

***Toto rozhodnutie bolo potvrdené rozhodnutím Rady Úradu pre verejné obstarávanie č.
13579-9000/2021 zo dňa 7. 1. 2022***

Bratislava 11. 11. 2021

Číslo: 12190-6000/2021-OD

Úrad pre verejné obstarávanie ako ústredný orgán štátnej správy pre verejné obstarávanie podľa § 140 a orgán príslušný podľa § 167 ods. 2 písm. b) a § 169 ods. 1 písm. d) zákona č. 343/2015 Z. z. o verejnom obstarávaní a o zmene a doplnení niektorých zákonov v znení neskorších predpisov vo veci námietok záujemcu **XY** (ďalej len „navrhovateľ“) smerujúcich podľa § 170 ods. 3 písm. d) zákona č. 343/2015 Z. z. o verejnom obstarávaní a o zmene a doplnení niektorých zákonov v znení neskorších predpisov proti vylúčeniu v užšej súťaži na predmet nadlimitnej zákazky s názvom „Mobilné riadiace stanovište – Inžiniersko Leteckej služby (MORIS-ILS)“, vyhlásenej verejným obstarávateľom **Ministerstvo obrany Slovenskej republiky – Úrad pre investície a akvizície**, Kutuzovova 8, 832 47 Bratislava – mestská časť Nové Mesto, IČO: 30845572 (ďalej len „kontrolovaný“) v Úradnom vestníku Európskej únie dňa 11. 8. 2021 pod značkou 2021/S 154-410428 a vo Vestníku verejného obstarávania č. 189/2021 dňa 12. 8. 2021 pod značkou 40861–MUT, vydáva toto

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

Úrad pre verejné obstarávanie **podľa § 175 ods. 3** zákona č. 343/2015 Z. z. o verejnom obstarávaní a o zmene a doplnení niektorých zákonov v znení neskorších predpisov **námietky navrhovateľa XY, zamietá.**

O d ô v o d n e n i e :

1. Navrhovateľ dňa 11. 10. 2021 doručil Úradu pre verejné obstarávanie (ďalej len „úrad“) námietky v listinnej podobe smerujúce podľa § 170 ods. 3 písm. d) 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“) proti vylúčeniu. Kontrolovanému boli doručené námietky navrhovateľa dňa 7. 10. 2021, a následne opätovne aj dňa 11. 10. 2021 v elektronickej podobe funkcionalitou informačného systému, prostredníctvom ktorého sa predmetné verejné obstarávanie realizuje, t. j. cez systém IS EVO, verzia 18.0. (ďalej len „IS EVO“).
2. Námietky navrhovateľa boli doručené úradu a kontrolovanému **v lehote a podobe** podľa § 170 ods. 4 a ods. 8 zákona o verejnom obstarávaní a obsahujú všetky náležitosti podľa § 170 ods. 5 zákona o verejnom obstarávaní. Navrhovateľ doručil úradu námietky v zmysle § 170 ods. 1 písm. b) zákona o verejnom obstarávaní ako **záujemca**. Podľa § 2 ods. 5 písm. b) zákona o verejnom obstarávaní, na účely tohto zákona sa rozumie záujemcom hospodársky subjekt, ktorý má záujem o účasť vo verejnom obstarávaní. Úrad má na základe sprístupnenej elektronickej dokumentácie za preukázané, že navrhovateľ ako záujemca predložil žiadosť o účasť dňa 8. 9. 2021 o 08:48 hod.
3. Podľa ustanovenia § 172 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní, s podaním námietok je navrhovateľ povinný zložiť na účet úradu kauciu; táto povinnosť sa nevzťahuje na orgán štátnej správy podľa § 170 ods. 1 písm. e). Kaucia musí byť pripísaná na účet úradu najneskôr pracovný

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

deň nasledujúci po uplynutí lehoty na doručenie námietok podľa § 170 ods. 4 zákona o verejnom obstarávaní.

4. Z ustanovenia § 172 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní vyplýva, že výška kaucie pri podaní námietok je 0,1 % z predpokladanej hodnoty zákazky alebo koncesie, najmenej však 2 000 EUR a najviac
 - a) 10 000 EUR, ak ide o námietky podľa § 170 ods. 3 písm. a) a b),
 - b) 50 000 EUR, ak ide o iné námietky, ako uvedené v písmene a).Z uvedeného vyplýva, že 0,1 % z predpokladanej hodnoty zákazky (890 831,60 EUR bez DPH) je 890,83 EUR. Nakoľko v tomto prípade 0,1% z predpokladanej hodnoty zákazky nepresiahlo sumu 2 000,- EUR, navrhovateľ bol v danom prípade povinný s podaním námietok zložiť na účet úradu kauciu vo výške 2 000 Eur.
5. Úrad lustráciou účtu úradu zistil, že **navrhovateľ s podaním námietok zložil na účet úradu dňa 11. 10. 2021 kauciu vo výške 2 000 Eur.**
6. Na základe vyššie uvedených skutočností má úrad za to, že s podaním námietok navrhovateľa boli splnené procesné podmienky pre konanie vo veci.

Námietky navrhovateľa

7. Navrhovateľ v námietkach uvádza, že zo strany kontrolovaného boli v zmysle bodu III.2) „Podmienky účasti“ oznámenia o vyhlásení verejného obstarávania pre zákazky obrany a bezpečnosti uverejneného vo Vestníku verejného obstarávania č. 189/2021 zo dňa 12. 8. 2021 vyžadované pri predkladaní žiadosti o účasť dokumenty preukazujúce splnenie podmienok osobného postavenia v zmysle § 32 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní, finančného a ekonomického postavenia v zmysle § 33 ods. 1 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní a technickej spôsobilosti alebo odbornej spôsobilosti v zmysle ust. § 131 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní, ktoré ako navrhovateľ ďalej uvádza vlastní, avšak administratívnou chybou na jeho strane neboli súčasťou predloženej žiadosti, v dôsledku čoho kontrolovaný pristúpil k jeho vylúčeniu z predmetného verejného obstarávania.
8. Navrhovateľ ďalej podotýka, že zákon o verejnom obstarávaní je založený hlavne na princípoch transparentnosti, hospodárnosti a efektívnosti, čo je definované aj v § 10 zákona o verejnom obstarávaní. Navrhovateľ zároveň práve s ohľadom na základné princípy verejného obstarávania uvádza, cit.: *„Veríme, že administratívna chyba, ktorú týmto listom napravíme nebude mať za následok naše vylúčenie ako výrobného subjektu z hospodárskej súťaže s ďalšími uchádzačmi. Naším vylúčením by sa popreli základné princípy verejného obstarávania a hospodárskej súťaže, ktorá môže priniesť verejnému obstarávateľovi nemalú finančnú úsporu.“*
9. Navrhovateľ zároveň uvádza, cit.: *„Sme domáci výrobca zariadenia a naše náklady na výrobu sú teda minimalizované oproti obchodným spoločnostiam súčasne vieme poskytnúť dodávky zariadenia, servisu ako aj súčiastkovej základne aj počas krízovej situácie bez prerušenia.“*
10. Navrhovateľ, preto vzhľadom na ním uvedené skutočnosti žiada o spätné zaradenie do procesu predmetného verejného obstarávania, pre účely ktorého súčasne zasiela aj kontrolovaným požadovanú dokumentáciu, ktorú pri predložení žiadosti o účasť administratívnou chybou nepredložil.

