

Úrad pre verejné obstarávanie ako ústredný orgán štátnej správy pre verejné obstarávanie podľa § 140 a orgán príslušný podľa § 147 písm. c), § 167 ods. 2 písm. b) a podľa § 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 **XX** (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 vo verejnom obstarávaní na predmet zákazky „Stavebnotechnický dozor“, vyhlásenej verejným obstarávateľom **Úrad vlády Slovenskej republiky**, Nám. Slobody 1, 813 70 Bratislava, IČO: 00 151 513 (ďalej len „kontrolovaný“) v Úradnom vestníku Európskej únie pod značkou 2019/S 187-455199 dňa 27. 09. 2019 a vo Vestníku verejného obstarávania č. 196/2019 dňa 30. 09. 2019 pod značkou 24979 – MSS, vydáva toto

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

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

### **O d ô v o d n e n i e :**

1. Navrhovateľ listom doručeným Úradu pre verejné obstarávanie (ďalej len „úrad“) dňa **01. 12. 2020**, 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 doručené námietky navrhovateľa dňa **01. 12. 2020** v elektronickej podobe funkcionalitou informačného systému, prostredníctvom ktorého sa predmetné verejné obstarávanie realizuje, t. j. cez IS ELENA.
2. Námietky navrhovateľa boli doručené úradu a kontrolovanému **v lehote a podobe** podľa § 170 ods. 4 a 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 predmetnom verejnom obstarávaní predložil ponuku elektronicke cez IS ELENA dňa 29. 01. 2020 o 08:01 hod.
3. Podľa § 172 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní, s podaním námietok je navrhovateľ povinný zložiť na účet úradu kauciu; táto povinnosť sa nevzťahuje na orgán štátnej správy

podľa § 170 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.

4. Z ust. § 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 2 433,- eur.
5. Úrad lustráciou účtu úradu zistil, že navrhovateľ s podaním námietok zložil na účet úradu dňa 01. 12. 2020 kauciu vo výške 2 433,- 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 01. 01. 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 v zmysle súťažných podkladov je predmetom zákazky stavebnotechnický dozor. Ako dôkazy k uvedenému tvrdeniu navrhovateľ uvádza list „*Vylúčenie uchádzača z verejného obstarávania – oznámenie*“ zo dňa 23. 11. 2020 (cit. v bode 70 tohto rozhodnutia).
9. Ďalej navrhovateľ cituje oznámenie o vyhlásení verejného obstarávania zverejnené v Úradnom vestníku Európskej únie pod značkou 2019/S 187-455199 dňa 27. 09. 2019 a vo Vestníku verejného obstarávania č. 196/2019 dňa 30. 09. 2019 pod značkou 24979 – MSS, konkrétne ODDIEL II: PREDMET, bod II.1.1) a II.2.4).
10. Navrhovateľ cituje časť z článku II prílohy č. 9, „Zmluvy o výkone Technického dozoru a poskytovaní služieb“ súťažných podkladov k predmetnému verejnému obstarávaniu: „*Technickým dozorom investora – činnosti vykonávané odborne spôsobilou osobou v mene investora (stavebníka) spočívajúce najmä v dohliadaní na činnosť zhotoviteľa Diela a sledovaní a overovaní prípravy a realizácie stavebných prác tak, aby bola zabezpečená komplexnosť, úplnosť, kvalita a prevádzkyschopnosť zhotovovaného Diela v súlade s požiadavkami:*“. Ďalej navrhovateľ cituje časť z prílohy č. 10, „Opis predmetu zákazky“ súťažných podkladov k predmetnému verejnému obstarávaniu: „*Predmetom zákazky “Technický dozor investora” je výkon odbornej činnosti v mene investora (stavebníka) spočívajúce najmä v dohliadaní na činnosť zhotoviteľa rekonštrukcie Národnej kultúrnej pamiatky Kaštieľ Rusovce vrátane príľahlého parku a objektu čeladníka (ďalej len “rekonštrukcia NKP Rusovce” a sledovaní, overovaní prípravy a realizácie stavebných prác tak, aby bola zabezpečená úplnosť, kvalita a prevádzkyschopnosť zhotoveného Diela v súlade s požiadavkami:*“. Podľa navrhovateľa je na základe uvedeného jednoznačné, že kontrolovaný obstaráva stavebnotechnický dozor, resp. technický dozor investora pre potreby komplexného riadenia stavieb v zmysle oznámenia o vyhlásení verejného obstarávania, súťažných podkladov a platnej legislatívy.
11. Ďalej navrhovateľ cituje z kapitoly E. – Podmienky účasti súťažných podkladov, časť III. TECHNICKÁ SPÔSOBILOSŤ ALEBO ODBORNÁ SPÔSOBILOSŤ, body 1. a podbod 1.1 (cit. v bode 53 tohto rozhodnutia).

12. Navrhovateľ uvádza, že kontrolovaný požaduje preukázanie technickej alebo odbornej spôsobilosti podľa § 34 ods. 1 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní prostredníctvom predloženia referencií na komplexné riadenie pozemných stavieb.
13. Ďalej navrhovateľ uvádza, že komplexné riadenie stavieb nie je viazanou živnosťou. K tomu navrhovateľ dodáva, že na preukázanie technickej alebo odbornej spôsobilosti podľa § 34 ods. 1 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní vo svojej ponuke predložil platné referencie na komplexné riadenie pozemných stavieb, a to za seba (v predmete podnikania má zapísanú viazanú živnosť – výkon činnosti stavebného dozoru) a za iné osoby v zmysle § 34 ods. 3 zákona o verejnom obstarávaní, konkrétne:
- a) XTA spol. s r. o., kde podľa navrhovateľa preukázané referencie na komplexné riadenie pozemných stavieb spadajú pod predmet podnikania „činnosť autorizovaného architekta“, „uskutočňovanie jednoduchých stavieb, drobných stavieb a ich zmien“ ako aj „poradenská činnosť v stavebníctve“, ktoré má táto spoločnosť zapísané v Obchodnom registri. Taktiež je podľa navrhovateľa konateľ a spoločník tejto spoločnosti, Ing. arch. XIT, autorizovaný architekt s autorizačným osvedčením č. XIT. Autorizovaný architekt je podľa navrhovateľa v zmysle § 4 zákona č. 138/1992 Zb. o autorizovaných architektoch a autorizovaných stavebných inžinieroch v znení neskorších predpisov oprávnený na:
- vykonávanie prípravnej predprojektovej činnosti, najmä na vypracúvanie stavebných zámerov verejných prác, investičných zámerov, architektonických a urbanistických štúdií, územnoplánovacích prieskumov a rozborov,
  - vykonávanie komplexnej projektovej činnosti, najmä na vypracúvanie architektonických návrhov a dokumentácie umiestňovania stavieb a ich zmien, projektovej dokumentácie stavieb a ich zmien vrátane ich interiérov a exteriérov, ako aj rekonštrukcií a modernizácií budov a obnovy stavebných pamiatok,
  - spracovanie územnoplánovacích podkladov a územnoplánovacej dokumentácie,
  - vykonávanie projektového manažmentu, najmä na riadenie projektu a koordináciu čiastkových projektov vypracovaných inžiniermi, krajinármi a inými špecialistami, na výkon odborného autorského dohľadu nad uskutočňovaním stavieb podľa schválenej projektovej dokumentácie a na vykonávanie stavebného dozoru,
  - grafické spracovanie a modelovanie architektonického diela vrátane vypracovania špecifikácií a technickej dokumentácie,
  - poskytovanie súvisiacich technických služieb, najmä na poskytovanie architektonického poradenstva investorom a vlastníkom nehnuteľností, na zastupovanie investora pri príprave a uskutočňovaní stavieb,
  - vyhotovovanie odborných posudkov, odhadov a dobrozdání.
- b) XDD, a. s., kde podľa navrhovateľa preukázané referencie na komplexné riadenie pozemných stavieb spadajú pod predmet podnikania „uskutočňovanie stavieb a ich zmien“, ktorý má táto spoločnosť zapísaný v Obchodnom registri.
14. Navrhovateľ uvádza, že v zmysle oznámenia o vyhlásení verejného obstarávania, súťažných podkladov, ponuky uchádzača a už uvedeného iná osoba poskytuje svoje kapacity na komplexné riadenie pozemných stavieb v rozsahu predmetu podnikania zapísaného v obchodnom registri.

15. Navrhovateľ k požiadavke kontrolovaného v súvislosti so zápisom viazanej živnosti – výkon činnosti stavebného dozoru pre potreby preukázania technickej a odbornej spôsobilosti v zmysle stanovenej minimálnej požadovanej úrovne štandardov v súťažných podkladoch a platnej legislatívy uvádza, že je irelevantná, neopodstatnená a protiprávna.
16. Navrhovateľ uvádza, že v zmysle kapitoly E. – Podmienky účasti súťažných podkladov, časť III. TECHNICKÁ SPÔSOBILOSŤ ALEBO ODBORNÁ SPÔSOBILOSŤ, na str. 65 súťažných podkladov, sa technická alebo odborná spôsobilosť preukazuje údajmi o vzdelaní a odbornej praxi alebo o odbornej kvalifikácii osôb (odborníkov) určených na plnenie zmluvy alebo koncesnej zmluvy alebo riadiacich zamestnancov - § 34 ods. 1 písm. g) zákona o verejnom obstarávaní. K uvedenému navrhovateľ dodáva, že preukázal splnenie spôsobilosti podľa § 34 ods. 1 písm. g) zákona o verejnom obstarávaní dokladmi predloženými samostatne za jednotlivých odborníkov v jeho ponuke, vrátane požadovaných osvedčení.
17. Navrhovateľ záverom žiada, aby úrad rozhodol podľa § 175 ods. 1 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní a nariadil kontrolovanému odstrániť protiprávny stav, t. j. vrátil navrhovateľa do procesu vyhodnotenia a nariadil kontrolovanému, aby vyhodnotil ponuku navrhovateľa v súlade s § 40 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní, teda v súlade so súťažnými podkladmi a v zmysle § 40 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní, teda s pravidlami, ktoré si kontrolovaný určil v súťažných podkladoch.

#### **Začiatok konania o preskúmanie úkonov kontrolovaného**

18. 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 **01. 12. 2020**.
19. Podľa § 173 ods. 1 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní je kontrolovaný povinný doručiť úradu písomné vyjadrenie k podaným námietkam a kompletnú dokumentáciu podľa § 24 v origináli do siedmich dní odo dňa doručenia námietok, ak ide o konanie o preskúmanie úkonov kontrolovaného na základe námietok.
20. Podľa § 173 ods. 2 doručením kompletnej dokumentácie v origináli úradu, ak ide o elektronickú komunikáciu, sa rozumie sprístupnenie elektronickej podoby dokumentácie zariadením prístupu do elektronického prostriedku použitého na elektronickú komunikáciu v lehote podľa odseku 1. Súčasťou elektronickej podoby dokumentácie sú aj auditné záznamy o všetkých úkonoch vykonaných v použitom elektronickom prostriedku. Kontrolovaný môže nahliadať do kompletnej dokumentácie v origináli doručenej úradu.
21. Dňa 08. 12. 2020 kontrolovaný doručil úradu list „Vyjadrenie k doručeným námietkam podľa § 173 ods. 1 písm. a) č. 343/2015 Z. z. o verejnom obstarávaní a o zmene a doplnení niektorých zákonov v znení neskorších predpisov“ zo dňa 08. 12. 2020 a „Sprievodný list k dokumentácii z verejného obstarávania“ zo dňa 07. 12. 2020, obsahom ktorého bolo vyrozumienie, že doručuje úradu listinnú dokumentáciu k predmetnému verejnému obstarávaniu a zároveň vytvoril úradu prístup do elektronického prostriedku, prostredníctvom ktorého sa predmetné verejné obstarávanie realizuje (IS ELENA).
22. Vzhľadom na to, že doručená dokumentácia k predmetnému verejnému obstarávaniu nebola kompletná v zmysle § 173 ods. 1 písm. a) v spojení s ust. § 24 ods. 1 zákona o verejnom

obstarávaní, úrad vydal rozhodnutie o prerušení konania č. 16472-6000/2020-OD-P zo dňa 14. 12. 2020, ktorým prerušil konanie v zmysle § 173 ods. 4 zákona o verejnom obstarávaní a nariadil kontrolovanému v zmysle § 173 ods. 1 písm. a) v spojení s § 24 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní doručiť úradu kompletnú dokumentáciu v origináli v lehote 10 pracovných dní odo dňa doručenia predmetného rozhodnutia.

23. Dňa 18. 12. 2020 kontrolovaný doručil úradu list označený ako „Sprievodný list k dokumentácii z verejného obstarávania“ zo dňa 18. 12. 2020, ktorým okrem iného doplnil dokumentáciu k predmetnému verejnému obstarávaniu. Úrad preto konštatuje, že kontrolovaný doručil úradu kompletnú dokumentáciu k predmetnému verejnému obstarávaniu dňa **18. 12. 2020**.
24. Úrad zároveň konštatuje, že v predmetnom konaní s ohľadom na namietané skutočnosti navrhovateľa, kedy bolo potrebné posúdiť otázky odborného charakteru, v súlade s § 174 ods. 8 zákona o verejnom obstarávaní prerušil rozhodnutím č. 16472-6000/2020-OD-P2 zo dňa 11. 01. 2021 konanie o preskúmanie úkonov kontrolovaného na základe námietok navrhovateľa s cieľom získať odborné stanovisko.

### **Písomné vyjadrenie kontrolovaného k námietkam navrhovateľa**

25. Kontrolovaný úvodom svojho vyjadrenia uvádza, že podstatným v tomto verejnom obstarávaní je určenie predmetu a jeho rozsahu, cit.: „Stavebnotechnický dozor“; „Komplexné riadenie stavby — poskytovanie Stavebno-technického dozoru investora a výkon odbornej činnosti v mene investora (stavebníka) spočívajúcej najmä v dohliadaní na činnosť zhotoviteľa rekonštrukcie Národnej kultúrnej pamiatky Kaštieľ Rusovce ... a sledovaní, overovaní, prípravy a realizácie stavebných prác ...“. Za rovnako dôležitú považuje kontrolovaný uvedenú podmienku účasti, cit.: „Uchádzač, ktorého tvorí skupina dodávateľov, preukazuje splnenie podmienok účasti týkajúcich sa osobného postavenia za každého člena skupiny osobitne.“.
26. Kontrolovaný uvádza, že dňa 04. 02. 2020 prostredníctvom IS ELENA požiadal navrhovateľa o doplnenie zoznamu subdodávateľov predloženom na strane 73 a 74 jeho ponuky, nakoľko navrhovateľ v tomto zozname uviedol len percentuálny podiel subdodávok bez uvedenia identifikačných údajov subdodávateľov a preto kontrolovaný nevedel vyhodnotiť splnenie podmienok účasti ich osobného postavenia.
27. Kontrolovaný ďalej uvádza, že v odpovedi na žiadosť o vysvetlenie alebo doplnenie predložených dokladov navrhovateľ uviedol ako subdodávateľov spoločnosť XDD a. s. (v podiele cca 4-8 % plnenia) a spoločnosť XTA spol. s r. o. (v podiele cca 3-7 % plnenia).
28. Kontrolovaný uvádza, že pre riadny priebeh verejného obstarávania a za účelom vyhodnotenia splnenia podmienok účasti zároveň požiadal dňa 04. 02. 2020 prostredníctvom IS ELENA navrhovateľa o predloženie dokumentov a dokladov predbežne nahradenými jednotným európskym dokumentom.
29. Navrhovateľ podľa kontrolovaného predložil na základe vyššie uvedenej žiadosti okrem iného aj zoznam poskytovaných služieb za predchádzajúce 3 roky, v ktorom uviedol referencie iných osôb, a to spoločnosti XDD, a. s. a spoločnosti XTA spol. s r. o., ktorí sú zároveň subdodávateľmi navrhovateľa. Kontrolovaný uvádza, že si v zozname hospodárskych subjektov vedenom úradom zisťoval splnenie podmienok účasti osobného postavenia a to hlavne podmienky účasti podľa § 32 ods. 1 písm. e) zákona o verejnom obstarávaní, teda či sú

uvedené spoločnosti oprávnené na poskytovanie služby, ktorá je predmetom verejného obstarávania, tzn. či majú v predmete podnikania zapísaný výkon činnosti stavebného dozoru - inžinierske stavby alebo výkon činnosti stavebného dozoru.

30. Kontrolovaný poukazuje na ust. § 45 ods. 3 zákona č. 50/1976 o územnom plánovaní a stavebnom poriadku (ďalej aj ako „stavebný zákon“), v zmysle ktorého podľa kontrolovaného výkon stavebného dozoru patrí medzi vybrané činnosti vo výstavbe. Taktiež podľa kontrolovaného v zmysle ust. § 45 ods. 4 stavebného zákona vybrané činnosti vo výstavbe môžu vykonávať len fyzické osoby, ktoré získali oprávnenie na výkon týchto činností (ďalej len „oprávnená osoba“) podľa osobitných predpisov (zákon č. 138/1992 Zb. o autorizovaných architektoch a autorizovaných stavebných inžinieroch v znení zákona č. 236/2000).
31. Výkon činnosti stavbyvedúceho alebo výkon činnosti stavebného dozoru alebo energetická certifikácia je podľa kontrolovaného v zmysle zoznamu viazaných živností (skupina 213 - stavebníctvo), vedenom na Ministerstve vnútra SR, viazanou živnosťou. Na prevádzkovanie viazanej živnosti musí podľa kontrolovaného záujemca získať osvedčenie o živnostenskom podnikaní, ktoré vydáva miestne príslušný okresný (živnostenský) úrad, a to preukázaním odbornej spôsobilosti záujemcu predložením osvedčenia o vykonaní skúšky odbornej spôsobilosti alebo osvedčenia o získaní osobitnej odbornej spôsobilosti.
32. Navrhovateľ podľa kontrolovaného vo svojej odpovedi na žiadosť o vysvetlenie zo dňa 03. 11. 2020 predložil kontrolovanému autorizačné osvedčenie č. XIT autorizovaného architekta Ing. arch. XIT a vo vysvetlení uviedol, že Ing. XIT má oprávnenie na poskytnutie stavebného dozoru podľa § 46b stavebného zákona (cit. v bode 90 tohto rozhodnutia).
33. Kontrolovaný uvádza, že autorizovaný architekt (autor) má osobnostné právo v zmysle § 17 autorského zákona, zákon č. 618/2003 Z. z. na autorský dohľad (autorskú korektúru) nad nakladaním so svojím dielom a v prípade architektonického diela je to dozor nad zhotovením stavby.
34. Kontrolovaný ďalej uvádza, že stavebný dozor podľa stavebného zákona môže autorizovaný architekt vykonávať iba pre jednoduché stavby a ich zmeny a drobné stavby a ich zmeny. Objekt NKP Rusovce v zmysle zákona č. 50/1976 Zb. (stavebný zákon), nie je podľa kontrolovaného jednoduchou ani drobnou stavbou.
35. Kontrolovaný uvádza, že oficiálnou cestou požiadal Slovenskú komoru stavebných inžinierov o poskytnutie informácie, či je Ing. arch. XIT držiteľom oprávnenia na vedenie uskutočňovania stavieb podľa stavebného zákona po vykonaní skúšky odbornej spôsobilosti podľa zákona č. 138/1992 Zb. o autorizovaných architektoch a autorizovaných stavebných inžinieroch v znení neskorších predpisov. Kontrolovaný dopĺňa, že dňa 07. 12. 2020 mu bola doručená odpoveď zo Slovenskej komory stavebných inžinierov, v ktorej oznámila úradu, že Ing. arch. XIT nie je držiteľom osvedčenia na výkon činnosti stavebného dozoru vydaného Slovenskou komorou stavebných inžinierov podľa § 31 zákona č. 138/1992 Zb. o autorizovaných architektoch a autorizovaných stavebných inžinieroch v znení neskorších predpisov.
36. Kontrolovaný poukazuje aj na to, že navrhovateľ uvádza pri spoločnosti XDD, a. s., že člen dozornej rady spoločnosti, XSL, má oprávnenie na „Stavebný dozor s rozsahom oprávnenia: Pozemné stavby“, čo si kontrolovaný overil na web stránke SKSI <https://verejnyportal.skisi.sk/search/profile/22824>.

