



ÚRAD PRE VEREJNÉ OBSTARÁVANIE
Odbor dohľadu
Ružová dolina 10, 821 09 Bratislava

Číslo: 3254-6000/2017-ODI/5

Bratislava 12. 7. 2018

P R O T O K O L

o výsledku kontroly dodržiavania zákona o verejnom obstarávaní

Na základe poverenia predsedníčky Úradu pre verejné obstarávanie (ďalej len „úrad“) XX č. 3/2017/ODI z 13. 2. 2017 v znení Dodatku č. 1 k Povereniu č. 3/2017/ODI zo 16. 3. 2018 zamestnanci úradu, odboru dohľadu

XX

XX

(od 13. 2. 2017 do 15. 3. 2018)

XX

(od 16. 3. 2018 do ukončenia kontroly)

(ďalej aj ako „kontrolná skupina“) podľa ustanovení § 109, § 112, § 137 ods. 2 písm. c) a § 146 ods. 3 a ods. 4 v nadväznosti na § 155q ods. 4 zákona č. 25/2006 Z. z. o verejnom obstarávaní a o zmene a doplnení niektorých zákonov v znení neskorších a podľa § 140, § 147 písm. c) a § 187 ods. 4 zákona č. 343/2015 Z. z. o verejnom obstarávaní a o zmene a doplnení niektorých zákonov v znení neskorších predpisov vykonali v čase odo dňa 24. 2. 2017 do 12. 7. 2018 u verejného obstarávateľa:

Univerzita Komenského v Bratislave,
Šafárikovo nám. 6, 818 06 Bratislava - mestská časť Staré mesto,
(ďalej len „kontrolovaný“)

kontrolu použitého postupu pri zadávaní nadlimitnej zákazky postupom užšej súťaže na uskutočnenie stavebných prác na predmet zákazky „**Vybudovanie Univerzitného vedeckého parku Univerzity Komenského v Bratislave**“ po uzavretí zmluvy, vyhlásenej zverejnením oznámenia o vyhlásení verejného obstarávania v Úradnom vestníku EÚ č. 2013/S 120 z 22. 6. 2013 pod zn. 204755 a vo Vestníku verejného obstarávania č. 121/2013 z 22. 6. 2013 pod zn. 9756-MUP.

Zákon č. 343/2015 Z. z. o verejnom obstarávaní a o zmene a doplnení niektorých zákonov v znení neskorších predpisov nadobudol účinnosť 18. 4. 2016. Podľa § 187 ods. 1 predmetného zákona postup zadávania zákazky, pri ktorom bolo oznámenie o vyhlásení verejného obstarávania odoslané na uverejnenie do 17. apríla 2016, sa dokončí podľa predpisov účinných do 17. apríla 2016. Podľa § 187 ods. 4 daného zákona v konaní, ktoré začne úrad po 17. apríli 2016 a vzťahuje sa na verejné obstarávanie podľa § 187 ods. 1, sa postupuje podľa predpisov účinných do 17. apríla 2016. Vzhľadom na vyššie uvedené,

ako aj s poukázaním na skutočnosť, že oznámenie o vyhlásení verejného obstarávania vo vyššie identifikovanom verejnom obstarávaní bolo odoslané do Úradného vestníka Európskej únie 20. 6. 2013, t. j. do 17. apríla 2016 a že predmetná kontrola zadávania zákazky začala 24. 2. 2017, t. j. po 17. apríli 2016, na predmetnú kontrolu postupu zadávania zákazky, ako aj na protokol v nej vydaný, sa aplikuje právny predpis účinný do 17. apríla 2016, t. j. zákon 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“).

Úradu bol 24. 1. 2017 doručený e-mailom podnet na kontrolu verejného obstarávania, ktorým Nadácia Zastavme korupciu upozornila na podozrenia na porušenie zákona o verejnom obstarávaní vo vyššie identifikovanom verejnom obstarávaní.

Úrad podľa § 146 ods. 3 zákona o verejnom obstarávaní vykonáva kontrolu postupu zadávania zákaziek po uzavretí zmluvy, koncesnej zmluvy alebo rámcovej dohody, po ukončení súťaže návrhov a po zrušení postupu zadávania zákazky a súťaže návrhov na základe podnetov fyzických osôb a právnických osôb, ktoré neboli oprávnené podať námietky, na základe podnetov orgánov štátnej správy podľa § 137 ods. 2 písm. b) zákona o verejnom obstarávaní a z vlastného podnetu.

Podľa § 146 ods. 4 zákona o verejnom obstarávaní kontrolu vykonávajú zamestnanci úradu na základe písomného poverenia predsedu úradu. Úrad pri výkone kontroly postupuje podľa ustanovení § 146a až 146d zákona o verejnom obstarávaní.

Podľa § 146 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní sa kontrola začína dňom doručenia oznámenia o jej začatí kontrolovanému. Úrad listom č. 3254-6000/2017-ODI-Ozn. „Oznámenie o začatí výkonu kontroly“ z 20. 2. 2017, doručeným kontrolovanému 24. 2. 2017, oznámil kontrolovanému začiatok výkonu kontroly použitého postupu zadávania predmetnej zákazky a súčasne ho požiadal v zmysle § 146a ods. 1 písm. b) zákona o verejnom obstarávaní o doručenie kompletnej dokumentácie v origináli z predmetného verejného obstarávania, spolu s výsledkami kontrol vykonaných inými orgánmi, ktoré majú vzťah k predmetu kontroly z hľadiska postupu zadávania zákazky podľa § 146b ods. 2 písm. b) zákona o verejnom obstarávaní, a to v lehote do 5 pracovných dní odo dňa doručenia predmetného oznámenia.

Úradu bol 3. 3. 2017 doručený list „Predloženie kompletnej dokumentácie“, z toho istého dňa, ktorým kontrolovaný doručil úradu dokumentáciu z predmetného verejného obstarávania. Zároveň boli úradu doručené aj:

- List „Zaslanie záznamu z administratívnej kontroly dokumentácie verejného obstarávania s názvom „Vybudovanie Univerzitného vedeckého parku Univerzity Komenského v Bratislave“ a súvisiacich postupov pred podpisom zmluvy“ Ministerstva školstva, vedy, výskumu a športu Slovenskej republiky zo 16. 12. 2013;
- List „Zaslanie záznamu z administratívnej kontroly dokumentácie verejného obstarávania s názvom „Vybudovanie Univerzitného vedeckého parku Univerzity Komenského v Bratislave“ a súvisiacich postupov po podpise zmluvy“ Ministerstva školstva, vedy, výskumu a športu Slovenskej republiky z 3. 3. 2014;
- Čiastková správa z vládneho auditu č. A 695 vykonaného na Univerzite Komenského v Bratislave, Šafárikovo námestie 6, 818 06 Bratislava, IČO: 00397865 č. K4208 zo 4. 11. 2014, v rámci ktorého bolo auditované aj predmetné verejné obstarávanie.

Úrad po preskúmaní kontrolovaným predloženou dokumentáciou z 3. 3. 2017 zistil, že nie je kompletná. Z uvedeného dôvodu listom č. 3254-6000/2017-ODI „Vyžiadanie doplnenia dokumentácie k výkonu kontroly“ z 28. 4. 2017 úrad požiadal kontrolovaného podľa § 146a ods. 1 písm. b) zákona o verejnom obstarávaní o poskytnutie absentujúcich dokumentov týkajúcich sa predmetného postupu zadávania zákazky v **originálnom vyhotovení**, resp. v prípade, že kontrolovaný predmetné dokumenty nemá k dispozícii, aj o poskytnutie vyjadrenia, z akého dôvodu nedisponuje požadovanými dokumentami.

Následne kontrolovaný 24. 5. 2017 listom „Doplnenie dokumentácie k výkonu kontroly“ z 22. 5. 2017 doručil úradu požadované vyjadrenie a doplnenie dokumentácie.

Podľa § 137 ods. 2 písm. c) zákona o verejnom obstarávaní úrad pri výkone dohľadu nad dodržiavaním povinností verejného obstarávateľa vykonáva kontrolu postupu zadávania zákaziek, t. j. skúma zákonnosť jeho úkonov s cieľom zaistiť transparentnosť zadávania zákaziek a dodržiavanie princípov rovnakého zaobchádzania a nediskriminácie záujemcov alebo uchádzačov pri dodržaní princípu hospodárnosti a efektívnosti.

Cieľom kontroly bolo:

zistiť ako kontrolovaný postupoval pri výbere zmluvného partnera po uzavretí zmluvy na uvedený predmet zákazky a tiež akým spôsobom aplikoval jednotlivé ustanovenia zákona o verejnom obstarávaní pri obstarávaní uvedeného predmetu zákazky.

Podkladom pre výkon kontroly a dohľadu boli najmä listinné dokumenty:

- Oznámenie o vyhlásení verejného obstarávania zverejnené v Úradnom vestníku EÚ č. 2013/S 120 z 22. 6. 2013 pod zn. 204755 a vo Vestníku verejného obstarávania č. 121/2013 z 22. 6. 2013 pod zn. 9756-MUP,
- Zmluva o dielo č. ZoD/33/2014/OVO/RUK „Vybudovanie univerzitného vedeckého parku Univerzity Komenského v Bratislave“ uzavretá podľa § 536 a nasl. zákona č. 513/1991 Zb. Obchodného zákonníka v znení neskorších predpisov dňa 9. 1. 2014 medzi kontrolovaným a úspešným uchádzačom VÁHOSTAV - SK, a.s, Hlinská 40, 011 18 Žilina, OR OS Žilina, oddiel Sa, vložka číslo 10274/L, vrátane všetkých uzavretých dodatkov k predmetnej zmluve o dielo č. ZoD/33/2014/OVO/RUK,
- Oznámenie o výsledku verejného obstarávania zverejnené v Úradnom vestníku EÚ č. 2014/S 022 z 31. 1. 2014 pod zn. 033791 a vo Vestníku verejného obstarávania č. 21/2014 z 31. 1. 2014 pod zn. 1656 - VUP,
- dokumentácia z predmetného verejného obstarávania doručená úradu 3. 3. 2017, vrátane jej doplnenia doručeného úradu 24. 5. 2017.

Výsledok kontroly

Na základe vykonanej kontroly predloženej dokumentácie z verejného obstarávania predmetnej zákazky a postupu kontrolovaného pri jej zadávaní v porovnaní s ustanoveniami zákona o verejnom obstarávaní kontrolná skupina konštatuje nasledovné:

Kontrolovaný je verejným obstarávateľom podľa **§ 6 ods. 1 písm. d) zákona o verejnom obstarávaní**. Kontrolovaný vyhlásil zverejnením oznámenia o vyhlásení verejného obstarávania (ďalej len „oznámenie“) v Úradnom vestníku EÚ č. 2013/S 120 z 22. 6. 2013 pod zn. 204755 a vo Vestníku verejného obstarávania č. 121/2013 z 22. 6. 2013 pod zn. 9756-MUP užšiu súťaž podľa § 52 a nasl. zákona o verejnom obstarávaní na predmet

nadlimitnej zákazky na uskutočnenie stavebných prác „**Vybudovanie Univerzitného vedeckého parku Univerzity Komenského v Bratislave**“ .

V oddiele VI: „Doplňkové informácie“ v bode VI.2) „Informácie o fondoch európskej únie“ oznámenia je uvedené, cit: „Áno Odkaz na projekt (projekty a/alebo program (programy): **Operačný program: Výskum a vývoj**, prioritná os 4: Podpora výskumu a vývoja v Bratislavskom kraji, opatrenie číslo 4.2: prenos poznatkov a technológií získaných výskumom a vývojom do praxe v Bratislavskom kraji, Výzva: OPVaV-2012/4.2/08-RO, ITMS kód projektu: 26240220086.“.

Kontrolovaný stanovil predpokladanú hodnotu zákazky v oddiele II: „Predmet zákazky“ v bode II.2) „Množstvo alebo rozsah zmluvy“ oznámenia v hodnote 16 495 000,00 EUR bez DPH. V závislosti od typu kontrolovaného, predmetu zákazky a predpokladanej hodnoty zákazky išlo o nadlimitnú zákazku na uskutočnenie stavebných prác podľa § 4 ods. 2 písm. g) zákona o verejnom obstarávaní.

