



**ÚRAD PRE VEREJNÉ OBSTARÁVANIE**  
**Dunajská 68, P. O. BOX 58, 820 04 Bratislava 24**  
**Odbor legislatívno-právny**

Číslo: 58-3000/5/2010  
Bratislava 14. 01. 2011

Úrad pre verejné obstarávanie (ďalej len „úrad“) ako ústredný orgán štátnej správy pre verejné obstarávanie a orgán príslušný podľa § 109, §112 písm. b) a c), § 137 ods. 2 písm. d) v spojení s § 153, § 155a, § 155b ods. 3 a § 155d ods. 4 zákona 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“) v súlade s § 46 a § 47 zákona č. 71/1967 Zb. o správnom konaní v znení neskorších predpisov (ďalej len „správny poriadok“) vo veci uloženia pokuty verejnému obstarávateľovi **Obec Jakubany, Jakubany 71, 065 11 Jakubany** (ďalej len „účastník konania“) za to, že uzavrel zmluvu na predmet zákazky „**Výstavba 16 b. j. – nájomné byty a technická vybavenosť v obci Jakubany – blok A**“ rokovacím konaním bez zverejnenia bez splnenia podmienok na jeho použitie, vydáva toto

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

Účastníkovi konania sa **ukladá pokuta** v celkovej výške **46.586,01 EUR** (slovom: štyridsaťšesťtisíc päťstoosemdesiatšesť EUR a jeden cent) podľa **§ 149 ods. 1 písm. a)** zákona č. 25/2006 Z. z. o verejnom obstarávaní a o zmene a doplnení niektorých zákonov v znení neskorších predpisov, za uzavretie zmluvy o dielo zo dňa 10. 02. 2009 na predmet zákazky „**Výstavba 16 b. j. – nájomné byty a technická vybavenosť v obci Jakubany – blok A**“, ktorú účastník konania uzavrel rokovacím konaním bez zverejnenia bez splnenia podmienok na jeho použitie.

Účastník konania je povinný uloženú pokutu zaplatiť v lehote **do 15 dní** odo dňa nadobudnutia právoplatnosti tohto rozhodnutia na účet správneho orgánu číslo **7000062713/8180**, vedeného v Štátnej pokladnici s uvedením identifikačného variabilného symbolu **5830002010** a konštantného symbolu **0558**.

**O d ô v o d n e n i e :**

Správne konanie vo veci uloženia pokuty začal úrad z úradnej povinnosti, na základe zistení uvedených v Protokole o výsledku kontroly dodržiavania zákona o verejnom obstarávaní č. 354-6000/1/2009 zo dňa 07. 09. 2009 (ďalej len „Protokol“). Správny orgán v súlade s § 18 správneho poriadku oznámil účastníkovi konania začatie správneho konania vo veci uloženia pokuty listom č. 58-3000/2010-31 zo dňa 18. 10. 2010, ktorý mu bol doručený dňa 21. 10. 2010. Zároveň úrad za účelom zistenia skutkového stavu a objektívneho prešetrenia postupu účastníka konania podľa § 32 správneho poriadku vyžiadal kompletnú dokumentáciu z uvedeného verejného obstarávania, v originálnom vyhotovení.

Listom č. 1167/48/2010 zo dňa 27. 10. 2010 doručeným úradu dňa 02. 11. 2010, účastník konania oznámil, že dokumentáciu k predmetnému postupu zadávania zákazky prevzal zamestnanec úradu pri výkone kontroly.

Úrad po preskúmaní skutkového stavu zistil, že dokumentácia k predmetnému postupu zadávania zákazky bola po ukončení kontroly dňa 21. 10. 2009 vrátená účastníkovi konania.

Uvedené zistenia úrad oznámil účastníkovi konania listom č. 58-3000/1/2010-31 zo dňa 12. 11. 2010, ktorý bol doručený účastníkovi konania dňa 16. 11. 2010.

Listom č. 1244/48/2010 zo dňa 16. 11. 2010 doručeným úradu dňa 19. 11. 2010, účastník konania predložil dokumentáciu k predmetnému postupu zadávania zákazky.

Listami č. 58-3000/2/2010-31 a č. 58-3000/4/2010-31 zo dňa 13. 12. 2010 doručenými účastníkovi konania dňa 16. 12. 2010, úrad upovedomil účastníka konania o predĺžení lehoty pre rozhodnutie podľa § 49 ods. 2 správneho poriadku a o možnosti vyjadriť sa pred vydaním rozhodnutia vo veci k jeho podkladu i k spôsobu jeho zistenia, prípadne navrhnúť jeho doplnenie podľa § 33 ods. 2 správneho poriadku, a to písomne najneskôr do 5 pracovných dní odo dňa doručenia. Účastník konania bol zároveň požiadaný o doplnenie dokumentácie k predmetnému postupu zadávania zákazky.

