

Úrad pre verejné obstarávanie ako ústredný orgán štátnej správy pre verejné obstarávanie podľa § 140 a orgán príslušný podľa § 147 písm. c), § 167 ods. 2 písm. b), § 169 ods. 1 písm. d) zákona č. 343/2015 Z. z. o verejnom obstarávaní a o zmene a doplnení niektorých zákonov v znení neskorších vo veci námietok uchádzača **XY** (ďalej len „navrhovateľ“) smerujúcich podľa § 170 ods. 3 písm. d) zákona č. 343/2015 Z. z. o verejnom obstarávaní a o zmene a doplnení niektorých zákonov v znení neskorších predpisov proti vylúčeniu na predmet podlimitnej zákazky „Budova materskej školy a obecného úradu v Ľuboticiach – zníženie energetickej náročnosti“, vyhlásenej verejným obstarávateľom **Obec Ľubotice**, Čsl. letcov 2, 080 06 Ľubotice, IČO: 00690538 (ďalej len „kontrolovaný“), vo Vestníku verejného obstarávania č. 189/2019 dňa 19. 9. 2019 pod značkou 24481-WYP vydáva toto

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

Úrad pre verejné obstarávanie **nariaďuje** 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, verejnému obstarávateľovi **Obec Ľubotice**, Čsl. letcov 2, 080 06 Ľubotice, IČO: 00690538 vo verejnom obstarávaní na predmet zákazky „Budova materskej školy a obecného úradu v Ľuboticiach – zníženie energetickej náročnosti“, vyhlásenej vo Vestníku verejného obstarávania č. 189/2019 dňa 19. 9. 2019 pod značkou 24481-WYP, **odstrániť protiprávny stav**, a to konkrétne zrušiť rozhodnutie kontrolovaného o vylúčení navrhovateľa **XY** zo dňa 29. 10. 2019 z predmetnej podlimitnej zákazky, zaradiť navrhovateľa späť do procesu verejného obstarávania a opätovne vyhodnotiť splnenie podmienok účasti navrhovateľa, a to **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 6. 11. 2019 doručeným Úradu pre verejné obstarávanie (ďalej len „úrad“) dňa 8. 11. 2019, podal námietky v listinnej podobe smerujúce podľa § 170 ods. 3 písm. d) zákona č. 343/2015 Z. z. o verejnom obstarávaní a o zmene a doplnení niektorých zákonov v znení neskorších predpisov (ďalej len „zákon o verejnom obstarávaní“) proti vylúčeniu. Kontrolovanému boli námietky navrhovateľa doručené dňa 6. 11. 2019 prostredníctvom informačného systému ERANET.
2. Námietky navrhovateľa boli doručené úradu a kontrolovanému v lehote podľa § 170 ods. 4 a podobe podľa § 170 ods. 8 zákona o verejnom obstarávaní a obsahujú všetky náležitosti podľa § 170 ods. 5 zákona o verejnom obstarávaní. Navrhovateľ doručil úradu námietky v zmysle § 170 ods. 1 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní, ako uchádzač. Podľa § 2 ods. 5 písm. c) zákona o verejnom obstarávaní, na účely tohto zákona sa rozumie uchádzačom hospodársky subjekt, ktorý predložil ponuku. Navrhovateľ v predmetnej verejnej súťaži predložil ponuku dňa 9. 10. 2019.
3. Podľa ustanovenia § 172 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní, s podaním námietok je navrhovateľ povinný zložiť na účet úradu kauciu; táto povinnosť sa nevzťahuje na orgán štátnej správy podľa § 170 ods. 1 písm. e). Kaucia musí byť pripísaná na účet úradu najneskôr

pracovný deň nasledujúci po uplynutí lehoty na doručenie námietok podľa § 170 ods. 4 tohto zákona.

4. Z ustanovenia § 172 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní vyplýva, že navrhovateľ bol v danom prípade povinný s podaním námietok zložiť na účet úradu kauciu vo výške 2 000 EUR.
5. Úrad lustráciou účtu úradu zistil, že navrhovateľ s podaním námietok zložil na účet úradu dňa 7. 11. 2019 kauciu vo výške 2 000 EUR.
6. Na základe vyššie uvedených skutočností má úrad za to, že s podaním námietok navrhovateľa boli splnené procesné podmienky pre konanie vo veci.
7. Úrad konštatuje, že dňa 1. 1. 2019 nadobudol účinnosť zákon č. 345/2018 Z. z., ktorým sa mení a dopĺňa zákon č. 343/2015 Z. z. o verejnom obstarávaní a o zmene a doplnení niektorých zákonov v znení neskorších predpisov a ktorým sa menia a dopĺňajú niektoré zákony.

