

Bratislava 03. 05. 2018
Číslo: 4232-6000/2018-OD

Úrad pre verejné obstarávanie ako ústredný orgán štátnej správy pre verejné obstarávanie podľa § 140 a orgán príslušný podľa § 167 ods. 2 písm. b) zákona č. 343/2015 Z. z. o verejnom obstarávaní a o zmene a doplnení niektorých zákonov v znení neskorších predpisov vo veci námietok uchádzača **XY** (ďalej len „navrhovateľ“) smerujúcich proti vylúčeniu z verejného obstarávania na predmet zákazky „Bytové jednotky v nadstavbe lekárne a bytové jednotky v nadstavbe zdravotného strediska“, vyhláseného verejným obstarávateľom **Obec Štiavnik**, Štiavnik 1350, 013 55 Štiavnik, IČO: 00321672 (ďalej len „kontrolovaný“) vo Vestníku verejného obstarávania č. 253/2017 dňa 27. 12. 2017 pod značkou 17722 – WYP, vydáva toto

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

Úrad pre verejné obstarávanie podľa § 175 ods. 1 písm. a) zákona č. 343/2015 Z. z. o verejnom obstarávaní a o zmene a doplnení niektorých zákonov v znení neskorších predpisov **nariaduje** verejnemu obstarávateľovi Obec Štiavnik, Štiavnik 1350, 013 55 Štiavnik, IČO: 00321672 vo verejnom obstarávaní na predmet zákazky „Bytové jednotky v nadstavbe lekárne a bytové jednotky v nadstavbe zdravotného strediska“, vyhlásenom vo Vestníku verejného obstarávania č. 253/2017 dňa 27. 12. 2017 pod značkou 17722 – WYP, **odstrániť protiprávny stav**, a to **zrušiť** rozhodnutie kontrolovaného o vylúčení navrhovateľa XY a **zaradiť** ho späť do procesu verejného obstarávania a opätovne vyhodnotiť splnenie podmienok účasti navrhovateľa, **do 30 dní** odo dňa nadobudnutia právoplatnosti tohto rozhodnutia.

O d ô v o d n e n i e :

1. Navrhovateľ listom zo dňa 20. 02. 2018, doručeným Úradu pre verejné obstarávanie (ďalej len „úrad“) dňa 22. 02. 2018, podal námietky v listinnej podobe podľa § 170 ods. 3 písm. d) zákona č. 343/2015 Z. z. o verejnom obstarávaní a o zmene a doplnení niektorých zákonov v znení neskorších predpisov (ďalej len „zákon o verejnom obstarávaní“) smerujúce proti vylúčeniu z verejného obstarávania. Námietky navrhovateľa boli úradu, ako aj kontrolovanému doručené v lehote podľa § 170 ods. 4 zákona o verejnom obstarávaní a obsahujú všetky náležitosti a prílohy námietok podľa § 170 ods. 5 a ods. 6 zákona o verejnom obstarávaní.