V oddiele II: „Predmet zákazky“ v bode II. 1.5) „Stručný opis zákazky alebo nákupu (nákupov)“ oznámenia kontrolovaný uviedol, cit: „Vybudovanie Univerzitného vedeckého parku Univerzity Komenského v Bratislave. Súčasťou dodávky bude: realizácia stavby/stavebná činnosť. Zákazka bude realizovaná v súlade so schválenou projektovou dokumentáciou pre stavebné povolenie a udeleným stavebným povolením. Kompletná realizácia stavby musí byť vykonaná v súlade so stavebným zákonom č. 50/1976 Zb. § 43d. Účelom stavby je výstavba nového Pavilónu špecializovaných pracovísk UK v Bratislave ako účelového technologického komplexu pre aplikovaný výskum v rámci Projektu zmluvy o NFP budovania Univerzitného vedeckého parku Univerzity Komenského v Bratislave. Objekt sa nachádza v areáli Univerzity Komenského v Mlynskej doline v Bratislave. (...). Objekt bude slúžiť potrebám UK. Hlavným účelom nového pavilónu je vytvorenie podmienok a prostredia pre vedeckú a výskumnú prácu.(...).“.

V oddiele II: „Predmet zákazky“ v bode II.1.8) „Časti“ oznámenia je uvedené, cit.: „Táto zákazka sa delí na časti: Nie“.

Podľa bodu II.3) „Trvanie zákazky alebo lehota na dokončenie“ oznámenia kontrolovaný stanovil predpokladaný čas trvania zmluvy v **dĺžke 18 mesiacov** (od zadania zákazky).

V oddiele IV: „Postup“ v bode IV.1.1) „Druh postupu“ oznámenia kontrolovaný uviedol, cit. „Užšia súťaž“ a v bode IV.1.2) „Obmedzenie počtu uchádzačov, ktorí budú vyznaní na predloženie ponuky, alebo na účasť“ oznámenia uviedol, cit: „Predpokladaný počet dodávateľov: Počet/Minimálny počet: 10“.

Kontrolovaný ako kritérium na vyhodnotenie ponúk v bode IV.2.1. „Kritériá na vyhodnotenie ponúk“ oznámenia stanovil najnižšiu cenu a v bode IV.2.2) „Informácia o elektronickej aukcii“ oznámenia uviedol, že **použije elektronickú aukciu**.

V časti A.2 „Kritériá na hodnotenie ponúk a pravidiel ich uplatnenia“ v bode 2 „Určenie kritéria“ súťažných podkladov je uvedené, cit.: „Jediným kritériom na vyhodnotenie ponúk je: **Cena za celý predmet zákazky v EUR bez DPH**.“.

V časti A.1 „Pokyny pre uchádzačov“ v bode 8 „Lehota viazanosti ponúk“ súťažných podkladov určil kontrolovaný **lehotu viazanosti ponúk do 30. 6. 2014**.

Kontrolovaný zriadil 21. 6. 2013 podľa § 40 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní osemčlennú komisiu na otváranie a vyhodnotenie ponúk (ďalej len „komisia“) v predmetnej užšej súťaži v zložení:

- XX - predseda komisie
- XX - členka komisie
- XX - člen komisie
- XX - členka komisie
- XX - člen komisie
- XX - člen komisie
- XX - člen komisie
- XX - člen komisie.

Všetci členovia komisie kontrolovaného podpísali 29. 7. 2013 po oboznámení sa so zoznamom uchádzačov v predmetnej užšej súťaži „Čestné vyhlásenie“ podľa § 40 ods. 6 zákona o verejnom obstarávaní.

V lehote na predkladanie žiadostí o účasť podľa bodu IV.3.4) „Lehota na predkladanie ponúk alebo žiadostí o účasť“ oznámenia, t. j. do 29. 7. 2013 do 10:00 hod. predložili žiadosť o účasť vrátane dokladov na preukázanie splnenia podmienok účasti nasledovní záujemcovia:

1. COMBIN BANSKÁ ŠTIAVNICA, s.r.o., Kysihýbelská 29, 969 01 Banská Štiavnica (ďalej len „COMBIN BANSKÁ ŠTIAVNICA, s.r.o.“),
2. Chemkostav, a.s., K. Kuzmányho 1259/22, 071 01 Michalovce (ďalej len „Chemkostav a.s.“),
3. DÚHA, a.s., Čapajevova 29, 080 01 Prešov (ďalej len „DÚHA a.s.“),
4. OHL Pozemné stavby a. s., Furmanská 6, 841 03 Bratislava (ďalej len „OHL Pozemné stavby a.s.“),
5. Metrostav Slovakia a. s., Mlynské Nivy 68, 824 77 Bratislava (ďalej len „Metrostav Slovakia a.s.“),
6. Združenie: INGSTEEL & VION & PSJ Hydrotranzit, vedúci člen: INGSTEEL, spol. s r.o., Tomášikova 17, 820 09 Bratislava, člen: ViOn, a.s., Továrenská 64, 953 01 Zlaté Moravce, člen: PSJ Hydrotranzit, a.s., Vlčie Hrdlo 90, 821 07 Bratislava (ďalej len „Združenie INGSTEEL & VION & PSJ Hydrotranzit“),
7. Združenie SOAR - SMS - HOCHTIEF, Pri Rajčianke 49, 010 01 Žilina, vedúci člen: SOAR, spol. s r.o., Pri Rajčianke 49, 010 01 Žilina, člen: STAVBY MOSTOV SLOVAKIA, a.s., Janka Kráľa 231/11, 974 01 Banská Bystrica, člen: HOCHTIEF CZ, a.s., Plzeňská 3217/16, 150 00 Praha 5 - Smíchov, ČR - zastúpený HOCHTIEF CZ, a.s., organizačná zložka Slovensko, Miletičova 23, 821 09 Bratislava (ďalej len „Združenie SOAR - SMS - HOCHTIEF“),
8. ZIPP BRATISLAVA spol. s r.o., Mlynské nivy 61/A, 820 15 Bratislava (ďalej len „ZIPP BRATISLAVA spol. s r.o.“),
9. VÁHOSTAV - SK, a.s., odštepový závod - Pozemné stavby, Priemyselná 6, 821 09 Bratislava (ďalej len „VÁHOSTAV - SK a.s.“),

Zo zápisnice z vyhodnotenia žiadostí o účasť z 31. 7. 2013 vyplýva, že v lehote na predkladanie žiadosti o účasť bolo predložených osem žiadostí o účasť. Súčasťou doručenej dokumentácie je však deväť predložených žiadostí o účasť. Zo zápisnice z vyhodnotenia žiadostí o účasť ďalej vyplýva, že piati záujemcovia splnili všetky podmienky

účasti. Záujemcovi Metrostav a.s. bola 31. 7. 2013 e-mailom odoslaná žiadosť o doplnenie vysvetlenie dokladov z toho istého dňa. Predmetnú žiadosť doručil kontrolovaný záujemcovi Metrostav a.s. zároveň aj poštou 6. 8. 2013. Záujemca Metrostav a.s. doručil kontrolovanému 5. 8. 2013 požadované vysvetlenie/ doplnenie dokladov. Záujemca Združenie INGSTEEL & VION & PSJ Hydrotranzit bol 31. 7. 2013 vylúčený podľa § 33 ods. 7 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní z dôvodu nepredloženia čestného vyhlásenia, a teda nesplnenia podmienky účasti podľa § 26 ods. 1 písm. h) zákona o verejnom obstarávaní. Záujemca OHL Pozemné stavby a.s. bol 31. 7. 2013 taktiež z predmetného verejného obstarávania vylúčený podľa § 33 ods. 7 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní z dôvodu nepredloženia dokumentov uvedených v § 26, § 27, § 28 zákona o verejnom obstarávaní a ani čestného vyhlásenia, ktorým by tento záujemca preukázal splnenie podmienok účasti podľa § 32 ods. 8 zákona o verejnom obstarávaní. Oznámenia o vylúčení boli obdivom záujemcom doručené 5. 8. 2013. Zo zápisnice z vyhodnotenia žiadostí o účasť z 5. 8. 2013 vyplýva, že podmienky účasti splnili 6-ti záujemcovia (VÁHOSTAV - SK a.s., ZIPP BRATISLAVA spol. s r.o., Metrostav Slovakia a.s., Združenie SOAR - SMS - HOCHTIEF, COMBIN BANSKÁ ŠTIAVNICA, s.r.o. a Chemkostav, a.s.). Žiadosť o účasť záujemcu DÚHA, a.s. nebola podľa zápisníc z vyhodnotenia žiadostí o účasť z 31. 7. 2013 a 5. 8. 2013 kontrolovaným vyhodnotená vôbec.

Z dokumentácie k predmetnému verejnému obstarávaniu ďalej vyplýva, že kontrolovaný šiestim záujemcom, ktorí splnili podmienky účasti a záujemcovi DÚHA, a.s., ktorého žiadosť o účasť nebola podľa vyššie uvedených zápisníc z vyhodnotenia žiadostí o účasť z 31. 7. 2013 a 5. 8. 2013 kontrolovaným vôbec vyhodnotená, odoslal podľa § 53 ods. 3 zákona o verejnom obstarávaní list „Užšia súťaž: Vybudovanie Univerzitého vedeckého parku Univerzity Komenského v Bratislave - výzva na predloženie ponuky“ (ďalej len „výzva na predkladanie ponúk“). Kontrolovaný stanovil vo výzve na predkladanie ponúk lehotu na predkladanie ponúk do 23. 9. 2013 do 10:00 hod.. Písomné žiadosti o poskytnutie súťažných podkladov doručili piati záujemcovia. Súťažné podklady k predmetnému verejnému obstarávaniu si prevzali všetci siedmi záujemcovia.

V lehote na predkladanie ponúk, t. j. do 23. 9. 2013 do 10:00 hod. predložili ponuku uchádzači:

1. VÁHOSTAV - SK a.s.,
2. ZIPP BRATISLAVA spol. s r.o.,
3. Metrostav Slovakia a.s.,
4. Združenie SOAR - SMS - HOCHTIEF,
5. COMBIN BANSKÁ ŠTIAVNICA, s.r.o.,
6. Chemkostav a.s..

Zo zápisnice z vyhodnotenia ponúk časti „Ostatné“ z 24. 9. 2013 vyplýva, že komisia vyhodnocovala ponuky uchádzačov predložené v predmetnej užšej súťaži a dospela k záveru, že všetci uchádzači splnili podmienky účasti. Kontrolovaný následne 25. 9. 2013 odoslal všetkým uchádzačom, ktorí predložili ponuku list „Informácia z vyhodnotenia ponúk z hľadiska splnenia požiadaviek verejného obstarávateľa“. V predmetnej informácii kontrolovaný oznámil týmto uchádzačom, že ich ponuky splnili jeho požiadavky a zároveň oznámil neverejné otváranie častí ponúk označených ako „Kritéria“, ktoré sa bude konať 2. 10. 2013 o 10:00 hod..

Zo zápisnice z otvárania častí ponúk „Kritéria“ vyplýva, že komisia 2. 10. 2013 otvárala časti ponúk označené ako „Kritéria“, pričom v zápisnici boli identifikovaní len vyššie

uvedení 6-ti uchádzači, ktorí predložili ponuku. Návrhy uchádzačov na plnenie kritéria na vyhodnotenie ponúk v zápisnici uvedené nie sú.

Zo zápisnice z vyhodnotenia časti ponúk „Kritéria“ z 15. 10. 2013 vyplýva, že komisia hodnotila predložené ponuky uchádzačov z hľadiska splnenia požiadaviek na predmet zákazky podľa § 42 zákona o verejnom obstarávaní na základe ocenených výkazov výmer, pričom ponuky troch uchádzačov (VÁHOSTAV - SK a.s., Metrostav Slovakia a.s., COMBIN BANSKÁ ŠTIAVNICA, s.r.o.) splnili požiadavky na predmet zákazky. V predmetnej zápisnici z vyhodnotenia časti ponúk „Kritéria“, kontrolovaný ďalej konštatuje, že ponuky uchádzačov Chemkostav a.s., Združenie SOAR - SMS - HOCHTIEF a ZIPP BRATISLAVA spol. s r.o. nesplnili požiadavky na predmet zákazky a z uvedeného dôvodu boli podľa § 42 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní z predmetného verejného obstarávania vylúčené. Oznámenie o vylúčení bolo doručené uchádzačovi ZIPP BRATISLAVA spol. s r.o. 18. 10. 2013, ostatným dvom vylúčeným uchádzačom (Chemkostav a.s., Združenie SOAR - SMS - HOCHTIEF) 21. 10. 2013.