Námietky navrhovateľa

8. Navrhovateľ v úvode námietok uvádza, že dňa 17. 10. 2019 obdržal od kontrolovaného Žiadosť o vysvetlenie, v ktorej ho kontrolovaný konfrontoval s informáciou, že navrhovateľ má evidované nedoplatky na zdravotnom poistení vo Všeobecnej zdravotnej poisťovni, pričom ho žiadal o „Potvrdenie Všeobecnej zdravotnej poisťovne, že nemá nedoplatky na zdravotnom poistení“.
9. Navrhovateľ uvádza, že dňa 24. 10. 2019 kontrolovanému doručil odpoveď na žiadosť o vysvetlenie, v rámci ktorej predložil potvrdenie Všeobecnej zdravotnej poisťovne, že u navrhovateľa neeviduje ku dňu 8. 10. 2019 pohľadávku na poistnom na verejné zdravotné poistenie, čo znamená, že v čase podania ponuky nemala Všeobecná zdravotná poisťovňa voči navrhovateľovi pohľadávku na poistnom.
10. Navrhovateľ ďalej uvádza, že doklady preukazujúce splnenie technickej alebo odbornej spôsobilosti kontrolovanému už predložil spolu s ponukou.
11. Navrhovateľ uvádza, že dňa 29. 10. 2019 mu bolo doručené Oznámenie o vylúčení, v ktorom kontrolovaný uviedol, že navrhovateľ nesplnil podmienky uvedené vo výzve na predkladanie ponúk súvisiace s nedoplatkami na zdravotnom poistení a podľa § 40 ods. 6 písm. c) zákona o verejnom obstarávaní ho vylúčil.
12. Kontrolovaný v oznámení o vylúčení odkazuje na verejne dostupné zdroje, z ktorých zistil informáciu o nedoplatkoch navrhovateľa, pričom navrhovateľ v námietke uvádza, že kontrolovaný tieto „verejne dostupné zdroje“ neidentifikoval, čo podľa navrhovateľa spôsobuje nezrozumiteľnosť a nepreskúmateľnosť tohto oznámenia.
13. Následne navrhovateľ uvádza, že ponuku podal dňa 8. 10. 2019 a na žiadosť o vysvetlenie zo dňa 17. 10. 2019 predložil potvrdenie všeobecnej zdravotnej poisťovne, že ku dňu 8. 10. 2019 u navrhovateľa neeviduje pohľadávku na poistnom na verejné zdravotné poistenie.

14. Navrhovateľ uvádza, že posúdenie splnenia podmienok účasti a spôsob vybavenia žiadosti o nápravu považuje za diskriminačný a protizákonný.
15. V petite námietok navrhovateľ žiada, aby úrad nariadil odstrániť protiprávny stav – zrušil rozhodnutie verejného obstarávateľa o vylúčení navrhovateľa a opätovne vyhodnotil ponuky.

Začiatok konania o preskúmanie úkonov kontrolovaného

16. Podľa § 171 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní sa konanie o preskúmanie úkonov kontrolovaného na základe námietok začína dňom doručenia námietok úradu. Na základe uvedeného úrad konštatuje, že predmetné konanie o preskúmanie úkonov kontrolovaného na základe námietok začalo dňa **8. 11. 2019**.
17. Podľa § 173 ods. 1 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní je kontrolovaný povinný doručiť úradu písomné vyjadrenie k podaným námietkam a kompletnú dokumentáciu v origináli do siedmich dní odo dňa doručenia námietok, ak ide o konanie o preskúmanie úkonov kontrolovaného na základe námietok. Úrad zároveň upozorňuje, že neprihliada na písomné vyjadrenie k podaným námietkam a dôkazy doručené kontrolovaným po doručení kompletnej dokumentácie. Kontrolovaný dňa 11. 11. 2019 zriadil prístup pre úrad ako kontrolný orgán do elektronického prostriedku použitého na elektronickú komunikáciu, a teda pridelil tak prístup k dokumentácii kontrolovaného v predmetnej podlimitnej zákazke. Dňa 12. 11. 2019 kontrolovaný doručil písomné vyjadrenie k podaným námietkam navrhovateľa, a taktiež aj dokumentáciu k predmetnému verejnemu obstarávaniu.
18. Na základe konštatovania nekompletnosti dokumentácie, úrad v súlade s § 173 ods. 4 zákona o verejnom obstarávaní vydal dňa 25. 11. 2019 rozhodnutie o prerušení konania č. 15336-6000/2019-OD-P a súčasne nariadil kontrolovanému doručiť úradu chýbajúcu časť dokumentácie v dodatočnej lehote desiatich pracovných dní odo dňa doručenia predmetného rozhodnutia. Kontrolovaný doplnil chýbajúcu časť dokumentácie dňa **4. 12. 2019**.