37. Kontrolovaný dodáva, že v súťažných podkladoch uviedol ako „hlavný slovník: 71521000-6 Stavebný dozor na stavenisku a 71315300-2 Služby stavebného dozoru“ a podľa časti E. PODMIENKY ÚČASTI, v bode 1. OSOBNÉ POSTAVENIE súťažných podkladov sa v osobnom postavení skúma „Vhodnosť vykonávať profesionálnu činnosť vrátane požiadaviek týkajúcich sa zápisu do živnostenských alebo obchodných registrov“, čo podľa kontrolovaného znamená, že navrhovateľ a jeho subdodávatelia musia preukázať, že majú oprávnenie na výkon stavebného dozoru podľa § 46b stavebného zákona.

38. Podľa kontrolovaného vo výpise z obchodného registra príslušných okresných súdov, ako aj vo výpise zo živnostenského registra spoločnosti XTA spol. s r. o. a XDD, a. s. nemajú v predmete podnikania zapísanú podnikateľskú činnosť: „výkon činnosti stavebného dozoru“. Obe spoločnosti majú podľa kontrolovaného v predmete podnikania zapísané okrem iných činností, činnosti, na ktoré sa odvolávajú:

- prípravné práce k realizácii stavby,
- uskutočňovanie stavieb a ich zmien,
- činnosť podnikateľských, organizačných a ekonomických poradcov.

Podľa kontrolovaného v zozname voľných živností vedenom Ministerstvom vnútra SR sú uvedené nasledujúce činnosti, cit.:

„1. Prípravné práce k realizácii stavby

V rámci živnostenského oprávnenia je možné vykonávať najmä tieto činnosti: Armovacie práce

- Demolačné práce (odstránenie pôvodných stavieb a ich častí bez použitia trhavín)
- Demontáž rozvodov a armatúr
- Demontáž strešnej krytiny
- Montáž a demontáž lešenia a pracovných plošín
- Montáž a demontáž nafukovacích hál
- Montáž a osadenie dočasných sociálnych zariadení
- Prieskumné vrty a vrtné práce pre stavebné účely (slúžiace k získaniu údajov pre dokumentáciu stavieb)
- Prípravu debnenia pre základy
- Úpravu terénu pre stavby a v okolí stavby, odobratie ornice s uložením na určené skládky
- Vybudovanie dočasných komunikácií a skládok materiálu na stavenisku, oplotenie staveniska
- Vykonávanie odvodnenia staveniska
- Výkopové a zemné práce
- Zhotovovanie atypických zabezpečovacích konštrukcií na stavbe pre zaistenie bezpečnosti práce
- Zhotovovanie podporných konštrukcií stropov a ostatných stavebných prvkov pri monolitických skeletoch

2. Uskutočňovanie stavieb a ich zmien

V rámci živnostenského oprávnenia je možné vykonávať najmä tieto činnosti:

- Uskutočňovanie inžinierskych stavieb a ich zmien
- Uskutočňovanie jednoduchých stavieb, drobných stavieb a ich zmien
- Uskutočňovanie pozemných stavieb a ich zmien

3. Činnosť podnikateľských, organizačných a ekonomických poradcov

V rámci živnostenského oprávnenia je možné vykonávať najmä tieto činnosti:

- Konzultačné, poradenské, tréningové a koučovacie služby v oblasti rozvoja ľudských zdrojov

- Marketingové poradenstvo
- Mediálne poradenstvo
- Poradenskú činnosť a vypracovanie bezpečnostných projektov na ochranu osobných údajov
- Poradenskú činnosť pri spracovaní projektov na čerpanie finančných zdrojov z EÚ pre Štrukturálne fondy a Kohézny fond
- Poradenskú činnosť v oblasti personálneho manažmentu
- Poradenskú činnosť v oblasti rozvoja osobnosti, vizáže a farieb
- Poradenskú činnosť v oblasti zdravého životného štýlu a zdravej výživy
- Poradenstvo a certifikáciu kvality služieb a osôb
- Poradenstvo a certifikáciu systémov manažérstva kvality neurčených výrobkov
- Poradenstvo a certifikáciu v oblasti systémov riadenia a kvality
- Poradenstvo a vypracovanie bezpečnostných projektov podnikateľa
- Poradenstvo v oblasti spoločenského správania
- Spracovanie ekonomických projektov na čerpanie finančných zdrojov z EÚ pre Štrukturálne fondy a Kohézny fond
- Technicko-organizačná pomoc pri realizácii projektov na čerpanie finančných zdrojov z EÚ pre
- Štrukturálne fondy a Kohézny fond
- Účtovné poradenstvo“

39. Kontrolovaný uvádza, že v oddiele III. TECHNICKÁ SPÔSOBILOSŤ ALEBO ODBORNÁ SPÔSOBILOSŤ súťažných podkladov uviedol nasledovné, cit.:

„Uchádzač na preukázanie technickej spôsobilosti alebo odbornej spôsobilosti podľa § 34 ods. 1 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní musí vo svojej ponuke predložiť zoznam poskytnutých služieb za predchádzajúce tri roky od vyhlásenia verejného obstarávania s uvedením cien, lehôt dodania a odberateľov; dokladom je referencia, ak odberateľom bol verejný obstarávateľ alebo obstarávateľ podľa zákona o verejnom obstarávaní, pričom za vyhlásenie verejného obstarávania sa považuje zverejnenie oznámenia o vyhlásení verejného obstarávania v Úradnom vestníku EÚ alebo vo Vestníku verejného obstarávania, podľa toho, ktorá skutočnosť nastane skôr.

Podľa § 40 ods. 5 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní je verejný obstarávateľ pri vyhodnotení splnenia podmienok účasti uchádzačov alebo záujemcov, ktoré sa týkajú technickej spôsobilosti alebo odbornej spôsobilosti podľa § 34 ods. 1 písm. a) alebo písm. b), zohľadniť referencie uchádzačov alebo záujemcov uvedené v evidencii referencií podľa § 12, ak takéto referencie existujú.

1.1 Minimálna požadovaná úroveň štandardov:

Uchádzač zoznamom poskytnutých služieb preukáže, že za predchádzajúce tri roky od vyhlásenia verejného obstarávania plnil zákazky rovnakého alebo obdobného charakteru ako je predmet zákazky (t. j. komplexné riadenie pozemných stavieb) v celkovej súhrnnej hodnote min. 2 000 000,00 EUR bez DPH (dva milióny EUR bez DPH) alebo ekvivalent v inej mene.

a) Zoznam zmlúv o poskytnutí služieb musí obsahovať minimálne tieto údaje:

- obchodné meno a sídlo uskutočňovateľa,
- obchodné meno a sídlo objednávateľa,
- predmet poskytnutia služieb (z ktorého bude zrejmé splnenie požiadaviek objednávateľa),
- celkovú zmluvnú cenu,
- lehotu poskytovania služieb (obdobie, počas ktorého boli služby poskytované),

- meno a priezvisko, kontakt - tel. č. a emailový kontakt kontaktnej osoby objednávateľa a jeho funkciu, u ktorej si možno overiť údaje uvedené v zozname.

b) Pre posúdenie splnenia podmienky účasti, musí byť z ceny každého plnenia zo zoznamu poskytnutých služieb vyčíslená hodnota, ktorá:

- zohľadňuje alikvotný rozsah len pre požadované posudzované obdobie (ak je to uplatniteľné),
- zohľadňuje len poskytnutie služieb rovnakého alebo podobného charakteru ako je predmet zákazky (t. j. komplexné riadenie stavieb na kultúrnych pamiatkach), pričom uchádzač uvedie registračné číslo kultúrnej pamiatky vedenej na portáli NKP Slovenskej republiky, alebo v registri vedenom v inom členskom štáte EU.
- zohľadňuje alikvotný podiel uchádzača v skupine dodávateľov (ak je to uplatniteľné),
- je správne vyčíslená podľa tohto bodu.“.

40. Predmet zákazky je podľa kontrolovaného definovaný opisom predmetu zákazky, pričom komplexné riadenie pozemných stavieb je len pomocné kritérium. K uvedenému kontrolovaný uvádza nasledovné, cit.: *„Predmetom zákazky je výkon odbornej činnosti v mene investora (stavebníka) spočívajúce najmä v dohliadaní na činnosť zhotoviteľa... a realizácie stavebných prác tak, aby bola zabezpečená úplnosť, kvalita a prevádzkyschopnosť zhotoveného Diela v súlade s požiadavkami: všeobecne záväzných právnych predpisov, príslušných technických noriem, všeobecných záväzných nariadení obce, stavebného povolenia a iných súvisiacich rozhodnutí príslušných orgánov, projektovej dokumentácie, Zmluvy o dielo na zhotovenie Diela, požiadavkami Objednávateľa.“*. Kontrolovaný má zo to, že už z opisu predmetu zákazky je zrejmé, že kontrolovaný požadoval poskytovanie služieb stavebného dozoru pre inžinierske stavby alebo výkon činnosti stavebného dozoru.
41. Kontrolovaný uvádza, že vzhľadom na absenciu zápisu podnikateľskej činnosti: „výkon činnosti stavebného dozoru“ v obchodnom registri príslušných súdov neuznal referencie spoločností XTA spol. s r. o. a XDD, a. s., ktoré boli uvedené v zozname poskytnutých služieb za predchádzajúce 3 roky v celkovej hodnote 1 574 111,76 eur a požiadaval navrhovateľa o nahradenie iných osôb (subdodávateľov) (XTA spol. s r. o. a XDD, a. s.), podľa § 40 ods. 5 zákona o verejnom obstarávaní tak, aby navrhovateľ splnil minimálnu požadovanú úroveň štandardov v súlade s bodom 1.1 časti III. TECHNICKÁ SPÔSOBILOSŤ ALEBO ODBORNÁ SPÔSOBILOSŤ súťažných podkladov, nakoľko existovali dôvody na jeho vylúčenie.
42. Uvádzané referencie spoločnosti XTA spol. s r. o. boli podľa kontrolovaného na iný predmet podnikania, na vypracovanie projekčných prác a vykonávanie odborného autorského dohľadu stavby.
43. Navrhovateľ podľa kontrolovaného reagoval na predmetnú žiadosť listom zo 16. 11. 2020, avšak nenahradil predmetné obchodné spoločnosti, u ktorých existoval dôvod na nahradenie podľa § 40 ods. 5 písm. c) zákona o verejnom obstarávaní, nakoľko tieto osoby nespĺňali požiadavku na preukázanie oprávnenia na poskytovanie predmetu zákazky.
44. Kontrolovaný ďalej uvádza citáciu ust. § 34 ods. 3 zákona o verejnom obstarávaní (cit. v bode 78 tohto rozhodnutia)
45. Podľa kontrolovaného je zrejmé, že kapacity oboch iných osôb mali preukazovať technickú alebo odbornú spôsobilosť podľa § 34 ods. 1 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní v min. štandarde, cit.: *„Uchádzač zoznamom poskytnutých služieb preukáže, že za predchádzajúce tri*

roky od vyhlásenia verejného obstarávania plnil zákazky rovnakého alebo obdobného charakteru ako je predmet zákazky (t. j. komplexné riadenie pozemných stavieb) v celkovej súhrnnej hodnote min. 2 000 000,00 EUR bez DPH...”. Uvedené bolo podľa kontrolovaného vyjadrené aj v štandarde referencií, kde sa stanovila požiadavka na preukázanie zákaziek rovnakého alebo obdobného charakteru ako je predmet zákazky.

46. Kontrolovaný má za to, že pri vyhodnocovaní podmienok účasti postupoval v súlade so zákonom o verejnom obstarávaní a snažil sa zistiť, či navrhovateľom poskytnuté referencie súvisia s predmetom zákazky aj vo väzbe na osobné postavenie iných osôb, ktoré poskytli navrhovateľovi svoje technické alebo odborné kapacity. Kontrolovaný konštatuje, že po preverení oprávnení tretích osôb zistil, že obe iné osoby, ktoré poskytli navrhovateľovi svoje kapacity nie sú oprávnené vykonávať predmet zákazky a preto nie je možné akceptovať ani ich referencie. Z uvedeného dôvodu kontrolovaný uvádza, že vyzval navrhovateľa na nahradenie týchto osôb za iné osoby, ktoré by splnili stanovené podmienky účasti. K predmetnému úkonu nahradenia však zo strany navrhovateľa nedošlo, čo podľa kontrolovaného smerovalo k zákonnému vylúčeniu navrhovateľa z verejného obstarávania.
47. Kontrolovaný uvádza, že podľa rozsudku Súdneho dvora Európskej únie vo veci C 599/10SAG ELV Slovensko, a. s. a ďalší proti Úradu pre verejné obstarávanie pri výkone povinnosti posúdenia, ktorú má verejný obstarávateľ, mu prináleží, aby zaobchádzal s rôznymi uchádzačmi rovnoprávne a lojálne, tak, aby sa na konci výberového konania a vzhľadom na jeho výsledok nemohlo zdať, že žiadosť o objasnenie neoprávnene zvýhodnila alebo znevýhodnila uchádzača alebo uchádzačov, ktorým bola adresovaná táto žiadosť. Kontrolovaný má za to, že z princípu rovnakého zaobchádzania vo všeobecnosti vyplýva, že verejný obstarávateľ je povinný vyhodnotiť aj splnenie podmienok účasti tak, aby nevzniklo riziko, že sa bude zdať, že tento verejný obstarávateľ tajne vyjednával o ponuke určitého uchádzača na ujmu ostatných uchádzačov a v rozpore so zásadou rovnosti zaobchádzania v zmysle bodu 37 daného rozsudku.
48. Argumentácia navrhovateľa v podaných námietkach je podľa kontrolovaného nezrozumiteľná a nie je možné akceptovať názory navrhovateľa, že splnil technickú a odbornú spôsobilosť. Oprávnenie na poskytovanie služby stavebného dozoru musí podľa kontrolovaného vyplývať v prípade právnických osôb z činností, ktoré majú zapísané v predmete podnikania. Akákoľvek iná argumentácia navrhovateľa nemá podľa kontrolovaného právny základ a preto nemôže byť zo strany kontrolovaného akceptovaná. Kontrolovaný uvádza, že je zodpovedný za verejné obstarávanie a aj za samotnú realizáciu služby a nemôže dopustiť, aby zákazku plnili subjekty bez príslušných oprávnení. Z uvedeného dôvodu kontrolovaný navrhuje, aby úrad námietky navrhovateľa v celom rozsahu zamietol.

## **Zistenia úradu**

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

49. Kontrolovaný vyhlásil verejnú súťaž na predmet zákazky „Stavebnotechnický dozor“ v Úradnom vestníku Európskej únie pod značkou 2019/S 187-455199 dňa 27. 09. 2019 a vo Vestníku verejného obstarávania č. 196/2019 dňa 30. 09. 2019 pod značkou 24979 – MSS. V závislosti od predmetu zákazky, typu kontrolovaného a predpokladanej hodnoty zákazky vo výške 2 433 000,- eur bez DPH, ide o nadlimitnú zákazku na poskytnutie služby. Predmetná zákazka nemá byť financovaná z fondov Európskej únie. Kontrolovaný sprístupnil súťažné podklady priamo a úplne bez obmedzení či poplatkov tak, že tieto boli zverejnené dňa 27. 09. 2019 v profile kontrolovaného, ktorý je zriadený na webovom sídle úradu. V lehote na

predkladanie ponúk, t. j. do 29. 01. 2020 o 09:00 hod., predložili ponuku piati uchádzači, vrátane navrhovateľa. Otváranie ponúk sa uskutočnilo dňa 29. 01. 2020 o 13:00 hod. Kontrolovaný listom „Vylúčenie uchádzača z verejného obstarávania – oznámenie“ zo dňa 23. 11. 2020, doručeným navrhovateľovi dňa 23. 11. 2020 oznámil navrhovateľovi jeho vylúčenie z predmetného verejného obstarávania. Následne navrhovateľ doručil námietky v listinnej podobe úradu dňa 01. 12. 2020 a kontrolovanému dňa 01. 12. 2020 smerujúce podľa § 170 ods. 3 písm. d) zákona o verejnom obstarávaní proti vylúčeniu z predmetnej verejnej súťaže.

50. V oznámení o vyhlásení verejného obstarávania zverejnenom vo Vestníku verejného obstarávania č. 196/2019 dňa 30. 09. 2019 pod značkou 24979 – MSS, sa v časti „III.1.3) *Technická a odborná spôsobilosť*“ uvádza nasledovné, cit.:

*„Zoznam a krátky opis kritérií výberu: Uchádzač musí preukázať technickú a odbornú spôsobilosť podľa ustanovenia § 34 ods. 1 písm. a), d) a g) zákona o verejnom obstarávaní. Minimálna požadovaná úroveň štandardov: Vzhľadom na obmedzený počet znakov sa podrobnosti o minimálnej požadovanej úrovni štandardov nachádzajú v súťažných podkladoch.“*

51. V súťažných podkladoch, v kapitole A. POKYNY PRE ZÁUJEMCOV, UCHÁDZAČOV, Časť I. Všeobecné informácie, v bode 2. Predmet zákazky, v odsekoch 2.1, 2.2 a 2.3 je uvedené nasledovné, cit.:

**„2. Predmet zákazky**

**2.1 Názov predmetu zákazky:** „**Stavebnotechnický dozor**“

**2.2 Predmetom tejto zmluvy je poskytovanie** „Stavebnotechnický dozor investora“ je výkon odbornej činnosti v mene investora (stavebníka) spočívajúce najmä v dohliadaní na činnosť zhotoviteľa rekonštrukcie Národnej kultúrnej pamiatky Kaštieľ Rusovce vrátane príľahlého parku a objektu čeladníka (ďalej len „rekonštrukcia NKP Rusovce“) a sledovaní, overovaní prípravy a realizácie stavebných prác tak, aby bola zabezpečená úplnosť, kvalita a prevádzkyschopnosť zhotoveného Diela v súlade s jeho požiadavkami.

Podrobné vymedzenie predmetu zákazky je uvedené v časti D. OPIS PREDMETU ZÁKAZKY.

