

Úrad pre verejné obstarávanie ako ústredný orgán štátnej správy pre verejné obstarávanie podľa § 140 a orgán príslušný podľa § 147 písm. c), § 167 ods. 2 písm. b), § 169 ods. 1 písm. b) zákona č. 343/2015 Z. z. o verejnom obstarávaní a o zmene a doplnení niektorých zákonov v znení neskorších predpisov v konaní o preskúmanie úkonov verejného obstarávateľa **mesto Skalica, Nám. Slobody 145/10, 909 01 Skalica, IČO: 00 309 982** (ďalej len „kontrolovaný“) pred uzavretím zmluvy na predmet zákazky „**Športová hala Skalica**“ vyhlásenej uverejnením oznámenia o vyhlásení verejného obstarávania v Úradnom vestníku EÚ č. S 079/2023 z 21. 4. 2023 pod č. 237565 a vo Vestníku verejného obstarávania č. 81/2023 z 24. 4. 2023 pod zn. 15086 - MSP, vydáva toto

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

Úrad pre verejné obstarávanie podľa § 175 ods. 1 písm. b) zákona č. 343/2015 Z. z. o verejnom obstarávaní a o zmene a doplnení niektorých zákonov v znení neskorších predpisov, **nariad'uje** kontrolovanému **zrušiť použitý postup** zadávania zákazky s názvom predmetu zákazky „**Športová hala Skalica**“ vyhlásenej uverejnením oznámenia o vyhlásení verejného obstarávania v Úradnom vestníku EÚ č. S 079/2023 z 21. 4. 2023 pod č. 237565 a vo Vestníku verejného obstarávania č. 81/2023 z 24. 4. 2023 pod zn. 15086 - MSP, a to **do 60 dní** odo dňa nadobudnutia právoplatnosti tohto rozhodnutia.

O d ô v o d n e n i e :

1. Dňa 18. 8. 2023 bol Úradu pre verejné obstarávanie (ďalej len „úrad“) doručený list „„Športová hala Skalica“ – žiadosť o vykonanie kontroly postupu zadávania zákazky pred podpisom zmluvy“ z 11. 8. 2023 od kontrolovaného, z ktorého vyplýva, že ide o podnet kontrolovaného na začatie konania o preskúmanie úkonov kontrolovaného pred uzavretím zmluvy v súvislosti s ním zadávanou vyššie identifikovanou zákazkou podľa § 169 ods. 1 písm. b) zákona č. 343/2015 Z. z. o verejnom obstarávaní a o zmene a doplnení niektorých zákonov v znení neskorších predpisov (ďalej len „zákon o verejnom obstarávaní“).
2. Podľa § 167 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní úrad vykonáva dohľad nad dodržiavaním povinností verejného obstarávateľa, obstarávateľa alebo osoby podľa § 8 ustanovených týmto zákonom a inými právnymi predpismi upravujúcimi verejné obstarávanie. Pri výkone dohľadu úrad sleduje aj plnenie povinností uložených rozhodnutiami úradu.
3. Podľa § 169 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní konanie o preskúmanie úkonov kontrolovaného pred uzavretím zmluvy, koncesnej zmluvy alebo rámcovej dohody, pred ukončením súťaže návrhov, pred zadaním zákazky na základe rámcovej dohody alebo pred ukončením postupu inovatívneho partnerstva (ďalej len „konanie o preskúmanie úkonov kontrolovaného pred uzavretím zmluvy“) môže úrad uskutočniť

a) z vlastného podnetu úradu,

b) na základe podnetu kontrolovaného na výkon kontroly ním zadávanej zákazky alebo koncesie, ak nejde o zákazku alebo koncesiu podľa § 184q ods. 1, alebo

c) na základe námietok.

4. Podľa § 171 ods. 4 zákona o verejnom obstarávaní konanie o preskúmanie úkonov kontrolovaného podľa § 169 ods. 1 písm. a) a b) a ods. 3 a 4 **sa začína dňom doručenia oznámenia o začatí konania kontrolovanému.**
5. Úrad listom č. 12781-6000/2023-OD/1 „Oznámenie o začatí konania o preskúmanie úkonov kontrolovaného pred uzavretím zmluvy“ z 8. 9. 2023, doručeným 8. 9. 2023, oznámil kontrolovanému v zmysle § 169 ods. 1 písm. b) zákona o verejnom obstarávaní začatie konania o preskúmanie úkonov kontrolovaného pred uzavretím zmluvy na základe podnetu kontrolovaného. Predmetné konanie o preskúmanie úkonov kontrolovaného pred uzavretím zmluvy začalo 8. 9. 2023.
6. Nakoľko začatie konania o preskúmanie úkonov kontrolovaného pred uzavretím zmluvy nemá podľa § 173 ods. 10 zákona o verejnom obstarávaní odkladný účinok na konanie kontrolovaného, úrad 8. 9. 2023 vydal rozhodnutie o predbežnom opatrení č. 12781-6000/2023-OD/2-PO, ktorým podľa § 173 ods. 11 zákona o verejnom obstarávaní pozastavil konanie kontrolovaného vo verejnej súťaži okrem úkonov súvisiacich so zrušením predmetnej verejnej súťaže a zároveň rozhodol, že lehoty, ktoré kontrolovanému stanovuje zákon o verejnom obstarávaní a lehoty, ktoré určil kontrolovaný, neplynú, a to od doručenia predbežného opatrenia až do nadobudnutia právoplatnosti rozhodnutia úradu podľa § 174 alebo § 175 zákona o verejnom obstarávaní vydaného v konaní o preskúmanie úkonov kontrolovaného pred uzavretím zmluvy.
7. Podľa § 173 ods. 1 písm. b) zákona o verejnom obstarávaní je kontrolovaný povinný doručiť úradu kompletnú dokumentáciu podľa § 24 v origináli do štyroch pracovných dní odo dňa doručenia oznámenia o začatí konania, ak ide o konanie o preskúmanie úkonov kontrolovaného podľa § 169 ods. 1 písm. a) a b) a ods. 2 a 3.
8. Kontrolovaný 8. 9. 2023 zriadil úradu prístup do elektronického prostriedku – informačného systému EVO (ďalej len „IS EVO“), čím sprístupnil úradu elektronickú podobu dokumentácie z verejného obstarávania. Nakoľko úrad preskúmaním dokumentácie z predmetného verejného obstarávania zistil, že doručená dokumentácia nebola kompletná, rozhodnutím o prerušení konania č. 12781-6000/2023-OD/3 zo 6. 10. 2023, doručeným kontrolovanému 6. 10. 2023 (ďalej len „rozhodnutie o prerušení konania zo 6. 10. 2023“), v zmysle § 173 ods. 3 a 4 zákona o verejnom obstarávaní prerušil konanie o preskúmanie úkonov kontrolovaného pred uzavretím zmluvy a nariadil kontrolovanému doručiť úradu vyjadrenie kontrolovaného a informácie potrebné pre výkon dohľadu a kompletnú dokumentáciu v origináli do piatich pracovných dní odo dňa doručenia predmetného rozhodnutia.
9. Dňa 13. 10. 2023 kontrolovaný doručil úradu list „„Športová hala Skalica“ – vyjadrenie a doplnenie dokumentácie k verejnému obstarávaniu“ z 12. 10. 2023 (ďalej len „list z 12. 10. 2023“), v ktorom predložil úradu svoje vyjadrenie a dokumenty k vyššie uvedenému rozhodnutiu o prerušení konania.
10. Úrad listom č. 12781-6000/2023-OD/4 „Vyžiadanie doplnenia dokumentácie vo veci konania o preskúmanie úkonov kontrolovaného pred uzavretím zmluvy“ z 25. 10. 2023, doručeným

kontrolovanému 25. 10. 2023 (ďalej len „list úradu z 25. 10. 2023“), požiadal kontrolovaného o doplnenie dokumentácie z predmetného procesu verejného obstarávania v origináli, a to do piatich pracovných dní odo dňa doručenia daného listu. Kontrolovaný na uvedenú žiadosť úradu reagoval listom „„Športová hala Skalica“ – vyjadrenie a doplnenie dokumentácie k verejnému obstarávaniu č. 2“ z 2. 11. 2023, doručeným úradu 2. 11. 2023 (ďalej len „list z 2. 11. 2023“).