Výzvu na účasť v elektronickej aukcii odoslal kontrolovaný všetkým uchádzačom prostredníctvom systému EVO 8. 11. 2013. Elektronická aukcia sa konala v súlade s § 43 ods. 9 zákona o verejnom obstarávaní 13. 11. 2013 od 11:00 hod..

Uchádzači v rámci kritériá na vyhodnotenie ponúk „Cena za celý predmet zákazky v EUR bez DPH“ predložili nasledovné návrhy:

1. **Metrostav Slovakia a.s.**, cena za celý predmet zákazky bez DPH: **17 947 333,80 EUR**,
2. **VÁHOSTAV - SK a.s.**, cena za celý predmet zákazky bez DPH: **18 366 262,05 EUR**,
3. **COMBIN BANSKÁ ŠTIAVNICA, s.r.o.**, cena za celý predmet zákazky bez DPH: **20 533 839,27 EUR**

Zo zápisnice z vyhodnotenia súťažných ponúk po elektronickej aukcii z 13. 11. 2013, ktorá sa konala 13. 11. 2013 vyplýva nasledovné poradie uchádzačov:

1. **VÁHOSTAV - SK a.s.**, cena za celý predmet zákazky bez DPH: **16 470 000,00 EUR**,
2. **COMBIN BANSKÁ ŠTIAVNICA, s.r.o.**, cena za celý predmet zákazky bez DPH: **16 590 000,00 EUR**,
3. **Metrostav Slovakia a.s.**, cena za celý predmet zákazky bez DPH: **16 689 000,00 EUR**.

Kontrolovaný následne v súlade s § 44 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní oznámil uchádzačovi Metrostav Slovakia a.s. listom „Informácia z vyhodnotenia súťažných ponúk“ z 13. 11. 2013, že jeho ponuka sa umiestnila na 3. mieste a z uvedeného dôvodu jeho ponuku neprijíma. Predmetný list bol uchádzačovi Metrostav Slovakia a.s. doručený 18. 11. 2013. Uchádzačovi COMBIN BANSKÁ ŠTIAVNICA, s.r.o. listom „Informácia z vyhodnotenia súťažných ponúk“ z 13. 11. 2013 kontrolovaný oznámil, že jeho ponuka sa umiestnila na 2. mieste a že jeho ponuku taktiež neprijíma. Predmetný list bol uchádzačovi COMBIN BANSKÁ ŠTIAVNICA, s.r.o. doručený 18. 11. 2013.

Kontrolovaný následne oznámil uchádzačovi VÁHOSTAV-SK a.s. listom „Informácia z vyhodnotenia súťažných ponúk“ z 13. 11. 2013, že jeho ponuka sa umiestnila na 1. mieste a že jeho ponuku prijíma. Zároveň vyzval daného uchádzača na uzavretie zmluvy. Úspešnému uchádzačovi bol predmetný list doručený 19. 11. 2013.

Kontrolovaný uzavrel 9. 1. 2014 Zmluvu o dielo č. ZoD/33/2014/OVO/RUK „Vybudovanie univerzitného vedeckého parku Univerzity Komenského v Bratislave“ podľa

§ 536 a nasl. zákona č. 513/1991 Zb. Obchodného zákonníka v znení neskorších predpisov s úspešným uchádzačom VÁHOSTAV - SK a.s. s cenou za predmet zákazky vo výške **16 470 000,000 EUR bez DPH, t. j. 19 764 000,00 EUR s DPH.**

Dňa 28. 1. 2014 kontrolovaný odoslal oznámenie o výsledku verejného obstarávania úradu, ktoré bolo zverejnené v Úradnom vestníku EÚ č. 2014/S 022 z 31. 1. 2014 pod zn. 033791 a vo Vestníku verejného obstarávania č. 21/2014 z 31. 1. 2014 pod zn. 1656 - VUP.

K vyššie uvedenej Zmluve o dielo č. ZoD/33/2014/OVO/RUK „Vybudovanie univerzitného vedeckého parku Univerzity Komenského v Bratislave“ podľa § 536 a nasl. zákona č. 513/1991 Zb. Obchodného zákonníka v znení neskorších predpisov z 9. 1. 2014 boli v dňoch, 26. a 28. 3. 2014, 19. 9. 2014, 25. 11. 2014 a 29. 5. 2015 uzavreté s úspešným uchádzačom Dodatky č. 1 - č. 5 a 19. 9. 2014 a 25. 11. 2014 Zmluvy č. 1 a č. 2 k Zmluve o dielo.

Z predloženej dokumentácie k predmetnému verejnému obstarávaniu a porovnaním úkonov kontrolovaného so zákonom o verejnom obstarávaní v znení účinnom v čase vyhlásenia predmetného verejného obstarávania boli pri postupe zadávania predmetnej zákazky zistené nasledujúce kontrolné zistenia, ktoré mohli mať vplyv na výsledok verejného obstarávania.

- 1. Kontrolovaný postupoval v rozpore s § 33 ods. 6 v spojení s § 33 ods. 7 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní, keď bez využitia inštitútu vysvetlenia alebo doplnenia predložených dokladov neoprávnene vylúčil záujemcu Združenie INGSTEEL & VION & PSJ Hydrotranzit z predmetnej užšej súťaže z dôvodu nesplnenia podmienky účasti podľa § 26 ods. 1 písm. h) zákona o verejnom obstarávaní, čím súčasne postupoval aj v rozpore s § 9 ods. 4 zákona o verejnom obstarávaní, a to princípom transparentnosti.**

Kontrolovaný v ODDIELI III: „PRÁVNE, EKONOMICKÉ, FINANČNÉ A TECHNICKÉ INFORMÁCIE“, v bode III.2) „PODMIENKY ÚČASTI“, v podbode III.2.1) „Osobné postavenie hospodárskych subjektov vrátane požiadaviek týkajúcich sa zápisu do profesijných alebo obchodných registrov“ oznámenia uviedol nasledovné: „1.1 Záujemca musí spĺňať podmienky účasti uvedené v § 26 ods. 1 zákona č. 25/2006 Z. z. o verejnom obstarávaní a o zmene a doplnení niektorých zákonov v znení neskorších predpisov. Ich splnenie preukáže podľa § 26 ods. 2, resp. podľa ods. 4 a/alebo ods. 5 zákona predložením originálnych dokladov alebo ich úradne overených kópií v rozsahu a platnosti v zmysle zákona o verejnom obstarávaní. Záujemca zapísaný do zoznamu podnikateľov vedeného Úradom pre verejné obstarávanie môže doklady požadované podľa § 26 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní nahradiť predložením platného potvrdenia alebo úradne osvedčenej kópie platného potvrdenia o jeho zapísaní do zoznamu podnikateľov podľa § 128 ods. 1 zákona. Záujemca preukazuje splnenie podmienok účasti podľa odseku 1 písm. h) čestným vyhlásením. 1.2 Ak žiadosť o účasť predkladá skupina dodávateľov, preukazuje splnenie podmienok účasti týkajúcich sa osobného postavenia podľa § 26 ods. 1 zákona č. 25/2006 Z. z., za každého člena skupiny dodávateľov osobitne. Splnenie podmienky účasti podľa § 26 ods. 1 písm. f) zákona č 25/2006 Z. z. preukazuje člen skupiny vo vzťahu k tej časti predmetu zákazky, ktorú má zabezpečiť.“.

Listom z 31. 7. 2013 „Vybudovanie Univerzitého vedeckého parku Univerzity Komenského v Bratislave - vylúčenie“ doručenom záujemcovi Združenie INGSTEEL & VION & PSJ Hydrotranzit 5. 8. 2013 oznámil kontrolovaný tomuto záujemcovi, že ho z predmetnej užšej súťaže vylučuje a ďalej uvádza, cit.: „Verejný obstarávateľ požadoval v žiadosti o účasť predloženie dokumentov uvedených v § 26 zákona o verejnom obstarávaní, ktorými uchádzač preukazuje osobné postavenie - záujemca preukazuje splnenie podmienok účasti podľa odseku 1 písm. h) čestným vyhlásením. Ak žiadosť o účasť predkladá skupina dodávateľov preukazuje splnenie podmienok účasti týkajúcich sa osobného postavenia (...) za každého člena skupiny osobitne. Vami predložená žiadosť o účasť neobsahovala čestné vyhlásenie uvedené v § 26 zákona o verejnom obstarávaní, že spĺňate podmienky podľa § 26 ods. 1 písm. h). Na základe vyššie uvedených skutočností komisia konštatovala, že uchádzač nesplnil podmienky účasti v súlade so súťažnými podkladmi a predloženú ponuku považuje za neplatnú a neúplnú. Vaša ponuka bola vylúčená pre nesplnenie podmienok účasti na základe § 33 ods. 7 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní.“. Vyššie uvedené vyplýva aj zo zápisnice z vyhodnotenia žiadostí o účasť z 31. 7. 2013.

Podľa § 9 ods. 4 zákona o verejnom obstarávaní pri zadávaní zákaziek sa musí uplatňovať princíp rovnakého zaobchádzania, princíp nediskriminácie uchádzačov alebo záujemcov, **princíp transparentnosti** a princíp hospodárnosti a efektívnosti.

Podľa § 26 ods. 1 písm. h) zákona o verejnom obstarávaní sa verejného obstarávania môže zúčastniť len ten, kto nemá právoplatne uložený zákaz účasti vo verejnom obstarávaní alebo nie je osobou:

1. ktorej spoločníkom, známym akcionárom, ktorý vlastní najmenej 34 % akcií tejto spoločnosti alebo členom, alebo ktorej štatutárnym orgánom, členom štatutárneho orgánu, prokuristom alebo ovládajúcou osobou je osoba, ktorá má právoplatne uložený zákaz účasti vo verejnom obstarávaní,
2. ktorej spoločníkom, známym akcionárom, ktorý vlastní najmenej 34 % akcií tejto spoločnosti alebo členom, alebo ktorej štatutárnym orgánom, členom štatutárneho orgánu, prokuristom alebo ovládajúcou osobou je osoba, ktorá je alebo v čase, keď prebiehalo verejné obstarávanie vo vzťahu ku ktorému bol právoplatne uložený zákaz účasti vo verejnom obstarávaní, bola
 - 2a. spoločníkom, známym akcionárom, ktorý vlastní najmenej 34 % akcií tejto spoločnosti alebo členom, alebo ktorej štatutárnym orgánom, členom štatutárneho orgánu, prokuristom alebo ovládajúcou osobou osoby, ktorá má právoplatne uložený zákaz účasti vo verejnom obstarávaní,
 - 2b. právnym nástupcom osoby, ktorá mala v čase, keď k nástupníctvu došlo, právoplatne uložený zákaz účasti vo verejnom obstarávaní,
3. ktorá sa stala právnym nástupcom osoby, ktorá mala v čase, keď k nástupníctvu došlo, právoplatne uložený zákaz účasti vo verejnom obstarávaní.

Podľa § 26 ods. 2 písm. f) zákona o verejnom obstarávaní uchádzač alebo **záujemca preukazuje splnenie podmienok účasti podľa odseku 1 písm. h) čestným vyhlásením.**

Podľa § 31 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní sa verejného obstarávania môže zúčastniť skupina dodávateľov.

Podľa § 31 ods. 3 zákona o verejnom obstarávaní skupina dodávateľov preukazuje splnenie podmienok účasti vo verejnom obstarávaní týkajúcich sa osobného postavenia

za každého člena skupiny osobitne a splnenie podmienok účasti vo verejnom obstarávaní týkajúce sa finančného a ekonomického postavenia a technickej alebo odbornej spôsobilosti preukazuje spoločne. Splnenie podmienky účasti podľa § 26 ods. 1 písm. f) preukazuje člen skupiny len vo vzťahu k tej časti predmetu zákazky, ktorú má zabezpečiť.