**2.3 Spoločný slovník obstarávania (CPV)**

**Hlavný predmet:** **Služby stavebnotechnického dozoru na stavenisku**

**Hlavný slovník:** 71521000-6 **Stavebný dozor na stavenisku**  
71315300-2 **Služby stavebného dozoru.**“

52. V súťažných podkladoch, v kapitole E. PODMIENKY ÚČASTI, Časť I. OSOBNÉ POSTAVENIE je uvedené nasledovné, cit.: „Vhodnosť vykonávať profesionálnu činnosť vrátane požiadaviek týkajúcich sa zápisu do živnostenských alebo obchodných registrov“.
53. V súťažných podkladoch, v kapitole E. PODMIENKY ÚČASTI, Časť III. TECHNICKÁ SPÔSOBILOSŤ ALEBO ODBORNÁ SPÔSOBILOSŤ, v bode 1. je uvedené nasledovné, cit.:

*„Uchádzač na preukázanie technickej spôsobilosti alebo odbornej spôsobilosti podľa § 34 ods. 1 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní musí vo svojej ponuke predložiť zoznam poskytnutých služieb za predchádzajúce tri roky od vyhlásenia verejného obstarávania s uvedením cien, lehôt dodania a odberateľov; dokladom je referencia, ak odberateľom bol*

**verejný obstarávateľ alebo obstarávateľ podľa zákona o verejnom obstarávaní, pričom za vyhlásenie verejného obstarávania sa považuje zverejnenie oznámenia o vyhlásení verejného obstarávania v Úradnom vestníku EU alebo vo Vestníku verejného obstarávania, podľa toho, ktorá skutočnosť nastane skôr.**

Podľa § 40 ods. 5 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní je verejný obstarávateľ pri vyhodnotení splnenia podmienok účasti uchádzačov alebo záujemcov, ktoré sa týkajú technickej spôsobilosti alebo odbornej spôsobilosti podľa § 34 ods. 1 písm. a) alebo písm. b), zohľadniť referencie uchádzačov alebo záujemcov uvedené v evidencii referencií podľa § 12, ak takéto referencie existujú.

*1.1 Minimálna požadovaná úroveň štandardov:*

**Uchádzač zoznamom poskytnutých služieb preukáže, že za predchádzajúce tri roky od vyhlásenia verejného obstarávania plnil zákazky rovnakého alebo obdobného charakteru ako je predmet zákazky (t. j. komplexné riadenie pozemných stavieb) v celkovej súhrnnej hodnote min. 2 000 000,00 EUR bez DPH (dva milióny EUR bez DPH) alebo ekvivalent v inej mene.**

a) Zoznam zmlúv o poskytnutí služieb musí obsahovať minimálne tieto údaje:

- obchodné meno a sídlo uskutočňovateľa,
- obchodné meno a sídlo objednávateľa,
- predmet poskytnutia služieb (z ktorého bude zrejmé splnenie požiadaviek objednávateľa),
- celkovú zmluvnú cenu,
- lehotu poskytovania služieb (obdobie, počas ktorého boli služby poskytované),
- meno a priezvisko, kontakt - tel. č. a emailový kontakt kontaktnej osoby objednávateľa a jeho funkciu, u ktorej si možno overiť údaje uvedené v zozname.

b) Pre posúdenie splnenia podmienky účasti, musí byť z ceny každého plnenia zo zoznamu poskytnutých služieb vyčíslená hodnota, ktorá:

- zohľadňuje alikvotný rozsah len pre požadované posudzované obdobie (ak je to uplatniteľné),
- zohľadňuje len poskytnutie služieb rovnakého alebo podobného charakteru ako je predmet zákazky (t.j. komplexné riadenie stavieb na kultúrnych pamiatkach), pričom uchádzač uvedie registračné číslo kultúrnej pamiatky vedenej na portáli NKP Slovenskej republiky, alebo v registri vedenom v inom členskom štáte EU.
- zohľadňuje alikvotný podiel uchádzača v skupine dodávateľov (ak je to uplatniteľné),
- je správne vyčíslená podľa tohto bodu.“

(...)

**Odôvodnenie primeranosti použitia podmienky účasti § 34 ods. 1 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní:**

Verejný obstarávateľ požaduje preukázať, že uchádzač má praktické skúsenosti so zabezpečením predmetu zákazky rovnakého charakteru a obdobného rozsahu ako je predmet tejto zákazky. Verejný obstarávateľ stanovením predmetnej podmienky účasti sleduje preverenie skutočnosti, či uchádzač v minulosti realizoval zákazku aj pre iný subjekt, t. j. sleduje, preverenie schopnosti uchádzača realizovať predmet zákazky. Podmienka je primeraná vo vzťahu k predmetu zákazky s cieľom vybrať dodávateľa, ktorý poskytne na základe svojich praktických skúseností odborné a kvalitné plnenie predmetu zákazky

s prihliadnutím aj na predpokladanú hodnotu zákazky. Predložením Zoznamu poskytnutých služieb uchádzač preukáže, že má dostatočné praktické skúsenosti.

(...)

#### SPOLOČNÉ USTANOVENIA PRE BODY 1. – 3.

(...)

b) Verejný obstarávateľ písomne požiada uchádzača o nahradenie inej osoby, prostredníctvom ktorej preukazuje technickú spôsobilosť alebo odbornú spôsobilosť, ak existujú dôvody na vylúčenie. Ak verejný obstarávateľ neurčí dlhšiu lehotu, uchádzač je tak povinný urobiť do piatich pracovných dní odo dňa doručenia žiadosti.“.

54. V súťažných podkladoch, v kapitole E. PODMIENKY ÚČASTI, Časť V. Otvárania a vyhodnotenie ponúk, v bodoch 24.6 a 24.7 je uvedené nasledovné, cit.:

„24.6 Verejný obstarávateľ:

(...)

c) písomne požiada uchádzača o nahradenie inej osoby, prostredníctvom ktorej preukazuje finančné a ekonomické postavenie alebo technickú spôsobilosť alebo odbornú spôsobilosť, ak existujú dôvody na vylúčenie. Ak verejný obstarávateľ neurčí dlhšiu lehotu, uchádzač je tak povinný urobiť do piatich pracovných dní odo dňa doručenia žiadosti.

24.7 Verejný obstarávateľ vylúči z verejného obstarávania uchádzača, ak:

(...)

k) nenahradil inú osobu, prostredníctvom ktorej preukazuje splnenie podmienok účasti finančného a ekonomického postavenia alebo technickej spôsobilosti alebo odbornej spôsobilosti, ktorá nesplňa určené požiadavky, v určenej lehote inou osobou, ktorá splňa určené požiadavky.“.

55. Dňa 04. 02. 2020 kontrolovaný zaslal navrhovateľovi list „Žiadosť o vysvetlenie, resp. doplnenie predložených dokladov“ zo dňa 04. 02. 2020 (ďalej len „žiadosť o vysvetlenie č. 1“), v ktorej uviedol nasledovné, cit.:

„(...) V zmysle § 53 ods. 1 zákona č. 343/2015 Z. z. o verejnom obstarávaní a o zmene a doplnení niektorých zákonov v znení neskorších predpisov (ďalej len „zákon“) Vás žiadame o vysvetlenie, resp. doplnenie Vami predložených dokladov v ponuke predloženej v rámci horeuvedenej zákazky. Verejný obstarávateľ požaduje poskytnutie vysvetlenia a doplnenia dokladov predložených v zmysle:

bodu 16.1 písm. p) súťažných podkladov v nadväznosti na oddiel F súťažných podkladov (Uchádzač, ktorého tvorí skupina dodávateľov predkladá samostatný JED za každého člena skupiny dodávateľov a uchádzač samostatne za každú inú osobu alebo subdodávateľa (ak sa uplatňuje)).

V rámci Vašej ponuky ste za účelom preukázania požiadavky na obsah ponuky podľa bodu 16.1 písm. p) súťažných podkladov predložili doklad „Zoznam subdodávateľov, na strane 73, 74 vašej ponuky, pričom ste uviedli len percentuálny podiel subdodávok. Podľa bodu 16.1 písm. p) súťažných podkladov (Zoznam subdodávateľov — uchádzač uvedie podiel zákazky, ktorý má v úmysle zadať subdodávateľom, vrátane ich identifikačných údajov (príloha č. 8 týchto súťažných podkladov) ak sa uplatňuje.).

Uvedené žiadame vysvetliť, nakoľko verejný obstarávateľ nevie posúdiť splnenie osobného

*postavenia subdodávateľov. (...)“*

56. Navrhovateľ v liste „Odpoveď na žiadosť o Vysvetlenie, resp. doplnenie predložených dokladov“ zo dňa 11. 02. 2020 (ďalej len „odpoveď na žiadosť o vysvetlenie č. 1“) uvádza nasledovné, cit.:

*„Bod 16.1*

*V rámci ponuky (Príloha č. 8) sa jedná o **Iné osoby** (budúci subdodávatelia) uvedené v ponuke na str. 13-48.*

| <i>Subdodávateľ<br/>(obchodné<br/>meno/názov,<br/>sídlo/miesto<br/>podnikania, IČO)</i> | <i>Podiel v %</i> | <i>Predmet<br/>subdodávky</i> | <i>Osoba oprávnená<br/>konať za<br/>subdodávateľa<br/>(Meno<br/>a Priezvisko)</i> | <i>Adresa pobytu</i> | <i>Dátum<br/>narodenia</i> |
|-----------------------------------------------------------------------------------------|-------------------|-------------------------------|-----------------------------------------------------------------------------------|----------------------|----------------------------|
| <i>XDD, a. s.</i>                                                                       | <i>cca 4-8 %</i>  | <i>SD -<br/>špecialista</i>   | <i>Ing. XDL</i>                                                                   | <i>XDD</i>           | <i>-</i>                   |
| <i>XTA, spol. s r. o.</i>                                                               | <i>cca 3-7 %</i>  | <i>SD -<br/>špecialista</i>   | <i>Ing. arch. XIT</i>                                                             | <i>XTA</i>           | <i>-</i>                   |
| <i>Iní (špecialisti FO)</i>                                                             | <i>-</i>          | <i>-</i>                      | <i>-</i>                                                                          | <i>-</i>             | <i>-</i>                   |

*„*

57. Dňa 15. 04. 2020 kontrolovaný zaslal navrhovateľovi list „Žiadosť o vysvetlenie, resp. doplnenie predložených dokladov“ zo dňa 15. 04. 2020 (ďalej len „žiadosť o vysvetlenie č. 2“), v ktorej uviedol nasledovné, cit.:

*„V zmysle § 40 ods. 4 zákona č. 343/2015 Z. z. o verejnom obstarávaní a o zmene a doplnení niektorých zákonov v znení neskorších predpisov (ďalej len „zákon“) Vás žiadame o vysvetlenie alebo doplnenie dokladov predložených v rámci horeuvedenej zákazky. Verejný obstarávateľ požaduje vysvetliť alebo doplniť nasledovné:*

*(...)*

- 2. súčasťou predložených dokumentov, ktoré boli v ponuke nahradené Jednotným európskym dokumentom, ste predložili Výpisy z obchodného registra SR za spoločnosti: XDD, a. s. a XTA spol. s r.o.. Ani jeden z predložených dokumentov nepreukazuje splnenie podmienky účasti osobného postavenia § 32 ods. 1 písm. e) zákona, t. j. nepreukazujú, že vyššie uvedené spoločnosti sú oprávnené poskytovať službu, ktorá je predmetom verejného obstarávania – stavebný dozor – uvedené žiadame vysvetliť.*
- 3. súčasťou predložených dokumentov, ktoré boli v ponuke nahradené Jednotným európskym dokumentom, ste na preukázanie podmienky účasti požadovanej v zmysle § 34 ods. 1 písm. a) zákona predložili doklady (referencie) spoločnosti: XTA spol. s r.o., z ktorých vyplýva, že ním poskytnuté služby uvedené v dokumente „Čestné prehlásenie – referencie“ zahŕňajú „komplexnú projektovú činnosť“, resp. „projektové práce“. V nadväznosti na požiadavky verejného obstarávateľa ich teda nie je možné považovať za služby rovnakého alebo obdobného charakteru, ako je predmet zákazky (t. j. komplexné riadenie pozemných stavieb) – uvedené žiadame vysvetliť. (...).“*

58. Navrhovateľ v liste „Vysvetlenie/doplnenie predložených dokladov podľa § 40 ods. 4 zákona

č. 343/2015 Z. z. o verejnom obstarávaní“ zo dňa 22. 04. 2020 (ďalej len „odpoveď na žiadosť o vysvetlenie č. 2“) uvádza nasledovné, cit.:

„(...)

**k bodu č.2 uvádzame:**

Názov zákazky: „*Stavebnotechnický dozor*“ oznámenie č.: 2019/S 187-455199

Názov projektu: „**Stavebnotechnický dozor**“ a v zmysle SP je predmetom „Predmetom tejto zmluvy je poskytovanie „Stavebnotechnický dozor investora“ je výkon odbornej činnosti v mene investora (stavebníka) spočívajúce najmä v dohliadaní na činnosť zhotoviteľa rekonštrukcie Národnej kultúrnej pamiatky Kaštieľ Rusovce vrátane príľahlého parku a objektu čeladníka (ďalej len „rekonštrukcia NKP Rusovce“) a sledovaní, overovaní prípravy a realizácie stavebných prác tak, aby bola zabezpečená úplnosť, kvalita a prevádzkyschopnosť zhotoveného Diela v súlade s jeho požiadavkami“, t.j. v zmysle terminológie zákona č. 50/76 Stavebný zákon - „**technický dohľad investora**“, ako to vyplýva zo SP (napr. Opis predmetu zákazky, časť „**Spôsob výkonu Technického dozoru investor**“), „aj z pomenovania „**ako aj z predloženého typu zmluvy v SP „Zmluva o výkone technického dozoru a poskytovaní služieb**“.

**A. XTA spol. s r.o.** - pozri [www.komarch.sk](http://www.komarch.sk) - (spracovateľ JUDr. Oľga Kopšová)

Zákon č. 138/1992 Zb. o autorizovaných architektoch a autorizovaných stavebných inžinieroch (ďalej len zákon) v § 4 definuje právne postavenie autorizovaného architekta a pod písm. d) uvádza „vykonávanie projektového manažmentu, najmä na riadenie projektu a koordináciu čiastkových projektov vypracovaných inžiniermi, krajinármi a inými špecialistami, na výkon odborného autorského dohľadu nad uskutočňovaním stavieb podľa schválenej projektovej dokumentácie a na vykonávanie stavebného dozoru“.

Vykonávanie stavebného dozoru podľa odkazu na § 44 ods. 2 a § 46 b) zákona č. 50/1976 Zb. o územnom plánovaní a stavebnom poriadku (stavebný zákon) v znení jeho neskorších zmien je podrobnejšie upravené v § 44 ods. 2 takto: Jednoduché stavby a ich zmeny môže uskutočňovať stavebník sám pre seba svojpomocou, ak vedenie ich uskutočňovania vykonáva stavebný dozor.

Na uskutočňovanie jednoduchých stavieb a ich zmien [§ 139b ods. 1 písm. b) a c)], drobných stavieb a ich zmien svojpomocou stačí, ak stavebník zabezpečí odborné vedenie ich uskutočňovania osobou, ktorá má vysokoškolské vzdelanie stavebného smeru alebo architektonického smeru alebo odborné stredoškolské vzdelanie stavebného smeru a najmenej tri roky praxe v odbore (ďalej len „kvalifikovaná osoba“), ak sám nespĺňa uvedené požiadavky.

Stavebný zákon v § 46 b) presne vymedzuje rozsah činnosti osoby, ktorá vykonáva stavebný dozor takto:

- a) sleduje spôsob a postup uskutočňovania stavby tak, aby sa zaručila bezpečnosť a ochrana zdravia pri práci, riadna inštalácia a prevádzka technického vybavenia na stavbe, odborné ukladanie stavebných výrobkov a hmôt, vhodnosť ich použitia a odborné ukladanie strojov a zariadení; sleduje vedenie stavebného denníka,
- b) zodpovedá za súlad priestorovej polohy s dokumentáciou stavby, za dodržanie všeobecných technických požiadaviek na výstavbu a spoluzodpovedá za dodržanie podmienok rozhodnutí vydaných na uskutočnenie stavby, najmä územného rozhodnutia a stavebného povolenia,
- c) vplýva na odstránenie závad, ktoré na stavbe zistil; ak nemožno závady odstrániť v rámci výkonu stavebného dozoru, bezodkladne ich oznámi stavebnému úradu.

*Oprávnenie na výkon činnosti stavebný dozor možno získať na základe osobitnej odbornej spôsobilosti na účely vydania živnostenského oprávnenia podľa zákona č. 455/1991 o živnostenskom podnikaní.*

*Zákon č. 138/1992 Zb. uvádza v § 1 ods. 1 písm. d) v Predmete úpravy takto: postup získavania osobitnej odbornej spôsobilosti na účely vydávania živnostenských oprávnení na výkon činnosti stavbyvedúce, na výkon činnosti stavebného dozoru a na výkon energetickej certifikácie budov. Poznámka upozorňuje na Prílohu č. 2 položka 13 zákona č. 455/1991 Zb. o živnostenskom podnikaní (živnostenský zákon) v znení zákona č. 358/2007 Z. z.*

*Postup získania odbornej spôsobilosti pre výkon činnosti stavebného dozoru sa uskutočňuje obdobne ako autorizácia pretože sa primerane vzťahujú na vykonávanie skúšky odbornej spôsobilosti §§ 21 a 22 zákona. Slovenská komora stavebných inžinierov má za úlohu podľa § 31 zákona vykonávať skúšky odbornej spôsobilosti uchádzačov o oprávnenie na výkon činnosti stavebný dozor a vydávať a odnímať im osvedčenia o vykonaní skúšky odbornej spôsobilosti. Na stavebných dozorov sa nevzťahuje povinné členstvo v SKSI ale môžu byť dobrovoľnými členmi.*

#### **Zhrnutie:**

***Autorizovaný architekt má osobnostné právo v zmysle § 17 Autorského zákona, zákon č. 618/2003 Z. z. na autorský dohľad a v prípade architektonického diela je to dozor nad zhotovením stavby.***

*Stavebný dozor podľa stavebného zákona môže vykonávať iba pre jednoduché stavby a ich zmeny a drobné stavby a ich zmeny.*

*(spracovateľ JUDr. Oľga Kopšová)*

***B. XDD, a. s., bude zabezpečovať časť služieb týkajúcu sa „komplexného riadenia pozemných stavieb“ a výkonu „Technického dozoru investora“. Na uvedenú činnosť nie je vydávaná špecifická spôsobilosť (legislatívna úprava v Stavebnom zákone), postačuje relevantné skúsenosti a odborná prax v stavebníctve, čo je jednoznačne preukázané úspešne zrealizovanými projektami (pozri všetky realizované referenčné projekty spoločnosti).***

*V zmysle vyššie uvedeného vyplýva, že sa jedná o **komplex poskytovaných služieb „technického dozoru investora“**, pre ktorý sme našu ponuku vyskladali zo spoločností a širokého tímu špecifických odborníkov potrebný pre zabezpečenie celého komplexu požadovaných služieb (Opis predmetu zákazky), so skúsenosťami v oblasti prípravy, navrhovania, realizácie, kontroly a riadenia projektov, po stránke legislatívnej, technickej a administratívnej.*

#### **k bodu č.3 uvádzame:**

***Súťažné podklady požadujú predloženie referenčnej stavby, poskytovaných činností „komplexného riadenia pozemných stavieb“.***

*Predložený referenčný list spoločnosti XTA spol. s r.o. („Čestné prehlásenie“) zahŕňa nie „len“ „komplexnú projektovú činnosť“, resp. „projektové práce“, ale „aj“ „inžiniersku činnosť, výkon autorského dozoru, stavebného dozoru počas realizácie stavieb“.*

Pojem „projektové práce“ je potrebné vnímať ako komplex činností na zákazke/projekte, v kontexte s vysvetlením k bodu č. 2 ods. a).

Predložené referenčné stavby za spoločnosť XTA spol. s r.o., podľa nášho názoru, jednoznačne spĺňajú požadované atribúty - **komplexného riadenia pozemnej stavby** v jednotlivých fázach projektu (príprava, návrh, realizácia, kontrola a riadenie), tak ako je to uvedené v predchádzajúcom bode č. 2 (Pozri vysvetlenie bod č. 2)).“.