Písomné vyjadrenie kontrolovaného k námietkam navrhovateľa

19. Kontrolovaný úvodom vyjadrenia k námietkam uvádza, že navrhovateľ preukázal splnenie podmienok účasti informáciou o zápise do hospodárskych subjektov č. XX s poslednou zmenou dňa 28. 5. 2019 a čestným vyhlásením deklarujúcim splnenie podmienok účasti podľa § 114 zákona o verejnom obstarávaní.
20. Kontrolovaný zistil z portálu finstat.sk, že navrhovateľ má ku dňu predkladania ponúk (t.j. 11. 10. 2019) nedoplatky na zdravotnom poistení vo Všeobecnej zdravotnej poisťovni vo výške 657,44 EUR a z web stránky Všeobecnej zdravotnej poisťovne. Zároveň dodáva, že podľa § 25 ods. 1 písm. f) bod 2 zákona č. 580/2004 Z. z. o zdravotnom poistení (ďalej len „zákon o zdravotnom poistení“) je zdravotná poisťovňa povinná uverejňovať a aktualizovať zoznam dlžníkov vždy k 20. dňu v kalendárnom mesiaci a za dlžníka sa podľa zákona o zdravotnom poistení považuje poistenec alebo platiteľ poistného, voči ktorému príslušná zdravotná poisťovňa eviduje ku dňu zverejnenia zoznamu dlžníkov:
- a) pohľadávku na preddavku na poistnom po lehote splatnosti najmenej za tri mesiace;
 - b) pohľadávku na nedoplatku alebo pohľadávku na poistnom, ktorú bol povinný uhradiť odo dňa vzniku skutočnosti zakladajúcej vznik verejného zdravotného poistenia do dňa potvrdenia prihlášky príslušnou zdravotnou poisťovňou;

c) a celková suma pohľadávky je vyššia ako 100 EUR.

21. Kontrolovaný tvrdí, že na základe predchádzajúcich uvedených skutočností mal za preukázané, že navrhovateľ ku dňu predkladania ponúk nespĺňal podmienky zápisu do zoznamu hospodárskych subjektov a ani podmienky účasti podľa § 32 ods. 1 písm. b) zákona o verejnom obstarávaní. Podľa vyjadrenia kontrolovaného, navrhovateľ poskytol informácie a doklady, ktoré sú nepravdivé alebo pozmenené tak, že nezodpovedajú skutočnosti a majú vplyv na vyhodnotenie splnenia podmienok účasti, preto kontrolovaný navrhovateľa z predmetnej podlimitnej zákazky vylúčil v zmysle ust. § 40 ods. 6 písm. c) zákona o verejnom obstarávaní
22. Kontrolovaný navrhuje, aby úrad námietku zamietol a navrhovateľovi uložil sankciu podľa § 182 ods. 3 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní.

Zistenia úradu

Z predloženej dokumentácie k verejnému obstarávaniu úrad zistil nasledovné skutočnosti:

23. Kontrolovaný vyhlásil vo Vestníku verejného obstarávania č. 189/2019 dňa 19. 9. 2019 pod značkou 24481-WYP podlimitnú zákazku na predmet „Budova materskej školy a obecného úradu v Ľuboticiach – zníženie energetickej náročnosti“. V závislosti od predmetu zákazky, typu kontrolovaného a predpokladanej hodnoty zákazky vo výške 302 570,26 € bez DPH ide o podlimitnú zákazku na vykonanie prác. Predmetná zákazka má byť financovaná z fondov Európskej únie. Kontrolovaný sprístupnil súťažné podklady priamo a úplne bez obmedzení či poplatkov tak, že tieto boli zverejnené dňa 19. 9. 2019 v profile kontrolovaného, ktorý je zriadený na webovom sídle úradu. V lehote na predkladanie ponúk, t. j. do 11. 10. 2019, do 10:00 hod., predložili ponuku 6 uchádzači, vrátane navrhovateľa. Otváranie ponúk sa uskutočnilo 11. 10. 2019 o 11:00 hod. Dňa 29. 10. 2019 bolo navrhovateľovi prostredníctvom informačného systému ERANET doručené oznámenie o vylúčení z predmetného verejného obstarávania podľa § 40 ods. 6 písm. c) zákona o verejnom obstarávaní z dôvodu, že navrhovateľ poskytol informácie alebo doklady, ktoré sú nepravdivé alebo pozmenené tak, že nezodpovedajú skutočnosti a majú vplyv na vyhodnotenie splnenia podmienok účasti alebo výber záujemcov. Dňa 6. 11. 2019 doručil navrhovateľ námietky kontrolovanému prostredníctvom informačného systému ERANET v elektronickej podobe podľa osobitného predpisu¹ a úradu listinne dňa 8. 11. 2019 smerujúce podľa § 170 ods. 3 písm. d) zákona o verejnom obstarávaní proti vylúčeniu.
24. V časti III.1.1) „Osobné postavenie vrátane požiadaviek týkajúcich sa zápisu do živnostenských alebo obchodných registrov“ Výzvy na predkladanie ponúk opisuje kontrolovaný splnenie podmienok nasledovne, cit.: „(...) 2) Splnenie týchto podmienok uchádzač preukazuje dokladmi podľa § 32 ods. 2 ZVO. Verejný obstarávateľ nepožaduje predloženie dokladov podľa § 32 ods. 2 písm. a) a písm. e) zákona o verejnom obstarávaní od uchádzača, ktorý má sídlo alebo miesto podnikania v Slovenskej republike, nakoľko je oprávnený použiť údaje z informačných systémov verejnej správy.“.
25. V časti A.1 „Pokyny pre záujemcov a uchádzačov“, bod 25, odsek 25.1. súťažných podkladov kontrolovaný uvádza, že cit.: „Verejný obstarávateľ vyhodnocuje splnenie podmienok účasti v