Listom č. 1327/48/2010 zo dňa 20. 12. 2010 doručeným úradu dňa 21. 12. 2010 účastník konania doplnil dokumentáciu k predmetnému postupu zadávania zákazky.

Účastník konania v stanovenej lehote nevyužil právo podľa § 33 ods. 2 správneho poriadku.

Podklad pre vydanie rozhodnutia tvorí:

- Protokol o výsledku kontroly dodržiavania zákona o verejnom obstarávaní č. 354-6000/1/2009 zo dňa 07. 09. 2009,
- Vyjadrenie účastníka konania k výsledkom kontroly zo dňa 06. 10. 2009,
- Zápisnica o prerokovaní protokolu č. 354-6000/1/2009 o dodržiavaní zákona č. 25/2006 Z. z. o verejnom obstarávaní a o zmene a doplnení niektorých zákonov zo dňa 21. 10. 2009,
- dokumentácia predložená účastníkom konania.

Z podkladu pre rozhodnutie a zákona o verejnom obstarávaní platného v čase predmetného verejného obstarávania vyplýva nasledovné:

Účastník konania je verejný obstarávateľ podľa § 6 ods. 1 písm. b) zákona o verejnom obstarávaní.

Z dokumentácie predloženej účastníkom konania vyplýva, že verejné obstarávanie na predmet zákazky „Výstavba 16 b. j. – nájomné byty a technická vybavenosť v obci Jakubany – blok A“ účastník konania realizoval rokovacím konaním bez zverejnenia. Kontrolovaný stanovil predpokladanú hodnotu zákazky v hodnote 850.000,- EUR bez DPH. Z pohľadu finančných limitov podľa § 4 zákona o verejnom obstarávaní išlo o podlimitnú zákazku na uskutočnenie stavebných prác.

Účastník konania v „Odôvodnení použitia postupu verejného obstarávania“ okrem iného uviedol, cit.: „...Obecné zastupiteľstvo v Jakubanoch na svojom zasadnutí dňa 16. 01. 2009 rozhodlo, že sa v roku 2009 začne s výstavbou 16. bytových jednotiek a technickej vybavenosti v obci Jakubany – blok A. Uložilo starostovi obce, aby začal konať s prípravou žiadosti o poskytnutie dotácie z Ministerstva výstavby a regionálneho rozvoja SR na vyššie uvedenú stavbu, v súlade s platnými podmienkami a pokynmi. Obec vlastné zdroje na financovanie výstavby nájomných bytov nemá. Neoddeliteľnou súčasťou žiadosti je aj Zápisnica o vyhodnotení ponúk uchádzačov na výber zhotoviteľa a Zmluva o dodávke stavebných prác so zhotoviteľom, ktoré sú výsledkom verejného obstarávania. Ďalšou dôležitou podmienkou okrem iných je termín predloženia žiadosti do 15. 02. 2009. Na základe týchto skutočností sa pristúpilo k realizácii verejného obstarávania v roku 2009 tak, aby sa verejné obstarávanie ukončilo najneskôr do 10. 02. 2009. Aby nedošlo

k omeškaniu, že sa žiadosť (ktorej súčasťou je aj doklad o výbere zhotoviteľa stavby a zmluva so zhotoviteľom stavby) nestihne včas odoslať, rozhodol sa starosta obce Jakubany konať a pristúpil v súlade so zákonom č. 25/2006 Z. z. o verejnom obstarávaní a o zmene a doplnení niektorých zákonov k realizácii verejného obstarávania. ... V zmysle § 58 ods. 1 písm. c) zákona o verejnom obstarávaní, výstavba 16. b. j. – nájomných bytov a technickej vybavenosti v obci Jakubany – blok A sa obstaráva v časovej tiesni. Nie je možné uskutočniť verejnú súťaž, užšiu súťaž ani rokovacie konanie so zverejnením. Nebolo by možné dodržať jednotlivé časové lehoty na zverejnenie postupov verejného obstarávania, na predloženie potrebných dokladov účasti verejného obstarávania, dodržanie lehôt na predloženie ponúk a ani dostatok času na vyhodnotenie ponúk, ktoré sú stanovené zákonom pri použití jednotlivých postupov vo verejnom obstarávaní “.

Účastník konania pozval na rokovanie na deň 20. 01. 2009 troch záujemcov, a to: 1. DOMING, spol., s r. o., Škultétyho 3, 040 01 Košice, 2. DUOMONT, s. r. o., Štocklova 49, 085 01 Bardejov, 3. REKOM, s r. o., Stromová 6, 040 24 Rozhanovce.

