

Úrad pre verejné obstarávanie ako ústredný orgán štátnej správy pre verejné obstarávanie podľa § 140 a orgán príslušný podľa § 147 písm. c), § 167 ods. 2 písm. b), § 169 ods. 1 písm. c) 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“) smerujúce podľa § 170 ods. 3 písm. a) zákona č. 343/2015 Z. z. o verejnom obstarávaní a o zmene a doplnení niektorých zákonov v znení neskorších predpisov proti podmienkam uvedeným v oznámení o vyhlásení verejného obstarávania na predmet nadlimitnej zákazky „Zber a zhodnotenie alebo zneškodnenie vybraných odpadov v kategórii nebezpečný“, vyhlásenej verejným obstarávateľom **Východoslovenský ústav srdcových a cievnych chorôb, a. s.**, Ondavská 8, 040 11 Košice, IČO: 36 601 284 (ďalej len „kontrolovaný“) v Úradnom vestníku Európskej únie dňa 08. 11. 2022 pod značkou 2022/S 215-617683 a vo Vestníku verejného obstarávania č. 240/2022 dňa 09. 11. 2022 pod značkou 47255 - MSS, vydáva toto

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

Úrad pre verejné obstarávanie podľa § 175 ods. 1 písm. b) zákona č. 343/2015 Z. z. o verejnom obstarávaní a o zmene a doplnení niektorých zákonov v znení neskorších predpisov **nariaďuje** verejnému obstarávateľovi **Východoslovenský ústav srdcových a cievnych chorôb, a. s.**, Ondavská 8, 040 11 Košice, IČO: 36 601 284 **zrušiť** verejné obstarávanie na predmet nadlimitnej zákazky „Zber a zhodnotenie alebo zneškodnenie vybraných odpadov v kategórii nebezpečný“, vyhlásenej v Úradnom vestníku Európskej únie dňa 08. 11. 2022 pod značkou 2022/S 215-617683 a vo Vestníku verejného obstarávania č. 240/2022 dňa 09. 11. 2022 pod značkou 47255 - MSS, a to **do 30 dní** odo dňa nadobudnutia právoplatnosti tohto rozhodnutia.

O d ô v o d n e n i e :

1. Navrhovateľ doručil Úradu pre verejné obstarávanie (ďalej len „úrad“) dňa **05. 12. 2022** námietky v listinnej podobe smerujúce podľa § 170 ods. 3 písm. a) 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 podmienkam uvedeným v oznámení o vyhlásení predmetného verejného obstarávania. Kontrolovanému boli doručené námietky navrhovateľa dňa 05. 12. 2022 v elektronickej podobe funkcionalitou informačného systému Josephine (ďalej len „IS Josephine“), prostredníctvom ktorého sa predmetné verejné obstarávanie realizuje.

2. Úrad uvádza, že dňa 31. 03. 2022 nadobudol účinnosť zákon č. 395/2021 Z. z., ktorým sa mení a dopĺňa zákon č. 343/2015 Z. z. o verejnom obstarávaní a o zmene a doplnení niektorých zákonov v znení neskorších predpisov a ktorým sa menia a dopĺňajú niektoré zákony.
3. Námietky navrhovateľa boli doručené úradu a kontrolovanému **v lehote a podobe** podľa § 170 ods. 4 a ods. 9 zákona o verejnom obstarávaní a obsahujú všetky náležitosti podľa § 170 ods. 5 zákona o verejnom obstarávaní. Navrhovateľ sa oboznámil so znením oznámenia o vyhlásení verejného obstarávania a súťažných podkladov, čo vyplýva z obsahu podaných námietok, a tak 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, a preto bol aktívne legitimovaným subjektom na podanie námietok. Úrad pre úplnosť uvádza, že navrhovateľ následne dňa 05. 12. 2022 o 12:40:37 hod. predložil v predmetnom verejnom obstarávaní prostredníctvom IS Josephine svoju ponuku, a tak sa stal uchádzačom v zmysle § 2 ods. 5 písm. c) zákona o verejnom obstarávaní.
4. 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 na druhý pracovný deň nasledujúci po doručení námietok v lehote podľa § 170 ods. 4. Za každú skutočnosť, proti ktorej námietky podľa § 170 ods. 3 smerujú, sa skladá samostatná kaucia.
5. Podľa § 172 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní 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).
6. Keďže predpokladaná hodnota danej zákazky je 519 570,00 eur, z ustanovenia § 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.
7. Úrad lustráciou účtu úradu zistil, že navrhovateľ s podaním námietok zložil na účet úradu dňa 02. 12. 2022 kauciu vo výške 2 000 eur.
8. Na základe vyššie uvedených skutočností má úrad za to, že s podaním námietok navrhovateľa boli splnené procesné podmienky pre konanie vo veci.

Námietky navrhovateľa

9. Navrhovateľ v úvode svojich námietok uvádza, že dňa 18. 11. 2022 kontrolovanému doručil žiadosť o nápravu voči podmienkam uvedeným v oznámení o vyhlásení predmetného verejného obstarávania. V jej prvej časti namietal, že kontrolovaný určil minimálne objemy referencií jednak vo finančnej hodnote, ale aj v objemovej hodnote (v tonách), pričom nepriamo tak vyžadoval, aby boli referencie realizované v konkrétnej minimálnej výške služby, čo bezdôvodne obmedzuje a diskriminuje uchádzačov, ktorí mohli napr. predmetný objem zrealizovať v nižšej cene. Túto žiadosť o nápravu kontrolovaný akceptoval a pripustil predloženie referencií v ktorejkoľvek z dvoch vyššie uvedených hodnôt.
10. Navrhovateľ ďalej uvádza, že v druhej časti žiadosti o nápravu namietal veľmi konkrétnu a špecifickú formuláciu referencií (akceptované podľa kontrolovaného budú výlučne referencie na zber, odvoz a likvidáciu odpadu katalóg. č. 18 01 03 - odpady, ktorých zber a zneškodňovanie podliehajú osobitným požiadavkám z hľadiska prevencie nákazy), ako aj rozpor ich konkrétnej definície voči všeobecnému opisu predmetnej podmienky účasti, podľa

ktorej je možné predložiť aj referencie na služby rovnakého alebo podobného charakteru ako predmet zákazky. Tejto časti žiadosti o nápravu kontrolovaný nevyhovel, pričom poukázal na to, že je povinný svoje odpady zatriedť ako odpady, ktoré v zdravotníckom zariadení produkuje a ich nesprávne zatriedenie môže rezultovať v udelení pokuty. Navrhovateľ uvádza, že kontrolovaný trvá na tom, aby zrealizované referencie mohli pochádzať výlučne z predmetného odpadu kat. č. 18 01 03.

11. Navrhovateľ uvádza, že z danej odpovede na žiadosť o nápravu vyplýva, že kontrolovaný sa vôbec nezaoberal meritom podanej žiadosti vo vzťahu ku konkrétnemu druhu odpadu, a to ani v jednom zo smerov, na ktorých rozpornosť navrhovateľ poukazuje. Kontrolovaný podľa navrhovateľa ignoruje vlastný text znenia podmienky účasti z tej istej vety, a totiž, že má ísť o služby „rovnakého alebo podobného charakteru“, keď vo zvyšnej časti vety určil, že rovnaký a podobný charakter je výlučne likvidácia odpadu kat. č. 18 01 03. Navrhovateľ má za to, že týmto vyšpecifikovaním de iure i de facto nepripustil akúkoľvek podobnú službu, pretože uvedené katalógové číslo je konečné a neevídujú sa pod ním už akékoľvek iné, ani podobné druhy odpadov. Kontrolovaný zároveň vo svojej odpovedi riešil skutočnosti, ktoré so žiadosťou o nápravu nijako nesúvisia, a totiž jeho povinnosť správne evidovať odpady, produkované v jeho zdravotníckom zariadení. Navrhovateľ dodáva, že nerozporuje povinnosti kontrolovaného v tomto ohľade, ale namieta mimoriadne špecifické, zúžené a neopodstatnené konkrétne a výlučné definovanie referenčnej služby iba vo vzťahu k tomuto druhu odpadov, na čo neexistuje žiadne právne ani faktické vysvetlenie.
12. Navrhovateľ tak ďalej opätovne uvádza, že existuje viacero iných druhov odpadov hoci aj mierne odlišného kat. čísla, ktorých služba zberu, odvozu a likvidácie nesie úplne totožné znaky realizácie. Na ich vykonanie je potrebné vozidlo ADR, ktoré je oprávnené prevážať nebezpečné odpady, poučený vodič, ako aj obdobná likvidácia (autoklávovaním, spaľovaním, dezinfekciou horúcou parou a pod.).
13. Navrhovateľ uvádza, že zákon o odpadoch zakotvuje medzi možnými poskytovateľmi služieb v odpadovom hospodárstve aj tzv. osobu obchodníka alebo sprostredkovateľa (§ 3 zákona č. 79/2015 Z. z. o odpadoch), ktorý je rovnako oprávnený organizovať obchodovanie s odpadom (medzi ktorých patrí aj navrhovateľ). Tento zákon navrhovateľovi ako obchodníkovi, resp. sprostredkovateľovi umožňuje realizovať/organizovať rôzne druhy zberov odpadov a odovzdávať ich na koncové spracovanie, pričom konkrétny druh odpadu nehrá v tomto smere a ohľade žiadnu rolu - je to služba ako akákoľvek iná preprava nebezpečného odpadu. V rovnakom vozidle s povolením ADR môže navrhovateľ jeden deň prevážať napr. veterinárne odpady s rovnakým zatriedením, štatisticky evidované pod kat. č. 18 02 02 - odpady, ktorých zber a zneškodňovanie podliehajú osobitným požiadavkám z hľadiska prevencie nákazy (rozlišujúce sa iba tým, že pochádzajú z veterinárnej nemocnice), a ďalší deň môže rovnako na koncové spracovanie prevážať aj požadovaný odpad 18 01 03, prípadne 18 01 06 - chemikálie pozostávajúce z nebezpečných látok alebo obsahujúce nebezpečné látky. Odovzdaním na konečnú likvidáciu je činnosť navrhovateľa úplne rovnako dokonaná a neexistuje v nej žiaden rozdiel v osobách, vozidlách a často ani v spôsobe likvidácie, ktorá sa musí uskutočniť samozrejme vždy v súlade s platnou legislatívou. Ako etablovaný subjekt v rámci poskytovania služieb v odpadovom hospodárstve si navrhovateľ môže opakovane dovoliť tvrdiť, že za služby podobného charakteru môže považovať zber a zhodnotenie, alebo zneškodnenie aj iného druhu odpadu v kategórii nebezpečné ako len 18 01 03.
14. Navrhovateľ ďalej uvádza, že na prepravu odpadu kat. č. 18 01 03 musí dodržiavať dohodu ADR, a to platí aj pre prepravu iných nebezpečných odpadov. Ďalej napríklad pri prevzatí a odovzdaní nebezpečných odpadov je potrebné vystaviť sprievodný list nebezpečného odpadu

(tzv. „SLNO“) a to aj v prípade odpadu kat. č. 18 01 03 je tu množstvo rovnakých požiadaviek pre nakladanie s nebezpečným odpadom, pod ktorý samozrejme patrí odpad kat. č.: 18 01 03. Ďalej navrhovateľ poukazuje na to, že v danom verejnom obstarávaní sa budú likvidovať aj iné nebezpečné odpady, ako len odpad kat. č. 18 01 03, ktoré žiada naceniť v prílohe č. 6 súťažných podkladov, ide o zber a zneškodnenie napr. odpadu kat. č. 06 04 04, 15 01 10 a pod. V princípe už len z toho vyplýva, že na základe požiadaviek kontrolovaného nepôjde v zákazke len o odpad kat. č. 18 01 03.