¹Zákon 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.

súlade s Výzvou na predkladanie ponúk, pričom postupuje podľa § 40 ods. 4 až 14. Verejný obstarávateľ vylúči z verejného obstarávania uchádzača, ktorý nepredložil po písomnej žiadosti doklady nahradené čestným vyhlásením podľa § 114 ods. 1 v určenej lehote.“.

26. V časti A.2 „Podmienky účasti uchádzačov“ súťažných podkladov kontrolovaný uvádza, cit.: „Hospodársky subjekt môže predbežne nahradiť doklady určené verejným obstarávateľom na preukázanie splnenia podmienok účasti jednotným európskym dokumentom podľa § 39 zákona alebo čestným vyhlásením, v ktorom vyhlási, že spĺňa všetky podmienky účasti určené verejným obstarávateľom a poskytne verejnemu obstarávateľovi na požiadanie doklady, ktoré čestným vyhlásením nahradil. Hospodársky subjekt môže v čestnom vyhlásení uviesť aj informácie o dokladoch, ktoré sú priamo a bezodplatne prístupné v elektronických databázach, vrátane informácií potrebných na prístup do týchto databáz, a informácie o dokladoch, ktoré verejnemu obstarávateľovi predložil v inom verejnom obstarávaní a sú naďalej platné. Ak hospodársky subjekt použije čestné vyhlásenie, verejný obstarávateľ môže na účely zabezpečenia riadneho priebehu verejného obstarávania postupovať podľa § 39 ods. 6. zákona. Verejný obstarávateľ postupuje podľa § 39 ods. 7 a 8 zákona, ak čestné vyhlásenie obsahuje aj informácie podľa druhej vety. Doklady, preukazujúce splnenie podmienok účasti predkladajú verejnemu obstarávateľovi uchádzači podľa § 55 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní v čase určeným verejným obstarávateľom.“.
27. Úrad uvádza, že navrhovateľ ako prílohu k ponuke pripojil aj dokument s názvom „Čestné vyhlásenie uchádzača“, v ktorom uviedol, že cit.: (...) Ako štatutárny orgán vyššie uvedeného uchádzača týmto čestne vyhlasujem, že spĺňam všetky podmienky účasti určené verejným obstarávateľom a poskytnem verejnemu obstarávateľovi na požiadanie doklady, ktoré som čestným vyhlásením nahradil“.
28. Úrad uvádza, že kontrolovaný v žiadosti o vysvetlenie zo dňa 17. 10. 2019 doručenej navrhovateľovi toho istého dňa prostredníctvom informačného systému ERANET uvádza, cit.: „Verejný obstarávateľ disponuje informáciami, že Vaša spoločnosť má evidované nedoplatky na zdravotnom poistení vo Všeobecnej zdravotnej poisťovni. V zmysle § 152 ods. 5 ZVO, Vás týmto žiadame o predloženie ‚Potvrdenie Všeobecnej zdravotnej poisťovne, že nemáte nedoplatky na zdravotnom poistení‘. (...) V zmysle § 114 ods. 1 a § 39 ods. 6 ZVO Vás na účely zabezpečenia riadneho priebehu verejného obstarávania žiadame o predloženie dokladov preukazujúcich splnenie podmienok účasti pre technickú spôsobilosť alebo odbornú spôsobilosť tak, ako boli určené vo výzve na predkladanie ponúk. Verejný obstarávateľ týmto žiada uchádzača o predloženie požadovaných dokladov prostredníctvom elektronickej správy v systéme ERANET v lehote 5 pracovných dní odo dňa odoslania tejto žiadosti.“.
29. Dňa 24. 10. 2019 navrhovateľ doručil kontrolovanému prostredníctvom informačného systému ERANET odpoveď na žiadosť o vysvetlenie, v rámci ktorej predložil potvrdenie Všeobecnej zdravotnej poisťovne, a.s., č. POO1194301725 zo dňa 8. 10. 2019, v ktorom sa uvádza, že cit.: „Všeobecná zdravotná poisťovňa, a.s. pobočka Košice týmto potvrdzuje, že u platiteľa poistného XY neeviduje ku dňu 08.10.2019 pohľadávku na poistnom na verejné zdravotné poistenie.“.
30. V oznámení o vylúčení zo dňa 29. 10. 2019, doručeného navrhovateľovi zo strany kontrolovaného toho istého dňa, sú dôvody vylúčenia špecifikované nasledovne, cit.:

„V zmysle § 40 ods. 4 ZVO Vás verejný obstarávateľ vo svojom liste zo dňa 17.10.2019 požiadal o vysvetlenie alebo doplnenie predložených dokladov, nakoľko z predložených dokladov nemožno posúdiť ich platnosť alebo splnenie podmienok účasti. Vo Vašej ponuke preukazujete splnenie podmienok účasti čestným vyhlásením, že spĺňate všetky podmienky účasti, a zároveň aj zápisom do zoznamu hospodárskych subjektov č. XX, pričom posledná zmena údajov v zápise je datovaná na 28.05.2019. Verejný obstarávateľ s použitím verejne dostupných zdrojov preukázal, že ku dňu predkladania ponúk mala Vaša spoločnosť nedoplatky na zdravotnom poistení v poisťovni Všeobecná zdravotná poisťovňa.

Na základe vyššie uvedených informácií má verejný obstarávateľ za preukázané, že Vaša spoločnosť ako uchádzač v podlimitnej zákazke, ku dňu predkladania ponúk, nespĺňala podmienky zápisu do zoznamu hospodárskych subjektov a tým aj podmienky účasti.

Na základe vyššie uvedeného Vás verejný obstarávateľ v súlade s ustanovením § 40 ods. 6 písm. c) ZVO vylučuje z verejného obstarávania, nakoľko ste poskytli informácie alebo doklady, ktoré sú nepravdivé alebo pozmenené tak, že nezodpovedajú skutočnosti a majú vplyv na vyhodnotenie splnenia podmienok účasti.“.

Právny rámec

31. Podľa § 10 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní verejný obstarávateľ a obstarávateľ sú povinní pri zadávaní zákaziek, koncesií a pri súťaži návrhov postupovať podľa tohto zákona.
32. 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.
33. Podľa § 32 ods. 1 písm. b) zákona o verejnom obstarávaní verejného obstarávania sa môže zúčastniť len ten, kto spĺňa tieto podmienky účasti týkajúce sa osobného postavenia: nemá evidované nedoplatky na poistnom na sociálne poistenie a zdravotná poisťovňa neeviduje voči nemu pohľadávky po splatnosti podľa osobitných predpisov v Slovenskej republike alebo v štáte sídla, miesta podnikania alebo obvyklého pobytu.
34. Podľa § 32 ods. 2 písm. b) zákona o verejnom obstarávaní ak v odseku 3 nie je ustanovené inak, uchádzač alebo záujemca preukazuje splnenie podmienok účasti podľa odseku 1 písm. b) doloženým potvrdením zdravotnej poisťovne a Sociálnej poisťovne nie starším ako tri mesiace.
35. Podľa § 40 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní verejný obstarávateľ posudzuje splnenie podmienok účasti vo verejnom obstarávaní v súlade s dokumentmi potrebnými na vypracovanie ponuky, návrhu alebo na preukázanie splnenia podmienok účasti. Ak sú podmienky účasti uvedené vo viacerých dokumentoch podľa prvej vety, nesmú byť ustanovené vo vzájomnom rozpore.
36. Podľa § 40 ods. 4 prvej vety 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.

