

Bratislava 26. 11. 2021
Číslo: 10998-6000/2021

Úrad pre verejné obstarávanie ako ústredný orgán štátnej správy pre verejné obstarávanie podľa § 140 a orgán príslušný podľa § 167 ods. 2 písm. b) a podľa § 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 uchádzača **XX** (ďalej len „navrhovateľ“) smerujúcich podľa § 170 ods. 3 písm. f) zákona č. 343/2015 Z. z. o verejnom obstarávaní a o zmene a doplnení niektorých zákonov v znení neskorších predpisov proti vyhodnoteniu ponúk vo verejnom obstarávaní na predmet podlimitnej zákazky s názvom „**ČOV a kanalizácia Betlanovce**“, vyhlásenej verejným obstarávateľom **Obec Betlanovce**, Betlanovce 23, 053 15 Betlanovce, IČO: 00328952 (ďalej len „kontrolovaný“) vo Vestníku verejného obstarávania č. 153/2021 dňa 02. 07. 2021 pod značkou 30902 - WYP, 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 **zamieta** námietky navrhovateľa **XX**.

O d ô v o d n e n i e :

1. Navrhovateľ dňa 07. 09. 2021 doručil Úradu pre verejné obstarávanie (ďalej len „úrad“) námietky v elektronickej podobe, smerujúce podľa § 170 ods. 3 písm. f) 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 vyhodnoteniu ponúk (ďalej len „námietky“). Kontrolovanému boli doručené námietky navrhovateľa dňa 09. 09. 2021 v elektronickej podobe funkcionalitou prostredníctvom informačného systému EVO.eBIT.
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 a prílohy námietok podľa § 170 ods. 5 zákona o verejnom obstarávaní. Navrhovateľ doručil úradu námietky v zmysle § 170 ods. 1 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní, ako **uchádzač**. Podľa § 2 ods. 5 písm. c) zákona o verejnom obstarávaní, na účely tohto zákona sa rozumie uchádzačom hospodársky subjekt, ktorý predložil ponuku. Navrhovateľ v predmetnom verejnom obstarávaní predložil ponuku prostredníctvom systému EVO.eBIT dňa 09. 08. 2021.

3. Podľa § 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 deň nasledujúci po uplynutí lehoty na doručenie námietok podľa § 170 ods. 4.
4. Z § 172 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní vyplýva, že 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 08. 09. 2021 kauciu vo výške 2 000,00 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 uvádza, že kontrolovaný vyhlásil verejné obstarávanie na predmet zákazky „ČOV a kanalizácia Betlanovce“, a to výzvou na predkladanie ponúk 30902 - WYP zverejnenou do Vestníku verejného obstarávania č. 153/2021 zo dňa 02.07.2021. Kontrolovaný dňa 31.08.2021 zaslal navrhovateľovi oznámenie o výsledku vyhodnotenia ponúk. V rámci oznámenia o výsledku vyhodnotenia ponúk kontrolovaný uviedol, že ponuku navrhovateľa neprijíma a úspešným uchádzačom sa stala spoločnosť AA, ktorej ponuku kontrolovaný prijíma. Kontrolovaný v rámci oznámenia o výsledku vyhodnotenia ponúk uviedol, že predložená ponuka úspešného uchádzača splnila požiadavky kontrolovaného a súčasne bola najnižšou cenovou ponukou .
8. Navrhovateľ s predmetným konštatovaním kontrolovaného nesúhlasí. Navrhovateľ uvádza, že v bode III.1.3) Technická a odborná spôsobilosť kontrolovaný stanovil nasledovnú podmienku účasti: „K bodu 3.3 Certifikát EMAS, resp. registrácia v schéme EMAS, prípadne validované environmentálne vyhlásenie alebo iný rovnocenný dôkaz.
Uchádzač musí uviesť opatrenia environmentálneho manažérstva, ktoré použije pri plnení zmluvy, ktorá bude výsledkom verejného obstarávania, pričom tieto opatrenia musia zabezpečovať úroveň ochrany životného prostredia zodpovedajúcu úrovni, ktorú zabezpečuje schéma Európskej únie pre environmentálne manažérstvo a audit (Nariadenie Európskeho parlamentu a Rady (ES) č.1221/2009 z 25. novembra 2009 o dobrovoľnej účasti organizácií v schéme Spoločenstva pre environmentálne manažérstvo a audit (EMAS), ktorým sa zrušuje nariadenie (ES) č. 761/2001 a rozhodnutia Komisie 2001/681/ES a 2006/193/ES (Ú.v.EÚ L342, 22.12.2009) v platnom znení), resp. registrácia v tejto schéme, na ktorú schému týmto Obstarávateľ v súlade s ustanovením § 36 ZVO odkazuje. Splnenie tejto podmienky účasti možno preukázať registráciou v schéme EMAS, prípadne validovaným environmentálnym vyhlásením alebo inými rovnocennými dôkazmi, dôkazmi preukazujúcimi rovnocennosť opatrení navrhovaných uchádzačom opatreniam požadovaným Obstarávateľom s tým, že pokiaľ ide o preukázanie rovnocennosti opatrení navrhovaných uchádzačom opatreniam požadovaným Obstarávateľom, dôkazné bremeno je na uchádzačovi (V zmysle metodickej príručky SAŽP sa za iný vhodný dôkaz považuje napr. Správa z environmentálneho auditu od akreditovanej auditorskej organizácie, environmentálne vyhlásenie potvrdené akreditovaným environmentálnym overovateľom).

Upozornenie: Túto podmienku účasti nebude spĺňať uchádzač, ktorý disponuje iba (výhradne) certifikátom podľa normy ISO 14001 a súčasne nepreukáže splnenie ostatných podmienok podľa predmetného nariadenia.“

9. Navrhovateľ uvádza, že kontrolovaný v rámci vysvetlenia súťažných podkladov poskytol vysvetlenie súťažných podkladov č. 3 zo dňa 28.07.2021 vo vzťahu k stanoveniu predmetnej podmienky účasti, cit.: „*Chápe uchádzač správne, že daný certifikát EMAS má byť použitý pri plnení zmluvy, z čoho vyplýva, že certifikát by mal byť na celý predmet zákazky. Teda podľa kódov SK NACE, ktoré triedia EMAS certifikáty, spadá predmet zákazky do - F stavebníctvo - 42 Inžinierske stavby - 42.2 Výstavba verejných sietí - 42.21 Výstavba rozvodov pre plyn a kvapaliny - výstavba čističiek odpadových vôd ale zároveň tento bod vylučuje - činnosti projektového manažmentu týkajúce sa objektov inžinierskych stavieb, ktoré tiež patria do predmetu zákazky. Má teda uchádzač disponovať EMAS certifikátom na celý predmet zákazky?*“

Uviedol odpoveď: „*Verejný obstarávateľ požaduje certifikát EMAS na kategóriu činnosti podľa kódu NACE F Stavebníctvo - divízia 42 - Inžinierske stavby, prípadne validované environmentálne vyhlásenie alebo iný rovnocenný dôkaz na vyššie uvedené činnosti.*“

10. Navrhovateľ v súvislosti s vyžadovaním rozsahu činností EMAS vo vzťahu k predmetu zákazky týmto odkazuje na rozhodnutie Rady úradu č. 5939-9000/2020 zo dňa 11.05.2020. V predmetnom rozhodnutí Rada úradu vo vzťahu k predmetnej problematike uviedla nasledovné: „*Z uvedeného vyplýva, že účasť subjektu v schéme EMAS je podmienená priamou väzbou podniku (uchádzača alebo dodávateľa) na výkon prevádzkových činností v konkrétnej lokalite využitím vlastných funkcií a administratívy, pričom osvedčenie o registrácii v schéme EMAS je dokument verejnoprávneho charakteru vydaný ad personam, t. j. v prospech konkrétneho a určitého subjektu v členskom štáte Európskej únie, ktorý splnil kvalifikované podmienky v zmysle právnej požiadavky. Registrácia subjektu oprávnenia EMAS je na základe overovania vykonaného akreditovaným environmentálnym overovateľom a komunikácie s orgánmi presadzovania práva. Tento komplexný proces má poskytnúť odôvodnené záruky, že organizácia registrovaná v schéme EMAS bola a je zodpovednou organizáciou v oblasti ochrany životného prostredia a má zavedený funkčný manažérsky systém, ktorý vytvára predpoklady, že všetky aspekty spojené s ochranou životného prostredia sú a budú riadené a pod kontrolou organizácie a preto je možné očakávať, že pri výkone jej činnosti bude aj naďalej dostatočne chránené životné prostredie.(...)*

11. Navrhovateľ uvádza, že aj na základe uvedeného dospel úrad v rámci svojej konštantnej rozhodovacej praxe (rozhodnutie Rady úradu č. 5939-9000/2020 zo dňa 11.05.2020, ako aj rozhodnutie úradu č. 3231-6000/2021-0D/6 zo dňa 07.07.2021) k záveru, že vždy je potrebné v prípade vyžadovania certifikátu EMAS skúmať, či uchádzač preukázal certifikát EMAS vo vzťahu k celému predmetu zákazky.