Začiatok konania o preskúmanie úkonov kontrolovaného

11. Podľa § 171 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní sa konanie o preskúmanie úkonov kontrolovaného na základe námietok začína dňom doručenia námietok úradu. Na základe uvedeného úrad konštatuje, že predmetné konanie o preskúmanie úkonov kontrolovaného na základe námietok začalo dňa **11. 10. 2021**.
12. Podľa § 173 ods. 1 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní je kontrolovaný povinný doručiť úradu písomné vyjadrenie k podaným námietkam a kompletnú dokumentáciu podľa § 24 v origináli do siedmich dní odo dňa doručenia námietok, ak ide o konanie o preskúmanie úkonov kontrolovaného na základe námietok. Podľa § 173 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní doručením kompletnej dokumentácie v origináli úradu, ak ide o elektronickú komunikáciu, sa rozumie sprístupnenie elektronickej podoby dokumentácie zriadením prístupu do elektronického prostriedku použitého na elektronickú komunikáciu v lehote podľa odseku 1. Súčasťou elektronickej podoby dokumentácie sú aj auditné záznamy o všetkých úkonoch vykonaných v použitom elektronickom prostriedku. Kontrolovaný môže nahliadať do kompletnej dokumentácie v origináli doručenej úradu.
13. Dňa 14. 10. 2021 kontrolovaný doručil úradu písomné vyjadrenie k podaným námietkam spolu s kompletnou dokumentáciou, a súčasne poskytol úradu prístup aj do elektronického prostriedku použitého na elektronickú komunikáciu, t. j. do systému IS EVO, verzia 18.0, čím sprístupnil úradu elektronickú podobu dokumentácie v súlade § 173 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní.

Písomné vyjadrenie kontrolovaného k námietkam navrhovateľa

14. Kontrolovaný dňa 14. 10. 2021 doručil úradu „Vyjadrenie k námietke“ (ďalej len „vyjadrenie“), v ktorom kontrolovaný na úvod uvádza, cit: *„Po analýze opisu rozhodujúcich skutočností v námietke verejný obstarávateľ nevyhovel žiadosti navrhovateľa, neprehodnotil svoje rozhodnutie o vylúčení navrhovateľa z predmetného verejného obstarávania a nevyužil možnosť autoremedúry v intenciách § 171 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní, t. j. nevykonal z vlastnej iniciatívy nápravu vo veci, ktorá je obsahom podanej námietky proti vylúčeniu navrhovateľa.“*
15. Kontrolovaný ďalej uvádza, že dňa 23. 9. 2021 pristúpil podľa oznámenia o vyhlásení verejného obstarávania k vyhodnoteniu splnenia podmienok účasti v súlade s § 40 ods. 12 zákona o verejnom obstarávaní, a to otvorením žiadostí o účasť predložených vo verejnom obstarávaní „Mobilné riadiace stanovište – Inžiniersko Leteckej služby (MORIS-ILS)“ realizovanom postupom užšej súťaže.
16. Kontrolovaný vo vzťahu k vyhodnoteniu konštatuje, že komisia zriadená kontrolovaným identifikovala záujem dvoch obchodných spoločností, pričom, cit.: *„pri posudzovaní splnenia podmienok účasti zistila, že navrhovateľ na preukázanie podmienok účasti týkajúcich sa technickej alebo odbornej spôsobilosti podľa § 131 zákona o verejnom obstarávaní nepredložil žiaden z požadovaných dokladov, uvedených v oznámení o vyhlásení verejného obstarávania.“*
17. Kontrolovaný ďalej uvádza, že súhlasí s tým, že v záujme dodržania princípov verejného obstarávania, a to najmä princípu transparentnosti v zmysle § 10 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní, sú verejní obstarávatelia povinní aplikovať inštitút vysvetlenia alebo doplnenia v zmysle § 40 ods. 4 v spojení s § 39 ods. 8 zákona o verejnom obstarávaní, ale to len za predpokladu, že z predložených dokladov nemožno posúdiť ich platnosť alebo splnenie. Tento dokument má iba informatívny charakter. Nie je použiteľný pre právne účely. Dokument je vytlačený z portálu Úradu pre verejné obstarávanie.

podmienky účasti, a súčasne v dôsledku nevyužitia predmetného inštitútu by závery o vylúčení záujemcu/uchádzača nemuseli byť v súlade so základnými princípmi zákona o verejnom obstarávaní.

18. V nadväznosti na uvedené kontrolovaný ďalej uvádza, že inštitútom vysvetlenia je možné dosiahnuť odstránenie nedostatkov ponuky, najmä v prípadoch, kedy by prípadné nedostatky ponuky bolo možné vysvetlením jednoducho objasniť alebo dovysvetliť, avšak prostredníctvom inštitútu vysvetľovania nemôže dochádzať k úprave, a tým logicky ani k zmene už predloženej ponuky. Kontrolovaný má za to, cit.: „*že v danom prípade, kedy ponuka navrhovateľa fyzicky neobsahuje žiaden z dokladov na preukázanie konkrétnej podmienky účasti, podmienky pre použitie inštitútu podľa § 40 ods. 4 zákona o verejnom obstarávaní nenastali, a pri dodržaní účelu predmetného inštitútu nebolo možné požiadať navrhovateľa o vysvetlenie alebo doplnenie fyzicky chýbajúcich dokladov. Súčasne v danom prípade ide o zadávanie zákazky v oblasti obrany a bezpečnosti, kedy verejný obstarávateľ postupuje podľa piatej časti zákona o verejnom obstarávaní, podľa ktorej nie je ustanovená aplikácia § 39 ods. 8 zákona o verejnom obstarávaní.*“
19. Kontrolovaný ďalej konštatuje, že vysvetlením a doplnením ponuky navrhovateľa by došlo k zmene ponuky a porušeniu princípov verejného obstarávania, predovšetkým princípu rovnakého zaobchádzania, uvedených v § 10 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní.
20. V závere kontrolovaný na všetky ním uvedené skutočnosti uvádza, cit.: „*verejný obstarávateľ vylúčil navrhovateľa z verejného obstarávania z dôvodu, ktorý nie je možné jednoducho vysvetlením alebo doplnením odstrániť a má za to, že pri vylúčení navrhovateľa postupoval zákonným spôsobom, jeho práva a právom chránené záujmy neboli postupom verejného obstarávateľa dotknuté a námietky navrhovateľa nie sú opodstatnené.*“