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

11. Kontrolovaný je verejným obstarávateľom podľa § 7 ods. 1 písm. b) zákona o verejnom obstarávaní. Na obstaranie vyššie identifikovaného predmetu zákazky kontrolovaný použil postup verejnej súťaže podľa § 66 ods. 7 písm. b) zákona o verejnom obstarávaní. Oznámenie o vyhlásení verejného obstarávania bolo uverejnené v Úradnom vestníku EÚ č. S 079/2023 z 21. 4. 2023 pod č. 237565 a vo Vestníku verejného obstarávania č. 81/2023 z 24. 4. 2023 pod zn. 15086 – MSP (ďalej len „oznámenie o vyhlásení verejného obstarávania“). Lehota na predkladanie ponúk podľa bodu IV.2.2) oznámenia o vyhlásení verejného bola stanovená do 22. 5. 2023 do 10:00 hod. Lehota na predkladanie ponúk bola predĺžená oznámením o dodatočných informáciách, informáciách o neukončenom konaní alebo korigende (ďalej len „korigendum“) zverejneným v Úradnom vestníku EÚ č. S 098/2023 z 23. 5. 2023 pod č. 305695 a vo Vestníku verejného obstarávania č. 101/2023 z 24. 5. 2023 pod zn. 18576 – IOX, a to do 29. 5. 2023 do 10:00 hod. Lehota na predkladanie ponúk bola opakovane predĺžená korigendom zverejneným v Úradnom vestníku EÚ č. S 103/2023 z 31. 5. 2023 pod č. 325615 a vo Vestníku verejného obstarávania č. 107/2023 z 1. 6. 2023 pod zn. 19193 – IOX, a to do 8. 6. 2023 do 10:00 hod.
12. V závislosti od predmetu zákazky, typu kontrolovaného a predpokladanej hodnoty zákazky vo výške 6 465 373,21 EUR bez DPH, ide o nadlimitnú zákazku na uskutočnenie stavebných prác. Kontrolovaný predmetnú zákazku nerozdelil na časti. V bode 7.1 súťažných podkladov kontrolovaný uviedol, že predmet zákazky bude financovaný z vlastných zdrojov kontrolovaného, príp. z iných podporných finančných mechanizmov. Na elektronickú komunikáciu a výmenu informácií v predmetnom verejnom obstarávaní bol použitý IS EVO. Kontrolovaný požadoval od uchádzačov zloženie zábezpeky v zmysle § 46 zákona o verejnom obstarávaní vo výške 150 000,- EUR. V lehote na predkladanie ponúk, t.j. 8. 6. 2023 do 10:00 hod. predložili ponuky ôsmi uchádzači. Otváranie ponúk sa uskutočnilo 8. 6. 2023 do 10:30 hod. Z verejného obstarávania nebol vylúčený žiadny uchádzač.
13. Na základe stanoveného kritéria na vyhodnotenie ponúk, ktorým bola cena celkom za realizáciu predmetu zákazky vyjadrená v EUR s DPH, komisia kontrolovaného na vyhodnotenie ponúk vyhodnotila uchádzača AAA (ďalej len „AAA“) s ponukovou cenou za predmet zákazky v hodnote xxx EUR s DPH ako uchádzača, ktorý sa umiestnil na prvom mieste v poradí.
14. Na základe uvedeného kontrolovaný vyhodnotil uchádzača AAA ako úspešného uchádzača v predmetnom verejnom obstarávaní. Informáciu o výsledku vyhodnotenia ponúk kontrolovaný zverejnil na svojom profile dňa 11. 7. 2023, pričom táto bola posledným procesným úkonom vykonaným zo strany kontrolovaného v danom verejnom obstarávaní, ktorý bol predmetom konania o preskúmanie úkonov kontrolovaného pred uzavretím zmluvy. Z predloženej dokumentácie vyplýva, že kontrolovaný t. č. neuzavrel

zmluvu s úspešným uchádzačom zmluvu, ktorá bude výsledkom predmetného verejného obstarávania.

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

15. Úrad listom č. 12871-6000/2022-OD/5 „Výzva na vyjadrenie sa ku skutočnostiam zisteným v konaní o preskúmanie úkonov kontrolovaného pred uzavretím zmluvy“ z 27. 11. 2023 (ďalej len „výzva“), doručeným 28. 11. 2023, v zmysle § 173 ods. 13 zákona o verejnom obstarávaní vyzval kontrolovaného na vyjadrenie sa ku skutočnostiam zisteným v konaní o preskúmanie úkonov kontrolovaného pred uzavretím zmluvy, a to v lehote do piatich pracovných dní odo dňa doručenia výzvy. Zároveň úrad v predmetnej výzve uviedol, že lehota podľa § 175 ods. 5 zákona o verejnom obstarávaní neplynie od vydania tejto výzvy do doručenia vyjadrenia kontrolovaného alebo do uplynutia lehoty na jeho doručenie, podľa toho, ktorá skutočnosť nastane skôr.
16. Úrad vo výzve vyzval kontrolovaného, aby sa vyjadril **k zistenej skutočnosti č. 1, že kontrolovaný konal v rozpore s § 48 zákona o verejnom obstarávaní a v rozpore s § 10 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní**, konkrétne princípom transparentnosti, keď kontrolovaný v rámci procesu poskytovania vysvetlení na základe žiadostí záujemcov **neposkytol všetky požadované vysvetlenia súťažných podkladov záujemcom, ktorí o tieto žiadali** prostredníctvom žiadosti o vysvetlenie z 21. 5. 2023 o 17:41:49 hod. a žiadosti o vysvetlenie z 24. 5. 2023 o 15:24:59 hod.
17. Úrad zároveň v zistenej skutočnosti č. 1 skonštatoval, že uvedené **porušenie zákona o verejnom obstarávaní mohlo mať vplyv na výsledok verejného obstarávania**, nakoľko kontrolovaný svojím postupom mohol odradiť od účasti v danej súťaži a od predloženia ponuky záujemcov, ktorí mohli byť spôsobilí realizovať predmet zákazky, avšak v dôsledku skutočnosti, že kontrolovaný neposkytol žiadnu odpoveď na nimi položené otázky, nedisponovali záujemcovia všetkými pre nich relevantnými informáciami, potrebnými na vypracovanie a predloženie ponuky. Úrad súčasne poukazuje na skutočnosť, že záujemca, ktorý podal žiadosť o vysvetlenie z 24. 5. 2023 o 15:24:59 hod., ponuku v danom verejnom obstarávaní ani nepredložil.