37. Podľa § 40 ods. 6 písm. c) zákona o verejnom obstarávaní verejný obstarávateľ a obstarávateľ vylúčia z verejného obstarávania uchádzača alebo záujemcu, ak poskytol informácie alebo doklady, ktoré sú nepravdivé alebo pozmenené tak, že nezodpovedajú skutočnosti a majú vplyv na vyhodnotenie splnenia podmienok účasti alebo výber záujemcov.
38. Podľa § 114 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní hospodársky subjekt môže predbežne nahradiť doklady určené verejným obstarávateľom na preukázanie splnenia podmienok účasti jednotným európskym dokumentom podľa § 39 alebo čestným vyhlásením, v ktorom vyhlási, že spĺňa všetky podmienky účasti určené verejným obstarávateľom a poskytne verejnému obstarávateľovi na požiadanie doklady, ktoré čestným vyhlásením nahradil. Hospodársky subjekt môže v čestnom vyhlásení uviesť aj informácie o dokladoch, ktoré sú priamo a bezodplatne prístupné v elektronických databázach, vrátane informácií potrebných na prístup do týchto databáz, a informácie o dokladoch, ktoré verejnému obstarávateľovi predložil v inom verejnom obstarávaní a sú naďalej platné. Ak hospodársky subjekt použije čestné vyhlásenie, verejný obstarávateľ môže na účely zabezpečenia riadneho priebehu verejného obstarávania postupovať podľa § 39 ods. 6. Verejný obstarávateľ postupuje podľa § 39 ods. 7 a 8, ak čestné vyhlásenie obsahuje aj informácie podľa druhej vety.
39. Podľa § 114 ods. 5 zákona o verejnom obstarávaní verejný obstarávateľ vyhodnocuje splnenie podmienok účasti v súlade s výzvou na predkladanie ponúk, pričom postupuje podľa § 40 ods. 4 až 14. Verejný obstarávateľ vylúči z verejného obstarávania uchádzača, ktorý nepredložil po písomnej žiadosti doklady nahradené čestným vyhlásením podľa odseku 1 v určenej lehote.
40. Podľa § 152 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní úrad vedie zoznam hospodárskych subjektov, ktorí preukázali splnenie podmienok účasti osobného postavenia podľa § 32 ods. 1 písm. a) až f) a ods. 2, 4 a 5 a ktorí o zapísanie do zoznamu hospodárskych subjektov požiadali. Hospodársky subjekt vo verejnom obstarávaní môže preukázať splnenie podmienok účasti osobného postavenia podľa prvej vety zápisom do zoznamu hospodárskych subjektov.
41. Podľa § 25 ods. 1 písm. f) zákona č. 580/2004 Z. z. o zdravotnom poistení a o zmene a doplnení zákona č. 95/2002 Z. z. o poisťovníctve a o zmene a doplnení niektorých zákonov (ďalej len „zákon o zdravotnom poistení“) zdravotná poisťovňa je povinná uverejňovať a aktualizovať vždy k 20. dňu v kalendárnom mesiaci na internete zoznam dlžníkov podľa § 25a.
42. Podľa § 25a ods. 1 zákona o zdravotnom poistení dlžník na účely tohto zákona je poistenec alebo platiteľ poistného, voči ktorému príslušná zdravotná poisťovňa eviduje ku dňu zverejnenia zoznamu dlžníkov pohľadávku na preddavku na poistnom po lehote splatnosti najmenej za tri mesiace, na nedoplatku alebo pohľadávku na poistnom, ktorú bol povinný uhradiť odo dňa vzniku skutočnosti zakladajúcej vznik verejného zdravotného poistenia do dňa potvrdenia prihlášky príslušnou zdravotnou poisťovňou, v celkovej sume vyššej ako 100 eur.

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 namietanej skutočnosti pristúpil v ďalších bodoch k právnomu posúdeniu, pričom konštatuje nasledovné:

43. Úrad úvodom poukazuje na účel stanovenia podmienok účasti, ktorým je umožniť účasť vo verejnom obstarávaní len tým záujemcom alebo uchádzačom, u ktorých existuje dôvodný predpoklad ich schopnosti realizovať predmet zákazky v súlade so zmluvnými podmienkami určenými verejným obstarávateľom, pričom tento predpoklad je vytvorený tým, že záujemca alebo uchádzač preukáže splnenie podmienok účasti určených v súlade so zákonom o verejnom obstarávaní. Verejný obstarávateľ teda získa určitú mieru istoty, že so záujemcom alebo uchádzačom, ktorý splní stanovené podmienky účasti, môže uzavrieť zmluvu na predmet zákazky, pričom existuje predpoklad, že svoje záväzky plynúce zo zmluvy bude plniť riadne a včas v súlade s uzavretou zmluvou.
44. Úrad upriamuje pozornosť na ustanovenie § 40 ods. 4 zákona o verejnom obstarávaní, v zmysle ktorého verejný obstarávateľ a obstarávateľ písomne požiada uchádzača alebo záujemcu o vysvetlenie alebo doplnenie predložených dokladov, ak z predložených dokladov nemožno posúdiť ich platnosť alebo splnenie podmienky účasti. Pre úplnosť úrad uvádza, že predmetným inštitútom vysvetľovania je možné doplniť, resp. vysvetliť len doklady už predložené v ponuke uchádzača, ktoré boli predložené ku konkrétnej podmienke účasti za účelom preukázania jej splnenia, ak z takto predložených dokladov nie je možné posúdiť splnenie konkrétnej podmienky účasti, ku ktorej boli predložené a ku ktorej sa tieto doklady viažu. Využitie predmetného inštitútu je opodstatnené najmä vzhľadom na potrebu zabezpečenia princípu hospodárnosti a efektívnosti verejného obstarávania, ktorý predpokladá získanie najlacnejšej ponuky, resp. najvýhodnejšej ponuky, teda zabezpečenie, aby sa verejné finančné prostriedky vynakladali čo najhospodárnejšie a nedochádzalo k vylúčeniu uchádzačov z dôvodov, ktoré je možné jednoducho vysvetlením alebo doplnením odstrániť. Zároveň platí, že nesmie ísť o doplnenie fyzicky chýbajúcich dokladov, ale o vysvetlenie už predložených dokladov alebo doplnenie k už predloženým dokladom.
45. Úrad má za to, že pri aplikácii ustanovenia § 40 ods. 6 písm. c) zákona o verejnom obstarávaní je nevyhnutné klásť osobitný dôraz na základné princípy verejného obstarávania, zakotvené v § 10 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní, a predmetné ustanovenie chápať, vykladať a aplikovať práve vo svetle týchto princípov. Je teda zrejmé, že bez využitia inštitútu zakotveného v § 40 ods. 4 zákona o verejnom obstarávaní by záver o povinnosti vylúčiť uchádzača podľa § 40 ods. 6 písm. c) zákona o verejnom obstarávaní nemohol byť v súlade so základnými princípmi verejného obstarávania, uvedenými v § 10 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní.
46. Úrad nepovažuje argumentáciu kontrolovaného o získaní údajov o nedoplatkoch navrhovateľa na zdravotnom poistení z webovej stránky spoločnosti FinStat, s.r.o. za opodstatnenú, vzhľadom na to, že spoločnosť je v súkromnom vlastníctve, resp. nie je orgánom štátnej moci ani orgánom verejnej moci. Z uvedeného vyplýva, že údaje uvádzané na webovej stránke spoločnosti FinStat, s.r.o. nemožno automaticky považovať za hodnoverné a zakladajúce dôvod vylúčenia bez overenia ich pravdivosti.
47. Úrad zároveň s ohľadom na zoznam dlžníkov na zdravotnom poistení zverejňovaný na stránke Všeobecnej zdravotnej poisťovne, a.s. uvádza, že zoznam je aktualizovaný vždy k 20. dňu v kalendárnom mesiaci (bod 41 tohto rozhodnutia). Vzhľadom na to, že navrhovateľ podal ponuku dňa 9. 10. 2019 a zoznam dlžníkov na zdravotnom poistení mal byť obnovený