Námietky navrhovateľa

2. Navrhovateľ v podaných námietkach uvádza, že v rámci predmetného verejného obstarávania doručil svoju ponuku v lehote na predkladanie ponúk. Následne dňa 07. 02. 2018 mu, ako uvádza, bola kontrolovaným doručená žiadosť o vysvetlenie ponuky, v ktorej kontrolovaný s poukázaním na nevyplnený bod 10 oddielu C „Technická a odborná spôsobilosť“ IV. časti navrhovateľom predloženého jednotného európskeho dokumentu, ako aj s poukázaním na nepredloženie dokladu, v ktorom by bol uvedený podiel plnenia zo zmluvy, ktorý má uchádzač v úmysle zabezpečiť subdodávateľom, požiadal navrhovateľa o vysvetlenie nepredloženia tohto dokladu a jeho neuvedenia v jednotnom európskom dokumente (viď bod 17 tohto rozhodnutia).
3. Navrhovateľ ďalej uvádza, že vo svojej odpovedi kontrolovanému (viď bod 18 tohto rozhodnutia) vysvetlil, že informáciu o subdodávateľoch uviedol v časti II., oddiele D „Informácie týkajúce sa subdodávateľov, ktorých kapacity hospodársky subjekt nevyužíva“ jednotného európskeho dokumentu, a to označením možností „nie“, čo podľa jeho názoru znamená, že neuvažuje nad využitím subdodávateľov pri realizácii predmetnej zákazky. Dodáva, že v odpovedi zároveň potvrdil jednoznačným vyjadrením, že podiel subdodávateľov na realizácii zákazky bude 0%. Podľa navrhovateľa následným vylúčením jeho ponuky z verejného obstarávateľa podľa § 40 ods. 6 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní z dôvodu nesplnenia podmienok účasti došlo k porušeniu jeho práv, ako aj princípu transparentnosti a nediskriminácie.
4. Navrhovateľ má za to, že dôvod vylúčenia ponuky z verejného obstarávania musí byť založený na riadne preskúmanom skutkovom stave za použitia nesporných dôkazných prostriedkov. V tomto prípade však podľa navrhovateľa nemožno hovoriť o riadne preskúmanom skutkovom stave za použitia nesporných dôkazných prostriedkov, nakoľko ako bolo uvedené v žiadosti o vysvetlenie, komisia kontrolovaného deklarovala, že navrhovateľ nepredložil doklad, v ktorom by bol uvedený podiel plnenia zo zmluvy, ktorý má uchádzač alebo záujemca v úmysle zabezpečiť subdodávateľom. S uvedeným navrhovateľ nesúhlasí, keďže v ním predloženom jednotnom európskom dokumente, ako súčasť ponuky, uviedol v časti II., oddiele D „Informácie týkajúce sa subdodávateľov, ktorých kapacity hospodársky subjekt nevyužíva“, že nebude využívať subdodávateľov. Navrhovateľ uvádza, že kontrolovaný mu vo svojej žiadosti o vysvetlenie vytkol, že súčasne nevyplnil aj bod 10 oddielu C „Technická a odborná spôsobilosť“ časti IV. „Podmienky účasti“. Navrhovateľ túto skutočnosť v námietkach vysvetľuje tým, že považoval informáciu o nevyužití subdodávateľov vo svojej ponuke za dostatočnú a nevyplnenie bodu 10 časti C „Technická a odborná spôsobilosť“ predstavuje iba formálny nedostatok, ktorý napravil jednoznačným vysvetlením.
5. V súvislosti s tvrdením kontrolovaného, že vysvetlenie navrhovateľa považuje za dokument, ktorý sa v jeho ponuke ku dňu predkladania ponúk nenachádzal a nebol ani uvedený v jednotnom európskom dokumente a že predložením vysvetlenia došlo k zmene ponuky, navrhovateľ vyjadruje nesúhlas a poukazuje na to, že v danom prípade išlo len o odstránenie formálneho nedostatku ponuky, na ktorého odstránenie je práve inštitút vysvetlenia a doplnenia predložených dokladov v zmysle § 40 ods. 4 zákona o verejnom obstarávaní určený. Navrhovateľ sa preto domnieva, že odstránil len formálny nedostatok dokladu, už predloženého v jeho ponuke a kontrolovaný mal povinnosť uvedené vysvetlenie vyhodnotiť ako postačujúce. Navrhovateľ tiež zdôrazňuje, že jasne a nespochybniteľne deklaroval že neuvažuje s využitím subdodávateľov a že žiadnou časťou svojej ponuky

a ani vysvetlenia neuviedol kontrolovaného do pochybností ohľadne splnenia podmienky účasti podľa § 34 ods. 1 písm. 1) zákona o verejnom obstarávaní.

6. Navrhovateľ navrhuje, aby úrad rozhodol podľa §175 ods. 1 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní a rozhodnutím nariadil zrušiť rozhodnutie o vylúčení ponuky z predmetného verejného obstarávania a nariadil opätovné zaradenie ponuky do procesu verejného obstarávania.

Začiatok konania o preskúmanie úkonov kontrolovaného na základe námietok

7. Vzhľadom na to, že v predmetnom prípade ide o podlimitnú zákazku bez využitia elektronického trhu, v ktorej sa ponuky nepredkladajú podľa § 49 ods. 5 zákona o verejnom obstarávaní, nebolo v danom prípade možné doručiť úradu informácie podľa § 166 tohto zákona, v dôsledku čoho úrad nemohol začať konanie o preskúmanie úkonov kontrolovaného na základe námietok v lehotách podľa ustanovenia § 171 ods. 3 písm. a) a písm. b) zákona o verejnom obstarávaní. Z uvedeného dôvodu **konanie o preskúmanie úkonov kontrolovaného na základe námietok začalo podľa § 171 ods. 3 písm. c) zákona o verejnom obstarávaní dňom doručenia oznámenia o začatí konania navrhovateľovi a kontrolovanému ako účastníkom konania.** Predmetné oznámenie bolo navrhovateľovi doručené dňa 14. 03. 2018 a kontrolovanému dňa 13. 03. 2018. Na základe uvedeného úrad konštatuje, že konanie o preskúmanie úkonov kontrolovaného na základe námietok navrhovateľa sa začalo dňa 14. 03. 2018.
8. V súlade s § 173 ods. 2 a ods. 3 zákona o verejnom obstarávaní úrad listom č. 4232-6000/2018-OD-V zo dňa 26. 03. 2018 vyzval kontrolovaného na doručenie kompletnej dokumentácie v origináli a písomného vyjadrenia k podaným námietkam. Kontrolovaný doručil úradu kompletnú dokumentáciu v origináli a písomné vyjadrenie k podaným námietkam dňa 06. 04. 2018.