Zistenia úradu

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

21. Kontrolovaný vyhlásil užšiu súťaž na predmet zákazky „Mobilné riadiace stanovište – Inžiniersko Leteckej služby (MORIS-ILS)“, uverejnením oznámenia o vyhlásení verejného obstarávania v Úradnom vestníku Európskej únie dňa 11. 8. 2021 pod značkou 2021/S 154-410428 a vo Vestníku verejného obstarávania č. 189/2021 dňa 12. 8. 2021 pod značkou 40861 - MUT (ďalej len „oznámenie o vyhlásení verejného obstarávania“). V závislosti od predmetu zákazky, typu kontrolovaného a predpokladanej hodnoty zákazky vo výške 890 831,60 Eur bez DPH, ide o nadlimitnú zákazku na poskytnutie tovarov. Zákazka sa nedelí na časti. Zákazka nie je financovaná z fondov EÚ. V lehote na predkladanie žiadostí o účasť, ktorá bola kontrolovaným určená v zmysle zverejneného oznámenia o vyhlásení verejného obstarávania na 8. 9. 2021 do 09:00 hod., žiadosť o účasť predložili dvaja záujemcovia (vrátane navrhovateľa). Dňa 30. 9. 2021 kontrolovaný doručil navrhovateľovi „Oznámenie o vylúčení“ z predmetnej užšej súťaže z dôvodu, že navrhovateľ nepredložil žiadne doklady/dokumenty na preukázanie splnenia podmienok účasti týkajúcich sa technickej alebo odbornej spôsobilosti podľa § 131 zákona o verejnom obstarávaní. Následne navrhovateľ dňa 7. 10. 2021, a následne opätovne aj dňa 11. 10. 2021 doručil kontrolovanému, a tohto istého dňa, t. j. 11. 10. 2021, aj úradu námietky podľa § 170 ods. 3 písm. d) zákona o verejnom obstarávaní proti vylúčeniu.
22. Úrad v rámci preskúmania stanovených podmienok účasti, a to konkrétne bodu III.2.3) „Technická spôsobilosť“ oznámenia o vyhlásení verejného obstarávania zistil, že kontrolovaný

stanovil v súlade s § 131 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní nasledovné podmienky účasti týkajúce sa technickej alebo odbornej spôsobilosti, cit.:

„ 3.1. podľa § 131 ods. 1 písm. d) ZVO opisom technického vybavenia a opatrení použitých uchádzačom alebo záujemcom na zabezpečenie kvality a jeho študijných a výskumných zariadení, ako aj vnútornými pravidlami, ktoré sa týkajú práv duševného vlastníctva:

3.1.1 Systematické riadenie kvality podľa normy **ISO 9001**.

3.1.2 Systematické riadenie informačnej bezpečnosti podľa normy **ISO 27001**. Minimálna požadovaná úroveň štandardov:

k bodu 3.1.1.: Záujemca požadovanú spôsobilosť preukáže predložením dokladu: platný certifikát o zavedení systému riadenia kvality podľa normy **ISO 9001** v oblasti predmetu zákazky vydaný akreditovaným certifikačným orgánom, alebo iným ekvivalentným dôkazom rovnocenným týmto opatreniam vydaný akreditovaným certifikačným orgánom.

k bodu 3.1.2.: Záujemca požadovanú spôsobilosť preukáže predložením dokladu: platný certifikát o zavedení systému riadenia informačnej bezpečnosti podľa normy **ISO 27001** v oblasti predmetu zákazky vydaný akreditovaným certifikačným orgánom, alebo iným ekvivalentným dôkazom rovnocenným týmto opatreniam vydaný akreditovaným certifikačným orgánom.

3.2. podľa § 131 ods. 1 písm. g) ZVO uvedením opatrení environmentálneho manažérstva, ktoré záujemca použije pri plnení zmluvy, ktorej predmetom je uskutočnenie stavebných prác alebo poskytnutie služby.

3.2.1 Systematické riadenie ochrany životného prostredia podľa normy **ISO 14001**.

Minimálna požadovaná úroveň štandardov:

k bodu 3.2.1.: Záujemca požadovanú spôsobilosť preukáže predložením dokladu: platný certifikát STN EN ISO 14001 systém environmentálneho manažérstva v oblasti predmetu zákazky vydaný akreditovaným certifikačným orgánom, alebo iným ekvivalentným dôkazom rovnocenným týmto opatreniam vydaný akreditovaným certifikačným orgánom.

3.3. podľa § 131 ods. 1 písm. j) bod. 1 zákona o verejnom obstarávaní opismi a s jeho náčrtmi alebo fotografiami.

3.3.1. **Opis predmetu zákazky musí spĺňať tieto základné technické parametre:**

- zariadenie umiestnené na ťahanom štvorkolesovom podvozku pre prevádzku na spevnených a nespevnených letiskových plochách. Požadované technické údaje ťahaného podvozku pre zariadenie MORIS-ILS:-štvorkolesový podvozok,
- zloženie podvozku: rám podvozku, riadená predná náprava, nájazdový brzdový systém, zadná náprava odpružená, systém osvetlenia, upevňovací uzol pre uchytenie nadstavby MORIS-ILS,
- zariadenie musí byť transportovateľné lietadlami typu C-27J SPARTAN,
- maximálny rozmer cez kolesá nepresahujúci pôdorys zariadenia,
- výška tiahla s nájazdovou brzdou 450 mm,
- svetlosť podvozku min. 200 mm,
- maximálna prevádzková rýchlosť na betónovej resp. asfaltovej ploche 30 km/h,
- rýchlosť pri zatáčaní pri maximálnom uhle natočenia tiahla 10 km/h,
- predné a zadné mechanické spojovacie zariadenie oko o priemere 40 mm (podľa STN ISO 8755),
- osvetlenie podvozku: napájacie napätie 12V, inštalácia svetiel v súlade s MIL-M-8090F, pripojenie cez 7 pólový konektor podľa STN 30 4450,
- povrchová ochrana: všetky diely musia byť chránené pred účinkami prostredia, zelená farba khaki matná,
- náhradné koleso (uloženie na trvalo prístupnom a dobre viditeľnom mieste),

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

- *súprava plachiet na kolesá a na strechu (uloženie na trvalo prístupnom a dobre viditeľnom mieste).*
- *zariadenie je určené ako pracovisko pre 2 osoby, t.j. dva písacie stoly so zásuvkami s miestom pre pracovnú stanicu systému AVIS, dve otočné stoličky (nosnosť do 150 kg s opierkami rúk), protišmyková podlaha, izotermická kabína, vzduchotesné vyhotovenie okien a dverí, na kabínu nie je požadovaná balistická ochrana, antikorózna povrchová úprava zariadenia (povrchová ochrana: všetky diely musia byť chránené pred účinkami prostredia), vrchná zelená farba khaki matná, umiestnenie okien a vyhotovenie dverí musia umožňovať neobmedzený výhľad z miesta pracoviska na všetky svetové strany (okná a dvere vybaviť žalúziami proti slnečnému žiareniu), zabudovaná vnútorná klimatizácia pre pôsobenie v zhoršených klimatických podmienkach s možnosťou nezávislého kúrenia, ventilačné zariadenie schopné pracovať v núdzovom režime elektrocentrála, nastavenie požadovanej vnútornej teploty termostatom, zariadenie musí byť schopné pracovať po pripojení na priemyselnú elektrickú rozvodnú sieť 230 V/50 Hz, ako aj pomocou vlastnej elektrocentrály, rozvod elektrickej energie 230 V/50 Hz, zdroj jednosmerného napätia 28V/10A, kabína musí spĺňať podmienky krytia IP 43, možnosť aj núdzového napájania komunikačných zariadení, prípadne vybraných elektrických zásuviek z akumulátorov (napr. VARTA letecká) + nabíjač + menič z aku/230V (s možnosťou vypnúť zariadenie ako celok, vrátane elektrocentrály), základné osvetlenie pracovísk a núdzové interiérové osvetlenie, ochrana pred nebezpečným dotykovým napätím (NDN), ochrana proti blesku, 25 m napájací kábel na cievke, 25 m uzemňovací kábel, húkačky-sirény, maják pre upozornenie a výstrahu na letiskovej prevádzkovej ploche, jeden kus AM/FM rádiový prijímač k odposluchu Slovenského rozhlasu pri vyšších stupňoch BoMoPo, univerzálny hlasitý koniec (priame linkové spojenie) s priamym pripojením na vedúceho riadenia letov a riadiaceho lietania, pripojenie min. 2 telefónnych liniek k existujúcej telefónnej sieti pripojenie pre PC stanicu (notebook) na vytvorenie siete s okolitými počítačmi (pripojenie pracovnej stanice systému AVIS) k existujúcej PC sieti, EMI/RFI filtre na zamedzenie tvorby a šírenia rádiových porúch po sieti resp. plášti kontajnera,*

