného na výkon kontroly ním zadávanej vyššie identifikovanej zákazky pred uzavretím zmluvy podľa § 169 ods. 1 písm. b) v spojení s § 169 ods. 2 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“).

2. Podľa § 169 ods. 2 písm. b) zákona o verejnom obstarávaní kontrolovaný je okrem zadania zákazky na základe rámcovej dohody alebo v rámci dynamického nákupného systému povinný pred uzavretím zmluvy, koncesnej zmluvy alebo rámcovej dohody, pred ukončením súťaže návrhov alebo pred ukončením postupu inovatívneho partnerstva podať úradu podnet podľa odseku 1 písm. b), ak ide o postup zadávania nadlimitnej zákazky na dodanie tovaru alebo poskytnutie služby, okrem služby uvedenej v prílohe č. 1, ktorá je financovaná aspoň z časti z prostriedkov Európskej únie a ktorej predpokladaná hodnota je rovnaká alebo vyššia ako 600 000 eur.
3. Podľa § 171 ods. 4 zákona o verejnom obstarávaní konanie o preskúmanie úkonov kontrolovaného podľa § 169 ods. 1 písm. a) až c) a ods. 3 a 4 sa začína dňom doručenia oznámenia o začatí konania kontrolovanému. Konanie o preskúmanie úkonov kontrolovaného podľa § 169 ods. 2 sa začína dňom doručenia podnetu úradu.
4. Úrad e-mailom „Vyžiadanie predbežných záverov z administratívnej kontroly VO – Svet zdravia, a.s., Spis č. 8543-6000/2019-OD“ z 29. 5. 2019 požiadal Ministerstvo zdravotníctva Slovenskej republiky, Limbová 2, 837 52 Bratislava (ďalej len „MZ SR“), ako Sprostredkovateľský orgán pre Integrovaný regionálny operačný program, o zaslanie predbežných záverov z finančnej kontroly predmetného verejného obstarávania. MZ SR doručilo v prílohe e-mailu z 29. 5. 2019 úradu list č. S01567-2019-OIP-104 „Poskytnutie predbežných záverov - Svet zdravia, a.s., Spis č. 8543-6000/2019-OD“ z 29. 5. 2019, v ktorom uviedlo, že pri kontrole verejného obstarávania neboli zistené nedostatky, ktoré mali alebo mohli mať vplyv na výsledok verejného obstarávania.
5. Kontrolovaný doručil úradu podnet v zmysle § 169 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní, spolu s dokumentáciou dňa 17. 5. 2019. Vzhľadom na to úrad konštatuje, že konanie o preskúmanie úkonov kontrolovaného pred uzavretím zmluvy sa začalo dňa 17. 5. 2019.
6. Nakoľko začatie konania o preskúmanie úkonov kontrolovaného pred uzavretím zmluvy nemá podľa § 173 ods. 10 zákona o verejnom obstarávaní odkladný účinok na konanie kontrolovaného, úrad 29. 5. 2019 vydal rozhodnutie o predbežnom opatrení č. 8543-6000/2019-OD/1-PO, ktorým podľa § 173 ods. 11 zákona o verejnom obstarávaní pozastavil konanie kontrolovaného okrem úkonov súvisiacich so zrušením predmetnej verejnej súťaže a zároveň rozhodol, že lehoty, ktoré kontrolovanému stanovuje zákon o verejnom obstarávaní a lehoty, ktoré určil kontrolovaný neplynú, a to od doručenia predbežného opatrenia až do nadobudnutia právoplatnosti rozhodnutia úradu podľa § 174 alebo § 175 zákona o verejnom obstarávaní vydaného v konaní o preskúmanie úkonov kontrolovaného pred uzavretím zmluvy. Predmetné rozhodnutie bolo splnomocnenou osobou kontrolovaného prevzaté osobne dňa 3. 7. 2019.
7. Dňa 30. 5. 2019 kontrolovaný doručil listom č. RS_LU_3 2018 „Doplnenie dokumentácie predloženej na výkon kontroly pred podpisom zmluvy“ z 28. 5. 2019 doplnenie dokumentácie z predmetného verejného obstarávania.
8. Keďže úrad preskúmaním dokumentácie doručenej spolu s podnetom na výkon kontroly dňa 17. 5. 2019, vrátane jej doplnenia z 30. 5. 2019 zistil, že kontrolovaným doručená dokumentácia nebola kompletná, rozhodnutím o prerušení konania č. 8543-6000/2019-OD/2 zo 6. 6. 2019 v zmysle § 173 ods. 3 a ods. 4 zákona o verejnom obstarávaní prerušil konanie o preskúmanie úkonov kontrolovaného pred uzavretím zmluvy a nariadil kontrolovanému

doručiť úradu kompletnú dokumentáciu v origináli do desiatich pracovných dní odo dňa doručenia predmetného rozhodnutia.