V zápisnici z vyhodnotenia ponúk zo dňa 06. 02. 2009 sa okrem iného konštatuje, že ponuky, ktoré boli doručené jednotlivými uchádzačmi, splnili podmienky účasti vo verejnom obstarávaní a požiadavky verejného obstarávateľa uvedené v súťažných podkladoch. Na základe stanoveného kritéria a to cena, bola ako najúspešnejšia vyhodnotená ponuka uchádzača DOMING, spol., s r. o., Škultétyho 3, 040 01 Košice, ktorá obsahovala najnižšiu cenu. Kontrolovaný na základe tohto výsledku uzavrel dňa 10. 02. 2009 s uvedeným uchádzačom Zmluvu o dielo v sume 931.720,110,- EUR s DPH.

V zápisnici o prerokovaní protokolu č. 354-6000/1/2009 o dodržiavaní zákona č. 25/2006 Z. z. o verejnom obstarávaní a o zmene a doplnení niektorých zákonov zo dňa 21. 10. 2009, je okrem iného zachytená nasledovná argumentácia účastníka konania. Ustanovenie § 58 ods. 1 písm. c) zákona o verejnom obstarávaní verejný obstarávateľ porušil neúmyselne, pretože od rozhodnutia Obecného zastupiteľstva dňa 16. 01. 2009 do doby podania žiadosti o poskytnutie dotácie, ktorej povinnou prílohou bola aj Zmluva o dielo, nebol dostatočný priestor pre realizáciu iných postupov verejného obstarávania. Vyššie uvedená stavba by potom nemohla byť realizovaná v roku 2009 tak, ako je tomu v súčasnosti. Účastník konania ďalej pripúšťa porušenie § 58 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní, pretože nevie preukázať úradu písomné oznámenie začatia rokovacieho konania bez zverejnenia. Má za to, že sa jednalo o mimoriadnu situáciu podľa osobitného predpisu a nechcel eliminovať úspešnosť podanej žiadosti o poskytnutie dotácie z Ministerstva výstavby a regionálneho rozvoja SR. Ústredné orgány štátnej správy by sa podľa účastníka konania mali spoločne snažiť znížiť finančné zaťaženie obci vyplývajúce z ukladaných pokút v prípade zistenia pozitívneho porušenia zákona v záujme naplnenia rozvoja obci v dnešnej zložitej situácii, a to aj odstraňovaním tvrdosti zákona o verejnom obstarávaní pri ukladaní sankcií.

Po preskúmaní podkladov pre rozhodnutie a zistení skutočného stavu veci úrad dospel k záveru, že účastník konania pri zadávaní predmetnej zákazky spáchal správny delikt podľa § 149 ods. 1 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní, t. j. uzavrel zmluvu rokovacím konaním bez zverejnenia bez splnenia podmienok na jeho použitie.

Podľa § 91 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní pri zadávaní podlimitných zákaziek verejný obstarávateľ postupuje podľa prvej časti a druhej časti tohto zákona, ak nie je v tejto časti ustanovené inak; nepoužijú sa § 21 ods. 2 a 3, § 48, § 49 ods. 1 a 2, § 50 ods. 1 až 3, § 72 až 79 a § 81 až 90.

Podľa § 58 ods. 1 písm. c) zákona o verejnom obstarávaní rokovacie konanie bez zverejnenia môže verejný obstarávateľ použiť len vtedy, ak zákazka na dodanie tovaru, na

uskutočnenie stavebných prác alebo na poskytnutie služby sa zadáva z dôvodu mimoriadnej udalosti nespôsobenej verejným obstarávateľom, ktorú nemohol predvídať, a vzhľadom na vzniknutú časovú tieseň nemožno uskutočniť verejnú súťaž, užšiu súťaž ani rokovacie konanie so zverejnením; za mimoriadnu udalosť sa považuje najmä živelná pohroma, havária alebo situácia bezprostredne ohrozujúca život alebo zdravie ľudí alebo životné prostredie; ďalšie súvisiace zákazky sa zadávajú postupmi verejného obstarávania s využitím zrýchlených postupov, ak je to možné.

Z judikatúry Súdneho dvora Európskej únie (napr. rozsudok C-318/94) vyplýva, že v prípade uzavretia zmluvy rokovacím konaním bez zverejnenia v prípade mimoriadnej udalosti a časovej tiesne musia byť kumulatívne splnené tri podmienky:

1. existencia nepredvídateľnej udalosti
2. časová tieseň, kedy nie je možné dodržiavať časové limity stanovené pri iných postupoch verejného obstarávania,
3. kauzálna väzba medzi nepredvídateľnou udalosťou a časovou tiesňou, ktorá z nej vyplýva.