Obsahom prílohy č. 16 odpovede na žiadosť o vysvetlenie č. 2 bol nasledovný aktualizovaný zoznam subdodávateľov:

| Subdodávateľ<br>(obchodné<br>meno/názov,<br>sídlo/miesto<br>podnikania, IČO) | Podiel v % | Predmet<br>subdodávky                           | Osoba oprávnená<br>konať za<br>subdodávateľa<br>(Meno<br>a Priezvisko) | Adresa pobytu | Dátum<br>narodenia |
|------------------------------------------------------------------------------|------------|-------------------------------------------------|------------------------------------------------------------------------|---------------|--------------------|
| XDD, a. s.                                                                   | 1-4 %      | komplexné<br>riadenie<br>projektu               | XDL                                                                    | XDD           | XDL                |
| XTA, spol. s r. o.                                                           | 1-3 %      | komplexné<br>riadenie<br>a projekčná<br>činnosť | Ing. arch. XIT                                                         | XTA           | XIT                |
| Iní subdodávatelia                                                           | 4-8 %      | -                                               | -                                                                      | -             | -                  |

59. Dňa 03. 11. 2020 kontrolovaný zaslal navrhovateľovi list „Žiadosť o vysvetlenie, resp. doplnenie predložených dokladov“ zo dňa 03. 11. 2020 (ďalej len „žiadosť o vysvetlenie č. 3“), v ktorej uviedol nasledovné, cit.:

**„Bod 1**

Verejný obstarávateľ Vás v bode 2. žiadosti o vysvetlenie, resp. doplnenie predložených dokladov (ďalej len „žiadosť“) zo dňa 15.04.2020 žiadal preukázať skutočnosť, že spoločnosti **XDD, a.s. a XTA spol. s r. o.** sú oprávnené poskytovať službu, ktorá je predmetom verejného obstarávania - stavebný dozor.

Dňa 22.apríla 2020 ste prostredníctvom systému ELENA doručili verejnému obstarávateľovi odpoveď na žiadosť o vysvetlenie, resp. doplnenie predložených dokladov (ďalej len „odpoveď“). Komisia verejného obstarávateľa vyhodnocovala Vašu odpoveď a konštatuje nasledovné:

Ako uchádzač ste verejnému obstarávateľovi nepreukázali skutočnosť, že spoločnosti XTA spol. s r.o. a XDD, a. s. majú oprávnenie poskytovať službu, ktorá je predmetom verejného obstarávania - stavebný dozor. Podľa zákona č. 50/1976 o územnom plánovaní a stavebnom poriadku (stavebný zákon) v zmysle § 45 ods. 3 výkon stavebného dozoru patrí medzi vybrané činnosti vo výstavbe.

Podľa § 45 ods. 4 stavebného zákona vybrané činnosti vo výstavbe môžu vykonávať len fyzické osoby, ktoré získali oprávnenie na výkon týchto činností (ďalej len „oprávnená osoba“) podľa osobitných predpisov (Zákon č. 138/1992 Zb. o autorizovaných architektoch a autorizovaných stavebných inžinieroch v znení zákona č. 236/2000).

V súťažných podkladoch je uvedený Hlavný slovník: 71521000-6 Stavebný dozor na stavenisku a 71315300-2 Služby stavebného dozoru.

Podľa časti E. PODMIENKY ÚČASTI, v bode I. OSOBNÉ POSTAVENIE súťažných podkladov sa v osobnom postavení skúma " Vhodnosť vykonávať profesionálnu činnosť vrátane požiadaviek týkajúcich sa zápisu do živnostenských alebo obchodných registrov", tzn. že uchádzač a jeho subdodávateľia musia preukázať, že majú oprávnenie na výkon stavebného dozoru podľa § 46b stavebného zákona.

Podľa výpisu z Obchodného registra XTA spol. s r.o. a XDD, a.s. nemajú v predmete podnikania zapísanú podnikateľskú činnosť „výkon činnosti stavebného dozoru “.

Zároveň komisia verejného obstarávateľa neuznáva referencie spoločností XTA spol. s r.o. a XDD, a. s., ktoré ste uviedli v "Zozname poskytnutých služieb za predchádzajúce 3 roky" pod poradovým číslom 9 až 16, nakoľko vyššie uvedené spoločnosti nemajú oprávnenie poskytovať služby, ktoré sú predmetom zákazky.

Podľa zákona č. 343/2015 o verejnom obstarávaní a o zmene a doplnení niektorých zákonov (ďalej len „zákon“), citujeme: „Technická spôsobilosť alebo odborná spôsobilosť sa preukazuje podľa druhu, množstva, dôležitosti alebo využitia dodávky tovaru, stavebných prác alebo služieb doloženým jedným alebo niekoľkými z týchto dokladov:

- a) zoznamom dodávok tovaru alebo poskytnutých služieb za predchádzajúce tri roky od vyhlásenia verejného obstarávania s uvedením cien, lehôt dodania a odberateľov; dokladom je referencia, ak odberateľom bol verejný obstarávateľ alebo obstarávateľ podľa tohto zákona,
- b) zoznamom stavebných prác uskutočnených za predchádzajúcich päť rokov od vyhlásenia verejného obstarávania s uvedením cien, miest a lehôt uskutočnenia stavebných prác; zoznam musí byť doplnený potvrdením o uspokojivom vykonaní stavebných prác a zhodnotení uskutočnených stavebných prác podľa obchodných podmienok, ak odberateľom
  1. bol verejný obstarávateľ alebo obstarávateľ podľa tohto zákona, dokladom je referencia,
  2. bola iná osoba ako verejný obstarávateľ alebo obstarávateľ podľa tohto zákona, dôkaz o plnení potvrdí odberateľ; ak také potvrdenie uchádzač alebo záujemca nemá k dispozícii, vyhlásením uchádzača alebo záujemcu o ich uskutočnení, doplneným dokladom, preukazujúcim ich uskutočnenie alebo zmluvný vzťah, na základe ktorého boli uskutočnené. “

Vo svojej odpovedi zo dňa 22.04.2020 ste predložili verejnému obstarávateľovi dokument „Čestné vyhlásenie - referencie “ od subdodávateľa XTA, spol. s r.o., ktoré nebolo doplnené dokladom, preukazujúcim ich uskutočnenie alebo zmluvný vzťah, na základe ktorého boli uskutočnené.

Na základe § 41 ods. 2 zákona a vyššie uvedených skutočností Vás verejný obstarávateľ **žiada o nahradenie subdodávateľov** (XTA spol. s r.o. a XDD, a.s.), nakoľko existujú dôvody na vylúčenie.

(...)“.

60. Navrhovateľ v liste „Vysvetlenie/doplnenie predložených dokladov podľa § 40 ods. 4 zákona č. 343/2015 Z. z. o verejnom obstarávaní“ zo dňa 16. 11. 2020 (ďalej len „odpoveď na žiadosť o vysvetlenie č. 3“) uvádza nasledovné, cit.:

**„k bodu č.1 uvádzame:**

„V súťažných podkladoch je uvedený Hlavný slovník: 71521000-6 Stavebný dozor na stavenisku a 71315300-2 Služby stavebného dozoru.

Podľa časti E. PODMIENKY ÚČASTI, v bode I. OSOBNÉ POSTAVENIE súťažných podkladov sa v **osobnom postavení** skúma "Vhodnosť vykonávať profesionálnu činnosť vrátane požiadaviek týkajúcich sa zápisu do živnostenských alebo obchodných registrov", tzn. že uchádzač a jeho subdodávateľia musia preukázať, že majú oprávnenie na výkon stavebného dozoru podľa § 46b stavebného zákona.“

**Stanovisko uchádzača:**

Vami uvádzané ustanovenie „Vhodnosť vykonávať profesionálnu činnosť vrátane požiadaviek týkajúcich sa zápisu do živnostenských alebo obchodných registrov a jeho spojenie s povinnosťou zápisu činnosti „výkon stavebného dozoru“ v predmete podnikania, pre potreby subdodávateľov v predloženej ponuke, považujeme ako **neopodstatnenú a bezpredmetnú.**

Požiadavka na preukázanie technickej a odbornej spôsobilosti je v zmysle súťažných podkladov nasledovná:

- a) § 34 ods. 1 písm. a) - prostredníctvom zoznamu poskytnutých služieb na „**komplexné riadenie pozemných stavieb**“ a sú/boli preukázané referenciami spoločností;
- b) § 34 ods. 1 písm. g) - prostredníctvom **Odbornej kapacity** viazaných na údaje o vzdelaní a odbornej praxi alebo o odbornej kvalifikácii osôb (Odborníkov), na činnosť „**stavebný dozor**“, resp. na predmet obstarávania „**technický dozor investora**“ a sú/boli preukázané jednotlivými odborníkmi;

Požadované oprávnenie poskytovať službu (v zmysle Živnostenského zákona), na predmet činnosti „výkon stavebného dozoru“ je preukázaná predložením Obchodného registra uchádzača XX, so zápisom požadovanej činnosti.

Kapacity tretej osoby sú/boli použité na preukázanie „technickej a odbornej spôsobilosti“ **„v zmysle § 34 ods. 1 písm. a), v zmysle požiadavky súťažných podkladov časti E. PODMIENKY ÚČASTI, ods. III - Technická spôsobilosť alebo Odborná spôsobilosť, bod 1.1., prostredníctvom zoznamu poskytnutých služieb na „komplexné riadenie pozemných stavieb“, t.j. nie na odbornú spôsobilosť výkon činnosti „stavebný dozor“.**

Splnenie požiadavky zo Súťažných podkladov bola preukázaná referenciami na - „**komplexné riadenia pozemných stavieb**“. V zmysle § 40, ods. 2) zákona o VO - „Obstarávateľ posudzuje splnenie podmienok účasti v súlade s pravidlami, ktoré určil.

V zmysle Zákona o VO §34 ods. 3 - „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. “

Okrem vyššie uvedeného dávame do pozornosti, že vykonávanie povolania autorizovaného stavebného inžiniera a autorizovaného architekta (poskytovanie služieb podľa § 5 zákona 138/1992 Zb.) nie je živnosťou. Autorizovaný stavebný inžinier a autorizovaný architekt je oprávnený vykonávať činnosť stavebného dozoru. Spôsob vykonávania je na voľbe oprávnenej osoby, buď v slobodnom povolaní alebo ako zamestnanec, spoločník, konateľ právnickej osoby, .... iné.

**XTA spol. s r.o.**

„Komplexné riadenie pozemných stavieb“ spadá pod predmet podnikania zapísaný v Obchodnom registri spoločnosti XTA spol. s r.o. - „činnosť autorizovaného architekta“, „uskutočňovanie jednoduchých stavieb, drobných stavieb a ich zmien“, ako aj „poradenská činnosť v stavebníctve“.

**Zároveň uvádzame - k odbornej spôsobilosti:**

Oprávnenie na poskytnutie stavebného dozoru podľa § 46b stavebného zákona má konateľ a spoločník spoločnosti **Ing. arch. XIT**, autorizovaný architekt s vydaným „Autorizačným Osvedčením č. XIT“ (pozri Príloha). Spoločnosť má zároveň v predmete činnosti, okrem iného, aj „činnosť autorizovaného architekta“, ktorá v rámci svojej činnosti zahŕňa okrem iného aj činnosť „stavebného dozoru“, resp. „technického dozoru investora“.

**Doplnenie predloženej referencie - „Predložené čestné prehlásenie“**

V zmysle § 40 ods. 4) - predkladáme **doplnenie k predloženým dokladom** pre možnosť posúdenia platnosti dokumentov ako aj splnenia podmienky účasti, pozri Prílohy.

K predloženému „Čestnému prehláseniu“ v ponuke, predkladáme v zmysle § 34 ods. 1 písm. a) a b) - „dôkaz o plnení potvrdí odberateľ; ak také potvrdenie uchádzač alebo záujemca nemá k dispozícii, vyhlásením uchádzača alebo záujemcu o ich uskutočnení, doplneným dokladom, preukazujúcim ich uskutočnenie alebo zmluvný vzťah, na základe ktorého boli uskutočnené“:

- **Potvrdenie spoločnosti IMET, a.s.;** - pre potreby doplnenia „Čestného prehlásenia z ponuky“,
- **Výtlačné potvrdenie z Centrálného registra zmlúv** (ďalej len „CRZ“), týkajúce sa **GR**

Zboru väzenskej a justičnej stáže - pre potreby doplnenia „Čestného prehlásenia z ponuky“,

- Doplnená Tab. - „Zoznam poskytnutých služieb“ o kontaktné údaje, ako aj ďalšie projekty;

**XDD, a. s.**

**„Komplexné riadenie pozemných stavieb“** spadá pod predmet podnikania zapísaný v Obchodnom registri spoločnosti **XDD, a. s.** - **„uskutočňovanie stavieb a ich zmien“, „prípravné práce k realizácii stavby“,** ako aj **„činnosť podnikateľských, organizačných a ekonomických poradcov.“**

**Zároveň uvádzame -k odbornej spôsobilosti:**

Oprávnenie na poskytnutie „činnosti stavebného dozoru“ podľa § 46b stavebného zákona má člen dozornej rady spoločnosti **XSL**, s vydaným „Oprávnením SKSI č.: XSL“ (pozri Príloha).

Spoločnosť má zároveň v predmete činnosti, okrem iného, aj **„uskutočňovanie stavieb a ich zmien“, „činnosť podnikateľských, organizačných a ekonomických poradcov“ a iné,** ktoré v rámci preukazovaného „komplexného riadenia pozemných stavieb“ zahŕňajú aj výkony **„stavebného dozoru“,** resp. **„technického dozoru investora“,** vykonávanú vyššie uvedenou oprávnenou osobou pre spoločnosť **XDD, a. s.**

**Informáciu o existencii dôvodoch na vylúčenie považujeme za NEOPODSTATNENÉ. Rovnako aj informáciu o neuznaní predložených referencií a požiadavku na výmenu považujeme za NEOPODSTATNENÚ a v rozpore so Súťažnými podkladmi a Zákonom o VO.**

**Odborné kapacity** viazané na údaje o vzdelaní a odbornej praxi alebo o odbornej kvalifikácii osôb (Odborníkov) v zmysle § 34 ods. 1 písm. q), na činnosť **„stavebný dozor“,** resp. **„technický dozor investora“** sú/boli preukázané jednotlivými odborníkmi.

(...)“.

61. Ako prílohu odpovede na žiadosť o vysvetlenie č. 3 predložil navrhovateľ okrem iného aj list „Prehlásenie o zmluvnom vzťahu“ zo dňa 11. 11. 2020, ktorého odosielateľom je spoločnosť **XDD, a. s.** (ďalej aj ako „iná osoba č. 1“) a adresátom je navrhovateľ. Listom mu iná osoba č. 1 oznamuje, že ako spoločnosť, zastúpená predsedom predstavenstva Ing. **XDL**, má zmluvný vzťah s p. **XSL**, osobou oprávnenou pre výkon činnosti stavebného dozoru, **SKSI č. XSL**, ktorý výkon činnosti stavebného dozoru vykonáva. K listu predložil aj výpis z evidencie odborne spôsobilých osôb pre výkon činnosti stavebného dozoru zo stránky **SKSI** na osobu **XSL**, ktorým preukazuje, že táto osoba má zapísané platné oprávnenie pre výkon činnosti stavebného dozoru s rozsahom oprávnenia na pozemné stavby. Predmetné osvedčenie je aktívne od 26. 09. 2011.
62. Ďalšou prílohou odpovede navrhovateľa na žiadosť o vysvetlenie č. 3 je okrem iného autorizačné osvedčenie Slovenskej komory architektov o zápise Ing. arch. **XIT**, do zoznamu autorizovaných architektov dňa 12. 01 1995, pod registračným číslom **XIT**.
63. Navrhovateľ predložil ako prílohu odpovede na žiadosť o vysvetlenie č. 3 aj zoznam poskytnutých služieb, ktorým preukazuje splnenie minimálnej požadovanej úrovne štandardov

službami obdobnými alebo rovnakými ako predmet zákazky za predchádzajúce tri roky od vyhlásenia verejného obstarávania, kde okrem iného uvádza aj služby poskytnuté inými osobami č. 1 a č. 2, ktorých odborné kapacity využíva v zmysle § 34 ods. 3 v spojení s § 34 ods. 1 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní, za obdobie od 27. 09. 2016 do 27. 09. 2019.

64. Kontrolovaný požiadal listom „Žiadosť o poskytnutie informácie“ zo dňa 02. 12. 2020 Slovenskú komoru stavebných inžinierov (ďalej len „žiadosť pre SKSI“) o vyjadrenie, či je konateľ spoločnosti XTA spol. s r. o., (ďalej aj ako „iná osoba č. 2“), Ing. arch. XIT držiteľom oprávnenia na vedenie uskutočňovania stavieb podľa stavebného zákona po vykonaní skúšky odbornej spôsobilosti podľa zákona č. 138/1992 Zb. o autorizovaných architektoch a autorizovaných stavebných inžinieroch v znení neskorších predpisov. Na žiadosť kontrolovaného SKSI odpovedala listom „Žiadosť o poskytnutie informácie-odpoveď“ zo dňa 02. 12. 2020, v ktorom uviedla, že Ing. arch. XIT nie je držiteľom oprávnenia – osvedčenia na výkon činnosti stavebného dozoru vydaného SKSI podľa ust. § 31 zákona č. 138/1992 Zb. o autorizovaných architektoch a autorizovaných stavebných inžinieroch v znení neskorších predpisov.

65. Z dokladu „Úplný výpis“ zo živnostenského registra Slovenskej republiky zo dňa 05. 01. 2021 inej osoby č. 1 vyplýva, že predmetmi podnikania sú:

„(...)