9. Dňa 10. 7. 2019 kontrolovaný doručil úradu listom č. RS_LU_3_2018 „Doplnenie dokumentácie predloženej na výkon kontroly pred podpisom zmluvy na základe rozhodnutia Úradu pre verejné obstarávanie“ z 9. 7. 2019 požadované podklady, pričom v liste uviedol, že ním predložená dokumentácia je kompletná a neeviduje a neuchováva ďalšie dokumenty viažuce sa k danej zákazke.

Z predloženej dokumentácie k predmetnému verejnému obstarávaniu úrad zistil nasledovné skutočnosti:

10. Kontrolovaný je osobou podľa § 8 ods. 1 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní. Na obstaranie vyššie identifikovaného predmetu zákazky kontrolovaný použil postup reverznej verejnej súťaže podľa § 66 ods. 7 zákona o verejnom obstarávaní. Predmetné verejné obstarávanie bolo realizované prostredníctvom systému <https://josephine.proebiz.com/sk>. Oznámenie o vyhlásení verejného obstarávania bolo zverejnené vo Vestníku verejného obstarávania č. 181/2018 z 12. 9. 2018 pod zn. 12661 - MST (ďalej len „oznámenie“) a v Úradnom vestníku EÚ č. 2018/S 174 z 11. 9. 2018 pod zn. 394110. V závislosti od predmetu zákazky, typu kontrolovaného a predpokladanej hodnoty zákazky vo výške 2 119 468,50 EUR bez DPH ide o nadlimitnú zákazku na dodanie tovaru. Daná zákazka má byť financovaná z fondov Európskej únie, konkrétne z operačného programu Integrovaný regionálny operačný program. Kontrolovaný predmetnú zákazku nerozdelil na časti. Kontrolovaného nepožiadaval o súťažné podklady žiaden záujemca. V lehote na predkladanie ponúk, t. j. do 17. 1. 2019 do 11:00 hod. predložili ponuku prostredníctvom systému <https://josephine.proebiz.com/sk> 2 uchádzači. Otváranie ponúk sa uskutočnilo 17. 1. 2019 o 13: 00 hod. Po vyhodnotení ponúk podľa § 53 zákona o verejnom obstarávaní nebola vylúčená ponuka žiadneho uchádzača. Po uskutočnení elektronickej aukcie nebol vylúčený žiaden uchádzač. Po vyhodnotení splnenia podmienok účasti podľa § 40 zákona o verejnom obstarávaní uchádzačom umiestneným na 1. mieste nebol daný uchádzač vylúčený. Na základe stanoveného kritéria na vyhodnotenie ponúk „najnižšia celková cena v EUR vrátane DPH“ kontrolovaný vyhodnotil ako úspešného uchádzača XXX s ponukovou cenou vo výške XXX EUR s DPH. Z predloženej dokumentácie vyplýva, že kontrolovaný t.č. neuzavrel zmluvu s úspešným uchádzačom.

Výzva úradu na vyjadrenie sa ku skutočnostiam zisteným v konaní o preskúmanie úkonov kontrolovaného pred uzavretím zmluvy

11. Úrad listom č. 8543-6000/2019-OD/4 „Výzva na vyjadrenie sa ku skutočnostiam zisteným v konaní o preskúmanie úkonov kontrolovaného pred uzavretím zmluvy“ z 25. 7. 2019 (ďalej len „výzva“), doručeným 6. 8. 2019, v zmysle § 173 ods. 13 zákona o verejnom obstarávaní vyzval kontrolovaného na vyjadrenie sa ku skutočnostiam zisteným v konaní o preskúmanie úkonov kontrolovaného pred uzavretím zmluvy.
12. Vo výzve úrad vyzval kontrolovaného, aby sa vyjadril k zisteniu úradu, podľa ktorého mal úrad za to, že kontrolovaný tým, že nevyhodnocoval splnenie podmienky účasti podľa § 32 ods. 1 písm. f) zákona o verejnom obstarávaní uchádzačom XXX v súlade s jej znením stanoveným v oznámení a za účelom jej preukázania a odstránenia pochybností v uchádzačom predložených dokladoch neaplikoval inštitút vysvetlenia alebo doplnenia predložených dokladov postupoval v rozpore s § 40 ods. 1 a § 40 ods. 4 zákona o verejnom obstarávaní, ako aj v rozpore s § 10 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní, a to princípom transparentnosti,

Tento dokument má informatívny charakter. Nie je použiteľný pre právne účely. Dokument je vytlačený z portálu Úradu pre verejné obstarávanie.

keďže vniesol pochybnosti do procesu posudzovania splnenia podmienok účasti v predmetnej zákazke, a to s možným vplyvom na výsledok verejného obstarávania.