Podľa § 33 ods. 6 zákona o verejnom obstarávaní verejný obstarávateľ a obstarávateľ písomne požiada uchádzača alebo záujemcu o vysvetlenie alebo doplnenie predložených dokladov **vždy, keď z predložených dokladov nemožno posúdiť** ich platnosť alebo **spĺnenie podmienky účasti**. Uchádzač alebo záujemca musí odoslať vysvetlenie alebo požadované doplnenie predložených dokladov do

- a) piatich pracovných dní odo dňa doručenia žiadosti, ak verejný obstarávateľ a obstarávateľ použil s uchádzačom alebo záujemcom formu komunikácie prostredníctvom poštovej prepravy alebo
- b) dvoch pracovných dní odo dňa odoslania žiadosti, ak verejný obstarávateľ a obstarávateľ použil s uchádzačom alebo záujemcom elektronickú formu komunikácie, pokiaľ verejný obstarávateľ a obstarávateľ neurčil dlhšiu lehotu.

Podľa § 33 ods. 7 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní verejný obstarávateľ a obstarávateľ vylúči z verejného obstarávania uchádzača alebo záujemcu, ak nesplnil podmienky účasti.

Po preskúmaní žiadosti o účasť záujemcu Združenie INGSTEEL & VION & PSJ Hydrotranzit, kontrolná skupina zistila nasledovné:

Záujemca Združenie INGSTEEL & VION & PSJ Hydrotranzit preukazoval splnenie podmienok účasti týkajúcich sa osobného postavenia v súlade s § 31 ods. 3 zákona o verejnom obstarávaní za každého člena skupiny osobitne. Vedúci člen združenia, spoločnosť INGSTEEL, spol. s r.o., Tomášikova 17, 820 09 Bratislava preukazoval splnenie podmienok účasti podľa § 26 ods. 1 písm. a) až f) dokladmi v súlade s § 26 ods. 2 písm. a) až e) zákona o verejnom obstarávaní predloženými v žiadosti o účasť. Kontrolná skupina ďalej uvádza, že spoločnosť INGSTEEL, spol. s r.o. nepredložila v žiadosti o účasť čestné vyhlásenie podľa § 26 ods. 2 písm. f) zákona o verejnom obstarávaní. Ďalší člen združenia INGSTEEL & VION & PSJ Hydrotranzit, spoločnosť ViOn, a.s., Továrenská 64, 953 01 Zlaté Moravce preukazovala splnenie podmienok účasti podľa § 26 zákona o verejnom obstarávaní predložením potvrdenia o zapísaní do zoznamu podnikateľov podľa § 128 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní. Z potvrdenia o zápise do zoznamu podnikateľov vyplýva, že člen združenia ViOn, a.s. preukázal splnenie podmienok účasti dokladmi podľa § 26 ods. 2 písm. a) až e) zákona o verejnom obstarávaní, avšak nevyplýva, že by v žiadosti o účasť predložil čestné vyhlásenie podľa § 26 ods. 2 písm. f) zákona o verejnom obstarávaní. Člen združenia PSJ Hydrotranzit, a.s., Vlčie Hrdlo 90, 821 07 Bratislava predložil potvrdenie o zapísaní do zoznamu podnikateľov podľa § 128 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní, z ktorého vyplýva, že preukázal splnenie podmienok účasti dokladmi podľa § 26 ods. 2 písm. a) až f) zákona o verejnom obstarávaní. Z dokumentácie k predmetnej užšej súťaži ďalej vyplýva, že kontrolovaný vylúčil záujemcu Združenie INGSTEEL & VION & PSJ Hydrotranzit podľa § 33 ods. 7 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní z dôvodu, že nesplnil podmienky účasti, nakoľko žiadosť o účasť predložená týmto záujemcom neobsahovala čestné vyhlásenie uvedené v § 26 zákona o verejnom obstarávaní, že spĺňa podmienku účasti podľa § 26 ods. 1 písm. h) zákona o verejnom obstarávaní.

Úrad v tejto súvislosti poukazuje na výkladové stanovisko č. 6/2013 z 12. 6. 2013, v ktorom je uvedené, že zákonom č. 95/2013 Z. z., ktorým sa mení a dopĺňa zákon č. 25/2006

Z. z. o verejnom obstarávaní a o zmene zákona č. 455/1991 Zb. o živnostenskom podnikaní (živnostenský zákon) v znení neskorších predpisov (ďalej len „zákon č. 95/2013 Z. z.“) sa s účinnosťou od 23. apríla 2013 mení spôsob preukazovania podmienky účasti týkajúcej sa osobného postavenia podľa § 26 ods. 1 písm. h) zákona o verejnom obstarávaní. Spôsob vyhodnocovania tejto podmienky účasti v čase po nadobudnutí účinnosti zákona č. 95/2013 Z. z. preukázanej v uvedenom rozsahu čestným vyhlásením nemôže zakladať dôvod na vylúčenie uchádzača/záujemcu/účastníka z procesu verejného obstarávania, nakoľko po nadobudnutí účinnosti zákona č. 95/2013 Z. z. postačuje na preukázanie uvedenej podmienky účasti čestné vyhlásenie uchádzača/záujemcu/účastníka.

Podľa výkladového stanoviska úradu č. 10/2013 podnikateľ zapísaný v zozname podnikateľov podľa zákona o verejnom obstarávaní v znení účinnom do 30. 6. 2013 (t. j. podnikateľ, ktorý o zapísanie do zoznamu podnikateľov požiadal do 30. 6. 2013 a ktorému úrad vydal potvrdenie o zapísaní do zoznamu podnikateľov v listinnej podobe) nie je povinný v procesoch verejného obstarávania predkladať toto potvrdenie. Avšak je potrebné, aby tento podnikateľ preukázal v procesoch verejného obstarávania, že spĺňa aj podmienky účasti podľa § 26 ods. 1 písm. i) a j), príp. aj podľa písm. h) zákona o verejnom obstarávaní, ak ani tento údaj potvrdenie neobsahuje.

Splnenie týchto podmienok účasti môže podnikateľ zapísaný v zozname podnikateľov podľa zákona o verejnom obstarávaní v znení účinnom do 30. 6. 2013 preukázať tým, že v ponuke alebo v žiadosti o účasť predloží doklady na preukázanie splnenia týchto podmienok [§ 26 ods. 1 písm. i) a j), príp. aj písm. h) zákona o verejnom obstarávaní, t. j. čestné vyhlásenia podľa § 26 ods. 2 písm. g), príp. aj písm. f) tohto zákona].

Ak podnikateľ zapísaný v zozname podnikateľov podľa zákona o verejnom obstarávaní v znení (účinnom do 30. 6. 2013 opomenie v ponuke alebo v žiadosti o účasť predložiť doklady na preukázanie splnenia podmienok účasti podľa § 26 ods. 1 písm. i) a j), príp. aj písm. h) zákona o verejnom obstarávaní, t. j. čestné vyhlásenia podľa § 26 ods. 2 písm. g), príp. písm. f) tohto zákona, verejný obstarávateľ a obstarávateľ ho písomne požiada o doplnenie týchto dokladov. Podnikateľ môže doplniť doklady jedným z týchto spôsobov:

- doplnením dokladov prostredníctvom oznámenia o zmene údajov s priložením dokladov podľa § 26 ods. 2 písm. g), príp. aj písm. f) zákona o verejnom obstarávaní;
- **predložením dokladov preukazujúcich splnenie podmienok účasti podľa § 26 ods. 1 písm. i) a j), príp. aj písm. h) zákona o verejnom obstarávaní, t. j. čestné vyhlásenia podľa § 26 ods. 2 písm. g), príp. aj písm. f) tohto zákona priamo verejnému obstarávateľovi alebo obstarávateľovi.**

Uchádzač alebo záujemca, ktorý nie je zapísaný v zozname podnikateľov, môže v ponuke alebo v žiadosti o účasť predložiť doklady podľa § 26 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní na preukázanie splnenia podmienok účasti podľa § 26 ods. 1 tohto zákona.

Vzhľadom na skutočnosť, že člen združenia INGSTEEL & VION & PSJ Hydrotranzit, spoločnosť ViOn, a.s., Továrnská 64, 953 01 Zlaté Moravce bol v čase predloženia žiadosti o účasť aj vyhodnotenia splnenia podmienok účasti zapísaný v zozname podnikateľov podľa zákona o verejnom obstarávaní v znení účinnom do 30. 6. 2013 a zároveň opomenul v žiadosti o účasť predložiť čestné vyhlásenie podľa § 26 ods. 2 písm. f) zákona o verejnom obstarávaní, kontrolná skupina uvádza, že **kontrolovaný ho mal písomne požiadať o doplnenie predmetného čestného vyhlásenia podľa § 33 ods. 6 zákona o verejnom**

obstarávaní vo väzbe na princíp transparentnosti zakotvený v § 9 ods. 4 zákona o verejnom obstarávaní. Identický postup mal zvoliť kontrolovaný aj v prípade vedúceho člena združenia - spoločnosti INGSTEEL, spol. s r.o., Tomášikova 17, 820 09 Bratislava, nakoľko táto síce nepreukazovala podmienky účasti podľa § 26 zákona o verejnom obstarávaní potvrdením o zápise do zoznamu podnikateľov, avšak v žiadosti účasť predložila všetky doklady podľa § 26 ods. 2 písm. a) až e) zákona o verejnom obstarávaní, čím rovnako ako člen združenia ViOn, a.s., Továrenská 64, 953 01 Zlaté Moravce splnila podmienky účasti podľa § 26 ods. 1 písm. a) až f) zákona o verejnom obstarávaní. Vedúci člen združenia - spoločnosť INGSTEEL, spol. s r.o., Tomášikova 17, 820 09 Bratislava však rovnako opomenula predložiť čestné vyhlásenie podľa § 26 ods. 2 písm. f) zákona o verejnom obstarávaní, **a teda taktiež mala byť podľa § 33 ods. 6 zákona o verejnom obstarávaní a v súlade s princípmi transparentnosti, rovnakého zaobchádzania a nediskriminácie podľa § 9 ods. 4 zákona o verejnom obstarávaní písomne požiadaná o doplnenie predmetného čestného vyhlásenia.**

Kontrolná skupina má teda za to, že kontrolovaný mal v predmetnom prípade podľa § 33 ods. 6 zákona o verejnom obstarávaní požiadať záujemcu združenie INGSTEEL & VION & PSJ Hydrotranzit o doplnenie dokladov podľa § 26 ods. 2 písm. f) zákona o verejnom obstarávaní za vedúceho člena združenia - INGSTEEL, spol. s r.o., Tomášikova 17, 820 09 Bratislava, ako aj za člena ViOn, a.s., Továrenská 64, 953 01 Zlaté Moravce.

Vzhľadom na vyššie uvedené kontrolná skupina konštatuje, že kontrolovaný **postupoval v rozpore s § 33 ods. 6 ako aj v rozpore s § 33 ods. 7 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní**, nakoľko **nepožiadaval záujemcu združenie INGSTEEL & VION & PSJ Hydrotranzit o písomné doplnenie vyššie uvedených dokladov a vylúčil tohto záujemcu z predmetnej užšej súťaže.**

Kontrolná skupina ďalej poukazuje na **princíp transparentnosti**, ktorý stanovuje, okrem iného, aj jednoznačnosť postupov/krokov verejného obstarávateľa v celom procese verejného obstarávania a taktiež **obmedzuje svojvoľnosť konania, resp. vyžaduje predvídateľnosť postupu vo verejnom obstarávaní.** Zmyslom uvedeného princípu tiež je, aby všetky úkony a postupy verejných obstarávateľov vykonávané v procese verejného obstarávania mohli podliehať kontrole, a to tak samotnými záujemcami a uchádzačmi, ako aj nestranným orgánom disponujúcim právomocou vykonávať dohľad nad dodržiavaním povinností verejného obstarávateľa. Krajský súd v Bratislave v rozsudku č. 2S 366/10-352 judikoval, že táto kontrola má oporu práve v zásade transparentnosti, ktorá zabezpečuje, „aby zadávanie verejných zákaziek prebiehalo priehľadným, právne korektným a predvídateľným spôsobom“, pretože „transparentnosť procesu zadávania zákaziek je nielen podmienkou existencie účinnej konkurencie medzi dodávateľmi, ale aj predpokladom účelného vynakladania verejných prostriedkov.“ Dodržiavanie princípu transparentnosti verejným obstarávateľom je teda jedným zo základných predpokladov dosiahnutia účelu verejného obstarávania a jej nedodržaním dochádza k porušeniu zákona o verejnom obstarávaní. V tejto súvislosti kontrolná skupina uvádza, **že k porušeniu princípu transparentnosti môže v procese zadávania verejnej zákazky dôjsť v tom prípade, ak by sa v postupoch obstarávateľa vyskytovali také prvky, ktoré by verejné obstarávanie robili nekontrolovateľným, horšie kontrolovateľným, nečitateľným alebo neprehľadným**, prípadne prvky, ktoré by vzbudzovali pochybnosti o pravých dôvodoch jednotlivých krokov verejného obstarávateľa.

