

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 predpisov vo veci námietok uchádzača skupiny dodávateľov **XY**, Rožňavská 1, 831 04 Bratislava, IČO: 35883022 (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 nadlimitnej zákazky „Obnova vodorovného dopravného značenia na cestách I. triedy v správe SSC - 2019“ vo vzťahu k všetkým štyrom častiam zákazky vyhlásenej verejným obstarávateľom **Slovenská správa ciest**, Miletičova 19, 826 19 Bratislava – Ružinov, IČO: 00003328 (ďalej len „kontrolovaný“), v Úradnom vestníku Európskej únie dňa 2. 7. 2020 pod značkou 2019/S 125-304461 a vo Vestníku verejného obstarávania č. 132/2019 dňa 3. 7. 2019 pod značkou 15684 – MSP vydáva toto

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

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

O d ô v o d n e n i e :

1. Navrhovateľ dňa 28. 2. 2020 doručil Úradu pre verejné obstarávanie (ďalej len „úrad“) listinne námietky 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 28. 2. 2020 listinne a zároveň prostredníctvom informačného systému EVO, cez ktorý sa predmetné verejné obstarávanie realizuje.
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 17. 12. 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 16 400,00 EUR.
5. Úrad lustráciou účtu úradu zistil, že navrhovateľ s podaním námietok zložil na účet úradu dňa 28. 2. 2020 kauciu vo výške 50 000,00 EUR.
6. Na základe vyššie uvedených skutočností má úrad za to, že s podaním námietok navrhovateľa boli splnené procesné podmienky pre konanie vo veci.

Námietky navrhovateľa

7. Navrhovateľ v úvode svojich námietok konštatuje, že bol kontrolovaným vylúčený pre nesplnenie podmienok účasti podľa § 34 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní, pričom kontrolovaný vyžadoval predloženie údajov o strojovom, prevádzkovom alebo technickom vybavení, ktoré má navrhovateľ k dispozícii na uskutočnenie prác.
8. Ďalej navrhovateľ uvádza, že doklady pre splnenie podmienok účasti nahradil JED-om a na výzvu kontrolovaného predložil všetky potrebné doklady pre splnenie podmienok účasti, pričom ho kontrolovaný o. i. žiadal o uvedenie, či je strojné a technické vybavenie v jeho vlastníctve, aký je jeho vlastnícky podiel alebo či si ho prenajíma. Na základe toho navrhovateľ predložil čestné vyhlásenie o strojovom vybavení, ktoré má na vykonanie prác k dispozícii, čím splnil podmienku účasti podľa § 34 ods. 1 písm. j) zákona o verejnom obstarávaní.
9. Navrhovateľ uvádza, že k námietkam priložil nájomnú zmluvu so spoločnosťou AA a so spoločnosťou BB o prenájme niektorých strojov a pričom uvádza, že týmto nepreukazuje technickú spôsobilosť.
10. Záverom navrhovateľ uvádza, že kontrolovaný postupoval v rozpore s § 40 ods. 6 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní, keď neoprávnene vylúčil navrhovateľa pre nesplnenie podmienky účasti podľa § 34 ods. 1 písm. j) zákona o verejnom obstarávaní a súčasne v rozpore s § 10 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní, a to konkrétne s princípmi proporcionality a hospodárnosti a efektívnosti. Zároveň uvádza, že konanie kontrolovaného môže mať vplyv na výsledok verejného obstarávania, nakoľko navrhovateľ predložil ponuku s najnižšou cenou a nemožno vylúčiť, že po vysvetlení, resp. doplnení predložených dokladov by bol vyhodnotený ako úspešný uchádzač.
11. V petite námietok navrhovateľ úrad žiada, aby nariadil kontrolovanému odstrániť protiprávny stav, a to zrušením rozhodnutia o vylúčení navrhovateľa a jeho opätovným zaradením do predmetnej verejnej súťaže.

Začiatok konania o preskúmanie úkonov kontrolovaného

12. 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.

13. 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 **28. 2. 2020**.
14. 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 27. 2. 2020 v súlade s ust. § 173 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní zriadil prístup pre úrad ako kontrolný orgán do elektronického prostriedku použitého na elektronickú komunikáciu (IS EVO), a teda prideliť tak prístup k dokumentácii kontrolovaného v predmetnej nadlimitnej zákazke a dňa 4. 3. 2020 doručil aj listinnú dokumentáciu k predmetnému verejnemu obstarávaniu. Dňa 6. 3. 2020 kontrolovaný doručil písomné vyjadrenie k podaným námietkam navrhovateľa. Dňa 19. 3. 2020 úrad vydal v súlade s ust. § 173 ods. 4 zákona o verejnom obstarávaní Rozhodnutie o prerušení konania č. 4981-6000/2020-OD-P a nariadil kontrolovanému doručiť kompletnú dokumentáciu do 10 dní od dňa doručenia tohto rozhodnutia. Vzhľadom na e-mail kontrolovaného, doručený úradu dňa 21. 3. 2020, v ktorom kontrolovaný poukázal na to, že doklady požadované v predmetnom rozhodnutí o prerušení konania sú súčasťou listinnej dokumentácie, úrad listinnú dokumentáciu opätovne preskúmal, pričom zistil, že sa tam chýbajúce doklady nachádzali. V kontexte uvedeného prerušenia úrad konštatuje, že za dátum doručenia kompletnej dokumentácie považuje dátum **4. 3. 2020**, kedy kontrolovaný doručil úradu listinnú dokumentáciu v origináli.