Vyjadrenie kontrolovaného ku skutočnostiam zisteným v konaní o preskúmanie úkonov kontrolovaného pred uzavretím zmluvy

13. V úradom stanovenej lehote, konkrétne 8. 8. 2019, kontrolovaný doručil úradu list „Vyjadrenie sa ku skutočnostiam zisteným v konaní o preskúmanie úkonov kontrolovaného pred uzavretím zmluvy“ zo 6. 8. 2019 (ďalej len „vyjadrenie“), v ktorom kontrolovaný uviedol svoje vyjadrenie ku skutočnostiam zisteným úradom v predmetnom konaní o preskúmanie úkonov kontrolovaného pred uzavretím zmluvy.

Kontrolovaný vo svojom vyjadrení uviedol, cit.: „ (...) Úrad pre verejné obstarávanie (ďalej aj ako „úrad“) kontrolovaného vyzval, aby v súlade s § 173 ods. 13 zákona o verejnom obstarávaní do 5 pracovných dní odo dňa doručenia výzvy doručil svoje písomné vyjadrenie k zisteniu, že pri úspešnom uchádzačovi – spoločnosti XXX, ktorý predložil ponuku v predmetnom verejnom obstarávaní prostredníctvom svojej organizačnej zložky XXX nebolo podľa názoru úradu preukázané splnenie podmienky účasti podľa § 32 ods. 1 písm. f) zákona o verejnom obstarávaní. Úspešný uchádzač preukázal splnenie podmienok účasti týkajúcich sa osobného postavenia podľa § 32 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní predložením potvrdenia o zápise v zozname hospodárskych subjektov vedeným úradom, pričom v zozname je zapísaný subjekt XXX, organizačná zložka, a tiež preukázaným zápisom v „Sezname kvalifikovaných dodávateľů“ v Českej republike vo vzťahu k právnickej osobe XXX. Skutočnosť, že uchádzač nemá uložený zákaz účasti vo verejnom obstarávaní potvrdený konečným rozhodnutím v Slovenskej republike alebo v štáte sídla, miesta podnikania alebo obvyklého pobytu, menovaná komisia overila nad rámec zákonných požiadaviek (potvrdenia zápisu do zoznamu hospodárskych subjektov) aj v Registri osôb so zákazom, ktorý vedie úrad a ktorý je verejne dostupný v príslušnej časti webstránky úradu. Vychádzajúc zo zápisu organizačnej zložky právnickej osoby XXX do zoznamu hospodárskych subjektov, v ktorom je uvedené, že splnenie podmienky účasti podľa § 32 ods. 1 písm. f) zákona o verejnom obstarávaní bolo preukázané čestným vyhlásením, ktoré na účely zápisu do predmetného zoznamu mohla vydať iba samotná právnická osoba, ktorou je XXX (keďže predmetná skutočnosť sa udeľuje právnickej osobe a nie organizačnej zložke), verejný obstarávateľ pri vyhodnocovaní splnenia podmienok účasti mal za to, že táto podmienka účasti bola splnená v úplnom súlade so zákonom o verejnom obstarávaní samotnou právnickou osobou XXX.

Verejný obstarávateľ zdôrazňuje, že pri vyhodnocovaní splnenia podmienok účasti osobného postavenia údaje uvedené v zozname hospodárskych subjektov vedenom úradom podľa § 152 ods. 4 zákona o verejnom obstarávaní nie je potrebné v postupoch verejného obstarávania overovať. Verejný obstarávateľ (resp. menovaná komisia) uvedenú skutočnosť ani nemal ako overiť dodatočným dopytovaním uchádzača, keďže členovia komisie zistili, že v Českej republike sa zoznam/register osôb so zákazom účasti vo verejnom obstarávaní nevedie (zákon o verejných zákazkách neobsahuje inštitút zákazu účasti vo verejnom obstarávaní, takýto zákaz sa ukladá len ako trest za spáchaný trestný čin). Menovaná komisia dôvodne predpokladala, že pokiaľ by právnickej osobe XXX takýto zákaz účasti vo verejnom obstarávaní bol uložený a potvrdený konečným rozhodnutím ako trest za spáchaný a preukázaný trestný čin, takýto trest by bol zistiteľný z výpisu registra trestov právnickej osoby, v dôsledku čoho by spoločnosť XXX bola vyradená zo zoznamu kvalifikovaných dodávateľov a súčasne by úrad vymazal XXX organizačnú zložku zo slovenského registra hospodárskych subjektov (keďže uvedený doklad bol predkladaný a príslušným zamestnancom

Tento dokument má informatívny charakter. Nie je použiteľný pre právne účely. Dokument je vytlačený z portálu Úradu pre verejné obstarávanie.