1. *Kúpa tovaru na účely jeho predaja konečnému spotrebiteľovi (maloobchod) alebo iným prevádzkovateľom živností (veľkoobchod)*

*Deň vzniku oprávnenia: 13.03.2009*

2. *Prenájom nehnuteľností spojený s poskytovaním iných než základných služieb spojených s prenájomom*

*Deň vzniku oprávnenia: 13.03.2009*

3. *Prenájom hnutel'ných vecí*

*Deň vzniku oprávnenia: 13.03.2009*

4. *Sprostredkovateľská činnosť v oblasti obchodu*

*Deň vzniku oprávnenia: 13.03.2009*

5. *Sprostredkovateľská činnosť v oblasti výroby*

*Deň vzniku oprávnenia: 13.03.2009*

6. *Činnosť podnikateľských, organizačných a ekonomických poradcov*

*Deň vzniku oprávnenia: 13.03.2009*

7. *Administratívne služby*

*Deň vzniku oprávnenia: 13.03.2009*

8. *Služby súvisiace s počítačovým spracovaním údajov*

*Deň vzniku oprávnenia: 13.03.2009*

9. *Reklamné a marketingové služby*

*Deň vzniku oprávnenia: 13.03.2009*

10. *Faktoring a forfaiting*

*Deň vzniku oprávnenia: 13.03.2009*

11. *Prípravné práce k realizácii stavby*

*Deň vzniku oprávnenia: 13.03.2009*

12. *Uskutočňovanie stavieb a ich zmien*

*Deň vzniku oprávnenia: 15.05.2012*

13. *Sprostredkovanie predaja, prenájmu a kúpy nehnuteľností (realitná činnosť)*

*Deň vzniku oprávnenia: 15.05.2012*

*Zodpovedný zástupca  
Ing. XDL*

14. *Prieskum trhu a verejnej mienky*

*Deň vzniku oprávnenia: 02.06.2014*

15. *Vykonávanie mimoškolskej vzdelávacej činnosti*

*Deň vzniku oprávnenia: 02.06.2014*

16. *Výskum a vývoj v oblasti prírodných a technických vied*

*Deň vzniku oprávnenia: 02.06.2014*

17. *Výskum a vývoj v oblasti spoločenských a humanitných vied*

*Deň vzniku oprávnenia: 02.06.2014*

18. *Verejné obstarávanie*

*Deň vzniku oprávnenia: 02.06.2014“*

66. Z dokladu „Úplný výpis“ z obchodného registra Slovenskej republiky zo dňa 05. 01. 2021 inej osoby č. 1 vyplýva, že predmetom činnosti tohto subjektu je, cit.:

*„kúpa tovaru za účelom jeho predaja konečnému (od: 13.03.2009)  
spotrebiteľovi /maloobchod/ alebo iným prevádzkovateľom*

*živnosti /veľkoobchod/*

*prenájom nehnuteľností spojený s poskytovaním iných než (od: 13.03.2009)*  
*základných služieb spojených s prenájomom*

*prenájom hnuiteľných vecí (od: 13.03.2009)*

*sprostredkovateľská činnosť v oblasti obchodu (od: 13.03.2009)*

*sprostredkovateľská činnosť v oblasti výroby (od: 13.03.2009)*

*činnosť podnikateľských, organizačných a ekonomických (od: 13.03.2009)*  
*poradcov*

*administratívne služby (od: 13.03.2009)*

*služby súvisiace s počítačovým spracovaním údajov (od: 13.03.2009)*

*reklamné a marketingové služby (od: 13.03.2009)*

*faktoring a forfaiting (od: 13.03.2009)*

*prípravné práce k realizácii stavby (od: 13.03.2009)*

*uskutočňovanie stavieb a ich zmien (od: 01.06.2012)*

*sprostredkovanie predaja, prenájmu a kúpy nehnuteľností (od: 01.06.2012)*  
*(realitná činnosť)*

*prieskum trhu a verejnej mienky (od: 18.06.2014)*

*vykonávanie mimoškolskej vzdelávacej činnosti (od: 18.06.2014)*

*výskum a vývoj v oblasti prírodných a technických vied (od: 18.06.2014)*

*výskum a vývoj v oblasti spoločenských a humanitných vied (od: 18.06.2014)*

*verejné obstarávanie (od: 18.06.2014)“*

67. Z dokladu „Úplný výpis“ z obchodného registra Slovenskej republiky zo dňa 05. 01. 2021 inej osoby č. 1 vyplýva, že predsedom predstavenstva je odo dňa 25. 03. 2015 Ing. XDL a členom dozornej rady je odo dňa 21. 03. 2016 XSL.

68. V doklade „Úplný výpis“ zo živnostenského registra Slovenskej republiky zo dňa 05. 01. 2021 inej osoby č. 2 sa uvádza nasledovné, cit.:

*„Predmety podnikania*

*Uskutočňovanie jednoduchých stavieb, drobných stavieb a ich zmien.*

*Deň vzniku oprávnenia: 10.10.2004*

*Zodpovedný zástupca*

*Ing. arch. XIT*

*Poradenská činnosť v stavebníctve.*

*Deň vzniku oprávnenia: 10.10.2004*

*Kúpa tovaru na účely jeho predaja konečnému spotrebiteľovi (maloobchod) v rozsahu voľnej živnosti.*

*Deň vzniku oprávnenia: 10.10.2004*

*Kúpa tovaru na účely jeho predaja iným prevádzkovateľom živnosti (veľkoobchod) v rozsahu voľnej živnosti.*

*Deň vzniku oprávnenia: 10.10.2004*  
*Kúpa tovaru za účelom jeho predaja konečnému spotrebiteľovi (maloobchod): s umeleckými dielami v rozsahu voľnej živnosti.*

*Deň vzniku oprávnenia: 10.10.2004*  
*Kontroly správnosti oceňovaných prác a iných podkladov.*

*Deň vzniku oprávnenia: 10.10.2004*  
*Obstarávanie stavebných prác a dodávok oprávnenej organizácie.*

*Deň vzniku oprávnenia: 10.10.2004*  
*Zabezpečenie vyjadrení a rozhodnutí a ostatných podkladov pre vydanie územných rozhodnutí a ostatných stavebných povolení.*

*Deň vzniku oprávnenia: 10.10.2004*  
*Rozpočtové práce a kalkulácie stavieb.*

*Deň vzniku oprávnenia: 10.10.2004*  
*Reklamná činnosť.*

*Deň vzniku oprávnenia: 10.10.2004*  
*Fotografické práce.*

*Deň vzniku oprávnenia: 10.10.2004*  
*Vydávanie periodických a neperiodických publikácií.*

*Deň vzniku oprávnenia: 10.10.2004*  
*Dátum výpisu: 28.01.2021 “*

69. V doklade „Úplný výpis“ z obchodného registra Slovenskej republiky zo dňa 05. 01. 2021 inej osoby č. 2 sa uvádza nasledovné, cit.:

*„Predmet činnosti:*

*činnosť autorizovaného architekta* (od: 10.10.2004)

*uskutočňovanie jednoduchých stavieb, drobných stavieb a ich zmien* (od: 10.10.2004)

*poradenská činnosť v stavebníctve* (od: 10.10.2004)

*kúpa tovaru na účely jeho predaja konečnému spotrebiteľovi /maloobchod/ v rozsahu voľnej živnosti* (od: 10.10.2004)

*kúpa tovaru na účely jeho predaja iným prevádzkovateľom živnosti /veľkoobchod/ v rozsahu voľnej živnosti* (od: 10.10.2004)

*kúpa tovaru za účelom jeho predaja konečnému spotrebiteľovi /maloobchod/ : s umeleckými dielami v rozsahu voľnej živnosti* (od: 10.10.2004)

kontroly správnosti oceňovaných prác a iných podkladov (od: 10.10.2004)

obstarávanie stavebných prác a dodávok oprávnenej organizácie (od: 10.10.2004)

zabezpečenie vyjadrení a rozhodnutí a ostatných podkladov pre vydanie územných rozhodnutí a ostatných stavebných povolení (od: 10.10.2004)

rozpočtové práce a kalkulácie stavieb (od: 10.10.2004)

reklamná činnosť (od: 10.10.2004)

fotografické práce (od: 10.10.2004)

vydávanie periodických a neperiodických publikácií (od: 10.10.2004)

(...)

Štatutárny orgán: konateľ  
Ing. arch. XIT  
Vznik funkcie: 10.10.2004“

70. Kontrolovaný zaslal navrhovateľovi prostredníctvom IS ELENA dňa 23. 11. 2020 „Vylúčenie uchádzača z verejného obstarávania - oznámenie“ zo dňa 23. 11. 2020 (ďalej len „oznámenie o vylúčení“), na základe ktorého vylúčil ponuku navrhovateľa s nasledovným odôvodnením, cit.:

„V súlade s ustanovením § 40 ods. 6 písm. a) zákona č. 343/2015 Z. z. o verejnom obstarávaní a o zmene a doplnení niektorých zákonov v znení neskorších predpisov (ďalej len „zákon“) Vám oznamujeme, že Vaša spoločnosť bola z verejného obstarávania na predmet zákazky „Stavebnotechnický dozor“, zverejnené vo Vestníku verejného obstarávania č. 196/2019 – 30.09.2019 pod zn. 24979 – MSS

v y l ú č e n á

v súlade s § 40 ods. 4 písm. c) zákona.

Odôvodnenie

Dňa 16.11.2020 ste prostredníctvom systému ELENA doručili verejnému obstarávateľovi odpoveď na žiadosť o vysvetlenie alebo doplnenie predložených dokladov č. 3 (ďalej len „odpoveď“).

Komisia verejného obstarávateľa Vás v žiadosti o vysvetlenie alebo doplnenie predložených dokladov č. 3 (ďalej len „žiadosť“) žiadala o preukázanie skutočnosti, že spoločnosti XTA spol. s r.o. a XDD, a. s. majú oprávnenie poskytovať službu, ktorá je predmetom verejného obstarávania - stavebný dozor.

Podľa zákona č. 50/1976 o územnom plánovaní a stavebnom poriadku (stavebný zákon) v zmysle § 45 ods. 3 výkon stavebného dozoru patrí stavebný dozor medzi vybrané činnosti vo výstavbe a podľa § 45 ods. 4 stavebného zákona vybrané činnosti vo výstavbe môžu vykonávať

len fyzické osoby, ktoré získali oprávnenie na výkon týchto činností (ďalej len „oprávnená osoba“) podľa osobitných predpisov (Zákon č. 138/1992 Zb. o autorizovaných architektoch a autorizovaných stavebných inžinieroch v znení zákona č. 236/2000).

Výkon činnosti stavbyvedúceho alebo **výkon činnosti stavebného dozoru** alebo energetická certifikácia je podľa zoznamu živností (skupina 213 - stavebníctvo), vedenom na Ministerstve vnútra SR, viazanou živnosťou. Na prevádzkovanie viazanej živnosti musí záujemca získať osvedčenie o živnostenskom podnikaní, ktoré vydáva miestne príslušný okresný (živnostenský) úrad, preukázaním odbornej spôsobilosti záujemcu predložením osvedčenia o vykonaní skúšky odbornej spôsobilosti alebo osvedčenia o získaní osobitnej odbornej spôsobilosti.

Autorizovaný architekt (Autor) má osobnostné právo v zmysle § 17 Autorského zákona, zákon č. 618/2003 Z. z. na autorský dohľad (autorskú korektúru) nad nakladaním so svojím dielom a v prípade architektonického diela je to dozor nad zhotovením stavby.

Stavebný dozor podľa stavebného zákona môže autorizovaný architekt vykonávať iba pre jednoduché stavby a ich zmeny a drobné stavby a ich zmeny. Objekt NKP Rusovce v zmysle zákona č. 50/1976 Zb. (stavebný zákon), § 139b nie je jednoduchou ani drobnou stavbou.

Verejný obstarávateľ v súťažných podkladoch uviedol ako Hlavný slovník: 71521000-6 Stavebný dozor na stavenisku a 71315300-2 Služby stavebného dozoru a podľa časti E. PODMIENKY ÚČASTI, v bode I. OSOBNÉ POSTAVENIE súťažných podkladov sa v osobnom postavení skúma "Vhodnosť vykonávať profesionálnu činnosť vrátane požiadaviek týkajúcich sa zápisu do živnostenských alebo obchodných registrov", tzn. že uchádzač a jeho subdodávatelia musia preukázať, že majú oprávnenie na výkon stavebného dozoru podľa § 46b stavebného zákona.

Podľa výpisu z Obchodného registra XTA spol. s r.o. a XDD, a. s. **nemajú** v predmete podnikania zapísanú podnikateľskú činnosť: „výkon činnosti stavebného dozoru“.

Verejný obstarávateľ v časti III. TECHNICKÁ SPÔSOBILOSŤ ALEBO ODBORNÁ SPÔSOBILOSŤ v bode I.1 uviedol, citujeme:

„I.1 Minimálna požadovaná úroveň štandardov:

Uchádzač zoznamom poskytnutých služieb preukáže, že za predchádzajúce tri roky od vyhlásenia verejného obstarávania plnil zákazky rovnakého alebo obdobného charakteru ako je predmet zákazky (t.j. komplexné riadenie pozemných stavieb) v trvaní min. 3 rokov v celkovej súhrnnej hodnote min. 2 000 000,00 EUR bez DPH (dva milióny EUR bez DPH) alebo ekvivalent v inej mene.

a) Zoznam zmlúv o poskytnutí služieb musí obsahovať minimálne tieto údaje:

- obchodné meno a sídlo uskutočňovateľa,
- obchodné meno a sídlo objednávateľa,
- predmet poskytnutia služieb (z ktorého bude zrejmé splnenie požiadaviek objednávateľa),
- celkovú zmluvnú cenu,
- lehotu poskytovania služieb (obdobie, počas ktorého boli služby poskytované),
- meno a priezvisko, kontakt - tel. č. a emailový kontakt kontaktnej osoby objednávateľa a jeho funkciu, u ktorej si možno overiť údaje uvedené v zozname.

b) Pre posúdenie splnenia podmienky účasti, musí byť z ceny každého plnenia zo zoznamu

poskytnutých služieb vyčíslená hodnota, ktorá:

- zohľadňuje alikvotný rozsah len pre požadované posudzované obdobie (ak je to uplatniteľné),
- zohľadňuje len poskytnutie služieb rovnakého alebo podobného charakteru ako je predmet zákazky (t.j. komplexné riadenie stavieb na kultúrnych pamiatkach), pričom uchádzač uvedie registračné číslo kultúrnej pamiatky vedenej na portáli NKP Slovenskej republiky, alebo v registri vedenom v inom členskom štáte EÚ.
- zohľadňuje alikvotný podiel uchádzača v skupine dodávateľov (ak je to uplatniteľné),
- je správne vyčíslená podľa tohto bodu.

Komisia verejného obstarávateľa vzhľadom na vyššie uvedené skutočnosti ohľadom absencie zápisu podnikateľskej činnosti: „výkon činnosti stavebného dozoru“ v Obchodnom registri príslušných súdov neuznala Vaše referencie spoločností XTA spol. s r.o. a XDD, a. s., ktoré boli uvedené v "Zozname poskytnutých služieb za predchádzajúce 3 roky" v celkovej hodnote 1 574 111,76 eur.

Komisia Vás v žiadosti zo dňa 3.11.2020 požiadala o nahradenie subdodávateľov (XTA spol. s r.o. a XDD, a. s.), podľa § 41 ods. 2 zákona tak, aby ste splnili minimálnu požadovanú úroveň štandardov v súlade s bodom 1.1 časti III. TECHNICKÁ SPÔSOBILOSŤ ALEBO ODBORNÁ SPÔSOBILOSŤ súťažných podkladov, nakoľko existovali dôvody na vylúčenie.

Nakoľko ste vyššie uvedené iné osoby, prostredníctvom ktorých preukazujete technickú spôsobilosť alebo odbornú spôsobilosť nenahradili, verejný obstarávateľ Vás v súlade s § 40 ods. 4 písm. c) zákona vylúčil.

(...)“

71. Úrad v nadväznosti na navrhovateľom namietané skutočnosti vydal v súlade s § 173 ods. 8 zákona o verejnom obstarávaní rozhodnutie o prerušení konania č. 16472-6000/2020-OD-P2 zo dňa 11. 01. 2021 s cieľom získať odborné stanovisko. Úrad požiadal žiadosťou č. 16472-6000/2020-OD-S zo dňa 07. 01. 2021 o odborné stanovisko Ministerstvo vnútra Slovenskej republiky, Sekciu verejnej správy, Odbor živnostenského podnikania, so sídlom Drieňová 22, 826 86 Bratislava (ďalej len „MV SR“). Ďalej úrad požiadal žiadosťou č. 16472-6000/2020-OD-S2 zo dňa 07. 01. 2021 o odborné stanovisko Slovenskú komoru stavebných inžinierov, so sídlom Mýtna 29, 811 07 Bratislava (ďalej len „SKSI“).
72. Predmetom žiadosti úradu č. 16472-6000/2020-OD-S o odborné stanovisko zo dňa 07. 01. 2021 adresovanej MV SR, bolo získať odpovede na nasledovné otázky, cit.:
1. „Súvisí predmet podnikania zapísaný v živnostenskom registri spoločnosti XDD, a. s. s predmetom zákazky stavebnotechnický dozor, resp. s komplexným riadením pozemných stavieb a je spoločnosť XDD, a. s. oprávnená v kontexte opisu predmetu zákazky a rozsahu svojej podnikateľskej činnosti zapísanej v živnostenskom registri poskytnúť danú službu stavebnotechnický dozor, resp. komplexné riadenie pozemných stavieb, keď má zapísaný v živnostenskom registri predmet podnikania „uskutočňovanie stavieb a ich zmien“?
  2. Ak je spoločnosť XDD, a. s. v zmluvnom vzťahu (napríklad v pracovnoprávnom vzťahu) so XSL, ktorý je držiteľom oprávnenia na výkon stavebného dozoru pozemných stavieb, ale nie je zapísaný ako zodpovedný zástupca v živnostenskom registri spoločnosti XDD,

*a. s., je predmetná spoločnosť oprávnená vykonávať rovnakú alebo obdobnú činnosť, ako je predmet danej zákazky, teda stavebnotechnický dozor, resp. komplexné riadenie pozemných stavieb?*

3. *Možno považovať predmet podnikania - podnikateľskú činnosť „uskutočňovanie stavieb a ich zmien“ za činnosť, ktorá spadá pod komplexné riadenie pozemných stavieb? V prípade, že bude odpoveď na predmetnú otázku záporná, aká podnikateľská činnosť v rozsahu živností by zodpovedala komplexnému riadeniu pozemných stavieb? Svoju odpoveď prosím zdôvodnite.“.*

73. Dňa 19. 01. 2021 doručilo MV SR úradu list „Vyjadrenie k žiadosti o odborné stanovisko“ zo dňa 19. 01. 2021 (ďalej len „odborné stanovisko MV SR“), v ktorom uvádza nasledovné, cit.:

*" K Vašej žiadosti o poskytnutie stanoviska vo veci oprávnenosti určených subjektov na základe dotknutých predmetov podnikania poskytovať službu v rozsahu uvedenom v špecifikácii predmetu zákazky, ako je vymedzená na účely verejného obstarávania, Vám v právnom rámci zákona č. 455/1991 Zb. o živnostenskom podnikaní (živnostenský zákon) v znení neskorších predpisov (ďalej len „živnostenský zákon“) zasielame nasledovné vyjadrenie.*

*Vzhľadom na otázky, ktoré vyplynuli z obsahu žiadosti ohľadne predmetnej zákazky považujeme za potrebné zdôrazniť, že v podmienkach živnostenského podnikania treba pri posudzovaní právnej kvalifikácie živnosti „Uskutočňovanie stavieb a ich zmien“ primárne vychádzať zo súčasne platnej (osobitnej) právnej úpravy z oblasti stavebníctva, v danom prípade zo zákona č. 50/1976 Zb. o územnom plánovaní a stavebnom poriadku (stavebný zákon) v znení neskorších predpisov (ďalej len „stavebný zákon“).*

*Z regulačnej úpravy toho zákona vyplýva, že predmetom osobitnej regulácie v tejto oblasti je výkon (iba) vybraných činností vo výstavbe. Regulácia „uskutočňovania stavieb a ich zmien“ je zabezpečená na úrovni vybraných činností vo výstavbe prostredníctvom osôb určených na odbornú kontrolu postupu a spôsobu nad realizáciou stavby.*

*Živnostenské oprávnenie na voľnú živnosť „uskutočňovania stavieb a ich zmien“ zahŕňa výlučne dodávku stavieb (dodávka stavebného diela špecifikovaného v stavebnom povolení ako napr. rodinný dom, pozemná komunikácia...), na ktoré bolo vydané stavebné povolenie. Ako sme sa už vyjadrili je to dané tým, že realizáciu stavby môže uskutočniť osoba v súlade so stavebným zákonom iba za podmienky, že na každej stavbe je ustanovený odborný garant na účely vedenia uskutočňovania stavby - stavbyvedúci, na účely vedenia uskutočňovania jednoduchých stavieb - stavebný dozor, v oboch prípadoch v postavení osôb vykonávajúcich vybranú činnosť vo výstavbe podľa stavebného zákona a v postavení osôb vykonávajúcich regulovanú viazanú živnosť podľa živnostenského zákona.*