15. Navrhovateľ tak uvádza, že má za to, že kontrolovaný nemôže požadovať predložiť referencie len pre jeden druh nebezpečného odpadu z celého katalógu odpadov. Akceptovaním tohto stavu, teda možnosti využívať takéto konkrétne a špecifické referencie, by sa vytvoril nebezpečný precedens - enormné zúženie okruhu spoločností, ktoré sa výlučne budú vedieť dostať ku referenciám takto konkrétne obsahovo a pojmovo vymedzeným za uplynulé 3 roky, hoci z pohľadu realizácie na to nebude žiaden relevantný dôvod.
16. Navrhovateľ v závere námietok navrhuje, v nadväznosti na vyššie uvedené, a nakoľko kontrolovaný určil podmienky účasti v rozpore s princípom rovnakého zaobchádzania, nediskriminácie a v neposlednom rade hospodárnosti, čím neprimerane zúžil okruh hospodárskych subjektov, ktoré môžu predložiť ponuku - a to bez legitímneho dôvodu, aby úrad nariadil odstrániť protiprávny stav a prikázal kontrolovanému umožniť predložiť aj referencie na iné druhy nebezpečných odpadov, ktoré sa zbierajú a prepravujú ekvivalentným, resp. podobným spôsobom, nakoľko odpad kat. č. 18 01 03 nie je z tohto pohľadu nijako výnimočný. V prípade preskúmania úkonov kontrolovaného po lehote na predkladanie ponúk žiada navrhovateľ, aby úrad zrušil postup zadávania predmetnej zákazky, nakoľko porušenie malo vplyv na výsledok. Navrhovateľ zároveň vyzýva kontrolovaného na vykonanie autoremedúry svojho rozhodnutia podľa § 171 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní, nakoľko svojím konaním nezákonne diskriminuje záujemcov.

Začiatok konania o preskúmanie úkonov kontrolovaného

17. 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 navrhovateľa začalo dňa **05. 12. 2022**.
18. Podľa § 173 ods. 1 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní kontrolovaný je 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 uplynutí tejto lehoty.
19. Podľa § 173 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní dorúčením 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 elektronickej prostriedku. Ak kontrolovaný predkladá dokumentáciu alebo jej časť v listinnej podobe, môže úradu predložiť fotokópiu tejto dokumentácie, ak zároveň písomne potvrdí, že táto dokumentácia súhlasí s originálnym vyhotovením dokumentácie. Kontrolovaný môže nahliadať do dokumentácie ním doručenej úradu. V prípadoch, keď sa konanie o preskúmanie úkonov kontrolovaného pred úradom nezačne, úrad bez zbytočného odkladu poskytnutú dokumentáciu vráti.

20. Dňa 09. 12. 2022 doručil kontrolovaný list s názvom „Vyjadrenie kontrolovaného k podaným námietkam podľa § 173 ods. 1 písm. a) zákona č. 343/2015 Z. z. o verejnom obstarávaní a o zmene a doplnení niektorých zákonov v znení neskorších predpisov“ vrátane dokumentácie. Dňa 14. 12. 2022 kontrolovaný zaslal úradu e-mailom prístup do elektronického prostriedku použitého na elektronickú komunikáciu (IS Josephine) v prospech úradu, čím kontrolovaný úradu sprístupnil elektronickú podobu dokumentácie postupom podľa § 173 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní.
21. Nakoľko pre riadne a kvalifikované zistenie skutkového stavu a samotné rozhodnutie úradu o opodstatnenosti navrhovateľom podaných námietok bolo potrebné zodpovedať v predmetnom konaní odborné otázky, úrad dňa 30. 12. 2022 vydal rozhodnutie o prerušení konania č. 15104-6000/2022-OD-P, ktorým prerušil konanie o preskúmanie úkonov kontrolovaného na základe námietok podľa § 173 ods. 8 zákona o verejnom obstarávaní s cieľom získať znalecký posudok v danej veci.
22. Úrad následne listom č. 15104-6000/2022-OD-S zo dňa 03. 01. 2023 označeným ako „Žiadosť o odborné stanovisko“ požiadal Ministerstvo životného prostredia Slovenskej republiky (ďalej len „MŽP“) o vypracovanie odborného stanoviska. Dňa 24. 01. 2023 bol úradu doručený list „Žiadosť o odborné stanovisko – odpoveď“ zo dňa 20. 01. 2023. Vzhľadom na to, že bolo úradu doručené len čiastočné (neúplné) stanovisko, úrad zaslal MŽP list č. 15104-6000/2022-OD-S2 označený ako „Žiadosť o odborné stanovisko – doplnenie“ zo dňa 26. 01. 2023. Úrad zároveň listami „Informácia o predĺžení lehoty na doručenie odborného stanoviska podľa § 173 ods. 8 posledná veta zákona č. 343/2015 Z. z. o verejnom obstarávaní a o zmene a doplnení niektorých zákonov v znení neskorších predpisov“ č. 15104-6000/2022-OD-L a č. 15104-6000/2022-OD-L2 zo dňa 26. 01. 2023 informoval účastníkov konania o predĺžení lehoty na doručenie odborného stanoviska podľa § 173 ods. 8 zákona o verejnom obstarávaní. MŽP doručilo dňa 06. 02. 2023 úradu list „Žiadosť o odborné stanovisko – doplnenie – odpoveď“ zo dňa 06. 02. 2023.

Písomné vyjadrenie kontrolovaného k námietkam navrhovateľa

23. Kontrolovaný uvádza, že dňa 18. 11. 2022 o 16:20 hod. mu bola od navrhovateľa doručená žiadosť o nápravu proti podmienkam uvedeným v oznámení o vyhlásení verejného obstarávania. Žiadosť o nápravu bola doručená na 10. deň odo dňa uverejnenia oznámenia v európskom vestníku, teda bola doručená v zákonnej lehote. Doručenej žiadosti o nápravu nepredchádzalo doručenie žiadosti o vysvetlenie súťažnej dokumentácie.
24. Kontrolovaný uvádza, že sa doručenou žiadosťou o nápravu riadne zaoberal, dôsledne preskúmal opis rozhodujúcich skutočností, ktoré uviedol navrhovateľ vo svojej žiadosti o nápravu, rovnako ako aj návrh na vybavenie žiadosti o nápravu. Kontrolovaný ďalej uvádza, že dňa 25. 11. 2022 o 15:14 hod. doručil navrhovateľovi odpoveď na ním doručenú žiadosť o nápravu, v ktorej uviedol, že žiadosti o nápravu čiastočne vyhovel a čiastočne ju zamietol, v tej časti, v ktorej navrhovateľ žiadal, aby kontrolovaný pripustil medzi akceptovateľné referencie aj zber, odvoz a likvidáciu iných odpadov, ktoré môžu byť napr. druh nebezpečné, a ktoré sa zbierajú, prepravujú alebo likvidujú obdobným spôsobom, ako sa môže legálne likvidovať aj odpad kat. č. 18 01 03.
25. Ďalej kontrolovaný uvádza, že pôvodca odpadu má zadané povinnosti popísané v § 14 ods. 1 zákona č. 79/2015 o odpadoch a o zmene a doplnení niektorých zákonov, pričom poukazuje na povinnosť správne zaradiť odpad alebo zabezpečiť správnosť zaradenia odpadu podľa katalógu odpadov. Kontrolovaný má za to, že ak by sa jednalo o totožný odpad, nebol

by zaradený pod dve katalógové čísla. Kontrolovaný uvádza, že v odpovedi zdôraznil, že ako nemocnica v zmysle európskeho katalógu odpadov musí zaradiť odpady do podskupiny 18 01 ODPADY Z PÔRODNICKEJ STAROSTLIVOSTI, DIAGNOSTIKY, LIEČBY ALEBO ZDRAVOTNEJ PREVENČIE. Keďže kontrolovaný nespravuje veterinárne pracovisko, nemôže zaradiť produkované odpady do podskupiny 18 02 ODPADY Z VETERINÁRNEHO VÝSKUMU, DIAGNOSTIKY, LIEČBY A PREVENTÍVNEJ STAROSTLIVOSTI. Zaradenie odpadu zo zdravotnej starostlivosti by bolo v rozpore s vyššie popísanými základnými povinnosťami pôvodcu odpadov, a kontrolovaný by sa vystavoval možnosti sankcií zo strany orgánov štátnej správy odpadového hospodárstva.