Písomné vyjadrenie kontrolovaného k námietkam navrhovateľa

15. Kontrolovaný úvodom svojho vyjadrenia tvrdí, že námietky navrhovateľa mu boli doručené dňa 28. 2. 2020 v listinnej forme a vzhľadom na to, že IS EVO umožňuje podanie námietok elektronicky žiada, aby úrad konanie o preskúmaní úkonov kontrolovaného zastavil, a to podľa § 174 ods. 1 písm. f)¹ zákona o verejnom obstarávaní, pričom dodáva, že mu od navrhovateľa námietky neboli doručené v lehote podľa § 170 ods. 4 písm. d) zákona o verejnom obstarávaní a spôsobom podľa § 170 ods. 8 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní.
16. Kontrolovaný ďalej uvádza, že na základe návrhov na plnenie kritéria zostavil predbežné poradie, kde sa po vylúčení uchádzača CC a požiadal navrhovateľa o predloženie dokladov predbežne nahradených JED-om.
17. Kontrolovaný uvádza, že z dokladov predložených navrhovateľom (nájomné zmluvy) mu bolo zrejmé, že na splnenie podmienok v technickej alebo odbornej spôsobilosti využíva kapacity iných osôb, pričom voči nim nepreukázal splnenie podmienok účasti týkajúce sa osobného postavenia podľa § 34 ods. 3 zákona o verejnom obstarávaní, t. j. v lehote na predkladanie ponúk v JED-e za navrhovateľa a skupinu uchádzačov neboli uvedené žiadne informácie a v časti „C“ JED-u každý člen skupiny uchádzačov vyznačil odpoveď, že nebude využívať kapacity iných osôb.

¹ Kontrolovaný zjavne chybou v písaní uviedol nesprávne písmeno §174 ods. 1, a to písm. f) namiesto písm. d).

18. Kontrolovaný následne poukazuje na konanie navrhovateľa, ktoré mu javí ako protisúťažné, a to konkrétne, že nájomné zmluvy medzi navrhovateľom a spoločnosťou AA, navrhovateľom a spoločnosťou BB, navrhovateľom a spoločnosťou CC boli uzavreté dňa 12. 2. 2020, pričom uchádzač CC bol z predmetného verejného obstarávania vylúčený dňa 11. 2. 2020.

Zistenia úradu

Z predloženej dokumentácie k verejnému obstarávaniu úrad zistil nasledovné skutočnosti:

19. Kontrolovaný v Úradnom vestníku Európskej únie dňa 2. 7. 2020 pod značkou 2019/S 125-304461 a vo Vestníku verejného obstarávania č. 132/2019 dňa 3. 7. 2019 pod značkou 15684 – MSP verejnú súťaž na predmet zákazky „Obnova vodorovného dopravného značenia na cestách I. triedy v správe SSC – 2019“. V závislosti od predmetu zákazky, typu kontrolovaného a predpokladanej hodnoty zákazky vo výške 16 400 000 € bez DPH ide o nadlimitnú 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 2. 7. 2019 v profile kontrolovaného, ktorý je zriadený na webovom sídle úradu. Zákazka je rozdelená na 4 časti, a to: prvá časť s názvom „IVSC Bratislava“, druhá časť s názvom: „IVSC Banská Bystrica“, tretia časť s názvom „IVSC Žilina“ a štvrtá časť s názvom „IVSC Košice“. V lehote na predkladanie ponúk, t. j. do 18. 12. 2019, do 9:30 hod., predložili pre všetky 4 časti ponuku 3 uchádzači, vrátane navrhovateľa. Otváranie ponúk sa uskutočnilo dňa 18. 12. 2019 o 10:00 hod. Dňa 21. 2. 2020 bolo navrhovateľovi prostredníctvom informačného systému EVO doručené oznámenie o vylúčení z predmetného verejného obstarávania z toho dôvodu, že navrhovateľ nepreukázal splnenie podmienok účasti týkajúcich sa osobného postavenia tak, ako to požaduje § 34 ods. 3 zákona o verejnom obstarávaní. Dňa 28. 2. 2020 doručil navrhovateľ námietky kontrolovanému prostredníctvom informačného systému EVO a to ako odpoveď na oznámenie o vylúčení a toho istého dňa aj listinne a úradu listinne toho istého dňa smerujúce podľa § 170 ods. 3 písm. d) zákona o verejnom obstarávaní proti vylúčeniu.
20. Zo Zápisnice z vyhodnotenia ponúk zo dňa 21. 2. 2020 vyplýva pre časti 1 až 4 nasledovné poradie uchádzačov, cit.:

P. č. otvárania ponúk	Obchodné meno (názov), sídlo uchádzača	Návrh na plnenie kritéria:	
		Celková cena realizácie predmetu zákazky za Časť 1-IVSC Bratislava:	
		Cena celkom s DPH	Celkové poradie vyhodnotenia predložených ponúk na základe kritéria:
1.	CC	3 327 112, 80 €	V zmysle § 40 ods. 6 písm. a) ZVO uchádzač bol vylúčený
2.	Skupina uchádzačov: XY	3 644 788, 80 €	V zmysle § 40 ods. 6 písm. a) ZVO uchádzač bol vylúčený

3.	Skupina uchádzačov: DD	3 824 766, 98 €	1.
----	---------------------------	-----------------	----

P. č. otvárania ponúk	Obchodné meno (názov), sídlo uchádzača	Návrh na plnenie kritéria: Celková cena realizácie predmetu zákazky za Časť 2-IVSC Banská Bystrica:	
		Cena celkom s DPH	Celkové poradie vyhodnotenia predložených ponúk na základe kritéria:
1.	Skupina uchádzačov: DD	1 482 720,00 €	1.
2.	CC	1 545 528,00 €	2.
3.	Skupina uchádzačov: XY	1 694 640 €	3.

P. č. otvárania ponúk	Obchodné meno (názov), sídlo uchádzača	Návrh na plnenie kritéria: Celková cena realizácie predmetu zákazky za Časť 3-IVSC Žilina:	
		Cena celkom s DPH	Celkové poradie vyhodnotenia predložených ponúk na základe kritéria:
1.	Skupina uchádzačov: DD	2 603 400,00 €	1.
2.	Skupina uchádzačov: XY	2 957 952,00 €	3.
3.	CC	2 656 392,00 €	2.