*Podrobnejšia úprava postavenia „stavebného dozoru“ a „stavbyvedúceho“ je vymedzená v § 46a a § 46b stavebného zákona, ktoré nadväzujú na ustanovenia § 44 ods. 1 a 2 stavebného zákona.*

*V tomto zmysle vychádzame z názoru, že „vykonávanie dozornej činnosti na stavbe a odborné vedenie/riadenie jej uskutočňovania“ nenapĺňa znaky neregulovanej voľnej živnosti, ale pri splnení znakov živnostenského podnikania (§ 2 živnostenského zákona) predpokladá mať za uvedeným účelom osobitné živnostenské oprávnenie buď na regulovanú viazanú živnosť „stavbyvedúci“ alebo „stavebný dozor“.*

*Zároveň z predložených podkladov zastávame názor, že požiadavky na spôsobilosť dotknutých osôb ustanovených v podmienkach vyhlásenej verejnej súťaže vyvolávajú pochybnosti o (ne)jednoznačnosti požiadaviek na osobnú spôsobilosť dotknutých osôb. Poukazujeme pritom na požiadavku vykonania prác garantovaných nielen odborne spôsobilým „stavebným dozorom“ ale aj odborne spôsobilým stavbyvedúcom a odborníkom na krajinnú architektúru stanovených v prílohe č. 10 súťažných podkladov.*

*Konkrétne k Vami položeným otázkam:*

*K bodu 1: - vychádzajúc z uvedených skutočností zastávame názor, že z rozsahu oprávnenia na podnikanie, ako vyplýva z priloženého výpisu z obchodného registra a živnostenského registra na obchodné meno XDD, a.s. je zrejmé, že dotknutá osoba nie je oprávnená v zmysle živnostenského zákona na poskytnutie služby stavebného dozoru, majúcu v podmienkach živnostenského podnikania charakter viazanej regulovanej živnosti. Zároveň je s ohľadom na poskytnuté informácie potrebné poznamenať, že uchádzač vyhláseného verejného obstarávania spoločnosť XX je oprávnená v rozsahu nadobudnutého živnostenského oprávnenia vykonávať viazanú (regulovanú) živnosť „Výkon činnosti stavebného dozoru“.*

*K bodu 2: - odpoveď uvedená v bode 1. K otázke subdodávateľov Vám z pohľadu živnostenského podnikania uvádzame, že živnostenský zákon nerozlišuje organizačné a technické zabezpečenie spôsobu dodávky, t. j. či pôjde o výkon činnosti vlastnými kapacitami alebo budú využité služby subdodávateľov, rozhodujúce je, že živnosť bude prevádzkovaná samostatne, vo vlastnom, na vlastnú zodpovednosť a za účelom dosiahnutia zisku. S poukazom na uvedené dodávateľom činností (splňajúcich znaky živnosti!) v rámci verejného obstarávania sa môže stať iba subjekt za predpokladu, že v zmysle živnostenského zákona získa oprávnenie na tieto činnosti pri splnení všeobecných, prípadne osobitných podmienok prevádzkovania živnosti, najmä odbornej spôsobilosti.*

*K bodu 3: - za predpokladu, že obsahom vykonanej činnosti v rámci verejného obstarávania bolo poskytnutie služby – komplexné riadenie pozemných stavieb, ktorá spočívala v poskytnutí služby stavebnotechnického dozoru sme toho názoru, že v podmienkach živnostenského podnikania sa jedná o činnosť, ktorá spĺňa znaky viazanej (regulovanej) živnosti a za podmienky, že nepôjde o autorizovanú osobu s plnením právneho rámca regulácie obsiahnutej v zákone č. 138/1992 Zb. o autorizovaných architektoch a autorizovaných stavebných inžinieroch v znení neskorších predpisov (v zmysle § 3 ods. 9 zákona č. 138/1992 Zb. poskytovanie služieb podľa § 4, 4a a 5 zákona nie je živnosťou). S poukazom na kompetenčný rámec výkonu povolání „autorizovaných architektov a autorizovaných stavebných inžinierov“ nie sme príslušný poskytnúť bližšie informácie k oprávnenosti na výkon týchto povolání.*

*Záverom považujeme za potrebné uviesť, že v zmysle stavebného zákona a jeho vykonávacích predpisov je v pôsobnosti a zároveň zodpovednosťou stavebného úradu, aby v každom jednotlivom prípade vyhodnotil v intenciách zákona, ako predmetný objekt spĺňa kritériá stavby a či stavbu bude uskutočňovať osoba oprávnená na uskutočňovanie stavieb, alebo ak stavbu bude uskutočňovať stavebník svojpomocou, či je zabezpečené vedenie uskutočňovania stavby stavebným dozorom alebo kvalifikovanou osobou.*

*A zároveň pripomíname skutočnosť, podľa ktorej podmienky pre získanie živnostenského oprávnenia na prevádzkovanie viazaných živností, ako ich ustanovuje živnostenský zákon v prílohe č. 2 vychádzajú z koncepčného riešenia regulácie dotknutých viazaných živností príslušným ústredným odvetvovým orgánom štátnej správy. V podmienkach prevádzkovania viazanej živnosti č. 14 (výkon činnosti stavbyvedúceho ako aj stavebného dozoru) je ním*

74. Predmetom žiadosti úradu č. 16472-6000/2020-OD-S2 zo dňa 07. 01. 2021 o odborné stanovisko adresovanej SKSI bolo získať odpovede na nasledovné otázky, cit.:

1. „Môže XSL v kontexte opisu predmetu zákazky poskytovať za spoločnosť XDD, a. s. služby stavebnotechnického dozoru, resp. komplexného riadenia pozemných stavieb?
2. Môže spoločnosť XDD, a. s., s predmetom podnikania „uskutočňovanie stavieb a ich zmien“ zapísaným v obchodnom a živnostenskom registri, vykonávať stavebnotechnický dozor, resp. komplexné riadenie pozemných stavieb v kontexte opisu predmetu zákazky, a to aj keď zodpovedný zástupca a predseda predstavenstva danej spoločnosti, Ing. XDL nie je držiteľom oprávnenia na stavebný dozor v evidencii SKSI?
3. Možno považovať predmet podnikania - podnikateľskú činnosť „uskutočňovanie stavieb a ich zmien“ za činnosť, ktorá spadá pod komplexné riadenie pozemných stavieb? V prípade, že bude odpoveď na predmetnú otázku záporná, aká podnikateľská činnosť by zodpovedala komplexnému riadeniu pozemných stavieb? Svoju odpoveď prosím zdôvodnite.“.

75. Dňa 05. 02. 2021 doručilo SKSI úradu list „Žiadosť o odborné stanovisko - odpoveď“ pod zn. 215/2021 (ďalej len „odborné stanovisko SKSI“), v ktorom uvádza nasledovné, cit.:

„Dňa 07. januára 2021 bola na Úrad SKSI doručená žiadosť ÚVO, v ktorej ste žiadali Slovenskú komoru stavebných inžinierov (ďalej aj SKSI) o zaujatie stanoviska k popisovanej záležitosti - posúdenie námietky navrhovateľa — uchádzača XX, v kontexte jeho vylúčenia z verejného obstarávania na predmet zákazky „Stavebnotechnický dozor“, vyhlásenej verejným obstarávateľom Úrad vlády Slovenskej republiky, Nám. Slobody 1, 813 70 Bratislava, a zároveň o poskytnutie informácií k Vaším otázkam úrad potrebuje na objektívne posúdenie veci informácie odborného charakteru v súvislosti s evidenciou oprávnení na stavebný dozor.

Slovenská komora stavebných inžinierov (ďalej aj ako „komora“) je profesijnou komorou zriadenou zo zákona č. 138/1992 Zb. o autorizovaných architektoch a autorizovaných stavebných inžinieroch v znení neskorších predpisov (ďalej aj ako „zákon“), ktorá ako samosprávna stavovská právnická osoba vykonáva pôsobnosť v rámci svojich kompetencií vyplývajúcich zo zákona, ale neposkytuje právnické výklady a oficiálne stanoviská k zákonu, súvisiacim právnym predpisom (vyhláškam, opatreniam), vrátane stavebného zákona pre potreby FO/PO, preto naše stanovisko nie je právne záväzné.

K 1. otázke: Môže XSL v kontexte opisu predmetu zákazky poskytovať za spoločnosť XDD, a. s. služby stavebnotechnického dozoru, resp. komplexného riadenia pozemných stavieb?

Pán XSL získal v r. 2011 osvedčenie o odbornej spôsobilosti na výkon činnosti stavebného dozoru pre pozemné stavby podľa § 31 zákona, ktoré bolo požadované obstarávateľom v rámci preukázania technickej alebo odbornej spôsobilosti na odborníka č. 1 - Vedúci tímu Stavebnotechnického dozoru investora, a z nášho pohľadu je spôsobilý a môže vykonávať činnosť stavebnotechnického dozoru za spoločnosť XDD, a. s., avšak za podmienky, že má pracovnoprávny zmluvný vzťah s touto spoločnosťou.

V podnikateľskej praxi sa bežne vyskytujú prípady, kedy chce podnikateľ - FO alebo obchodná

spoločnosť vykonávať viazanú živnosť, na vykonávanie ktorej sám nespĺňa všetky predpoklady zadefinované živnostenským zákonom. Najčastejšie sú to prípady, kedy podnikateľ sám nespĺňa vzdelanostné kritérium alebo nie je držiteľom potrebných oprávnení (nemá príslušnú odbornú kvalifikáciu/spôsobilosť). Je tomu tak aj v prípade oprávnení na výkon činnosti stavebného dozoru.

V takýchto prípadoch živnostenský zákon umožňuje podnikateľom, ale aj obchodným spoločnostiam ustanoviť zodpovedného zástupcu (§ 7 ods. 2 živnostenského zákona), odborného garanta, teda osobu, ktorá tieto podmienky spĺňa a ktorá bude zodpovedať za konkrétnu živnosť, alebo aj prevádzku.

Zodpovedný zástupca je fyzická osoba, ktorá zodpovedá za odborné prevádzkovanie živnosti a v mene podnikateľa - SZČO alebo právnickej osoby (s.r.o., a.s. a pod.) môže pracovať na základe uzatvorenej pracovnej zmluvy alebo aj na dohodu v zmysle zákona č. 311/2001 Z. z. Zákonník práce.

Z uvedeného dôvodu musí byť zodpovedný zástupca pri prevádzkovaní živnosti v pracovnoprávnom vzťahu k podnikateľovi alebo obchodnej spoločnosti. Pracovnoprávnym vzťahom podľa Zákonníka práce môže byť pracovný pomer založený pracovnou zmluvou a môžu to byť aj dohody o prácach vykonávaných mimo pracovného pomeru; to neplatí, ak je ním za podmienok upravených osobitným zákonom manžel (manželka) podnikateľa alebo podnikateľov príbuzný v priamom rade alebo súrodenec, alebo ak ide o právnickú osobu, jej spoločník alebo člen, a ak ide o obec, jej starosta (§ 11 ods. 1 Živnostenského zákona).

K 2. otázke: Môže spoločnosť XDD, a. s., s predmetom podnikania „uskutočňovanie stavieb a ich zmien“ zapísaným v obchodnom a živnostenskom registri, vykonávať stavebnotechnický dozor, resp. komplexné riadenie pozemných stavieb v kontexte opisu predmetu zákazky, a to aj keď zodpovedný zástupca a predseda predstavenstva danej spoločnosti, Ing. XDL nie je držiteľom oprávnenia na stavebný dozor v evidencii SKSI?

Štatutárny orgán oprávnený konať v mene spoločnosti nemusí byť zároveň aj odborným garantom, na základe ktorého osvedčenia je zapísaný predmet činnosti do OR SR/ŽR SR. Vid' vysvetlenie v odpovedi na 1. otázku.

Predmet činnosti „uskutočňovanie stavieb a ich zmien“ je voľnou živnosťou, ktorej zápis do OR SR/ŽR SR nie je podmienený preukázaním preukazu/osvedčenia o odbornej spôsobilosti. Uskutočňovanie - realizáciu stavieb vykonáva zhotoviteľ/dodávateľ pre investora/stavebníka/obstarávateľa.

Zoznam odporúčaných voľných živností nájdete tu:

[https://www.minv.sk/swift\\_data/source/verejna\\_sprava/zivnostenske\\_podnikanie\\_zuborova/2010%20%20VOLNE%20ZIVNOSTI.pdf](https://www.minv.sk/swift_data/source/verejna_sprava/zivnostenske_podnikanie_zuborova/2010%20%20VOLNE%20ZIVNOSTI.pdf)

| SEKCIA F - STAVEBNÍCTVO                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                              |                                                                                   |
|--------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|-----------------------------------------------------------------------------------|
| <b>41</b>                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                            | <b>VÝSTAVBA BUDOV</b>                                                             |
| <b>4101</b>                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                          | <b>Uskutočňovanie stavieb a ich zmien</b>                                         |
|                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                      | <i>V rámci živnostenského oprávnenia je možné vykonávať najmä tieto činnosti:</i> |
|                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                      | <i>Uskutočňovanie inžinierskych stavieb a ich zmien</i>                           |
|                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                      | <i>Uskutočňovanie jednoduchých stavieb, drobných stavieb a ich zmien</i>          |
|                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                      | <i>Uskutočňovanie pozemných stavieb a ich zmien</i>                               |
| <i>Poznámka:</i><br><i>V rámci živnostenského oprávnenia je možné vykonávať aj prípravné práce pre uskutočňovanie stavieb a dokončovacie stavebné práce pri uskutočňovaní exteriérov a interiérov. Živnostenské oprávnenie zahŕňa výlučne dodávku stavieb, na ktoré bolo vydané stavebné povolenie a nie jednotlivé remeselné živnosti. Verejnoprávnu ochranu (kvality) stavby garantuje odborne spôsobilá osoba - stavbyvedúci.</i> |                                                                                   |

„Vedenie uskutočňovania stavieb“, ktoré zahŕňa výkon činnosti stavbyvedúceho a stavebného dozoru, sú podľa § 45 zákona č. 50/1976 Zb. (stavebného zákona) tzv. vybrané činnosti, ktorých výsledok má vplyv na ochranu verejných záujmov vo výstavbe, a na rozdiel od „uskutočňovania stavieb“ sú viazanými živnosťami, ktorých zápis do OR SR/ZR SR je podmienený preukázaním osvedčenia o odbornej spôsobilosti vydaného podľa § 31 zákona č. 138/1992 Zb.

*Príloha č. 2 živnostenského zákona - Viazané živnosti - 213 Stavebníctvo*

|     |                                                                                                     |                                                                                                                      |                                                                                                                                                                              |
|-----|-----------------------------------------------------------------------------------------------------|----------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|
| 14. | Výkon činnosti stavbyvedúceho alebo Výkon činnosti stavebného dozoru alebo Energetická certifikácia | - osvedčenie o vykonaní skúšky odbornej spôsobilosti alebo<br>- osvedčenie o získaní osobitnej odbornej spôsobilosti | § 31 ods. 2 písm. j) a k) zákona Slovenskej národnej rady č. 138/1992 Zb. o autorizovaných architektoch a autorizovaných stavebných inžinieroch v znení neskorších predpisov |
|-----|-----------------------------------------------------------------------------------------------------|----------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|

Stavebnotechnický dozor háji záujmy investora/stavebníka/obstarávateľa a vykonáva kontrolnú a dozornú činnosť nad zhotoviteľom.

K 3. otázke: Možno považovať predmet podnikania - podnikateľskú činnosť „uskutočňovanie stavieb a ich zmien“ za činnosť, ktorá spadá pod komplexné riadenie pozemných stavieb? V prípade, že bude odpoveď na predmetnú otázku záporná, aká podnikateľská činnosť by zodpovedala komplexnému riadeniu pozemných stavieb? Svoju odpoveď prosím zdôvodnite.

Odpoveď na 3. otázku je už čiastočne zodpovedaná v našej druhej odpovedi. Uskutočňovanie stavieb a ich zmien je voľnou živnosťou, ktorej vydanie a zápis nie je podmienený žiadnym oprávnením alebo odbornou spôsobilosťou; vykonáva ju zhotoviteľ/dodávateľ pre investora/stavebníka/obstarávateľa.

Vedenie uskutočňovania stavieb zahŕňa aj výkon činnosti stavebného dozoru, ktorá je viazanou živnosťou; zápis je podmienený odbornou spôsobilosťou získanou podľa zákona č. 138/1992 Zb. a patrí medzi vybrané činnosti, ktorých výsledok má vplyv na ochranu verejných záujmov vo výstavbe.

Výkon činnosti stavebnotechnického dozoru si vysvetľujeme v kontexte s ust. § 44 v spojení s § 45 a § 46b stavebného zákona.

§ 44 Oprávnenie na uskutočňovanie stavieb

Stavbu a jej zmenu môže uskutočňovať len právnická osoba alebo fyzická osoba oprávnená na vykonávanie stavebných prác podľa osobitných predpisov a vedenie uskutočňovania stavby vykonáva stavbyvedúci.

§ 45 Vybrané činnosti vo výstavbe

(1) Vybrané činnosti, ktorých výsledok má vplyv na ochranu verejných záujmov vo výstavbe (ďalej len „vybrané činnosti vo výstavbe“), sú:

- a) projektová činnosť,
- b) vedenie uskutočňovania stavieb, ...

(3) Vedením uskutočňovania stavieb sa rozumie organizovanie, riadenie a koordinovanie stavebných prác a iných činností na stavenisku a na stavbe, sledovanie spôsobu a postupu uskutočňovania stavby, zodpovednosť za súlad priestorovej polohy s dokumentáciou stavby a za dodržanie všeobecných technických požiadaviek na výstavbu.

(4) Vybrané činnosti vo výstavbe môžu vykonávať len fyzické osoby, ktoré získali oprávnenie na výkon týchto činností (ďalej len „oprávnená osoba“) podľa osobitných predpisov.2b) Oprávnené osoby sú povinné pri tejto činnosti chrániť verejné záujmy.

(5) Právnické osoby môžu vykonávať vybrané činnosti vo výstavbe, ak zabezpečia ich výkon oprávnenými osobami.