úradu overovaný pri zápise do zoznamu hospodárskych subjektov a súčasne zapísaný subjekt je povinný do 30 dní od prípadnej zmeny údajov/splnenia podmienky predložiť úradu súvisiace dokumenty/doklady o zmenených skutočnostiach). Z uvedeného dôvodu, vychádzajúc zo zápisu XXX, organizačnej zložky v zozname hospodárskych subjektov, ktorého súčasťou bolo čestné vyhlásenie podľa § 32 ods. 2 písm. f) zákona o verejnom obstarávaní, platnom zápise právnickej osoby XXX, v českom zozname kvalifikovaných dodávateľov a poukazujúc na zverejnený register osôb so zákazom účasti, komisia vyhodnotila splnenie danej podmienky účasti osobného postavenia podľa § 32 ods. 1 písm. f) zákona o verejnom obstarávaní ako preukázateľné.“

Právny rámec

14. Podľa § 8 ods. 1 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní ak verejný obstarávateľ poskytne osobe, ktorá nie je verejný obstarávateľ ani obstarávateľ, viac ako 50 % finančných prostriedkov na dodanie tovaru, na uskutočnenie stavebných prác a na poskytnutie služieb, je táto osoba povinná postupovať ako tento verejný obstarávateľ, ak predpokladaná hodnota zákazky sa rovná alebo je vyššia ako finančný limit podľa § 5 ods. 2 ustanovený pre tohto verejného obstarávateľa.
15. Podľa § 10 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní verejný obstarávateľ a obstarávateľ musia dodržať princíp rovnakého zaobchádzania, princíp nediskriminácie hospodárskych subjektov, princíp transparentnosti, princíp proporcionality a princíp hospodárnosti a efektívnosti.
16. Podľa § 32 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní sa verejného obstarávania môže zúčastniť len ten, kto spĺňa tieto podmienky účasti týkajúce sa osobného postavenia:
f) nemá uložený zákaz účasti vo verejnom obstarávaní potvrdený konečným rozhodnutím v Slovenskej republike alebo v štáte sídla, miesta podnikania alebo obvyklého pobytu.
17. Podľa § 32 ods. 2 písm. f) zákona o verejnom obstarávaní uchádzač alebo záujemca preukazuje splnenie podmienky účasti podľa § 32 ods. 1 písm. f) doloženým čestným vyhlásením.
18. Podľa § 40 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní verejný obstarávateľ posudzuje splnenie podmienok účasti vo verejnom obstarávaní v súlade s oznámením o vyhlásení verejného obstarávania alebo oznámením o koncesii. Ak sú podmienky účasti uvedené aj v súťažných podkladoch alebo koncesnej dokumentácii, nesmú byť v rozpore s oznámením o vyhlásení verejného obstarávania alebo oznámením o koncesii.
19. Podľa § 40 ods. 4 zákona o verejnom obstarávaní verejný obstarávateľ alebo obstarávateľ písomne požiada uchádzača alebo zájemcu o vysvetlenie alebo doplnenie predložených dokladov, ak z predložených dokladov nemožno posúdiť ich platnosť alebo splnenie podmienky účasti. Ak verejný obstarávateľ alebo obstarávateľ neurčí dlhšiu lehotu, uchádzač alebo záujemca doručí vysvetlenie alebo doplnenie predložených dokladov do
 - a) dvoch pracovných dní odo dňa odoslania žiadosti, ak sa komunikácia uskutočňuje prostredníctvom elektronických prostriedkov,
 - b) piatich pracovných dní odo dňa doručenia žiadosti, ak sa komunikácia uskutočňuje inak, ako podľa písmena a).

