

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

Číslo: 3254-6000/2017-ODI/8

Bratislava 25. 3. 2019

Dodatok č. 1 k Protokolu

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“) vykonali 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 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.

Štatutárny zástupca kontrolovaného subjektu bol s Protokolom o výsledku kontroly dodržiavania zákona o verejnom obstarávaní č. 3254-6000/2017-ODI/5 z 12. 7. 2018 (ďalej len „Protokol“) oboznámený dňom doručenia Protokolu, pričom kontrolovaný prevzal sprievodný list č. 3254-6000/2017-ODI/6 z 12. 7. 2018, ktorého prílohou bol Protokol, podľa vykázaného doručenia dňa 16. 7. 2018.

Dňa 25. 7. 2018 kontrolovaný doručil úradu listom „Vyjadrenie k Protokolu o výsledku dodržiavania zákona o verejnom obstarávaní“ z toho istého dňa v súlade § 146b ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní písomné vyjadrenie, obsahujúce námietky ku kontrolným zisteniam č. 1 a č. 2 identifikovaným v uvedenom Protokole.

Na základe namietaných skutočností, vznesených a uznaných námietok kontrolovaného uvedených v písomnom vyjadrení k jednotlivým uvedeným kontrolným zisteniam sa Protokol mení takto:

• **Z Protokolu sa vypúšťa kontrolné zistenie v bode 1 v celom rozsahu.**

Cit.: „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 Univerzitného 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 splnenie 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., Továrenská 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

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., Továrnská 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.“.

Predmetné kontrolné zistenie vrátane odôvodnenia sa vypúšťa z Protokolu **bez nahradenia iným znením**.

Odôvodnenie:

Kontrolovaný vo svojom písomnom vyjadrení k bodu 1 uviedol, cit.: „V zmysle vyššie citovaného výkladového stanoviska č. 10/2013 úrad jednoznačne konštatuje, že ak podnikateľ, ktorý je zapísaný v zozname podnikateľov podľa zákona č. 25/2006 Z. z. účinnom do 30. 6. 2013 opomenie predložiť doklad na preukázanie splnenia podmienky účasti podľa § 26 ods. 1 písm. h) tohto zákona (predloženie čestného vyhlásenia), verejný obstarávateľ ho písomne požiada o doplnenie týchto dokladov.

Uvedený postup sa pri predmetnej zákazke vzťahuje na spoločnosť ViOn a.s., nakoľko táto bola zapísaná v zozname podnikateľov, ktorý viedol úrad.

Citované výkladové stanovisko však ukladá verejnému obstarávateľovi povinnosť žiadať podnikateľa o doplnenie dokladov len vtedy, ak je tento zapísaný v zozname podnikateľov. Pokiaľ sa týka podnikateľov, ktorí nie sú zapísaní v zozname podnikateľov, výkladové stanovisko uvádza len nasledovné: „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.“.

V nadväznosti na vyššie uvedené je kontrolovaný presvedčený o tom, že ani zákon č. 25/2006 Z. z. a ani citované Výkladové stanovisko č. 10/2013 mu neukladajú povinnosť žiadať o doplnenie predmetných dokladov podnikateľa, ktorý nie je zapísaný v zozname podnikateľov. Práve z tohto dôvodu kontrolovaný nemohol aplikovať postup podľa predmetného výkladového stanoviska na dožiadanie dokladov vo vzťahu k spoločnosti INGSTEEL spol. s r.o., tak, ako to uvádza úrad.“.

Kontrolovaný ďalej poukazuje na metodické usmernenie úradu č. 5258-5000/2013 zo 17. 5. 2013, v ktorom úrad konštatuje že, cit.: „**Inštitútom vysvetľovania/doplňenia podľa § 33 ods. 6 zákona o verejnom obstarávaní je možné v kontexte zverejnených podmienok zadávania zákazky požadovať vysvetlenie, resp. doplnenie dokladov už obsiahnutých v ponuke uchádzača alebo v žiadosti o účasť záujemcu, ktoré boli predložené ku konkrétnej podmienke účasti za účelom preukázania jej splnenia**, ak z takéhoto dokladu /dokladov nie je možné posúdiť splnenie danej podmienky účasti, ku ktorej sa predložené doklady viažu.“.