*Predmet zmluvy „Stavebnotechnický dozor investora“ vnímame ako zlúčenie činností „stavebného dozoru“. t.zn. „oprávnenej osoby“ s odbornou spôsobilosťou získanou podľa zákona č. 138/1992 Zb., ktorá vykonáva vybranú činnosť vo výstavbe s povinnosťou chrániť verejné záujmy a garancie kvality (§ 45 a § 46b stavebného zákona) a „technického dozoru investora -TDI“, ktorý, podľa nám dostupných informácií, ako pojem síce absentuje v právnej úprave, ale obsah a rozsah jeho konkrétnych činností má byť presne definovaný a vzájomne dohodnutý v zmluve (zmluva o dielo, mandátna zmluva, pracovná zmluva a pod.). V procese verejného obstarávania sa na predmet obstarávania/službu „stavebnotechnického dozoru“ požadujú na pozíciu tzv. „kľúčových“ odborníkov - spravidla odborne spôsobilé osoby s osvedčením odbornej spôsobilosti na výkon činnosti stavebného dozoru vydaným SKSI podľa § 31 zákona č. 138/1992 Zb. Predmetným osvedčením spolu s potvrdenými referenciami počas požadovanej dĺžky odbornej praxe z realizovaných stavieb preukazuje uchádzač svoju technickú alebo odbornú kvalifikáciu a spôsobilosť.*

*Súčasná stavebná legislatíva nepozná pojem „komplexné riadenie pozemných stavieb“; tento výraz nie je ani predmetom činnosti v živnosti. Pri komplexnom riadení pozemných stavieb by sme odporúčali vychádzať z jednotlivých činností, ktoré sú obsahom zmluvy. Pozn. synonymom pojmu „riadenie“ je „vedenie“.*

*V súvislosti s „komplexným riadením stavieb“ pre úplnosť poznamenávame, že naši autorizovaní inžinieri podľa § 5 ods. 1 písm. a) zákona č. 138/1992 Zb. môžu byť autorizovaní na vykonávanie komplexných architektonických a inžinierskych služieb a súvisiaceho technického poradenstva“ s rozsahom činností rozpísaných v ust. § 5 ods. 2 tohto zákona.*

*Inžinier podľa odseku 1 písm. a) je oprávnený na*

- a) vykonávanie prípravnej predprojektovej činnosti, najmä na vypracúvanie stavebných zámerov verejných prác, investičných zámerov, architektonických štúdií, územnoplánovacích prieskumov a rozborov, komplexných výhľadových inžinierskych dokumentácií a variantných štúdií,*
- b) vykonávanie komplexnej projektovej činnosti, najmä na vypracúvanie architektonických návrhov a dokumentácie umiestňovania stavieb a ich zmien vrátane ich vnútorného vybavenia a exteriéru, ako aj rekonštrukcií a modernizácií budov a obnovy stavebných pamiatok,*
- c) spracúvanie príslušnej časti územnoplánovacích podkladov a územnoplánovacej dokumentácie,*
- d) vykonávanie projektového manažmentu, najmä na riadenie projektu a na koordináciu čiastkových projektov vypracovaných inžiniermi, architektmi, krajinármi a inými špecialistami, a na vykonávanie odborného autorského dohľadu nad uskutočňovaním stavieb podľa schválenej projektovej dokumentácie,*
- e) zastupovanie investora pri príprave a uskutočňovaní stavieb,*
- f) vyhotovovanie podkladov na hodnotenie vplyvu stavby na životné prostredie,*
- g) vykonávanie stavebného dozoru.*

*Pri vykonávaní predmetov činností podnikateľmi - FO alebo právnickými osobami bez ich uvedenia a zápisu v OR SR/ŽR SR si dovoľíme upozorniť na overenie dodržiavania príslušných platných právnych predpisov v súvislosti s tzv. neoprávneným podnikaním.*

*Vzhľadom na predpokladaný rozsah nákladov stavebných prác a financovanie zo štátneho rozpočtu, postup by sa mal riadiť podľa Zákona o verejných prácach.*

*Záverom dodávame, že SKSI neprináleží poskytovať záväzné výklady právnych noriem; možno hovoriť len o všeobecnom právnom názore konkrétneho autora na konkrétny prípad a preto záleží len na adresátovi, či sa s ním stotožní a bude podľa neho postupovať.“*

## **Právny rámec**

76. 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.
77. Podľa § 34 ods. 1 písm. a) 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: zoznamom dodávok tovaru alebo poskytnutých služieb za predchádzajúce tri roky od vyhlásenia verejného obstarávania s uvedením cien, lehôt dodania a odberateľov; dokladom je referencia, ak odberateľom bol verejný obstarávateľ alebo obstarávateľ podľa tohto zákona.
78. 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.
79. 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.
80. 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).

81. Podľa § 40 ods. 5 písm. c) zákona o verejnom obstarávaní verejný obstarávateľ a obstarávateľ sú povinní písomne požiadať uchádzača alebo záujemcu, aby v lehote, ktorá nesmie byť kratšia ako päť pracovných dní odo dňa doručenia žiadosti, nahradil inú osobu, prostredníctvom ktorej preukazuje finančné a ekonomické postavenie alebo technickú spôsobilosť alebo odbornú spôsobilosť, ak existujú dôvody na jej vylúčenie.
82. Podľa § 40 ods. 6 písm. k) zákona o verejnom obstarávaní verejný obstarávateľ a obstarávateľ vylúčia z verejného obstarávania uchádzača alebo záujemcu, ak nenahradil inú osobu, prostredníctvom ktorej preukazuje splnenie podmienok účasti finančného a ekonomického postavenia alebo technickej spôsobilosti alebo odbornej spôsobilosti, ktorá nespĺňa určené požiadavky, v určenej lehote inou osobou, ktorá spĺňa určené požiadavky,
83. Podľa § 2 ods. 2 zákona č. 513/1991 Zb. (Obchodný zákonník) podnikateľom je:
- a) osoba zapísaná v obchodnom registri,
  - b) osoba, ktorá podniká na základe živnostenského oprávnenia,
  - c) osoba, ktorá podniká na základe iného než živnostenského oprávnenia podľa osobitných predpisov,
  - d) fyzická osoba, ktorá vykonáva poľnohospodársku výrobu a je zapísaná do evidencie podľa osobitného predpisu.
84. Podľa § 6 ods. 1 a ods. 3 zák. č. 455/1991 Zb. o živnostenskom podnikaní v znení neskorších predpisov (ďalej len „živnostenský zákon“) všeobecné podmienky prevádzkovania živnosti fyzickými osobami sú:
- a) dosiahnutie veku 18 rokov,
  - b) spôsobilosť na právne úkony,
  - c) bezúhonnosť,
- ak tento zákon neustanovuje inak.

U právnickej osoby musí všeobecné podmienky podľa odseku 1 spĺňať fyzická osoba alebo osoby, ktoré sú jej štatutárnym orgánom.

85. Podľa § 7 živnostenského zákona **osobitnými podmienkami prevádzkovania živnosti sú odborná alebo iná spôsobilosť** podľa tohto zákona alebo osobitných predpisov, ak ju tento zákon vyžaduje. **U právnickej osoby musí osobitné podmienky spĺňať jej zodpovedný zástupca, ak tento zákon neustanovuje inak.**
86. Podľa § 11 ods. 1, ods. 2, ods. 4, ods. 6 živnostenského zákona zodpovedný zástupca je fyzická osoba ustanovená podnikateľom, ktorá zodpovedá za odborné prevádzkovanie živnosti. Zodpovedný zástupca musí byť pri prevádzkovaní živnosti v pracovnoprávnom vzťahu k podnikateľovi; to neplatí, ak je ním manžel (manželka) podnikateľa alebo ak ide o právnickú osobu, jej spoločník alebo člen. **Zodpovedný zástupca musí spĺňať všeobecné i osobitné podmienky prevádzkovania živnosti (§ 6 a § 7). Zodpovedným zástupcom právnickej osoby nemôže byť člen dozornej rady, prípadne iného kontrolného orgánu tejto právnickej osoby. Ak je podnikateľom právnická osoba, je povinná ustanoviť zodpovedného zástupcu, ak prevádzkuje remeselnú, viazanú alebo koncesovanú živnosť.**
87. Podľa § 23 a § 24 živnostenského zákona viazané živnosti sú živnosti uvedené v prílohe č. 2 zákona. Odborná spôsobilosť pre viazané živnosti je upravená osobitnými predpismi

uvedenými v prílohe č. 2 zákona alebo ustanovená touto prílohou. **Viazanou živnosťou** v zmysle tabuľky, prílohy č. 2 k živnostenskému zákonu je aj výkon činnosti stavbyvedúceho, **výkon činnosti stavebného dozoru**, zapísaný pod por. č. 15, SKUPINA 213 – Stavebníctvo. Spôsobilosť sa preukazuje osvedčením o vykonaní odbornej skúšky na SKSI podľa § 31 ods. 2 písm. j) zák. č. 138/1992 o autorizovaných architektoch a autorizovaných stavebných inžinieroch.

88. Podľa § 44 ods. 1 a ods. 2 zák. č. 50/1976 Zb. o územnom plánovaní a stavebnom poriadku (ďalej len „stavebný zákon“) **stavbu a jej zmenu môže uskutočňovať len právnická osoba alebo fyzická osoba oprávnená na vykonávanie stavebných prác podľa osobitných predpisov**<sup>1</sup> a vedenie uskutočňovania stavby vykonáva stavbyvedúci.

**Jednoduché stavby a ich zmeny** môže uskutočňovať stavebník sám pre seba svojpomocou, ak vedenie ich uskutočňovania vykonáva stavebný dozor. Na uskutočňovanie jednoduchých stavieb a ich zmien [§ 139b ods. 1 písm. b) a c)], drobných stavieb a ich zmien svojpomocou stačí, ak stavebník zabezpečí odborné vedenie ich uskutočňovania osobou, ktorá má vysokoškolské vzdelanie stavebného smeru alebo architektonického smeru alebo odborné stredoškolské vzdelanie stavebného smeru a najmenej tri roky praxe v odbore (ďalej len „kvalifikovaná osoba“), ak sám nespĺňa uvedené požiadavky.

89. Podľa § 45 ods. 1, ods. 3, ods. 4, ods. 5 a ods. 6 stavebného zákona vybrané činnosti, ktorých výsledok má vplyv na ochranu verejných záujmov vo výstavbe (ďalej len „vybrané činnosti vo výstavbe“), sú:

- a) projektová činnosť,
- b) **vedenie uskutočňovania stavieb**,
- c) vybrané geodetické a kartografické činnosti.

**Vedením uskutočňovania stavieb sa rozumie organizovanie, riadenie a koordinovanie stavebných prác a iných činností na stavenisku a na stavbe, sledovanie spôsobu a postupu uskutočňovania stavby, zodpovednosť za súlad priestorovej polohy s dokumentáciou stavby a za dodržanie všeobecných technických požiadaviek na výstavbu. Vybrané činnosti vo výstavbe môžu vykonávať len fyzické osoby, ktoré získali oprávnenie na výkon týchto činností (ďalej len „oprávnená osoba“) podľa osobitných predpisov.**<sup>2</sup> Oprávnené osoby sú povinné pri tejto činnosti chrániť verejné záujmy. **Právnické osoby môžu vykonávať vybrané činnosti vo výstavbe, ak zabezpečia ich výkon oprávnenými osobami. Za vybrané činnosti sa nepovažuje:**

- a) vypracovanie dokumentácie a projektu jednoduchých stavieb, drobných stavieb a zmien týchto stavieb, ktoré môže vypracovať osoba s príslušným odborným vzdelaním,
- b) vedenie uskutočňovania **jednoduchých stavieb** uvedených v § 139b ods. 1 písm. b) a c), drobných stavieb a zmien týchto stavieb.

90. Podľa § 46b stavebného zákona osoba vykonávajúca stavebný dozor:

- a) sleduje spôsob a postup uskutočňovania stavby tak, aby sa zaručila bezpečnosť a ochrana zdravia pri práci, riadna inštalácia a prevádzka technického vybavenia na stavbe, odborné ukladanie stavebných výrobkov a hmôt, vhodnosť ich použitia a odborné ukladanie strojov a zariadení; sleduje vedenie stavebného denníka,
- b) zodpovedá za súlad priestorovej polohy s dokumentáciou stavby, za dodržanie všeobecných technických požiadaviek na výstavbu a spoluzodpovedá za dodržanie podmienok rozhodnutí vydaných na uskutočnenie stavby, najmä územného rozhodnutia a stavebného povolenia,

<sup>1</sup> § 2 ods. 2 zákona č. 513/1991 Zb., Obchodný zákonník

<sup>2</sup> Zákon č. 138/1992 Zb. o autorizovaných architektoch a autorizovaných stavebných inžinieroch v znení zákona č. 236/2000 Z. z.

c) vplýva na odstránenie závad, ktoré na stavbe zistil; ak nemožno závady odstrániť v rámci výkonu stavebného dozoru, bezodkladne ich oznámi stavebnému úradu.

91. Podľa § 139b ods. 1 stavebného zákona **jednoduché stavby** sú:
- a) bytové budovy, ktorých zastavaná plocha nepresahuje 300 m<sup>2</sup>, majú jedno nadzemné podlažie, môžu mať aj jedno podzemné podlažie a podkrovie,
  - b) stavby na individuálnu rekreáciu,
  - c) prízemné stavby a stavby zariadenia staveniska, ak ich zastavaná plocha nepresahuje 300 m<sup>2</sup> a výšku 15 m,
  - d) oporné múry,
  - e) podzemné stavby, ak ich zastavaná plocha nepresahuje 300 m<sup>2</sup> a hĺbka 6 m,
  - f) reklamné stavby, na ktorých najväčšia informačná plocha má veľkosť od 3 m<sup>2</sup>.

92. Podľa § 139b ods. 7 a ods. 8 stavebného zákona drobné stavby sú stavby, ktoré majú doplnkovú funkciu pre hlavnú stavbu (napr. pre stavbu na bývanie, pre stavbu občianskeho vybavenia, pre stavbu na výrobu a skladovanie, pre stavbu na individuálnu rekreáciu) a ktoré nemôžu podstatne ovplyvniť životné prostredie, a to:
- a) prízemné stavby, ak ich zastavaná plocha nepresahuje 25 m<sup>2</sup> a výška 5 m, napríklad kôlne, pracovne, letné kuchyne, prístrešky, zariadenia na nádoby na odpadky, stavby na chov drobného zvieratstva, sauny, úschovne bicyklov a detských kočíkov, čakárne a stavby športových zariadení,
  - b) podzemné stavby, ak ich zastavaná plocha nepresahuje 25 m<sup>2</sup> a hĺbka 3 m, napríklad pivnice, žumpy.

Za drobné stavby sa považujú aj:

- a) stavby organizácií na lesnej pôde slúžiace na zabezpečovanie lesnej výroby a poľovníctva, ak ich zastavaná plocha nepresahuje 30 m<sup>2</sup> a výška 5 m, napríklad sklady krmiva, náradia alebo hnojiva,
  - b) oplotenie,
  - c) prípojky stavieb a pozemkov na verejné rozvodné siete a kanalizáciu všetkých stavieb a pozemkov a pripojenie drobných stavieb a pozemkov na rozvodné siete a kanalizáciu hlavnej stavby,
  - d) nástupné ostrovčeky hromadnej verejnej dopravy, priechody cez chodníky a na susedné pozemky, priepusty a pod,
  - e) reklamné stavby, na ktorých najväčšia informačná plocha je menšia ako 3 m<sup>2</sup>.
93. Podľa § 1 ods. 1 zák. č. 138/1992 o autorizovaných architektoch a autorizovaných stavebných inžinieroch, tento zákon upravuje:
- a) podmienky prístupu k povolaniam architekt, krajinný architekt a stavebný inžinier uplatnením práva usadiť sa,
  - b) pravidlá voľného poskytovania služieb architektov, krajinných architektov a stavebných inžinierov na dočasnom a príležitostnom základe (ďalej len „hostovanie“),
  - c) pravidlá vykonávania povolaní architekt, krajinný architekt a stavebný inžinier,
  - d) **postup získavania odbornej spôsobilosti na účely vydávania živnostenských oprávnení na výkon činnosti** stavbyvedúceho, **na výkon činnosti stavebného dozoru** a na výkon energetickej certifikácie budov,
  - e) zriadenie, postavenie, úlohy a organizáciu Slovenskej komory architektov a Slovenskej komory stavebných inžinierov (ďalej len „komora“).
94. Podľa § 2 zák. č. 138/1992 o autorizovaných architektoch a autorizovaných stavebných inžinieroch, autorizácia je rozhodnutie podľa tretej časti o zapísaní žiadateľa do zoznamu

podľa § 3 ods. 1, 2 alebo 3 (ďalej len „zoznam“) na základe:

- a) získania odbornej kvalifikácie podľa tohto zákona, alebo
- b) uznania odbornej kvalifikácie získanej v domovskom členskom štáte.

95. Podľa § 3 ods. 1 a ods. 3 zák. č. 138/1992 o autorizovaných architektoch a autorizovaných stavebných inžinieroch, autorizovaným architektom (ďalej len „architekt“) je ten, kto je zapísaný v zozname autorizovaných architektov. Autorizovaným stavebným inžinierom (ďalej len „inžinier“) je ten, kto je zapísaný v zozname autorizovaných stavebných inžinierov.
96. Podľa § 3 zák. č. 138/1992 o autorizovaných architektoch a autorizovaných stavebných inžinieroch vykonávať regulované povolanie možno:
- a) sústavne vo vlastnom mene a na vlastnú zodpovednosť (ďalej len „slobodné povolanie“),
  - b) v mene a na zodpovednosť právnickej osoby alebo fyzickej osoby ako jej zamestnanec, spoločník alebo konateľ (ďalej len „zamestnanec“).
97. Podľa § 4 zák. č. 138/1992 o autorizovaných architektoch a autorizovaných stavebných inžinieroch, **architekt je oprávnený na:**
- a) vykonávanie prípravnej predprojektovej činnosti, najmä na vypracúvanie stavebných zámerov verejných prác, investičných zámerov, architektonických a urbanistických štúdií, územnoplánovacích prieskumov a rozborov,
  - b) vykonávanie komplexnej projektovej činnosti, najmä na vypracúvanie architektonických návrhov a dokumentácie umiestňovania stavieb a ich zmien, projektovej dokumentácie stavieb a ich zmien vrátane ich interiérov a exteriérov, ako aj rekonštrukcií a modernizácií budov a obnovy stavebných pamiatok,
  - c) spracovanie územnoplánovacích podkladov a územnoplánovacej dokumentácie,
  - d) vykonávanie projektového manažmentu, najmä na riadenie projektu a koordináciu čiastkových projektov vypracovaných inžiniermi, krajinármi a inými špecialistami, na výkon odborného autorského dohľadu nad uskutočňovaním stavieb podľa schválenej projektovej dokumentácie a na **vykonávanie stavebného dozoru**,<sup>3</sup>
  - e) grafické spracovanie a modelovanie architektonického diela vrátane vypracovania špecifikácií a technickej dokumentácie,
  - f) poskytovanie súvisiacich technických služieb, najmä na poskytovanie architektonického poradenstva investorom a vlastníkom nehnuteľností, na zastupovanie investora pri príprave a uskutočňovaní stavieb,
  - g) vyhotovovanie odborných posudkov, odhadov a dobrozdaní.
98. Podľa § 5 ods. 1 písm. a) a ods. 2 zák. č. 138/1992 o autorizovaných architektoch a autorizovaných stavebných inžinieroch, inžinier môže byť autorizovaný na vykonávanie komplexných architektonických a inžinierskych služieb a súvisiaceho technického poradenstva.
- Inžinier podľa odseku 1 písm. a) je oprávnený na:
- a) vykonávanie prípravnej predprojektovej činnosti, najmä na vypracúvanie stavebných zámerov verejných prác, investičných zámerov, architektonických štúdií, územnoplánovacích prieskumov a rozborov, komplexných výhľadových inžinierskych dokumentácií a variantných štúdií,
  - b) vykonávanie komplexnej projektovej činnosti, najmä na vypracúvanie architektonických návrhov a dokumentácie umiestňovania stavieb a ich zmien vrátane ich vnútorného vybavenia a exteriéru, ako aj rekonštrukcií a modernizácií budov a obnovy stavebných pamiatok,
  - c) spracúvanie príslušnej časti územnoplánovacích podkladov a územnoplánovacej