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

18. Kontrolovaný elektronicky doručil 4. 12. 2023 svoje vyjadrenie k výzve listom č. OVŽP-2023/2757-7-43935 „„Športová hala Skalica“ – vyjadrenie sa ku skutočnostiam zisteným v konaní o preskúmanie úkonov kontrolovaného pred uzavretím zmluvy“ zo 4. 12. 2023 (ďalej len „Vyjadrenie“), pričom dané Vyjadrenie následne kontrolovaný doručil úradu aj v listinnej podobe 6. 12. 2023.
19. Kontrolovaný vo Vyjadrení uviedol, že cit.: *„Kontrolovaný priznáva, že prišlo k pochybeniu z jeho strany a v množstve položených otázok jednotlivých záujemcov predložených v rámci žiadostí o vysvetlení, opomenul zodpovedanie niektorých Vami identifikovaných otázok, avšak je presvedčený, že neprišlo k pochybeniu, ktoré by mohlo mať, resp. malo vplyv na výsledok tejto verejnej súťaže.*

Nezodpovedané otázky sa totiž dajú rozdeliť do 2 okruhov (tak ako sme aj uviedli v liste - „„Športová hala Skalica“ – vyjadrenie a doplnenie dokumentácie k verejnému obstarávaniu č. 2“ zo dňa 02.11.2023):

- okruh otázok, na ktoré boli poskytnuté odpovede v odpovediach na otázky iných záujemcov vo zverejnených vysvetleniach, konkrétne zo žiadosti o vysvetlenie z 22.5.2023 o 23:14:24 hod. (otázka 8. až 12.) a zo žiadosti o vysvetlenie z 24.5.2023 o 15:24:59 hod. (otázka 10. a 11.);
- okruh otázok, ku ktorým sa síce kontrolovaný nevyjadril/neodpovedal, avšak vzhľadom na ich charakter - všetky sa týkali návrhu znenia zmluvných podmienok uvedených v Zmluve o dielo v rámci Prílohy č. 3 súťažných podkladov tejto verejnej súťaže a otázky sa v žiadostiach záujemcov opakovali, kontrolovaný podotýka, že ich nastavenie vníma ako podmienky, ktoré má v plnej kompetencii a z pohľadu zmluvnej voľnosti má možnosť kontrolovaný na nich trvať a nemeniť ich (jedná sa o otázky zo žiadosti o vysvetlenie z 21.5.2023 o 17:41:49 hod., otázka 2. až 7. a zo žiadosti o vysvetlenie z 24.5.2023 o 15:24:59 hod., otázka 6. až 9.).“

Právny rámec

20. Podľa § 10 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní verejný obstarávateľ a obstarávateľ musia dodržať princíp rovnakého zaobchádzania, princíp nediskriminácie hospodárskych subjektov, princíp transparentnosti, princíp proporcionality a princíp hospodárnosti a efektívnosti.
21. Podľa § 48 zákona o verejnom obstarávaní verejný obstarávateľ a obstarávateľ bezodkladne poskytnú vysvetlenie informácií potrebných na vypracovanie ponuky, návrhu a na preukázanie splnenia podmienok účasti všetkým záujemcom, ktorí sú im známi, najneskôr však šesť dní pred uplynutím lehoty na predkladanie ponúk alebo lehoty na predloženie dokladov preukazujúcich splnenie podmienok účasti za predpokladu, že o vysvetlenie záujemca požiada dostatočne vopred; ak sa použije zrýchlený postup z dôvodu naliehavej udalosti, je táto lehota štyri dni.

Právne posúdenie úradom

Zistená skutočnosť č. 1

22. Kontrolovaný v bode VI.3), podbod 1 oznámenia o vyhlásení verejného obstarávania uviedol, že cit.: „Verejný obstarávateľ (VO) pri zadávaní tejto nadlimitnej zákazky postupuje podľa § 20 ods. 1 a nasl. zákona.“
23. Kontrolovaný v bode VI.3), podbod 2 oznámenia o vyhlásení verejného obstarávania uviedol, že cit.: „Zadávanie tejto zákazky sa realizuje informačným systémom pre elektronické verejné obstarávanie (verzia 18.0) vedenom a prístupným Úradom pre verejné obstarávanie dostupným na webovom sídle <https://eplatforma.vlada.gov.sk/> (ďalej len systém EVO). Podrobnejšie informácie o systéme EVO sú uvedené v aktuálnych príručkách, ktoré sú verejne prístupné na portáli EVO (Viac o IS EVO verzia 18.0) v časti PRÍRUČKY <https://eplatforma.vlada.gov.sk/dokumentacia/?csrt=5167687994833702813> a v časti VIDEONÁVODY <https://eplatforma.vlada.gov.sk/videonavody/?csrt=5167687994833702813>.“
24. Kontrolovaný v bode VI.3), podbod 3 oznámenia o vyhlásení verejného obstarávania uviedol, že cit.: „Dokumenty potrebné na vypracovanie ponuky (vrátane editovateľných dokumentov)

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

a na preukázanie splnenia podmienok účasti sú v súlade so zákonom od uverejnenia oznámenia o vyhlásení VO podľa zákona prístupné v rámci systému EVO a predmetného verejného obstarávania a/alebo v profile VO na portáli www.uvo.gov.sk; link: <https://www.uvo.gov.sk/vyhľadavanie/vyhľadavanie-zakaziek/detail/465191>.“

25. Kontrolovaný v bode VI.3), podbod 4 oznámenia o vyhlásení verejného obstarávania uviedol, že cit.: *„VO odporúča záujemcom, resp. uchádzačom, aby si dôsledne kontrolovali svoje používateľské konto zriadené v systéme EVO počas celého procesu obstarávania.“*
26. Kontrolovaný v bode VI.3), podbod 5 oznámenia o vyhlásení verejného obstarávania uviedol, že cit.: *„Vysvetlenie informácií potrebných na vypracovanie ponuky a na preukázanie splnenia podmienok účasti, VO bezodkladne oznámi najneskôr 6 dní pred uplynutím lehoty na predkladanie ponúk za predpokladu, že o vysvetlenie záujemca požiadava dostatočne vopred.“*
27. V bode 20.1 súťažných podkladov sa uvádza, že cit.: *„Vysvetlenie informácií potrebných na vypracovanie ponuky a na preukázanie splnenia podmienok účasti, verejný obstarávateľ v prípade potreby preukázateľne bezodkladne oznámi najneskôr šesť dní pred uplynutím lehoty na predkladanie ponúk prostredníctvom funkcionality systému EVO na to určenej - zverejnením vysvetlenia v profile verejného obstarávateľa na webovom sídle Úradu pre verejné obstarávanie za predpokladu, že žiadosť o vysvetlenie bude doručená systémom EVO podľa týchto súťažných podkladov dostatočne vopred.“*
28. Z priebehu verejného obstarávania a poskytovania vysvetlení podľa § 48 zákona o verejnom obstarávaní úradu vyplynulo, že kontrolovaný poskytoval vysvetlenia prostredníctvom ich sprístupnenia v sekcii „Dokumenty zákazky“ v IS EVO a súčasného zverejnenia na svojom profile verejného obstarávateľa vedenom na webovom sídle úradu, a to nasledovne:
 - Odpoveď na žiadosť o vysvetlenie súťažných podkladov č. 1 zverejnil 17. 5. 2023,
 - Odpoveď na žiadosť o vysvetlenie súťažných podkladov č. 2 zverejnil 23. 5. 2023,
 - Odpoveď na žiadosť o vysvetlenie súťažných podkladov č. 3 zverejnil 31. 5. 2023,
 - Odpoveď na žiadosť o vysvetlenie súťažných podkladov č. 4 zverejnil 2. 6. 2023,
 - Odpoveď na žiadosť o vysvetlenie súťažných podkladov č. 5 zverejnil 6. 6. 2023,
 - Odpoveď na žiadosť o vysvetlenie súťažných podkladov č. 6 zverejnil 7. 6. 2023.
29. Preskúmaním dokumentácie z verejného obstarávania sprístupnenej v IS EVO úrad zistil, že kontrolovanému bolo v lehote na predkladanie ponúk, ktorá uplynula 8. 6. 2023 o 10:00 hod., doručených od záujemcov spolu 54 žiadostí o vysvetlenie podľa § 48 zákona o verejnom obstarávaní. **Úradu zo sprístupnenej dokumentácie a z informácií vyplývajúcich z IS EVO vyplynulo, že kontrolovaný v procese vysvetľovania podľa § 48 zákona o verejnom obstarávaní neposkytol vysvetlenie na všetky žiadosti o vysvetlenie súťažných podkladov zaslané záujemcami kontrolovanému prostredníctvom IS EVO podľa § 48 zákona o verejnom obstarávaní a nezodpovedal všetky otázky zaslané zo strany záujemcov.**
30. Vzhľadom na uvedené úrad v rozhodnutí o prerušení konania zo 6. 10. 2023, požiadal kontrolovaného o.i. o predloženie vyjadrenia, z akého dôvodu neboli zodpovedané všetky otázky záujemcov položené v rámci žiadostí o vysvetlenie doručených prostredníctvom IS EVO 21. 5. 2023 o 17:41:49 hod., 22. 5. 2023 o 23:14:24 hod. a 24. 5. 2023 o 15:24:59 hod., resp. ak boli zodpovedané, úrad žiadal o uvedenie akým spôsobom boli dané otázky

v IS EVO zodpovedané a o uvedenie konkrétnej identifikácie odoslaných odpovedí prostredníctvom IS EVO.