Kontrolná skupina súčasne konštatuje, že nakoľko záujemca združenie INGSTEEL & VION & PSJ Hydrotranzit nebol zo strany kontrolovaného požiadaný o písomné doplnenie vyššie uvedených dokladov podľa § 26 ods. 2 písm. f) zákona o verejnom obstarávaní a zároveň bol z predmetnej užšej súťaže neoprávnene vylúčený, predmetné verejné obstarávanie sa stalo **horšie kontrolovateľné a neprehľadné**. Z uvedeného dôvodu boli vnesené pochybnosti do procesu posudzovania splnenia podmienok účasti a kontrolovaný tak **postupoval v rozpore s § 9 ods. 4 zákona o verejnom obstarávaní, a to princípom transparentnosti**.

Kontrolná skupina zároveň v súvislosti s uvedeným konštatuje, že predmetné konanie kontrolovaného **mohlo mať vplyv na výsledok verejného obstarávania**, nakoľko v prípade predloženia uvedených čestných vyhlásení podľa § 26 ods. 2 písm. f) zákona o verejnom obstarávaní záujemcom združenie INGSTEEL & VION & PSJ Hydrotranzit sa mohol tento záujemca zúčastniť ďalšej fázy predmetnej užšej súťaže a predložiť ponuku s najnižšou cenou, a teda mohol sa stať potenciálne úspešným uchádzačom v predmetnej užšej súťaži.

1. Kontrolovaný postupoval v rozpore so základnými princípmi verejného obstarávania upravenými v ustanovení § 9 ods. 4 zákona o verejnom obstarávaní, a to s dôrazom na princíp transparentnosti, keď sa v procese predmetného verejného obstarávania nezaoberal existenciou potenciálneho konfliktu záujmov.

Kontrolovaný zriadil 21. 6. 2013 podľa § 40 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní osemčlennú komisiu na otváranie a vyhodnotenie ponúk (ďalej len „komisia“) v predmetnej užšej súťaži v zložení:

- **XX - predseda komisie**
- XX. - členka komisie
- XX - člen komisie
- XX - členka komisie
- XX- člen komisie
- XX - člen komisie
- XX - člen komisie
- XX - člen komisie.

Všetci členovia komisie kontrolovaného podpísali 29. 7. 2013 po oboznámení sa so zoznamom uchádzačov v predmetnej užšej súťaži „Čestné vyhlásenie“ podľa § 40 ods. 6 zákona o verejnom obstarávaní.

V lehote na predkladanie ponúk, t. j. do 23. 9. 2013 do 10:00 hod. predložili ponuku uchádzači:

- 1. VÁHOSTAV - SK a.s.,**
1. ZIPP BRATISLAVA spol. s r.o.,
2. Metrostav Slovakia a.s.,
3. Združenie SOAR - SMS - HOCHTIEF,
4. COMBIN BANSKÁ ŠTIAVNICA, s.r.o.,
5. Chemkostav a.s..

Zo zápisnice z vyhodnotenia súťažných ponúk po elektronickej aukcii z 13. 11. 2013, ktorá sa konala 13. 11. 2013 vyplýva nasledovné poradie uchádzačov:

- 1. VÁHOSTAV - SK a.s.,** cena za celý predmet zákazky bez DPH: 16 470 000,00 EUR,

2. **COMBIN BANSKÁ ŠTIAVNICA, s.r.o.**, cena za celý predmet zákazky bez DPH: 16 590 000,00 EUR,
3. **Metrostav Slovakia a.s.**, cena za celý predmet zákazky bez DPH: 16 689 000,00 EUR.

Kontrolovaný následne oznámil uchádzačovi VÁHOSTAV-SK a.s. listom „Informácia z vyhodnotenia súťažných ponúk“ z 13. 11. 2013, že jeho ponuka sa umiestnila na 1. mieste a že jeho ponuku prijíma. Zároveň vyzval daného uchádzača na uzavretie zmluvy. Úspešnému uchádzačovi bol predmetný list doručený 19. 11. 2013.

Kontrolovaný uzavrel 9. 1. 2014 Zmluvu o dielo č. ZoD/33/2014/OVO/RUK „Vybudovanie univerzitného vedeckého parku Univerzity Komenského v Bratislave“ podľa § 536 a nasl. zákona č. 513/1991 Zb. Obchodného zákonníka v znení neskorších predpisov s úspešným uchádzačom VÁHOSTAV - SK a.s. s cenou za predmet zákazky vo výške 16 470 000,000 EUR bez DPH, t. j. 19 764 000,00 EUR s DPH.

Podľa § 9 ods. 4 zákona o verejnom obstarávaní pri zadávaní zákaziek sa musí uplatňovať princíp rovnakého zaobchádzania, princíp nediskriminácie uchádzačov alebo záujemcov, **princíp transparentnosti** a princíp hospodárnosti a efektívnosti.

Podľa § 40 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní je verejný obstarávateľ a obstarávateľ povinný na vyhodnotenie ponúk zriadiť najmenej trojčlennú komisiu. Členovia komisie musia mať odborné vzdelanie alebo odbornú prax zodpovedajúcu predmetu zákazky. Komisia je spôsobilá vyhodnocovať predložené ponuky, ak je súčasne prítomná väčšina jej členov, najmenej však traja.

Podľa § 40 ods. 7 zákona o verejnom obstarávaní je člen komisie povinný bez zbytočného odkladu oznámiť verejnému obstarávateľovi alebo obstarávateľovi, že nastali skutočnosti, pre ktoré nemôže byť členom komisie vždy, keď takéto skutočnosti v priebehu verejného obstarávania nastanú.

V nadväznosti na vyššie uvedené ustanovenia § 9 ods. 4 zákona o verejnom obstarávaní je verejný obstarávateľ **povinný v celom procese verejného obstarávania** postupovať v súlade so zákonom o verejnom obstarávaní a **dodržiavať základné princípy verejného obstarávania, a to princíp rovnakého zaobchádzania, princíp nediskriminácie, princíp transparentnosti a princíp hospodárnosti a efektívnosti.**

Cieľom **princípu rovnakého zaobchádzania** a **princípu transparentnosti** je napomôcť rozvoju hospodárskej súťaže a účelnému vynakladaniu verejných prostriedkov, ako aj zabrániť riziku uprednostňovania určitých uchádzačov/záujemcov a svojvoľnému prístupu subjektu uskutočňujúceho verejné obstarávanie. V súlade s uvedenými princípmi sa uchádzači/záujemcovia musia nachádzať v rovnakej situácii, a to tak v čase vypracovania ponúk, resp. žiadostí o účasť, ako aj v čase ich vyhodnotenia. Akékoľvek konanie subjektu uskutočňujúceho verejné obstarávanie, ktoré by robilo verejné obstarávanie nečitateľné, nekontrolovateľné alebo horšie kontrolovateľné, je v rozpore s princípom transparentnosti.

Zákon o verejnom obstarávaní nedefinuje pojem „konflikt záujmov“, rovnako neobsahuje ani jeho presné vymedzenie. V tejto súvislosti však kontrolná skupina poukazuje na Rozsudok Súdneho dvora Európskej únie vo veci **C-538/13 eVigilo**, podľa ktorého, cit.: „Článok 1 ods. 1 tretí pododsek smernice Rady 89/665/EHS z 21. decembra 1989 o koordinácii zákonov, iných právnych predpisov a správnych opatrení týkajúcich

sa uplatňovania postupov preskúmania v rámci verejného obstarávania tovarov a prác, zmenenej a doplnenej smernicou Európskeho parlamentu a Rady 2007/66/ES z 11. decembra 2007, ako aj článok 2, článok 44 ods. 1 a článok 53 ods. 1 písm. a) smernice Európskeho parlamentu a Rady 2004/18/ES z 31. marca 2004 o koordinácii postupov zadávania verejných zákaziek na dodávku tovaru a verejných zákaziek na služby sa majú vykladať v tom zmysle, že **v zásade nebránia tomu, aby bola protiprávnosť vyhodnotenia ponúk uchádzačov konštatovaná iba z dôvodu, že vybraný uchádzač o zákazku mal významné väzby s odborníkmi vymenovanými verejným obstarávateľom, ktorí vyhodnotili ponuky. Verejný obstarávateľ je v každom prípade povinný overiť existenciu prípadných konfliktov záujmov a prijať vhodné opatrenia na to, aby im zabránil, odhalil ich a odstránil.**

Vo vyššie uvedenom rozsudku (bod 35) Súdny dvor Európskej únie uviedol, že **konflikt záujmov obsahuje riziko, že sa verejný obstarávateľ nechá viesť úvahami, ktoré nesúvisia s konkrétnou zákazkou, a že iba z toho dôvodu uprednostní uchádzača.** Takýto konflikt záujmov **môže predstavovať porušenie článku 2 smernice Európskeho parlamentu a Rady 2004/18/ES z 31. marca 2004 o koordinácii postupov zadávania verejných zákaziek na práce, verejných zákaziek na dodávku tovaru a verejných zákaziek na služby** (ďalej len „smernica 2004/18/ES“).

Vychádzajúc zo základných princípov uplatňovaných vo verejnom obstarávaní upravených v ustanovení § 9 ods. 4 zákona o verejnom obstarávaní, kontrolovaný je povinný so zreteľom aj na prevenčnú povinnosť súvisiacu s transpozíciou legislatívy Európskej únie (o. i. smernice o verejnom obstarávaní) zabezpečiť, aby vo verejnom obstarávaní nedošlo/nedochádzalo ku konfliktu záujmov, ktorý by mohol obmedziť alebo narušiť hospodársku súťaž alebo porušiť princíp rovnakého zaobchádzania, princíp nediskriminácie, princíp transparentnosti a princíp hospodárnosti a efektívnosti. **Konflikt záujmov zahŕňa najmä situácie, ak osoba, ktorá môže ovplyvniť výsledok alebo priebeh verejného obstarávania, má priamy alebo nepriamy finančný, ekonomický alebo iný záujem, ktorý možno považovať za ohrozenie jej nestrannosti a nezávislosti v súvislosti s verejným obstarávaním.**

Úspešným uchádzačom v predmetnej užšej súťaži sa stala spoločnosť VÁHOSTAV - SK, a.s., odštepný závod - Pozemné stavby, Priemyselná 6, 821 09 Bratislava, ktorá bola organizačnou zložkou spoločnosti VÁHOSTAV - SK, a.s., Hlinská 40, 011 18 Žilina, IČO: 31 356 648.