26. Kontrolovaný ďalej poukazuje na to, že vyhovel tej časti žiadosti o nápravu, v ktorej navrhovateľ žiadal, aby nekomboval objemové a finančné minimálne štandardy referencií. Kontrolovaný uvádza, že dňa 05. 12. 2022 o 10:56 hod. doručil navrhovateľ námietky proti podmienkam uvedeným v oznámení o vyhlásení verejného obstarávania. Námietky boli doručené na 10. deň odo dňa doručenia písomného oznámenia o výsledku vybavenia žiadosti o nápravu, teda boli doručené v zákonnej lehote.
27. Kontrolovaný uvádza, že trvá na svojom vyjadrení a tiež na tom, že jeho postup ako verejného obstarávateľa neodporuje ustanoveniam zákona o verejnom obstarávaní. Kontrolovaný má za to, že ak by sa jednalo o totožný odpad, nebol by zaradený pod dve samostatné katalógové čísla. Kontrolovaný opätovne zdôrazňuje, že je zdravotníckym zariadením - nemocnicou a v zmysle európskeho katalógu odpadov musí zaradiť odpady do podskupiny 18 01 - Odpady z pôrodnickej starostlivosti, diagnostiky, liečby alebo zdravotnej prevencie. Keďže kontrolovaný nespravuje veterinárne pracovisko, nemôže zaradiť produkované odpady do podskupiny 18 02 - Odpady z veterinárneho výskumu, diagnostiky, liečby a preventívnej starostlivosti. Zaradenie odpadu zo zdravotnej starostlivosti by bolo v rozpore so základnými povinnosťami pôvodcu odpadov, a preto by sa kontrolovaný vystavoval možnosti sankcií zo strany orgánov štátnej správy odpadového hospodárstva.
28. Kontrolovaný uvádza, že keďže navrhovateľ doručil svoje námietky v lehote na predkladanie ponúk (05. 12. 2022 do 13:00 hod.), dňa 05. 12. 2022 o 10:56 hod., avšak ešte pred otvorením ponúk (05. 12. 2022 o 14:00 hod.), ponuky neboli v IS Josephine otvorené. Kontrolovaný preto nevidí dôvod na zrušenie použitého postupu zadávania zákazky. Kontrolovaný nesúhlasí s navrhovateľovým tvrdením v návrhu na rozhodnutie o námietkach, že ním proklamované porušenie malo vplyv na výsledok. Uvedené žiadnym právne relevantným spôsobom nemohlo ovplyvniť výsledok, keďže otváranie ponúk všetkých uchádzačov bolo pozastavené pred ich otvorením, preto žiadna strana nemá a nemala možnosť zistiť výsledok. Kontrolovaný považuje námietky navrhovateľa za neopodstatnené a žiada úrad, aby ich v celom rozsahu zamietol v zmysle § 175 ods. 3 zákona o verejnom obstarávaní.

Zistenia úradu

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

29. Kontrolovaný vyhlásil verejnú súťaž na predmet zákazky „Zber a zhodnotenie alebo zneškodnenie vybraných odpadov v kategórii nebezpečný“ uverejnením oznámenia o vyhlásení verejného obstarávania v Úradnom vestníku Európskej únie dňa 08. 11. 2022 pod značkou 2022/S 215-617683 a vo Vestníku verejného obstarávania č. 240/2022 dňa 09. 11. 2022 pod značkou 47255 - MSS. V závislosti od predmetu zákazky, typu kontrolovaného a predpokladanej hodnoty zákazky vo výške 519 570,- eur bez DPH ide

o nadlimitnú zákazku na poskytnutie služieb. Predmetná zákazka nemá byť financovaná z finančných prostriedkov EÚ. Dňa 18. 11. 2022 doručil navrhovateľ kontrolovanému žiadosť o nápravu podľa § 164 ods. 1 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní v elektronickej podobe funkcionalitou IS Josephine, ktorá bola kontrolovaným v časti zamietnutá dňa 25. 11. 2022. Následne dňa 05. 12. 2022 navrhovateľ doručil kontrolovanému a úradu námietky podľa § 170 ods. 3 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní proti podmienkam uvedeným v oznámení o vyhlásení verejného obstarávania. V zmysle oznámenia o vyhlásení predmetného verejného obstarávania bola lehota na predkladanie ponúk stanovená na 05. 12. 2022 o 13:00 hod. Lehota na otváranie ponúk bola stanovená na deň 05. 12. 2022 o 14:00 hod., pričom ponuku predložili dvaja uchádzači, vrátane navrhovateľa. Ku dňu vydania tohto rozhodnutia otváranie ponúk neprebehlo.

30. Vo Vestníku verejného obstarávania č. 257/2022 zo dňa 05. 12. 2022 bolo zverejnené korigendum 49319 – IOX, ktoré v oddiele III. „PRÁVNE, EKONOMICKÉ, FINANČNÉ A TECHNICKÉ INFORMÁCIE“, časti III.1.3) „Technická a odborná spôsobilosť“ upravilo o. i. nasl. text, cit.: „Zoznam a krátky opis kritérií výberu: 1. Verejný obstarávateľ požaduje od uchádzačov technickú alebo odbornú spôsobilosť vo verejnom obstarávaní preukázať predložením nasledovných dokladov: 1.1 podľa § 34 ods. 1 písm. a) ZVO zoznamom poskytnutých služieb za predchádzajúce tri roky od vyhlásenia verejného obstarávania s uvedením cien, lehôt poskytnutia a odberateľov, dokladom je referencia, ak odberateľom bol verejný obstarávateľ alebo obstarávateľ podľa ZVO. Minimálna požadovaná úroveň štandardov je uvedená vid' nižšie.

(...)

Minimálna požadovaná úroveň štandardov:

1. Pre bod 1.1:

a) Verejný obstarávateľ požaduje predložiť min. jednu (1) referenciu o poskytnutí služby rovnakého alebo porovnateľného charakteru ako je predmet zákazky za prechádzajúce tri roky od vyhlásenia verejného obstarávania s uvedením cien, lehôt poskytnutia a odberateľov, dokladom je referencia, ak odberateľom bol verejný obstarávateľ alebo obstarávateľ podľa ZVO, pričom verejný obstarávateľ vyžaduje preukázanie poskytnutia služby rovnakej špecifikácie akú požaduje v SP v časti C. Opis predmetu zákazky. Z dokladu musí vyplývať, že uchádzač v relevantnom období poskytol služby rovnakého alebo podobného charakteru ako predmet zákazky v kumulatívnej hodnote v minimálnom objeme 400 ton, pričom za služby podobného charakteru sa považuje zvoz, zneškodnenie alebo zhodnotenie nebezpečného odpadu zo zdravotnej starostlivosti - číslo podskupiny a druh odpadu 180103.

alebo

b) Verejný obstarávateľ požaduje predložiť min. jednu (1) referenciu o poskytnutí služby rovnakého alebo porovnateľného charakteru ako je predmet zákazky za prechádzajúce tri roky od vyhlásenia verejného obstarávania s uvedením cien, lehôt poskytnutia a odberateľov, dokladom je referencia, ak odberateľom bol verejný obstarávateľ alebo obstarávateľ podľa ZVO, pričom verejný obstarávateľ vyžaduje preukázanie poskytnutia služby rovnakej špecifikácie akú požaduje v SP v časti C. Opis predmetu zákazky. Z dokladu musí vyplývať, že uchádzač v relevantnom období poskytol služby rovnakého alebo podobného charakteru ako predmet zákazky v kumulatívnej hodnote v minimálnom objeme 600 000 EUR bez DPH, pričom za služby podobného charakteru sa považuje zvoz, zneškodnenie alebo zhodnotenie nebezpečného odpadu zo zdravotnej starostlivosti - číslo podskupiny a druh odpadu 180103.

Doklad požadovaný v bode 1.1 musí obsahovať minimálnu úroveň podľa písm. a) alebo písm. b).“.

31. V časti A. „POKYNY PRE ZÁUJEMCOV A UCHÁDZAČOV“, kapitole I. „Všeobecné informácie“, podkapitole 2. „Predmet zákazky“ súťažných podkladov sa o. i. nachádza nasl., cit.:

„2.1 Názov predmetu zákazky:

ZBER A ZHODNOTENIE, ALEBO ZNEŠKODNENIE VYBRANÝCH ODPADOV V KATEGÓRIÍ NEBEZPEČNÝ

2.2 Číselný kód predmetu zákazky pre hlavný predmet a doplňujúce predmety z Hlavného slovníka Spoločného slovníka obstarávania (CPV/SSO):

Kód CPV: 90500000-2 Služby súvisiace s likvidáciou odpadu a odpadom

90512000-9 Služby na prepravu odpadu

60000000-8 Dopravné služby (bez prepravy odpadu)

2.3 Predmetom zákazky je poskytnutie služieb týkajúcich sa zberu a zhodnotenia alebo zneškodnenia vybraných odpadov v kategórii nebezpečný.

2.4 Podrobné vymedzenie predmetu zákazky, vrátane vypracovaných technických špecifikácií a požiadaviek verejného obstarávateľa na predmet zákazky, tvorí samostatnú časť C. Opis predmetu zákazky týchto súťažných podkladov (ďalej len „SP“).“

32. V časti C „OPIS PREDMETU ZÁKAZKY“ súťažných podkladov sa o. i. uvádza, cit.:

„4. Funkčná špecifikácia predmetu zákazky: Odber, preprava a nakladanie - (zhodnotenie, resp. zneškodnenie) odpadov v kategórii „nebezpečný odpad“, ktorý vzniká zo zdravotnej starostlivosti a celkovej prevádzky VÚSCH. Odpad je zaradený podľa Katalógu odpadov v súlade so zákonom NR SR č. 79/2015 Z. z. o odpadoch. Odpady sú zaradené v zmysle vyhlášky Ministerstva životného prostredia SR č. 365/2015 Z.z. v aktuálnom znení, ktorou sa ustanovuje Katalóg odpadov. (zhodnotenie alebo zneškodnenie odpadov).