12. Navrhovateľ poukazuje na výpis z verejného registra EMAS, z ktorého vyplýva, že spoločnosť AA má v schéme EMAS uvedené nasledovné kategórie Sekcie F - 42 Inžinierske stavby:

- 42.91 Výstavba vodných diel
- 42.99 Výstavba ostatných inžinierskych stavieb i. n.

Podľa navrhovateľa z predmetného vyplýva, že spoločnosť AA nedisponuje EMAS certifikátom pre časť 42.21 - Výstavba rozvodov pre plyn a kvapaliny. Podľa názoru navrhovateľa práve činnosť 42.21 - Výstavba rozvodov pre plyn a kvapaliny zahŕňa aktivity výstavby čistiární odpadových vôd (ČOV).

13. Navrhovateľ uvádza, že ak kontrolovaný vyžadoval certifikát EMAS má dbať na to, aby úspešný uchádzač dodržiaval princípy environmentálnej ochrany prírody v zmysle parametrov EMAS. Tým, že spoločnosť AA nedisponuje certifikátom EMAS v rozsahu 42.21 - Výstavba rozvodov pre plyn a kvapaliny, podľa navrhovateľa nielen že nespĺňa stanovené podmienky účasti, ale nie sú ani naplnené hlavné predpoklady ochrany životného prostredia v zmysle princípov EMAS.
14. Navrhovateľ má za to, že v rámci podanej námietky jednoznačne preukázal, že spôsob vyhodnotenia ponuky spoločnosti AA nevykonával kontrolovaný v súlade so stanovenými podmienkami súťaže, a to najmä v kontexte vysvetlenia stanovených podmienok súťaže.

Začiatok konania o preskúmanie úkonov kontrolovaného

15. 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 **07. 09. 2021**.
16. 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; úrad neprihliada na písomné vyjadrenie k podaným námietkam a dôkazy doručené kontrolovaným po doručení kompletnej dokumentácie.
17. Podľa § 173 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní sa dorúčením kompletnej dokumentácie v origináli úradu, ak ide o elektronickú komunikáciu, 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.
18. Dňa 17. 09. 2021 kontrolovaný doručil úradu vyjadrenie k podaným námietkam a listinnú dokumentáciu a zároveň zriadil v prospech úradu prístup do elektronického prostriedku použitého na elektronickú komunikáciu t. j. EVO.eBIT.
19. Úrad uvádza, že vzhľadom na skutkový stav bolo potrebné vydať rozhodnutie o prerušení konania č. 10998-6000/2021-OD-P zo dňa 27. 09. 2021 podľa § 173 ods. 8 zákona o verejnom obstarávaní. Úrad za účelom získania odborného stanoviska požiadal listom zo dňa 04. 10. 2021 „Žiadosť o odborné stanovisko“ Slovenskú agentúru životného prostredia (ďalej ako „SAŽP“) o zodpovedanie a vyjadrenie sa k otázkam odborného charakteru. Odborné stanovisko SAŽP zo dňa 07. 10. 2021 bolo úradu doručené dňa 13. 10. 2021. Nakoľko z odborného stanoviska SAŽP vyplýva, cit.: „*NACE kódy a ich posúdenie v rámci procesu verejného obstarávania nie sme ako príslušný orgán SR pre EMAS kompetentný hodnotiť nakoľko uvedené v rámci procesu registrácie v schéme EMAS rieši akreditovaný environmentálny overovateľ pod dohľadom národného akreditačného orgánu. Slovenskej národnej akreditačnej služby (SNAS) v súlade s § 3 zákona č. 351/2012.*“, úrad pre úplné posúdenie namietaných skutočností požiadal listom zo dňa 15. 10. 2021 „Žiadosť o odborné

stanovisko“ Slovenskú národnú akreditačnú službu (ďalej ako „SNAS“) o zodpovedanie a vyjadrenie sa k otázkam odborného charakteru. Úrad zároveň dňa 13. 10. 2021 odoslal účastníkom konania informáciu o predĺžení lehoty na doručenie odborného stanoviska podľa § 173 ods. 8 posledná veta zákona o verejnom obstarávaní. Odborné stanovisko SNAS zo dňa 05. 11. 2021 bolo úradu doručené dňa 12. 11. 2021.

Písomné vyjadrenie kontrolovaného k námietkam navrhovateľa

20. Kontrolovaný v súvislosti s podanými námietkami navrhovateľa poukazuje na výzvu na predkladanie ponúk časť „III.1.3) *Technická a odborná spôsobilosť, podľa § 34 ods. 1 písm. h) zákona v nadväznosti na § 36 zákona: uvedením opatrení environmentálneho manažérstva, ktoré uchádzač alebo záujemca použije pri plnení zmluvy, ktorej predmetom je uskutočnenie stavebných prác v nadväznosti na § 36 zákona*“ resp. na súťažné podklady (viď. bod 31 tohto rozhodnutia).
21. Kontrolovaný uvádza, že dňa 23.07.2021 navrhovateľ poslal cez elektronickú komunikáciu v rámci vysvetlenia súťažných podkladov kontrolovanému otázku (viď bod 32 tohto rozhodnutia). Kontrolovaný uvádza, že na túto otázku odpovedal nasledovne: „*Verejný obstarávateľ požaduje certifikát EMAS na kategóriu činnosti podľa kódu NACE F Stavebníctvo - divízia 42 - Inžinierske stavby, prípadne validované environmentálne vyhlásenie alebo iný rovnocenný dôkaz na vyššie uvedené činnosti*“
22. Kontrolovaný poukazuje na tvrdenia navrhovateľa v námietkach, v ktorých odkazuje na rozhodnutia Rady úradu a rozhodnutia úradu, k uvedenému kontrolovaný uvádza, že „*Rada v tejto súvislosti poukazuje na dokument, ktorý navrhovateľ predložil k námietkam „Stanovisko k možnosti využiť doklad o registrácii v schéme Spoločenstva pre environmentálne manažérstvo a audit (ďalej len EMAS) iným právny subjektom v rámci verejného obstarávania -za účelom formulácie časti námietky podľa § 170 zákona č. 343/2015 Z. z. o verejnom obstarávaní a o zmene a doplnení niektorých zákonov “ zo dňa 04. 02. 2020 od spoločnosti W.“ z vyššie uvedeného vyplýva, že citácia použitá v rozhodnutí Rady úradu nebolo konštatovanie Rady úradu, ale stanovisko navrhovateľa. Rozhodnutie úradu č. 5939-9000/2020 sa týkalo možnosti použitia inej osoby na preukázanie splnenia podmienok účasti technickej alebo odbornej spôsobilosti podľa § 34 ods. 1 písm. h) zákona o verejnom obstarávaní, teda možnosti využiť doklad o registrácii v schéme spoločenstva pre environmentálne manažérstvo a audit (ďalej len „EMAS“). Zároveň bolo navrhovateľom uvedené že „*k spoločnosti je uvedená príslušnosť k sektoru F - Stavebníctvo (fakultatívna informácia) a v súlade s Nariadením EMAS kódy NACE 71.1 (Architektonické a inžinierske činnosti a súvisiace technické poradenstvo), 71.12 (Inžinierske činnosti a súvisiace technické poradenstvo).*“ a teda „*že predkladateľ ponuky v čase vyhodnotenia ponúk nedisponoval certifikátom environmentálneho manažérstva podľa Nariadenia EMAS, ktoré by bolo v súlade s predmetom zákazky - výkon stavebných prác*“, spadajúce pod časť F -Stavebníctvo.“*
23. Kontrolovaný poukazuje, že navrhovateľ ďalej uvádza: „*Aj na základe uvedeného dospel Úrad pre verejné obstarávanie v rámci svojej konštantnej rozhodovacej praxe (rozhodnutie Rady č. 5939-9000/2020 zo dňa 11.05.2020, ako aj rozhodnutie Úradu pre verejné obstarávanie č. 3231-6000/2021-00/6 zo dňa 07.07.2021) k záveru, že vždy je potrebné v prípade vyžadovanie certifikátu EMAS skúmať, či uchádzač preukázal certifikát EMAS vo vzťahu k celému predmetu zákazky.*“ Kontrolovaný po preštudovaní rozhodnutia Rady úradu č. 5939-9000/2020 zo dňa 11.05.2020 a rozhodnutia úradu č. 3231-6000/2021-00/6 zo dňa 07.07.2021 uvádza, že konštatovanie: „*že vždy je potrebné v prípade vyžadovanie certifikátu*

EMAS skúmať, či uchádzač preukázal certifikát EMAS vo vzťahu k celému predmetu zákazky“ sa vo vyššie uvedených rozhodnutiach nenachádza a kontrolovaný nevie ako k tomuto záveru navrhovateľ dospieť.