Písomné vyjadrenie kontrolovaného k námietkam navrhovateľa

9. Kontrolovaný v písomnom vyjadrení k námietkam navrhovateľa uvádza, že navrhovateľ v ním predloženej ponuke s cieľom preukázania splnenia podmienok účasti predložil vyplnený jednotný európsky dokument. Ako ďalej uvádza, listom zo dňa 30. 01. 2018 vyzval navrhovateľa na predloženie dokladov, preukazujúcich splnenie podmienok účasti, ktoré vo svojej ponuke nahradil predložením jednotného európskeho dokumentu, pričom v navrhovateľom dodatočne predložených dokladoch sa nenachádzal doklad, ktorý by preukazoval podmienku účasti podľa § 34 ods. 1 písm. 1) zákona o verejnom obstarávaní, t. j. uvedenie podielu plnenia zo zmluvy, ktorý má uchádzač alebo záujemca v úmysle zabezpečiť subdodávateľom. Kontrolovaný zároveň konštatuje, že navrhovateľ v predloženej jednotnej európskej dokumente nevyplnil bod 10 oddielu C „Technická a odborná spôsobilosť“ časti IV. „Podmienky účasti“, t. j. ani v ponuke nepredložil doklad, v ktorom by bol uvedený podiel plnenia zo zmluvy, ktorý má navrhovateľ v úmysle zabezpečiť subdodávateľom.
10. Kontrolovaný uvádza, že navrhovateľ v liste zo dňa 08. 02. 2018, označenom ako „Vysvetlenie ponuky“, uviedol, že nemá v úmysle zadať niektorú časť zákazky subdodávateľom a že podiel subdodávateľov, ktorým má v úmysle zadať časť zákazky je 0%. Podľa kontrolovaného napriek tomu, že navrhovateľ predložil vysvetlenie ponuky, kde požadované doklady doplnil, nastali dôvody pre vylúčenie ponuky navrhovateľa

z verejného obstarávania pre nesplnenie podmienok účasti, nakoľko podľa § 53 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní vysvetlením ponuky nemôže dôjsť k jej zmene. Kontrolovaný opätovne tvrdí, že dokumenty, ktoré navrhovateľ predložil ako vysvetlenie vo vzťahu k preukázaniu vyššie uvedenej podmienke účasti, sa v jeho ponuke nenachádzali a neboli uvedené ani v jednotnom európskom dokumente. Kontrolovaný má za to, že navrhovateľ mal vyplniť bod 10 oddielu C „Technická a odborná spôsobilosť“ IV. časti jednotného európskeho dokumentu a po výzve na predloženie dokladov, preukazujúcich splnenie podmienok účasti, mal predložiť požadovaný doklad, resp. vyhlásenie, že nebude využívať subdodávateľov.

11. Kontrolovaný považuje podané námietky za neopodstatnené a na základe vyššie uvedených skutočností navrhuje úradu, aby námietky navrhovateľa zamietol.

Zistenia úradu

Z predloženej dokumentácie o predmetnom verejnom obstarávaní úrad zistil nasledovné skutočnosti:

12. Kontrolovaný vyhlásil verejné obstarávanie na predmet zákazky „Bytové jednotky v nadstavbe lekárne a bytové jednotky v nadstavbe zdravotného strediska“ vo Vestníku verejného obstarávania č. 253/2017 dňa 27. 12. 2017 pod značkou 17722 – WYP. V závislosti od typu kontrolovaného a predpokladanej hodnoty zákazky vo výške 394.110,- EUR bez DPH ide o podlimitnú zákazku na uskutočnenie stavebných prác. Kontrolovaný vysvetľoval súťažné podklady 3-krát. V lehote na predkladanie ponúk, t. j. do 29. 01. 2018 o 12:00 hod., predložili ponuku 3 uchádzači, vrátane navrhovateľa. Otváranie ponúk sa uskutočnilo dňa 30. 01. 2018 o 11:00 hod. Kontrolovaný listom „Výzva na predloženie dokladov preukazujúcich splnenie podmienok účasti“ zo dňa 30. 01. 2018 požiadal navrhovateľa o predloženie dokladov podľa § 55 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní, pričom navrhovateľ doručil kontrolovanému odpoveď dňa 06. 02. 2018. Následne kontrolovaný listom „Žiadosť o vysvetlenie ponuky“ zo dňa 07. 02. 2018 požiadal navrhovateľa o vysvetlenie ponuky. Navrhovateľ listom „Vysvetlenie ponuky“ zo dňa 08. 02. 2018 odpovedal na žiadosť kontrolovaného. Kontrolovaný listom „Oznámenie o vylúčení ponuky z verejného obstarávania“ zo dňa 12. 02. 2018, doručeným navrhovateľovi dňa 12. 02. 2018, oznámil navrhovateľovi jeho vylúčenie z predmetného verejného obstarávania. Navrhovateľ doručil námietky v listinnej podobe podľa § 138 ods. 2 písm. d) zákona o verejnom obstarávaní úradu a kontrolovanému dňa 22. 02. 2018.
13. V bode III.1.3 „Technická a odborná spôsobilosť“ výzvy na predkladanie ponúk kontrolovaný žiadal preukázať podmienky účasti, týkajúce sa technickej alebo odbornej spôsobilosti, okrem iného aj nasledujúcim dokladom, cit.: „Podľa § 34 ods. 1 písm. l) uvedením podielu plnenia zo zmluvy, ktorý má uchádzač alebo záujemca v úmysle zabezpečiť subdodávateľom. (...)“
14. Navrhovateľ v jeho ponuke predložil jednotný európsky dokument, v ktorého časti II. „Informácie týkajúce sa hospodárskeho subjektu“, oddiele D „Informácie týkajúce sa subdodávateľov, ktorých kapacity hospodársky subjekt nevyužíva“ (ďalej len „oddiel D časti II. „Informácie týkajúce sa hospodárskeho subjektu“ jednotného európskeho dokumentu“) uviedol nasledovné:

Subdodávateľa:	Odpoveď:
Má hospodársky subjekt v úmysle zadať niektorú časť zákazky tretím stranám?	☐ Áno ☒ Nie

	Ak áno a pokiaľ sú známe, uveďte zoznam navrhovaných subdodávateľov: [.....]
--	--

15. V oddiele C „Technická a odborná spôsobilosť“ časti IV. „Podmienky účasti“ jednotného európskeho dokumentu (ďalej len „oddiel C časti IV. „Podmienky účasti“ jednotného európskeho dokumentu“), predloženého navrhovateľom v jeho ponuke, navrhovateľ k bodu 10 neuviedol žiadnu odpoveď:

10. Hospodársky subjekt má v úmysle prípadne zadať subdodávateľom ¹ túto časť (t. j. percento) zákazky:	[.....]
--	---------

16. V liste „Výzva na predloženie dokladov preukazujúcich splnenie podmienok účasti“ zo dňa 30. 01. 2018, adresovanom navrhovateľovi, kontrolovaný uviedol, cit.: „Ako uchádzača, ktorý predložil ponuku do verejného obstarávania obce Štiavnik k podlimitnej zákazke na uskutočnenie stavebných prác (...) Vás týmto vyzývame na predloženie dokladov preukazujúcich splnenie podmienok účasti vo verejnom obstarávaní, ktoré ste vo svojej ponuke nahradili predložením jednotného európskeho dokumentu.“ V reakcii na predmetnú žiadosť navrhovateľ kontrolovanému doručil dokumenty dňa 06. 02. 2018.

17. V liste „Žiadosť o vysvetlenie ponuky“ zo dňa 07. 02. 2018, adresovanom navrhovateľovi, kontrolovaný uviedol, cit.: „V ponuke predloženej do verejného obstarávania ste využili na preukázanie splnenia podmienok účasti jednotný európsky dokument. (...) V predloženom jednotnom európskom dokumente ste nevyplnili bod 10 časti C: Technická a odborná spôsobilosť a ani v dokladoch, preukazujúcich splnenie podmienok účasti vo verejnom obstarávaní, na ktorých predloženie ste boli listom vyzvaný, ste nepredložili doklad, v ktorom by bol uvedený podiel plnenia zo zmluvy, ktorý má uchádzač alebo záujemca v úmysle zabezpečiť subdodávateľom. Týmto Vás žiadame o vysvetlenie nepredloženia vyššie uvedených dokladov na preukázanie splnenia podmienok účasti a ich neuvedenie v jednotnom európskom dokumente.“

18. Navrhovateľ na vyššie citovanú žiadosť odpovedal listom „Vysvetlenie ponuky“ zo dňa 08. 02. 2018 s nasledujúcim znením, cit.: „Ako sme uviedli v jednotnom európskom dokumente v časti II: Informácie týkajúce sa hospodárskeho subjektu, bod D: Informácie týkajúce sa subdodávateľov, ktorých kapacity hospodársky subjekt nevyužíva, nemáme záujem zadať niektorú časť zákazky tretím stranám. Toto stanovisko potvrdzujem vyhlásením, že nemáme v úmysle zadať niektorú časť zákazky subdodávateľom. Podiel subdodávateľov, ktorým máme v úmysle zadať časť zákazky je 0%.“

19. V liste „Oznámenie o vylúčení ponuky z verejného obstarávania“ zo dňa 12. 02. 2018, doručenom navrhovateľovi toho istého dňa, kontrolovaný uviedol, cit.: „Vaša ponuka bola z verejného obstarávania vylúčená. (...) Vo vysvetlení ste doplnili doklad: podiel plnenia zo zmluvy, ktorý má uchádzač alebo záujemca v úmysle zabezpečiť subdodávateľom. Napriek vyššie uvedenému má komisia verejného obstarávateľa za to, že nastali dôvody pre vylúčenie ponuky uchádzača z verejného obstarávania pre nesplnenie podmienok účasti, (...). Dokument, ktorý ste predložili ako vysvetlenie ponuky na preukázanie vyššie uvedenej