P. č. otvárania ponúk	Obchodné meno (názov), sídlo uchádzača	Návrh na plnenie kritéria: Celková cena realizácie predmetu zákazky za Časť 4-IVSC Košice:	
		Cena celkom s DPH	Celkové poradie vyhodnotenia predložených ponúk na základe kritéria:
1.	Skupina uchádzačov: XY	5 019 619,20 €	V zmysle § 40 ods. 6 písm. a) ZVO vylúčený
2.	Skupina uchádzačov: DD	5 175 345,60 €	1.
3.	CC	4 588 967,52 €	V zmysle § 40 ods. 6 písm. a) ZVO vylúčený

21. Vo zväzku 4 „Podmienky účasti“, v bode 1.5 Súťažných podkladov kontrolovaný uvádza, cit.: „Uchádzač môže predbežne nahradiť doklady na preukázanie splnenia podmienok účasti určené verejným obstarávateľom jednotným európskym dokumentom (JED) v zmysle § 39

zákona o verejnom obstarávaní, pričom doklady preukazujúce splnenie podmienok účasti predkladá verejnému obstarávateľovi podľa § 55 ods. 1 uchádzač, ktorý sa umiestnil na prvom mieste v poradí.“

22. Vo zväzku 4 „Podmienky účasti“, v bode 1.9 Súťažných podkladov, kontrolovaný uvádza, cit.: „Uchádzač preukáže osobné postavenie za každú inú osobu podľa § 33 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní a podľa § 34 ods. 3 zákona o verejnom obstarávaní a za každého subdodávateľa, ktorého uvedie vo svojej ponuke v zmysle § 41 zákona o verejnom obstarávaní.“

23. V JED-och, ktoré navrhovateľ (za všetkých členov skupiny dodávateľov) predložil v rámci ponuky v časti „C: Informácie o využívaní kapacít iných subjektov“ na otázku „Využíva hospodársky subjekt kapacity iných subjektov, aby mohol splniť podmienky účasti stanovené v časti IV a prípadne kritériá a pravidlá stanovené ďalej v časti V?“ odpovedal „Nie“.

24. Dňa 11. 2. 2020 doručil kontrolovaný navrhovateľovi Výzvu na predloženie dokladov nahradených JED dokumentom, v rámci ktorej uviedol, cit.: „V zmysle bode 26.6 súťažných podkladov Vás vyzývame na predloženie dokladov preukazujúcich splnenie podmienok účasti, ktoré ste predbežne nahradili podľa ust. § 39 zákona o VO jednotným európskym dokumentom. Žiadame Vás o predloženie dokladov, z ktorých je zrejmé, že rozsahom a obsahom spĺňajú podmienky účasti stanové verejným obstarávateľom, ktoré sú uvedené v súťažných podkladoch v zväzku 4 Podmienky účasti uchádzačov a v oznámení o vyhlásení verejného obstarávania s platnosťou ku dňu predkladania ponúk. (...) V prípade nedoručenia vyžiadaných dokladov, Vami predložená ponuka nebude spĺňať podmienky účasti a verejný obstarávateľ bude musieť pristúpiť v zmysle ust. § 40 ods. 6 písm. j) zákona o VO k jej vylúčeniu.“.

25. V odpovedi na Výzvu na predloženie dokladov nahradených JED dokumentom, ktorú navrhovateľ kontrolovanému doručil dňa 17. 2. 2020 okrem iného predložil aj „Čestné vyhlásenie o strojovom vybavení uchádzača“ zo dňa 17. 2. 2020, v ktorom uvádza, cit.:

„Spoločnosť COLAS, s. r. o., Rožňavská 1, 831 04 Bratislava ako člen skupiny dodávateľov týmto čestne vyhlasuje, že budeme mať pri plnení zmluvy nasledovné strojové vybavenie:

- 2 líniové stroje na VDZ, striekané farbou – prenájom – AA
- 1 líniový stroj na VDZ, plast – prenájom AA
- 1 stroj na plošné VDZ, striekané farbou – XY
- 1 stroj na plošné VDZ, striekané farbou – XY – TRASSAR 6, Francúzsko
- 2 stroje na plošné VDZ, striekané farbou – XY – GRACO 5900, USA
 - GRACO 320K, USA
- 2 stroje na plošné VDZ, striekané farbou – XY
 - TRASSAR 6, Francúzsko
 - ST30 PRO-9, Taliansko
- 1 stroj na plošné VDZ, plast – prenájom – CC
- 1 stroj na odstránenie nefunkčného VDZ – prenájom – BB
- 1 stroj na odstránenie nefunkčného VDZ – XY – PRELAWNY TFP 200, Veľká Británia a, krajina pôvodu
- 1 stroj na odstránenie nefunkčného VDZ – XY – HOFMANN H 92-1“.

26. V časti 2. „Predmet zmluvy“ nájomnej zmluvy uzavretej medzi spoločnosťou AA ako prenajímateľom a spoločnosťou XY ako nájomcom dňa 12. 2. 2020, ktorú navrhovateľ

doručil kontrolovanému v rámci predloženia dokladov nahradených JED-om je uvedené, cit.: „Predmetom tejto zmluvy je prenájom líniového stroja na VDZ, striekané farbou značky HOFMANN (H18-1), HOFMANN (H26-1) a líniového stroja na VDZ, plast značky HOFMANN (H26-2).“.