24. Kontrolovaný má za to, že spoločnosť AA preukázala splnenie požiadavky predloženia certifikátu EMAS, prípadne validovaného environmentálneho vyhlásenia, preukázaním certifikátu EMAS pre podčinnosti SK NACE F - 42 Inžinierske stavby:
- 42.91 Výstavba vodných diel
 - 42.99 Výstavba ostatných inžinierskych stavieb i. n.
25. Kontrolovaný si z verejne dostupných zdrojov na stránke <https://www.emas.sk/register-emas-v-sr/> v rámci splnenia tejto požiadavky overoval aj environmentálne vyhlásenie spoločnosti AA (ktoré predložil kontrolovaný ako prílohu vyjadrenia k námietke), kde je v bode 2. Rozsah registrácie v schéme EMAS uvedený: „Predmetom EMAS je uskutočňovanie pozemných, inžinierskych a vodohospodárskych stavieb, demolačné a zemné práce. SK NACE kódy pre vykonávané činnosti zahrnuté do schémy EMAS sú:
- 41.20 Výstavba obytných a neobytných budov
 - 43.11 Demolácia
 - 43.12 Zemné práce
 - 42.91 Výstavba vodných diel
 - 42.99 Výstavba ostatných inžinierskych stavieb i n.“
26. Kontrolovaný uvádza, že z dokumentácie uvedenej v environmentálnom vyhlásení je zrejmé, že uchádzač realizoval stavebné práce aj na ČOV aj na kanalizáciách. Kontrolovaný po preštudovaní environmentálnych vyhlásení iných spoločností poukazuje na to, že viaceré spoločnosti zaoberajúce sa prevažne realizáciou inžinierskych stavieb či práce na ČOV a kanalizáciách v schéme EMAS zaraďujú do činnosti - 42.99 Výstavba ostatných inžinierskych stavieb i n. a nie do triedy kategórie 42.2 Výstavba verejných sietí - 42.21 Výstavba rozvodov pre plyn a kvapaliny. Z environmentálnych vyhlásení spoločností ale jasne vyplýva, že realizujú aj stavebné práce zaradené v triede 42.21., ako „kanalizačné systémy vrátane opravy, čističky odpadových vôd alebo čerpace stanice“.
27. Kontrolovaný uvádza, že z hľadiska posúdenia schopnosti uchádzača poskytnúť stavebné práce v súlade s environmentálnym riadením stavebných prác boli preto pre kontrolovaného postačujúce predloženie certifikátu EMAS pre realizáciu stavebných prác na kategóriu činnosti, ktoré sú súčasťou kódu NACE 42 - Inžinierske stavby a informácie uvedené vo validovanom environmentálnom vyhlásení.
28. Kontrolovaný na základe uvedených skutočností navrhuje, aby úrad námietky navrhovateľa zamietol.

Zistenia úradu

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

29. Kontrolovaný vyhlásil verejné obstarávanie na predmet podlimitnej zákazky s názvom „ČOV a kanalizácia Betlanovce“ vo Vestníku verejného obstarávania č. 153/2021 dňa 02. 07. 2021 pod značkou 30902 - WYP. V závislosti od predmetu zákazky, typu kontrolovaného a predpokladanej hodnoty zákazky vo výške 444 651,55 EUR bez DPH

ide o podlimitnú zákazku na uskutočnenie stavebných prác. Zákazka sa nedelí na časti. Predmetné verejné obstarávanie je financované z fondov Európskej únie - operačný program Kvalita životného prostredia (číslo projektu/výzvy: OPKZP-PO1-SC121/122-2015). Kontrolovaný zverejnil v profile kontrolovaného oznámenie o výsledku verejného obstarávania dňa 31. 08. 2021. Následne navrhovateľ podal dňa 07. 09. 2021 námietky úradu a dňa 09. 09. 2021 kontrolovanému prostredníctvom EVO.eBIT. Dňa 28. 09. 2021 úrad vydal rozhodnutie o prerušení konania č. 10998-6000/2021-OD-P1 zo dňa 27. 09. 2021 podľa § 173 ods. 8 zákona o verejnom obstarávaní za účelom získaniu odborného stanoviska. Úrad za účelom získania odborného stanoviska požiadal listom zo dňa 04. 10. 2021 „Žiadosť o odborné stanovisko“ Slovenskú agentúru životného prostredia o zodpovedanie a vyjadrenie sa k otázkam odborného charakteru (ďalej ako „SAŽP“). Odborné stanovisko SAŽP zo dňa 07. 10. 2021 bolo úradu doručené dňa 13. 10. 2021. Nakoľko z odborného stanoviska SAŽP vyplýva, cit.: „NACE kódy a ich posúdenie v rámci procesu verejného obstarávania nie sme ako príslušný orgán SR pre EMAS kompetentný hodnotiť nakoľko uvedené v rámci procesu registrácie v schéme EMAS rieši akreditovaný environmentálny overovateľ pod dohľadom národného akreditačného orgánu. Slovenskej národnej akreditačnej služby (SNAS) v súlade s § 3 zákona č. 351/2012.“ Na základe uvedeného, úrad pre úplné posúdenie namietaných skutočností požiadal listom zo dňa 15. 10. 2021 „Žiadosť o odborné stanovisko“ Slovenskú národnú akreditačnú službu (ďalej ako „SNAS“) o zodpovedanie a vyjadrenie sa k otázkam odborného charakteru. Úrad zároveň dňa 13. 10. 2021 odoslal účastníkom konania informáciu o predĺžení lehoty na doručenie odborného stanoviska podľa § 173 ods. 8 posledná veta zákona o verejnom obstarávaní. Odborné stanovisko SNAS zo dňa 05. 11. 2021 bolo úradu doručené dňa 12. 11. 2021.

30. Úrad uvádza, že dňa 13. 10. 2021 bol úradu od navrhovateľa doručený list s názvom „K číslu konania 10998-6000/2021“ zo dňa 12. 10. 2021. V krátkosti k obsahu listu, ide de facto o sťažnosť voči úkonu úradu, a to prerušeniu konania za účelom získania odborného stanoviska, a to rozhodnutím o prerušení konania č. 10998-6000/2021-OD-P zo dňa 27. 09. 2021 podľa § 173 ods. 8 zákona o verejnom obstarávaní. Úrad k predmetnej veci uvádza, že využitie inštitútu odborného stanoviska v konaniach o preskúmanie úkonov kontrolovaného na základe námietok upravuje ustanovenie **§ 173 ods. 8** zákona o verejnom obstarávaní, v zmysle ktorého **úrad môže prerušiť konanie o preskúmanie úkonov kontrolovaného s cieľom získať odborné stanovisko alebo znalecký posudok**. Od vydania rozhodnutia o prerušení konania do doručenia odborného stanoviska alebo znaleckého posudku úradu lehota podľa § 175 ods. 5 neplynie, najviac však 30 dní. Túto lehotu môže úrad z objektívnych dôvodov predĺžiť najviac o 30 dní, o čom informuje účastníkov konania. Z uvedeného vyplýva, že úrad môže tento inštitút využívať v konaniach o preskúmanie úkonov kontrolovaného. Využitie inštitútu odborného stanoviska v určitom konaní nemožno považovať za porušenie zákona o verejnom obstarávaní. Rozhodnutie o potrebe využitia inštitútu odborného stanoviska v konaní o preskúmanie úkonov kontrolovaného na základe námietok výlučne prináleží, resp. je v kompetencii úradu, pričom navrhovateľ a kontrolovaný berie jeho využitie na vedomie prostredníctvom rozhodnutia o prerušení konania za účelom získania odborného stanoviska. Rozhodnutiu o využití inštitútu odborného stanoviska predchádza kvalifikované posúdenie všetkých relevantných skutkových okolností daného prípadu. Využitie odborného stanoviska je v tomto prípade opodstatnené, jednak v zmysle zákona o verejnom obstarávaní ako aj skutkové okolnosti tohto prípadu, preukazujú jeho opodstatnenosť, pričom aj vzhľadom na poskytnuté odpovede od príslušných inštitúcií (SAŽP a SNAS) úrad postupoval s náležitou odbornou starostlivosťou, a vyhodnocoval skutkový stav posúdením všetkých skutočností, tak jednotlivo, ako aj vo vzájomnej súvislosti.