Právne posúdenie úradom

20. Úrad preskúmal úkony kontrolovaného v predmetnom verejnom obstarávaní pred uzavretím zmluvy najmä z dokumentácie predloženej kontrolovaným a vyjadrenia kontrolovaného k výzve a uvádza nasledovné:
21. Kontrolovaný v bode III.1.1) „Vhodnosť vykonávať profesionálnu činnosť vrátane požiadaviek týkajúcich sa zápisu do živnostenských alebo obchodných registrov“ oznámenia stanovil, cit.: „Zoznam a krátky opis podmienok: Uchádzač musí spĺňať podmienky účasti podľa § 32 zákona o verejnom obstarávaní (ďalej len ZVO) v plnom rozsahu. Túto skutočnosť preukáže spôsobom uvedeným v ZVO. V prípade skupiny dodávateľov sa postupuje podľa § 37 ZVO.“
22. Z predloženej dokumentácie vyplýva, že uchádzač XXX (ďalej len „XXX“ alebo „materská spoločnosť“) vo svojej ponuke, predloženej prostredníctvom svojej organizačnej zložky XXX, za účelom preukázania splnenia podmienok účasti osobného postavenia podľa § 32 zákona o verejnom obstarávaní síce predložil výpis zo „Seznamu kvalifikovaných dodávateľů“, avšak z neho **nie je možné posúdiť splnenie podmienky účasti podľa § 32 ods. 1 písm. f)** zákona o verejnom obstarávaní.
23. **Napriek vyššie uvedenému, komisia kontrolovaného v „Zápisnici z vyhodnocovania ponúk a podmienok účasti“ z 18. 3. 2019 o.i. skonštatovala, že uchádzač XXX splnil všetky stanovené podmienky účasti a stal sa úspešným uchádzačom v predmetnej verejnej súťaži.**
24. Z ustanovenia § 40 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní vyplýva, že verejný obstarávateľ je povinný posudzovať splnenie podmienok účasti vo verejnom obstarávaní explicitne v súlade s ich znením stanoveným v oznámení a súťažných podkladoch.
25. Z ustanovenia § 40 ods. 4 zákona o verejnom obstarávaní vyplýva, že **verejný obstarávateľ má písomne požiadať uchádzača alebo záujemcu o vysvetlenie alebo doplnenie predložených dokladov vždy, keď z predložených dokladov nemožno posúdiť ich platnosť alebo splnenie podmienky účasti a následne zvoliť postup podľa zákona o verejnom obstarávaní.**
26. V zmysle ustálenej judikatúry Súdneho dvora Európskej únie, **princíp transparentnosti znamená** predvídateľnosť konania verejného obstarávateľa zo strany uchádzačov alebo záujemcov, ale aj preskúmateľnosť jednotlivých úkonov verejného obstarávateľa zo strany kontrolných orgánov. Princíp transparentnosti totiž zabezpečuje pre každého záujemcu alebo uchádzača adekvátny stupeň zverejnenia, umožňujúci sprístupnenie trhu konkurencii, ako aj kontrolu nestrannosti postupov a procesných úkonov verejného obstarávateľa v konkrétnom verejnom obstarávaní. Cieľom princípu transparentnosti, ktorý dopĺňa princíp rovnakého zaobchádzania, je zabrániť riziku uprednostňovania určitých záujemcov, resp. uchádzačov, a svojvoľného prístupu verejného obstarávateľa.
27. **Podstata princípu transparentnosti** verejného obstarávania spočíva v tom, že jednotliví uchádzači majú nielen zabezpečený prístup k informáciám pre daný proces verejného obstarávania, ale taktiež aby bolo z poskytnutých informácií zrejmé, akým spôsobom sa bude posudzovať splnenie podmienok účasti, vyhodnocovať jednotlivé ponuky a za akých podmienok bude uzavretá zmluva s úspešným uchádzačom. V zmysle ustálenej judikatúry

Tento dokument má informatívny charakter. Nie je použiteľný pre právne účely. Dokument je vytlačený z portálu Úradu pre verejné obstarávanie.

Súdneho dvora Európskej únie, **princíp transparentnosti** znamená predvídateľnosť konania verejného obstarávateľa zo strany uchádzačov, ale aj preskúmateľnosť úkonov verejného obstarávateľa zo strany kontrolných orgánov. Princíp transparentnosti totiž zabezpečuje pre každého záujemcu alebo uchádzača adekvátny stupeň zverejnenia, umožňujúci sprístupnenie trhu konkurencii, ako aj kontrolu nestrannosti postupov verejného obstarávateľa.