27. V časti 2. „Doba prenájmu“ vyššie uvedenej nájomnej zmluvy, je uvedené, cit.: „Zmluvné strany sa dohodli, že ak skupina dodávateľov v zložení XY v prípade hodnotiaceho procesu vyhlásenej verejnej súťaže bude úspešná, prenajímateľ poskytne nájomcovi predmet zmluvy počas doby trvania zmluvného vzťahu medzi verejným obstarávateľom: Slovenská správa ciest, Miletičova 19, 826 19 Bratislava a skupinou dodávateľov zastúpenou spoločnosťou XY na základe vyhlásenej verejnej súťaže vo Vestníku verejného obstarávania č. 132/2019 zo dňa 03.07.2019 a Oznámenia o vyhlásení verejného obstarávania č. 15684-MSP pre zákazku: Obnova vodorovného dopravného značenia na cestách I. triedy v správe SSC – 2019.“.
28. V časti 2. „Predmet zmluvy“ nájomnej zmluvy uzavretej medzi spoločnosťou BB ako prenajímateľom a spoločnosťou XY ako nájomcom dňa 12. 2. 2020, ktorú navrhovateľ doručil kontrolovanému v rámci predloženia dokladov nahradených JED-om je uvedené, cit.: „Predmetom tejto zmluvy je prenájom stroja pre odstránenie nefunkčného vodorovného dopravného značenia značky MERCEDES-BENZ (U500).“.
29. V časti 3. „Doba prenájmu“ nájomnej zmluvy uzavretej medzi spoločnosťou BB prenajímateľom a spoločnosťou XY ako nájomcom, je uvedené, cit.: „Zmluvné strany sa dohodli, že ak skupina dodávateľov v zložení XY v prípade hodnotiaceho procesu vyhlásenej verejnej súťaže bude úspešná, prenajímateľ poskytne nájomcovi predmet zmluvy počas doby trvania zmluvného vzťahu medzi verejným obstarávateľom: Slovenská správa ciest, Miletičova 19, 826 19 Bratislava a skupinou dodávateľov zastúpenou spoločnosťou XY na základe vyhlásenej verejnej súťaže vo Vestníku verejného obstarávania č. 132/2019 zo dňa 03.07.2019 a Oznámenia o vyhlásení verejného obstarávania č. 15684-MSP pre zákazku: Obnova vodorovného dopravného značenia na cestách I. triedy v správe SSC – 2019.“.
30. V časti 2 „Predmet zmluvy“ nájomnej zmluvy uzavretej medzi spoločnosťou CC ako prenajímateľom spoločnosťou XY ako nájomcom dňa 12. 2. 2020, ktorú navrhovateľ doručil kontrolovanému v rámci predloženia dokladov nahradených JED-om je uvedené, cit.: „Predmetom tejto zmluvy je prenájom stroja na plošné VDZ – plast, značky C.M.C., PM 50C-ST-13, krajina pôvodu Talianska republika.“.
31. V časti 3 „Doba nájmu“ nájomnej zmluvy uzavretej medzi spoločnosťou CC ako prenajímateľom spoločnosťou XY ako nájomcom je uvedené, cit.: „Zmluvné strany sa dohodli, že ak skupina dodávateľov v zložení XY v prípade hodnotiaceho procesu vyhlásenej verejnej súťaže bude úspešná, prenajímateľ poskytne nájomcovi predmet zmluvy počas doby trvania zmluvného vzťahu medzi verejným obstarávateľom: Slovenská správa ciest, Miletičova 19, 826 19 Bratislava a skupinou dodávateľov zastúpenou spoločnosťou XY na základe vyhlásenej verejnej súťaže vo Vestníku verejného obstarávania č. 132/2019 zo dňa 03.07.2019 a Oznámenia o vyhlásení verejného obstarávania č. 15684-MSP pre zákazku: Obnova vodorovného dopravného značenia na cestách I. triedy v správe SSC – 2019.“.
32. V Zozname hospodárskych subjektov vedenom úradom sa spoločnosti AA a BB nenachádzajú.

33. Vo zväzku 1 „Pokyny pre záujemcov/uchádzačov“, v časti I „Všeobecné informácie“ v bode 8.5 Súťažných podkladov, kontrolovaný uvádza, cit.: „Subdodávateľom je hospodársky subjekt, ktorý uzavrie alebo uzavrel s úspešným uchádzačom písomnú odpliatnú zmluvu na plnenie určitej časti zákazky alebo koncesie. Navrhovaný subdodávateľ musí spĺňať podmienky účasti týkajúce sa osobného postavenia a podmienku podľa § 40 ods. 6 písm. a) až h) a ods. 7; oprávnenie dodávať tovar, uskutočňovať stavebné práce alebo poskytovať službu sa preukazuje vo vzťahu k tej časti predmetu zákazky, ktorú má subdodávateľ plniť.“.
34. Vo zväzku 1 „Pokyny pre záujemcov/uchádzačov“, v časti V „Otváranie a vyhodnotenie ponúk“, v bode 26.6 Súťažných podkladov, kontrolovaný uvádza, cit.: „Komisia vyhodnocuje ponuky, ktoré neboli vylúčené podľa kritérií určených v oznámení o vyhlásení verejného obstarávania a v týchto súťažných podkladoch, ktoré sú nediskriminačné a podporujú hospodársku súťaž a spôsobom určeným v časti 1.3 Kritériá na vyhodnotenie ponúk a pravidlá ich uplatnenia a určí poradie uchádzačov od prvého miesta po x-té miesto. Následne vyhodnotí splnenie podmienok účasti úspešného uchádzača, ktorý sa po vyhodnotení ponúk, umiestnil na prvom mieste v poradí.“.
35. V dokumente „OZNÁMENIE O DODATOČNÝCH INFORMÁCIÁCH, INFORMÁCIÁCH O NEUKONČENOM KONANÍ ALEBO KORIGENDE“ zverejnenom kontrolovaným vo Vestníku verejného obstarávania číslo 253/2019 zo dňa 12. 12. 2019 označenom ako 35155 – IOX, sa okrem iného uvádza, cit.:
- „VII.1.2) Text, ktorý si vyžaduje úpravu v pôvodnom oznámení
Dátumy, ktoré si vyžadujú úpravu v pôvodnom oznámení
Číslo oddielu: IV.2.2)
Miesto, kde má byť text upravený: Lehota na predkladanie ponúk
Namiesto:
26.09.2019 10:00
má byť:
18.12.2019 9:30“
36. V oznámení o vylúčení zo dňa 20. 2. 2020 kontrolovaný uvádza, cit.: (...) „Dňa 17.02.2020 uchádzač – spoločnosť COLAS, s.r.o. (a skupina uchádzačov) na základe výzvy na predloženie dokladov zo dňa 11.02.2020 predložil doklady, ktoré predbežne nahradil JED dokumentom v lehote na predkladanie ponúk, doklady predložil prostredníctvom IS EVO ako scany dokumentov z ktorých je zrejmé, že na splnenie podmienok účasti v technickej spôsobilosti alebo odbornej spôsobilosti využíva kapacity iných osôb podľa § 34 ods. 3 zákona o verejnom obstarávaní (Nájomná zmluva uzavretá so spol. AA zo dňa 12.02.2020 a Nájomná zmluva uzavretá so spol.BB zo dňa 12.02.2020), avšak v prípade týchto osôb, ktorých kapacity majú byť použité na preukázanie technickej spôsobilosti, nepreukázal splnenie podmienok účasti týkajúcich sa osobného postavenia tak, ako to požaduje § 34 ods. 3 zákona o verejnom obstarávaní. Verejný obstarávateľ na splnenie podmienok účasti osobného postavenia v prípade využitia iných osôb poukázal aj v súťažných podkladoch vo zväzku 4 Podmienky účasti v časti 1. Podmienky účasti týkajúce sa osobného postavenia v bode 1.9. (...) Verejný obstarávateľ Vás v zmysle § 40 ods. 6 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní z predmetnej verejnej súťaže vylučuje. (...)“.
37. V odpovedi na oznámenie o vylúčení zo dňa 20. 2. 2020 navrhovateľ dňa 28. 2. 2020 prostredníctvom IS EVO uviedol, cit.: „Dobrý deň, v prílohe zasielam námietku. Originál doručíme osobne. S pozdravom XY“.