31. V súťažných podkladoch v časti A.2 „**PODMIENKY ÚČASTI UCHÁDZAČOV**“ v bode 3 „**Podmienky účasti vo verejnom obstarávaní, týkajúce sa technickej a odbornej spôsobilosti**“ v podbode 3.3 je uvedené, cit.: „Podľa § 34 ods. 1 písm. h) zákona v nadväznosti na § 36 zákona: uvedením opatrení environmentálneho manažérstva, ktoré uchádzač alebo záujemca použije pri plnení zmluvy, ktorej predmetom je uskutočnenie stavebných prác v nadväznosti na § 36 zákona.“
- (...)
- Minimálna požadovaná úroveň štandardov:
- (...)
- K bodu 3.3 Certifikát EMAS, resp. registrácia v schéme EMAS, prípadne validované environmentálne vyhlásenie alebo iný rovnocenný dôkaz.
- Uchádzač musí uviesť opatrenia environmentálneho manažérstva, ktoré použije pri plnení zmluvy, ktorá bude výsledkom verejného obstarávania, pričom tieto opatrenia musia zabezpečovať úroveň ochrany životného prostredia zodpovedajúcu úrovni, ktorú zabezpečuje schéma Európskej únie pre environmentálne manažérstvo a audit (Nariadenie Európskeho parlamentu a Rady (ES) č. 1221/2009 z 25. novembra 2009 o dobrovoľnej účasti organizácií v schéme Spoločenstva pre environmentálne manažérstvo a audit (EMAS), ktorým sa zrušuje nariadenie (ES) č. 761/2001 a rozhodnutia Komisie 2001/681/ES a 2006/193/ES (Ú.v.EÚ L342, 22.12.2009) v platnom znení), resp. registrácia v tejto schéme, na ktorú schému týmto Obstarávateľ v súlade s ustanovením § 36 ZVO odkazuje. Splnenie tejto podmienky účasti možno preukázať registráciou v schéme EMAS, prípadne validovaným environmentálnym vyhlásením alebo inými rovnocennými dôkazmi, dôkazmi preukazujúcimi rovnocennosť opatrení navrhovaných uchádzačom opatreniam požadovaným Obstarávateľom s tým, že pokiaľ ide o preukázanie rovnocennosti opatrení navrhovaných uchádzačom opatreniam požadovaným Obstarávateľom, dôkazné bremeno je na uchádzačovi (V zmysle metodickej príručky SAŽP sa za iný vhodný dôkaz považuje napr. Správa z environmentálneho auditu od akreditovanej audítorskej organizácie, environmentálne vyhlásenie potvrdené akreditovaným environmentálnym overovateľom).
- Upozornenie: Túto podmienku účasti nebude spĺňať uchádzač, ktorý disponuje iba (výhradne) certifikátom podľa normy ISO 14001 a súčasne nepreukáže splnenie ostatných podmienok podľa predmetného nariadenia.“

32. Vo [vysvetlení súťažných podkladov č. 3](#) zo dňa 28. 07. 2021, otázka č. 7 je uvedená nasl. odpoveď kontrolovaného, cit.:

„**Otázka 7:**

V súťažných podkladoch, konkrétne A.2 Podmienky účasti uchádzačov, bod 3. Podmienky účasti vo verejnom obstarávaní, týkajúce sa technickej a odbornej spôsobilosti verejný obstarávateľ požadujem „ K bodu 3.3 Certifikát EMAS, resp. registrácia v schéme EMAS, prípadne validované environmentálne vyhlásenie alebo iný rovnocenný dôkaz.

Uchádzač musí uviesť opatrenia environmentálneho manažérstva, ktoré použije pri plnení zmluvy, ktorá bude výsledkom verejného obstarávania, pričom tieto opatrenia musia zabezpečovať úroveň ochrany životného prostredia zodpovedajúcu úrovni, ktorú zabezpečuje schéma Európskej únie pre environmentálne manažérstvo a audit (Nariadenie Európskeho parlamentu a Rady (ES) č. 1221/2009 z 25. novembra 2009 o dobrovoľnej účasti organizácií v schéme Spoločenstva pre environmentálne manažérstvo a audit (EMAS), ktorým sa zrušuje nariadenie (ES) č. 761/2001 a rozhodnutia Komisie 2001/681/ES a 2006/193/ES (Ú.v.EÚ L342, 22.12.2009) v platnom znení), resp. registrácia v tejto schéme, na ktorú schému

týmto Obstarávateľ v súlade s ustanovením § 36 ZVO odkazuje. Splnenie tejto podmienky účasti možno preukázať registráciou v schéme EMAS, prípadne validovaným environmentálnym vyhlásením alebo inými rovnocennými dôkazmi, dôkazmi preukazujúcimi rovnocennosť opatrení navrhovaných uchádzačom opatreniam požadovaným Obstarávateľom s tým, že pokiaľ ide o preukázanie rovnocennosti opatrení navrhovaných uchádzačom opatreniam požadovaným Obstarávateľom, dôkazné bremeno je na uchádzačovi (V zmysle metodickéj príručky SAŽP sa za iný vhodný dôkaz považuje napr. Správa z environmentálneho auditu od akreditovanej audítorskej organizácie, environmentálne vyhlásenie potvrdené akreditovaným environmentálnym overovateľom).

Upozornenie: Túto podmienku účasti nebude splňať uchádzač, ktorý disponuje iba (výhradne) certifikátom podľa normy ISO 14001 a súčasne nepreukáže splnenie ostatných podmienok podľa predmetného nariadenia.“

Chápe uchádzač správne, že daný certifikát EMAS má byť použitý pri plnení zmluvy, z čoho vyplýva, že certifikát by mal byť na celý predmet zákazky. Teda podľa kódov SK NACE, ktoré triedia EMAS certifikáty, spadá predmet zákazky do - F stavebníctvo - 42 Inžinierske stavby – 42.2 Výstavba verejných sietí – 42.21 Výstavba rozvodov pre plyn a kvapaliny – výstavba čističiek odpadových vôd ale zároveň tento bod vylučuje - činnosti projektového manažmentu týkajúce sa objektov inžinierskych stavieb, ktoré tiež patria do predmetu zákazky. Má teda uchádzač disponovať EMAS certifikátom na celý predmet zákazky?

Odpoveď:

Verejný obstarávateľ požaduje certifikát EMAS na kategóriu činnosti podľa kódu NACE F Stavebníctvo - divízia 42 - Inžinierske stavby, prípadne validované environmentálne vyhlásenie alebo iný rovnocenný dôkaz na vyššie uvedené činnosti.“

33. Uchádzač AA predložil dňa 09. 08. 2021 prostredníctvom EVO.eBIT ponuku, v rámci ktorej predložil certifikát EMAS. Z predmetného EMAS certifikátu vyplýva, cit.:

„OSVEDČENIE O REGISTRÁCII

Číslo 06/2021

AA

(...)

Splnila požiadavky nariadenia Európskeho parlamentu a Rady (ES) č. 1221/2009, ktorým sa umožňuje dobrovoľná účasť v schéme Európskeho spoločenstva pre environmentálne manažérstvo a audit (EMAS), je zapísaná v EMAS registri a má právo používať logo EMAS.

REGISTRAČNÉ ČÍSLO: xxx

(...)