5. Požadované minimálne technické vlastnosti, parametre a hodnoty na predmet zákazky

Požadované minimálne technické vlastnosti, parametre a hodnoty na predmet zákazky sú uvedené v Prílohe č.5 - Špecifikácia predmetu zákazky týchto SP.“

33. V prílohe č. 5 súťažných pokladov „Špecifikácia predmetu zákazky“ sa o. i. uvádza, cit.:

„

ŠPECIFIKÁCIA PREDMETU ZÁKAZKY

Požadované minimálne technické vlastnosti, parametre a hodnoty predmetu zákazky	Uchádzač uvedie informácie, či ním ponúkaný produkt spĺňa, resp. nesplňa verejným obstarávateľom definované požiadavky na predmet zákazky (v prípade, ak ponúkaný produkt nesplňa definované požiadavky uvedie ekvivalentnú hodnotu ním ponúkaného produktu)	
	spĺňa/nesplňa	hodnota ponúkaného produktu
Predmet zákazky vrátane dopravných nákladov pozostáva z týchto položiek:	Požadovaná hodnota	Ponúkaná hodnota
Položka č. 1 - Zber a zhodnotenie alebo zneškodnenie vybraných odpadov v kategórii nebezpečný		
Odber, preprava a nakladanie - (zhodnotenie, resp. zneškodnenie) odpadov v kategórii "nebezpečný odpad", ktorý vzniká zo zdravotnej starostlivosti a celkovej prevádzky verejného obstarávateľa. Odpad je zaradený podľa Katalógu odpadov v súlade so zákonom č. 79/2015 Z. z. o odpadoch a o zmene a doplnení niektorých zákonov (ďalej len "zákon o odpadoch"). Odpady sú zaradené v zmysle vyhlášky Ministerstva životného prostredia SR č. 365/2015 Z.z. v aktuálnom znení, ktorou sa ustanovuje Katalóg odpadov (zhodnotenie alebo zneškodnenie odpadov).		

(...)

2.	Počet kontajnerov poskytnutých verejnému obstarávateľovi a frekvencia vývozu:		xxx	xxx
P. č.	Druh odpadu (Katalógové číslo a názov odpadu)	Frekvencia vývozu	xxx	xxx
2.1	06 04 04 - odpady obsahujúce ortuť	v nepravidelných cykloch		
2.2	08 03 17 - odpadový toner do tlačiarne obsahujúci nebezpečné látky	v nepravidelných cykloch		
2.3	15 01 10 - obaly obsahujúce zvyšky NL alebo kontaminované NL	1 x mesačne		
2.4	15 01 11 - kovové obaly obsahujúce nebezpečný tuhý pórovitý základný materiál (napríklad azbest) vrátane prázdnych tlakových nádob	1-2 x ročne		
2.5	15 02 02 - absorbenty filtračné materiály vrátane olejových filtrov inak nešpecifikovaných, handry na čistenie, ochranné odevy kontaminované NL	1-2 x ročne		
2.6	18 01 03 - odpady, ktorých zber a zneškodňovanie podliehajú osobitným požiadavkám z hľadiska prevencie nákazy	2 x týždenne (utorok, štvrtok)		
2.7	18 01 06 - chemikálie pozostávajúce z nebezpečných látok alebo obsahujúce nebezpečné látky	4 x ročne		
2.8	18 01 08 - cytotoxické a cytostatické liečivá	1 x ročne		

“

34. V prílohe č. 6 súťažných podkladov „KALKULÁCIA CENY A NÁVRH NA PLNENIE KRITÉRIA NA VYHODNOTENIE PONÚK“ sa o. i. uvádza, cit.:

”

Por. č.	Názov položky	Mer. jed. (MJ)	Množstvo
1.	2.	3.	4.
1.	06 04 04 - odpady obsahujúce ortuť	tona	0,200
2.	08 03 17 - odpadový toner do tlačiarne obsahujúci nebezpečné látky	tona	0,200
3.	15 01 10 - obaly obsahujúce zvyšky NL alebo kontaminované NL	tona	1,000
4.	15 01 11 - kovové obaly obsahujúce nebezpečný tuhý pórovitý základný materiál (napríklad azbest) vrátane prázdnych tlakových nádob	tona	0,200
5.	15 02 02 - absorbenty filtračné materiály vrátane olejových filtrov inak nešpecifikovaných, handry na čistenie, ochranné odevy kontaminované NL	tona	1,000
6.	18 01 03 - odpady, ktorých zber a zneškodňovanie podliehajú osobitným požiadavkám z hľadiska prevencie nákazy	tona	300,000
7.	18 01 06 - chemikálie pozostávajúce z nebezpečných látok alebo obsahujúce nebezpečné látky	tona	0,400
8.	18 01 08 - cytotoxické a cytostatické liečivá	tona	0,300

“

35. V prílohe č. 1 vyhlášky Ministerstva životného prostredia Slovenskej republiky č. 365/2015 Z. z., ktorou sa ustanovuje Katalóg odpadov, sa o. i. uvádza, cit.:

„

18	ODPADY ZO ZDRAVOTNEJ ALEBO VETERINÁRNEJ STAROSTLIVOSTI ALEBO S NIMI SÚVISIACEHO VÝSKUMU OKREM KUCHYNSKÝCH A REŠTAURAČNÝCH ODPADOV, KTORÉ NEVZNIKLI Z PRIAMEJ ZDRAVOTNEJ STAROSTLIVOSTI	
18 01	ODPADY Z PÔRODNÍCKEJ STAROSTLIVOSTI, DIAGNOSTIKY, LIEČBY ALEBO ZDRAVOTNEJ PREVENČIE	
18 01 01	ostré predmety okrem 18 01 03	O
18 01 02	časti a orgány tiel vrátane krvných vreciek a krvných konzerv okrem 18 01 03	O
18 01 03	odpady, ktorých zber a zneškodňovanie podliehajú osobitným požiadavkám z hľadiska prevencie nákazy	N
18 01 04	odpady, ktorých zber a zneškodňovanie nepodliehajú osobitným požiadavkám z hľadiska prevencie nákazy, napríklad obvazy, sadrové odtlačky a obvazy, posteľná bielizeň, jednorazové odevy a plienky	O
18 01 06	chemikálie pozostávajúce z nebezpečných látok alebo obsahujúce nebezpečné látky	N
18 01 07	chemikálie iné ako uvedené v 18 01 06	O
18 01 08	cytotoxické a cytostatické liečivá	N
18 01 09	liečivá iné ako uvedené v 18 01 08	O
18 01 10	amalgámový odpad z dentálnej starostlivosti	N
18 02	ODPADY Z VETERINÁRNEHO VÝSKUMU, DIAGNOSTIKY, LIEČBY A PREVENTÍVNEJ STAROSTLIVOSTI	
18 02 01	ostré predmety okrem 18 02 02	O
18 02 02	odpady, ktorých zber a zneškodňovanie podliehajú osobitným požiadavkám z hľadiska prevencie nákazy	N
18 02 03	odpady, ktorých zber a zneškodňovanie nepodliehajú osobitným požiadavkám z hľadiska prevencie nákazy	O
18 02 05	chemikálie pozostávajúce z nebezpečných látok alebo obsahujúce nebezpečné látky	N
18 02 06	chemikálie iné ako uvedené v 18 02 05	O
18 02 07	cytotoxické a cytostatické liečivá	N
18 02 08	liečivá iné ako uvedené v 18 02 07	O

“

36. Dňa 24. 01. 2023 bol úradu doručený list „Žiadosť o odborné stanovisko – odpoveď“ zo dňa 20. 01. 2023 (ďalej len „odborné stanovisko“), v ktorom je uvedené nasl., cit.:

„(...)

Otázky:

1. Sú odpady v kategórii „nebezpečný odpad“ uvedené pod katalógovým číslom 18 01 - Odpady z pôrodnickej starostlivosti, diagnostiky, liečby alebo zdravotnej prevencie obdobné alebo rovnaké ako odpady v kategórii „nebezpečný odpad“ uvedené pod katalógovým číslom 18 02 - Odpady z veterinárneho výskumu, diagnostiky, liečby a preventívnej starostlivosti? Svoju odpoveď odôvodnite.

2. Vyjadrite sa k tvrdeniu navrhovateľa, cit.: „...existuje viacero iných druhov odpadov hoci aj mierne odlišného kat. čísla, ktorých služba zberu, odvozu a likvidácie nesie úplne totožné znaky realizácie, pričom na ich vykonanie je potrebné vozidlo ADR, ktoré je oprávnené prevážať nebezpečné odpady, poučený vodič, ako aj obdobná likvidácia (autoklávovaním, spaľovaním, dezinfekciou horúcou parou a pod.)

a) V prípade, ak je toto tvrdenie pravdivé, uveďte konkrétne druhy odpadov spolu s katalógovým číslom a svoju odpoveď odôvodnite.

b) V prípade, ak je toto tvrdenie nepravdivé, svoju odpoveď odôvodnite.

3. Je podľa Vášho názoru nevyhnutné, aby boli podmienky účasti v súvislosti s minimálnou úrovňou štandardov preukazované v danom verejnom obstarávaní výhradne len referenciami pod katalógovým číslom 18 01 03 a to s ohľadom na opis predmetu zákazky? Svoju odpoveď odôvodnite.

V opise predmetu zákazky v zmysle časti C súťažných podkladov je uvedené: „Funkčná špecifikácia predmetu zákazky: Odber, preprava a nakladanie - (zhodnotenie, resp. zneškodnenie) odpadov v kategórii „nebezpečný odpad“, ktorý vzniká zo zdravotnej starostlivosti a celkovej prevádzky VÚSCH. Odpad je zaradený podľa Katalógu odpadov v súlade so zákonom NR SR č. 79/2015 Z. z. o odpadoch. Odpady sú zaradené v zmysle vyhlášky Ministerstva životného prostredia SR č. 365/2015 Z. z. v aktuálnom znení, ktorou sa ustanovuje Katalóg odpadov. (zhodnotenie alebo zneškodnenie odpadov).“.

V súvislosti s vyššie uvedeným znením predmetu zákazky je predpoklad, že spoločnosti Východoslovenský ústav srdcových a cievnych chorôb, a. s., Košice (ďalej len „kontrolovaný“), pri jej činnosti, tzn. zdravotnej starostlivosti, vzniká predmetný druh odpadu (katalógové číslo 18 01 03) a potrebuje riešiť nakladanie s ním. Ak kontrolovaný ako pôvodca odpadu nepotrebuje riešiť nakladanie s inými druhmi odpadov, podľa nášho názoru nie je dôvod, aby ich uvádzal vo verejnom obstarávaní.

