

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) a § 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 **YX** (ďalej len „navrhovateľ“), smerujúcich podľa § 170 ods. 3 písm. g) zákona č. 343/2015 Z. z. o verejnom obstarávaní a o zmene a doplnení niektorých zákonov v znení neskorších predpisov proti úkonu kontrolovaného inému ako uvedenému v písmenách a) až f) v podlimitnej zákazke s názvom „KOMPOSTÁRENÍ biologicky rozložiteľných odpadov Bánovce nad Bebravou“, vyhlásenej verejným obstarávateľom **Mesto Bánovce nad Bebravou**, Námestie Ľudovíta Štúra 1/1, 957 80 Bánovce nad Bebravou, IČO: 00 310 182, zastúpeného AB na základe poverenia zo dňa 25. 11. 2022 (ďalej len „kontrolovaný“), vo Vestníku verejného obstarávania č. 270/2022 dňa 22. 12. 2022 pod značkou 50886 - WYP (ďalej len „verejné obstarávanie“), vydáva toto

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

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

O d ô v o d n e n i e :

1. Navrhovateľ dňa 11. 08. 2023 doručil Úradu pre verejné obstarávanie (ďalej len „úrad“) v elektronickej podobe podľa osobitného predpisu¹ námietky smerujúce podľa § 170 ods. 3 písm. g) 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 úkonu kontrolovaného inému ako uvedenému v písmenách a) až f). Kontrolovanému boli doručené námietky navrhovateľa dňa 11. 08. 2023 v elektronickej podobe funkcionalitou informačného systému JOSEPHINE, prostredníctvom ktorého sa predmetné verejné obstarávanie realizuje (ďalej len „IS JOSEPHINE“).
2. 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 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. Úrad má na základe sprístupnenej elektronickej dokumentácie za preukázané, že navrhovateľ ako uchádzač predložil ponuku dňa 27. 01. 2023 o 09:12 hod.
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

¹ zákon č. 305/2013 Z. z. o elektronickej podobe výkonu pôsobnosti orgánov verejnej moci a o zmene a doplnení niektorých zákonov (zákon o e-Governmente) v znení neskorších predpisov

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.

4. Z ustanovenia § 172 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní vyplýva, že výška kaucie pri podaní námietok je 0,1 % z predpokladanej hodnoty zákazky alebo koncesie, najmenej však 2 000 EUR a najviac
 - a) 10 000 EUR, ak ide o námietky podľa § 170 ods. 3 písm. a) a b),
 - b) 50 000 EUR, ak ide o iné námietky, ako uvedené v písmene a).
5. 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 2 000,00 EUR, nakoľko predpokladaná hodnota zákazky je v tomto verejnom obstarávaní 831 673,73 EUR bez DPH.
6. Úrad lustráciou účtu úradu zistil, že **navrhovateľ s podaním námietok zložil na účet úradu kauciu, a to dňa 14. 08. 2023 vo výške 2 000,00 EUR.**
7. Na základe vyššie uvedených skutočností má úrad za to, že s podaním námietok navrhovateľa boli splnené procesné podmienky pre konanie vo veci.

Námietky navrhovateľa

8. Navrhovateľ v úvode námietok uvádza, že námietky smerujú podľa ustanovenia § 170 ods. 3 písm. g) zákona o verejnom obstarávaní proti oznámeniu kontrolovaného zo dňa 01. 08. 2023 doručeného navrhovateľovi podľa § 56 ods. 11 zákona o verejnom obstarávaní, že s navrhovateľom nebude uzatvorená zmluva pre neposkytnutie súčinnosti.
9. Navrhovateľ v úvode námietok uvádza, cit.: „*Poznámka: bez ohľadu na to, že Navrhovateľovi bolo toto oznámenie podľa ustanovenia § 56 ods. 11 ZVO doručené v rámci dokumentu, ktorý formálne nesie označenie ako informácia o vyhodnotení ponúk vo Verejnom obstarávaní zo dňa 01.08.2023, vo vzťahu k Navrhovateľovi bola až v rámci tohto dokumentu prvýkrát doručená informácia, že s Navrhovateľom nebude uzatvorená zmluva pre údajné neposkytnutie súčinnosti — vid' poznámka v tabuľke na strane 2 daného dokumentu zo dňa 01.08.2023.*

Vo vzťahu k subjektívnym právam Navrhovateľa a kvalifikácii týchto námietok sa preto dokument formálne označený ako Informácia o vyhodnotení ponúk zo dňa 01.08.2023 má považovať za oznámenie podľa ustanovenia § 56 ods. 11 ZVO o tom, že s Navrhovateľom nebude uzatvorená zmluva.

Navrhovateľ preto v súlade s ustanovením § 56 ods. 11 ZVO druhá veta podáva tieto námietky podľa ustanovenia 170 ods. 3 písm. g) ZVO proti úkonu Kontrolovaného inému ako uvedenému v písmenách a) až f) ustanovenia § 170 ods. 3 ZVO bez ohľadu na to, že táto informácia bola Navrhovateľovi doručená v rámci dokumentu označeného ako informácia o výsledku hodnotenia ponúk.“

10. Ďalej navrhovateľ uvádza, že v lehote na predkladanie ponúk vo verejnom obstarávaní podal svoju ponuku.
11. Navrhovateľ uvádza, že mu dňa 26. 06. 2023 bola zo strany kontrolovaného doručená informácia o výsledku vyhodnotenia ponúk, v rámci ktorej kontrolovaný navrhovateľovi oznámil, že ponuku navrhovateľa prijíma.

12. Navrhovateľ uvádza, že podľa súťažných podkladov a bodu 7.2 zmluvy, ktorá bola súčasťou podkladov vo verejnom obstarávaní, je lehota na vykonanie diela 10 mesiacov odo dňa nadobudnutia účinnosti zmluvy, resp. prevzatia staveniska.
13. Navrhovateľ ďalej tvrdí, že na osobnom stretnutí dňa 29. 06. 2023 boli zástupcovia navrhovateľa zo strany kontrolovaného, a to priamo B kontrolovaného informovaní o potrebe uskutočniť dielo v skrátenej lehote do 31. 12. 2023, teda približne do 5 mesiacov. Navrhovateľ tvrdí, že na danom stretnutí odprezentoval, že do 5 mesiacov nie je možné zhotoviť celé dielo, nanajvýš časť diela zodpovedajúcu hrubej stavbe.
14. Podľa navrhovateľa dňa 06. 07. 2023 mu bola doručená výzva na poskytnutie súčinnosti smerujúcej k uzatvoreniu zmluvy s lehotou na doručenie podpísanej zmluvy do 10 pracovných dní, t. j. do 20. 07. 2023.
15. Navrhovateľ tvrdí, že dňa 13. 07. 2023 sa za účasti B konalo ďalšie stretnutie, kde boli prítomní za navrhovateľa zástupcovia AA a ďalej zástupcovia kontrolovaného BB. Na uvedenom rokovaní bola priamo zo strany B, a za prítomnosti všetkých vyššie uvedených osôb, vyjadrená výslovná požiadavka, aby navrhovateľ v rámci lehoty na poskytnutie súčinnosti spolu s podpísanými zmluvami, predložil ako súčasť zmluvy aj návrh harmonogramu, ktorý by iniciatívne viedol k uskutočneniu diela v skrátenej lehote, konkrétne do 31. 12. 2023, a teda v skrátenej lehote vykonania diela z 10 mesiacov na asi 5 mesiacov.
16. Navrhovateľ ďalej uvádza, že ako dôvod tejto žiadosti a podmienky predloženia zmlúv spolu s takto spracovaným harmonogramom bola zo strany B deklarovaná potreba dokončenia diela do 31. 12. 2023, pretože na jeho úhradu je viazané pridelenie nenávratných finančných prostriedkov zo štrukturálnych fondov EÚ Operačný program Kvalita životného prostredia, Kód výzvy OPKZP-PO1-SC111-2019-56, kód projektu: 310011BCR9, ktorých poskytnutie je časovo viazané do 31. 12. 2023.
17. Navrhovateľ tvrdí, že na tomto osobnom stretnutí bola zároveň navrhovateľovi doručená stavebným úradom overená projektová dokumentácia diela, ktorá sa vo výraznej miere odlišuje od projektovej dokumentácie a výkazu výmer, ktorý bol súčasťou súťažných podkladov vo verejnom obstarávaní. Zároveň tvrdí, že k tejto zo strany kontrolovaného osobne doručenej projektovej dokumentácii na tomto pracovnom rokovaní došlo k vyjadreniu, že dielo bude realizované jedine podľa danej overenej projektovej dokumentácie, pričom rozdiely medzi dokumentáciou zo súťažných podkladov a reálnou projektovou dokumentáciou overenou stavebným úradom budú vyriešené neskôr po podpise zmluvy.
18. Navrhovateľ uvádza, že nad rámec toho boli zástupcovia navrhovateľa po osobnom stretnutí prizvaní na obhliadku staveniska a ďalej uvádza, cit.: „*V rámci plynutia lehoty na predkladanie ponúk Verejný obstarávateľ uverejnil aj odpoveď č. 1 na žiadosť o vysvetlenie č. 4 súťažných podkladov, podľa ktorej realizácia vodovodu spočíva v rekonštrukcii existujúcej studne priamo na pozemku, osadením čerpadla do studne a jednoduchej vodárničky, ktorej poloha je zakreslená na výkrese projektovej dokumentácie.*“ Navrhovateľ uvádza, že na obhliadke staveniska zástupcovia navrhovateľa zistili, že žiadna takáto studňa sa na pozemku nenachádza a na toto zistenie B reagoval, že keď bude treba, tak sa prísun vody pre účely funkčnosti diela vyrieši a zabezpečí inou formou po podpise zmluvy.