Iba pre zariadenie MORIS ILS, umiestnené na tk Sliač je potrebné dodať navyše: 1 ks súprava min. 2 x semafor na riadenie premávky leteckej techniky po rolovacích dráhach, min. 300 m kábla, semafore (1x červená, 2x zelená so šípkou), ovládací panel v MORIS ILS, ktorý zodpovedá požiadavkám predpisu L14 LETISKÁ, vydaný MDV SR.

K 3.3.1. Záujemca požadovanú spôsobilosť preukáže predložením dokumentu podpísaným osobou oprávnenou konať za záujemcu, ktorý bude obsahovať opisy (údaje) v súlade s opisom predmetu zákazky uvedeným v tomto bode oznámenia a v súlade s tovarom, ktorý po úplnom vyhodnotení a výbere predloží vo svojej ponuke (...).

23. Úrad ďalej zistil, že kontrolovaný dňa 23. 9. 2021 pristúpil k otváraniu doručených žiadostí o účasť, ktorej formálnym výstupom je „Zápisnica z vyhodnotenia splnenia podmienok účasti č. p.: ÚpIA-EL3/1-29-79/2021-OOVS“ (ďalej len „zápisnica“), z ktorej je zrejmé, že v lehote stanovenej kontrolovaným žiadosti o účasť predložili celkom dvaja záujemcovia, a to vrátane navrhovateľa.
24. Úrad ďalej konštatuje, že v zmysle zápisnice komisia zriadená kontrolovaným vylúčila navrhovateľa z dôvodu, cit.: „Komisia nevedela vyhodnotiť splnenie podmienok účasti, nakoľko záujemca nepredložil požadované doklady podľa § 33 a § 131 v zmysle zákona o verejnom obstarávaní na preukázanie podmienok účasti a nie je možné doplnenie fyzicky chýbajúcich dokladov ku konkrétnej podmienke účasti.“.

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

25. Kontrolovaný zároveň v zápisnici skonštatoval, že záujemca (navrhovateľ) predložil iba list, ktorého obsahom je potvrdenie žiadosti o účasť bez príloh – dokladov potrebných na preukázanie splnenia podmienok účasti v zmysle § 33 a § 131 zákona o verejnom obstarávaní. Ďalej kontrolovaný uvádza, že aj napriek tomu, že v záujme dodržiavania princípov verejného obstarávania, predovšetkým princípu transparentnosti, uvedených v § 10 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní je verejný obstarávateľ v prípade nemožnosti posúdenia podmienok účasti povinný využívať inštitút vysvetľovania podľa § 40 ods. 4 zákona o verejnom obstarávaní, v danom prípade nie je možné predmetné ustanovenie zákona, t. j. požiadať zájemcu o vysvetlenie alebo doplnenie predložených dokladov, nakoľko záujemca nepredložil požadované doklady na preukázanie podmienok a účasti a v zmysle zákona o verejnom obstarávaní nie je možné doplnenie fyzicky chýbajúcich dokladov ku konkrétnej podmienke účasti. V dôsledku uvedeného preto komisia, cit.: „*odporúča, aby verejný obstarávateľ vylúčil zájemcu XY z dôvodu nesplnenia podmienok účasti v súlade s § 40 ods. 6 zákona o verejnom obstarávaní (...).*“.
26. Úrad ďalej konštatuje, že kontrolovaný následne dňa 30. 9. 2021 odoslal navrhovateľovi „Oznámenie o vylúčení“ v súlade s § 40 ods. 6 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní z dôvodu nepredloženia žiadnych dokladov/dokumentov na preukázanie splnenia podmienok účasti týkajúcich sa technickej alebo odbornej spôsobilosti podľa § 131 zákona o verejnom obstarávaní s odôvodnením, cit.: „*Žiadosť o účasť zaslaná Vašou spoločnosťou prostredníctvom systému EVO v predmetnom verejnom obstarávaní bola predložená bez dokladov/dokumentov požadovaných na preukázanie splnenia podmienok účasti podľa § 131 ods. 1 písm. d), písm. g) a písm. j) zákona o verejnom obstarávaní.*“, pričom svoje rozhodnutie ešte ďalej zdôvodnil tak, že v tomto prípade vzhľadom na kompletne chýbajúce podklady týkajúce sa technickej alebo odbornej spôsobilosti nie je možné ich fyzické doplnenie ku konkrétnej podmienke účasti.

Právny rámec

45. Podľa § 10 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní sú verejný obstarávateľ a obstarávateľ povinní pri zadávaní zákaziek, koncesií a pri súťaži návrhov postupovať podľa tohto zákona.
46. 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.
47. Podľa § 24 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní verejný obstarávateľ a obstarávateľ sú povinní zdokumentovať celý priebeh verejného obstarávania s dôrazom na preskúmateľnosť rozhodnutí prijatých vo všetkých fázach verejného obstarávania, bez ohľadu na použité prostriedky komunikácie. Na tento účel evidujú kompletnú dokumentáciu, ktorú uchovávajú päť rokov odo dňa odoslania oznámenia o výsledku verejného obstarávania, ak osobitný predpis neustanovuje inak; rovnopis zmluvy, rámcovej dohody alebo koncesnej zmluvy uchovávajú počas celej doby jej trvania.
48. Podľa § 40 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní verejný obstarávateľ posudzuje splnenie podmienok účasti vo verejnom obstarávaní v súlade s dokumentmi potrebnými na vypracovanie ponuky, návrhu alebo na preukázanie splnenia podmienok účasti. Ak sú podmienky účasti uvedené vo viacerých dokumentoch podľa prvej vety, nesmú byť ustanovené vo vzájomnom rozpore.