dňa 20. 10. 2019, informácie v čase podania ponuky navrhovateľa neboli aktuálne, a teda mohlo medzi tým dôjsť k uhradeniu dlžnej sumy navrhovateľom.

48. Úrad poukazuje na dokument „Čestné vyhlásenie uchádzača“ predložený v ponuke navrhovateľa (bod 27 tohto rozhodnutia), ktorým navrhovateľ nahrádza dokumenty preukazujúce splnenie podmienok podľa časti III.1.1) „Osobné postavenie vrátane požiadaviek týkajúcich sa zápisu do živnostenských alebo obchodných registrov“ a časti III.1.3) „Technická a odborná spôsobilosť“ Výzvy na predkladanie ponúk. Z dokumentácie kontrolovaného je zrejmé, že tento dokument bol navrhovateľom predložený s cieľom preukázania splnenia podmienok účasti.
49. Úrad uvádza, že kontrolovaný v žiadosti o vysvetlenie zo dňa 17. 10. 2019 požiadal navrhovateľa v súlade s § 152 ods. 5 zákona o verejnom obstarávaní o predloženie dokladu, a to špecificky o Potvrdenie Všeobecnej zdravotnej poisťovne, a.s. o tom, že navrhovateľ nemá nedoplatky na zdravotnom poistení. Navrhovateľ v kontrolovaným ustanovenej lehote 5 pracovných dní odo dňa odoslania žiadosti o vysvetlenie v rámci odpovede na žiadosť o vysvetlenie **doložil predmetné potvrdenie Všeobecnej zdravotnej poisťovne a.s., číslo P001194301725 zo dňa 08. 10. 2019 o tom, že ku dňu 8. 10. 2019 u navrhovateľa neeviduje nedoplatky na zdravotnom poistení, a teda preukázal splnenie podmienky účasti podľa § 32 zákona o verejnom obstarávaní tak, ako to kontrolovaný v žiadosti o vysvetlenie požadoval.**
50. Úrad v tejto súvislosti uvádza, že verejný obstarávateľ má pristúpiť k vylúčeniu uchádzača až po predchádzajúcom riadnom zvážení všetkých zákonných možností, tak aby vylúčenie uchádzača predstavovalo prostriedok ultima ratio. Ak sa však verejný obstarávateľ rozhodne pristúpiť k tomuto kroku, nesmie postupovať v rozpore so zákonom o verejnom obstarávaní a princípmi verejného obstarávania. Úrad má za to, že vylúčenie uchádzača musí byť v každom prípade opodstatnené a riadne zdôvodnené.
51. Úrad má za to, že kontrolovaný síce postupoval na účely zabezpečenia riadneho priebehu verejného obstarávania podľa § 114 ods. 1 a § 39 ods. 6 zákona o verejnom obstarávaní, t.j. požiadal o predloženie dokladov preukazujúcich splnenie podmienok účasti tak, ako boli určené vo výzve na predkladanie ponúk, avšak kontrolovaný pri vyhodnocovaní splnenia podmienok účasti podľa § 32 ods. 1 písm. b) zákona o verejnom obstarávaní **nepostupoval v súlade s § 32 ods. 2 písm. b) v spojení s § 10 ods. 2 a § 40 ods. 1 a 4 zákona o verejnom obstarávaní, keď nebral do úvahy navrhovateľom predložené Potvrdenie Všeobecnej zdravotnej poisťovne, a.s., číslo P001194301725 zo dňa 08. 10. 2019 v zmysle žiadosti kontrolovaného o vysvetlenie zo dňa 17. 10. 2019.**
52. Vzhľadom na uvedené skutočnosti, ako aj s poukazom na zistenie, že kontrolovaný pri vyhodnocovaní splnenia podmienok účasti využil inštitút žiadosti o vysvetlenie predložených dokladov zo strany kontrolovaného v zmysle § 40 ods. 4 zákona o verejnom obstarávaní, avšak nikde z dokumentácie kontrolovaného ďalej nie je zachytené akým spôsobom kontrolovaný vyhodnocoval splnenie podmienok účasti týkajúcich sa osobného postavenia podľa § 32 ods. 1 písm. b) zákona o verejnom obstarávaní, resp. **ako sa kontrolovaný vysporiadal s predloženým dokladom navrhovateľa, a to potvrdením Všeobecnej zdravotnej poisťovne, a.s., číslo P001194301725 zo dňa 08. 10. 2019 má úrad za to, že z dokumentácie kontrolovaného predloženej úradu nie je zrejmé, a ani preskúmateľné, na základe akých skutočností kontrolovaný dospel k záveru, že navrhovateľ nespĺňa**