Kontrolovaný ďalej vo vyjadrení uvádza, cit.: „Na základe citovaného metodického usmernenia možno preto dospieť k rovnakému názoru ako má kontrolovaný a to, že **ak podnikateľ, ktorý preukazoval splnenie osobného postavenia predložením všetkých dokladov (a nie zápisom do zoznamu podnikateľov), tak verejný obstarávateľ nesmie žiadať o doplnenie dokladov, ktoré sa v jeho ponuke nenachádzali**. V danom prípade teda spoločnosť INGSTEEL, spol. s r.o. nepredložila čestné vyhlásenie potrebné na preukázanie splnenia podmienky účasti podľa § 26 ods. 1 písm. h) zákona č. 25/2006 Z. z., čo spôsobilo, že v jej ponuke sa nenachádzal žiadny doklad, ktorým by túto

podmienku osobného postavenia mohla preukázať. V zmysle tejto skutočnosti musel kontrolovaný pristúpiť k vylúčeniu združenia z verejného obstarávania, nakoľko vedúci člen združenia nepreukázal, že spĺňa osobné postavenie v zmysle zákona č. 25/2006 Z. z..“.

Kontrolovaný v tejto súvislosti ďalej poukazuje na rozhodnutie úradu č. 8177-6000/2013- ON/176 z 13. 8. 2013, v ktorom úrad uvádza, cit.: „Podľa výkladového stanoviska č. 10/2013 k osobnému postaveniu podľa zákona o verejnom obstarávaní, 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:

- (1) doplnením dokladov prostredníctvom oznámenia o zmene údajov, ktorého vzor úrad zverejňuje na svojom webovom sídle, s priložením dokladov podľa § 26 ods. 2 písm. g), príp. aj písm. f) zákona o verejnom obstarávaní; doplnením dokladov sa nepredlžuje platnosť zápisu v zozname podnikateľov a nie je spoplatnené;
- (2) 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. j) tohto zákona priamo verejnému obstarávateľovi alebo obstarávateľovi.

Úrad preskúmaním dokumentácie zistil, že navrhovateľ preukazoval splnenie podmienok účasti týkajúcich sa osobného postavenia potvrdením o zapísaní do zoznamu podnikateľov, ktoré bolo vydané podľa zákona o verejnom obstarávaní v znení účinnom do 30. 6. 2013. Úrad ďalej konštatuje, že predmetné potvrdenie nepreukazuje splnenie podmienky účasti podľa § 26 ods. 1 písm. h) zákona o verejnom obstarávaní, nakoľko o jeho vydanie uchádzač požiadal úrad podľa zákona o verejnom obstarávaní platného a účinného do 17. 2. 2013, t. j. v čase kedy zákon o verejnom obstarávaní nepožadoval preukazovanie podmienky účasti uvedenej v § 26 ods. 1 písm. h) zákona o verejnom obstarávaní. Predmetná podmienka účasti uvedená § 26 ods. 1 písm. h) zákona o verejnom obstarávaní sa stala súčasťou zákona o verejnom obstarávaní až prijatím novely zákona o verejnom obstarávaní č. 28/2013 Z. z..“.

Kontrolovaný k vyššie uvedenému dodáva, cit.: „V zmysle citovaného rozhodnutia úradu možno bez akýchkoľvek pochybností skonštatovať, že kontrolovaný mohol žiadať o vysvetlenie ponuky uchádzača v spojitosti s § 26 ods. 1 písm. h) resp. § 26 ods. 2 písm. f) zákona č. 25/2006 Z. z. len vtedy, keď bol tento uchádzač zapísaný do zoznamu podnikateľov. V opačnom prípade mu to ani zákon č. 25/2006 Z. z. a ani výkladové stanovisko č. 10/2013 neumožňovali.“.