K otázke č. 1 uvádzame, že kontrolovaný vo svojom vyjadrení správne uvádza, že ako držiteľ odpadu je povinný podľa § 14 ods. 1 písm. a) zákona č. 79/2015 Z. z. o odpadoch a o zmene a doplnení niektorých zákonov (ďalej len „zákon o odpadoch“) správne zaradiť odpad alebo zabezpečiť správnosť zaradenia odpadu podľa vyhlášky Ministerstva životného prostredia Slovenskej republiky č. 365/2015 Z. z., ktorou sa ustanovuje Katalóg odpadov (ďalej len „Katalóg odpadov“) prostredníctvom orgánu štátnej správy odpadového hospodárstva, ktorým je podľa § 107 písm. g) zákona o odpadoch okresný úrad v sídle kraja. Postup pri zaradovaní odpadov je stanovený v bode C prílohy č. 1 ku Katalógu odpadov. Katalóg

odpadov tvorí zoznam odpadov vznikajúcich z rôznych činností, a teda aj odpad uvedený v podskupine odpadov 18 01 alebo 18 02 sa musí zaradiť podľa činnosti, pri ktorej vzniká.

K otázke č. 2 uvádzame, že spoločnosť, ktorá nakladá s odpadom, by mala byť oprávnená v zmysle predpisov platných v oblasti odpadového hospodárstva, t. j. musí mať na danú činnosť oprávnenie príslušného orgánu štátnej správy odpadového hospodárstva a danú činnosť musí vykonávať v súlade s inými predpismi pre daný druh odpadu (napr. ADR). Oprávnenie orgánu štátnej správy odpadového hospodárstva (t. j. súhlas, registrácia vydaná v zmysle zákona o odpadoch, prípadne integrované povolenie vydané v zmysle zákona č. 39/2013 Z. z. o integrovanej prevencii a kontrole znečisťovania životného prostredia a o zmene a doplnení niektorých zákonov) obsahuje aj jednotlivé druhy odpadov podľa Katalógu odpadov, s ktorými je subjekt pri danej činnosti oprávnený nakladať.

K otázke č. 3 uvádzame, že podľa nášho názoru, ak kontrolovaný potrebuje riešiť nakladanie len s predmetným druhom odpadu, mal by vo verejnom obstarávaní vyšpecifikovať podmienky vzťahujúce sa pre daný druh odpadu. “

37. MŽP doručilo dňa 06. 02. 2023 úradu list „Žiadosť o odborné stanovisko – doplnenie – odpoveď“ zo dňa 06. 02. 2023 (ďalej len „doplnenie odborného stanoviska“), v ktorom je uvedené nasl., cit.:

„(...)

V žiadosti o doplnenie odborného stanoviska požadujete zodpovedanie nasledujúcej doplňujúcej otázky v rámci pôvodnej otázky č. 2 Žiadosti o odborné stanovisko zo dňa 03. 01. 2023. K predloženej žiadosti, zaslaným podkladom a spoločne prerokovaným informáciám Vám za ministerstvo zasielame nasledovnú odpoveď:

Otázka č. 2: Vyjadrite sa k tvrdeniu navrhovateľa, cit.: „...existuje viacero iných druhov odpadov hoci aj mierne odlišného kat. čísla, ktorých služba zberu, odvozu a likvidácie nesie úplne totožné znaky realizácie, pričom na ich vykonanie je potrebné vozidlo ADR, ktoré je oprávnené prevážať nebezpečné odpady, poučený vodič, ako aj obdobná likvidácia (autoklávovaním, spaľovaním, dezinfekciou horúcou parou a pod.)“.

- a) V prípade, ak je toto tvrdenie pravdivé, uveďte konkrétne druhy odpadov spolu s katalógovým číslom a svoju odpoveď odôvodnite.*
- b) V prípade, ak je toto tvrdenie nepravdivé, svoju odpoveď odôvodnite.*

Doplňujúca otázka: Je zber a zneškodnenie odpadov pod katalógovým číslom 18 01 alebo 18 01 03 v postupoch, spôsobe zberu a likvidácie obdobný alebo rovnaký, ako pri iných odpadoch pod katalógovým číslom 18, resp. 18 01 02?¹ Existuje viacero iných druhov odpadov hoci aj mierne odlišného kat. čísla, ktorých služba zberu, odvozu a likvidácie nesie úplne totožné znaky realizácie?

Doplňujúcou otázkou žiadate o stanovisko, či je odpad s katalógovým číslom 18 01 03 v postupoch, spôsobe zberu a ďalšieho nakladania obdobný alebo rovnaký, ako napr. odpad s katalógovým číslom 18 01 02. Čo sa týka požiadaviek na zber a ďalšie nakladanie je potrebné rozlišovať o akú kategóriu odpadu sa jedná. Iné požiadavky stanovuje vyhláška Ministerstva životného prostredia Slovenskej republiky č. 371/2015 Z. z., ktorou sa vykonávajú

¹ Úrad chybné uviedol katalógové číslo 18 01 02, pričom správne má byť 18 02 02. MŽP však úradu zodpovedalo otázku aj vo vzťahu ku katalógovému číslu 18 02 02.

niektoré ustanovenia zákona o odpadoch, vo vzťahu k ostatným a iné k nebezpečným odpadom. Odpad s katalógovým číslom 18 01 03 je nebezpečný odpad (NO) avšak odpad s katalógovým číslom 18 01 02 je ostatný odpad (OO). Z toho vyplýva, že keďže sa jedná o rôzne kategórie odpadov, sú aj spôsoby nakladania s týmito odpadmi rôzne.

V súvislosti s vyššie uvedeným a po vzájomnej konzultácii uvádzame, že existujú skupiny odpadov, pre ktoré spôsob nakladania s nimi si vyžaduje rovnaké podmienky vo vzťahu k ADR, zabezpečeniu nádob, v ktorých sú odpady uskladnené, ich označeniu a ďalšiemu nakladaniu s nimi, napr. vo vzťahu k týmto odpadom (skupine odpadov s obdobnými vlastnosťami) sa predpokladá a realizuje konkrétny kód nakladania s nimi (napr. zdravotnícky odpad – zneškodňovanie spaľovaním a pod.). Do takejto skupiny odpadov s obdobnými vlastnosťami môžu zo skupiny odpadov č. 18 patriť napr. odpady s katalógovým číslom 18 01 03 a odpady s katalógovým číslom 18 02 02.“

Právny rámec

38. 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.
39. Podľa § 10 ods. 3 zákona o verejnom obstarávaní príprava a zadávanie zákaziek, koncesií a súťaže návrhov vrátane ich klasifikácie podľa § 5 ods. 1 sa nesmú realizovať so zámerom nedovoleného uplatnenia výnimky z tohto zákona alebo narušenia hospodárskej súťaže bezdôvodným zvýhodnením alebo znevýhodnením určitých hospodárskych subjektov. Verejní obstarávatelia a obstarávatelia sú povinní prijať potrebné opatrenia na zabezpečenie primeraného a včasného plnenia svojich úloh, ktoré vyplývajú z osobitných predpisov a ktoré sú zároveň v súlade s pravidlami verejného obstarávania.
40. Podľa § 34 ods. 1 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:
 - a) zoznamom dodávok tovaru alebo poskytnutých služieb za predchádzajúce tri roky od vyhlásenia verejného obstarávania s uvedením cien, lehôt dodania a odberateľov; dokladom je referencia, ak odberateľom bol verejný obstarávateľ alebo obstarávateľ podľa tohto zákona.
41. Podľa § 38 ods. 5 zákona o verejnom obstarávaní podmienky účasti, ktoré verejný obstarávateľ a obstarávateľ určia na preukázanie splnenia finančného a ekonomického postavenia a technickej spôsobilosti alebo odbornej spôsobilosti, musia byť primerané a musia súvisieť s predmetom zákazky alebo koncesie. Verejný obstarávateľ a obstarávateľ môžu vyžadovať od uchádzačov alebo od záujemcov minimálnu úroveň finančného a ekonomického postavenia alebo technickej spôsobilosti alebo odbornej spôsobilosti.

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, odborného vyjadrenia, ako aj navrhovateľom namietaných skutočností konštatuje nasledovné:

42. Navrhovateľ namieta znenie podmienky účasti v zmysle § 34 ods. 1 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní, v zmysle ktorej kontrolovaný požaduje preukázať technickú alebo odbornú spôsobilosť zoznamom poskytnutých služieb za predchádzajúce 3 roky od vyhlásenia

verejného obstarávania, pričom v zmysle minimálnej požadovanej úrovne štandardov uchádzač musí predložiť, cit.: *min. jednu (1) referenciu o poskytnutí služby rovnakého alebo porovnateľného charakteru ako je predmet zákazky (...), pričom verejný obstarávateľ vyžaduje preukázanie poskytnutia služby rovnakej špecifikácie akú požaduje v SP v časti C. Opis predmetu zákazky. Z dokladu musí vyplývať, že uchádzač v relevantnom období poskytol služby rovnakého alebo podobného charakteru ako predmet zákazky v kumulatívnej hodnote v minimálnom objeme 400 ton, pričom za služby podobného charakteru sa považuje zvoz, zneškodnenie alebo zhodnotenie nebezpečného odpadu zo zdravotnej starostlivosti - číslo podskupiny a druh odpadu 180103.*

alebo b) (...) min. jednu (1) referenciu o poskytnutí služby rovnakého alebo porovnateľného charakteru ako je predmet zákazky (...), pričom verejný obstarávateľ vyžaduje preukázanie poskytnutia služby rovnakej špecifikácie akú požaduje v SP v časti C. Opis predmetu zákazky. Z dokladu musí vyplývať, že uchádzač v relevantnom období poskytol služby rovnakého alebo podobného charakteru ako predmet zákazky v kumulatívnej hodnote v minimálnom objeme 600 000 EUR bez DPH, pričom za služby podobného charakteru sa považuje zvoz, zneškodnenie alebo zhodnotenie nebezpečného odpadu zo zdravotnej starostlivosti - číslo podskupiny a druh odpadu 180103.