Kód klasifikácie ekonomických činností organizácie:

NACE 41.20, 43.11, 43.12, 42.91, 42.99

(...)“

34. Z [informácii o výsledku verejného obstarávania](#), ktorú kontrolovaný zverejnil vo svojom profile dňa 31. 08. 2021 vyplýva poradie uchádzačov, cit.:

„Informácia o výsledku vyhodnotenia ponúk

v zmysle § 55 ods. 2 zákona č. 343/2015 Z. z. o verejnom obstarávaní a o zmene a doplnení niektorých zákonov v znení neskorších predpisov

Názov verejného obstarávateľa: Obec Betlanovce, Betlanovce 23, 053 15 Betlanovce
Názov zákazky: ČOV a kanalizácia Betlanovce
Postup verejného obstarávania: Podlimitná zákazka
Druh zákazky: Uskutočnenie stavebných prác
Zverejnenie oznámenia
o vyhlásení VO: č. 153/2021 - 02.07.2021, pod číslom 30902 - WYP

Identifikácia úspešného uchádzača:
AA

Poradie uchádzačov po vyhodnotení ponúk:

1. AA
2. XX
3. BB“

35. Nakoľko na posúdenie objektívneho stavu veci bolo potrebné zodpovedať otázky odborného charakteru, úrad rozhodnutím č. 10998-6000/2021-P zo dňa 27. 09. 2021 v súlade s § 173 ods. 8 zákona o verejnom obstarávaní prerušil konanie o preskúmanie úkonov kontrolovaného na základe námietok s cieľom získať odborného stanovisko a požiadal listom č. 10998-6000/2021-S, označeným ako „**Žiadosť o odborné stanovisko**“ zo dňa **04. 10. 2021** o vypracovanie odborného stanoviska SAŽP a zodpovedanie nasl. otázok:

- 1) Uved'te, či podľa Vášho odborného názoru je možné požiadavky na certifikáciu EMAS uvedené v časti A.2 „**PODMIENKY ÚČASTI UCHÁDZAČOV**“ v bode 3 „Podmienky účasti vo verejnom obstarávaní, týkajúce sa technickej a odbornej spôsobilosti“ v podbode 3.3 v zmysle stanovenej minimálnej požadovanej úrovni štandardov v kontexte opisu predmetu zákazky preukázať predloženým certifikátom EMAS spoločnosti uchádzača č. 1 a environmentálnym vyhlásením uchádzača č.1.
- 2) Uved'te, či podľa Vášho odborného názoru, tvrdenie uchádzača č. 2, že uchádzač č. 1 nedisponuje divíziou NACE 42.21 Výstavba rozvodov pre plyn a kvapaliny s ohľadom na stanovenú podmienku účasti v časti A.2 „**PODMIENKY ÚČASTI UCHÁDZAČOV**“ v bode 3 „Podmienky účasti vo verejnom obstarávaní, týkajúce sa technickej a odbornej spôsobilosti“ v podbode 3.3 v zmysle stanovenej minimálnej požadovanej úrovni štandardov v kontexte opisu predmetu zákazky spôsobuje, že uchádzač č. 1 nespĺňa predmetnú požiadavku kontrolovaného.

36. Úrad uvádza, že dňa 13. 10. 2021 **SAŽP** doručila úradu **odborné stanovisko zo dňa 07. 10. 2021**, v ktorom je uvedené, cit.: „*V nadväznosti na žiadosť o odborné stanovisko vo veci posúdenia skutočností relevantných pre konanie o námietkach týkajúcich sa EMAS zasielame nasledovné vyjadrenie:*

K otázke 1 „Uved'te, či podľa Vášho odborného názoru je možné požiadavky na certifikáciu EMAS uvedené v časti A.2 „PODMIENKY ÚČASTI UCHÁDZAČOV“ v bode 3 „Podmienky účasti vo verejnom obstarávaní, týkajúce sa technickej a odbornej spôsobilosti“ v podbode 3.3 v zmysle stanovenej minimálnej požadovanej úrovni štandardov v kontexte opisu predmetu

zákazky preukázať predloženým certifikátom EMAS spoločnosti uchádzača č. 1 a environmentálnym vyhlásením uchádzača č. 1.

Požiadavky na certifikáciu EMAS uvedené v časti A.2 „PODMIENKY ÚČASTI, UCHÁDZAČOV“ v bode 3 „Podmienky účasti vo verejnom obstarávaní, týkajúce sa technickej a odbornej spôsobilosti“ v podbode 3.3 v zmysle stanovenej minimálnej požadovanej úrovni štandardov v kontexte opisu predmetu zákazky je možné preukázať predloženým certifikátom EMAS spoločnosti uchádzača č. 1 a environmentálnym vyhlásením uchádzača č. 1. Tieto dokumenty deklarujú v súlade s § 2 zákona NR SR č. 351/2012 štátom overené dodržiavanie právnych predpisov v oblasti životného prostredia ako aj záväzkov k neustálemu zlepšovaniu environmentálneho správania uchádzača č. 1.

K otázke 2 „Uvedte, či podľa Vášho odborného názoru, tvrdenie uchádzača č. 2, že uchádzač č. 1 nedisponuje divíziou NACE 42.21 Výstavba rozvodov pre plyn a kvapaliny s ohľadom na stanovenú podmienku účasti v časti A.2 „PODMIENKY ÚČASTI UCHÁDZAČOV“ v bode 3 „Podmienky účasti vo verejnom obstarávaní, týkajúce sa technickej a odbornej spôsobilosti“ v podbode 3.3 v zmysle stanovenej minimálnej požadovanej úrovni štandardov v kontexte opisu predmetu zákazky spôsobuje, že uchádzač č. 1 nespĺňa predmetnú požiadavku kontrolovaného.“

NACE kódy a ich posúdenie v rámci procesu verejného obstarávania nie sme ako príslušný orgán SR pre EMAS kompetentný hodnotiť nakoľko uvedené v rámci procesu registrácie v schéme EMAS rieši akreditovaný environmentálny overovateľ pod dohľadom národného akreditačného orgánu - Slovenskej národnej akreditačnej služby (SNAS) v súlade s § 3 zákona č. 351/2012. Avšak s ohľadom na obsah Súťažných podkladov v bode 3, podbod 3.3 časti A.2 „Podmienky účasti uchádzačov“ a v časti B. 1 „Opis predmetu zákazky“, ktorých súčasťou nie sú v námietke prezentované NACE kódy, máme za to, že uchádzač č. 1 dokladoval predloženým certifikátom EMAS a verejne dostupným validovaným environmentálnym vyhlásením súlad s podmienkami súťaže.“

37. Nakoľko z odborného stanoviska SAŽP zo dňa 07. 10. 2021 vyplýva, cit.: „NACE kódy a ich posúdenie v rámci procesu verejného obstarávania nie sme ako príslušný orgán SR pre EMAS kompetentný hodnotiť nakoľko uvedené v rámci procesu registrácie v schéme EMAS rieši akreditovaný environmentálny overovateľ pod dohľadom národného akreditačného orgánu. Slovenskej národnej akreditačnej služby (SNAS) v súlade s § 3 zákona č. 351/2012.“, úrad pre úplné posúdenie namietaných skutočností požiadal listom zo dňa 15. 10. 2021 **„Žiadosť o odborné stanovisko“** SNAS o zodpovedanie a vyjadrenie sa k nasl. otázkam:

- 1) Uvedte, či podľa Vášho odborného názoru je možné požiadavky na certifikáciu EMAS uvedené v časti A.2 „PODMIENKY ÚČASTI UCHÁDZAČOV“ v bode 3 „Podmienky účasti vo verejnom obstarávaní, týkajúce sa technickej a odbornej spôsobilosti“ v podbode 3.3 v zmysle stanovenej minimálnej požadovanej úrovni štandardov v kontexte opisu predmetu zákazky preukázať predloženým certifikátom EMAS spoločnosti uchádzača č. 1 a environmentálnym vyhlásením uchádzača č.1.
- 2) Uvedte, či podľa Vášho odborného názoru, tvrdenie uchádzača č. 2, že uchádzač č. 1 nedisponuje divíziou NACE 42.21 Výstavba rozvodov pre plyn a kvapaliny s ohľadom na stanovenú podmienku účasti v časti A.2 „PODMIENKY ÚČASTI UCHÁDZAČOV“ v bode 3 „Podmienky účasti vo verejnom obstarávaní, týkajúce sa technickej a odbornej spôsobilosti“ v podbode 3.3 v zmysle stanovenej minimálnej požadovanej úrovni

štandardov v kontexte opisu predmetu zákazky spôsobuje, že uchádzač č. 1 nespĺňa predmetnú požiadavku kontrolovaného.