V rámci konštantnej judikatúry Súdneho dvora Európskej únie (rozsudky č. C-57/94, C-385/02, C-20/01, C-28/01, C-394/02) je taktiež ustálené interpretačné pravidlo, v zmysle ktorého je nevyhnuté ustanovenia všeobecne záväzného právneho predpisu upravujúce podmienky pre použitie rokovacieho konania bez zverejnenia interpretovať reštriktívne. Rokovacie konanie bez zverejnenia je výnimkou z uplatňovania súťažných postupov zadávania zákaziek, preto je potrebné podmienky pre ich použitie interpretovať reštriktívne a nie extenzívne.

Úrad k argumentácii účastníka konania o uzatvorení predmetnej zmluvy rokovacím konaním bez zverejnenia z dôvodu snahy získať dotáciu z príslušného ministerstva konštatuje, že snaha získať dotáciu nepredstavuje mimoriadnu udalosť predvídanú zákonom o verejnom obstarávaní. Okrem toho mimoriadna udalosť, ktorá oprávňuje verejného obstarávateľa na použitie rokovacieho konania bez zverejnenia nesmie byť spôsobená verejným obstarávateľom, vznik tejto mimoriadnej udalosti nemôže verejný obstarávateľ predvídať, a vzhľadom na vzniknutú časovú tieseň nemôže uskutočniť verejnú súťaž, užšiu súťaž ani rokovacie konanie so zverejnením. Iba splnenie všetkých § 58 ods. 1 písm. c) zákona o verejnom obstarávaní stanovených podmienok je predpokladom na zákonnú aplikáciu rokovacieho konania bez zverejnenia ako postupu zadávania zákazky nesúťažnej povahy. Je potrebné uviesť, že cieľom verejného obstarávania je za vynaložené verejné prostriedky obstarat' čo možno najlepšiu hodnotu. Predpokladom na hospodárne vynakladanie verejných prostriedkov je získavanie predmetov zákazky v podmienkach čestnej hospodárskej súťaže. Zákon o verejnom obstarávaní je z tohto pohľadu potrebné pri použití rokovacieho konania bez zverejnenia vykladať striktno a reštriktívne, nakoľko nesúťažný postup zadávania zákazky zužuje hospodársku súťaž na minimálnu úroveň. Snaha verejného obstarávateľa získať dotáciu je síce oprávnená, avšak verejný obstarávateľ pri náležitom plánovaní svojej činnosti by mal zohľadniť dĺžku jednotlivých postupov zadávania zákazky. Snaha získať dotáciu by preto nemala viesť verejného obstarávateľa k porušovaniu zákonov, ale k plánovanému riadeniu svojich potrieb a plánovanému zabezpečovaniu finančných prostriedkov na ich úhradu.

Na základe uvedeného je potrebné konštatovať, že účastník konania uzavrel zmluvu rokovacím konaním bez zverejnenia bez splnenia podmienok na ich použitie, čím naplnil skutkovú podstatu správneho deliktu podľa § 149 ods. 1 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní.

Podľa § 149 ods. 1 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní úrad uloží verejnému obstarávateľovi a obstarávateľovi pokutu vo výške 5% zmluvnej ceny, ak sa vyhol povinnosti

uzavrieť zmluvu podľa tohto zákona, alebo ak uzavrel zmluvu rokovacím konaním so zverejnením, alebo rokovacím konaním bez zverejnenia bez splnenia podmienok na ich použitie.

Základom pre určenie pokuty bola výška celkovej zmluvnej ceny, kontrahovanej „**Zmluvou o dielo**“ zo dňa 10. 02. 2009, ktorá bola stanovená vo výške 931.720,110,- Eur, z toho 5% je suma **46.586,01 EUR**, cena vrátane DPH 19%.

Správny orgán určil rozsah a spôsob zisťovania podkladov pre rozhodnutie, pričom vychádzal zo zisteného skutočného stavu veci a za týmto účelom mal zaobstarané podklady pre rozhodnutie. Z uvedeného dôvodu správny orgán rozhodol na základe hodnotenia jemu už známych a vykonaných dôkazov postačujúcich pre vydanie rozhodnutia v merite veci. Po vyhodnotení jednotlivých dôkazných listín, posudzujúc ich jednotlivo i vo vzájomných súvislostiach správny orgán má za preukázané, že účastník konania v danom prípade kontrolovaný porušil ustanovenie § 149 ods. 1 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní.

### **P o u č e n i e:**

Proti tomuto rozhodnutiu je možné podľa § 61 správneho poriadku podať rozklad na Úrad pre verejné obstarávanie, Dunajská 68, P.O. BOX 58, 820 04 Bratislava 24, **do 15 dní** odo dňa jeho doručenia. Rozhodnutie nie je možné preskúmať súdom.

Mgr. Peter Kubovič  
riaditeľ odboru

Rozhodnutie sa doručuje:

Obec Jakubany, Jakubany 71, 065 11 Jakubany