31. V liste z 12. 10. 2023, ktorým kontrolovaný doručil úradu svoje vyjadrenie a dokumenty k vyššie uvedenému rozhodnutiu o prerušení konania, kontrolovaný k žiadosti úradu uviedol, že cit.: „*Kontrolovaný skontroloval všetky žiadosti o vysvetlenie podané prostredníctvom IS EVO a nezistil pochybenie v podobe, žeby nezodpovedal všetky položené otázky záujemcov v lehote na predkladanie ponúk. Vami identifikované žiadosti o vysvetlenie (doručené v IS EVO dňa 21.5.2023 o 17:41:49 hod., 22.5. 2023 o 23:14:24 hod. a 24.5.2023 o 15:24:59 hod.) boli kontrolovaným zodpovedané v rámci „Odpovede na žiadosť o vysvetlenie súťažných podkladov č. 4“ zo dňa 02.06.2023, ktorá bola zverejnená spolu s prílohami v ten istý deň v IS EVO, v sekcii „Dokumenty zákazky“ ...*“.
32. Po vzhliadnutí obsahu dokumentu „Odpoveď na žiadosť o vysvetlenie súťažných podkladov č. 4“ z 2. 6. 2023, na ktorý poukázal kontrolovaný v liste z 12. 10. 2023, úrad konštatoval, že predmetný dokument neobsahuje odpovede na nižšie uvedené otázky záujemcov. Vzhľadom na uvedené úrad listom z 25. 10. 2023 požiadal kontrolovaného opätovne o predloženie vyjadrenia v zmysle rozhodnutia o prerušení konania zo 6. 10. 2023, a to, z akého dôvodu neboli zodpovedané nižšie uvedené otázky záujemcov položené v rámci žiadostí o vysvetlenie doručených kontrolovanému prostredníctvom IS EVO, a to:

a1) žiadosť o vysvetlenie z 21. 5. 2023 o 17:41:49 hod.

2. Otázka

V zmluve o dielo je uvedený bod 4.4. :

4.4. V cene sú zahrnuté všetky náklady na zhotovenie diela t. j. najmä, nie však výlučne práca, materiál, dopravné náklady, skladné, atesty, vrátane všetkých ďalších dokladov, ktoré sú potrebné na kompletnú realizáciu všetkých zmluvných výkonov a zhotovenie diela, tak aby dielo bolo pripravené na protokolárne odovzdanie a užívania schopné. Zhotoviteľ prehlasuje, že cenová ponuka je kompletná a bola vypracovaná na základe projektovej dokumentácie – zhotoviteľ si prepočítal všetky výmery a tieto aj ocenil v plnom rozsahu. Zhotoviteľ nemá nárok na zvýšenie ceny z dôvodu chýbajúcich položiek alebo chybného výpočtu výmery z projektovej dokumentácie. Zmluvné strany sa dohodli, že v prípade, ak sa niektoré práce podľa výkazu výmer nevykonajú alebo sa vykonajú v menšom rozsahu, zhotoviteľ tieto nevykonané práce nebude objednávateľovi fakturovať.

Z dôvodu že nie je v kapacitných možnostiach uchádzača prepočítat celý výkaz výmer v čase poskytnutom na prípravu ponuky. Žiadame na základe objektívnych okolností o vypustenie časti textu „– zhotoviteľ si prepočítal všetky výmery a tieto aj ocenil v plnom rozsahu. Zhotoviteľ nemá nárok na zvýšenie ceny z dôvodu chýbajúcich položiek alebo chybného výpočtu výmery z projektovej dokumentácie. „ Uvedené žiadame aj na základe skutočnosti že predložená projektová dokumentácia je vo formáte PDF, ktorý umožňuje overenie výkazu výmer iba ručne čo je možné brať za neprimerané ťaženie pre prípravu ponuky.

Zároveň si dovoľujeme upozorniť že je nesprávne prenášať možné chyby vo výkaze výmer ktorý spracoval projektant na zhotoviteľa aj v súvislosti s poskytnutým časom na spracovanie výkazu výmer projektantovi.

3. Otázka

V zmluve o dielo je uvedený bod 3.4. :

3.4. Zhotoviteľ je povinný do 5 pracovných dní odo dňa podpisu tejto zmluvy predložiť objednávateľovi vecný a časový harmonogram realizácie diela (ďalej len „harmonogram“) na schválenie objednávateľovi. Zhotoviteľ sa zaväzuje vykonať dielo bez väd a nedorobkov

brániacich užívaníu diela v lehotách podľa harmonogramu, pričom nedodržanie termínov v súlade s harmonogramom sa považuje za podstatné porušenie zmluvy a oprávňuje objednávateľa na okamžité odstúpenie od tejto zmluvy.

Vzhľadom na uvedený text si Vás dovoľujeme požiadať o objasnenie: „nedodržanie termínov v súlade s harmonogramom sa považuje za podstatné porušenie zmluvy a oprávňuje objednávateľa na okamžité odstúpenie od tejto zmluvy. „

Vzhľadom na možnosť okamžitého odstúpenia od zmluvy objednávateľom a nejasný formát harmonogramu prác žiadame o objasnenie objednávateľa či bude požadovať v zmysle bodu 3.4 zmluvy o dielo harmonogram v podrobnosti objektov alebo iný typ podrobnosti.

4. Otázka

V zmluve o dielo je uvedený bod 6.5. kde je uvedené :

*Pri všetkých výrobkoch a súčiastkach, zabudovaných materiáloch, technických a technologických zariadeniach a prvkoch platí osobitná záručná doba poskytnutá jednotlivými výrobcami na základe záručných listov, ktoré zhotoviteľ odovzdá objednávateľovi pri odovzdaní diela, **najmenej však tridsaťšesť (36) kalendárnych mesiacov** od odovzdania diela objednávateľovi. Zhotoviteľ je povinný spolu s odovzdaním diela odovzdať objednávateľovi osobitne zoznam vecí, u ktorých plyní osobitná záručná doba.*

Žiadame verejného obstarávateľa o upravenie osobitnej záručnej doby z požadovaných 36 kalendárnych mesiacov na 24 kalendárnych mesiacov z dôvodu, že sa jedná o záruku poskytovanú výrobcami, ktorý neposkytujú záruku v dĺžke 36 kalendárnych mesiacov. Zároveň chceme upozorniť, že náklady na neštandardné predĺženie záruky si bude musieť každý uchádzač premietnuť do ceny diela. Cena diela zodpovedajúca predĺženej záruke môže byť vyhodnotená aj ako neoprávnený výdavok a teda môže priamo zaťažiť rozpočet objednávateľa. V neposlednom rade záujemcovia nevedia presne oceniť požiadavku na predĺženie záruku 36 mesiacov nakoľko ju výrobcovia neposkytujú.