38. Úrad uvádza, že dňa 12. 11. 2021 SNAS doručila úradu **odborné stanovisko zo dňa 05. 11. 2021**, v ktorom je uvedené, cit.:

„Vo veci Vašich otázok:

- 1. či je možné požiadavky na certifikáciu EMAS preukázať predloženým certifikátom EMAS spoločnosti uchádzača 1 a environmentálnym vyhlásením uchádzača č. 1,*
- 2. či je pravdivé tvrdenie uchádzača č. 2, že uchádzač č. 1 nedisponuje NACE 42.21 a tým nespĺňa požiadavku na účasť,*

uvádzame:

Nariadenie Európskeho parlamentu a Rady (ES) č. 1221/2009 o dobrovoľnej účasti organizácií v schéme Spoločenstva pre environmentálne manažérstvo a audit (EMAS) odkazuje v článku 20 na klasifikáciu ekonomických činností vymedzených v nariadení (ES) č. 1893/2006 (nariadenie Európskeho parlamentu a Rady (ES) č. 1893/2006 z 20. decembra 2006, ktorým sa zavádza štatistická klasifikácia ekonomických činností NACE Revision 2 (Ú. v. EÚ L 393, 30.12.2006, s. 1), v súvislosti s rozsahom akreditácie environmentálneho overovateľa. Rovnako Príloha VI nariadenia EP a R (ES) č. 1221/2009 odkazuje na kód činnosti NACE, v súvislosti so žiadosťou o registráciu organizácie.

V Súťažných podkladoch zákazky „ČOV a kanalizácia Betlanovce“ (ďalej len „súťažné podklady“) v bode 2. Predmet zákazky, bode 2.2 Kód predmetu zákazky podľa platných klasifikácií, sú uvedené činnosti podľa Spoločného slovníka obstarávania (CPV) v zmysle nariadenia Komisie (ES) č. 213/2008:

45252127-4 Stavebné práce na čističkách odpadových vôd

45252130-8 Zariadenie čističiek odpadovej vody

45252000-8 Výstavba čističiek odpadových vôd, čistiacich staníc a spalovní odpadu

Podľa Prílohy III nariadenia Komisie (ES) č. 213/2008 vyššie uvedené činnosti zodpovedajú činnostiam v zmysle NACE Rev. 1 Odsek F – Výstavba, trieda 45.25 Iné stavebné práce vrátane zvláštnych obchodov.

Podľa prevodníka NACE Rev. 1.1 na NACE Rev. 2, pod činnosti NACE 45.25 (Rev. 1) sú podľa NACE rev. 2 zaradené činnosti:

42.21 Výstavba rozvodov pre plyn a kvapaliny

43.99 Ostatné špecializované stavebné práce i.n.

V zmysle uvedeného vo veci Vašich otázok uvádzame:

- predmet zákazky je špecifikovaný v súťažných podkladoch, bod 2. Na základe vyššie uvedeného, ide o činnosti NACE 42.21 a 43.99 (Rev. 2). Spoločný slovník obstarávania (CPV) v zmysle nariadenia Komisie (ES) č. 213/2008, odkazuje na NACE Rev. 1.*
- v časti A.2, bode 3, bode 3.3 je odkaz na „opatrenia environmentálneho manažérstva, ktoré uchádzač alebo záujemca použije pri plnení zmluvy, ktorej predmetom je uskutočnenie stavebných prác v nadväznosti na § 36 zákona“. Ide o odvolávku na predmet zmluvy.*
- v časti K bodu 3.3 sa vyžaduje predloženie „certifikátu EMAS“. Táto časť iba objasňuje formu preukázania odbornej spôsobilosti, i keď nesprávne vyjadrenú.*

Súťažné podklady v predmete zákazky presne špecifikujú požadované činnosti, i keď sú tieto definované síce v súlade so Spoločným slovníkom obstarávania (CPV) v zmysle nariadenia Komisie (ES) č. 213/2008, ale rozdielne od špecifikácie činností uvádzaných v rozsahoch akreditácie akreditovaných environmentálnych overovateľov v zmysle nariadenia EP a R (ES) č. 1221/2009.

Na základe uvedených odlišností môže dochádzať k neúplnému posúdeniu spôsobilosti uchádzačov o zákazky špecifikované podľa Spoločného slovníka obstarávania (CPV) v zmysle nariadenia Komisie (ES) č. 213/2008.

Pri posudzovaní a zaradovaní činností, ktoré sú predmetom verejného obstarávania sa vychádza z rozdielnych dokumentov, ktoré samostatne stanovujú klasifikáciu podľa vlastných číselníkov a vlastných popisov vykonávaných činností. Predmet zákazky je zaradený podľa Spoločného slovníka obstarávania a predložený certifikát je zaradený podľa NACE kódov v zmysle nariadenia stanovujúceho požiadavky na akreditáciu environmentálnych overovateľov. Posúdenie splnenia požiadavky predloženia požadovaného certifikátu je predmetom výkladu a zaradenia zákazky od verejného obstarávateľa.

V zmysle uvedených skutočností Slovenská národná akreditačná služba nemôže jednoznačne zodpovedať Vami zaslané otázky, nakoľko Vami položené otázky sa týkajú výkladového rozporu medzi dvoma existujúcim záväznými dokumentami, pričom v súčasnosti neexistuje záväzný prevodník, ktorý by bez akýchkoľvek pochybností priradil činnosti Spoločného slovníka obstarávania k činnostiam NACE rev. 2. “

Právny rámec

39. Podľa § 10 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní verejný obstarávateľ a obstarávateľ sú povinní pri zadávaní zákaziek, koncesií a pri súťaži návrhov postupovať podľa tohto zákona.
40. 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.
41. Podľa § 34 ods. 1 písm. h) zákona o verejnom obstarávaní technická spôsobilosť alebo odborná spôsobilosť sa preukazuje podľa druhu, množstva, dôležitosti alebo využitia dodávky tovaru, stavebných prác alebo služieb doloženým jedným alebo niekoľkými z týchto dokladov:
 - h) uvedením opatrení environmentálneho manažérstva, ktoré uchádzač alebo záujemca použije pri plnení zmluvy alebo koncesnej zmluvy,
42. Podľa § 36 zákona o verejnom obstarávaní ak verejný obstarávateľ alebo obstarávateľ vyžaduje predloženie certifikátu vydaného nezávislou inštitúciou, ktorým sa potvrdzuje splnenie požiadaviek noriem na systém environmentálneho manažérstva uchádzačom alebo záujemcom, môže odkázať na schému Európskej únie pre environmentálne manažérstvo a audit alebo iný systém environmentálneho manažérstva podľa osobitného predpisu⁴⁹⁾ alebo iný systém environmentálneho manažérstva založený na príslušných právne záväzných aktoch Európskej únie alebo medzinárodných normách, na ktorý vydal akreditovaný certifikačný orgán certifikát. Verejný obstarávateľ a obstarávateľ uzná ako rovnocenný certifikát systému environmentálneho manažérstva vydaný príslušným orgánom členského štátu. Ak uchádzač

alebo záujemca objektívne nemal možnosť získať príslušný certifikát v určených lehotách, verejný obstarávateľ a obstarávateľ musia prijať aj iné dôkazy o opatreniach v oblasti environmentálneho manažérstva predložené uchádzačom alebo záujemcom, ktorými preukáže, že ním navrhované opatrenia sú rovnocenné opatreniam požadovaným v rámci príslušného systému environmentálneho manažérstva alebo príslušnej normy environmentálneho manažérstva.

43. 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.

Právne posúdenie 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:

44. Úrad na úvod uvádza, že námietky navrhovateľa smerujú podľa § 170 ods. 3 písm. f) zákona o verejnom obstarávaní proti vyhodnoteniu ponuky uchádzača umiestneného ako prvého v poradí, uvedené vyplýva z [informácii o výsledku verejného obstarávania](#) na predmet podlimitnej zákazky „ČOV a kanalizácia Betlanovce“, pričom námietky navrhovateľa smerujú voči podmienke účasti týkajúcej sa technickej a odbornej spôsobilosti podľa § 34 ods. 1 písm. h) zákona o verejnom obstarávaní, konkrétne bod 3.3 súťažných podkladov, a to certifikácia v schéme EMAS (bod 31 tohto rozhodnutia).
45. Úrad uvádza, že navrhovateľ vo svojich námietkach namieta nesplnenie podmienok účasti uchádzačom umiestneným ako prvým v poradí (ďalej ako „úspešný uchádzač“ alebo „uchádzač“), nakoľko tento uchádzač má v schéme EMAS uvedené nasledovné kategórie Sekcie F - 42 Inžinierske stavby:
- 42.91 Výstavba vodných diel
 - 42.99 Výstavba ostatných inžinierskych stavieb i. n.
- Podľa navrhovateľa z predmetného vyplýva, že uchádzač nedisponuje EMAS certifikátom pre časť 42.21 - Výstavba rozvodov pre plyn a kvapaliny. Podľa názoru navrhovateľa práve činnosť 42.21 - Výstavba rozvodov pre plyn a kvapaliny zahŕňa aktivity výstavby čistiarní odpadových vôd (ČOV).
46. Úrad uvádza, že v rámci tohto konania o námietkach preskúma, či kontrolovaný resp. komisia postupovala v rámci procesu vyhodnocovania splnenia podmienok účasti úspešného uchádzača v súlade s podmienkami účasti odbornej alebo technickej spôsobilosti podľa § 34 ods. 1 písm. písm. h) zákona o verejnom obstarávaní a v kontexte minimálnej požadovanej úrovni štandardov stanovených kontrolovaným v rámci súťažných podkladov a zároveň v súlade s ustanovením o vyhodnotení splnenia podmienok účasti podľa § 40 zákona o verejnom obstarávaní.
47. Úrad poukazuje na ustanovenie § 40 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní, podľa ktorého 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.