¹ Upozorňujeme, že ak hospodársky subjekt rozhodol, že časť zákazky zadá subdodávateľom, a využíva kapacity subdodávateľa, aby splnil túto časť, potom za týchto subdodávateľov vyplňte samostatný jednotný európsky dokument pre obstarávanie, pozri časť II, oddiel C.

podmienky účasti, sa v ponuke ku dňu predkladania ponúk nenachádzal a nebol uvedený ani v jednotnom európskom dokumente. Verejný obstarávateľ pristúpil k vylúčeniu Vašej ponuky z verejného obstarávania pre nesplnenie podmienok účasti podľa § 40 ods. 6 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní.“

Právny rámec

20. Podľa § 10 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní verejný obstarávateľ a obstarávateľ musia dodržať princíp rovnakého zaobchádzania, princíp nediskriminácie hospodárskych subjektov, princíp transparentnosti, princíp proporcionality a princíp hospodárnosti a efektívnosti.
21. Podľa § 34 ods. 1 písm. l) 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: uvedením podielu plnenia zo zmluvy alebo koncesnej zmluvy, ktorý má uchádzač alebo záujemca v úmysle zabezpečiť subdodávateľom.
22. Podľa § 39 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní jednotný európsky dokument na účely tohto zákona je dokument, ktorým hospodársky subjekt môže predbežne nahradiť doklady na preukázanie splnenia podmienok účasti určené verejným obstarávateľom alebo obstarávateľom.
23. Podľa § 39 ods. 6 zákona o verejnom obstarávaní ak uchádzač alebo záujemca použije jednotný európsky dokument, verejný obstarávateľ alebo obstarávateľ môže na zabezpečenie riadneho priebehu verejného obstarávania kedykoľvek v jeho priebehu uchádzača alebo záujemcu písomne požiadať o predloženie dokladu alebo dokladov nahradených jednotným európskym dokumentom. Uchádzač alebo záujemca doručí doklady verejnému obstarávateľovi alebo obstarávateľovi do piatich pracovných dní odo dňa doručenia žiadosti, ak verejný obstarávateľ alebo obstarávateľ neurčil dlhšiu lehotu.
24. Podľa § 40 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní verejný obstarávateľ posudzuje splnenie podmienok účasti vo verejnom obstarávaní v súlade s oznámením o vyhlásení verejného obstarávania alebo oznámením o koncesii. Ak sú podmienky účasti uvedené aj v súťažných podkladoch alebo koncesnej dokumentácii, nesmú byť v rozpore s oznámením o vyhlásení verejného obstarávania alebo oznámením o koncesii.
25. Podľa § 40 ods. 4 zákona o verejnom obstarávaní verejný obstarávateľ alebo obstarávateľ písomne požiada uchádzača alebo záujemcu o vysvetlenie alebo doplnenie predložených dokladov, ak z predložených dokladov nemožno posúdiť ich platnosť alebo splnenie podmienky účasti. Ak verejný obstarávateľ alebo obstarávateľ neurčí dlhšiu lehotu, uchádzač alebo záujemca doručí vysvetlenie alebo doplnenie predložených dokladov do
 - a) dvoch pracovných dní odo dňa odoslania žiadosti, ak sa komunikácia uskutočňuje prostredníctvom elektronických prostriedkov,
 - b) piatich pracovných dní odo dňa doručenia žiadosti, ak sa komunikácia uskutočňuje inak, ako podľa písmena a).
26. Podľa § 40 ods. 6 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní verejný obstarávateľ a obstarávateľ vylúčia z verejného obstarávania uchádzača alebo záujemcu, ak nesplnil podmienky účasti.

27. Podľa § 55 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní ak nedošlo k predloženiu dokladov preukazujúcich splnenie podmienok účasti skôr, verejný obstarávateľ a obstarávateľ sú povinní po vyhodnotení ponúk vyhodnotiť splnenie podmienok účasti uchádzačmi, ktorí sa umiestnili na prvom až treťom mieste v poradí, alebo vyhodnotiť splnenie podmienok účasti uchádzačom, ktorý sa umiestnil na prvom mieste v poradí.