Právny rámec

38. 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.
39. 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.
40. Podľa § 32 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní verejného obstarávania sa môže zúčastniť len ten, kto spĺňa tieto podmienky účasti týkajúce sa osobného postavenia:
- a) nebol on, ani jeho štatutárny orgán, ani člen štatutárneho orgánu, ani člen dozorného orgánu, ani prokurista právoplatne odsúdený za trestný čin korupcie, trestný čin poškodzovania finančných záujmov Európskych spoločností, trestný čin legalizácie príjmu z trestnej činnosti, trestný čin založenia, zosnovania a podporovania zločineckej skupiny, trestný čin založenia, zosnovania alebo podporovania teroristickej skupiny, trestný čin terorizmu a niektorých foriem účasti na terorizme, trestný čin obchodovania s ľuďmi, trestný čin, ktorého skutková podstata súvisí s podnikaním alebo trestný čin machinácie pri verejnom obstarávaní a verejnej dražbe,
 - b) 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,
 - c) nemá evidované daňové nedoplatky voči daňovému úradu a colnému úradu podľa osobitných predpisov v Slovenskej republike alebo v štáte sídla, miesta podnikania alebo obvyklého pobytu,
 - d) nebol na jeho majetok vyhlásený konkurz, nie je v reštrukturalizácii, nie je v likvidácii, ani nebolo proti nemu zastavené konkurzné konanie pre nedostatok majetku alebo zrušený konkurz pre nedostatok majetku,
 - e) je oprávnený dodávať tovar, uskutočňovať stavebné práce alebo poskytovať službu,
 - f) nemá uložený zákaz účasti vo verejnom obstarávaní potvrdený konečným rozhodnutím v Slovenskej republike alebo v štáte sídla, miesta podnikania alebo obvyklého pobytu,
 - g) nedopustil sa v predchádzajúcich troch rokoch od vyhlásenia alebo preukázateľného začatia verejného obstarávania závažného porušenia povinností v oblasti ochrany životného prostredia, sociálneho práva alebo pracovného práva podľa osobitných predpisov, za ktoré mu bola právoplatne uložená sankcia, ktoré dokáže verejný obstarávateľ a obstarávateľ preukázať,
 - h) nedopustil sa v predchádzajúcich troch rokoch od vyhlásenia alebo preukázateľného začatia verejného obstarávania závažného porušenia profesijných povinností, ktoré dokáže verejný obstarávateľ a obstarávateľ preukázať.
41. Podľa § 32 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní ak v odseku 3 nie je ustanovené inak, uchádzač alebo záujemca preukazuje splnenie podmienok účasti podľa odseku 1
- a) písm. a) doloženým výpisom z registra trestov nie starším ako tri mesiace,

- b) písm. b) doloženým potvrdením zdravotnej poisťovne a Sociálnej poisťovne nie starším ako tri mesiace,
- c) písm. c) doloženým potvrdením miestne príslušného daňového úradu a miestne príslušného colného úradu nie starším ako tri mesiace,
- d) písm. d) doloženým potvrdením príslušného súdu nie starším ako tri mesiace,
- e) písm. e) doloženým dokladom o oprávnení dodávať tovar, uskutočňovať stavebné práce alebo poskytovať službu, ktorý zodpovedá predmetu zákazky,
- f) písm. f) doloženým čestným vyhlásením.

42. Podľa § 34 ods. 1 písm. j 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: údajmi o strojovom, prevádzkovom alebo technickom vybavení, ktoré má uchádzač alebo záujemca k dispozícii na uskutočnenie stavebných prác alebo na poskytnutie služby.
43. Podľa § 34 ods. 3 zákona o verejnom obstarávaní uchádzač alebo záujemca môže na preukázanie technickej spôsobilosti alebo odbornej spôsobilosti využiť technické a odborné kapacity inej osoby, bez ohľadu na ich právny vzťah. V takomto prípade musí uchádzač alebo záujemca verejnému obstarávateľovi alebo obstarávateľovi preukázať, že pri plnení zmluvy alebo koncesnej zmluvy bude skutočne používať kapacity osoby, ktorej spôsobilosť využíva na preukázanie technickej spôsobilosti alebo odbornej spôsobilosti. Skutočnosť podľa druhej vety preukazuje záujemca alebo uchádzač písomnou zmluvou uzavretou s osobou, ktorej technickými a odbornými kapacitami mieni preukázať svoju technickú spôsobilosť alebo odbornú spôsobilosť. Z písomnej zmluvy musí vyplývať záväzok osoby, že poskytne svoje kapacity počas celého trvania zmluvného vzťahu. Osoba, ktorej kapacity majú byť použité na preukázanie technickej spôsobilosti alebo odbornej spôsobilosti, musí preukázať splnenie podmienok účasti týkajúce sa osobného postavenia a nesmú u nej existovať dôvody na vylúčenie podľa § 40 ods. 6 písm. a) až h) a ods. 7; oprávnenie dodávať tovar, uskutočňovať stavebné práce, alebo poskytovať službu preukazuje vo vzťahu k tej časti predmetu zákazky alebo koncesie, na ktorú boli kapacity záujemcovi alebo uchádzačovi poskytnuté. Ak ide o požiadavku súvisiacu so vzdelaním, odbornou kvalifikáciou alebo relevantnými odbornými skúsenosťami najmä podľa odseku 1 písm. g), uchádzač alebo záujemca môže využiť kapacity inej osoby len, ak táto bude reálne vykonávať stavebné práce alebo služby, na ktoré sa kapacity vyžadujú.
44. 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.
45. Podľa § 39 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní Jednotný európsky dokument obsahuje aktualizované vyhlásenie hospodárskeho subjektu, že
- a) neexistuje dôvod na jeho vylúčenie,
 - b) spĺňa objektívne a nediskriminačné pravidlá a kritériá výberu obmedzeného počtu záujemcov, ak verejný obstarávateľ alebo obstarávateľ obmedzil počet záujemcov,
 - c) poskytne verejnému obstarávateľovi alebo obstarávateľovi na požiadanie doklady, ktoré nahradil jednotným európskym dokumentom.