48. Úrad poukazuje na znenie podmienky účasti v bode 3.3 súťažných podkladov (viď. bod 31 tohto rozhodnutia). V kontexte predmetnej podmienky účasti a stanovenej minimálnej požadovanej úrovni štandardov úrad poukazuje na vysvetlenie [súťažných podkladov č. 3 zo dňa 28. 07. 2021](#) týkajúce sa bodu 3.3 súťažných podkladov – certifikácie v schéme EMAS (podrobne v bode 32 tohto rozhodnutia), kedy kontrolovaný odpovedal na otázku č. 7 nasl.: „*Verejný obstarávateľ požaduje certifikát EMAS na kategóriu činnosti podľa kódu NACE F Stavebníctvo - divízia 42 - Inžinierske stavby, prípadne validované environmentálne vyhlásenie alebo iný rovnocenný dôkaz na vyššie uvedené činnosti.*“
49. Zo znenia minimálnej požadovanej úrovni štandardov podmienky účasti uvedenej v bode 3.3 súťažných podkladov a vysvetlenia súťažných podkladov kontrolovaného k otázke č. 7 má úrad za to, že **kontrolovaný požaduje certifikát EMAS/validované environmentálne vyhlásenie resp. iný rovnocenný dôkaz, pričom kontrolovaný nestanovil konkrétne špecifikácie týkajúce sa požiadaviek na certifikáciu v schéme EMAS, napr. neurčil konkrétne NACE divízie.** Úrad preto výlučne na základe doslovného znenia podmienky účasti uvedenej v bode 3.3 súťažných podkladov – minimálna požadovaná úroveň štandardov má za to, že **táto podmienka účasti je nastavená skôr všeobecne, a teda je potrebné ju vykladať široko a v prospech uchádzačov.** Úrad s poukazom na odpoveď kontrolovaného k otázke č. 7 má za to, že kontrolovaný došpecifikoval bod 3.3 súťažných podkladov, a to tým spôsobom, že **vyžaduje certifikáciu EMAS na činnosti podľa kódu NACE F – Stavebníctvo – divízia 42 – Inžinierske stavby alebo environmentálne vyhlásenie resp. iný rovnocenný dôkaz.** Avšak, aj napriek čiastočne konkrétnejšiemu definovaniu požiadaviek na certifikáciu v schéme EMAS úrad uvádza, že **určenie kódu NACE F – Stavebníctvo – divízia 42 – Inžinierske stavby je taktiež všeobecné, nakoľko pod divíziu 42 spadajú ďalšie „pod divízie“ a kontrolovaný zároveň uviedol, že je možné predložiť aj validované environmentálne vyhlásenie.** Úrad preto s poukazom na uvedené v tomto bode konštatuje, že **minimálna požadovaná úroveň štandardov podmienky účasti v bode 3.3 súťažných podkladov aj v kontexte odpovede na otázku č. 7 v rámci vysvetlenia súťažných podkladov č. 3 je nastavená všeobecne, a preto je potrebné ju vykladať široko a v prospech uchádzačov.** Tzn. podľa názoru úradu, ak predložil uchádzač certifikát EMAS, v ktorom má zapísanú niektorú z divízií NACE patriacu pod F – Stavebníctvo – divízia 42 – Inžinierske stavby, kontrolovaný by mal s ohľadom na nastavenie danej podmienky v súťažných podkladoch aj v kontexte vysvetlenia súťažných podkladov takýto certifikát EMAS akceptovať a vyhodnotiť ponuku uchádzača v súlade s nastavením súťažných podkladov.
50. Úrad uvádza, že úspešný uchádzač predložil ponuku dňa 09. 08. 2021 prostredníctvom systému EVO.eBIT. Uchádzač v rámci ponuky predložil osvedčenie o registrácii v schéme EMAS resp. certifikát EMAS. Z uvedeného certifikátu vyplýva, že **úspešný uchádzač má v schéme EMAS zapísané NACE divízie 41.20, 43.11, 43.12, 42.91 a 42.99** (viď. bod 33 tohto rozhodnutia).
51. Úrad preskúmal dokumentáciu kontrolovaného k predmetnému verejnému obstarávaniu, najmä **zápisnicu** z kontroly splnenia podmienok účasti zo dňa 24. 08. 2021, z ktorej vyplýva informácia, že úspešný uchádzač okrem iného, **splnil podmienku účasti podľa § 34 ods. 1 písm. h) zákona o verejnom obstarávaní.** Úrad poukazuje aj na vyjadrenie kontrolovaného k námietkam, z ktorého vyplýva, že úspešný uchádzač preukázal splnenie požiadavky

predloženia certifikátu EMAS, prípadne validovaného environmentálneho vyhlásenia, preukázaním certifikátu EMAS pre podčinnosti SK NACE F - 42 Inžinierske stavby, 42.91 - Výstavba vodných diel a 42.99 - Výstavba ostatných inžinierskych stavieb i. n. Z verejne dostupných zdrojov kontrolovaný overoval aj environmentálne vyhlásenie úspešného uchádzača. Kontrolovaný uvádza, že z hľadiska posúdenia schopnosti uchádzača poskytnúť stavebné práce v súlade s environmentálnym riadením stavebných prác boli preto pre kontrolovaného postačujúce predloženie certifikátu EMAS pre realizáciu stavebných prác na kategóriu činnosti, ktoré sú súčasťou kódu NACE 42 - Inžinierske stavby a informácie uvedené vo validovanom environmentálnom vyhlásení.

52. Úrad má na základe uvedeného za to, že konanie kontrolovaného pri vyhodnocovaní splnenia podmienok účasti je dostatočne čitateľné, kontrolovateľné a bola zabezpečená náležitá preskúmateľnosť takéhoto úkonu kontrolovaného.
53. Nakoľko na posúdenie objektívneho stavu veci bolo potrebné zodpovedať otázky odborného charakteru, úrad požiadal dňa 04. 10. 2021 o vypracovanie odborného stanoviska SAŽP. Úrad v rámci **prvej otázky** požadoval preskúmať, či predloženým certifikátom EMAS a environmentálnym vyhlásením úspešného uchádzača je možné preukázať splnenie podmienok účasti aj v kontexte predmetu zákazky. Z **odborného stanoviska SAŽP** zo dňa 07. 10. 2021 vyplýva, cit.: „*Požiadavky na certifikáciu EMAS uvedené v časti A.2 „PODMIENKY ÚČASTI, UCHÁDZAČOV“ v bode 3 „Podmienky účasti vo verejnom obstarávaní, týkajúce sa technickej a odbornej spôsobilosti“ v podbode 3.3 v zmysle stanovenej minimálnej požadovanej úrovni štandardov v kontexte opisu predmetu zákazky je možné preukázať predloženým certifikátom EMAS spoločnosti uchádzača č. 1 a environmentálnym vyhlásením uchádzača č. 1. Tieto dokumenty deklarujú v súlade s § 2 zákona NR SR č. 351/2012 štátom overené dodržiavanie právnych predpisov v oblasti životného prostredia ako aj záväzkov k neustálemu zlepšovaniu environmentálneho správania uchádzača č. 1.*
54. Úrad v rámci **druhej otázky** odborného stanoviska požadoval preskúmať, či tvrdenie navrhovateľa, a to, že úspešný uchádzač nedisponuje divíziou NACE 42.21 – Výstavba rozvodov pre plyn a kvapaliny spôsobuje, že by nespĺňal podmienky účasti ním predloženým certifikátom EMAS a environmentálnym vyhlásením. Z odborného stanoviska SAŽP vyplýva, cit.: „*(...) Avšak s ohľadom na obsah Súťažných podkladov v bode 3, podbod 3.3 časti A.2 „Podmienky účasti uchádzačov“ a v časti B. 1 „Opis predmetu zákazky“, ktorých súčasťou nie sú v námietke prezentované NACE kódy, máme za to, že uchádzač č. 1 dokladoval predloženým certifikátom EMAS a verejne dostupným validovaným environmentálnym vyhlásením súlad s podmienkami súťaže.*“
55. Nakoľko z odborného stanoviska SAŽP vyplýva, cit.: „*NACE kódy a ich posúdenie v rámci procesu verejného obstarávania nie sme ako príslušný orgán SR pre EMAS kompetentný hodnotiť nakoľko uvedené v rámci procesu registrácie v schéme EMAS rieši akreditovaný environmentálny overovateľ pod dohľadom národného akreditačného orgánu Slovenskej národnej akreditačnej služby (SNAS) v súlade s § 3 zákona č. 351/2012.*“, úrad pre úplné posúdenie namietaných skutočností požiadal SNAS o zodpovedanie a vyjadrenie sa k totožným otázkam odborného charakteru, aké boli adresované SAŽP.
56. Z **odborného stanoviska SNAS** zo dňa 05. 11. 2021 vyplýva, cit.: „*V zmysle uvedených skutočností Slovenská národná akreditačná služba nemôže jednoznačne zodpovedať Vami zaslané otázky, nakoľko Vami položené otázky sa týkajú výkladového rozporu medzi dvoma*