Právne posúdenie úradom

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

28. Úrad uvádza, že kontrolovaný v rámci podmienok účasti týkajúcich sa technickej alebo odbornej spôsobilosti žiadal, okrem iného, v súlade s § 34 ods. 1 písm. l) zákona o verejnom obstarávaní uviesť podiel plnenia zo zmluvy, ktorý má uchádzač alebo záujemca v úmysle zabezpečiť subdodávateľom.
29. Úrad preskúmaním dokumentácie k predmetnému verejnému obstarávaniu zistil, že navrhovateľ v ponuke predbežne nahradil doklady na preukázanie splnenia podmienok účasti, určené kontrolovaným, jednotným európskym dokumentom, čo umožňuje ustanovenie § 39 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní. Po vyhodnotení splnenia podmienok účasti, v rámci ktorého komisia kontrolovaného skonštatovala, že všetci uchádzači splnili podmienky účasti, bol navrhovateľ ako uchádzač, ktorý predložil ponuku s najnižšou cenou, požiadaný kontrolovaným o predloženie dokladov nahradených jednotným európskym dokumentom v súlade s § 39 ods. 6, resp. § 55 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní. Ako je zrejmé z bodu 17 tohto rozhodnutia, po doručení dokladov navrhovateľom ho kontrolovaný požiadal o vysvetlenie v súvislosti s podmienkou účasti podľa § 34 ods. 1 písm. l) zákona o verejnom obstarávaní, v rámci ktorej bolo potrebné uviesť podiel plnenia zo zmluvy, ktorý má uchádzač v úmysle zabezpečiť subdodávateľom. Konkrétne kontrolovaný žiadal o vysvetlenie nepredloženia tohto dokladu v rámci dodatočne predložených dokladov a zároveň o vysvetlenie jeho neuvedenia tiež v jednotnom európskom dokumente.
30. Úrad poukazujúc na bod 18 tohto rozhodnutia uvádza, že navrhovateľ v odpovedi na žiadosť kontrolovaného odkázal na oddiel D časti II. „Informácie týkajúce sa hospodárskeho subjektu“ ním predloženého jednotného európskeho dokumentu s vysvetlením, že v tejto časti uviedol, že nemá záujem zadať niektorú časť zákazky tretím stranám. Navrhovateľ súčasne vo vysvetlení toto stanovisko potvrdil vyhlásením, že podiel subdodávateľov, ktorým má v úmysle zadať časť zákazky je 0%. Následne kontrolovaný vylúčil navrhovateľa z dôvodu nesplnenia podmienok účasti podľa § 40 ods. 6 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní.
31. Úrad uvádza, že predmetom námietok navrhovateľa je vylúčenie navrhovateľa, pričom navrhovateľ má za to, že vysvetlením dokladov došlo iba k odstráneniu formálneho nedostatku. Naopak kontrolovaný je toho názoru, že predmetný doklad sa v ponuke navrhovateľa nenachádzal, a preto ho nebolo možné doplniť.
32. V súvislosti s namietanou skutočnosťou je v prvom rade potrebné poukázať na obsah jednotného európskeho dokumentu, ktorý je súčasťou navrhovateľom predloženej ponuky. Podľa úradu platí, že navrhovateľ v oddiele C časti IV. „Podmienky účasti“ ním predloženého jednotného európskeho dokumentu, **neuviedol k bodu 10**, v ktorom bolo potrebné uviesť

percento/časť zákazky, ktorú má hospodársky subjekt v úmysle zadať subdodávateľom, **žiadnu odpoveď** (viď body 15 tohto rozhodnutia). Na základe tejto skutočnosti kontrolovaný neakceptoval vysvetlenie navrhovateľa, keďže dospel k záveru, že predmetný doklad vzhľadom na jeho neuvedenie v bode 10 oddielu C časti IV. „Podmienky účasti“ jednotného európskeho dokumentu, nebolo možné doplniť. Úrad však dáva do pozornosti, že **v inej časti predloženého jednotného európskeho dokumentu**, konkrétne v oddiele D časti II. „Informácie týkajúce sa hospodárskeho subjektu“ (viď bod 14 tohto rozhodnutia), **navrhovateľ na otázku, či má v úmysle zadať niektorú časť zákazky tretím stranám, uviedol odpoveď, že nie**. Na túto skutočnosť navrhovateľ kontrolovaného upozornil aj vo vysvetlení ponuky. Z postupu kontrolovaného vyplýva, že uvedenú časť jednotného európskeho dokumentu zrejme vo vzťahu k predmetnej podmienke účasti nepovažoval za relevantnú.