5. Otázka

V zmluve o dielo je uvedený bod 6.8. kde je uvedené :

Zhotoviteľ je povinný na žiadosť objednávateľa odstrániť i vady, za ktoré nezodpovedá. V tomto prípade je objednávateľ povinný odstránenie vady zaplatiť.

Žiadame uvedený text zmluvy vypustiť vzhľadom na nejasnosť akým spôsobom sa zmluvné strany dohodnú na odstránení takých to vád a následnom zaplatení.

6. Otázka

V zmluve o dielo je uvedený bod 7.1. a 7.2 .

7.1. Ak zhotoviteľ nevykoná a neodovzdá celé dielo riadne (bez vád brániacich užívaníu diela) a včas, v termíne zhotovenia diela podľa čl. III bod 3.3. tejto zmluvy, objednávateľ si uplatní

u zhotoviteľa nárok na zmluvnú pokutu vo výške 0,05 % z celkovej ceny diela vrátane DPH (alternatívne: Zhotoviteľ nie je platcom DPH.) za každý aj začatý deň omeškania až do protokolárneho odovzdania a prevzatia diela.

7.2. Ak je zhotoviteľ v omeškaní s ukončením diela o viac ako šesťdesiat (60) kalendárnych dní, objednávateľ si uplatní u zhotoviteľa nárok na zmluvnú pokutu vo výške 10 % z celkovej ceny diela vrátane DPH (alternatívne: Zhotoviteľ nie je platcom DPH.). Uplatnenie zmluvnej pokuty podľa tohto bodu nevyklučuje uplatnenie zmluvnej pokuty podľa predchádzajúceho bodu tohto článku zmluvy.

Uvedená sankcia v bode 7.1 a 7.2 je duplicitná sankcia za neodovzdanie diela.

Teda podľa bodu 7.1 bude sankcia :

Predpokladaná cena diela s DPH 8.400.000 s DPH

Sankcia za 1 deň omeškania = 4.200 €

Sankcia za omeškanie 60 dní = 252.000 €

Teda podľa bodu 7.2 bude sankcia :

Predpokladaná cena diela s DPH 8.400.000 s DPH

Sankcia podľa bodu 7.2. bude 840.000 €

Zároveň v bode 7.1 nie je obmedzenie vo výške sankcie.

Žiadame o úpravu článku 7.1 a 7.2 tak aby neodradzovali zmluvné podmienky uchádzačov podať ponuku. V tejto súvislosti si dovoľujeme poukázať na verejnú súťaž **Univerzitná nemocnica sv. Martina (UNsvM)** do ktorej nepredložil ani jeden subjekt ponuku vzhľadom na vysoké sankcie v zmluve.

7. Otázka

V zmluve o dielo je uvedený bod 7.4. a 7.5 .

7.4. V prípade ak zhotoviteľ neodstráni vady a nedorobky diela vyplývajúce z preberacieho protokolu včas, objednávateľ si uplatní u zhotoviteľa nárok na zmluvnú pokutu vo výške 0,05 % z celkovej ceny diela vrátane DPH (alternatívne: Zhotoviteľ nie je platcom DPH.) za každú vadu a každý aj začatý deň omeškania až do dňa, kedy zhotoviteľ pristúpi k odstraňovaniu vady alebo vadu odstráni.

7.5. V prípade ak zhotoviteľ počas plynutia záručnej doby nenastúpi k odstráneniu reklamovanej vady včas alebo ak neodstráni reklamovanú vadu včas, objednávateľ si uplatní u zhotoviteľa nárok na zmluvnú pokutu vo výške 0,05 % z celkovej ceny diela vrátane DPH (alternatívne: Zhotoviteľ nie je platcom DPH.) za každú vadu a každý aj začatý deň omeškania až do dňa, kedy zhotoviteľ pristúpi k odstraňovaniu vady alebo vadu odstráni.

Z uvedené vyplýva:

Za jednu vadu bude sankcia pri ponukovej cene 8.400.000,00 € s DPH = 4.200 €

Za každý deň omeškania so zahájením teda pri dvoch dňoch omeškania so zahájením to bude $2 \times 4.200 = 8.400$ €

A zároveň sa sankcia môže uplatniť aj za omeškanie ukončenia odstránenia vady? Body zmluvy 7.4 a 7.5 sú nejasne naformulované.

Žiadame upraviť ich tak aby bolo jednoznačne jasné určiť výpočet pre konkrétnu situáciu pri nedodržaní termínu začatia odstránenia vady a nedodržanie termínu ukončenia odstránenia vady.

Žiadame o úpravu článku 7.4 a 7.5 tak aby neodradzovali zmluvné podmienky uchádzačov podať ponuku. V tejto súvislosti si dovoľujeme poukázať na verejnú súťaž **Univerzitná nemocnica sv. Martina (UNsvM)** do ktorej nepredložil ani jeden subjekt ponuku vzhľadom na vysoké sankcie v zmluve.

a2) žiadosť o vysvetlenie z 22. 5. 2023 o 23:14:24 hod.

8. Otázka

248 K 767425100 Montáž a dodávka opláštenia fasády sendvič.panelmi hr.200 mm PO El 120 komplet s kotvením, ukončením a oplechovaním atík m2 1 101,110 VV (54,9*2+35,3)*8,5-1,2*2,2-12*2,4-42*2,4 1 101,110

Žiadame opraviť výmeru položky 248.

9. Otázka

V PD výkres C_02_situ_archi je uvedené : Poznámka k rozsahu projektovej dokumentácie :

- všetky výrubby, búracie práce a príprava územia - vid' PD „Tréningová hala Skalica“ 12/2010, S-projekt sk, s.r.o. - všetky zrušenia a preložky inžinierskych sietí - vid' PD „Tréningová hala Skalica“ 12/2010, S-projekt sk, s.r.o. - technické riešenie, dimenzie, body napojenia a vzájomná koordinácia inžinierskych sietí - vid' PD „Tréningová hala Skalica“ 12/2010, S-projekt sk, s.r.o. - trasy inžinierskych sietí sú prekreslené do DWG formátu ručne z naskenovanej PD "Tréningová hala Skalica" 12/2010, S-projekt sk, s.r.o.

Žiadame o doplnenie uvedenej projektovej dokumentácie a zároveň aj doplnenie výkazu výmer.

10. Otázka

V PD výkres D_02_situ_priprava_uzemia je uvedené : - existujúce objekty určené na odstránenie - existujúce spevnené plochy určené na odstránenie / 1.104 m² - skrývka horných vrstiev existujúcich plôch zelene / 2.289 m² - existujúce dreviny určené na výrub / 23 ks - existujúce povrchové znaky inž.sietí určené na preloženie resp. zrušenie

Tieto objekty odstráni objednávatel' pred odovzdaním staveniska zhotoviteľovi? Zabezpečí objednávatel' výrub stromov? Zabezpečí objednávatel' likvidáciu obsahu nádrže mazutu?

11. Otázka

Je obvod staveniska vyznačený na výkrese Tréningová hala Skalica-02_SITUÁCIA v súlade s vydaným stavebným povolením ?

12. Otázka

V projektovej dokumentácii nie je jednoznačne uvedené technické riešenie zaatikovej časti na streche. Žiadame doplniť detail ako je konštrukčne riešená zaatiková časť na streche.

a3) žiadosť o vysvetlenie z 24. 5. 2023 o 15:24:59 hod.

Otázka č. 6:

V návrhu zmluvy o dielo čl. VI. bod 6.5 navrhujeme pre výroby a súčiastky, zabudované materiály osobitnú záručnú dobu v trvaní 24 mesiacov.