49. Podľa § 40 ods. 3 zákona o verejnom obstarávaní verejný obstarávateľ a obstarávateľ pri zadávaní zákazky v oblasti obrany a bezpečnosti posudzujú splnenie podmienok účasti v súlade s oznámením o vyhlásení verejného obstarávania.
50. Podľa § 40 ods. 4 zákona o verejnom obstarávaní verejný obstarávateľ alebo obstarávateľ písomne požiada uchádzača alebo záujemcu o vysvetlenie alebo doplnenie predložených dokladov, ak z predložených dokladov nemožno posúdiť ich platnosť alebo splnenie podmienky účasti. Ak verejný obstarávateľ alebo obstarávateľ neurčí dlhšiu lehotu, uchádzač alebo záujemca doručí vysvetlenie alebo doplnenie predložených dokladov do
- a) dvoch pracovných dní odo dňa odoslania žiadosti, ak sa komunikácia uskutočňuje prostredníctvom elektronických prostriedkov,
 - b) piatich pracovných dní odo dňa doručenia žiadosti, ak sa komunikácia uskutočňuje inak, ako podľa písmena a).
51. Podľa § 40 ods. 6 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní verejný obstarávateľ a obstarávateľ vylúčia z verejného obstarávania uchádzača alebo záujemcu, ak nesplnil podmienky účasti.
52. Podľa § 131 ods. 1 písm. d) zákona o verejnom obstarávaní technickú spôsobilosť alebo odbornú spôsobilosť možno preukázať podľa druhu, množstva, dôležitosti alebo využitia dodávky tovaru, stavebných prác alebo služieb v oblasti obrany a bezpečnosti spravidla opisom technického vybavenia a opatrení použitých uchádzačom alebo záujemcom na zabezpečenie kvality a jeho študijných a výskumných zariadení, ako aj vnútornými pravidlami, ktoré sa týkajú práv duševného vlastníctva.
53. Podľa § 131 ods. 1 písm. g) zákona o verejnom obstarávaní technickú spôsobilosť alebo odbornú spôsobilosť možno preukázať podľa druhu, množstva, dôležitosti alebo využitia dodávky tovaru, stavebných prác alebo služieb v oblasti obrany a bezpečnosti spravidla uvedením opatrení environmentálneho manažérstva, ktoré uchádzač alebo záujemca použije pri plnení zmluvy, ktorej predmetom je uskutočnenie stavebných prác alebo poskytnutie služby, ak je to vhodné.
54. Podľa § 131 ods. 1 písm. j) bod 1. zákona o verejnom obstarávaní technickú spôsobilosť alebo odbornú spôsobilosť možno preukázať podľa druhu, množstva, dôležitosti alebo využitia dodávky tovaru, stavebných prác alebo služieb v oblasti obrany a bezpečnosti spravidla ak ide o tovar, ktorý sa má dodať vzorkami, opismi alebo fotografiami, ktorých pravosť musí byť overená, ak to verejný obstarávateľ alebo obstarávateľ vyžaduje.

Právne posúdenie námietok navrhovateľa úradom

Úrad preskúmal postup kontrolovaného v predmetnom verejnom obstarávaní v rozsahu namietaných skutočností a po zhodnotení všetkých podkladov, najmä dokumentácie predloženej kontrolovaným, vyjadrenia kontrolovaného, ako aj navrhovateľom namietaných skutočností konštatuje nasledovné:

55. Úrad uvádza, že predmetom námietok navrhovateľa doručených úradu dňa 11. 10. 2021 v listinnej podobe, smerujúcich podľa § 170 ods. 3 písm. d) zákona o verejnom obstarávaní proti vylúčeniu je vylúčenie navrhovateľa v zmysle § 40 ods. 6 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní pre nesplnenie podmienok účasti týkajúcich sa technickej alebo odbornej spôsobilosti v zmysle § 131 zákona o verejnom obstarávaní. Úrad uvádza, že dôvody vylúčenia navrhovateľa vyplývajúce z oznámenia o vylúčení navrhovateľa, sú nasledovné:

- a) nesplnenie podmienky účasti podľa § 131 ods. 1 písm. d), písm. g) a písm. j) bod 1. zákona o verejnom obstarávaní – z dôvodu, že navrhovateľ nepredložil žiadne doklady/dokumenty, a v zmysle zákona o verejnom obstarávaní nie je možné ich fyzické doplnenie ku konkrétnej podmienke účasti.
56. Úrad v prvom rade uvádza, že v rovine *de lege lata* je inštitút technickej spôsobilosti alebo odbornej spôsobilosti normovaný v ustanovení § 131 zákona o verejnom obstarávaní, ktorý zakotvuje základný rámec pre uplatnenie podmienok účasti technickej spôsobilosti alebo odbornej spôsobilosti. Vo všeobecnej rovine platí, že **účelom podmienok účasti technickej spôsobilosti alebo odbornej spôsobilosti je dosiahnuť, aby sa verejného obstarávania zúčastnili iba takí záujemcovia alebo uchádzači, ktorí sú po technickej a odbornej stránke schopní zákazku reálne plniť (napríklad majú alebo vedia zabezpečiť dostatočné množstvo odborníkov, technických zdrojov alebo odborných schopností a skúseností nevyhnutných pre plnenie danej zákazky, a to v zodpovedajúcej kvalite)**. Podľa metodického usmernenia úradu č. 12582-5000/2017 podmienky účasti slúžia na „*nastavenie pravidiel, ktoré umožňujú preskúmať spôsobilosť uchádzačov alebo záujemcov s cieľom umožniť súperenie o zákazku iba spôsobilým hospodárskym subjektom, u ktorých existuje predpoklad riadneho plnenia zákazky. Z tohto pohľadu predstavujú podmienky účasti eliminačné kritériá, ktoré v prípade ich nesplnenia zo strany uchádzačov alebo záujemcov rezultujú v ich vylúčení z verejného obstarávania.*“ Obdobne aj Smernica Európskeho parlamentu a Rady 2014/24/EÚ z 26. februára 2014 o verejnom obstarávaní a o zrušení smernice 2004/18/ES (ďalej len „Smernica 2014/24“) v ustanovení čl. 58 ods. 1 písm. c) zakotvuje, že podmienky účasti sa môžu týkať technickej a odbornej spôsobilosti.
57. Vo vzťahu k splneniu podmienok účasti technickej spôsobilosti alebo odbornej spôsobilosti platí, že tieto preukazuje samotný záujemca, resp. uchádzač vo verejnom obstarávaní, prípadne môže využiť technické alebo odborné kapacity inej osoby.
58. Úrad vo vzťahu k predmetnému verejnému obstarávaniu konštatuje, že zákonodarca v § 131 zákona o verejnom obstarávaní normuje osobitnú právnu úpravu podmienok týkajúcich sa preukázania technickej a odbornej spôsobilosti záujemcu/uchádzača pre zadávanie zákaziek v oblasti obrany a bezpečnosti. Ustanovenie § 131 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní obsahuje demonštratívny výpočet podmienok účasti technickej alebo odbornej spôsobilosti, a je na úvahe verejného obstarávateľa alebo obstarávateľa, v akom rozsahu bude požadovať jej preukázanie, pričom ak bude vyžadovať preukázanie splnenia viacerých podmienok súčasne, tak je povinný v oznámení o vyhlásení verejného obstarávania každú z nich definovať a špecifikovať samostatne.
59. V úrade posudzovanom prípade kontrolovaný určil na účely preukázania technickej alebo odbornej spôsobilosti podmienky podľa:
- § 131 ods. 1 písm. d) zákona o verejnom obstarávaní, a to opisom technického vybavenia a opatrení použitých uchádzačom alebo záujemcom na zabezpečenie kvality a jeho študijných a výskumných zariadení, ako aj vnútornými pravidlami, ktoré sa týkajú práv duševného vlastníctva;
 - § 131 ods. 1 písm. g) zákona o verejnom obstarávaní, a to uvedením opatrení environmentálneho manažérstva, ktoré záujemca použije pri plnení zmluvy, ktorej predmetom je uskutočnenie stavebných prác alebo poskytnutie služby;
 - § 131 ods. 1 písm. j) bod 1. zákona o verejnom obstarávaní, a to ak ide o tovar, ktorý sa má dodať vzorkami, opismi alebo fotografiami, ktorých pravosť musí byť overená, ak to verejný obstarávateľ alebo obstarávateľ vyžaduje.