28. Kontrolovaný vo svojom vyjadrení k výzve o.i. uvádza, cit.: „Vychádzajúc zo zápisu organizačnej zložky právnickej osoby XXX do zoznamu hospodárskych subjektov, v ktorom je uvedené, že splnenie podmienky účasti podľa § 32 ods. 1 písm. f) zákona o verejnom obstarávaní bolo preukázané čestným vyhlásením, ktoré na účely zápisu do predmetného zoznamu mohla vydať iba samotná právnická osoba, ktorou je XXX (keďže predmetná skutočnosť sa udeľuje právnickej osobe a nie organizačnej zložke), verejný obstarávateľ pri vyhodnocovaní splnenia podmienok účasti mal za to, že táto podmienka účasti bola splnená v úplnom súlade so zákonom o verejnom obstarávaní samotnou právnickou osobou XXX.“
29. Na základe tvrdenia kontrolovaného uvedeného vo vyjadrení k výzve, úrad **pristúpil k overeniu príslušného zápisu do zoznamu hospodárskych subjektov**, ktorý vykonáva Odbor vestníka a zoznamov úradu a zistil, že zápis **sa vzťahuje len na hospodársky subjekt organizačnej zložky**, pričom splnenie podmienky účasti osobného postavenia podľa § 32 ods. 1 písm. f) zákona o verejnom obstarávaní **preukazovala sama organizačná zložka**, prostredníctvom splnomocnenej spoločnosti XXX, predložením dokladu „**Čestné vyhlásenie o skutočnostiach podľa § 32 ods. 1 písm. f) zákona č. 343/2015 Z. z. o verejnom obstarávaní a o zmene a doplnení niektorých zákonov**“ z 3. 8. 2018 v znení, cit.: „**Identifikačné údaje hospodárskeho subjektu – právnickej osoby; Obchodné meno/názov: XXX Sídlo: XXX ; Identifikačné číslo organizácie (IČO): XXX; Štatutárny orgán: Vedúci organizačnej zložky: XXX; Čestne vyhlasujem/e, že: Nemám uložený zákaz účasti vo verejnom obstarávaní potvrdený konečným rozhodnutím v Slovenskej republike alebo v štáte sídla, miesta podnikania alebo obvyklého pobytu.**“
30. Podľa ustanovenia § 32 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní **sa verejného obstarávania môže zúčastniť len ten, kto spĺňa tieto podmienky účasti týkajúce sa osobného postavenia**, pričom predmetné ustanovenie taxatívne vymedzuje podmienky účasti, týkajúce sa osobného postavenia a následne v § 32 ods. 2 predmetného ustanovenia zákona sú stanovené doklady, ktorými sa splnenie týchto podmienok účasti preukazuje. Verejný obstarávateľ nemôže podmienky účasti týkajúce sa osobného postavenia žiadnym spôsobom zužovať, rozširovať, variovať, resp. ľubovoľne prispôbovať svojim špecifickým požiadavkám. **Každý uchádzač alebo záujemca v procese verejného obstarávania musí spĺňať všetky podmienky účasti týkajúce sa osobného postavenia v takom rozsahu, v akom sú upravené v § 32 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní a preukázať ich dokladmi podľa ods. 2, resp. ods. 4 a 5.**
31. V zmysle vyššie uvedeného, **je teda každý uchádzač alebo záujemca povinný preukázať** splnenie podmienky účasti podľa § 32 ods. 1 písm. f) zákona o verejnom obstarávaní, a to, **že nemá uložený zákaz účasti vo verejnom obstarávaní potvrdený konečným rozhodnutím v Slovenskej republike alebo v štáte sídla, miesta podnikania alebo obvyklého pobytu, doloženým dokladom podľa § 32 ods. 2 písm. f) zákona o verejnom obstarávaní, a to čestným vyhlásením.**
32. Problematika podnikania zahraničnej osoby v Slovenskej republike, rovnako ako právny vzťah medzi takouto osobou a jej organizačnou zložkou, nie sú predmetom úpravy zákona o verejnom obstarávaní, ale iných právnych predpisov (napr. § 21 a nasl. zákona č. 513/1991 Zb. Obchodný

Tento dokument má informatívny charakter. Nie je použiteľný pre právne účely. Dokument je vytlačený z portálu Úradu pre verejné obstarávanie.

zákonník v znení neskorších predpisov, zákon č. 530/2003 Z. z. o obchodnom registri a o zmene a doplnení niektorých zákonov v znení neskorších predpisov).