Otázka č. 7:

K bodu 7.1. a 7.2. návrhu zmluvy o dielo znenie bodov 7.1. a 7.2. pre odstránenie pochybností navrhujeme upraviť na princípe subjektívnej zodpovednosti zhotoviteľa v znení:

„7.1. Ak zhotoviteľ, z dôvodov na jeho strane, nevykoná a neodovzdá celé dielo riadne (bez vád brániacich užívaniu diela) a včas, v termíne zhotovenia diela podľa čl. III bod 3.3. tejto zmluvy, objednávatel' si uplatní u zhotoviteľa nárok na zmluvnú pokutu vo výške 0,05 % z celkovej ceny diela vrátane DPH (alternatívne: Zhotoviteľ nie je platcom DPH.) za každý aj začatý deň omeškania až do protokolárneho odovzdania a prevzatia diela.

7.2. Ak je zhotoviteľ, z dôvodov na jeho strane, v omeškaní s ukončením diela o viac ako šesťdesiat (60) kalendárnych dní, objednávatel' si uplatní u zhotoviteľa nárok na zmluvnú pokutu vo výške 10 % z celkovej ceny diela vrátane DPH (alternatívne: Zhotoviteľ nie je platcom DPH.). Uplatnenie zmluvnej pokuty podľa tohto bodu nevyklučuje uplatnenie zmluvnej pokuty podľa predchádzajúceho bodu tohto článku zmluvy.“

Otázka č. 8:

K bodu 7.3. návrhu zmluvy o dielo žiadame verejného obstarávateľa o vysvetlenie bodu, ktorého znenie sa javí ako nejasné. Ak Zhotoviteľ bude nútený prerušiť práce na diele z dôvodov okolností, ktoré nespôsobil (tj. vznik prekážky z dôvodov na strane objednávatela), nemôže niesť zodpovednosť za tento stav, práve naopak v týchto situáciách dochádza na strane Zhotoviteľa k zvýšeným nákladov, ktoré musí vynaložiť počas prerušenia prác (náklady spojené s prerušením vykonávania diela). Je možné, že v texte je omylom uvedené „na strane zhotoviteľa“ namiesto „na strane objednávatela“).

Otázka č. 9:

K bodu 7.4. návrhu zmluvy o dielo navrhovaná zmluvná pokuta vo výške 0,05 % z ceny diela vrátane DPH za každú vadu a deň omeškania sa javí ako neprimeraná oproti výške zmluvnej pokuty podľa bodu 7.1. (najvyšší chránený záujem je na riadnom a včasnom zhotovení a odovzdaní diela).

Pri predpokladanej hodnote zákazky 6,5 mil. eur výška pokuty predstavuje 3.250 eur/deň/každá vada). Navrhujeme, aby bola zmluvná pokuta v tomto prípade stanovená napr. pevnou sumou za každý deň omeškania bez ohľadu na počet vád (napr. prípadne v nižšej sume a za každú vadu).

Otázka č. 10:

K bodu 7.8. návrhu zmluvy o dielo, je tu odkaz na neexistujúci bod zmluvy (čl. II, bod 2.41.). Opraví verejný obstarávateľ odkaz?

Otázka č. 11:

K bodu 8.2. písm. b) návrhu zmluvy o dielo ako jeden z dôvodov pre odstúpenie od zmluvy sa navrhuje nedodržanie termínov podľa harmonogramu. Navrhujeme, aby ako podstatné porušenie zmluvnej povinnosti bolo stanovené aj trvanie omeškania, napr. viac ako 14 dní:

„b) ak je zhotoviteľ v omeškaní s termínmi podľa harmonogramu viac ako 14 dní,“.

33. Kontrolovaný v liste z 2. 11. 2023, ktorým doručil doplnenie svojho predošlého vyjadrenia úradu uviedol, že všetky otázky položené v rámci žiadosti o vysvetlenie z 22. 5. 2023 o 23:14:24 hod. a tiež otázky č. 10 a 11 položené v rámci žiadosti o vysvetlenie 24. 5. 2023 o 15:24:59 hod. boli zodpovedané v rámci iných kontrolovaným poskytnutých vysvetlení. Súčasne tiež **kontrolovaný v liste z 2. 11. 2023 uviedol, že ostatné** úradom vyššie **špecifikované otázky neboli kontrolovaným zodpovedané.** Kontrolovaný sa k tejto skutočnosti vyjadril, tak že cit.: „... všetky otázky sa týkali návrhu znenia zmluvných podmienok uvedených v Zmluve o dielo v rámci Prílohy č. 3 súťažných podkladov tejto verejnej súťaže a otázky sa v žiadostiach záujemcov opakovali. Zmluvné podmienky a ich nastavenie kontrolovaný vníma ako podmienky, ktoré má v plnej kompetencii kontrolovaný a z pohľadu zmluvnej voľnosti má možnosť kontrolovaný na nich trvať a nemeniť ich.“
34. Obdobne sa k svojmu postupu týkajúcemu sa nezodpovedania otázok kontrolovaný následne vyjadril aj vo svojom Vyjadrení. Vo Vyjadrení kontrolovaný opäť poukázal na skutočnosť, že otázky položené v rámci žiadosti o vysvetlenie z 22. 5. 2023 o 23:14:24 hod. a tiež otázky č. 10 a 11 položené v rámci žiadosti o vysvetlenie 24. 5. 2023 o 15:24:59 hod. boli zodpovedané v rámci iných, kontrolovaným poskytnutých vysvetlení. Úrad k predmetnému vyjadreniu kontrolovaného týkajúcemu sa vyššie identifikovaných otázok uvádza, že úrad uvedené vysvetlenie kontrolovaného akceptoval a zohľadnil už v rámci predloženého vyjadrenia kontrolovaného v liste z 2. 11. 2023, pričom táto skutočnosť nebola predmetom zistenej skutočnosti č. 1 uvedenej v rámci výzvy. V záujme spresnenia úrad uvádza, že predmetom tejto zistenej skutočnosti nie je nezodpovedanie daných otázok, t. j. otázok č. 8 až 12 položených v rámci žiadosti o vysvetlenie z 22. 5. 2023 o 23:14:24 hod. a otázok č. 10 a 11 položených v rámci žiadosti o vysvetlenie z 24. 5. 2023 o 15:24:59 hod., nakoľko tieto boli kontrolovaným zodpovedané v rámci iných kontrolovaným poskytovaných vysvetlení.
35. S prihliadnutím na vyššie uvedené skutočnosti úrad však aj naďalej konštatuje, že proces vysvetľovania **neprebíhal v súlade s ustanovením § 48 zákona o verejnom obstarávaní, keďže kontrolovaný nezodpovedal všetky položené otázky záujemcov (žiadosť o vysvetlenie z 21. 5. 2023 o 17:41:49 hod. a žiadosť o vysvetlenie z 24. 5. 2023 o 15:24:59 hod.).** Samotný kontrolovaný úradu uviedol, že v rámci vysvetľovania nezodpovedal všetky otázky od záujemcov, pričom uvedené kontrolovaný úradu potvrdil v liste z 2. 11. 2023, ako aj vo svojom Vyjadrení (bližšie pozri body 19 a 33 tohto rozhodnutia).
36. Zákonné ustanovenie § 48 zákona o verejnom obstarávaní pritom ukladá kontrolovanému bezodkladne poskytnúť vysvetlenie informácií potrebných na vypracovanie ponuky a na preukázanie splnenia podmienok účasti všetkým záujemcom, ktorí mu boli známi, najneskôr však šesť dní pred uplynutím lehoty na predkladanie ponúk.