19. Podľa navrhovateľa, všetky vyššie uvedené okolnosti predstavujú zmenu podmienok verejného obstarávania podľa pôvodných súťažných podkladov.
20. Navrhovateľ uvádza, že osobitne najmä priama výzva B (za prítomnosti iných osôb na strane kontrolovaného a navrhovateľa) na predloženie harmonogramu k zmluve, ktorý má byť odlišný od znenia samotnej zmluvy a pôvodných podmienok súťažných podkladov verejného obstarávania, ktorú kontrolovaný vyjadril ako dodatočnú podmienku na poskytnutie súčinnosti a uzatvorenie zmluvy s navrhovateľom, objektívne odporuje zákonnej povinnosti podľa ustanovenia § 56 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní, podľa ktorého uzavretá zmluva nesmie byť v rozpore so súťažnými podkladmi a ponukou predloženou úspešným uchádzačom.
21. Podľa navrhovateľa výzva na predloženie revidovaného harmonogramu so skrátenou lehotou realizácie diela z 10 na 5 mesiacov v rámci súčinnosti smerujúcej k uzatvoreniu zmluvy bola a je neprijateľnou podmienkou, ktorá vytvorila prekážku povinnosti navrhovateľa takto podmienený návrh zmluvy prijať a poskytnúť kontrolovanému súčinnosť na uzatvorenie zmluvy, v rámci ktorej by mal dobrovoľne skrátiť lehotu realizácie diela z 10 na 5 mesiacov.
22. Navrhovateľ uvádza, že zmena harmonogramu z 10 na 5 mesiacov mala priamy dopad nie len na lehotu vykonania diela, ale aj na náklady navrhovateľa na realizáciu diela, čo by znamenalo nasadenie vyššieho počtu strojov, pracovných kapacít, úhrady zálohových platieb za materiál a pod. Okrem toho by samotná realizácia diela v lehote 5 mesiacov bola pre navrhovateľa nereálna, pretože by nedokázal garantovať dodávky materiálov a technológií od subdodávateľov v takto skrátenom termíne.
23. Navrhovateľ tvrdí, že z vyššie spomínaného dôvodu dňa 20. 07. 2023 zaslal kontrolovanému list označený ako „Stanovisko k poskytnutiu súčinnosti pri podpise zmluvy“, v rámci ktorého podrobne popísal všetky vyššie uvedené okolnosti a deklaroval, že za predpokladu trvania kontrolovaného na povinnosti skrátenia lehoty na vykonanie diela do 31. 12. 2023, zo strany navrhovateľa nie je možné takto zmenený návrh zmluvy prijať, pretože tieto podmienky nie sú v súlade so súťažnými podkladmi, ponukou navrhovateľa a realizácia diela v takomto termíne je objektívne nereálna z časových aj ekonomických dôvodov.
24. Navrhovateľ uvádza, že kontrolovaný na tento list a upozornenia na konanie kontrolovaného, ktoré nie je v súlade s pravidlami verejného obstarávania, nijako nereagoval a ďalej uvádza, cit.: „(...) *Najmä Verejný obstarávateľ neubezpečil Navrhovateľa, že má v záujme s ním uzavrieť zmluvu za pôvodných podmienok súťažných podkladov (t. j. najmä s termínom realizácie diela pôvodných 10 mesiacov od účinnosti zmluvy).*“
25. Navrhovateľ tvrdí, že namiesto toho kontrolovaný dňa 01. 08. 2023 doručil všetkým uchádzačom vrátane navrhovateľa upravenú informáciu o výsledku hodnotenia ponúk, z ktorej bola ponuka navrhovateľa z hodnotenia vynechaná a v rámci ktorej navrhovateľovi kontrolovaný oznámil, že s ním nebude uzatvorená zmluva z dôvodu údajného neposkytnutia súčinnosti pri podpise zmluvy a uvádza § 56 ods. 11 zákona o verejnom obstarávaní.
26. Navrhovateľ uvádza, cit.: „*Keďže Navrhovateľ spolu s ponukou zložil tiež zábezpeku v hodnote 20 000,- EUR, okrem toho, že Verejný obstarávateľ bezdôvodne a v rozpore so Zákonom o verejnom obstarávaní nenapravil vlastné pochybenie a neuzatvoril s Navrhovateľom zmluvu v súlade s pôvodnými podmienkami a podkladmi Verejného obstarávania, tak svojim konaním vyvolal stav, s ktorým formálne Zákon o verejnom obstarávaní a súťažné podklady spájajú prepadnutie zábezpeky v prospech Verejného obstarávateľa.*“

27. Navrhovateľ tvrdí, že z uvedeného dôvodu kontrolovanému dňa 07. 08. 2023 doručil osobitný list označený ako „Upozornenie na nezákonnosť postupu verejného obstarávateľa a výzva na nápravu nezákonného stavu“, v rámci ktorého rovnako popísal vyššie uvedené okolnosti a vyzval kontrolovaného na to, aby iniciatívne zrušil výsledok hodnotenia ponúk zo dňa 01. 08. 2023 a zobral späť oznámenie o tom, že s navrhovateľom nebude uzatvorená zmluva pre neposkytnutie súčinnosti a následne opätovne vyhodnotil ponuky bez toho, aby opomenul ponuku navrhovateľa a s navrhovateľom uzatvoril zmluvu za pôvodných podmienok verejného obstarávania.
28. Navrhovateľ uvádza, že zároveň pre vylúčenie pochybností kontrolovanému v rámci tohto upozornenia a výzvy potvrdil tiež stále trvajúcu pripravenosť aj naďalej podpísať zmluvu, ktorá má byť výsledkom tohto verejného obstarávania, avšak výhradne za predpokladu, že táto bude v súlade s pôvodnými podmienkami verejného obstarávania a v súlade s ustanovením § 56 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní.
29. Navrhovateľ ďalej uvádza, že nakoľko kontrolovaný do dnešného dňa výsledok hodnotenia ponúk a oznámenie zo dňa 01 .08. 2023 nezrušil, navrhovateľ je nútený na svoju obranu a to nie len v kontexte neprijatia jeho ponuky, ale aj v kontexte rizika prepadnutia zábezpeky vo výške 20 000,- EUR podať tieto námietky.
30. Podľa navrhovateľa je neprípustné a v hrubom rozpore s princípom rovnakého zaobchádzania a princípom transparentnosti, ktorý v širšom kontexte vyjadruje tiež požiadavku na čitateľnosť, konzistentnosť, vzájomný súlad a preskúmateľnosť krokov verejných obstarávateľov v procese verejného obstarávania, aby B na osobnom rokovaní za účasti širokého spektra zástupcov uchádzača a samotného kontrolovaného podmienoval podpis zmluvy a prijatie záväzku novými podmienkami na poskytnutie súčinnosti, ktoré sú v rozpore s pôvodnými podmienkami verejného obstarávania, ponukou navrhovateľa a § 56 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní.
31. Navrhovateľ ďalej uvádza, cit.: *„Osobitne ešte ďalej za hranicou súladu s vyššie uvedenými princípmi je, keď uchádzač (Navrhovateľ) odmietne tieto nezákonné podmienky prijať a následne má byť za to sankcionovaný spôsobom, že ho Verejný obstarávateľ (i) opomenie ako zákonného úspešného uchádzača a (ii) nad rámec toho si ešte aj ponechá zábezpeku viazanosti ponuky, ktorú Navrhovateľ zložil v súlade s podmienkami Verejného obstarávania.“*
32. Podľa navrhovateľa zo všetkých vyššie uvedených dôvodov má navrhovateľ za preukázané, že oznámenie kontrolovaného adresované navrhovateľovi podľa § 56 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní zo dňa 01. 08. 2023 obsahujúce informáciu, že s navrhovateľom nebude uzatvorená zmluva pre údajné neposkytnutie súčinnosti, bolo vykonané v rozpore so zákonom o verejnom obstarávaní.
33. Navrhovateľ ďalej uvádza, cit.: *„Neuzatvorenie zmluvy zo strany Navrhovateľa bolo totiž podmienené (a v rámci listu zo dňa 20. 07. 2023 tak bolo aj výslovne deklarované) neprijateľnosťou dodatočných požiadaviek Verejného obstarávateľa, ktorých vyjadrenie vytvorilo prekážku povinnosti Navrhovateľa za takýchto podmienok zmluvu prijať, prijatie takýchto podmienok by viedlo k porušeniu ustanovenia § 56 ods. 1 ZVO, prijatie týchto podmienok nebolo možné z objektívnych dôvodov nemožnosti fyzickej realizácie diela do 5 mesiacov a prijatie týchto podmienok nebolo možné za dodržania pôvodne ponúkanej ceny, na základe ktorej sa Navrhovateľ stal vo Verejnom obstarávaní úspešný.“*

34. Navrhovateľ uvádza, že z uvedených dôvodov je nevyhnutné nezákonné oznámenie kontrolovaného adresované navrhovateľovi podľa § 56 ods. 11 zákona o verejnom obstarávaní zo dňa 01. 08. 2023 obsahujúce informáciu, že s navrhovateľom nebude uzatvorená zmluva pre údajné neposkytnutie súčinnosti zrušiť, voči navrhovateľovi vziať späť a pokračovať vo verejnom obstarávaní uzatvorením zmluvy s navrhovateľom za pôvodných podmienok verejného obstarávania v súlade s ustanovením § 56 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní.
35. Navrhovateľ navrhuje úradu, a to z dôvodov uvedených vyššie, aby úrad nariadil kontrolovanému v zmysle § 175 ods. 1 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní odstrániť protiprávny stav tým, že, cit.: „*kontrolovanému nariadi (i) zrušiť oznámenie Verejného obstarávateľa zo dňa 01. 08. 2023 adresované Navrhovateľovi podľa § 56 ods. 11 ZVO obsahujúce informáciu, že s Navrhovateľom nebude uzatvorená zmluva pre údajné neposkytnutie súčinnosti a (ii) pokračovať vo Verejnom obstarávaní uzatvorením zmluvy s Navrhovateľom, ako úspešným uchádzačom v súlade s pôvodnými podmienkami Verejného obstarávania.*“

Začiatok konania o preskúmanie úkonov kontrolovaného

36. 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 **11. 08. 2023**.
37. 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 uplynutí tejto lehoty.
38. 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 elektronickom 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.
39. Kontrolovaný dňa 18. 08. 2023 doručil úradu vyjadrenie k podaným námietkam, dokumentáciu v elektronickej podobe podľa osobitného predpisu² a zriadil prístup do elektronického prostriedku použitého na elektronickú komunikáciu, t. j. IS JOSEPHINE, čím bola úradu prístupná elektronická podoba dokumentácie v súlade s § 173 ods. 2 zákona o verejnom

² zákon č. 305/2013 Z. z. o elektronickej podobe výkonu pôsobnosti orgánov verejnej moci a o zmene a doplnení niektorých zákonov (zákon o e-Governmente) v znení neskorších predpisov

obstarávaní. Úrad na základe vyššie uvedeného konštatuje, že kompletná dokumentácia k predmetnému verejnému obstarávaniu bola úradu k dispozícii dňa **18. 08. 2023**.