46. Podľa § 39 ods. 3 zákona o verejnom obstarávaní ak uchádzač alebo záujemca preukazuje finančné a ekonomické postavenie alebo technickú spôsobilosť alebo odbornú spôsobilosť prostredníctvom inej osoby, jednotný európsky dokument obsahuje informácie podľa odseku 2 aj o tejto osobe.
47. 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.
48. 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.
49. Podľa § 152 ods. 3 zákona o verejnom obstarávaní verejný obstarávateľ a obstarávateľ uznajú rovnocenný zápis alebo potvrdenie o zápise vydané príslušným orgánom iného členského štátu, ktorým uchádzač alebo záujemca preukazuje splnenie podmienok účasti vo verejnom obstarávaní. Verejný obstarávateľ a obstarávateľ musia prijať aj iný rovnocenný doklad predložený uchádzačom alebo záujemcom.
50. Podľa § 152 ods. 4 zákona o verejnom obstarávaní zápis do zoznamu hospodárskych subjektov je účinný voči každému verejnému obstarávateľovi a obstarávateľovi a údaje v ňom uvedené nie je potrebné v postupoch verejného obstarávania overovať. Verejný obstarávateľ a obstarávateľ pri vyhodnocovaní splnenia podmienok účasti osobného postavenia overia zapísanie hospodárskeho subjektu v zozname hospodárskych subjektov, ak uchádzač alebo záujemca nepredložil doklady podľa § 32 ods. 2, 4 a 5 alebo iný rovnocenný zápis alebo potvrdenie o zápise podľa odseku 3.

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:

51. Vzhľadom na skutočnosť, že kontrolovaný v písomnom vyjadrení k námietkam navrhovateľa uviedol, že námietky mu boli doručené výlučne v listinnej podobe a vzhľadom na to, že IS EVO umožňuje podanie námietok elektronicky a požiadal úrad, aby konanie o preskúmaní úkonov kontrolovaného zastavil podľa § 174 ods. 1 písm. f) zákona o verejnom obstarávaní, úrad považuje za potrebné prioritne sa vysporiadať s touto skutočnosťou. Úrad uvádza, že kontrolovaný doručil elektronicky cez IS EVO navrhovateľovi dňa 21. 2. 2020 oznámenie o vylúčení, pričom navrhovateľ podal námietky kontrolovanému dňa 28. 2. 2020 **v rámci odpovede na oznámenie o vylúčení navrhovateľa prostredníctvom IS EVO**. Vzhľadom na to, že v predmetnom prípade má úrad za preukázané, že námietky navrhovateľ doručil cez IS EVO, aj keď ako odpoveď na oznámenie o vylúčení, má úrad za to, že námietky boli doručené kontrolovanému v súlade s § 170 ods. 8 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní, nakoľko IS EVO doručenie námietok umožňuje. Hoci navrhovateľ nevyužil možnosť podať svoju námietku na ten účel vyčlenenou funkcionalitou, úrad konštatuje, že **námietka navrhovateľa sa dostala do dispozičnej sféry kontrolovaného prostredníctvom IS EVO, a to v lehote na podanie námietok**. Úrad zároveň dáva do pozornosti, že na rozdiel od napr.

ponukového formulára, ktorý je vzhľadom spôsob sprístupnenia ponuky prístupný až v čase otvárania ponúk, funkcionality určená na podávanie námietok nemá takéto obmedzenia, resp. predloženie námietky prostredníctvom funkcionality „námietka“ a prostredníctvom odpovede na oznámenie o vylúčení uchádzača vyvoláva totožné následky. Opačný výklad by mohol viesť k prílišnému formalizmu, ktorý nezohľadňuje účel a zmysel relevantných zákonných noriem. Úrad analogicky poukazuje na Nález ústavného súdu z 27. 10. 2004, sp. zn. II. ÚS 174/2004, na základe ktorého **„prílišný formalizmus pri posudzovaní úkonov účastníkov občianskeho súdneho konania, ktoré ide nad rámec zákona alebo nemá základný význam pre ochranu zákonnosti, nie je v súlade s ústavnými princípmi spravodlivého procesu.“** Skutočnosť, že námietky navrhovateľ doručil cez modul „odpoveď“ na oznámenie o vylúčení nemôže ísť preto na ťarchu navrhovateľa pri uplatňovaní revízných postupov. Vo väzbe na uvedené má úrad za to, že námietky navrhovateľa boli kontrolovanému doručené v súlade s ust. § 170 ods. 8 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní.