60. Úrad má za to, že skutočnosť, že kontrolovaný sa rozhodol pre podmienky v zmysle bodu 58 tohto rozhodnutia jednoznačne vyplýva z bodu III.2.3) pod názvom „Technická spôsobilosť“, a to konkrétne bodov 3.1., 3.2. a 3.3. oznámenia o vyhlásení verejného obstarávania, v ktorom sa uvádza, cit.:

„3.1. podľa § 131 ods. 1 písm. d) ZVO opisom technického vybavenia a opatrení použitých uchádzačom alebo záujemcom na zabezpečenie kvality a jeho študijných a výskumných zariadení, ako aj vnútornými pravidlami, ktoré sa týkajú práv duševného vlastníctva:

3.1.1 Systematické riadenie kvality podľa normy ISO 9001.

3.1.2 Systematické riadenie informačnej bezpečnosti podľa normy ISO 27001.

3.2. podľa § 131 ods. 1 písm. g) ZVO uvedením opatrení environmentálneho manažérstva, ktoré záujemca použije pri plnení zmluvy, ktorej predmetom je uskutočnenie stavebných prác alebo poskytnutie služby.

3.2.1 Systematické riadenie ochrany životného prostredia podľa normy ISO 14001.

3.3. podľa § 131 ods. 1 písm. j) bod. 1 zákona o verejnom obstarávaní opismi a s jeho náčrtmi alebo fotografiami.“

61. Kontrolovaný zároveň v predmetnom oddiele III.2.3 pod názvom „Technická spôsobilosť“ oznámenia o vyhlásení verejného obstarávania špecifikuje pre každú z požadovaných podmienok v bodoch 3.1., 3.2. a 3.3. minimálnu požadovanú úroveň, a to nasledovne:

*„... k bodu 3.1.1.: Záujemca požadovanú spôsobilosť preukáže predložením dokladu: **platný certifikát o zavedení systému riadenia kvality podľa normy ISO 9001 v oblasti predmetu zákazky** vydaný akreditovaným certifikačným orgánom, alebo iným ekvivalentným dôkazom rovnocenným týmto opatreniam vydaný akreditovaným certifikačným orgánom.
k bodu 3.1.2.: Záujemca požadovanú spôsobilosť preukáže predložením dokladu: **platný certifikát o zavedení systému riadenia informačnej bezpečnosti podľa normy ISO 27001 v oblasti predmetu zákazky** vydaný akreditovaným certifikačným orgánom, alebo iným ekvivalentným dôkazom rovnocenným týmto opatreniam vydaný akreditovaným certifikačným orgánom.*

*... k bodu 3.2.1.: Záujemca požadovanú spôsobilosť preukáže predložením dokladu: **platný certifikát STN EN ISO 14001 systém environmentálneho manažérstva v oblasti predmetu zákazky** vydaný akreditovaným certifikačným orgánom, alebo iným ekvivalentným dôkazom rovnocenným týmto opatreniam vydaný akreditovaným certifikačným orgánom.*

... K 3.3.1. Záujemca požadovanú spôsobilosť preukáže predložením dokumentu podpísaným osobou oprávnenou konať za záujemcu, ktorý bude obsahovať opisy (údaje) v súlade s opisom predmetu zákazky uvedeným v tomto bode oznámenia a v súlade s tovarom, ktorý po úplnom vyhodnotení a výbere predloží vo svojej ponuke.“

62. Ako vyplýva zo zistení úradu (najmä body 23 až 26 tohto rozhodnutia), navrhovateľ predložil v lehote v zmysle oznámenia o vyhlásení verejného obstarávania, žiadosť o účasť, kde vo vzťahu k ním predloženej žiadosti bolo na základe vyhodnotenia splnenia podmienok účasti komisiou zriadenou kontrolovaným konštatované, že neboli z jeho strany predložené doklady preukazujúce splnenie podmienok požadovaných kontrolovaným v bode III.2.2) „*Ekonómická a finančná spôsobilosť*“ a bode III.2.3) „*Technická spôsobilosť*“ oznámenia o vyhlásení verejného obstarávania, čím podľa kontrolovaného nesplnil ním požadované podmienky účasti, Tento dokument má iba informatívny charakter. Nie je použiteľný pre právne účely. Dokument je vytlačený z portálu Úradu pre verejné obstarávanie.

a to najmä týkajúce sa technickej alebo odbornej spôsobilosti, čo bolo dôvodom vylúčenia navrhovateľa z predmetného verejného obstarávania v súlade s § 40 ods. 6 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní, voči čomu navrhovateľ v zákonnej lehote podal námietky.