Písomné vyjadrenie kontrolovaného k námietkam navrhovateľa

40. Kontrolovaný v úvode vyjadrenia uvádza, že elektronicky dňa 11. 08. 2023 prostredníctvom IS JOSEPHINE obdržal námietky proti inému úkonu kontrolovaného podľa 170 ods. 3 písm. g) zákona o verejnom obstarávaní.
41. Následne kontrolovaný uvádza, že dňa 21. 12. 2022 vyhlásil zákazku zaslaním výzvy na predkladanie ponúk do Vestníka verejného obstarávania ako podlimitnú zákazku na uskutočnenie stavebných prác s predpokladanou hodnotou zákazky 831 673,73 EUR bez DPH a ďalej uvádza, že do predmetnej zákazky predložil svoju ponuku aj navrhovateľ s najnižšou navrhovanou cenou.
42. Kontrolovaný tvrdí, že po vyhodnotení ponúk, ktoré sa neúmerne predĺžilo z dôvodu nedostatočnej pozornosti navrhovateľa pri jej predkladaní, bola dňa 26. 06. 2023 zaslaná informácia o výsledku vyhodnotenia ponúk.
43. Ďalej kontrolovaný uvádza, že dňa 29. 06. 2023 sa uskutočnilo stretnutie za účelom prípravy jednotlivých krokov samotnej realizácie zmluvy. Podľa kontrolovaného z predmetného neformálneho stretnutia neboli prijaté žiadne záväzné výstupy, nakoľko celé stretnutie bolo čisto informatívne a tvrdí, že z uvedených tvrdení navrhovateľa sa žiadne nezakladá na pravde a ide o nesprávne interpretované vyjadrenia.
44. Kontrolovaný uvádza, že nemôže podpísať zmluvu v rozpore so súťažnými podkladmi, ponukou úspešného uchádzača a výsledkom vyhodnotenia ponúk. Ďalej tvrdí, že tak ako vyplýva z dokumentácie k verejnému obstarávaniu, kontrolovaný nežiadal navrhovateľa žiadnym spôsobom o skrátenie lehoty realizácie diela. Uvádza, že v rámci rokovania došlo k otázke, či je možné realizovať dielo v skoršom termíne, avšak v žiadnom prípade sa táto otázka nedala interpretovať ako požiadavka.
45. Kontrolovaný uvádza, že následne bol navrhovateľ listom zo dňa 06. 07. 2023 požiadaný o poskytnutie súčinnosti potrebnej k podpisu zmluvy, a to zaslaním príslušného počtu zmlúv na adresu verejného obstarávateľa vrátane aktualizovaného EMAS certifikátu, ktorému počas vyhodnotenia uplynula platnosť a navrhovateľ bol teda požiadaný o súčinnosť k podpisu zmluvy v zmysle podmienok a požiadaviek uvedených v súťažných podkladoch a v súlade s ponukou úspešného uchádzača.
46. Kontrolovaný tvrdí, že dňa 13. 07. 2023 bolo ďalšie spresňujúce rokovanie, na ktorom sa zástupcovia navrhovateľa snažili namietat' voči projektovej dokumentácii poskytnutej v lehote na predkladanie ponúk a ďalej uvádza, cit.: *„Zodpovedný projektant B oponoval, že nie je možné meniť komponenty navrhnuté a spracované v projektovej dokumentácii. Vzhľadom k tomu, že súčasťou zmluvy o dielo je požiadavka na spracovanie diela podľa projektovej dokumentácie „KOMPOSTÁREŇ biologicky rozložiteľných odpadov Bánovce nad Bebravou“, spracovanej projektantom C — Navrhovanie STAVIEB, zodpovedný projektant B ktorá je identická s projektovou dokumentáciou predloženou k výzve na predloženie ponuky nie je možná iná interpretácia než tá, že dielo bude zhotovené podľa projektovej dokumentácie poskytnutej v lehote na predkladanie ponúk.“*

47. Kontrolovaný tvrdí, že žiadnu priamu výzvu, ako to uvádza navrhovateľ v bode 12 námietok, nevyslovil, ani nepožadoval žiadne zmeny súťažných podmienok oproti tým, ktoré boli poskytnuté v lehote na predkladanie ponúk.
48. Podľa kontrolovaného je zrejmé, že v rámci svojich procesných úkonov, ktoré sú jasne zdokumentované, nepožadoval od navrhovateľa realizáciu diela odlišným spôsobom než podľa podkladov poskytnutých v lehote na predkladanie ponúk.
49. Kontrolovaný tvrdí, že navrhovateľ sa naopak opakovane snažil u kontrolovaného vynútiť nepredloženie zmluvnej zábezpeky podľa bodu 7.3.24. a telefonicky informoval kontrolovaného, že takýto inštitút podľa neho neexistuje. Vzhľadom k tomu, že tieto informácie neboli relevantné, kontrolovaný trval na riadnom poskytnutí súčinnosti potrebnej k podpisu zmluvy.
50. Kontrolovaný uvádza, že navrhovateľ mu dňa 20. 07. 2023 oznámil, že neposkytne súčinnosti pri podpise zmluvy. Ďalej kontrolovaný uvádza, cit.: „(...) Uviedol odôvodnenie, ktoré kontrolovaný žiadnym spôsobom od navrhovateľa nevyžadoval. Zo žiadnych dokumentov nevyplýva požiadavka na skrátenie doby realizácie diela ani na zmenu projektovej dokumentácie. Naopak tak ako bolo uvedené vyššie kontrolovaný nemohol a nemôže uzavrieť zmluvu v rozpore s podkladmi ktoré poskytol v lehote na predkladanie ponúk.“
51. Kontrolovaný sa domnieva, že navrhovateľ si následne uvedomil, že svojim potvrdením o neposkytnutí súčinnosti pri podpise zmluvy zábezpeka zložená v zmysle zákona o verejnom obstarávaní prepadne v prospech kontrolovaného, na čo následne doručil dňa 07. 08. 2023 list „Upozornenie na nezákonnosť postupu verejného obstarávateľa a výzva na nápravu nezákonného stavu“, kde si rozmyslel svoje prvotné neposkytnutie súčinnosti a uvádza, že je následne možné podpísať zmluvu. Kontrolovaný má za to, že ide o čisto špekulatívny krok navrhovateľa, nakoľko túto súčinnosť mohol poskytnúť už v čase žiadosti kontrolovaného o poskytnutie súčinnosti a zmluva by bola uzavretá podľa podkladov poskytnutých v lehote na predkladanie ponúk.
52. Kontrolovaný uvádza, že mu nie je zrejmé, akým spôsobom mohol konať bezdôvodne a v rozpore so zákonom o verejnom obstarávaní, keď všetky procesné kroky, ktoré vykonal sú jasne identifikované a z pohľadu výkladu jasné. V prípade, ak mal navrhovateľ úmysel poskytnúť súčinnosť a podpísať zmluvu, mal vytvorený dostatočný priestor a možnosti, aby tak učinil. Nie je možné na jednej strane informovať kontrolovaného, že mu súčinnosť neposkytne a na druhej strane sa následne domáhať podpisu zmluvy. Navrhovateľ v rámci celých svojich námietok uvádza nezákonné podmienky, ktoré mal kontrolovaný klásť nad rámec požiadaviek uvedených vo verejnom obstarávaní, avšak žiadne dôkazy o takýchto požiadavkách nepredložil. Kontrolovaný uvádza, že z dokladov, ktoré sú súčasťou verejného obstarávania je zrejmé, že všetky kroky ktoré vykonal kontrolovaný boli v súlade so zákonom o verejnom obstarávaní a nemohol konať inak.

Právny rámec

53. Podľa § 10 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní sú verejný obstarávateľ a obstarávateľ povinní pri zadávaní zákaziek, koncesií a pri súťaži návrhov postupovať podľa tohto zákona.

54. 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.
55. Podľa § 46 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní verejný obstarávateľ alebo obstarávateľ môžu vyžadovať, aby uchádzač zabezpečil viazanosť svojej ponuky zábezpekou. Zábezpeka je poskytnutie bankovej záruky, poistenie záruky alebo zloženie finančných prostriedkov na účet verejného obstarávateľa alebo obstarávateľa v banke alebo v pobočke zahraničnej banky.
56. Podľa § 46 ods. 4 zákona o verejnom obstarávaní dĺžku lehoty viazanosti ponúk, výšku zábezpeky, podmienky jej zloženia a vrátenia alebo uvoľnenia verejný obstarávateľ alebo obstarávateľ uvedú v súťažných podkladoch. Podmienky zloženia zábezpeky treba určiť tak, aby si spôsob zloženia mohol vybrať uchádzač.
57. Podľa § 46 ods. 6 zákona o verejnom obstarávaní zábezpeka prepadne v prospech verejného obstarávateľa alebo obstarávateľa, ak uchádzač v lehote viazanosti ponúk
- a) odstúpi od svojej ponuky alebo
 - b) neposkytne súčinnosť alebo odmietne uzavrieť zmluvu alebo rámcovú dohodu podľa § 56 ods. 8 až 12.
58. Podľa § 56 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní uzavretá zmluva, rámcová dohoda alebo koncesná zmluva nesmie byť v rozpore so súťažnými podkladmi alebo koncesnou dokumentáciou a s ponukou predloženou úspešným uchádzačom alebo uchádzačmi.
59. Podľa § 56 ods. 8 zákona o verejnom obstarávaní ak nie je potrebné podľa odseku 10 určiť dlhšiu lehotu, úspešný uchádzač alebo uchádzači sú povinní poskytnúť verejnému obstarávateľovi a obstarávateľovi riadnu súčinnosť potrebnú na uzavretie zmluvy, koncesnej zmluvy alebo rámcovej dohody tak, aby mohli byť uzavreté do desiatich pracovných dní odo dňa uplynutia lehoty podľa odsekov 2 až 7, ak boli na ich uzavretie písomne vyzvaní. Verejný obstarávateľ a obstarávateľ môžu pred písomným vyzvaním na uzavretie zmluvy uskutočniť s úspešným uchádzačom alebo uchádzačmi rokovania výhradne o znížení zmluvnej ceny.
60. Podľa § 56 ods. 9 zákona o verejnom obstarávaní ak uchádzač alebo uchádzači odmietnu uzavrieť zmluvu, koncesnú zmluvu alebo rámcovú dohodu alebo do desiatich pracovných dní odo dňa, keď boli na ich uzavretie vyzvaní neposkytnú súčinnosť podľa odseku 8, verejný obstarávateľ a obstarávateľ môžu uzavrieť zmluvu, koncesnú zmluvu alebo rámcovú dohodu s uchádzačom alebo uchádzačmi, ktorí sa umiestnili na nasledujúcom mieste v poradí. Povinnosti verejného obstarávateľa a obstarávateľa podľa § 55 a 56 tým nie sú dotknuté.
61. Podľa § 56 ods. 10 zákona o verejnom obstarávaní verejný obstarávateľ a obstarávateľ môžu na účely zabezpečenia riadneho plnenia zmluvy, koncesnej zmluvy alebo rámcovej dohody vyžadovať v rámci poskytnutia súčinnosti podľa odsekov 8 a 9 preukázanie alebo splnenie osobitných zmluvných podmienok podľa § 42 ods. 12, ak to uvedú v oznámení o vyhlásení verejného obstarávania, oznámení použitom ako výzva na súťaž alebo v súťažných podkladoch; verejný obstarávateľ a obstarávateľ určia primeranú lehotu na poskytnutie súčinnosti.
62. Podľa § 56 ods. 11 zákona o verejnom obstarávaní ak uchádzač alebo uchádzači neposkytnú súčinnosť podľa odseku 10, verejný obstarávateľ a obstarávateľ sú povinní ich bezodkladne informovať o tom, že s nimi nebude uzavretá zmluva, koncesná zmluva alebo rámcová dohoda spolu s uvedením dôvodov. Ak neboli doručené námietky podľa § 170 ods. 4, verejný