52. Úrad ďalej uvádza, že predmetom námietok navrhovateľa je vylúčenie, ktoré považuje navrhovateľ za rozporné s § 10 ods. 2 a s § 40 ods. 6 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní. K vylúčeniu navrhovateľa kontrolovaný pristúpil po tom, ako navrhovateľ nepreukázal splnenie podmienok účasti týkajúcich sa osobného postavenia podľa § 34 ods. 3 zákona o verejnom obstarávaní, pričom kontrolovaný požadoval od navrhovateľa predloženie dokladov nahrádzajúcich splnenie podmienok účasti požadovaných kontrolovaným.
53. Úrad uvádza, že kontrolovaný v oznámení o vyhlásení verejného obstarávania stanovil podmienku účasti podľa § 32 zákona o verejnom obstarávaní v spojení s informáciami uvedenými vo zväzku 4 Súťažných podkladov, v zmysle ktorých požadoval preukázanie osobného postavenia za každú inú osobu podľa § 33 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní a podľa § 34 ods. 3 zákona o verejnom obstarávaní a za každého subdodávateľa, ktorého uchádzač uvedie vo svojej ponuke v zmysle § 41 zákona o verejnom obstarávaní.
54. Úrad 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.
55. Preskúmaním odpovede na Výzvu na predloženie dokumentov nahradených JED dokumentom zo dňa 11. 2. 2020 úrad zistil, že **navrhovateľ do ponuky okrem vlastných kapacít zahrnul aj kapacity iných osôb**, t. j. spoločnosti: BB a spoločnosť AA, s ktorými dňa 12. 2. 2020 uzavrel nájomné zmluvy za účelom prenájmu strojov, a to konkrétne:
- 2 líniové stroje na VDZ, striekané farbou – prenájom – AA;
 - 1 líniový stroj na VDZ, plast – prenájom AA;
 - 1 stroj na odstránenie nefunkčného VDZ – prenájom – BB.
56. Úrad zároveň dodáva, že preskúmaním dokumentácie kontrolovaného zistil, že JED-y dočasne nahrádzajúce doklady na preukázanie splnenia podmienok účasti určené kontrolovaným **predložil navrhovateľ len za členov skupiny dodávateľov, a to za spoločnosť XY**, pričom v časti „C“ každého JED-u uvedených spoločností **je uvedené, že**

predmetný hospodársky subjekt nevyužíva kapacity iných subjektov, aby mohol splniť podmienky účasti stanovené v časti IV.

57. Úrad uvádza, že hospodársky subjekt môže v zmysle § 39 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní predbežne nahradiť doklady na preukázanie splnenia podmienok účasti osobného postavenia jednotným európskym dokumentom alebo preukázať splnenie podmienok účasti osobného postavenia predložením dokladov podľa § 32 ods. 2, ods. 4 alebo ods. 5 alebo podľa § 152 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní, t. j. zápisom do zoznamu hospodárskych subjektov, ktorého správcom je úrad. Ako ďalej vyplýva z § 152 ods. 4 tohto zákona, zápis do zoznamu hospodárskych subjektov je účinný voči každému verejnému obstarávateľovi a údaje v ňom uvedené nie je potrebné overovať, pričom verejný obstarávateľ pri vyhodnotení splnenia podmienok účasti osobného postavenia overí zapísanie hospodárskeho subjektu v zozname hospodárskych subjektov, ak záujemca nepredložil doklady podľa § 32 ods. 2, 4 a 5 zákona o verejnom obstarávaní alebo iný rovnocenný zápis alebo potvrdenie o zápise podľa § 152 ods. 3 tohto zákona, podľa ktorého verejný obstarávateľ uzná rovnocenný zápis alebo potvrdenie o zápise vydané príslušným orgánom iného členského štátu, ktorým záujemca preukazuje splnenie podmienok účasti vo verejnom obstarávaní.
58. Úrad zároveň dáva do pozornosti metodické usmernenie úradu č. 17367-5000/2016 zo dňa 27. 9. 2016, v ktorom sa okrem iného uvádza, cit.: „**Samostatný formulár JED-u hospodársky subjekt (záujemca/uchádzač) teda predkladá aj za poskytovateľov zdrojov alebo kapacít, pokiaľ záujemca, uchádzač, resp. skupina preukazuje niektorú z podmienok účasti týkajúcich sa finančného a ekonomického postavenia alebo technickej alebo odbornej spôsobilosti prostredníctvom tretích (iných) osôb** a taktiež aj za subdodávateľov, pokiaľ verejný obstarávateľ alebo obstarávateľ vyžaduje, aby u navrhovaných subdodávateľov neexistovali dôvody na vylúčenie [§ 41 ods. 1 písm. b) zákona].“
59. Nakoľko z predloženej dokumentácie kontrolovaného a ponuky navrhovateľa vrátane ním predložených dokumentov v zmysle výzvy kontrolovaného vyplýva, že navrhovateľ na splnenie podmienok účasti technickej alebo odbornej spôsobilosti podľa § 34 ods. 1 písm. j) zákona o verejnom obstarávaní využíva kapacity tretích osôb (čo je preukázané čestným vyhlásením o strojovom vybavení uchádzača a Zmluvami o nájme, bližšie pozri body 26 až 31 tohto rozhodnutia), úrad v zmysle uvedeného konštatuje, že navrhovateľ bol povinný v prípade využitia kapacít iných osôb na účel preukázania splnenia podmienok účasti podľa § 34 ods. 1 písm. j) zákona o verejnom obstarávaní predložiť v predmetnej verejnej súťaži samostatný formulár JED-aj za každý hospodársky subjekt, ktorý predstavuje inú (ďalšiu) kapacitu pre uchádzača, ktorou mal v úmysle preukázať podmienku účasti technickej alebo odbornej spôsobilosti. Zároveň ako vyplýva z ust. § 39 ods. 3 zákona o verejnom obstarávaní, ak uchádzač preukazuje technickú alebo odbornú spôsobilosť prostredníctvom inej osoby, JED dokument má obsahovať aj informácie podľa odseku 2 o tejto osobe. V zmysle § 34 ods. 3 zákona o verejnom obstarávaní rovnako platí, že osoba, ktorej kapacity majú byť použité na preukázanie technickej spôsobilosti alebo odbornej spôsobilosti musí preukázať splnenie podmienok účasti týkajúce sa osobného postavenia a nesmú u nej existovať dôvody na vylúčenie podľa § 40 ods. 6 písm. a) až h) a ods. 7 a musí mať oprávnenie dodávať tovar, uskutočňovať stavebné práce alebo poskytovať služby vo vzťahu k tej časti predmetu zákazky, na ktorú boli kapacity uchádzačovi poskytnuté. Úrad v tejto súvislosti dáva do pozornosti aj samotné súťažné podklady kontrolovaného a to zväzok 4 Podmienky účasti v časti 1 Podmienky osobného postavenia, bod 1.9., podľa ktorých cit.: „*Uchádzač preukáže osobné postavenie za každú inú osobu podľa § 33 ods. 2 zákona o verejnom verejnom*