33. **Organizačná zložka nemá podľa platnej legislatívy právnu subjektivitu**, t. j. nemôže vo vlastnom mene nadobúdať práva a povinnosti a robiť samostatne právne úkony. **Je nerozlučne majetkovo napojená a spätá s materskou spoločnosťou, t.j. so zahraničnou právnickou osobou so sídlom mimo územia sídla organizačnej zložky.** Vedúci organizačnej zložky je oprávnený vykonávať za zahraničnú právnickú osobu všetky právne úkony týkajúce sa tejto organizačnej zložky. Nakoľko organizačná zložka nie je právnickou osobou, teda ani vedúci tejto organizačnej zložky nie je štatutárnym orgánom tejto organizačnej zložky podľa ustanovení obchodného zákonníka o konaní podnikateľa, ale jeho splnomocnenie konať v mene zahraničnej právnickej osoby je obmedzené len na právne úkony súvisiace s touto organizačnou zložkou.
34. Úrad uvádza, že v prípade, ak má zahraničná právnická osoba na území ČR za účelom podnikania zriadenú organizačnú zložku, ktorá nemá právnu subjektivitu v zmysle Obchodného zákonníka, **zahraničná právnická osoba preukazuje splnenie podmienok účasti osobného postavenia vo verejnom obstarávaní aj za svoju organizačnú zložku v kontexte ustanovení § 32 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní.**
35. Vzhľadom na to, že **organizačná zložka nemá** v zmysle platnej legislatívy **právnu subjektivitu**, pri zápise do zoznamu hospodárskych subjektov **nepredkladala za materskú spoločnosť doklad podľa § 32 ods. 2 písm. f) zákona o verejnom obstarávaní** deklarujúci, že materská spoločnosť nemá uložený zákaz účasti vo verejnom obstarávaní potvrdený konečným rozhodnutím v štáte jej sídla, pričom **ani z dokladu „Seznam kvalifikovaných dodavateľů“ materskej spoločnosti, nie je možné splnenie danej podmienky účasti podľa § 32 ods. 1 písm. f) zákona o verejnom obstarávaní, vzhľadom na taxatívnu spôsobu jej preukazovania, skonštatovať za jednoznačne preukázané, nie je možné tvrdenie kontrolovaného uvedené vo vyjadrení k výzve akceptovať.**
36. S poukazom na vyššie uvedené úrad konštatuje, že kontrolovaný **mal v danom prípade v procese vyhodnocovania splnenia podmienok účasti písomne požiadať uchádzača XXX v súlade s § 40 ods. 4 zákona o verejnom obstarávaní** o vysvetlenie, resp. doplnenie dokladov predložených za účelom preukázania splnenia podmienky účasti podľa § 32 ods. 1 písm. f) zákona o verejnom obstarávaní.
37. K predmetnému úrad uvádza, že uchádzač **XXX bol** bez preukázania splnenia dotknutej podmienky účasti v požadovanom rozsahu **neoprávnene** zo strany komisie kontrolovaného **vyhodnotený ako úspešný uchádzač v danej nadlimitnej zákazke**, ktorý splnil všetky podmienky účasti stanovené v predmetnej verejnej súťaži, nakoľko v danom prípade mal byť uvedený uchádzač požiadaný o vysvetlenie alebo doplnenie predložených dokladov podľa § 40 ods. 4 zákona o verejnom obstarávaní, keďže z ním predložených dokladov nebolo nemožné posúdiť splnenie dotknutej podmienky účasti podľa § 32 ods. 1 písm. f) zákona o verejnom obstarávaní.
38. Kontrolovaný tým, že nevyhodnocoval splnenie podmienky účasti podľa § 32 ods. 1 písm. f) zákona o verejnom obstarávaní uchádzačom XXX v súlade s jej znením stanoveným v oznámení a za účelom jej preukázania a odstránenia pochybností v uchádzačom predložených dokladoch neaplikoval inštitút vysvetlenia alebo doplnenia predložených dokladov **postupoval v rozpore s § 40 ods. 1 a § 40 ods. 4 zákona o verejnom obstarávaní, ako aj v rozpore**

Tento dokument má informatívny charakter. Nie je použiteľný pre právne účely. Dokument je vytlačený z portálu Úradu pre verejné obstarávanie.

s § 10 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní, a to princípom transparentnosti, keďže vniesol pochybnosti do procesu posudzovania splnenia podmienok účasti v predmetnej zákazke. Úrad zároveň konštatuje, že uvedené porušenie zákona o verejnom obstarávaní **mohlo mať vplyv na výsledok verejného obstarávania**, keďže uchádzač XXX bol kontrolovaným vyhodnotený ako úspešný uchádzač v predmetnej verejnej súťaži.