obstarávateľ a obstarávateľ môžu uzavrieť zmluvu s uchádzačom alebo uchádzačmi, ktorí sa umiestnili na nasledujúcom mieste v poradí, najskôr šesnásty deň odo dňa odoslania informácie podľa prvej vety, pri využití prostriedkov elektronickej komunikácie podľa § 20 najskôr jedenásty deň odo dňa odoslania informácie podľa prvej vety. Povinnosti verejného obstarávateľa a obstarávateľa podľa § 55 a 56 tým nie sú dotknuté.

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 a navrhovateľom namietaných skutočností, konštatuje nasledovné:

63. V závislosti od predmetu zákazky, typu kontrolovaného a predpokladanej hodnoty zákazky v celkovej výške 831 673,73 EUR bez DPH, ide o podlimitnú zákazku, obstarávanú bežným postupom pre podlimitné zákazky. Ide o druh zákazky, ktorej predmetom sú stavebné práce, a to konkrétne novostavba prevádzky kompostárne biologicky rozložiteľných odpadov. Predmet zákazky nie je rozdelený na časti. Zákazka je financovaná zo štrukturálnych fondov EÚ Operačný program Kvalita životného prostredia, Kód výzvy OPKZP-PO1-SC111-2019-56, kód projektu: 310011BCR9 a z vlastných finančných prostriedkov kontrolovaného. V lehote na predkladanie ponúk, ktorá bola v zmysle Oznámenia č. 1641 – IOX kontrolovaným stanovená na 27. 01. 2023 do 10:00 hod., ponuku predložilo sedem uchádzačov, vrátane navrhovateľa. Otváranie ponúk sa uskutočnilo dňa 27. 01. 2023 o 13:00 hodine.
64. So zreteľom na uvedené a navrhovateľom namietanú skutočnosť na údajné neposkytnutie súčinnosti kontrolovanému pri podpise zmluvy predmetného verejného obstarávania, úlohou úradu v tomto konaní je posúdiť, či kontrolovaný postupoval podľa § 56 ods. 1, ods. 9 a 11 zákona o verejnom obstarávaní, a teda, že s navrhovateľom nebude uzatvorená zmluva pre neposkytnutie súčinnosti.
65. Úrad uvádza, že inštitút zábezpeky predstavuje zabezpečovací inštitút, ktorým sa (verejný) obstarávateľ „istí“ pre prípad, keď uchádzač pred lehotou viazanosti ponúk odstúpi od svojej ponuky, resp. neposkytne súčinnosť podľa § 56 zákona o verejnom obstarávaní. Vyžadovanie zábezpeky je z pohľadu verejného obstarávateľa fakultatívne. Je výlučne na rozhodnutí verejného obstarávateľa, či uvedený inštitút aplikuje.
66. Podľa súťažných podkladov zverejnených na IS JOSEPHINE dňa 20. 12. 2022, a to konkrétne podľa bodu č. 17 sa vyžaduje zábezpeka, ktorá je súčasťou ponuky. Podľa bodu 17.2 zábezpeka je stanovená na 20 000,00,- EUR a uchádzač je povinný ju zložiť. Podľa bodu 17.3 týchto súťažných podkladov spôsoby zloženia zábezpeky ponuky sú: poskytnutím bankovej záruky za uchádzača alebo poistením zodpovednosti za uchádzača alebo zložením finančných prostriedkov na bankový účet verejného obstarávateľa. V bode 17.5. týchto súťažných podkladov sa ďalej uvádza, že zábezpeka prepadne v prospech kontrolovaného podľa § 46 ods. 7 zákona o verejnom obstarávaní.
67. Preskúmaním dokumentácie k verejnému obstarávaniu úrad konštatuje, že záruka, ktorú poskytol navrhovateľ je obsahom dostupnej dokumentácie, a to konkrétne v cenovej ponuke navrhovateľa zo dňa 27. 01. 2023. Podľa predloženej dokumentácie, navrhovateľ zložil finančné prostriedky na bankový účet kontrolovaného, a to dňa 24. 01. 2023 v sume 20 000,00,- EUR s informáciou pre príjemcu, cit.: „Zabezpeka KOMPOSTAREN biologicky rozložiteľných odpadov Banovce n.Bebr“. Rovnako v zápisnici z vyhodnotenia ponúk zo dňa

13. 02. 2023 – 21. 02. 2023 – 25. 07. 2023 v časti 2. „Vyhodnotenie splnenia požiadaviek na predmet zákazky“ sa uvádza, že navrhovateľ predložil doklad o zložení zábezpeky v zmysle bodu 20.2.7 súťažných podkladov, čo bolo následne potvrdené podpismi všetkých členov komisie kontrolovaného.

68. Z vyššie uvedeného vyplýva, že kontrolovaný v predmetnom verejnom obstarávaní stanovil podmienky prepadnutia zábezpeky v súťažných podkladoch, a to okrem iného tak, že zábezpeka prepadne, ak uchádzač neposkytne súčinnosť, t. j. v súlade s ustanovením § 46 ods. 6 zákona o verejnom obstarávaní. Ako už bolo uvedené vyššie, v tomto prípade bolo prepadnutie zábezpeky viazané na neposkytnutie súčinnosti navrhovateľa.
69. V už zmienených súťažných podkladoch sa ďalej uvádzajú v bode č. 27 (bod je označený ako č. 26., ale ide o chybu v číslovaní dokumentu) podmienky poskytnutia súčinnosti k podpisu zmluvy. V bode 27.2. týchto súťažných podkladov sa uvádza, cit.: *„Vyzvaný uchádzač v lehote určenej vo výzve doručí verejnému obstarávateľovi podpísanú zmluvu o dielo v príslušnom počte a vyššie uvedený doklady. Návrh zmluvy, ktorý je súčasťou súťažných podkladov, je záväzný a nie je možné ho nijako meniť. To neplatí pre úpravy chýb v písaní (pravopisné chyby, preklepy, medzery v texte a pod.), ktoré nemenia význam konkrétnych ustanovení. Vyzvaný uchádzač doplní do zmluvy svoje identifikačné údaje, ponúknuté ceny, ktoré zodpovedajú predloženej ponuke, informácie týkajúce sa subdodávateľov a údaje na kontaktné osoby.“* Ďalej v bode č. 27.3. týchto súťažných podkladov sa uvádza, že uzavreté zmluvy nesmú byť v rozpore so súťažnými podkladmi a s ponukou predloženou úspešným uchádzačom.
70. Podľa článku V. s názvom „Čas plnenia“ Zmluvy o dielo na zhotovenie stavby „KOMPOSTÁREŇ biologicky rozložiteľných odpadov Bánovce nad Bebravou“, ktorá je prílohou č. 5 už zmienených súťažných podkladov, sa zhotoviteľ zaväzuje zhotoviť dielo v súlade s termínmi stanovenými vo výzve na predkladanie ponúk, kde, cit.: *„(...) Lehota výstavby (realizácie):
začatie stavby je do 5 dní odo dňa prevzatia staveniska
lehota výstavby je do 10 mesiacov odo dňa prevzatia stanoviska.“*
71. V dokumente „B – Technická správa“, ktorý je súčasťou dokumentu „Príloha č. 1 Projektová dokumentácia.zip“, zverejneného prostredníctvom IS JOSEPHINE dňa 20. 12. 2022, sa v časti SO_08 uvádzajú informácie k studni, ktorá je súčasťou inžinierskych sietí, a to, cit.: *„(...) Stavebný objekt SO_08 je obnovená existujúca studňa, pod označením Šachta č.1 prepojená z novo zbudovaním vodovodným potrubím ukončeným v šachte č.2. Potrubie bude uložené v zemi podľa výkresov č. V01 – V05. Obnova studne spočíva v odstránení závalu a nečistôt v studni, obnovení profilu studne a osadení ponorného čerpadla a príslušnej technológie tak aby mohla slúžiť pre technologické potreby kompostovania. Ak by v studni nebol dostatočný prítok je potrebné studňu prehĺbiť. Po prehĺbení vrtu je potrebné studňu znova prečistiť, tak aby nedošlo k nutnosti vrt znova prehĺbovať. Studňu nie je možné prehĺbovať svojpomocne. Prácu môže realizovať len autorizovaná firma. Vrtaná pôvodná studňa bude ukončená šachtou o priemere 600mm. Šachtou o priemere 600mm bude ukončené aj napojenie na hydrant pod označením šachta č.2“.*
72. Dňa 16. 01. 2023 zverejnil kontrolovaný prostredníctvom IS JOSEPHINE „Odpovede na žiadosti o vysvetlenie, vykonané zmeny“, v rámci ktorej v časti „4. ŽoV“ kontrolovaný odpovedal na otázku uchádzača, cit.:
„Otázka č. 1:

Žiadame VO o doplnenie PD vodovodu do súťažných podkladov pre vypracovanie ponuky, nakoľko tento sa v predloženej PD nenachádza.