obstarávaní a podľa § 34 ods. 3 zákona a podľa § 34 ods. 3 zákona o verejnom obstarávaní a verejnom obstarávaní a za každého subdodávateľa, za každého subdodávateľa, ktorého uvedie vo svojej ponuke v zmysle § 41 zákona v zmysle § 41 zákona o verejnom obstarávaní. verejnom obstarávaní.“. Navrhovateľ uvedené povinnosti nesplnil a nepreukázal ani potom, čo bol zo strany kontrolovaného vyzvaný na predloženie dokladov nahradených JED-om.

60. Úrad na základe právneho posúdenia (bod 51 až 59 tohto rozhodnutia) konštatuje, že odpoveďou na Výzvu na predloženie dokladov nahradených JED dokumentom, ktorú navrhovateľ kontrolovanému doručil dňa 17. 2. 2020 **nebolo preukázané splnenie podmienok účasti týkajúcich sa osobného postavenia osôb, prostredníctvom ktorých navrhovateľ preukazoval splnenie podmienok technickej alebo odbornej spôsobilosti podľa § 34 ods. 3 zákona o verejnom obstarávaní (spoločnosti BB a spoločnosti AA) a zároveň tieto spoločnosti nie sú zapísané v Zozname hospodárskych subjektov vedenom úradom.** Z ustanovenia § 34 ods. 3 zákona o verejnom obstarávaní totiž vyplýva, že osoba, ktorej kapacity majú byť použité na preukázanie technickej spôsobilosti alebo odbornej spôsobilosti, musí preukázať splnenie podmienok účasti týkajúce sa osobného postavenia a nesmú u nej existovať dôvody na vylúčenie podľa § 40 ods. 6 písm. a) až h) a ods. 7 zákona o verejnom obstarávaní.
61. **Vzhľadom na to, že navrhovateľ nepredložil žiadny doklad alebo iné informácie ktoré by preukazovali splnenie podmienok účasti osobného postavenia spoločnosťami BB a AA, prostredníctvom ktorej navrhovateľ preukazoval splnenie podmienok účasti technickej alebo odbornej spôsobilosti a táto spoločnosť nebola a ani nie je zapísaná v zozname hospodárskych subjektov, má úrad za to, že kontrolovaný postupoval v súlade so zákonom o verejnom obstarávaní, keď vylúčil navrhovateľa z predmetného verejného obstarávania, keď nepreukázal splnenie podmienok účasti týkajúcich sa osobného postavenia podľa § 34 ods. 3 zákona o verejnom obstarávaní.**
62. Na základe uvedeného úrad konštatuje, že námietky navrhovateľa sú **neopodstatnené** a skutočnosti, na ktoré navrhovateľ v podaných námietkach poukazuje nemali vplyv na výsledok verejného obstarávania.
63. Podľa § 175 ods. 3 zákona o verejnom obstarávaní, ak úrad v konaní o preskúmanie úkonov kontrolovaného na základe námietok nezistí porušenie tohto zákona, na ktoré poukazuje navrhovateľ v podaných námietkach a ktoré by mohlo ovplyvniť výsledok verejného obstarávania a úrad nepostupoval podľa odseku 2, **námietky zamietne.**
64. Záverom úrad ku konaniu navrhovateľa, ktoré kontrolovaný identifikuje ako protisúťažné (koordinované), keď navrhovateľ so spoločnosťami BB, AA a CC uzavrel nájomné zmluvy až po lehote na predkladanie ponúk, t. j. po 18. 12. 2019, úrad uvádza, že nie je vecne príslušný o tejto veci rozhodovať a to s poukazom na § 167 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní, v zmysle ktorého úrad vykonáva dohľad iba nad dodržiavaním povinností verejného obstarávateľa (obstarávateľa) ustanovených týmto zákonom. Úrad zároveň poukazuje na ust. § 175 ods. 7 zákona o verejnom obstarávaní, podľa ktorého úrad je viazaný obsahom podaných námietok a v konaní o preskúmanie úkonov kontrolovaného na základe námietok preskúmava postup kontrolovaného len v rozsahu namietaných skutočností. Nakoľko protisúťažné konanie nebolo zo strany navrhovateľa namietané, úrad sa uvedenou skutočnosťou nemôže zaoberať.

Kaucia

65. Podľa § 172 ods. 5 zákona o verejnom obstarávaní kaucia vo výške podľa odsekov 2 až 4 je príjmom štátneho rozpočtu dňom nadobudnutia právoplatnosti rozhodnutia úradu, ktorým boli námietky zamietnuté. Kaucia sa vo výške 35 % z výšky kaucie podľa odsekov 2 až 4 stáva príjmom štátneho rozpočtu dňom nadobudnutia právoplatnosti rozhodnutia úradu o zastavení konania podľa § 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.
66. V súlade s predmetným ustanovením a výrokom rozhodnutia, ktorým úrad zamietla námietky navrhovateľa sa kaucia zložená navrhovateľom na účet úradu v sume 16 400 EUR stáva príjmom štátneho rozpočtu dňom nadobudnutia právoplatnosti tohto rozhodnutia.
67. Vzhľadom na to, že navrhovateľ uhradil kauciu vo výške 33 600 EUR na účet úradu bez právneho dôvodu, úrad vráti navrhovateľovi túto časť kaucie do 30 dní odo dňa právoplatnosti tohto rozhodnutia.
68. Na základe uvedeného bolo potrebné rozhodnúť tak, ako je uvedené vo výrokovej časti tohto rozhodnutia.

Poučenie

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

riaditeľ odboru dohľadu

Rozhodnutie sa doručí:

1. XY – navrhovateľ
2. Slovenská správa ciest, Miletičova 19, 826 19 Bratislava – Ružinov, IČO: 00003328 – kontrolovaný