Kontrolná skupina uvádza, že preskúmaním dokumentácie a verejne dostupných informácií na www.orsr.sk zistila nasledovné skutočnosti:

Členmi štatutárneho orgánu úspešného uchádzača v predmetnej užšej súťaži boli v čase vyhodnocovania žiadostí o účasť (31. 7. 2013 a 5. 8. 2013), v čase otvárania častí ponúk označených ako „Ostatné“ (23. 9. 2013), vyhodnocovania častí ponúk označených ako „Ostatné“ (24. 9. 2013), otvárania častí ponúk označených ako „Kritériá“ (2. 10. 2013), vyhodnotenia častí ponúk označených ako „Kritériá“ (15. 10. 2013) a v čase vyhodnotenia súťažných ponúk po elektronickej aukcii (13. 11. 2013) okrem iných aj **XX - člen predstavenstva a XX- podpredseda predstavenstva.**

Kontrolná skupina ďalej uvádza, že **XX a XX** figurovali ako spoločníci v spoločnosti **Slovgen s.r.o.**, Dúbravská cesta 21, 842 51 Bratislava, IČO: 35 700 629 (ďalej len „Slovgen s.r.o.“). XX bol zároveň jedným z konateľov v spoločnosti Slovgen s.r.o.. V predmetnej

spoločnosti Slovgen s.r.o. figuruje v čase od 25. 2. 1999 dodnes ako spoločník **spoločnosť Alfaklon spol. s r.o.**, Ševčenkova 18, 851 01 Bratislava, IČO: 34 118 420 (ďalej len „Alfaklon spol. s r.o.“).

Kontrolná skupina ďalej konštatuje, že jedným zo spoločníkov v spoločnosti **Alfaklon spol. s r.o.** je XX. Zároveň kontrolná skupina poukazuje na skutočnosť, že **21. 6. 2013 bola zriadená komisia na otváranie a vyhodnotenie ponúk v predmetnej užšej súťaži, ktorej predsedom bol XX**, ktorý sa zúčastnil vyhodnotenia žiadostí o účasť (31. 7. 2013 a 5. 8. 2013), otvárania častí ponúk označených ako „Ostatné“ (23. 9. 2013), vyhodnotenia častí ponúk označených ako „Ostatné“ (24. 9. 2013), otvárania častí ponúk označených ako „Kritériá“ (2. 10. 2013), vyhodnotenia častí ponúk označených ako „Kritériá“ (15. 10. 2013) ako aj vyhodnotenia súťažných ponúk po elektronickej aukcii (13. 11. 2013). **Dňa 29. 7. 2013 podpísal predseda komisie na vyhodnotenie ponúk kontrolovaného XX čestné vyhlásenie predsedu komisie na otváranie a vyhodnotenie ponúk, v ktorom čestne vyhlásil, že nie je zaujatý vo vzťahu k uchádzačom a že nenastali skutočnosti, pre ktoré by nemohol byť členom komisie na otváranie a vyhodnotenie ponúk.**

Vzhľadom na vyššie uvedené skutočnosti, kontrolná skupina konštatuje, že identifikované skutočnosti, resp. **skutkový stav zakladá existenciu potencionálneho konfliktu záujmov**, a to medzi **XX, predsedom komisie na otváranie a vyhodnotenie ponúk kontrolovaného v predmetnej užšej súťaži**, ktorý bol prostredníctvom spoločnosti Alfaklon spol. s r.o. spoločníkom v spoločnosti Slovgen s.r.o. v čase vyhodnotenia žiadostí o účasť a ponúk a **XX a XX**, ktorí boli v čase vyhodnotenia žiadostí o účasť a ponúk takisto spoločníkmi (XX aj konateľom) v spoločnosti Slovgen s.r.o. a rovnako **členom, resp. podpredsedom predstavenstva úspešného uchádzača v predmetnej užšej súťaži.**

Z uvedeného teda vyplýva, že v danom prípade existuje potencionálne personálne prepojenie medzi týmito subjektmi, pričom **táto skutočnosť môže zakladat' koluzívne konanie.**

Napriek uvedeným skutočnostiam z predloženej dokumentácie nevyplýva, že by sa kontrolovaný existenciou potencionálneho konfliktu záujmov vo vzťahu k úspešnému uchádzačovi v procese daného postupu zadávania zákazky vôbec zaoberal a v prípade jeho existencie následne prijal vhodné opatrenia na jeho odstránenie, a to za účelom preukázania súladnosti jeho postupu so základnými princípmi verejného obstarávania upravenými v ustanovení § 9 ods. 4 zákona o verejnom obstarávaní s dôrazom na princíp transparentnosti pri obstarávaní uvedeného predmetu zákazky.

V zmysle ustálenej judikatúry Súdneho dvora Európskej únie, **princíp transparentnosti** znamená nielen predvídateľnosť konania subjektu uskutočňujúceho verejné obstarávanie zo strany uchádzačov/záujemcov, ale aj preskúmateľnosť nestrannosti úkonov subjektov uskutočňujúcich verejné obstarávanie zo strany verejného obstarávateľa, t.j. kontrolovaného.

Ak je narušená alebo ohrozená nestranná a objektívna realizácia verejného obstarávania, ktorej následkom môže byť narušenie čestnej hospodárskej súťaže alebo ohrozenie **zásady rovnakého zaobchádzania** so všetkými uchádzačmi/záujemcami, ide o stav, ktorý je v rozpore so základnými princípmi verejného obstarávania uvedenými v § 9 ods. 4 zákona o verejnom obstarávaní.

Na základe uvedeného kontrolovaný sa musí počas celého postupu zadávania zákazky zaoberať možným konfliktom záujmov, **pričom je povinný** náležitým spôsobom preskúmať a posúdiť, či v konkrétnom prípade nedošlo k zvýhodneniu určitého (úspešného) uchádzača/záujemcu oproti iným uchádzačom/záujemcom a v súlade s princípom transparentnosti riešenie predmetnej skutočnosti aj preskúmateľným spôsobom zaznamenať v závislosti od okolností konkrétného prípade (napr. odôvodnenie riešenia konfliktu záujmov v zápisnici z vyhodnotenia podmienok účasti alebo v zápisnici z vyhodnotenia ponúk, resp. iným formálnym úkonom v procese verejného obstarávania), ktorý ho robí transparentnejším, čitateľnejším a preskúmateľnejším, čo sa však, ako už bolo vyššie uvedené, v danom prípade nestalo.

V nadväznosti na vyššie uvedené skutočnosti kontrolná skupina konštatuje, že kontrolovaný postupoval v rozpore so základnými princípmi verejného obstarávania upravenými v ustanovení s **§ 9 ods. 4 zákona o verejnom obstarávaní**, a to s dôrazom na princíp transparentnosti, keď sa v procese predmetného postupu zadávania zákazky vôbec nezaoberal existenciou potencionálneho konfliktu záujmov, pričom bol povinný vysporiadať sa s danými skutočnosťami.

Kontrolná skupina súčasne konštatuje, že uvedené konanie kontrolovaného **mohlo mať vplyv na výsledok daného verejného obstarávania**, s prihliadnutím na skutočnosť, že existencia potencionálneho konfliktu záujmov sa vzťahuje na úspešného uchádzača v predmetnej užšej súťaži.

Z predloženej dokumentácie a porovnaním vyššie špecifikovaných kontrolovaným vykonaných úkonov so zákonom o verejnom obstarávaní boli pri zadávaní zákazky zistené nasledujúce kontrolné zistenia, ktoré nemali vplyv na výsledok verejného obstarávania.

1. **Kontrolovaný postupoval v rozpore s § 33 ods. 1 a ods. 10 písm. a) a prvou vetou § 53 ods. 3 zákona o verejnom obstarávaní, keď nevyhodnotil splnenie podmienok účasti záujemcu DÚHA a.s. v predmetnej užšej súťaži, opomenul uviesť v zápisnici z vyhodnotenia žiadostí o účasť, že tento záujemca predložil žiadosť o účasť a následne vyzval tohto záujemcu na predloženie ponuky v predmetnej užšej súťaži, čím súčasne postupoval aj v rozpore s § 9 ods. 4 zákona o verejnom obstarávaní, konkrétne v rozpore s princípom transparentnosti.**

Z dokumentácie k predmetnej užšej súťaži vyplýva, že v lehote na predkladanie žiadostí o účasť podľa bodu IV.3.4) „Lehota na predkladanie ponúk alebo žiadostí o účasť“ oznámenia, t. j. do 29. 7. 2013 do 10:00 hod. predložili žiadosť o účasť vrátane dokladov na preukázanie splnenia podmienok účasti nasledovní záujemcovia:

1. COMBIN BANSKÁ ŠTIAVNICA, s.r.o.
2. Chemkostav, a.s.
3. DÚHA, a.s.
4. OHL Pozemné stavby a. s.
5. Metrostav Slovakia a. s.
6. Združenie: INGSTEEL & VION & PSJ Hydrotranzit
7. Združenie SOAR - SMS - HOCHTIEF
8. ZIPP BRATISLAVA spol. s r.o.
9. VÁHOSTAV - SK, a.s..

Zo zápisníc z vyhodnotenia žiadostí o účasť z 31. 7. 2013 a 5. 8. 2013 vyplýva, že v lehote na predkladanie žiadosti o účasť bolo predložených osem žiadostí o účasť od záujemcov: VÁHOSTAV - SK, a.s., ZIPP BRATISLAVA spol. s r.o., Metrostav Slovakia a. s., Združenie SOAR - SMS - HOCHTIEF, COMBIN BANSKÁ ŠTIAVNICA, s.r.o., Chemkostav, a.s., Združenie: INGSTEEL & VION & PSJ Hydrotranzit a OHL Pozemné stavby a.s.. O vyhodnotení žiadosti o účasť záujemcu DÚHA, a.s., ktorá bola kontrolovanému doručená v lehote na predkladanie žiadostí o účasť, nebol v zápisniciach z vyhodnotenia žiadostí o účasť z 31. 7. 2013 a 5. 8. 2013 žiaden záznam. Ďalej z vyššie identifikovaných dvoch zápisníc z vyhodnotenia žiadostí o účasť z 31. 7. 2013 a 5. 8. 2013 vyplýva, že záujemcovia VÁHOSTAV - SK, a.s., ZIPP BRATISLAVA spol. s r.o., Metrostav Slovakia a. s., Združenie SOAR - SMS - HOCHTIEF, COMBIN BANSKÁ ŠTIAVNICA, s.r.o. a Chemkostav, a.s. splnili podmienky účasti stanovené kontrolovaným v oznámení a v súťažných podkladoch. Záujemcovia Združenie: INGSTEEL & VION & PSJ Hydrotranzit a OHL Pozemné stavby a. s. podľa kontrolovaného nesplnili podmienky účasti. Kontrolná skupina k vyššie uvedenému dodáva, že **žiadosť o účasť záujemcu DÚHA, a.s. nebola z hľadiska splnenia podmienok účasti kontrolovaným vyhodnotená.**

Z dokumentácie k predmetnému verejnému obstarávaniu ďalej vyplýva, že kontrolovaný šiestim záujemcom, ktorí splnili podmienky účasti a záujemcovi DÚHA, a.s., ktorého žiadosť o účasť nebola podľa vyššie uvedených zápisníc z vyhodnotenia žiadostí o účasť z 31. 7. 2013 a 5. 8. 2013 kontrolovaným vôbec vyhodnotená, odoslal podľa § 53 ods. 3 zákona o verejnom obstarávaní list „Užšia súťaž: Vybudovanie Univerzitného vedeckého parku Univerzity Komenského v Bratislave - výzva na predloženie ponuky“ (ďalej len „výzva na predkladanie ponúk“).

Podľa § 33 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní verejný obstarávateľ posudzuje splnenie podmienok účasti vo verejnom obstarávaní v súlade s oznámením o vyhlásení verejného obstarávania a súťažnými podkladmi. Ak sú podmienky účasti uvedené aj v súťažných podkladoch, nesmú byť v rozpore s oznámením o vyhlásení verejného obstarávania.

Podľa § 33 ods. 10 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní sa po posúdení splnenia podmienok účasti vyhotovuje zápisnica, ktorá obsahuje najmä zoznam všetkých uchádzačov alebo záujemcov.

Podľa § 53 ods. 3 zákona o verejnom obstarávaní výzvu na predkladanie ponúk verejný obstarávateľ súčasne pošle len vybratým záujemcom, ktorí splnili podmienky účasti. V rámci toho istého postupu verejný obstarávateľ nesmie vyzvať na predloženie ponuky toho, kto nepožiadaval o účasť. Ak súťažné podklady nie sú súčasťou výzvy na predkladanie ponúk, verejný obstarávateľ ich bezodkladne po vyžiadaní poskytne záujemcom. Ponuku môže predložiť len uchádzač, ktorého verejný obstarávateľ vyzval na predloženie ponuky.