Odpoveď:

Celá realizácia vodovodu spočíva v rekonštrukcii existujúcej studne priamo na pozemku, osadenia čerpadla do studne a jednoduchej vodárničky. Voda bude slúžiť na závlahu kompostu, rozvod bude ukončený hydrantom. Vzdialenosti a poloha studne a hydrantu je na výkrese č.007.“

73. Dňa 26. 06. 2023 bol kontrolovaným zverejnený prostredníctvom IS JOSEPHINE dokument „Informácia o výsledku vyhodnotenia ponúk“ z toho istého dňa, kde v časti 1. kontrolovaný uvádza zoznam uchádzačov, ktorí predložili ponuku a následne v časti 2. uvádza vyhodnotenie ponúk uchádzačov na základe kritérií na vyhodnotenie ponúk vrátane poradia uchádzačov. V dokumente je uvedené, cit.: *„Uchádzač č. 6 XY, splnil všetky požiadavky verejného obstarávateľa stanovené vo výzve na predkladanie ponúk a jeho ponuka sa po vyhodnotení ponúk na základe jediného kritéria na vyhodnotenie ponúk – celkovej ceny s DPH umiestnila ako prvá v poradí.“* Ďalej sa tu uvádza, že navrhovateľ splnil podmienky účasti uvedené vo výzve na predkladanie ponúk a následne kontrolovaný v informácii oznamuje navrhovateľovi, že ním predloženú ponuku vo výške 977 562,25 EUR s DPH prijíma. V závere dokumentu sa uvádza, že na základe uvedeného kontrolovaný vyzve navrhovateľa na poskytnutie súčinnosti k podpisu zmluvy v zmysle požiadaviek a pokynov uvedených vo výzve na predkladanie ponúk a v súťažných podkladoch predmetnej zákazky.
74. Podľa dokumentu „Výzva na riadnu súčinnosť pri uzatváraní zmluvy“ zo dňa 06. 07. 2023, ktorý zaslal kontrolovaný navrhovateľovi v ten istý deň, kontrolovaný vyzval navrhovateľa v súlade s § 56 ods. 8 zákona o verejnom obstarávaní na riadnu súčinnosť potrebnú na uzavretie zmluvy. Kontrolovaný požiadal navrhovateľa o doručenie vyplnenej a podpísanej zmluvy spolu s prílohami v zmysle súťažných podkladov a prílohou zmluvy o dielo na adresu verejného obstarávateľa, a to v lehote do 10 pracovných dní odo dňa doručenia tejto výzvy. V rámci výzvy na súčinnosť pri uzatváraní zmluvy kontrolovaný požiadal taktiež o predloženie aktualizovaného certifikátu environmentálneho manažérstva EMAS. V závere dokumentu sa uvádza, že zmluvu je v zmysle informácie o výsledku vyhodnotení ponúk zo dňa 26. 06. 2023 možné podpísať najskôr jedenásty deň odo dňa odoslania informácie o výsledku vyhodnotenia ponúk a konkrétny dátum podpisu zmluvy si má navrhovateľ dohodnúť s kontaktnou osobou kontrolovaného, uvedenou v dokumente.
75. Následne dňa 17. 07. 2023 zaslal kontrolovaný navrhovateľovi „Žiadosť o písomné stanovisko k realizácii projektu“ z toho istého dňa, v ktorej sa uvádza, cit.: *„Na základe Zmluvy o dielo na zhotovenie Stavby Kompostáren biologicky rozložiteľných odpadov Bánovce nad Bebravou je zhotoviteľ povinný dodržať všetky podmienky Zmluvy. Zmluva o dielo bola vo výzve na predkladanie cenovej ponuky, a vtedy nebola z Vašej strany vznesená žiadna pripomienka k tejto Zmluve.“*

Zmluva musí byť uzavretá v zmysle súťažných podkladov bod 27.2. Vyzvaný uchádzač v lehote určenej vo výzve doručí verejnému obstarávateľovi podpísanú zmluvu o dielo v príslušnom počte a vyššie uvedené doklady. Návrh zmluvy, ktorý je súčasťou súťažných podkladov, je záväzný a nie je možné ho nijako meniť. To neplatí pre úpravy chýb v písaní (pravopisné chyby, preklepy, medzery v texte a pod.), ktoré nemenia význam konkrétnych ustanovení. Vyzvaný uchádzač doplní do zmluvy svoje identifikačné údaje, ponúknuté ceny, ktoré zodpovedajú predloženej ponuke, informácie týkajúce sa subdodávateľov a údaje na kontaktné osoby.

Žiadame Vás o písomné stanovisko či ste schopný splniť dohodnuté podmienky a uzavrieť Zmluvu v lehote stanovenej v zaslanej výzve na riadnu súčinnosť zo dňa 6.7.2023.“

76. Dňa 20. 07. 2023 doručil navrhovateľ kontrolovanému list s odpoveďou na žiadosť o písomné stanovisko k realizácii projektu zo dňa 17. 07. 2023, kde uvádza nasledovné, cit.: „*Naša spoločnosť nemôže poskytnúť súčinnosť pri podpise zmluvy, nakoľko sa po vyhodnotení súťaže preukázali skutočnosti, ktoré nám v čase prípravy a predloženia cenovej ponuky neboli ako uchádzačovi známe zo zverejnených súťažných podkladov, zmluvy o dielo, výkazu výmer a projektovej dokumentácie.*“ Ako dôvody uvádza navrhovateľ, cit.:

1. „*Žiadosť objednávateľa o skrátenie doby výstavby z 10 mesiacov na 5 mesiacov.*

Na osobných stretnutiach k realizácii projektu dňa 29.06.2023 a 13.07.2023 nás objednávateľ informoval o nutnosti skrátenia termínu výstavby z 10 na 5 mesiacov. Aj napriek nášmu zvýšenému úsiliu vyhovieť danej požiadavke a spracovaní predbežnej pracovnej verzie harmonogramu skrátenej doby výstavby nie sme schopní vyhovieť danej požiadavke. Po dôkladnej ekonomickej analýze a vyčíslení s tým súvisiacich nákladov (t. j. nasadenie vyššieho počtu strojov a pracovných kapacít, úhrady zálohových platieb za materiál a technológiu atď.) je pre nás takéto skrátenie doby výstavby nerentabilné, stratové a z toho dôvodu neprijateľné. Taktiež naša spoločnosť nemôže garantovať dodávku materiálov a technológie našimi dodávateľmi v skrátenom termíne. Termíny dodávok boli dohodnuté v čase tvorby cenovej ponuky.

2. *Nezrovnalosť nesúlad medzi výkazom výmer v súťažných podkladoch a výkazom výmer, ktorý tvorí súčasť projektovej dokumentácie predloženej našej spoločnosti objednávateľom k realizácii.*
3. *Nezrovnalosť a nesúlad technického riešenia elektroinštalácie medzi stavebnou časťou a elektroinštalacnou časťou projektu predloženého našej spoločnosti objednávateľom. Taktiež nezrovnalosť a nesúlad medzi výkazom výmer, ktorý bol súčasťou súťažných podkladov a elektroinštalacnou časťou projektu predloženého našej spoločnosti objednávateľom.*
4. *Obnovenie existujúcej vrtanej studne uvádzané v projekte.*

Projekt ako aj výkaz výmer zvažuje s vyčistením a prehĺbením existujúcej studne. Počas obhliadky staveniska studňa nebola nájdená a objednávateľ nebol schopný identifikovať jej polohu udávanú v projekte. Máme za to, že studňa je jedným z hlavných komponentov procesu kompostovania a preto bude potreba ju nanovo vybudovať. Náklady súvisiace s realizáciou novobudovanej studne nie sú súčasťou rozpočtu.“

77. Úrad uvádza, že podľa § 56 ods. 8 zákona o verejnom obstarávaní úspešný uchádzač alebo uchádzači sú povinní poskytnúť verejnému obstarávateľovi a obstarávateľovi riadnu súčinnosť potrebnú na uzavretie zmluvy, koncesnej zmluvy alebo rámcovej dohody tak, aby mohli byť uzavreté do 10 pracovných dní odo dňa uplynutia lehoty podľa odsekov 2 až 7, ak boli na ich uzavretie písomne vyzvaní.
78. Úrad ďalej uvádza, že podľa § 46 ods. 6 písm. b) zákona o verejnom obstarávaní zábezpeka prepadne v prospech verejného obstarávateľa a obstarávateľa, ak uchádzač v lehote viazanosti ponúk neposkytne súčinnosť alebo odmietne uzavrieť zmluvu alebo rámcovú dohodu podľa § 56 ods. 8 až 12 zákona o verejnom obstarávaní.

79. Dňa 01. 08. 2023 o 14:52 hodine kontrolovaný zverejnil dokument „Informácia o výsledku vyhodnotenia ponúk“ z toho istého dňa ako aktualizovanú informáciu o výsledku vyhodnotenia ponúk, kde v časti 1. kontrolovaný uvádza zoznam uchádzačov, ktorí predložili ponuku a následne v časti 2. uvádza vyhodnotenie ponúk uchádzačov na základe kritérií na vyhodnotenie ponúk vrátane poradia uchádzačov. Navrhovateľ je uvedený v tabuľke pod poradovým číslom 6., kde sa v časti „Poradie uchádzača“ uvádza, cit.: *„Neposkytnutie súčinnosti pri podpise zmluvy.“* Pod tabuľkou sa uvádza, cit.: *„(...) Verejný obstarávateľ vyhodnocoval len uchádzača, ktorý sa umiestnil na 1. mieste v poradí v zmysle kritéria na vyhodnotenie ponúk. Po neposkytnutí riadnej súčinnosti pri podpise zmluvy spoločnosťou XY, verejný obstarávateľ vyhodnocoval ponuku uchádzača Y“* Následne sa v dokumente uvádza, že uchádzač Y splnil podmienky účasti uvedené vo výzve na predkladanie ponúk a kontrolovaný v informácii oznamuje úspešnému uchádzačovi, že ním predloženú ponuku vo výške 996 189,78 EUR s DPH prijíma. V závere dokumentu sa uvádza, že na základe uvedeného kontrolovaný vyzve úspešného uchádzača na poskytnutie súčinnosti k podpisu zmluvy v zmysle požiadaviek a pokynov uvedených vo výzve na predkladanie ponúk a v súťažných podkladoch predmetnej zákazky.
80. Dňa 01. 08. 2023 o 15:49 hodine kontrolovaný zverejnil dokument „Informácia o výsledku vyhodnotenia ponúk“ z toho istého dňa ako aktualizovanú informáciu o výsledku vyhodnotenia ponúk opravenú o administratívnu chybu. V uvedenom dokumente bolo zmenené číslo, pod ktorým bola spoločnosť B zapísaná do zoznamu hospodárskych subjektov – 2020/6-PO-E5269/2023/6-PO-E5269 uvedené v časti 2. Vyhodnotenie ponúk uchádzačov na základe kritérií na vyhodnotenie ponúk vrátane poradia uchádzačov. Táto aktualizovaná informácia o výsledku vyhodnotenia ponúk bola zverejnená aj na profile zákazky na webe úradu v ten istý deň.
81. Dňa 07. 08. 2023 zaslal navrhovateľ kontrolovanému list “Upozornenie na nezákonnosť postupu verejného obstarávateľa a výzva na nápravu nezákonného stavu“ z toho istého dňa, kde sa uvádza, cit.: *„(...) Spoločnosť XY (ďalej aj ako spoločnosť „XY“) vo Verejnom obstarávaní predložila svoju ponuku.*

Dňa 26. 06. 2023 bola zo strany Verejného obstarávateľa spoločnosti XY doručená informácia o výsledku vyhodnotenia ponúk, v rámci ktorej spoločnosti XY Verejný obstarávateľ omámil, že ponuku spoločnosti XY prijíma.