33. Úrad pre úplnosť dodáva, že navrhovateľ v jednotnom európskom dokumente vyplnil aj oddiel α „Globálny údaj pre všetky podmienky účasti“, kde síce uviedol, že spĺňa požadované podmienky účasti, avšak toto políčko je možné vyplniť iba v prípade, ak verejný obstarávateľ uviedol v príslušnom oznámení alebo súťažných podkladoch, že hospodársky subjekt môže vyplniť len oddiel α časti IV. bez toho, aby musel vyplniť iné oddiely časti IV., čo v tomto prípade nenastalo. Nakoľko kontrolovaný neuviedol, že v súvislosti s podmienkami účasti stačí vyplniť len oddiel α časti IV. jednotného európskeho dokumentu, bolo potrebné, vyplniť príslušné políčka v ďalších oddieloch časti IV.
34. Úrad má za to, že pri posudzovaní splnenia podmienok účasti je rozhodujúca vecná stránka, čiže obsah a relevantnosť predložených dokladov. Zo strany verejného obstarávateľa je preto potrebné akceptovať doklad predložený uchádzačom, pokiaľ tento doklad obsahuje požadovanú informáciu a z jeho obsahu je možné posúdiť splnenie podmienky účasti, t. j. ak je tento doklad z titulu svojej povahy relevantným pre účely plnenia podmienok účasti. Verejný obstarávateľ má využiť všetky možnosti na preskúmanie skutočnosti, či uchádzač posudzovanú podmienku účasti splnil a vylúčiť ho až po preverení všetkých skutočností a po utvrdení sa, že podmienka účasti nebola splnená.
35. V posudzovanom prípade kontrolovaný využil inštitút vysvetlenia/doplnenia predložených dokladov podľa § 40 ods. 4 zákona o verejnom obstarávaní, nakoľko na základe predloženého jednotného európskeho dokumentu a navrhovateľom dodatočne predložených dokladov nevedel bez určitých pochybností posúdiť splnenie predmetnej podmienky účasti. Vo vysvetlení ponuky zo dňa 08. 02. 2018 navrhovateľ **potvrdil, že podiel subdodávateľov, ktorým má v úmysle zadať časť zákazky, je 0%, čo podľa úradu korešponduje s informáciou uvedenou v oddiele D časti II.** „Informácie týkajúce sa hospodárskeho subjektu“ ním predloženého **jednotného európskeho dokumentu**. Úrad konštatuje, že navrhovateľ v rámci jednotného európskeho dokumentu síce opomenul uviesť podiel plnenia zo zmluvy, ktorý má v úmysle zabezpečiť subdodávateľom, v časti IV. „Podmienky účasti“, ale daný údaj uviedol v časti II. „Informácie týkajúce sa hospodárskeho subjektu“ tohto dokumentu. **V navrhovateľom predloženom jednotnom európskom dokumente teda bolo možné identifikovať údaj relevantný pre splnenie podmienky účasti podľa § 34 ods. 1 písm. l) zákona o verejnom obstarávaní, pričom rovnaký údaj bol kontrovanému potvrdený aj v rámci vysvetlenia predložených dokladov.**
36. V tejto súvislosti úrad uvádza, že verejný obstarávateľ je povinný počas celého procesu verejného obstarávania rešpektovať princípy verejného obstarávania, nevynímajúc princíp transparentnosti. V rozpore s princípom transparentnosti a teda aj v rozpore so zákonom

o verejnom obstarávaní je akékoľvek konanie verejného obstarávateľa, ktoré by robilo verejné obstarávanie nečitateľné, neprehľadné, nekontrolovateľné, horšie kontrolovateľné alebo ak dôvody, ktoré kontrolovaného viedli k vykonaniu úkonov vzbudzujú pochybnosti. Na základe vyššie uvedeného má úrad za to, že **kontrolovaný nevyhodnotil podmienky účasti podľa § 34 ods. 1 písm. l) zákona o verejnom obstarávaní v súlade s vysvetlením navrhovateľa a vo väzbe na navrhovateľom vyplnený oddiel D časti II. jednotného európskeho dokumentu a vylúčil navrhovateľa v rozpore s § 40 ods. 6 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní. Dôvod vylúčenia** navrhovateľa považuje úrad zo strany kontrolovaného **za nepreukázaný a nepreskúmateľný**, nakoľko z úkonov kontrolovaného nie je zrejmé, ako sa vysporiadal so skutočnosťami, resp. tvrdeniami a dôkazmi, ktoré uviedol navrhovateľ vo vysvetlení ponuky zo dňa 08. 02. 2018, a prečo neprihliadal aj na informácie uvedené v oddiele D časti II. „Informácie týkajúceho sa hospodárskeho subjektu“ jednotného európskeho dokumentu. Z pohľadu úradu kontrolovaný nepreukázal, či vyššie uvedené skutočnosti posudzoval za účelom splnenia podmienok účasti aj vo vzájomnej súvislosti.