Kontrolná skupina konštatuje, že vzhľadom na skutočnosť, že kontrolovaný nevyhodnotil z hľadiska splnenia podmienok účasti žiadosť o účasť záujemcu DÚHA, a.s., ktorá bola v predmetnej užšej súťaži riadne predložená v lehote na predkladanie žiadostí o účasť, postupoval v rozpore s § 33 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní, nakoľko kontrolovaný mal posudzovať splnenie podmienok účasti záujemcu DÚHA, a.s. v súlade s oznámením a súťažnými podkladmi, čo sa v predmetnom prípade nestalo. Zároveň kontrolná skupina konštatuje, že kontrolovaný postupoval v rozpore § 33 ods. 10 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní, nakoľko v zápisniciach z vyhodnotenia žiadostí o účasť

z 31. 7. 2013 a 5. 8. 2013 kontrolovaný po posúdení splnenia podmienok účasti opomenul uviesť všetkých záujemcov, ktorí predložili žiadosti o účasť v predmetnej užšej súťaži, resp. neuviedol a nevyhodnotil žiadosť o účasť záujemcu DÚHA, a.s..

Následne kontrolovaný 31. 7. 2013 emailom odoslal záujemcovi DÚHA, a.s. výzvu na predloženie ponuky, bez toho aby vyhodnotil jeho žiadosť o účasť z hľadiska splnenia podmienok účasti a náležitým spôsobom túto skutočnosť zaznamenal vo vyššie uvedených zápisniciach. Kontrolná skupina má za to, že kontrolovaný týmto postupom porušil § 53 ods. 3 zákona o verejnom obstarávaní, z ktorého prvej vety vyplýva, že kontrolovaný pošle výzvu na predkladanie ponúk **len** vybratým **záujemcom, ktorí splnili podmienky účasti**. Z dokumentácie kontrolovaného však nevyplýva, že by záujemca DÚHA a.s. splnil podmienky účasti, nakoľko kontrolovaný jeho žiadosť o účasť vôbec nevyhodnotil.

Kontrolná skupina opätovne poukazuje na princíp transparentnosti zakotvený v § 9 ods. 4 zákona o verejnom obstarávaní a súčasne konštatuje, že nakoľko kontrolovaný nevyhodnotil z hľadiska splnenia podmienok účasti žiadosť o účasť záujemcu DÚHA, a.s., ktorá bola v predmetnej užšej súťaži riadne predložená v lehote na predkladanie žiadostí o účasť, zároveň opomenul uviesť všetkých záujemcov, ktorí predložili žiadosti o účasť v predmetnej užšej súťaži v zápisniciach z vyhodnotenia žiadostí o účasť z 31. 7. 2013 a 5. 8. 2013 a následne odoslal záujemcovi DÚHA, a.s. výzvu na predloženie ponuky, bez toho aby vyhodnotil jeho žiadosť o účasť z hľadiska splnenia podmienok účasti, predmetné verejné obstarávanie sa stalo **horšie kontrolovateľné a neprehľadné**. Z uvedeného dôvodu boli vnesené pochybnosti do procesu posudzovania splnenia podmienok účasti a kontrolovaný tak **postupoval v rozpore s § 9 ods. 4 zákona o verejnom obstarávaní, a to princípom transparentnosti**.

Kontrolná skupina súčasne konštatuje, že konanie kontrolovaného z vyššie uvedených dôvodov **nemalo vplyv na výsledok predmetného verejného obstarávania**, nakoľko záujemca DÚHA a.s. nepredložil ponuku v predmetnom verejnom obstarávaní.

1. **Kontrolovaný postupoval v rozpore s § 33 ods. 1 ako aj § 33 ods. 7 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní, keď neoprávnene vylúčil záujemcu OHL Pozemné stavby a.s. z predmetnej užšej súťaže z dôvodu nesplnenia podmienky účasti podľa § 26 zákona o verejnom obstarávaní, čím súčasne postupoval aj v rozpore s § 9 ods. 4 zákona o verejnom obstarávaní, a to princípom transparentnosti.**

Kontrolovaný v ODDIELI III: „PRÁVNE, EKONOMICKÉ, FINANČNÉ A TECHNICKÉ INFORMÁCIE“, v bode III.2) „PODMIENKY ÚČASTI“, v podbode III.2.1) „Osobné postavenie hospodárskych subjektov vrátane požiadaviek týkajúcich sa zápisu do profesijných alebo obchodných registrov“ oznámenia nasledovné: „1.1 Záujemca musí spĺňať podmienky účasti uvedené v § 26 ods. 1 zákona č. 25/2006 Z. z. o verejnom obstarávaní a o zmene a doplnení niektorých zákonov v znení neskorších predpisov. Ich splnenie preukáže podľa § 26 ods. 2, resp. podľa ods. 4 a/alebo ods. 5 zákona predložením originálnych dokladov alebo ich úradne overených kópií v rozsahu a platnosti v zmysle zákona o verejnom obstarávaní. Záujemca zapísaný do zoznamu podnikateľov vedeného Úradom pre verejné obstarávanie môže doklady požadované podľa § 26 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní nahradiť predložením platného potvrdenia alebo úradne osvedčenej kópie platného potvrdenia o jeho zapísaní do zoznamu podnikateľov podľa § 128 ods. 1 zákona. Záujemca preukazuje splnenie podmienok účasti podľa odseku 1 písm. h) čestným vyhlásením.“.

Listom z 31. 7. 2013 „Vybudovanie Univerzitého vedeckého parku Univerzity Komenského v Bratislave - vylúčenie“ doručenom záujemcovi OHL Pozemné stavby a. s.

2. 8. 2013 oznámil kontrolovaný tomuto záujemcovi, že ho z predmetnej užšej súťaže vylučuje a ďalej uvádza, cit.: „Verejný obstarávateľ požadoval v žiadosti o účasť predloženie dokumentov uvedených v § 26, § 27, § 28 zákona o verejnom obstarávaní, ktorými uchádzač preukazuje osobné postavenie, ekonomickú a finančnú spôsobilosť. Vami predložená žiadosť o účasť neobsahovala dokumenty uvedené v § 26, § 27, § 28 zákona o verejnom obstarávaní, a ani čestné vyhlásenie, že spĺňate podmienky účasti stanovené verejným obstarávateľom podľa § 26, § 27 a § 28 zákona o verejnom obstarávaní, na základe ktorého verejný obstarávateľ nemôže posúdiť splnenie podmienok účasti. Na základe vyššie uvedených skutočností komisia konštatovala, že uchádzač nesplnil podmienky účasti v súlade so súťažnými podkladmi a predloženú ponuku považuje za neplatnú a neúplnú. Vaša ponuka bola vylúčená pre nesplnenie podmienok účasti na základe § 33 ods. 7 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní.“. Vyššie uvedené vyplýva aj zo zápisnice z vyhodnotenia žiadostí o účasť z 31. 7. 2013.

Po preskúmaní žiadosti o účasť záujemcu OHL Pozemné stavby a. s., kontrolná skupina zistila nasledovné:

Záujemca OHL Pozemné stavby a. s. preukazoval splnenie podmienok účasti podľa § 26 ods. 1 písm. a) až h) zákona o verejnom obstarávaní potvrdením o zapísaní do zoznamu podnikateľov podľa § 128 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní a Výpisom z evidence rejstriku trestu fyzických osôb pre členku predstavenstva záujemcu XX, z ktorých vyplýva, že tento záujemca preukázal splnenie podmienok účasti podľa § 26 ods. 1 písm. a) až h) zákona o verejnom obstarávaní. Z dokumentácie k predmetnej užšej súťaži ďalej vyplýva, že kontrolovaný vylúčil záujemcu OHL Pozemné stavby a. s. podľa § 33 ods. 7 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní z dôvodu, že nesplnil podmienky účasti, nakoľko predložená žiadosť o účasť tohto záujemcu neobsahovala dokumenty uvedené v § 26, § 27, § 28 zákona o verejnom obstarávaní a ani čestné vyhlásenie, že spĺňa podmienky účasti podľa § 26, § 27 a § 28 zákona o verejnom obstarávaní stanovené kontrolovaným.

Vzhľadom na skutočnosť že záujemca OHL Pozemné stavby a. s. preukázal vo svojej žiadosti o účasť v predmetnej užšej súťaži splnenie podmienok účasti osobného postavenia podľa § 26 zákona o verejnom obstarávaní, kontrolná skupina konštatuje, že kontrolovaný postupoval pri vyhodnotení splnenia podmienok účasti podľa § 26 zákona o verejnom obstarávaní tohto záujemcu v rozpore s § 33 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní a taktiež postupoval pri vylúčení tohto záujemcu z dôvodu nesplnenia podmienok účasti podľa § 26 zákona o verejnom obstarávaní v rozpore s § 33 ods. 7 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní.

Kontrolná skupina súčasne konštatuje, že v dôsledku vyššie uvedených porušení zákona o verejnom obstarávaní v procese vyhodnotenia splnenia podmienok účasti podľa § 26 zákona o verejnom obstarávaní u záujemcu OHL Pozemné stavby a. s. sa predmetné verejné obstarávanie stalo **horšie kontrolovateľné a neprehľadné**. Z uvedeného dôvodu boli vnesené pochybnosti do procesu posudzovania splnenia podmienok účasti u záujemcu OHL Pozemné stavby a.s. a kontrolovaný tak **postupoval v rozpore s § 9 ods. 4** zákona o verejnom obstarávaní, a to **princípom transparentnosti**.

Kontrolná skupina súčasne konštatuje, že konanie kontrolovaného z vyššie uvedených dôvodov **nemalo vplyv na výsledok** predmetného **verejného obstarávania**, nakoľko záujemca OHL Pozemné stavby a. s. nesplnil podmienku účasti podľa § 27 ods. 1 písm. d)

zákona o verejnom obstarávaní ako aj podmienky účasti podľa § 28 ods. 1 písm. b), písm. g) a písm. j) zákona o verejnom obstarávaní a z uvedeného dôvodu bol z predmetnej užšej súťaže oprávnené vylúčený.

5. Kontrolovaný postupoval v rozpore s § 33 ods. 11 písm. a), § 136 ods. 1, § 138 ods. 1 ako aj § 138 ods. 5 písm. d) zákona o verejnom obstarávaní, keď po vyhodnotení splnenia podmienok účasti a vylúčení záujemcov Združenie: INGSTEEL & VION & PSJ Hydrotranzit a OHL Pozemné stavby a. s. z predmetnej užšej súťaže z dôvodu nesplnenia podmienok účasti v oznámeniach o vylúčení doručeným týmto záujemcom, nesprávne poučil týchto záujemcov, keď ich poučil o možnosti doručenia žiadosti o nápravu verejnému obstarávateľovi do desiatich dní odo dňa doručenia predmetných oznámení o vylúčení.

Kontrolovaný v listoch z 31. 7. 2013 „Vybudovanie Univerzitého vedeckého parku Univerzity Komenského v Bratislave - vylúčenie“ (ďalej len „oznámenie o vylúčení“) doručeným vyššie identifikovaným záujemcom oznámil týmto záujemcom ich vylúčenie z dôvodov uvedených v kontrolných zisteniach č. 1 a č. 4 a zároveň v poučení obidvoch listov uviedol, cit.: „Zároveň Vám oznamujem, že podľa § 136 ods. 1 písm. e) zákona o verejnom obstarávaní môžete verejnému obstarávateľovi doručiť do desiatich dní odo dňa prevzatia oznámenia o vylúčení písomnú žiadosť o nápravu.“.