43. Navrhovateľ tvrdí, že sa jedná o diskriminačnú podmienku účasti, vzhľadom na vymedzenie len jedného druhu odpadu v zmysle katalógu odpadov v prílohe č. 8 zákona č. 79/2015 Z. z. o odpadoch a o zmene a doplnení niektorých zákonov (ďalej len „zákon o odpadoch“). Podľa navrhovateľa je kontrolovaný povinný rozšíriť danú podmienku účasti na preukázanie poskytnutia uvedených služieb aj na nakladanie s iným odpadom pod katalógovým číslom 18, s ktorým sa nakladá obdobným spôsobom, pretože dané nakladanie s odpadom musí byť rovnakého alebo podobného charakteru, ako je predmet zákazky. Navrhovateľ uvádza, že pri nakladaní s odpadom druhu č. 18 01 03 sú používané obdobné technické a odborné postupy nakladania s týmto odpadom (teda rovnaký spôsob odvozu, zhodnocovania a zneškodňovania odpadu), aké sa používajú aj pri nakladaní s inými druhmi odpadov v podskupinách 18 01 a 18 02. Navrhovateľ poukazuje aj na to, že v danom verejnom obstarávaní sa budú likvidovať aj iné nebezpečné odpady, ako len odpad kat. č. 18 01 03, napr. odpadu kat. č. 06 04 04, 15 01 10 a pod. Vzhľadom na uvedené navrhovateľ považuje danú podmienku účasti v rozpore s princípom rovnakého zaobchádzania, nediskriminácie a hospodárnosti, pretože neprimerane a bez legitímneho dôvodu zužuje okruh hospodárskych subjektov, ktoré môžu predložiť ponuku.
44. Úrad vo všeobecnosti uvádza, že preukazovanie technickej spôsobilosti alebo odbornej spôsobilosti upravuje zákon o verejnom obstarávaní v § 34, ako aj v § 35 a § 36 zákona o verejnom obstarávaní. Vymenované spôsoby, ktorými možno preukázať splnenie danej podmienky účasti sú taxatívne, no na rozdiel od taxatívneho vymedzenia podmienok osobného postavenia, verejný obstarávateľ, resp. obstarávateľ v prípade technickej alebo odbornej spôsobilosti **vyžaduje iba tie z nich, ktoré sú opodstatnené z hľadiska predmetu zákazky.** Technická alebo odborná spôsobilosť má slúžiť predovšetkým na zabezpečenie schopností a skúseností kumulovaných v osobe záujemcu/uchádzača, resp. v jeho zamestnancoch a technickom vybavení, ktoré má k dispozícii, s cieľom úspešnej realizácie zákazky. V zmysle uvedeného úrad konštatuje, že základným cieľom tohto inštitútu je pripustiť do verejného obstarávania len vhodný hospodársky subjekt, ktorý je kvalifikovaný, primerane odborne zdatný a ktorý bude schopný realizovať celý predmet zákazky. Zároveň však platí, že podmienky účasti týkajúce sa technickej alebo odbornej spôsobilosti **musia byť určené tak, aby nedošlo k porušeniu základných princípov verejného obstarávania a taktiež musia byť v zmysle § 38 ods. 5 zákona o verejnom obstarávaní primerané vo vzťahu k predmetu zákazky a musia s ním súvisieť.** Zásada primeranosti vo svojej podstate

znamená to, aby stanovené podmienky účasti týkajúce sa technickej a odbornej spôsobilosti predstavovali pozitívny ukazovateľ existencie dostatočného technického alebo odborného zázemia na riadne plnenie predmetu zákazky, pričom nemožno ísť nad rámec toho, čo je v tejto súvislosti rozumne nevyhnutné. Ďalšou podmienkou je to, že určené podmienky účasti týkajúce sa technickej alebo odbornej spôsobilosti musia vecne, skutkovo a právne súvisieť s predmetom zákazky. Dané ustanovenie treba vykladať v súvislosti s ustanovením § 10 ods. 3 (prvá veta) zákona o verejnom obstarávaní, podľa ktorého príprava a zadávanie zákaziek, koncesií a súťaže návrhov vrátane ich klasifikácie podľa § 5 ods. 1 sa nesmú realizovať so zámerom **nedovoleného uplatnenia výnimky z tohto zákona alebo narušenia hospodárskej súťaže bezodôvodným zvýhodnením alebo znevýhodnením určitých hospodárskych subjektov.**

45. Úrad dáva do pozornosti metodické usmernenie č. 1727-5000/2021 zo dňa 02. 02. 2021, v ktorom sa o. i. uvádza, cit.: „**Podľa § 38 ods. 5 zákona o verejnom obstarávaní podmienky účasti, ktoré verejný obstarávateľ a obstarávateľ určia na preukázanie splnenia finančného a ekonomického postavenia a technickej spôsobilosti alebo odbornej spôsobilosti, musia byť primerané a musia súvisieť s predmetom zákazky alebo koncesie. Verejný obstarávateľ a obstarávateľ môžu vyžadovať od uchádzačov alebo od záujemcov minimálnu úroveň finančného a ekonomického postavenia alebo technickej spôsobilosti alebo odbornej spôsobilosti. Minimálnu úroveň vo vzťahu k § 34 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní možno charakterizovať, ako najnižšiu očakávanú úroveň technickej alebo odbornej spôsobilosti, ktorú musí uchádzač/záujemca spĺňať, aby sa mohol zúčastniť daného verejného obstarávania. Určenie podmienok účasti týkajúcich sa technickej alebo odbornej spôsobilosti ako aj požadovanie ich minimálnej úrovne je plne v kompetencii verejného obstarávateľa/ obstarávateľa. Určenie minimálnej výšky spôsobilosti by malo v prvom rade vychádzať z poznania trhu, t. j. či existujú a koľko dostatočne skúsených a kvalifikovaných hospodárskych subjektov podnikajúcich v oblasti predmetu zákazky je schopných splniť určenú výšku štandardov tak, aby bola zabezpečená čestná hospodárska súťaž. Primeranosť stanovenia podmienok účasti je potrebné posudzovať vždy osobitne vo vzťahu ku každému prípadu a nemalo by prostredníctvom nich dochádzať k umelému zužovaniu hospodárskej súťaže. Verejný obstarávateľ/obstarávateľ si v každom prípade musí svoje rozhodnutie o primeranosti príslušnej podmienky účasti vedieť obhájiť, a to či už pred samotnými záujemcami alebo kontrolnými orgánmi.**“
46. Úrad uvádza, že kontrolovaný o. i. uviedol v opise predmetu zákazky nasl., cit.: „**4. Funkčná špecifikácia predmetu zákazky: Odber, preprava a nakladanie - (zhodnotenie, resp. zneškodnenie) odpadov v kategórii “nebezpečný odpad“, ktorý vzniká zo zdravotnej starostlivosti a celkovej prevádzky VÚSCH. Odpad je zaradený podľa Katalógu odpadov v súlade so zákonom NR SR č. 79/2015 Z. z. o odpadoch. Odpady sú zaradené v zmysle vyhlášky Ministerstva životného prostredia SR č. 365/2015 Z.z. v aktuálnom znení, ktorou sa ustanovuje Katalóg odpadov. (zhodnotenie alebo zneškodnenie odpadov).**“ (k tomu pozri bod 32 tohto rozhodnutia).
47. Úrad v tejto súvislosti poukazuje na znenie § 1 ods. 1 vyhlášky MŽP č. 365/2015 Z. z., ktorá ustanovila „Katalóg odpadov“, ktorý tvorí:
- a) zoznam odpadov uvedený v prílohe č. 1,
 - b) kritériá na posudzovanie nebezpečných vlastností odpadov uvedené v prílohe č. 2.
- V zmysle § 1 ods. 2 vyhlášky MŽP č. 365/2015 Z. z. sa odpady členia na tieto kategórie:
- a) nebezpečné odpady označené písmenom „N“,
 - b) odpady, ktoré nie sú nebezpečné (ďalej len „ostatné odpady“), označené písmenom „O“.

V zmysle daného katalógu odpadov je tak kontrolovaným požadovaný druh odpadu uvedený v skupine odpadov pod č. 18 – „ODPADY ZO ZDRAVOTNEJ ALEBO VETERINÁRNEJ STAROSTLIVOSTI ALEBO S NIMI SÚVISIACEHO VÝSKUMU OKREM KUCHYNSKÝCH A REŠTAURAČNÝCH ODPADOV, KTORÉ NEVZNIKLI Z PRIAMEJ ZDRAVOTNEJ STAROSTLIVOSTI“, podskupine 18 01 – „ODPADY Z PÔRODNÍCKEJ STAROSTLIVOSTI, DIAGNOSTIKY, LIEČBY ALEBO ZDRAVOTNEJ PREVENČIE“, konkrétne sa jedná o druh odpadu pod č. **18 01 03** – „odpady, ktorých zber a zneškodňovanie podliehajú osobitným požiadavkám z hľadiska prevencie nákazy“ s označením N (nebezpečný odpad). V zmysle opisu predmetu zákazky bude úspešný uchádzač nakladať aj s inými druhmi odpadov (napr. č. 15 01 10, 18 01 06, 18 01 08), avšak vzhľadom na ich množstvo a frekvenciu vývozu sú tieto odpady len marginálnou časťou predmetu zákazky v porovnaní s odpadom č. 18 01 03 (k tomu pozri body 33 a 34 tohto rozhodnutia).