existujúcim záväznými dokumentami, pričom v súčasnosti neexistuje záväzný prevodník, ktorý by bez akýchkoľvek pochybností priradil činnosti Spoločného slovníka obstarávania k činnostiam NACE rev. 2.“(podrobne v bode 38 tohto rozhodnutia)

57. Úrad z dôvodu, že SNAS neposkytla úradu relevantné a záväzné odpovede na úradom položené otázky v žiadosti o odborné stanovisko, a to z dôvodu „výkladového rozporu medzi dvoma existujúcim záväznými dokumentami, pričom v súčasnosti neexistuje záväzný prevodník, ktorý by bez akýchkoľvek pochybností priradil činnosti Spoločného slovníka obstarávania k činnostiam NACE rev. 2“ preto úrad za účelom meritórneho posúdenia namietaných skutočností prihliada čiastočne na odborné stanovisko, ktoré poskytla SAŽP zo dňa 07. 10. 2021 a následne posúdil namietané skutočnosti podľa vlastnej právnej úvahy úradu. Podľa § 34 ods. 5 zákona č. 71/1967 Zb. o správnom konaní (správny poriadok) správny orgán hodnotí dôkazy podľa svojej úvahy, a to každý dôkaz jednotlivo a všetky dôkazy v ich vzájomnej súvislosti. Úrad preto pristúpil k meritórnemu posúdeniu namietaných skutočností komplexne, a to v rámci nastavených súťažných podkladov resp. opisu predmetu zákazky, ako aj účelu predmetného verejného obstarávania. Úrad v kontexte súťažných podkladov uvádza, že nakoľko je predmetná podmienka účasti nastavená všeobecne (bod 3.3 súťažných podkladov), je potrebné ju vykladať široko a v prospech uchádzačov.
58. Úrad na základe uvedených skutočností konštatuje, že minimálna požadovaná úroveň štandardov podmienky účasti v bode 3.3 súťažných podkladov aj v kontexte odpovede na otázku č. 7 v rámci vysvetlenia súťažných podkladov č. 3 je nastavená všeobecne, a preto je potrebné ju vykladať široko a v prospech uchádzačov. Podľa názoru úradu, ak predložil uchádzač certifikát EMAS, v ktorom má zapísanú niektorú z divízií NACE patriacu pod F – Stavebníctvo – divízia 42 – Inžinierske stavby, kontrolovaný by mal s ohľadom na nastavenie danej podmienky v súťažných podkladoch aj v kontexte vysvetlenia súťažných podkladov takýto certifikát EMAS akceptovať. Úspešný uchádzač v ponuke predložil certifikát EMAS, v rámci ktorého má zapísané divízie NACE 42.91 a 42.99, pričom uvedené podľa názoru úradu zodpovedá požiadavke kontrolovaného uvedenej v rámci vysvetľovania č. 3 (otázka č. 7), a to, požiadavke na certifikát EMAS na kategóriu činnosti podľa kódu NACE F Stavebníctvo - divízia 42 - Inžinierske stavby. Úrad ďalej poukazuje na validované environmentálne vyhlásenie úspešného uchádzača, z ktorého je zrejmé, že uchádzač realizoval stavebné práce aj na ČOV aj na kanalizáciách. Úrad v tejto súvislosti poukazuje aj na vyjadrenie kontrolovaného k námietkam, cit.: „(...) viaceré spoločnosti zaoberajúce sa prevažne realizáciou inžinierskych stavieb si práce na ČOV a kanalizáciách v schéme EMAS zaraďujú do činnosti – 42.99 a nie do triedy kategórie 42.2 a 42.21(...)“ Úrad s poukazom na **odborné stanovisko SAŽP**, cit: „Požiadavky na certifikáciu EMAS uvedené v časti A.2 „**PODMIENKY ÚČASTI, UCHÁDZAČOV**“ v bode 3 „**Podmienky účasti vo verejnom obstarávaní, týkajúce sa technickej a odbornej spôsobilosti**“ v podbode 3.3 v zmysle stanovenej minimálnej požadovanej úrovni štandardov v kontexte opisu predmetu zákazky je možné preukázať predloženým certifikátom EMAS spoločnosti uchádzača č. 1 a environmentálnym vyhlásením uchádzača č. 1. Tieto dokumenty deklarujú v súlade s § 2 zákona NR SR č. 351/2012 štátom overené dodržiavanie právnych predpisov v oblasti životného prostredia ako aj záväzkov k neustálemu zlepšovaniu environmentálneho správania uchádzača č. 1.“ má za to, že úspešný uchádzač preukázal predloženým certifikátom EMAS a validovaným environmentálnym vyhlásením splnenie podmienky účasti technickej a odbornej spôsobilosti podľa § 34 ods. 1 písm. h) zákona o verejnom obstarávaní uvedenej v bode 3.3 súťažných podkladov v kontexte minimálnej požadovanej úrovni štandardov.

59. Úrad na podklade zápisnice z vyhodnotenia splnenia podmienok účasti podľa § 40 zákona o verejnom obstarávaní zo dňa 24. 08. 2021 konštatuje, že postup kontrolovaného možno označiť za dostatočný vzhľadom na preskúmanie splnenia namietanej podmienky účasti úspešného uchádzača a v súlade so zákonom o verejnom obstarávaní. Úrad má za to, že komisia kontrolovaného dostatočne preskúmala splnenie namietanej podmienky účasti úspešným uchádzačom a dospela tak k názoru, že úspešný uchádzač splnil danú podmienku účasti.
60. Úrad na základe uvedeného k namietanej podmienke účasti technickej alebo odbornej spôsobilosti podľa § 34 ods. 1 písm. h) zákona o verejnom obstarávaní v kontexte minimálnej požadovanej úrovni t. j. certifikácia v schéme EMAS konštatuje, že na základe predložených dokladov zo strany uchádzača AA má za preukázané, že kontrolovaný postupoval pri vyhodnotení ponúk v súlade so zákonom o verejnom obstarávaní a zároveň úspešný uchádzač preukázal predloženým certifikátom EMAS a validovaným environmentálnym vyhlásením splnenie predmetnej podmienky účasti.
61. Na základe uvedeného úrad konštatuje, že námietky navrhovateľa sú **neopodstatnené**.
62. Podľa § 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 ods. 2, **námietky zamietne**.

Kaucia

63. 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 úrad vráti navrhovateľovi kauciu alebo jej časť, ktorá sa nestala príjmom štátneho rozpočtu, do 30 dní odo dňa právoplatnosti rozhodnutia.
64. V súlade s predmetným ustanovením a výrokom tohto rozhodnutia sa kaucia zložená navrhovateľom na účet úradu v celej uhradenej sume stáva príjmom štátneho rozpočtu dňom nadobudnutia právoplatnosti rozhodnutia úradu.
65. 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. XX – navrhovateľ
2. Obec Betlanovce, Betlanovce 23, 053 15 Betlanovce, IČO: 00328952 – kontrolovaný
3. XY – osoba zabezpečujúca proces verejného obstarávania