39. Podľa § 175 ods. 1 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní, ak úrad v konaní o preskúmanie úkonov kontrolovaného zistí, že postupom kontrolovaného bol porušený tento zákon a porušenie malo alebo mohlo mať vplyv na výsledok verejného obstarávania, rozhodnutím **nariadi** vo vzťahu k zákazke alebo jej časti **odstrániť protiprávny stav**. Úrad identifikoval, že porušenie zákona o verejnom obstarávaní, konkrétne **porušenie § 40 ods. 1 a § 40 ods. 4 v spojení s § 10 ods. 2** zákona o verejnom obstarávaní **mohlo mať vplyv na výsledok verejného obstarávania**, keďže zákon o verejnom obstarávaní bol kontrolovaným porušený v procese vyhodnocovania splnenia podmienky účasti úspešným uchádzačom.
40. Podľa § 175 ods. 8 zákona o verejnom obstarávaní úrad je povinný v odôvodnení rozhodnutia, v ktorom konštatuje porušenie tohto zákona kontrolovaným, uviesť
- a) všetky zistené porušenia tohto zákona, ktoré mali alebo mohli mať vplyv na výsledok verejného obstarávania spolu s údajom, či zistené porušenie malo alebo mohlo mať vplyv na výsledok verejného obstarávania a
 - b) stručný návod pre kontrolovaného, ako v druhovo rovnakej veci v budúcnosti predísť porušeniu tohto zákona.
41. Aby sa kontrolovaný v budúcnosti vyhol takémuto konaniu, musí pri vyhodnocovaní splnenia podmienok účasti uchádzačmi postupovať podľa ustanovenia § 40 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní, vyhodnocovať splnenie podmienok účasti tak, ako si ich stanovil v oznámení, resp. súťažných podkladoch. V prípade, ak z predložených dokladov nie je možné jednoznačne posúdiť ich platnosť alebo splnenie podmienok účasti, resp. ak existujú určité pochybnosti o tom, či sa dokladmi obsiahnutými v ponuke uchádzača, predloženými za účelom preukázania splnenia podmienok účasti, dá plnohodnotne preukázať splnenie požadovaných skutočností, úrad, aj z hľadiska dodržania základných princípov verejného obstarávania, odporúča kontrolovanému, aby písomne požiadal uchádzača alebo záujemcu o vysvetlenie alebo o doplnenie predložených dokladov podľa § 40 ods. 4 zákona o verejnom obstarávaní. Kontrolovaný by mal podľa názoru úradu v budúcnosti využiť všetky možnosti na preskúmanie skutočností, či uchádzač alebo záujemca posudzovanú podmienku účasti splnil a ku konštatovaniu, že všetky podmienky účasti splnil by mal pristúpiť až po dôkladnom preverení všetkých skutočností, a po utvrdení sa, že všetky podmienky účasti boli splnené. Zároveň úrad kontrolovanému odporúča, aby v budúcnosti postupoval transparentne, a teda aby v dokumentácii z verejného obstarávania riadne a prehľadne zachytil všetky rozhodnutia prijaté v procese verejného obstarávania, a tak zabezpečil náležitú preskúmateľnosť každého úkonu kontrolovaného vykonaného v súvislosti so zadávaním zákazky.
42. Podľa § 175 ods. 11 zákona o verejnom obstarávaní rozhodnutie podľa odseku 1 sa zároveň doručuje všetkým úradu známym uchádzačom, záujemcom a účastníkom.
43. Na základe uvedeného bolo potrebné rozhodnúť tak, ako je uvedené vo výrokovej časti tohto rozhodnutia.

P o u č e n i e :

Tento dokument má informatívny charakter. Nie je použiteľný pre právne účely. Dokument je vytlačený z portálu Úradu pre verejné obstarávanie.

Proti tomuto rozhodnutiu môže kontrolovaný ako účastník konania o preskúmanie úkonov kontrolovaného a osoba podľa § 175 ods. 11 zákona č. 343/2015 Z. z. o verejnom obstarávaní a o zmene a doplnení niektorých zákonov v znení neskorších predpisov podať odvolanie podľa § 177 zákona č. 343/2015 Z. z. o verejnom obstarávaní a o zmene a doplnení niektorých zákonov v znení neskorších predpisov. Odvolanie musí byť doručené Úradu pre verejné obstarávanie, Ružová dolina 10, 821 09 Bratislava, do 10 dní odo dňa doručenia tohto rozhodnutia. Toto rozhodnutie je preskúmateľné súdom po vyčerpaní riadnych opravných prostriedkov a po nadobudnutí právoplatnosti. Podľa § 178 ods. 1 zákona č. 343/2015 Z. z. o verejnom obstarávaní a o zmene a doplnení niektorých zákonov v znení neskorších predpisov je rozhodnutie úradu právoplatné márnym uplynutím lehoty na podanie odvolania alebo dňom doručenia rozhodnutia rady podľa § 177 ods. 10 alebo ods. 12 účastníkom konania a vykonateľné uplynutím lehoty na plnenie. Ak sa osoby podľa § 177 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní vzdajú odvolania alebo vezmú svoje odvolanie späť, toto rozhodnutie nadobudne právoplatnosť dňom doručenia vzdania sa alebo späťvzatia odvolania úradu.

riaditeľ odboru dohľadu

Rozhodnutie sa doručí:

XXX – kontrolovaný

Na vedomie:

1. XXX – kontaktné miesto kontrolovaného
2. Podľa rozdeľovníka

Tento dokument má informatívny charakter. Nie je použiteľný pre právne účely. Dokument je vytlačený z portálu Úradu pre verejné obstarávanie.