48. Úrad uvádza, že v zmysle katalógu odpadov sa v skupine č. 18 nachádzajú dve podskupiny, a to podskupina č. 18 01 a č. 18 02. V podskupine 18 02 - ODPADY Z VETERINÁRNEHO VÝSKUMU, DIAGNOSTIKY, LIEČBY A PREVENTÍVNEJ STAROSTLIVOSTI“ sa nachádza druh odpadu 18 02 02, ktorý má identické označenie ako druh odpadu 18 01 03, pričom sa ale jedná o veterinárny nebezpečný odpad. V podskupinách 18 01 a 18 02 sú aj viaceré ďalšie druhy nebezpečných odpadov s rovnakým názvom, napr. 18 01 08 a 18 02 07 - cytotoxické a cytostatické liečivá.
49. Úrad vzhľadom na skutočnosti uvedené v predchádzajúcom bode tohto rozhodnutia (rovnaké názvy druhov odpadov v podskupinách 18 01 a 18 02) považoval za potrebné zodpovedať odborné otázky, s ktorými oslovil MŽP a to žiadosťou o odborné stanovisko (k tomu pozri body 36 a 37 tohto rozhodnutia), v ktorej sa dopytoval najmä na postupy pri nakladaní s odpadom v katalógovej skupine č. 18, pričom MŽP vo svojej odpovedi zo dňa 06. 02. 2023 uviedlo o. i. nasl., cit.: „...*existujú skupiny odpadov, pre ktoré spôsob nakladania s nimi si vyžaduje rovnaké podmienky vo vzťahu k ADR, zabezpečeniu nádob, v ktorých sú odpady uskladnené, ich označeniu a ďalšiemu nakladaniu s nimi, napr. vo vzťahu k týmto odpadom (skupine odpadov s obdobnými vlastnosťami) sa predpokladá a realizuje konkrétny kód nakladania s nimi (napr. zdravotnícky odpad – zneškodňovanie spaľovaním a pod.). Do takejto skupiny odpadov s obdobnými vlastnosťami môžu zo skupiny odpadov č. 18 patriť napr. odpady s katalógovým číslom 18 01 03 a odpady s katalógovým číslom 18 02 02.*“ Z uvedeného vyplýva, že napriek tomu, že sú tieto odpady rozdelené na špecifické skupiny, podskupiny a druhy odpadov, neznamená to, že sú všetky tieto druhy spracovávané rôznymi postupmi. Pri viacerých druhoch odpadu tak dochádza k rovnakému alebo obdobnému nakladaniu, teda k rovnakému alebo obdobnému odvozu, zhodnocovaniu a zneškodňovaniu týchto odpadov, pokiaľ ide o nebezpečný odpad. Vzhľadom na vyššie uvedené má úrad za to, že technickú alebo odbornú spôsobilosť pri nakladaní napr. s odpadom druhu 18 02 02 je možné považovať za rovnakú alebo obdobnú, ako je predmet zákazky, teda obdobnú ako nakladanie s takým odpadom, ktorý je zaradený pod druh č. 18 01 03. Samotné delenie na druhy v katalógu odpadov tak neznamená, že by si úplne každý druh v skupine č. 18 vyžadoval špecifický spôsob nakladania, ktorý by bol výrazne odlišný od nakladania s odpadom druhu č. 18 01 03.
50. Úrad poukazuje aj na nasledovnú časť odborného stanoviska MŽP, cit.: „*Čo sa týka požiadaviek na zber a ďalšie nakladanie je potrebné rozlišovať o akú kategóriu odpadu sa jedná. Iné požiadavky stanovuje vyhláška Ministerstva životného prostredia Slovenskej republiky č. 371/2015 Z. z., ktorou sa vykonávajú niektoré ustanovenia zákona o odpadoch, vo vzťahu k ostatným a iné k nebezpečným odpadom. Odpad s katalógovým číslom 18 01 03 je nebezpečný odpad (NO) avšak odpad s katalógovým číslom 18 01 02 je ostatný odpad (OO).*“

Z toho vyplýva, že keďže sa jedná o rôzne kategórie odpadov, sú aj spôsoby nakladania s týmito odpadmi rôzne.“ V zmysle uvedeného je potrebné rozlišovať najmä to, o akú kategóriu odpadov sa jedná, t.j. či ide o nakladanie s odpadom, v kategórii „nebezpečný“ alebo o nakladanie s odpadom v kategórii „ostatný“.

51. Vzhľadom na vyššie uvedené úrad konštatuje, že napriek tomu, že je kontrolovaný v zmysle zákona o odpadoch povinný správne zaradiť odpad pod konkrétny druh podľa katalógu odpadov, neznamená to, že by uchádzači nemohli preukazovať svoju technickú alebo odbornú spôsobilosť aj referenciou (službou) inou ako je zvoz, zneškodnenie alebo zhodnotenie nebezpečného odpadu zo zdravotnej starostlivosti - číslo podskupiny a druh odpadu 18 01 03, teda nakladaním s inými druhmi odpadov. Úrad konštatuje, že napriek tomu, že kontrolovaný neprodukuje odpad v podskupine 18 02 – „ODPADY Z VETERINÁRNEHO VÝSKUMU, DIAGNOSTIKY, LIEČBY A PREVENTÍVNEJ STAROSTLIVOSTI“, v zmysle odborného stanoviska **môže byť nakladanie pri určitých druhoch nebezpečných odpadov aj v tejto podskupine rovnaké alebo obdobné, ako nakladanie s druhom odpadu č. 18 01 03 (N), ktorý je hlavným druhom odpadu v rámci predmetu danej zákazky.** Preto je možné, aby bol okruh záujemcov v predmetnom verejnom obstarávaní širší, ako je tomu teraz, kedy mohli svoje ponuky predkladať len uchádzači, ktorý v priebehu troch rokov od vyhlásenia predmetného verejného obstarávania poskytovali služby odvozu a zhodnocovania alebo zneškodňovania odpadu druhu č. 18 01 03 (N) – „odpady, ktorých zber a zneškodňovanie podliehajú osobitným požiadavkám z hľadiska prevencie nákazy“.
52. Úrad si na tomto mieste dovoľuje poukázať na **princíp nediskriminácie hospodárskych subjektov**, ktorého účelom je napomôcť rozvoju zdravej hospodárskej súťaže tak, aby mal každý potenciálny záujemca/uchádzač možnosť zúčastniť sa procesu verejného obstarávania bez obmedzovania možnosti účasti záujemcov alebo uchádzačov, ktoré by bolo v rozpore so zákonom o verejnom obstarávaní. **Za skrytú formu neprípustnej diskriminácie vo verejnom obstarávaní je potrebné považovať aj taký postup, keď verejný obstarávateľ znemožní niektorým hospodárskym subjektom uchádzať sa o verejnú zákazku nastavením takých požiadaviek (v tomto prípade podmienok účasti), v dôsledku ktorých niektoré hospodárske subjekty majú a priori znemožnenú účasť vo verejnom obstarávaní, napriek tomu, že by predmet verejnej zákazky mohli realizovať rovnako úspešne ako ostatné hospodárske subjekty.** Takýmto postupom sa znemožňuje dosiahnutie cieľa sledovaného zákonom o verejnom obstarávaní, a to zaistenie hospodárskej súťaže a konkurenčného prostredia medzi hospodárskymi subjektami.
53. Úrad tiež poukazuje na **princíp rovnakého zaobchádzania**, ktorého význam spočíva v tom, že verejný obstarávateľ/obstarávateľ pristupujú principiálne rovnakým spôsobom k všetkým uchádzačom alebo záujemcom, pričom nemôžu žiadneho z nich priamo alebo nepriamo, vedome alebo nevedome zvýhodňovať alebo znevýhodňovať oproti iným uchádzačom alebo záujemcom v rovnakom postavení. Tento princíp v sebe zahŕňa rovnosť príležitostí všetkých hospodárskych subjektov a jeho účelom je podpora zdravej hospodárskej súťaže. Na základe uvedeného nie je v praxi verejného obstarávania prípustné, ak verejný obstarávateľ stanovil takú podmienku účasti, ktorá by priamo alebo nepriamo zvýhodnila okruh záujemcov na relevantnom trhu, alebo priamo, či nepriamo nezvýhodnila voči nim iný okruh záujemcov, hoci sú preukázateľne rovnako schopní vykonať a riadne dodať predmet zákazky. Účelom princípu rovnakého zaobchádzania je teda podľa úradu stráženie neutrality, a to aj pri stanovení podmienok účasti, kedy je nevyhnutné, aby nedošlo už na samotnom začiatku verejného obstarávania k možnému zvýhodneniu alebo poškodeniu okruhu súťažiacich subjektov o zadanie zákazky.

54. Do popredia vstupuje aj ďalší z princípov, a to **princíp hospodárnosti a efektívnosti**, ktorého účelom je zabezpečiť dosiahnutie výberu takého uchádzača, ktorý za vynaložené prostriedky poskytne najlepšie plnenie, pričom hospodárne a efektívne je práve také verejné obstarávanie, ktoré zabezpečí čo najvyšší počet predložených ponúk, a tým čo najširšiu hospodársku súťaž pri čo najmenšej finančnej a administratívnej náročnosti procesu verejného obstarávania. Predpokladom pre naplnenie tohto princípu by teda mala byť snaha verejného obstarávateľa dosiahnuť čo najširšiu hospodársku súťaž. Predmetným princípom sa má zabezpečiť hospodárne, efektívne a transparentné nakladanie s verejnými finančnými prostriedkami, nakoľko hlavným cieľom verejného obstarávania je efektívnosť vynakladania finančných prostriedkov a ich priama či nepriama úspora a zabezpečenie účinnej konkurencie.
55. V kontexte uvedeného má úrad za to, že kontrolovaný stanovenou podmienkou účasti preukazujúcou splnenie podmienok účasti technickej alebo odbornej spôsobilosti podľa § 34 ods. 1 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní obmedzil okruh možných záujemcov/uchádzačov, čím došlo k porušeniu § 10 ods. 2 v spojení s § 38 ods. 5 zákona o verejnom obstarávaní. V tejto súvislosti úrad konštatuje, že verejný obstarávateľ je povinný počas celého procesu verejného obstarávania rešpektovať princípy verejného obstarávania, ktorých účelom je zabezpečenie hospodárneho, efektívneho a transparentného nakladania s verejnými finančnými prostriedkami. **Zároveň má úrad za to, že kontrolovaný neprimerane nastavenou podmienkou účasti porušil najmä princíp nediskriminácie, hospodárnosti a efektívnosti, ktorých účelom je zabezpečenie čo najširšej hospodárskej súťaže.** Úrad zároveň dodáva, že v predmetnej verejnej súťaži predložili ponuku len dvaja uchádzači, čo môže vypovedať o tom, že predmetná podmienka účasti mohla odradiť ďalších potenciálnych záujemcov, resp. uchádzačov podať ponuku. Úrad preto považuje námietky navrhovateľa v celom rozsahu za **opodstatnené**.
56. Úrad uvádza, že vzhľadom k tomu, že predmetné verejné obstarávanie sa nachádza vo fáze po uplynutí lehoty na predkladanie ponúk a vzhľadom na charakter zistených porušení zákona o verejnom obstarávaní **už nie je možné nariadiť kontrolovanému odstrániť protiprávny stav, a tým zosúladiť postup zadávania zákazky so zákonom o verejnom obstarávaní**, úrad preto nepristúpil k nariadeniu odstrániť protiprávny stav, ale pristúpil vo výrokovej časti tohto rozhodnutia k zrušeniu použitého postupu zadávania zákazky podľa § 175 ods. 1 písm. b) zákona o verejnom obstarávaní, pretože porušenia zákona o verejnom obstarávaní, ktorých sa kontrolovaný v predmetnom verejnom obstarávaní dopustil majú charakter porušení s možným vplyvom na výsledok verejného obstarávania z dôvodu, že mohli odradiť potencionálnych záujemcov od účasti vo verejnom obstarávaní. Kontrolovaný nepredĺžil lehotu na predkladanie ponúk vo vestníku verejného obstarávania, ktorá uplynula 05. 12. 2022 o 13:00 hod. Otváranie ponúk sa v zmysle informácie uverejnenej vo vestníku verejného obstarávania malo uskutočniť dňa 05. 12. 2022 o 14:00 hod. Napriek argumentácii kontrolovaného, že nepristúpil k otvoreniu ponúk v IS Josephine (úrad ku dňu vydania rozhodnutia zistil, že v IS Josephine skutočne nedošlo k otváraniu ponúk), úrad uvádza, že táto skutočnosť nedokáže žiadnym spôsobom zhojiť to, že lehota na predkladanie ponúk už uplynula. Úrad musí vzhľadom na konštatovanie uvedené vyššie v predmetnom odôvodnení, ako aj vo výroku daného rozhodnutia, zrušiť použitý postup zadávania zákazky. Úrad konštatuje, že po vydaní rozhodnutia môže kontrolovaný pristúpiť k vyhláseniu nového verejného obstarávania už so zohľadnením zistení úradu.
57. K uvedenému úrad poukazuje na rozhodnutie Rady úradu č. 5789-9000/2022 zo dňa 02. 05. 2022, cit.: „123. Podľa rady, **ak raz uplynie lehota na predkladanie ponúk, nie je možné stanoviť novú lehotu na predkladanie ponúk**, v ktorej by záujemcom/uchádzačom bolo naďalej umožnené predkladať ponuky do verejného obstarávania. **Uvedené by podľa rady**