Kontrolovaný ďalej poukazuje na rozhodnutie úradu č. 12491-6000/2013-ON/332 z 28.11.2013, predovšetkým na body 33 a 34 tohto rozhodnutia a ďalej uvádza, cit.: „aplikácia vysvetľovania, resp. dopĺňania dokladov v zmysle § 33 ods. 6 zákona č. 25/2006 Z. z. je možná len vtedy, ak sú tieto doklady už obsiahnuté v ponuke uchádzača. V tomto prípade (pozn. v prípade č. 12491-6000/2013-ON/332) sa v ponuke uchádzača nachádzalo (aj keď neúplné) čestné prehlásenie, slúžiace na preukázanie splneniami osobného postavenie v zmysle § 26 ods. 1 písm. h) zákona č. 25/2006 Z. z. V tomto prípade (príp. č. 12491-6000/2013-ON/332) teda mohol verejný obstarávateľ aplikovať inštitút vysvetlenia,

aj keď uchádzač nebol zapísaný do zoznamu podnikateľov. **Avšak pri kontrolovanej zákazke nemohol kontrolovaný aplikovať tento inštitút vysvetľovania, nakoľko jeden z členov vylúčenej skupiny nebol zapísaný do zoznamu hospodárskych subjektov a súčasne nepredložil žiadny doklad k preukázaniu splnenia podmienky účasti stanovenej v zmysle § 26 ods. 1 písm. h) zákona č. 25/2006 Z. z. V zmysle uvedených skutočností je kontrolovaný presvedčený, že postupoval v súlade so zákonom č. 25/2006 Z. z. a Výkladovým stanoviskom č. 10/2013. keď vylúčil združenie INGSTEEL & VION & PSJ Hydrotranzit z dôvodu, že člen združenia INGSTEEL spol. s r.o. nepreukázal splnenie osobného postavenia v zmysle zákona č. 25/2006 Z. z..“.**

Vzhľadom na vyššie uvedené kontrolná skupina pristúpila k preskúmaniu vyjadrenia kontrolovaného a dospela k záveru, že vzhľadom na to, že kontrolovaný poskytol **relevantné vysvetlenie**, ktorým kvalifikovane spochybnil, resp. vyvrátil kontrolnou skupinou identifikované kontrolné zistenie č. 1, kontrolná skupina skutočnosti namietané kontrolovaným **akceptovala** a uznala, že vylúčenie záujemcu združenie INGSTEEL & VION & PSJ Hydrotranzit z predmetnej užšej súťaže bolo opodstatnené, nakoľko vedúci člen tohto združenia INGSTEEL, spol. s r.o., Tomášikova 17, 820 09 Bratislava nesplnil podmienku účasti podľa § 26 ods. 1 písm. h) zákona o verejnom obstarávaní, pričom skupina dodávateľov preukazuje splnenie podmienok účasti vo verejnom obstarávaní týkajúcich sa osobného postavenia za každého člena skupiny osobitne. Z uvedeného dôvodu sa **kontrolné zistenie identifikované v bode 1 vrátane odôvodnenia v celom rozsahu z Protokolu vypúšťa bez nahradenia iným znením.**

- V časti „Záver“ str. 23 Protokolu sa bod 1 vypúšťa v celom rozsahu.

Odôvodnenie:

Na základe všetkých uvedených skutočností sa bod 1 časti „Záver“ predmetného Protokolu vypúšťa v celom rozsahu **bez nahradenia iným znením.**

Kontrolná skupina z dôvodu prehodnotenia kontrolného zistenia v bode 1 Protokolu vyhotovila tento Dodatok č. 1, v zmysle „Stanoviska kontrolnej skupiny k vyjadreniu vedúceho kontrolovaného subjektu ku kontrolným zisteniam“ č. 3254-6000/2017-ODI/7 z 25. 3. 2019. Tento Dodatok č. 1 tvorí neoddeliteľnú súčasť Protokolu. Na základe uvedeného, bude platné znenie Protokolu v znení jeho Dodatku č. 1.

Za dohľad nad verejným obstarávaním zamestnanci úradu:

XX

XX

Oboznámenie s obsahom Dodatku č. 1 k Protokolu svojím podpisom potvrdzuje:

Štatutárny zástupca kontrolovaného subjektu:

XX

rektor Univerzity Komenského v Bratislave

V....., dňa

Dodatok č. 1 je vyhotovený 4 x, 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