Podľa § 33 ods. 11 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní verejný obstarávateľ a obstarávateľ bezodkladne písomne upovedomí uchádzača alebo záujemcu, že bol vylúčený s uvedením dôvodu a lehoty, **v ktorej môže byť podaná námietka podľa § 138 ods. 2 písm. e).**

Podľa § 136 ods. 1 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:**

- a) zámeru uzavrieť zmluvu alebo koncesnú zmluvu na práce uverejnenom podľa § 22 ods. 6, **proti podmienkam uvedeným v oznámení** podľa § 50 ods. 4, § 67 ods. 2, § 77, § 105 ods. 5 alebo § 108b ods. 4,
- b) **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,
- c) **podmienkam uvedeným vo výzve na predkladanie ponúk alebo návrhov.**

Podľa § 138 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní podaniu námietok musí predchádzať doručenie žiadosti o nápravu verejnému obstarávateľovi, obstarávateľovi alebo osobe podľa § 7. **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).

Podľa § 138 ods. 2 písm. e) zákona o verejnom obstarávaní **môže** uchádzač, **záujemca**, účastník alebo osoba, ktorej práva alebo právom chránené záujmy boli alebo mohli byť dotknuté postupom kontrolovaného alebo orgán štátnej správy podľa § 137 ods. 2 písm. b) pred uzavretím zmluvy, koncesnej zmluvy alebo rámcovej dohody **podať námietky proti vylúčeniu uchádzača, záujemcu alebo účastníka.**

Podľa § 138 ods. 5 písm. d) zákona o verejnom obstarávaní sa **námietky** podávajú v listinnej podobe a **musia byť doručené úradu a kontrolovanému najneskôr do desiatich dní odo dňa prevzatia oznámenia o vylúčení uchádzača, záujemcu alebo účastníka, ak námietky smerujú proti vylúčeniu uchádzača, záujemcu alebo účastníka.**

Na základe vyššie uvedeného kontrolná skupina konštatuje, že kontrolovaný postupoval v rozpore s § 33 ods. 11 písm. a), § 136 ods. 1, § 138 ods. 1 ako aj § 138 ods. 5 písm. d) zákona o verejnom obstarávaní, keď po vyhodnotení splnenia podmienok účasti a vylúčení záujemcov Združenie: INGSTEEL & VION & PSJ Hydrotranzit a OHL Pozemné stavby a. s. z predmetnej užšej súťaže z dôvodu nesplnenia podmienok účasti v oznámeniach o vylúčení doručeným týmto záujemcom, nesprávne poučil týchto záujemcov, keď ich poučil o možnosti doručenia žiadosti o nápravu verejnému obstarávateľovi do desiatich dní odo dňa doručenia predmetných oznámení o vylúčení.

Kontrolná skupina ďalej uvádza, že žiadosť o nápravu je možné podať iba proti dokumentom/skutočnostiam taxatívne vymedzeným v § 136 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní. Proti vylúčeniu (z dôvodu nesplnenia podmienok účasti) mohli v predmetnom prípade obaja záujemcovia podať len námietky v listinnej podobe, ktoré musia byť doručené úradu a kontrolovanému najneskôr do desiatich dní odo dňa prevzatia oznámenia o vylúčení záujemcu. Uvedené zároveň vyplýva aj z dikcie § 33 ods. 11 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní, podľa ktorého verejný obstarávateľ bezodkladne písomne upovedomí uchádzača alebo záujemcu, že bol vylúčený s uvedením dôvodu a lehoty, v ktorej môže byť podaná námietka podľa § 138 ods. 2 písm. e) tohto zákona.

Kontrolná skupina súčasne konštatuje, že v dôsledku vyššie uvedených porušení zákona o verejnom obstarávaní kontrolovaný **postupoval zároveň v rozpore s § 9 ods. 4** zákona o verejnom obstarávaní, a to **princípom transparentnosti**. V dôsledku nesprávneho poučenia sa stali predmetné oznámenia o vylúčení záujemcov Združenie: INGSTEEL & VION & PSJ Hydrotranzit a OHL Pozemné stavby a. s. neprehľadné a zmätočné a vniesli pochybnosti do procesu predmetného verejného obstarávania.

Kontrolná skupina súčasne konštatuje, že konanie kontrolovaného z vyššie uvedených dôvodov **nemalo vplyv na výsledok** predmetného **verejného obstarávania**, nakoľko ani jeden z vylúčených záujemcov neuplatnil revízne postupy.

1. **Kontrolovaný postupoval v rozpore s § 49 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní z dôvodu, že neposlal úradu informáciu na uverejnenie vo vestníku o splnení zmluvy, ktorú uzavrel použitím postupu zadávania nadlimitnej zákazky v lehote najneskôr 14 dní po jej splnení.**

Podľa § 49 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní je verejný obstarávateľ a obstarávateľ povinný poslať úradu informáciu na uverejnenie vo vestníku o plnení zmluvy, ktorú uzavrel použitím postupu zadávania nadlimitnej zákazky, a o uzavretí dodatku k takejto zmluve. Informáciu pošle najneskôr 14 dní po splnení zmluvy a po uzavretí dodatku.

Kontrolná skupina prehľadávaním informačných systémov úradu zistila, že kontrolovaný **neodoslal úradu informáciu o splnení zmluvy v lehote** stanovenej podľa § **49 ods. 2** zákona o verejnom obstarávaní.

Nakoľko kontrolovaný **vôbec neodoslal úradu informáciu o splnení zmluvy** na nadlimitnú zákazku, postupoval **v rozpore s § 49 ods. 2** zákona o verejnom obstarávaní z dôvodu, že neposlal úradu informáciu na uverejnenie vo vestníku v lehote najneskôr 14 dní po jej splnení.

Kontrolná skupina zároveň uvádza, že uvedené konanie kontrolovaného **nemalo vplyv na výsledok** verejného obstarávania, nakoľko ide o nesplnenie si informačnej povinnosti kontrolovaného vo vzťahu k úradu.

Záver:

Vykonanou kontrolou nad dodržiavaním zákona o verejnom obstarávaní bolo z predloženej dokumentácie zistené, že kontrolovaný v predmetnom postupe zadávania zákazky porušil zákon o verejnom obstarávaní, resp. konal:

- v rozpore s § 33 ods. 6 v spojení s § 33 ods. 7 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní, keď bez využitia inštitútu vysvetlenia alebo doplnenia predložených dokladov neoprávnene vylúčil záujemcu Združenie INGSTEEL & VION & PSJ Hydrotranzit z predmetnej užšej súťaže z dôvodu nesplnenia podmienky účasti podľa § 26 ods. 1 písm. h) zákona o verejnom obstarávaní, čím súčasne postupoval aj v rozpore s § 9 ods. 4 zákona o verejnom obstarávaní, a to princípom transparentnosti, čo mohlo mať vplyv na výsledok verejného obstarávania,
- v rozpore so základnými princípmi verejného obstarávania upravenými v ustanovení § 9 ods. 4 zákona o verejnom obstarávaní, a to s dôrazom na princíp transparentnosti, keď sa v procese predmetného verejného obstarávania nezaoberal existenciou potenciálneho konfliktu záujmov, čo mohlo mať vplyv na výsledok verejného obstarávania,
- v rozpore s § 33 ods. 1 a ods. 10 písm. a) a v rozpore s prvou vetou § 53 ods. 3 zákona o verejnom obstarávaní, keď nevyhodnotil splnenie podmienok účasti záujemcu DÚHA a.s. v predmetnej užšej súťaži, opomenul uviesť v zápisnici z vyhodnotenia žiadostí o účasť, že tento záujemca predložil žiadosť o účasť a následne vyzval tohto záujemcu na predloženie ponuky v predmetnej užšej súťaži, čím súčasne postupoval aj v rozpore s § 9 ods. 4 zákona o verejnom obstarávaní, konkrétne v rozpore s princípom transparentnosti, čo nemalo vplyv na výsledok verejného obstarávania,
- v rozpore s § 33 ods. 1 ako aj § 33 ods. 7 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní, keď neoprávnene vylúčil záujemcu OHL Pozemné stavby a.s. z predmetnej užšej súťaže z dôvodu nesplnenia podmienky účasti podľa § 26 zákona o verejnom obstarávaní, čím súčasne postupoval aj v rozpore s § 9 ods. 4 zákona o verejnom obstarávaní, a to princípom transparentnosti, čo nemalo vplyv na výsledok verejného obstarávania,
- v rozpore s § 33 ods. 11 písm. a), § 136 ods. 1, § 138 ods. 1 ako aj § 138 ods. 5 písm. d) zákona o verejnom obstarávaní, keď po vyhodnotení splnenia podmienok účasti a vylúčení záujemcov Združenie: INGSTEEL & VION & PSJ Hydrotranzit a OHL Pozemné stavby a. s. z predmetnej užšej súťaže z dôvodu nesplnenia podmienok účasti v oznámeniach o vylúčení doručeným týmto záujemcom, nesprávne poučil týchto záujemcov, keď ich poučil o možnosti doručenia žiadosti o nápravu verejnému

obstarávateľovi do desiatich dní odo dňa doručenia predmetných oznámení o vylúčení, čo nemalo vplyv na výsledok predmetného verejného obstarávania,

- v rozpore s § 49 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní z dôvodu, že neposlal úradu informáciu na uverejnenie vo vestníku o splnení zmluvy, ktorú uzavrel použitím postupu zadávania nadlimitnej zákazky v lehote najneskôr 14 dní po jej splnení, čo nemalo vplyv na výsledok predmetného verejného obstarávania.

Kontrolné zistenia poukázali na procesné a vecné nedostatky v aplikovaní zákona o verejnom obstarávaní. Príčiny ich vzniku je možné vidieť v nedôslednom uplatňovaní postupov verejného obstarávania, ako aj nesprávnej interpretácii a aplikácii ustanovení zákona o verejnom obstarávaní.

Protokol o výsledku kontroly dodržiavania zákona o verejnom obstarávaní č. 3254-6000/2017-ODI/5 (ďalej len „protokol“) bol vyhotovený dňa 12. 7. 2018.

Za dohľad nad verejným obstarávaním zamestnanci úradu:

XX

XX

Tento protokol bol štatutárnemu zástupcovi kontrolovaného zaslaný za účelom oboznámenia sa s ním. S obsahom protokolu bol štatutárny zástupca kontrolovaného oboznámený dňom doručenia protokolu.

Podľa § 146a ods. 3 písm. e) zákona o verejnom obstarávaní sú zamestnanci úradu v súvislosti s výkonom kontroly povinní umožniť vedúcemu kontrolovaného oboznámiť sa s protokolom pred jeho prerokovaním a v primeranej lehote určenej zamestnancami úradu umožniť vyjadriť sa ku kontrolným zisteniam (ďalej len „vyjadrenie“); dátum doručenia alebo prevzatia protokolu sa považuje za deň oboznámenia sa s protokolom, na vyjadrenie predložené po určenej lehote sa neprihliada.

V súlade s § 146b ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní je vedúci kontrolovaného oprávnený do termínu určeného zamestnancami úradu písomne sa vyjadriť ku kontrolným zisteniam, resp. k zisteným skutočnostiam, a to v termíne do **10 pracovných dní odo dňa doručenia protokolu.**

Písomné vyjadrenie žiadame predložiť na adresu: Úrad pre verejné obstarávanie, Ružová dolina 10, P. O. BOX 98, 820 05 Bratislava, odbor dohľadu. V prípade, že do uvedeného termínu nebude vyjadrenie doručené alebo nebude doručené vôbec, úrad na vyjadrenie predložené po určenej lehote neprihliadne, resp. uvedené nekonanie bude úrad považovať za to, že kontrolovaný nemá žiadne námietky voči obsahu protokolu.

Oboznámenie s obsahom Protokolu o výsledku kontroly dodržiavania zákona o verejnom obstarávaní č. 3254-6000/2017-ODI/5 z 12. 7. 2018 svojím podpisom potvrdzuje:

Štatutárny zástupca kontrolovaného subjektu:

XX

rektor Univerzity Komenského v Bratislave

V....., dňa

Deň doručenia tohto protokolu o výsledku kontroly dodržiavania zákona o verejnom obstarávaní kontrolovanému je dňom oboznámenia štatutárneho zástupcu kontrolovaného subjektu s jeho obsahom.

Protokol je vyhotovený 4x, z toho:

2x Úrad pre verejné obstarávanie, Ružová dolina 10, P.O. Box 98, 820 05 Bratislava 2x
Univerzita Komenského v Bratislave, Šafárikovo nám. 6, 818 06 Bratislava - mestská časť
Staré mesto