podmienky účasti týkajúce sa osobného postavenia podľa § 32 ods. 1 písm. b) zákona o verejnom obstarávaní.

53. Úrad na základe vyššie uvedeného konštatuje, že kontrolovaný nepreukázal zákonnosť vylúčenia navrhovateľa z dôvodu nesplnenia podmienok účasti osobného postavenia podľa § 32 ods. 1 písm. b) zákona o verejnom obstarávaní, nakoľko pri vyhodnocovaní splnenia podmienok účasti nebral do úvahy, resp. z dokumentácie kontrolovaného nie je zrejmé ako sa vysporiadal s dokladom, ktorý mu navrhovateľ predložil na základe jeho žiadosti o vysvetlenie, a preto kontrolovaný postupoval v rozpore s § 32 ods. 1 písm. b), ods. 2 písm. b) v spojení s § 10 ods. 2, § 24 ods. 1 a § 40 ods. 1 a 4 zákona o verejnom obstarávaní.
54. Vzhľadom na vyššie uvedené považuje úrad námietky navrhovateľa za **opodstatnené**.
55. 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. Vyššie uvedené porušenie zákona o verejnom obstarávaní navyše úrad v tejto fáze verejného obstarávania a v tomto konaní vyhodnotil ako porušenie, ktoré mohlo mať vplyv na výsledok verejného obstarávania, nakoľko v tejto fáze verejného obstarávania nie je možné jednoznačne konštatovať, že by verejné obstarávanie smerovalo k výberu takého zmluvného partnera, ktorý by vzišiel zo zákazky zadávanej v súlade so zákonom o verejnom obstarávaní. Z daného dôvodu je potrebné odstrániť protiprávny stav, spôsobom uvedeným vo výroku tohto rozhodnutia.
56. Úrad ako návod pre kontrolovaného na predchádzanie vyššie uvedené porušenia zákona o verejnom obstarávaní, v súlade s § 175 ods. 8 písm. b) zákona o verejnom obstarávaní odporúča kontrolovanému v budúcnosti v druhovo rovnakej veci pri vyhodnocovaní splnenia podmienok účasti, **overiť si dôveryhodnosť zdrojov, z ktorých informácie čerpá, resp. ich aktuálnosť a v prípade využitia inštitútu vysvetlenia podľa § 40 ods. 4 zákona o verejnom obstarávaní, a požiadavky kontrolovaného na predloženie určitých dokladov, dokumentov, pristúpiť aj k ich vyhodnoteniu v kontexte žiadosti o vysvetlenie ako aj podmienok účasti stanovených vo výzve na predkladanie ponúk a v súťažných podkladoch. Zároveň úrad odporúča kontrolovanému v budúcnosti, aby pristupoval k vylúčeniu uchádzačov, iba za predpokladu, že dôvod na vylúčenie je riadne preukázaný nespornými dôkaznými prostriedkami.**

Kaucia

57. 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.

58. V súlade s predmetným ustanovením a výrokom tohto rozhodnutia úrad vráti navrhovateľovi kauciu zloženú vo výške podľa odsekov 2 až 8 § 172 zákona o verejnom obstarávaní do 30 dní odo dňa nadobudnutia právoplatnosti rozhodnutia o námietkach.
59. Podľa § 175 ods. 11 zákona o verejnom obstarávaní rozhodnutie podľa odseku 1 sa zároveň doručuje všetkým úradu známym uchádzačom, záujemcom a účastníkom.
60. 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. Obec Ľubotice, Čsl. letcov 2, 080 06 Ľubotice, IČO 00690538 – kontrolovaný
2. XY – navrhovateľ

Na vedomie:

Podľa rozdeľovníka