odporovalo účelu § 2 ods. 3 zákona o verejnom obstarávaní, § 113 ods. 2 písm. h), § 114 ods. 3 a § 10 ods. 2 tohto zákona, konkrétne princípu transparentnosti, keďže v prípade uplynutia lehoty na predkladanie ponúk, nemožno zo strany záujemcov legitímne očakávať alebo predpokladať, že verejný obstarávateľ opätovne stanoví novú lehotu na predkladanie ponúk, keďže takýto právny inštitút zákon o verejnom obstarávaní neupravuje. Z uvedeného dôvodu nemožno od záujemcov legitímne očakávať, že po uplynutí lehoty na predkladanie ponúk, v prípade, ak ponuku nestihli predložiť, budú naďalej sledovať priebeh zadávanej zákazky, konkrétne tú skutočnosť, či verejný obstarávateľ nepristúpil k stanoveniu novej lehoty na predkladanie ponúk.

124. Podľa rady by samotné pripustenie možnosti stanovenia novej lehoty na predkladanie ponúk po tom, čo táto lehota uplynula, vnieslo do procesu verejného obstarávania prvky nepredvídateľnosti, nečitateľnosti konania verejného obstarávateľa, a s tým súvisiace prvky netransparentnosti, ba dokonca riziko možného špekulatívneho správania.

(...)

129. Podľa rady samotná skutočnosť, že kontrolovaný nepristúpil k otváraniu ponúk, nedokáže žiadnym spôsobom zhojiť tú skutočnosť, že lehota na predkladanie ponúk v tomto verejnom obstarávaní už uplynula.“

58. Podľa ust. § 175 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní ak úrad v konaní o preskúmanie úkonov kontrolovaného pred uzavretím zmluvy zistí, že postupom kontrolovaného bol porušený tento zákon a porušenie malo alebo mohlo mať vplyv na výsledok verejného obstarávania, rozhodnutím nariadi vo vzťahu k zákazke alebo koncesii alebo ich časti
- a) odstrániť protiprávny stav alebo
 - b) zrušiť použitý postup zadávania zákazky alebo koncesie, postup zadávania časti zákazky alebo časti koncesie alebo súťaž návrhov.
59. Podľa ust. § 175 ods. 8 zákona o verejnom obstarávaní úrad je povinný v odôvodnení rozhodnutia, v ktorom konštatuje porušenie tohto zákona kontrolovaným, uviesť
- a) všetky zistené porušenia tohto zákona, ktoré mali alebo mohli mať vplyv na výsledok verejného obstarávania spolu s údajom, či zistené porušenie malo alebo mohlo mať vplyv na výsledok verejného obstarávania a
 - b) stručný návod pre kontrolovaného, ako v druhovo rovnakej veci v budúcnosti predísť porušeniu tohto zákona.
60. Úrad v zmysle ustanovenia § 175 ods. 8 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní uvádza, že **kontrolovaný** pri stanovení podmienky účasti technickej alebo odbornej spôsobilosti podľa § 34 ods. 1 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní **postupoval v rozpore s § 38 ods. 5 v spojení s § 10 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní**. Takto nastavená podmienka účasti technickej alebo odbornej spôsobilosti mohla odradiť záujemcov/uchádzačov od účasti v predmetnej verejnej súťaži, a teda aj zúžiť okruh potenciálnych uchádzačov. Uvedené porušenia zákona o verejnom obstarávaní mohli mať vplyv na výsledok verejného obstarávania, nakoľko v tejto fáze verejného obstarávania nie je možné jednoznačne konštatovať, že by predmetné verejné obstarávanie smerovalo k výberu takého zmluvného partnera, ktorý by vzišiel zo zákazky zadávanej v súlade so zákonom o verejnom obstarávaní. Na základe uvedeného úrad pristúpil k rozhodnutiu nariadiť zrušenie použitého postupu zadávania zákazky podľa § 175 ods. 1 písm. b) zákona o verejnom obstarávaní v zmysle výroku tohto rozhodnutia, pretože s poukázaním na úradom konštatované porušenia zákona o verejnom obstarávaní, nemožno jednoznačne vysloviť záver, že by predmetný postup zadávania zákazky nevykazoval znaky porušenia tohto zákona bez vplyvu na výsledok verejného obstarávania.

61. Úrad v zmysle ustanovenia § 175 ods. 8 písm. b) zákona o verejnom obstarávaní uvádza, že kontrolovaný má v budúcnosti venovať zvýšenú pozornosť dodržiavaniu všetkých ustanovení zákona o verejnom obstarávaní, ktoré sa týkajú určovania podmienok účasti technickej alebo odbornej spôsobilosti podľa § 34 ods. 1 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní a to tak, aby postupoval najmä v súlade s princípmi verejného obstarávania podľa § 10 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní, ako aj v súlade s § 38 ods. 5 zákona o verejnom obstarávaní, t. j. všetky podmienky účasti by mali byť primerané a súvisiace s predmetom zákazky a určené tak, aby naplnili svoj zákonom predpokladaný účel a zároveň, aby umožnil rovnaké príležitosti všetkým záujemcom/uchádzačom, ktorí sú objektívne schopní zrealizovať predmet zákazky. Kontrolovaný by mal teda nastaviť podmienky účasti technickej alebo odbornej spôsobilosti pre všetkých záujemcov v súlade s princípom transparentnosti, nediskriminácie a princípom rovnakého zaobchádzania. Zároveň stanovenými podmienkami účasti technickej alebo odbornej spôsobilosti nesmie dôjsť k porušeniu princípu hospodárnosti a efektívnosti, pričom kontrolovaný má pri zadávaní zákazky postupovať tak, aby získal najlepšiu ponuku za vynaložené finančné prostriedky, čoho predpokladom je vytvorenie čo najširšej hospodárskej súťaže.
62. Na základe uvedeného bolo vo vzťahu k námietkam navrhovateľa potrebné rozhodnúť tak, ako je uvedené vo výrokovej časti tohto rozhodnutia.
63. Podľa ust. § 175 ods. 11 zákona o verejnom obstarávaní rozhodnutie podľa odseku 1 sa zároveň doručuje všetkým úradu známym uchádzačom a účastníkom.

Kaucia

64. 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 v celom rozsahu zamietnuté, alebo dňom nadobudnutia právoplatnosti rozhodnutia úradu o zastavení konania podľa § 174 ods. 1 písm. q). Kaucia sa vo výške 50 % 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.
65. V súlade s týmto ustanovením zákona o verejnom obstarávaní a výrokom tohto rozhodnutia úrad vráti navrhovateľovi kauciu zloženú za podanie námietok v plnej výške, a to do 30 dní odo dňa nadobudnutia právoplatnosti tohto rozhodnutia.

P o u č e n i e:

Proti tomuto rozhodnutiu môže účastník konania o preskúmanie úkonov kontrolovaného na základe námietok a osoba podľa § 175 ods. 11 zákona č. 343/2015 Z. z. o verejnom obstarávaní a o zmene a doplnení niektorých zákonov v znení neskorších predpisov podať odvolanie podľa § 187i tohto zákona. Odvolanie musí byť doručené Rade úradu 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 § 187i ods. 19 zákona č. 343/2015 Z. z. o verejnom obstarávaní a o zmene a doplnení niektorých zákonov v znení neskorších predpisov rozhodnutie, proti ktorému možno podľa § 187i ods. 1 podať odvolanie, je právoplatné márnym uplynutím lehoty na podanie odvolania alebo dňom doručenia rozhodnutia rady podľa § 187i ods. 13 alebo 16 účastníkom konania a vykonateľné uplynutím lehoty na plnenie, ak nie

je v odseku 2 tohto ustanovenia ustanovené inak. Podľa § 187i ods. 20 zákona č. 343/2015 Z. z. o verejnom obstarávaní a o zmene a doplnení niektorých zákonov v znení neskorších predpisov ak sa osoby podľa § 187i ods. 1 vzdajú práva podať odvolanie alebo vezmú podané odvolanie späť, toto rozhodnutie nadobudne právoplatnosť dňom doručenia vzdania sa alebo späťvzatia odvolania úradu.

(elektronický podpis)

vymenovaný do funkcie riaditeľa odboru dohľadu

Rozhodnutie sa doručí

1. **XX** – navrhovateľ
2. **Východoslovenský ústav srdcových a cievnych chorôb, a. s.**, Ondavská 8, 040 11 Košice, IČO: 36 601 284 – kontrolovaný

Na vedomie:

Podľa rozdeľovníka