63. Úrad má na základe vykonaného šetrenia za to, že kontrolovaný jasne a určito definoval podmienky účasti v predmetnom verejnom obstarávaní na úseku obrany a bezpečnosti priamo v oznámení o vyhlásení verejného obstarávania v súlade s § 40 ods. 3 zákona o verejnom obstarávaní (body 60 až 61 tohto rozhodnutia), pričom výslovne v rámci Oddielu VI bodu VI.3) „Doplňujúce informácie“ uviedol, cit.: *„Verejný obstarávateľ vyzve na predloženie ponuky a poskytne súťažné podklady záujemcom, ktorí predložili žiadosť o účasť a preukázali splnenie podmienok účasti stanovených v tomto oznámení.“* Úrad tiež v tejto súvislosti poukazuje aj na ustanovenie § 68 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní, v zmysle ktorého verejný obstarávateľ vyzve na predloženie ponuky do užšej súťaže len tých záujemcov, ktorí spĺňajú podmienky účasti.
64. Úrad ďalej k zisteným skutkovým okolnostiam uvádza, že navrhovateľ však v súlade so stanovenými podmienkami verejného obstarávania splnenie podmienok účasti z jeho strany riadne a včas nepreukázal, keďže opomenul v rámci podanej žiadosti o účasť predložiť kontrolovaným vymienené doklady, čo sám navrhovateľ potvrdzuje v ním podaných námietkach doručených úradu, ako aj kontrolovanému.
65. Právny inštitút vylúčenia záujemcu alebo uchádzača v zmysle zákona o verejnom obstarávaní je kategorizovaný ako najzávažnejší úkon verejného obstarávateľa alebo obstarávateľa vo vzťahu k právnemu postaveniu záujemcu alebo uchádzača, keďže v jeho dôsledku dochádza k znemožneniu ďalšej účasti vylúčeného subjektu v jednotlivých fázach verejného obstarávania, a preto aby bolo možné charakterizovať vylúčenie záujemcu, resp. uchádzača ako dôvodné a v súlade so zákonom o verejnom obstarávaní a jeho základnými princípmi, tak musí byť založené na riadne zistenom a preskúmateľnom skutkovom stave vychádzajúcom z nesporných dôkazných prostriedkov, pretože inak by to mohlo zakladať dôvodné pochybnosti o svojoľnom postupe verejného obstarávateľa alebo obstarávateľa a o porušení princípu transparentnosti. Verejný obstarávateľ alebo obstarávateľ je zároveň vzhľadom na skutočnosť, že zákonodarca vylúčenie v zákone o verejnom obstarávaní normuje až ako krajný prostriedok, povinný využiť všetky zákonom normované inštitúty za účelom odstránenia nedostatkov žiadostí o účasť alebo ponúk, a to najmä inštitút vysvetlenia alebo doplnenia dokladov. **Zároveň platí, že v prípade existencie niektorého z taxatívnych dôvodov na vylúčenie nie je rozhodnutie o vylúčení dotknutého záujemcu alebo uchádzača na uvážení verejného obstarávateľa alebo obstarávateľa, ale práve naopak je povinný tak urobiť.**
66. Úrad ďalej v nadväznosti na bod 65 tohto rozhodnutia uvádza, že **vo vzťahu k uplatneniu postupu podľa § 40 ods. 4 zákona o verejnom obstarávaní je podstatným predpokladom jeho uplatnenia predloženie dokladov zo strany záujemcu alebo uchádzača týkajúcich sa jednotlivých verejným obstarávateľom alebo obstarávateľom vymienených podmienok účasti, pretože ak by tento zákonný predpoklad nebol naplnený, tak verejný obstarávateľ alebo obstarávateľ nie je oprávnený aplikovať inštitút vysvetlenia, a je povinný pristúpiť k vylúčeniu dotknutého subjektu z dôvodov taxatívne normovaných v § 40 ods. 6 zákona o verejnom obstarávaní**, inak by došlo k porušeniu základných princípov explicitne uvedených v § 10 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní, a to princípu rovnakého zaobchádzania, princípu nediskriminácie hospodárskych subjektov, princípu transparentnosti a princípu proporcionality. Úrad zároveň vo vzťahu k uplatneniu postupu v zmysle § 40 ods. 4 zákona o verejnom obstarávaní poukazuje na metodické usmernenie úradu č. 6881-5000/2016 zo dňa 27. 4. 2016, v ktorom sa uvádza, cit.: *„Z uvedených ustanovení zákona o verejnom obstarávaní“*. Tento dokument má iba informatívny charakter. Nie je použiteľný pre právne účely. Dokument je vytláčený z portálu Úradu pre verejné obstarávanie.

*obstarávaní podľa nášho názoru vyplýva, že v prípade, ak k určitej podmienke účasti **nie je predložený žiadny dôkazný prostriedok, nie je splnená dikcia § 40 ods. 4 zákona o verejnom obstarávaní, t. j. nejde o situáciu umožňujúcu využiť inštitút vysvetlenia alebo doplnenia predložených dokladov.** Ak však k predmetnej podmienke účasti je predložený dôkazný prostriedok a verejný obstarávateľ alebo obstarávateľ nevie správne vyhodnotiť splnenie podmienky účasti (napr. nejednoznačnosť dôkazu, jeho formálna vada) je v súlade s princípom proporcionality, aby verejný obstarávateľ využil oprávnenie podľa § 40 ods. 4 zákona o verejnom obstarávaní.“*

67. Úrad v tejto súvislosti poukazuje aj na rozhodnutie úradu č. 13973-6000/2016-ON z 12. 9. 2016, bod 50, cit.: „*Vyhodnocovanie splnenia podmienok účasti vo verejnom obstarávaní upravuje § 40 zákona o verejnom obstarávaní, z ktorého vyplýva, že súčasťou hodnotiaceho procesu je aj inštitút vysvetlenia alebo doplnenia predložených dokladov, pričom ide nielen o odstránenie formálnych, ale aj vecných nedostatkov predložených dokladov jednotlivými uchádzačmi, resp. záujemcami. Využitie inštitútu v zmysle § 40 ods. 4 ZVO je nevyhnutné najmä v prípade, pokiaľ by prípadné nedostatočné náležitosti predložených dokladov by bolo možné vysvetlením jednoducho objasniť alebo dovysvetliť. **Predmetným inštitútom vysvetľovania je možné doplniť, resp. vysvetliť len doklady už predložené v ponuke uchádzača, ktoré boli predložené ku konkrétnej podmienke účasti za účelom preukázania jej splnenia,** ak z takto predložených dokladov nie je možné posúdiť splnenie konkrétnej podmienky účasti, ku ktorej boli predložené a ku ktorej sa tieto doklady viažu.“*
68. Úrad zároveň poukazuje na to, že kontrolovaný je pri zadávaní zákaziek a ich vyhodnocovaní povinný rešpektovať aj základné princípy verejného obstarávania zakotvené v ustanovení § 10 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní, ktoré sa navzájom prelínajú a je ich ťažké od seba oddeliť. V posudzovanom verejnom obstarávaní sa jedná najmä o princíp rovnakého zaobchádzania, v zmysle ktorého je verejný obstarávateľ alebo obstarávateľ povinný pristupovať ku všetkým záujemcom, resp. uchádzačom v priebehu celého verejného obstarávania rovnako, tzn. pri subjektoch v rovnakej alebo porovnateľnej pozícii je povinný vytvoriť súťažné prostredie oproti od akýchkoľvek subjektívnych vplyvov s rovnosťou príležitostí pre všetkých zúčastnených, v spojení s princípom transparentnosti verejného obstarávania, ktorý je možné vnímať ako analógiu k ústavnému princípu právnej istoty, zabezpečujúcim zdravé konkurenčné prostredie medzi jednotlivými záujemcami, resp. uchádzačmi, ktorého výsledkom je účelné a preskúmateľné nakladanie s verejnými prostriedkami. Úrad konštatuje, že v prípade, ak by kontrolovaný využil právny inštitút žiadosti o doplnenie v zmysle § 40 ods. 4 zákona o verejnom obstarávaní, aj napriek skutočnosti, že navrhovateľ nepredložil ním požadované doklady na preukázanie technickej spôsobilosti v zmysle § 131 ods. 1 písm. d), písm. g) a písm. j) bod 1. zákona o verejnom obstarávaní, tak v takom prípade by došlo k porušeniu vyššie uvedených princípov verejného obstarávania, ktorého dôsledkom by bolo narušenie neutrálneho súťažného prostredia s rovnosťou príležitostí pre všetkých. Výsledkom takého konania kontrolovaného by došlo k neprimeranému zvýhodneniu jedného zo záujemcov v porovnaní s inými záujemcami, ktorí splnenie podmienok účasti požadovaných kontrolovaným v oznámení o vyhlásení verejného obstarávania preukázali riadne a včas.
69. Úrad zároveň v súvislosti s problematikou predkladania ponúk, resp. žiadostí o účasť pri užšej súťaži v zmysle § 40 ods. 3 v spojení s § 67 ods. 1 a 2 zákona o verejnom obstarávaní poukazuje aj na Výkladové stanovisko úradu č. 1/2021 k vyhodnoteniu ponuky obsahujúcej viac návrhov na plnenie tohto istého kritéria, ktoré je možné na základe *analógie legis* aplikovať aj na danú situáciu, cit.: „**Na druhej strane zostavenie a predloženie ponuky je vecou uchádzača, ktorý zodpovedá za jej obsah. Uchádzač by mal pritom plne reflektovať požiadavky verejného** Tento dokument má iba informatívny charakter. Nie je použiteľný pre právne účely. Dokument je vytlačený z portálu Úradu pre verejné obstarávanie.