37. Na základe vyššie uvedených skutočností nebolo podľa úradu možné dospieť k záveru, že navrhovateľ nesplnil predmetnú podmienku účasti. Úrad preto považuje postup kontrolovaného za postup v rozpore s § 40 ods. 6 písm. a) v nadväznosti na § 10 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní, pričom došlo k porušeniu základných princípov verejného obstarávania, a to najmä princípu transparentnosti, princípu hospodárnosti a efektívnosti, ako aj princípu proporcionality. Úrad to odôvodňuje tým, že v dôsledku postupu kontrolovaného došlo k nepredvídateľnému, resp. svojvoľnému konaniu mimo intencií zákona o verejnom obstarávaní, zároveň nebolo zabezpečené čo najhospodárnejšie vynakladanie verejných finančných prostriedkov, keďže navrhovateľ predložil najnižšiu cenovú ponuku, a tiež došlo k neprimeranému aplikovaniu § 40 ods. 6 zákona o verejnom obstarávaní, a tým k nezákonnému vylúčeniu navrhovateľa. Vzhľadom na uvedené úrad považuje námietky navrhovateľa za **opodstatnené**.
38. Podľa § 175 ods. 1 písm. a) 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 odstrániť protiprávny stav.
39. Úrad má za to, že **vyššie uvedené porušenia zákona o verejnom obstarávaní mohli mať vplyv na výsledok verejného obstarávania** najmä z dôvodu, že navrhovateľ predložil najnižšiu cenovú ponuku a bol by tak v zmysle stanoveného kritéria na vyhodnotenie ponúk, ktorým je najnižšia cena, vyhodnotený ako úspešný uchádzač. V konečnom dôsledku tiež neakceptovaním ponuky navrhovateľa došlo k obmedzeniu hospodárskej súťaže a zúženiu okruhu uchádzačov vo verejnom obstarávaní.
40. Podľa § 175 ods. 8 písm. b) zákona o verejnom obstarávaní úrad je povinný v odôvodnení rozhodnutia, v ktorom konštatuje porušenie tohto zákona kontrolovaným, uviesť stručný návod pre kontrolovaného, ako v druhovo rovnakej veci v budúcnosti predísť porušeniu tohto zákona.
41. Úrad v zmysle ustanovenia § 175 ods. 8 písm. b) zákona o verejnom obstarávaní **uvádza, že kontrolovaný má v budúcnosti venovať zvýšenú pozornosť dodržiavaniu princípov verejného obstarávania v celom procese zadávania postupu zákazky. Úrad odporúča kontrolovanému, aby v budúcnosti pri posudzovaní splnenia podmienok účasti**

prihliadal, resp. zohľadňoval vecnú stránku, čiže obsah a relevantnosť predložených dokladov. To znamená, že je potrebné akceptovať doklad predložený uchádzačom, pokiaľ tento doklad obsahuje požadovanú informáciu a z jeho obsahu je možné posúdiť splnenie podmienky účasti, t. j. ak je tento doklad z titulu svojej povahy relevantným pre účely plnenia podmienok účasti. Úrad pripomína, že kontrolovaný má využiť všetky možnosti na preskúmanie skutočností, či uchádzač posudzovanú podmienku účasti splnil a vylúčiť ho až po preverení všetkých skutočností a po utvrdení sa, že podmienka účasti nebola splnená.

Kaucia

42. Podľa § 172 ods. 9 zákona o verejnom obstarávaní kaucia vo výške podľa odsekov 2 až 8 je príjmom štátneho rozpočtu dňom nadobudnutia právoplatnosti rozhodnutia úradu, ktorým boli námietky zamietnuté. Kaucia sa vo výške 35% z výšky kaucie podľa odsekov 2 až 8 stáva príjmom štátneho rozpočtu dňom nadobudnutia právoplatnosti rozhodnutia úradu o zastavení konania, ak navrhovateľ po začatí konania vzal späť podané námietky, a to aj vtedy, ak úrad súčasne zastaví konanie aj podľa § 174 ods. 1 písm. a) až c), f), h) alebo písm. j). Úrad vráti navrhovateľovi kauciu alebo jej časť, ktorá sa nestala príjmom štátneho rozpočtu, do 30 dní odo dňa právoplatnosti rozhodnutia alebo do 30 dní odo dňa späť vzatia námietok, ak navrhovateľ vzal námietky späť pred začatím konania.
43. V súlade s predmetným ustanovením a výrokom tohto rozhodnutia úrad vráti navrhovateľovi kauciu do 30 dní odo dňa nadobudnutia právoplatnosti rozhodnutia o námietkach.
44. Podľa § 175 ods. 11 zákona o verejnom obstarávaní rozhodnutie podľa odseku 1 sa zároveň doručuje všetkým úradu známym uchádzačom, záujemcom a účastníkom.
45. Na základe uvedeného bolo potrebné rozhodnúť tak, ako je uvedené vo výrokovej časti tohto rozhodnutia.

Poučenie:

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

svoje odvolanie späť, toto rozhodnutie nadobudne právoplatnosť dňom doručenia vzdania sa alebo späťvzatia odvolania úradu.

riaditeľ odboru dohľadu

Rozhodnutie sa doručí:

1. XY – navrhovateľ
2. Obec Štiavnik, Štiavnik 1350, 013 55 Štiavnik – kontrolovaný

Na vedomie:

Podľa rozdeľovníka