Dňa 06. 07. 2023 bola spoločnosti XY doručená výzva na poskytnutie súčinnosti smerujúcej k uzatvoreniu zmluvy s lehotou na doručenie podpísanej zmluvy do 10 pracovných dní, t. j. do 20. 07. 2023.

Podľa súťažných podkladov a bodu 7.2 zmluvy, ktorá bola súčasťou podkladov vo Verejnom obstarávaní, je lehota vykonania diela 10 mesiacov odo dňa nadobudnutia účinnosti zmluvy, resp. prevzatia staveniska.

Dňa 13. 07. 2023 boli zástupcovia spoločnosti XY zo strany pána B Mesta Bánovce nad Bebravou pozvaní na osobné rokovanie, na ktorom bolo zo strany B, a za účasti ďalších zástupcov na strane Verejného obstarávateľa a spoločnosti XY, vnesená požiadavka k tomu, aby spoločnosť XY v rámci lehoty na poskytnutie súčinnosti spolu s podpísanými zmluvami, predložila ako súčasť zmluvy aj návrh harmonogramu, ktorý by iniciatívne viedol k uskutočneniu diela v skrátenej lehote, konkrétne do 31. 12. 2023 (pozn. v skrátenej lehote vykonania diela z 10 mesiacov na cca 5 mesiacov).

Ako dôvod tejto žiadosti a podmienky predloženia zmlúv spolu s takto spracovaným harmonogramom bola zo strany p. B deklarovaná potreba dokončenia diela do 31. 12. 2023, pretože na jeho úhradu je viazané pridelenie nenávratných finančných prostriedkov zo štrukturálnych fondov EÚ Operačný program Kvalita životného prostredia, Kód výzvy OPKZP-PO1-SC111-2019-56, kód projektu: 310011BCR9, ktorých poskytnutie je časovo viazané do 31. 12. 2023.

Na tomto osobnom stretnutí bola zároveň zástupcom spoločnosti XY doručená stavebným úradom overená projektová dokumentácia diela, ktorá sa vo výraznej miere odlišuje od projektovej dokumentácie a výkazu výmer, ktorý bol súčasťou súťažných podkladov vo Verejnom obstarávaní. K tejto zo strany Verejného obstarávateľa osobne doručenej projektovej dokumentácii zo strany Verejného obstarávateľa došlo k vyjadreniu, že dielo bude realizované podľa danej overenej projektovej dokumentácie, pričom rozdiely medzi dokumentáciou zo súťažných podkladov a reálnou projektovou dokumentáciou overenou stavebným úradom budú „vyriešené neskôr”.

Nad rámec toho boli zástupcovia spoločnosti XY po osobnom stretnutí prizvaní na obhliadku staveniska. V rámci plynutia lehoty na predkladanie ponúk Verejný obstarávateľ uverejnil aj odpoveď č. 1 na žiadosť o vysvetlenie č. 4 súťažných podkladov, podľa ktorej realizácia vodovodu spočíva v rekonštrukcii existujúcej studne priamo na pozemku, osadením čerpadla do studne a jednoduchej vodárničky, ktorej poloha je zakreslená na výkrese projektovej dokumentácie. Na obhliadke staveniska však zástupcovia spoločnosti XY zistili, že žiadna takáto studňa sa na pozemku nenachádza. Na toto zistenie zástupca Verejného obstarávateľa reagoval, že keď bude treba, tak sa prisun vody pre účely funkčnosti diela „zabezpečí”.

Všetky vyššie uvedené okolnosti predstavujú zmenu podmienok Verejného obstarávania podľa pôvodných súťažných podkladov. Osobitne najmä priama výzva štatutárneho zástupcu Verejného obstarávateľa v rámci poskytnutia súčinnosti na predloženie harmonogramu k zmluve, ktorý má byť odlišný od znenia samotnej zmluvy a pôvodných podmienok súťažných podkladov Verejného obstarávania, objektívne odporovala zákonnej povinnosti podľa ustanovenia § 56 ods. 1 ZVO, podľa ktorého uzavretá zmluva nesmie byť v rozpore so súťažnými podkladmi a ponukou predloženou úspešným uchádzačom.

Výzva na predloženie revidovaného harmonogramu so skrátenou lehotou realizácie diela spolu so zmluvami v rámci súčinnosti, bola neprijateľnou podmienkou, ktorá vytvorila prekážku povinnosti spoločnosti XY takto podmienený návrh zmluvy prijať a poskytnúť Verejnému obstarávateľovi súčinnosť na uzatvorenie takejto zmluvy.

Z uvedeného dôvodu dňa 20. 07. 2023 spoločnosť XY adresovala Verejnému obstarávateľovi list označený ako „Stanovisko k poskytnutiu súčinnosti pri podpise zmluvy”, v rámci ktorého deklaroval, že za predpokladu trvania Verejného obstarávateľa na povinnosti skrátenia lehoty na vykonanie diela do 31. 12. 2023, zo strany spoločnosti XY nie je možné takýto návrh prijať, pretože tieto podmienky nie sú v súlade so súťažnými podkladmi a realizácia diela v takomto termíne je objektívne nereálna.

Na tento list a upozornenia na konanie Verejného obstarávateľa, ktoré nie je v súlade s pravidlami verejného obstarávania, Verejný obstarávateľ spoločnosti XY nereagoval a neubezpečil ho, že má v záujme s ním uzavrieť zmluvu za pôvodných podmienok súťažných

podkladov (t. j. najmä s termínom realizácie diela pôvodných 10 mesiacov od účinnosti zmluvy).

Namiesto toho Verejný obstarávateľ dňa 01. 08. 2023 doručil všetkým uchádzačom vrátane spoločnosti XY upravenú informáciu o výsledku hodnotenia ponúk, z ktorej bola ponuka spoločnosti XY vynechaná (pozn. spoločnosť XY ani nebola formálne vylúčená z Verejného obstarávania) z dôvodu neposkytnutia súčinnosti pri podpise zmluvy.

Spoločnosť XY spolu s ponukou zložila zábezpeku v hodnote 20 000 EUR. Okrem toho, že Verejný obstarávateľ bezdôvodne a v rozpore so Zákonom o verejnom obstarávaní nenapravil vlastné pochybenie a neuzatvoril s spoločnosťou XY zmluvu v súlade s pôvodnými podmienkami a podkladmi Verejného obstarávania, tak svojim konaním vyvolal stav, s ktorým formálne Zákon o verejnom obstarávaní a súťažné podklady spájajú prepadnutie zábezpeky v prospech Verejného obstarávateľa.

Z uvedeného dôvodu si spoločnosť XY dovoľuje Verejného obstarávateľa dôrazne upozorniť na to, že svojim konaním zakladá hrubé porušenie pravidiel verejného obstarávania, ktorým v prípade uzatvorenia zmluvy s iným uchádzačom, dôjde k vzniku priamej škody vo výške 20 000,- EUR z dôvodu prepadnutia zábezpeky, ďalším škodám na priamych nákladoch spojených s mobilizáciou smerujúcou k plneniu zákazky a ušlému zisku spoločnosti XY.

Zároveň si spoločnosť XY dovoľuje Verejného obstarávateľa dôrazne upozorniť na to, že predmet zákazky je financovaný zo štrukturálnych fondov Európskej únie, pričom za daných podmienok za predpokladu opomenutia uchádzača XY ako úspešného uchádzača je prakticky isté, že dôjde k výrazným, potenciálne 100 % korekciám pridelenia nenávratných finančných prostriedkov pre realizáciu danej zákazky.

Podľa ustanovenia § 170 ods. 3 ZVO spoločnosti XY aktuálne plyní lehota na podanie námietok proti výsledku hodnotenia ponúk na Úrad pre verejné obstarávanie. Táto lehota uplynie dňa 11. 08. 2023.

S ohľadom na to, že Verejný obstarávateľ môže ešte sám iniciatívne tento nezákonný stav zvrátiť zrušením rozhodnutia o vyhodnotení ponúk zo dňa 01. 08. 2023 a opätovným vyhodnotením ponúk a následným podpisom zmluvy so spoločnosťou XY ako úspešným uchádzačom - avšak výhradne v súlade s pôvodnými podmienkami súťažných podkladov (t. j. bez podmieňujúcich výziev na doručenie modifikovaných harmonogramov v rozpore s pôvodnými podmienkami Verejného obstarávania) — spoločnosť XY si dovoľuje Verejného obstarávateľa vyzvať, aby zrušil rozhodnutie o vyhodnotení ponúk zo dňa 01. 08. 2023 a opätovne pokračoval vo Verejnom obstarávaní.

V prípade, ak k zrušeniu rozhodnutia o vyhodnotení ponúk zo dňa 01. 08. 2023 nedôjde do 09. 08. 2023, spoločnosť XY bude nútená podať námietky proti výsledku hodnotenia ponúk na Úrad pre verejné obstarávanie a o konaní Verejného obstarávateľa informovať poskytovateľa nenávratných finančných príspevkov.

Táto skutočnosť však s mierou hraničiacou s istotou dovedie k tomu, že Verejný obstarávateľ nielenže bude musieť proces Verejného obstarávania vrátiť do stavu pred oznámenia upraveného výsledku hodnotenia ponúk zo dňa 01. 08. 2023 a ponuky opätovne vyhodnotiť, avšak s ohľadom na trvanie konaní pred Úradom pre verejné obstarávanie s mierou hraničiacou s istotou dôjde k tomu, že bude úplne zmarená možnosť čerpať na realizáciu tejto

zákazky prostriedky z daného operačného programu a nenávratného finančného príspevku do 31. 12. 2023.