37. Vysvetlenie je inštitútom, ktorý vymedzuje komunikačnú platformu medzi záujemcom alebo uchádzačom na strane jednej a verejným obstarávateľom alebo obstarávateľom na strane druhej, pričom jeho účelom je, aby verejný obstarávateľ alebo obstarávateľ na základe dopytu záujemcu alebo uchádzača poskytol informácie potrebné na skoncipovanie žiadosti o účasť, ponuky alebo návrhu (obdobne sa Rada úradu vyjadrila napríklad v bode 88 rozhodnutia č. 8182-9000/2021 zo 6. 8. 2021). Prostredníctvom inštitútu vysvetlenia sa zabezpečuje jeden zo základných princípov verejného obstarávania, a to princíp transparentnosti v podobe žiadosti o vysvetlenie informácií uvedených v oznámení o vyhlásení verejného obstarávania, vo výzve na predkladanie ponúk, v súťažných podkladoch alebo v inej sprievodnej dokumentácii (obdobne sa úrad vyjadril napríklad v bode 51 rozhodnutia č. 8867-6000/2020-OD/5 z 27. 10. 2020).
38. Z povahy ustanovenia § 48 zákona o verejnom obstarávaní vyplýva, že sa jedná o kogentné zákonné ustanovenie, ktoré nepripúšťa možnosť kontrolovanému posúdiť opodstatnenosť otázok, a na základe záveru o ich relevantnosti sa rozhodnúť, či hospodárskym subjektom poskytne odpoveď alebo nie. Verejný obstarávateľ a obstarávateľ sú vždy povinní odpovedať na všetky žiadosti záujemcov o vysvetlenie (obdobne sa úrad vyjadril napríklad aj v metodickom usmernení č. 6142-5000/2019 z 5. 4. 2019, či v metodickom usmernení č. 15195-5000/2020 zo 6. 11. 2020).
39. V tejto súvislosti úrad poukazuje aj na body 38 a 39 rozhodnutia Rady úradu č. 3972-9000/2017 z 15. 3. 2017. Z daného rozhodnutia vyplýva, že verejný obstarávateľ a obstarávateľ sú povinní poskytnúť vysvetlenie súťažných podkladov, a prípadne, ak považujú otázky záujemcu za neopodstatnené, mali by záujemcu o svojom závere informovať prostredníctvom odpovede na žiadosť o vysvetlenie, ktorý by mal následne možnosť prehodnotiť svoj ďalší postup, t. j. stotožniť sa s takou odpoveďou, prehodnotiť svoje otázky alebo uplatniť revízne postupy.
40. S ohľadom na uvedené je irelevantné, či nezodpovedané otázky záujemcov smerovali k zmluvným podmienkam alebo k iným skutočnostiam. V rámci posudzovania porušenia § 48 zákona o verejnom obstarávaní je relevantná skutočnosť, že kontrolovaný riadne a bezodkladne nezodpovedal otázky záujemcov, ktoré mu boli riadne a včas položené, a to konkrétne otázky č. 2 až 7 položené v rámci žiadosti o vysvetlenie z 21. 5. 2023 o 17:41:49 hod. a otázky č. 6 až 9 položené v rámci žiadosti o vysvetlenie z 24. 5. 2023 o 15:24:59 hod., pričom lehota na predloženie ponúk uplynula až 8. 6. 2023 o 10:00 hod.
41. V liste z 2. 11. 2023, ako aj vo Vyjadrení kontrolovaný uviedol, že vníma zmluvné podmienky a ich nastavenie ako podmienky, ktoré má v plnej kompetencii a na ktorých môže trvať, pričom ich nemusí meniť. Vzhľadom na uvedené mal kontrolovaný zato, že aj prípadné nezodpovedanie otázok záujemcov smerujúcich k stanoveným zmluvným podmienkam nemohlo mať, resp. nemalo vplyv na výsledok verejného obstarávania, ako to vyplýva z obsahu Vyjadrenia.
42. K uvedenému úrad uvádza, že **nastavenie zmluvných podmienok je síce v kompetencii kontrolovaného, avšak pokiaľ ho záujemcovia žiadajú o vysvetlenie zmluvných podmienok, a o vysvetlenie záujemca požiada dostatočne vopred, tak kontrolovaný je v súlade s ustanovením § 48 zákona o verejnom obstarávaní povinný požadované vysvetlenie záujemcom poskytnúť**. Jednoznačné a zrozumiteľné nastavenie zmluvných podmienok je jedným zo základných predpokladov nielen pre riadny priebeh procesu verejného obstarávania, ale aj samotného plnenia predmetu zákazky. Spôsob nastavenia

zmluvných podmienok je tak jedným zo základných atribútov ovplyvňujúcich rozhodovanie záujemcov, či sa budú o zákazku uchádzať alebo nie a zároveň má podľa úradu nepochybne vplyv aj na schopnosť záujemcu pripraviť a predložiť relevantnú ponuku do verejného obstarávania.

43. Správne nastavenie zmluvných podmienok a najmä ich správne pochopenie zo strany záujemcov je podľa úradu mimoriadne dôležité nielen pre rozhodnutie o prípadnom predložení ponuky, ale tiež pre správne nastavenie relevantnej ponuky. Pokiaľ však kontrolovaný žiadnym spôsobom neodpovedal na otázky záujemcov súvisiace so zmluvnými podmienkami, tak im bezdôvodne neposkytol nimi požadované vysvetlenie informácií, ktoré mohli využiť pre relevantné vypracovanie a nastavenie svojej ponuky. Úrad uvádza, že jeden z dotknutých záujemcov svoju ponuku do verejného obstarávania nepodal, ako sa bližšie uvádza nižšie. Ak by aj kontrolovaný mal zato, že na základe dotknutých žiadostí o vysvetlenie od záujemcov by nepristúpil k zmene alebo k úprave zmluvných podmienok, tak aj napriek tejto skutočnosti bolo jeho povinnosťou v zmysle § 48 zákona o verejnom obstarávaní o tejto skutočnosti, resp. o postoji kontrolovaného, záujemcov riadne informovať, aby boli oboznámení s touto skutočnosťou a mohli ju zohľadniť pri rozhodovaní o účasti vo verejnom obstarávaní, resp. pri príprave ponuky. Uvedené sa však nestalo, keďže kontrolovaný si riadne nesplnil svoju povinnosť podľa § 48 zákona o verejnom obstarávaní a neposkytol záujemcom požadované vysvetlenia.
44. V nadväznosti na uvedené je podľa úradu potrebné poukázať tiež na skutočnosť, že **záujemca, ktorý zaslal kontrolovanému žiadosť o vysvetlenie** z 24. 5. 2023 o 15:24:59 hod., uvedenú v bode a3) vyššie, následne do verejného obstarávania **nepodal svoju ponuku**. Kontrolovaný sa k tejto skutočnosti v rámci jeho argumentácie uvedenej vo Vyjadrení, žiadnym spôsobom nevyjadril.
45. Úrad v tejto súvislosti uvádza, že kontrolovaný je pri zadávaní zákaziek povinný rešpektovať základné princípy verejného obstarávania zakotvené v ustanovení § 10 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní. V tomto prípade úrad zdôrazňuje najmä princíp transparentnosti.
46. Podstata **princípu transparentnosti** verejného obstarávania spočíva v tom, že jednotliví uchádzači majú nielen zabezpečený prístup k informáciám pre daný proces verejného obstarávania, ale taktiež aby bolo z poskytnutých informácií zrejmé, akým spôsobom sa bude posudzovať splnenie podmienok účasti, vyhodnocovať jednotlivé ponuky a za akých podmienok bude uzavretá zmluva s úspešným uchádzačom. V zmysle ustálenej judikatúry Súdneho dvora Európskej únie, princíp transparentnosti znamená predvídateľnosť konania verejného obstarávateľa zo strany uchádzačov, ale aj preskúmateľnosť úkonov verejného obstarávateľa zo strany kontrolných orgánov. Princíp transparentnosti totiž zabezpečuje pre každého záujemcu alebo uchádzača adekvátny stupeň zverejnenia, umožňujúci sprístupnenie trhu konkurencii, ako aj kontrolu nestrannosti postupov verejného obstarávateľa v konkrétnom verejnom obstarávaní. Cieľom princípu transparentnosti, ktorý dopĺňa princíp rovnakého zaobchádzania, je zabrániť riziku uprednostňovania určitých záujemcov, resp. uchádzačov a svojvoľného prístupu verejného obstarávateľa.
47. V nadväznosti na uvedené, úrad konštatuje, že kontrolovaný svojim postupom konal v rozpore s princípom transparentnosti podľa § 10 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní, nakoľko vôbec neodpovedal niektorým záujemcom na nimi položené otázky a teda títo záujemcovia nedisponovali všetkými relevantnými informáciami, keď v žiadosti o vysvetlenie

z 21. 5. 2023 o 17:41:49 hod. a v žiadosti o vysvetlenie z 24. 5. 2023 o 15:24:59 hod. žiadali vysvetliť zmluvné podmienky.