obstarávateľ/a/obstarávateľ/a uvedené v dokumentoch potrebných na vypracovanie ponuky a v prípade, že mu niečo nie je dostatočne jasné, mal by využiť inštitút vysvetlenia podľa ust. § 48 zákona o verejnom obstarávaní. Ponuka by mala obsahovať všetky relevantné informácie a jej obsah by mal byť dostatočne zrozumiteľný na to, aby ju verejný obstarávateľ/obstarávateľ mohol riadne vyhodnotiť podľa ním stanovených kritérií. Z obsahu ponuky by tak mali byť zrejmé (resp. primeraným spôsobom odvoditeľné) prejavy vôle uchádzača (t. j. malo by z ponuky vyplývať, čo chcel uchádzač vlastne vyjadriť a dosiahnuť).“

70. Úrad na základe preukázaných skutkových okolností konštatuje, že kontrolovaný je v každej fáze verejného obstarávania povinný dodržiavať princípy verejného obstarávania v zmysle § 10 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní, a to najmä princíp rovnakého zaobchádzania, nediskriminácie, proporcionality a transparentnosti. Vo vzťahu k postupu kontrolovaného úrad uvádza, že vo vzťahu k uplatneniu inštitútu vylúčenia je potrebné pristupovať vzhľadom na jeho charakter a právne dôsledky ako ku prostriedku ultima ratio, aj to len za podmienky, že vzniknuté nedostatky nie je možno konvalidovať inými miernejšími prostriedkami, ktoré platná a účinná právna úprava ponúka. Vzhľadom na vyššie uvedené, preto úrad dospel k záveru, že kontrolovaný s ohľadom na zistený skutkový stav vychádzajúci z dôkazov/dokumentov v predmetnom verejnom obstarávaní nebol oprávnený využiť právny inštitút doplnenia, resp. vysvetlenia vo vzťahu k žiadosti o účasť navrhovateľa, keďže z vyhodnotenia splnenia podmienok účasti v súlade s § 40 ods. 3 zákona o verejnom obstarávaní je úplne zrejmé, že **navrhovateľ v dôsledku nepredloženia kontrolovaným požadovaných dokladov preukazujúcich technickú spôsobilosť podľa § 131 ods. 1 písm. d), písm. g) a písm. j) bod 1. zákona o verejnom obstarávaní nepreukázal splnenie podmienok účasti vymienených kontrolovaným v oznámení o vyhlásení verejného obstarávania, a preto kontrolovaný vzhľadom na zákonnú nemožnosť zhojiť vzniknutý právny stav niektorým zo zákonom normovaných prostriedkov pristúpil logicky k vylúčeniu navrhovateľa v zmysle § 40 ods. 6 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní.** V nadväznosti na uvedené úrad opätovne uvádza, že kontrolovaný nebol oprávnený uplatniť inštitút vysvetlenia alebo doplnenia dokladov v zmysle § 40 ods. 4 zákona o verejnom obstarávaní vo vzťahu k navrhovateľom predloženej žiadosti účasti, a to z dôvodu, že ten slúži len na doplnenie, resp. vysvetlenie už záujemcom, resp. uchádzačom predložených dokladov v jeho žiadosti o účasť, resp. ponuke, na čo poukazuje aj rozhodovacia prax.
71. V kontexte navrhovateľom namietaných skutočností a s ohľadom na vyššie uvedené zistenia úrad konštatuje, že v posudzovanom prípade nedošlo k porušeniu zákona o verejnom obstarávaní vo vzťahu k vylúčeniu navrhovateľa, a vzhľadom na to **úrad považuje námietky navrhovateľa za neopodstatnené.**
72. Podľa ustanovenia § 175 ods. 3 zákona o verejnom obstarávaní ak úrad v konaní o preskúmanie úkonov kontrolovaného na základe námietok **nezistí porušenie** tohto zákona, na ktoré poukazuje navrhovateľ v podaných námietkach, a ktoré by mohlo ovplyvniť výsledok verejného obstarávania a úrad nepostupoval podľa odseku 2, **námietky zamietne.**

Kaucia

73. Podľa § 172 ods. 5 zákona o verejnom obstarávaní kaucia vo výške podľa odsekov 2 až 4 je príjmom štátneho rozpočtu dňom nadobudnutia právoplatnosti rozhodnutia úradu, ktorým boli námietky zamietnuté. Kaucia sa vo výške 35 % z výšky kaucie podľa odsekov 2 až 4 stáva príjmom štátneho rozpočtu dňom nadobudnutia právoplatnosti rozhodnutia úradu o zastavení konania podľa § 174 ods. 1 písm. d). Úrad vráti navrhovateľovi kauciu alebo jej časť, ktorá sa nestala príjmom štátneho rozpočtu, do 30 dní odo dňa právoplatnosti rozhodnutia.

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

74. V súlade s predchádzajúcim bodom tohto rozhodnutia a výrokom tohto rozhodnutia sa kaucia zložená navrhovateľom na účet úradu stáva príjmom štátneho rozpočtu dňom nadobudnutia právoplatnosti tohto rozhodnutia.
75. Na základe uvedeného bolo potrebné rozhodnúť tak, ako je uvedené vo výrokovej časti tohto rozhodnutia.

Poučenie:

Proti tomuto rozhodnutiu môže účastník konania o preskúmanie úkonov kontrolovaného na základe námietok podať odvolanie podľa § 177 zákona č. 343/2015 Z. z. o verejnom obstarávaní a o zmene a doplnení niektorých zákonov v znení neskorších predpisov. Odvolanie musí byť doručené na Úrad pre verejné obstarávanie, Ružová dolina č. 10, 821 09 Bratislava, do 10 dní odo dňa doručenia tohto rozhodnutia. Toto rozhodnutie je preskúmateľné súdom po vyčerpaní riadnych opravných prostriedkov a po nadobudnutí právoplatnosti. Podľa § 178 ods. 1 zákona č. 343/2015 Z. z. o verejnom obstarávaní a o zmene a doplnení niektorých zákonov v znení neskorších predpisov rozhodnutie úradu podľa § 175 je právoplatné márnym uplynutím lehoty na podanie odvolania alebo dňom doručenia rozhodnutia rady podľa § 177 ods. 10 alebo ods. 12 účastníkom konania a vykonateľné uplynutím lehoty na plnenie. Podľa § 178 ods. 2 zákona č. 343/2015 Z. z. o verejnom obstarávaní a o zmene a doplnení niektorých zákonov v znení neskorších predpisov ak sa osoby podľa § 177 ods. 1 vzdajú odvolania alebo vezmú svoje odvolanie späť, toto rozhodnutie nadobudne právoplatnosť dňom doručenia vzdania sa alebo späťvzatia odvolania úradu.

(elektronický podpis)

riaditeľ odboru dohľadu

Rozhodnutie sa doručí:

1. **XY** – navrhovateľ
2. **Ministerstvo obrany Slovenskej republiky – Úrad pre investície a akvizície**, Kutuzovova 8, 832 47 Bratislava – mestská časť Nové Mesto, IČO: 30845572 – kontrolovaný