Z uvedených dôvodov si dovoľujeme vyjadriť presvedčenie, že k tomuto nezákonnému skutkovému stavu došlo iba nedopatrením, a že Verejný obstarávateľ vo vlastnom záujme zruší rozhodnutie o vyhodnotení ponúk zo dňa 01. 08. 2023 a následne bude postupovať v súlade so Zákonom o verejnom obstarávaní a podpíše so spoločnosťou XY zmluvu v súlade so súťažnými podkladmi a ponukou spoločnosti XY.

Pre vylúčenie pochybností si spoločnosť XY Verejnému obstarávateľovi dovoľuje potvrdiť, že ako úspešný uchádzač, je naďalej pripravená podpísať zmluvu, ktorá má byť výsledkom tohto Verejného obstarávania, avšak výhradne za predpokladu, že táto bude v súlade s pôvodnými podmienkami Verejného obstarávania a v súlade s ustanovením § 56 ods. 1 ZVO.“

82. Dňa 10. 08. 2023 kontrolovaný zaslal uchádzačovi Y list „Výzva na riadnu súčinnosť pri uzatváraní zmluvy“ z toho istého dňa, v ktorom uvádza, že kontrolovaný listom zo dňa 01. 08. 2023 zaslal informáciu o výsledku vyhodnotenia ponúk, v ktorom uchádzačovi kontrolovaný oznámil, že prijíma ponuku uchádzača v predmetnej zákazke a v súlade s § 56 ods. 8 zákona o verejnom obstarávaní vyzýva kontrolovaný uchádzača na riadnu súčinnosť potrebnú na uzavretie zmluvy. Zároveň žiada doručiť vyplnené a podpísané zmluvy spolu s prílohami v zmysle súťažných podkladov a prílohami zmluvy o dielo na adresu kontrolovaného. Kontrolovaný žiada o doručenie zmlúv do 10 pracovných dní odo dňa doručenia tejto výzvy a v závere uvádza informáciu, a to, že zmluvu je v zmysle informácie o výsledku vyhodnotenia ponúk zo dňa 01. 08. 2023 možné podpísať najskôr jedenásty deň odo dňa odoslania informácie o výsledku vyhodnotenia ponúk a konkrétny dátum podpisu zmluvy si má uchádzač dohodnúť so zodpovednou osobou kontrolovaného, ktorá je v dokumente uvedená.
83. Dňa 11. 08. 2023 zaslal navrhovateľ kontrolovanému námietky podľa § 170 ods. 3 písm. g) zákona o verejnom obstarávaní smerujúce proti oznámeniu podľa ustanovenia § 56 ods. 11 zákona o verejnom obstarávaní, a to z dôvodu, že s navrhovateľom nebude uzatvorená zmluva pre neposkytnutie súčinnosti.
84. Úrad konštatuje, že navrhovateľ nepredložil žiadne dôkazy podporujúce jeho tvrdenia, že kontrolovaný podmieňoval podpis zmluvy a prijatie záväzku novými podmienkami na poskytnutie súčinnosti (v podobe skrátenia lehoty na vykonanie diela z 10 mesiacov na 5 mesiacov), ktoré sú v rozpore s pôvodnými podmienkami verejného obstarávania, ponukou navrhovateľa a § 56 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní. Naopak, úrad preskúmaním dostupnej dokumentácie konštatuje, že kontrolovaný vyzval navrhovateľa na súčinnosť pri podpise zmluvy (bod 74 rozhodnutia), a to Výzvou na riadnu súčinnosť pri uzatváraní zmluvy zo dňa 06. 07. 2023 (ďalej len „Výzva na súčinnosť“), ktorú zaslal kontrolovaný navrhovateľovi v ten istý deň, a teda kontrolovaný vyzval navrhovateľa v súlade s § 56 ods. 8 zákona o verejnom obstarávaní na riadnu súčinnosť potrebnú na uzavretie zmluvy. Úrad ani v tejto Výzve na súčinnosť neidentifikoval žiadne podmienenie podpisu zmluvy tým, že by malo dôjsť k skráteniu lehoty na vykonanie diela z 10 mesiacov na 5 mesiacov. So zreteľom na vyššie uvedené sa úrad nemôže stotožniť s tvrdeniami navrhovateľa, že by kontrolovaný takýmto skrátením lehoty vykonania diela podmieňoval podpis zmluvy a navrhovateľ nepredložil k tomu žiadne dôkazy, napríklad v podobe zápisnice zo stretnutia zo dňa 29. 06. 2023 a 13. 07. 2023 (viď najmä body 13., 15., 76. tohto rozhodnutia), ktorá by potvrdzovala tvrdenia navrhovateľa. Eventuálne, aj keby bola pravda, že kontrolovaný ústne deklaroval navrhovateľovi požiadavku na skrátenie lehoty vykonania diela z 10 mesiacov na 5 mesiacov,

navrhovateľ mal proaktívne pristúpiť k poskytnutiu súčinnosti v súlade s Výzvou na súčinnosť, v istom smere nekompromisne nehládajac na kontrolovaného, ktorý samozrejme môže mať záujem na takomto skrátení vykonania diela, pretože predmet tejto zákazky je v zmysle bodu II.2.13) Výzvy na predkladanie ponúk financovaný z fondov EÚ, konkrétne ide o kód výzvy OPKZP-PO1-SC111-2019-56, kód projektu: 310011BCR9, pričom kontrolovaný má kontrahovanú [Zmluvu o poskytnutí nenávratného finančného príspevku č. OPKZP-PO1-SC111-2019-56/30 zo dňa 22. 03. 2022](#) s Ministerstvom životného prostredia SR, v zastúpení Slovenskou agentúrou životného prostredia (ďalej len „Zmluva o NFP“), a to vo výške určenej v čl. 3 Zmluvy o NFP. Ak by aj prípadne bolo pravdivé tvrdenie navrhovateľa, že ústne bol požiadaný o skrátenie doby realizácie z 10 na 5 mesiacov, navrhovateľ nemusel na túto údajnú požiadavku kontrolovaného vôbec brať ohľad, pretože podľa § 56 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní uzavretá zmluva, rámcová dohoda alebo koncesná zmluva nesmie byť v rozpore so súťažnými podkladmi alebo koncesnou dokumentáciou a s ponukou predloženou úspešným uchádzačom alebo uchádzačmi. To znamená, že navrhovateľ mal predložiť na účely sfinalizovania kontraktácie zmluvu v znení, v akom bola súčasťou prílohy č. 5 súťažných podkladov a otázka nutnosti ukončenia doby realizácie do 31. 12. 2023, čo je požiadavka vyplývajúca z bodu 6.8 písm. a) Zmluvy o NFP, bola a je pre navrhovateľa irelevantná, a to:

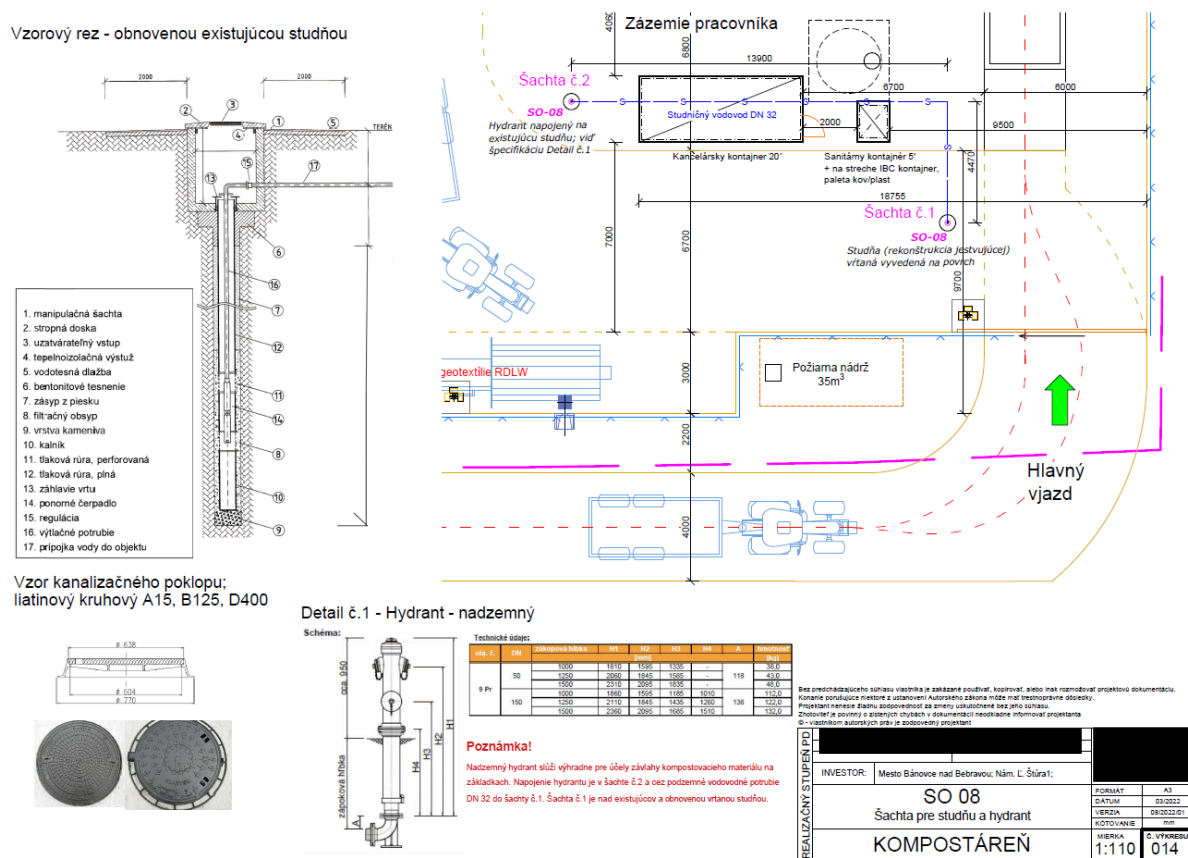
- **po prvé, z toho dôvodu, že doba realizácie hlavných aktivít Projektu a jej zmena je relevantnou otázkou medzi kontrolovaným ako prijímateľom NFP a Ministerstvom životného prostredia SR, resp. Slovenskou agentúrou životného prostredia ako poskytovateľom NFP**, pričom táto je upravená v spomínanom bode 6.8 Zmluvy o NFP nasledovne, cit.: „Zmluvné strany sa dohodli, že pri predlžovaní doby Realizácie hlavných aktivít Projektu (zmeny podľa odseku 6.2 písm. d) bod vii) tohto článku) platia nasledovné pravidlá, čím však nie sú dotknuté ostatné pravidlá vyplývajúce zo Zmluvy o poskytnutí NFP týkajúce sa časového aspektu Realizácie hlavných aktivít Projektu (napríklad pravidlá uvedené v článkoch 8 a 9 VZP):
 - a) *Dobu Realizácie hlavných aktivít Projektu nie je možné predĺžiť nad rámec maximálnej doby, ktorá pre realizáciu hlavných aktivít projektov vyplýva z Výzvy a ktorá je uvedená pri definícii Realizácie hlavných aktivít Projektu v čl. 1 ods. 3 VZP, ktorá nesmie presiahnuť 31.12.2023. V rámci tejto doby stanovenej Výzvou pre realizáciu hlavných aktivít projektov je možné individuálne stanovenú dobu Realizácie hlavných aktivít Projektu predlžovať na základe oznámenia zmeny zo strany Prijímateľa.*
 - b) *Ak Prijímateľ neoznámí predĺženie doby Realizácie hlavných aktivít Projektu pred jej uplynutím, výdavky, ktoré realizoval v čase od uplynutia doby Realizácie hlavných aktivít Projektu do akceptácie predĺženia doby Realizácie hlavných aktivít Projektu, sú Oprávnenými výdavkami iba v prípade, že Poskytovateľ akceptuje alebo schváli predmetnú zmenu. Plynutie doby Realizácie hlavných aktivít Projektu sa neprerušuje počas obdobia medzi uplynutím pôvodne dohodnutého termínu Ukončenia realizácie hlavných aktivít Projektu a oznámením o predĺžení doby Realizácie hlavných aktivít Projektu.*
 - c) *Poskytovateľ neschváli predĺženie doby Realizácie hlavných aktivít Projektu, ak z existujúcich dokladov, ktorých relevantnosť je nepochybná a ktoré predložil Prijímateľ v rámci žiadosti o zmenu, alebo si nechal vypracovať Poskytovateľ pre účely posúdenia takejto zmeny, vyplýva, že doba od podania žiadosti o zmenu až do uplynutia maximálnej doby, ktorá pre realizáciu projektov vyplýva z Výzvy a ktorá je uvedená pri definícii Realizácie hlavných aktivít Projektu v čl. 1 odsek 3 VZP, je kratšia ako doba nevyhnutná na Ukončenie realizácie hlavných aktivít*