48. Na základe vyššie uvedených skutočností má úrad za to, že **kontrolovaný konal v rozpore s § 48 zákona o verejnom obstarávaní a v rozpore s § 10 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní**, konkrétne princípom transparentnosti, keď kontrolovaný v rámci procesu poskytovania vysvetlení na základe žiadostí záujemcov **neposkytol všetky požadované vysvetlenia súťažných podkladov záujemcom, ktorí o tieto žiadali** prostredníctvom žiadosti o vysvetlenie z 21. 5. 2023 o 17:41:49 hod. a žiadosti o vysvetlenie z 24. 5. 2023 o 15:24:59 hod.
49. Uvedené **porušenie zákona o verejnom obstarávaní mohlo mať vplyv na výsledok verejného obstarávania**, nakoľko kontrolovaný svojím postupom mohol odradiť od účasti v danej súťaži a od predloženia ponuky záujemcov, ktorí mohli byť spôsobilí realizovať predmet zákazky, avšak v dôsledku skutočnosti, že kontrolovaný neposkytol žiadnu odpoveď na nimi položené otázky, nedisponovali záujemcovia všetkými, pre nich relevantnými informáciami, potrebnými na vypracovanie a predloženie ponuky. Úrad súčasne poukazuje na skutočnosť, že záujemca, ktorý podal žiadosť o vysvetlenie z 24. 5. 2023 o 15:24:59 hod., ponuku v danom verejnom obstarávaní ani nepredložil.
50. Podľa **§ 175 ods. 1 písm. b) zákona o verejnom obstarávaní**, ak úrad v konaní o preskúmanie úkonov kontrolovaného pred uzavretím zmluvy zistí, že postupom kontrolovaného bol porušený tento zákon a porušenie malo alebo mohlo mať vplyv na výsledok verejného obstarávania, rozhodnutím nariadi zrušiť použitý postup zadávania zákazky alebo koncesie, postup zadávania časti zákazky alebo časti koncesie alebo súťaž návrhov.
51. Keďže úrad **v rámci zistenej skutočností č. 1** uvedenej v tomto rozhodnutí **zistil porušenie zákona o verejnom obstarávaní** zo strany kontrolovaného, **ktoré mohlo mať vplyv na výsledok** predmetného verejného obstarávania a tohto porušenia sa kontrolovaný dopustil v úvodnej fáze daného verejného obstarávania, ešte pred predložením ponúk uchádzačmi, **úrad nariaduje kontrolovanému zrušiť použitý postup** zadávania predmetnej zákazky, **a to do 60 dní od nadobudnutia právoplatnosti tohto rozhodnutia**, keďže žiadnym iným spôsobom nie je možné odstrániť tento protiprávny stav.
52. Podľa § 175 ods. 8 zákona o verejnom obstarávaní je úrad povinný v odôvodnení rozhodnutia, v ktorom konštatuje porušenie tohto zákona kontrolovaným, uviesť
- a) všetky zistené porušenia tohto zákona, ktoré mali alebo mohli mať vplyv na výsledok verejného obstarávania spolu s údajom, či zistené porušenie malo alebo mohlo mať vplyv na výsledok verejného obstarávania a
 - b) stručný návod pre kontrolovaného, ako v druhovo rovnakej veci v budúcnosti predísť porušeniu tohto zákona.
53. Aby kontrolovaný v budúcnosti predišiel porušeniam zákona o verejnom obstarávaní, **úrad v súvislosti s ustanovením § 175 ods. 8 písm. b) zákona o verejnom obstarávaní odporúča kontrolovanému**, aby s ohľadom na zistenú skutočnosť č. 1 v druhovo rovnakej veci v budúcnosti postupoval v súlade s § 48 zákona o verejnom obstarávaní a v prípade, ak je o vysvetlenie požiadané dostatočne vopred, bezodkladne poskytoval všetkým záujemcom, ktorí sú mu známi, nimi požadované vysvetlenia informácií potrebných na vypracovanie ponuky, a aby neopomínal odpovedať na nimi pokladané otázky. Zároveň tiež úrad uvádza,

že úrad kontrolovanému pri poskytovaní vysvetlení odporúča využívať relevantné funkcionality IS EVO, ktoré sa kontrolovaný v danom prípade rozhodol nevyužívať, pričom ich riadnym využitím kontrolovaný podľa úradu mohol znížiť možnosť nezodpovedania niektorých otázok záujemcov.

54. **V rámci prevencie úrad tiež upozorňuje kontrolovaného**, že v návrhu zmluvných podmienok, ktoré boli súčasťou súťažných podkladov, úrad identifikoval ustanovenia návrhu zmluvy o dielo súvisiace s naviac prácami zadávanými prostredníctvom priameho rokovacieho konania (najmä body 1.2 a 4.15 návrhu zmluvy o dielo) a tiež ustanovenia súvisiace s uzatváraním dodatkov v prípade zmeny pôvodného zhotoviteľa za nového zhotoviteľa (najmä bod 8.6 návrhu zmluvy o dielo). Predmetné zmluvné dojednania, tak ako sú v návrhu zmluvných podmienok kontrolovaným upravené, podľa úradu môžu pri prípadnom uplatnení v praxi spôsobovať rôzne situácie, ktoré by za určitých okolností mohli spôsobovať rozpor so zákonom o verejnom obstarávaní, a preto úrad považuje za potrebné a vhodné kontrolovaného na uvedenú skutočnosť upozorniť.
55. Podľa § 175 ods. 11 zákona o verejnom obstarávaní rozhodnutie podľa odseku 1 sa zároveň doručuje všetkým úradu známym uchádzačom a účastníkom.
56. Na základe uvedeného bolo potrebné rozhodnúť tak, ako je uvedené vo výrokovej časti tohto rozhodnutia.

P o u č e n i e :

Podľa § 175 ods. 12 zákona č. 343/2015 Z. z. o verejnom obstarávaní a o zmene a doplnení niektorých zákonov v znení neskorších predpisov proti tomuto rozhodnutiu úradu nie je možné podať opravný prostriedok. Podľa § 52 zákona č. 71/1967 Zb. o správnom konaní (správny poriadok) v znení neskorších predpisov v spojení s § 185 ods. 2 zákona č. 343/2015 Z. z. o verejnom obstarávaní a o zmene a doplnení niektorých zákonov v znení neskorších predpisov je toto rozhodnutie právoplatné dňom doručenia účastníkom konania a vykonateľné uplynutím lehoty na plnenie. Podľa § 175 ods. 12 zákona č. 343/2015 Z. z. o verejnom obstarávaní a o zmene a doplnení niektorých zákonov v znení neskorších predpisov toto rozhodnutie úradu je preskúmateľné súdom, pričom žaloba musí byť podaná do 30 dní odo dňa doručenia rozhodnutia úradu.

(elektronický podpis)

riaditeľ odboru dohľadu

Rozhodnutie sa doručí

- mesto Skalica, Nám. Slobody 145/10, 909 01 Skalica, IČO: 00 309 982 - kontrolovaný
- podľa rozdeľovníka