Projektu. V takom prípade ide o podstatné porušenie Zmluvy o poskytnutí NFP podľa článku 2 ods. 2.4 zmluvy a čl. 9 ods. 4 písm. b) bod vii) VZP. Existujúcimi dokladmi podľa prvej vety tohto písm. c) sú najmä znalecký posudok vypracovaný znalcom v príslušnom znaleckom odbore, odborné vyjadrenie alebo stanovisko znalca alebo inej odborne spôsobilej osoby v príslušnom odvetví alebo odbore.“;

- **po druhé, z toho dôvodu, že zmluvná pokuta podľa bodu 10.1 prílohy č. 5 súťažných podkladov (Návrh zmluvy o dielo), cit.: „Zhotoviteľ je povinný zaplatiť zmluvnú pokutu vo výške 0,05% z celkovej zmluvnej ceny diela bez DPH za každý deň omeškania s plnením svojej povinnosti dodať dielo riadne a včas.“, je uplatniteľná len v prípade, ak by navrhovateľ nezrealizoval dielo v lehote výstavby (realizácie) podľa bodu 5.1 prílohy č. 5 súťažných podkladov (Návrh zmluvy o dielo), kde sa explicitne uvádza, cit.: „lehota výstavby je do 10 mesiacov odo dňa prevzatia staveniska“, t. j. nie 5 mesiacov.**

85. So zreteľom na vyššie uvedené je úrad toho názoru, že navrhovateľ neposkytol riadne súčinnosť na uzatvorenie zmluvy v tomto verejnom obstarávaní a z formálne doručenej dokumentácie a ani z určeného spôsobu komunikácie v IS JOSEPHINE nevyplýva, že by kontrolovaný v rozpore s ustanovením § 56 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní požadoval kontrahovať zmluvu alebo iný dokument, z ktorého by vyplývala požiadavka skrátenia doby výstavby z 10 mesiacov na 5 mesiacov oproti pôvodne zverejneným súťažným podkladom. Úrad opätovne poukazuje na to, že kontrolovaný dňa 17. 07. 2023 zaslal navrhovateľovi Žiadosť o písomné stanovisko k realizácii projektu (bod 75 rozhodnutia), v ktorom kontrolovaný uvádza, cit.: „(...) Návrh zmluvy, ktorý je súčasťou súťažných podkladov, je záväzný a nie je možné ho nijako meniť. To neplatí pre úpravy chýb v písaní (pravopisné chyby, preklepy, medzery v texte a pod.), ktoré nemenia význam konkrétnych ustanovení.“ Na čo navrhovateľ zaslal dňa 20. 07. 2023 kontrolovanému Stanovisko k poskytnutiu súčinnosti pri podpise zmluvy (bod 76 rozhodnutia), v ktorom uvádza, cit.: “(...) Naša spoločnosť **nemôže poskytnúť súčinnosť** pri podpise zmluvy, nakoľko sa po vyhodnotení súťaže preukázali skutočnosti, ktoré nám v čase prípravy a predloženia cenovej ponuky neboli ako uchádzačovi známe zo zverejnených súťažných podkladov, zmluvy o dielo, výkazu výmer a projektovej dokumentácie.“
86. Na základe vyššie uvedeného možno konštatovať, že postup kontrolovaného viedol k uzavretiu zmluvy s navrhovateľom, a teda zo strany kontrolovaného bola vyvinutá aktivita potrebná na uzavretie zmluvy podľa § 56 ods. 8 zákona o verejnom obstarávaní, a to za podmienok v zmysle požiadaviek a pokynov uvedených vo Výzve na predkladanie ponúk a v súťažných podkladoch predmetnej zákazky, t. j. zároveň v súlade s ustanovením § 56 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní. Nakoľko má úrad za preukázané, že navrhovateľ riadne a včas súčinnosť na uzatvorenie zmluvy neposkytol, aj kontrolovaného následné úkony úrad považuje v čase vydania tohto rozhodnutia zároveň za súladné:
- s ustanovením § 56 ods. 11 zákona o verejnom obstarávaní, pretože kontrolovaný dňa 01. 08. 2023 v „Informácii o výsledku vyhodnotenia ponúk“ z toho istého dňa informoval navrhovateľa, že neposkytol súčinnosť;
 - s ustanovením § 56 ods. 9 zákona o verejnom obstarávaní, pretože kontrolovaný dňa 10. 08. 2023 zaslal uchádzačovi Y „Výzvu na riadnu súčinnosť pri uzatváraní zmluvy“ z toho istého dňa, ktorý sa pôvodne umiestnil na 2. mieste na základe vyhodnotenia kritéria (najnižšia cena bez DPH).

87. Obdobný záver treba prijať aj vo vzťahu k údajne absentujúcej studni, o ktorej navrhovateľ tvrdí, že počas obhliadky táto nebola nájdená a nebol schopný identifikovať jej polohu udávanú v projekte. Navrhovateľ nepredložil žiadny dôkaz (napríklad fotodokumentáciu), že skutočnosti uvedené v dokumente „B – Technická správa“ (viď bod 71. tohto rozhodnutia), cit.: „*Stavebný objekt SO_08 je obnovená existujúca studňa, pod označením Šachta č.1 prepojená z novo zbudovaním vodovodným potrubím ukončením v šachte č.2. Potrubie bude uložené v zemi podľa výkresov č. V01 – V05.*“, nezodpovedajú skutočnému stavu. Rovnako tak navrhovateľ žiadnym dôkazom nevyvrátil skutočnosť o existujúcej studni, ktorá vyplýva z prílohy č. 1 súťažných podkladov, konkrétne z dokumentu „014 SO_08.pdf“, kde je zakreslená studňa ako „Šachta č. 1“ s popisom, cit.: „*Studňa (rekonštrukcia jestvujúcej) vrtaná vyvedená na povrch*“.



88. Úrad v konaní o preskúmanie úkonov kontrolovaného na základe námietok nezistil porušenie zákona o verejnom obstarávaní, na ktoré poukazuje navrhovateľ v podaných námietkach a ktoré by mohlo ovplyvniť výsledok verejného obstarávania a na záver konštatuje, že kontrolovaný pri vyhodnocovaní ponúk postupoval v súlade so zákonom o verejnom obstarávaní a zároveň v súlade s ním stanovenými súťažnými podkladmi.
89. Na základe uvedeného úrad konštatuje, že námietky navrhovateľa sú **neopodstatnené**.
90. Podľa ustanovenia § 175 ods. 3 zákona o verejnom obstarávaní ak úrad v konaní o preskúmanie úkonov kontrolovaného na základe námietok **nezistí porušenie tohto zákona**, na ktoré poukazuje navrhovateľ v podaných námietkach a ktoré by mohlo ovplyvniť výsledok verejného obstarávania, námietky **zamietne**.

91. Na základe uvedeného bolo potrebné rozhodnúť o námietkach navrhovateľa tak, ako je uvedené vo výrokovej časti tohto rozhodnutia.

Kaucia

92. Podľa ustanovenia § 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.
93. V súlade s týmto ustanovením zákona o verejnom obstarávaní a výrokom tohto rozhodnutia sa navrhovateľom zložená kaucia za podanie námietok stáva v celom jej rozsahu príjmom štátneho rozpočtu dňom nadobudnutia právoplatnosti tohto rozhodnutia.

P o u č e n i e:

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

(elektronický podpis)

riaditeľ odboru dohľadu

Rozhodnutie sa doručí:

1. **XY** – navrhovateľ
2. **AB** – poverený zastupovaním kontrolovaného³

³ Podľa § 173 ods. 18 zákona o verejnom obstarávaní ak má účastník konania zástupcu s plnomocenstvom na celé konanie, písomnosti adresované účastníkovi konania úrad doručuje iba tomuto zástupcovi.