---

<sup>3</sup> § 44 ods. 2 a § 46b zákona č. 50/1976 Zb. o územnom plánovaní a stavebnom poriadku (stavebný zákon)

dokumentácie,

d) vykonávanie projektového manažmentu, najmä na riadenie projektu a na koordináciu čiastkových projektov vypracovaných inžiniermi, architektmi, krajinármi a inými špecialistami, a na vykonávanie odborného autorského dohľadu nad uskutočňovaním stavieb podľa schválenej projektovej dokumentácie,

e) zastupovanie investora pri príprave a uskutočňovaní stavieb,

f) vyhotovovanie podkladov na hodnotenie vplyvu stavby na životné prostredie,

**g) vykonávanie stavebného dozoru.**

99. Podľa § 14c zák. č. 138/1992 o autorizovaných architektoch a autorizovaných stavebných inžinieroch právnická osoba môže mať zapísané v predmete svojej činnosti poskytovanie služieb podľa § 4, 4a alebo § 5, ak zamestnáva ako odborného garanta osobu autorizovanú alebo registrovanú na ich výkon podľa tohto zákona a ak tieto služby poskytuje prostredníctvom takejto osoby alebo pod jej osobným odborným dohľadom. Podkladom na zapísanie predmetu činnosti do obchodného registra je autorizačné osvedčenie podľa § 19 alebo registračné osvedčenie podľa § 19a tohto zamestnanca.
100. Podľa § 31 ods. 2 písm. j) a písm. k) zák. č. 138/1992 o autorizovaných architektoch a autorizovaných stavebných inžinieroch, Slovenská komora stavebných inžinierov je samosprávna stavovská právnická osoba, ktorej úlohou je najmä:
- **vykonávať skúšky odbornej spôsobilosti uchádzačov o oprávnenie na výkon činnosti stavbyvedúceho, na stavebný dozor a na energetickú certifikáciu, preskúšavať ich (§ 23a) a**
  - **vydávať im osvedčenie o vykonaní skúšky odbornej spôsobilosti a viesť evidenciu o vydaných osvedčeniach o získaní odbornej spôsobilosti na vydanie živnostenského oprávnenia na vedenie uskutočňovania stavieb a na energetickú certifikáciu budov a evidenciu osôb, ktorým bolo uznané takéto oprávnenie získané v domovskom členskom štáte.**

### **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:

101. Úrad na úvod právneho posúdenia uvádza, že kontrolovaný uviedol v žiadosti o vysvetlenie č. 3 žiadosť o nahradenie subdodávateľov podľa ust. § 41 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní, ktoré je obdobné s ust. § 40 ods. 5 písm. c) zákona o verejnom obstarávaní, keďže osoby subdodávateľov uvedené v ponuke navrhovateľa sú identické s inými osobami č. 1 a č. 2. Kontrolovaný však zároveň v žiadosti o vysvetlenie č. 3 uvádza, že neuznal referencie inej osoby č. 1 a č. 2 uvedené v „Zozname poskytnutých služieb za predchádzajúce 3 roky“ pod poradovým číslom 9 až 16. Kontrolovaný taktiež v oznámení o vylúčení navrhovateľa uviedol nasledovné, cit.:

*„Komisia verejného obstarávateľa vzhľadom na vyššie uvedené skutočnosti ohľadom absencie zápisu podnikateľskej činnosti: „výkon činnosti stavebného dozoru“ v Obchodnom registri príslušných súdov neuznala Vaše referencie spoločností XTA spol. s r.o. a XDD, a.s., ktoré boli uvedené v "Zozname poskytnutých služieb za predchádzajúce 3 roky" v celkovej hodnote 1 574 111,76 eur.*

*Komisia Vás v žiadosti zo dňa 3.11.2020 požiadala o nahradenie subdodávateľov (XTA spol. s r.o. a XDD, a.s.), podľa § 41 ods. 2 zákona tak, aby ste splnili minimálnu požadovanú úroveň*

*štandardov v súlade s bodom 1.1 časti III. TECHNICKÁ SPÔSOBILOSŤ ALEBO ODBORNÁ SPÔSOBILOSŤ súťažných podkladov, nakoľko existovali dôvody na vylúčenie.*

***Nakoľko ste vyššie uvedené iné osoby, prostredníctvom ktorých preukazujete technickú spôsobilosť alebo odbornú spôsobilosť nenahradili, verejný obstarávateľ Vás v súlade s § 40 ods. 4 písm. c) zákona vylúčil. “.***

Kontrolovaný tak uvádza, že vylúčil navrhovateľa pre nenahradenie iných osôb, prostredníctvom ktorých preukazuje technickú spôsobilosť alebo odbornú spôsobilosť. Úrad na tomto mieste konštatuje, že v rámci konania o preskúmanie úkonov kontrolovaného na základe námietok posudzuje dokumentáciu podľa jej obsahu, a to aj v prípade, ak sú samotné ustanovenia zákona nesprávne označené. Úrad pri posudzovaní v rámci konania o preskúmanie úkonov kontrolovaného na základe námietok zohľadňuje obsah dokumentácie, a teda jej vnútornú skladbu a nadväznosť tvrdení v nej uvedených, ale taktiež aj zvolenú argumentáciu v nadväznosti na celkový význam napádaných skutočností. Ak nastane situácia, pri ktorej je potrebné skúmať otázku, či existuje rozpor medzi obsahom napádaných skutočností v predloženej dokumentácii a formálnym označením zákonných ustanovení, v tom prípade je potrebné akcentovať objektívne hľadisko. Úrad preto vychádzal z obsahu uvedených dokumentov a posudzoval vylúčenie navrhovateľa v súvislosti s preukazovaním splnenia podmienky účasti technickej alebo odbornej spôsobilosti v zmysle ust. § 34 ods. 1 písm. a) v spojení s § 34 ods. 3 a § 40 ods. 5 písm. c) zákona o verejnom obstarávaní (k tomu pozri body 57, 58, 59, 60, 63 a 70 tohto rozhodnutia).

102. Úrad uvádza, že námietky navrhovateľa smerujú proti vylúčeniu navrhovateľa z predmetného verejného obstarávania. Navrhovateľ uvádza, že preukázal splnenie podmienky účasti v zmysle § 34 ods. 1 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní a kapitoly E. PODMIENKY ÚČASTI, časti III. TECHNICKÁ SPÔSOBILOSŤ ALEBO ODBORNÁ SPÔSOBILOSŤ, bodu 1 súťažných podkladov (cit. v bode 53 tohto rozhodnutia). Uvedenú podmienku účasti navrhovateľ preukázal okrem iného aj prostredníctvom iných osôb č. 1 a č. 2 v zmysle § 34 ods. 3 zákona o verejnom obstarávaní (cit. v bode 78 tohto rozhodnutia). V súvislosti s inou osobou č. 1 a č. 2 kontrolovaný vyhodnotil, že u nich existuje dôvod na vylúčenie, keďže podľa kontrolovaného nie sú držiteľmi oprávnenia na výkon činnosti stavebného dozoru, ktorý je predmetom zákazky, ani ho nemajú zapísaný v predmete podnikania v príslušných registroch. Z uvedeného dôvodu kontrolovaný požiadal navrhovateľa o nahradenie iných osôb č. 1 a č. 2 (pozri bod 59 tohto rozhodnutia). Navrhovateľ iné osoby č. 1 a č. 2 nenahradil, nakoľko má za to, že iné osoby č. 1 a č. 2 môžu vykonávať činnosť stavebného dozoru, keďže predmety podnikania/činnosti zapísané v príslušných registroch iných osôb č. 1 č. 2 sú rovnaké alebo obdobné ako predmet zákazky, teda súvisia aj s činnosťou stavebnotechnického dozoru pre potreby komplexného riadenia stavieb.
103. Vo väzbe na uvedené je úlohou úradu v predmetnom konaní posúdiť, či vylúčenie ponuky navrhovateľa a úkony kontrolovaného, ktoré predchádzali vylúčeniu, boli uskutočnené v súlade so zákonom o verejnom obstarávaní. Úrad musí najskôr posúdiť, či je predmet zákazky, teda výkon činnosti stavebnotechnického dozoru viazanou živnosťou a následne, či iné osoby č. 1 a č. 2, ktorými navrhovateľ preukazuje splnenie podmienok účasti technickej a odbornej spôsobilosti, majú oprávnenie na výkon činnosti stavebnotechnického dozoru a či tak spĺňajú podmienky účasti stanovené v predmetnom verejnom obstarávaní.
104. Úrad v súvislosti s vyššie uvedeným požiadal žiadosťou č. 16472-6000/2020-OD-S zo dňa 07. 01. 2021 o odborné stanovisko MV SR, ktoré doručilo odpoveď úradu dňa 19. 01. 2021 (cit. v bode 73 tohto rozhodnutia). V uvedenom odbornom stanovisku MV SR okrem iného

uvádza, cit.: „**vykonávanie dozornej činnosti na stavbe a odborné vedenie/riadenie jej uskutočňovania nenapĺňa znaky neregulovanej voľnej živnosti, ale pri splnení znakov živnostenského podnikania (§ 2 živnostenského zákona) predpokladá mať za uvedeným účelom osobitné živnostenské oprávnenie buď na regulovanú viazanú živnosť „stavbyvedúci“ alebo „stavebný dozor.“** V odpovedi na otázku úradu č. 1 uvádza MV SR, že iná osoba. č. 1 nie je oprávnená v zmysle živnostenského zákona na poskytnutie služby stavebného dozoru, vzhľadom na jej charakter viazanej regulovanej živnosti. V odpovedi na otázku úradu č. 2 MV SR uvádza, že živnostenský zákon nerozlišuje, či bude predmetná činnosť vykonaná vlastnými kapacitami alebo subdodávateľmi a cit.: „dodávateľom činnosti (splňajúcich znaky živnosti!) v rámci verejného obstarávania sa môže stať iba subjekt za predpokladu, že v zmysle živnostenského zákona získa oprávnenie na tieto činnosti pri splnení všeobecných, prípadne osobitných podmienok prevádzkovania živnosti, najmä odbornej spôsobilosti.“. V odpovedi na otázku č. 3 MV SR uvádza, cit. „za predpokladu, že obsahom vykonanej činnosti v rámci verejného obstarávania bolo poskytnutie služby – komplexné riadenie pozemných stavieb, ktorá spočívala v poskytnutí služby stavebnotechnického dozoru sme toho názoru, že v podmienkach živnostenského podnikania sa jedná o činnosť, ktorá spĺňa znaky viazanej (regulovanej) živnosti a za podmienky, že nepôjde o autorizovanú osobu s plnením právneho rámca regulácie obsiahnutej v zákone č. 138/1992 Zb. o autorizovaných architektov a autorizovaných stavebných inžinieroch v znení neskorších predpisov (v zmysle § 3 ods. 9 zákona č. 138/1992 Zb. poskytovanie služieb podľa § 4, 4a a 5 zákona nie je živnosťou). S poukazom na kompetenčný rámec výkonu povolaní „autorizovaných architektov a autorizovaných stavebných inžinierov“ nie sme príslušný poskytnúť bližšie informácie k oprávnenosti na výkon týchto povolaní.“.

105. V tomto konaní úrad požiadal aj o odborné stanovisko SKSI (cit. v bode 75 tohto rozhodnutia), ktorá doručila svoju odpoveď dňa 05. 02. 2021 a v nej sa uvádza o. i. nasledovné, cit.:

„Pán XSL získal v r. 2011 osvedčenie o odbornej spôsobilosti na výkon činnosti stavebného dozoru pre pozemné stavby podľa § 31 zákona, ktoré bolo požadované obstarávateľom v rámci preukázania technickej alebo odbornej spôsobilosti na odborníka č. 1 - Vedúci tímu Stavebnotechnického dozoru investora, a z nášho pohľadu je spôsobilý a môže vykonávať činnosť stavebnotechnického dozoru za spoločnosť XDD, a. s., **avšak za podmienky, že má pracovnoprávny zmluvný vzťah s touto spoločnosťou.**

V podnikateľskej praxi sa bežne vyskytujú prípady, kedy chce podnikateľ - FO alebo obchodná spoločnosť vykonávať viazanú živnosť, na vykonávanie ktorej sám nesplňa všetky predpoklady zadefinované živnostenským zákonom. Najčastejšie sú to prípady, kedy podnikateľ sám nesplňa vzdelanostné kritérium alebo nie je držiteľom potrebných oprávnení (nemá príslušnú odbornú kvalifikáciu/spôsobilosť). Je tomu tak aj v prípade oprávnení na výkon činnosti stavebného dozoru.

**V takýchto prípadoch živnostenský zákon umožňuje podnikateľom, ale aj obchodným spoločnostiam ustanoviť zodpovedného zástupcu (§ 7 ods. 2 živnostenského zákona), odborného garanta, teda osobu, ktorá tieto podmienky spĺňa a ktorá bude zodpovedať za konkrétnu živnosť, alebo aj prevádzku.**

(...)

„Vedenie uskutočňovania stavieb“, ktoré zahŕňa výkon činnosti stavbyvedúceho a stavebného dozoru, sú podľa § 45 zákona č. 50/1976 Zb. (stavebného zákona) tzv. vybrané činnosti, ktorých výsledok má vplyv na ochranu verejných záujmov vo výstavbe, a na rozdiel od

„uskutočňovania stavieb“ sú viazanými živnosťami, ktorých zápis do OR SR/ZR SR je podmienený preukázaním osvedčenia o odbornej spôsobilosti vydaného podľa § 31 zákona č. 138/1992 Zb.

(...)

Vedenie uskutočňovania stavieb zahŕňa aj výkon činnosti stavebného dozoru, ktorá je viazanou živnosťou; zápis je podmienený odbornou spôsobilosťou získanou podľa zákona č. 138/1992 Zb. a patrí medzi vybrané činnosti, ktorých výsledok má vplyv na ochranu verejných záujmov vo výstavbe. Výkon činnosti stavebnotechnického dozoru si vysvetľujeme v kontexte s ust. § 44 v spojení s § 45 a § 46b stavebného zákona.<sup>4</sup>

Predmet zmluvy „Stavebnotechnický dozor investora“ vnímame ako zlúčenie činností „stavebného dozoru“. t.zn. „oprávnenej osoby“ s odbornou spôsobilosťou získanou podľa zákona č. 138/1992 Zb., ktorá vykonáva vybranú činnosť vo výstavbe s povinnosťou chrániť verejné záujmy a garancie kvality (§ 45 a § 46b stavebného zákona) a „technického dozoru investora -TDI“, ktorý, podľa nám dostupných informácií, ako pojem síce absentuje v právnej úprave, ale obsah a rozsah jeho konkrétnych činností má byť presne definovaný a vzájomne dohodnutý v zmluve (zmluva o dielo, mandátna zmluva, pracovná zmluva a pod.). V procese verejného obstarávania sa na predmet obstarávania/službu „stavebnotechnického dozoru“ požadujú na pozíciu tzv. „kľúčových“ odborníkov - spravidla odborne spôsobilé osoby s osvedčením odbornej spôsobilosti na výkon činnosti stavebného dozoru vydaným SKSI podľa § 31 zákona č. 138/1992 Zb. Predmetným osvedčením spolu s potvrdenými referenciami počas požadovanej dĺžky odbornej praxe z realizovaných stavieb preukazuje uchádzač svoju technickú alebo odbornú kvalifikáciu a spôsobilosť.

Súčasná stavebná legislatíva nepozná pojem „komplexné riadenie pozemných stavieb“; tento výraz nie je ani predmetom činnosti v živnosti. Pri komplexnom riadení pozemných stavieb by sme odporúčali vychádzať z jednotlivých činností, ktoré sú obsahom zmluvy. Pozn. synonymom pojmu „riadenie“ je „vedenie“.

Pri vykonávaní predmetov činností podnikateľmi - FO alebo právnickými osobami bez ich uvedenia a zápisu v OR SR/ŽR SR si dovoľíme upozorniť na overenie dodržiavania príslušných platných právnych predpisov v súvislosti s tzv. neoprávneným podnikaním. “

106. Úrad s poukazom na odborné stanovisko MV SR a SKSI dáva do pozornosti prílohu č. 2 živnostenského zákona, v zmysle ktorej je v skupine 213, stavebníctvo, pod por. č. 14 uvedený stavebný dozor ako **viazaná živnosť**, na ktorú sa spôsobilosť preukazuje osvedčením o vykonaní skúšky odbornej spôsobilosti alebo osvedčením o získaní osobitnej odbornej spôsobilosti, ktorú vykonáva a eviduje SKSI v zmysle § 31 ods. 2 písm. j) a k) zákona č. 138/1992 Zb. o autorizovaných architektoch a autorizovaných stavebných inžinieroch v znení neskorších predpisov. MV SR uvádza vo svojom odbornom stanovisku nasledovné, cit.: „- za predpokladu, že obsahom vykonanej činnosti v rámci verejného obstarávania bolo poskytnutie služby – komplexné riadenie pozemných stavieb, ktorá spočívala v poskytnutí služby stavebnotechnického dozoru sme toho názoru, že v podmienkach živnostenského podnikania sa jedná o činnosť, ktorá spĺňa znaky viazanej (regulovanej) živnosti...“. SKSI uvádza vo svojom odbornom stanovisku nasledovné, cit.: „Výkon činnosti stavebnotechnického dozoru si vysvetľujeme v kontexte s ust. § 44 v spojení s § 45 a § 46b stavebného zákona.“.

<sup>4</sup> cit. v bode 88 až 90 tohto rozhodnutia

107. Podľa § 45 ods. 3 stavebného zákona **vedením uskutočňovania stavieb sa rozumie organizovanie, riadenie a koordinovanie stavebných prác a iných činností na stavenisku a na stavbe, sledovanie spôsobu a postupu uskutočňovania stavby, zodpovednosť za súlad priestorovej polohy s dokumentáciou stavby a za dodržanie všeobecných technických požiadaviek na výstavbu.**
108. Podľa § 46b stavebného zákona osoba vykonávajúca stavebný dozor:
- a) sleduje spôsob a postup uskutočňovania stavby tak, aby sa zaručila bezpečnosť a ochrana zdravia pri práci, riadna inštalácia a prevádzka technického vybavenia na stavbe, odborné ukladanie stavebných výrobkov a hmôt, vhodnosť ich použitia a odborné ukladanie strojov a zariadení; sleduje vedenie stavebného denníka,
  - b) zodpovedá za súlad priestorovej polohy s dokumentáciou stavby, za dodržanie všeobecných technických požiadaviek na výstavbu a spoluzodpovedá za dodržanie podmienok rozhodnutí vydaných na uskutočnenie stavby, najmä územného rozhodnutia a stavebného povolenia,
  - c) vplýva na odstránenie závad, ktoré na stavbe zistil; ak nemožno závady odstrániť v rámci výkonu stavebného dozoru, bezodkladne ich oznámi stavebnému úradu.
109. V zmysle kapitoly A. POKYNY PRE ZÁUJEMCOV, UCHÁDZAČOV, časti I. Všeobecné informácie, bodu 2. Predmet zákazky, odsekoch 2.1, 2.2 a 2.3 súťažných podkladov (cit. v bode 51 tohto rozhodnutia) je predmetom zákazky **stavebnotechnický dozor**, resp. služby stavebnotechnického dozoru na stavenisku. **V súvislosti s vyššie uvedeným úrad konštatuje, že predmet zákazky stavebnotechnický dozor na stavenisku ako dozorná činnosť na stavbe súvisí s výkonom činnosti stavebného dozoru, a teda je viazanou živnosťou.**
110. Úrad ďalej v súvislosti s inou osobou č. 1 poukazuje na ust. § 7 živnostenského zákona, podľa ktorého **osobitnými podmienkami prevádzkovania živnosti sú odborná alebo iná spôsobilosť podľa tohto zákona alebo osobitných predpisov, ak ju tento zákon vyžaduje. U právnickej osoby musí osobitné podmienky spĺňať jej zodpovedný zástupca, ak tento zákon neustanovuje inak.** Podľa § 11 ods. 1, ods. 2, ods. 4, ods. 6 živnostenského zákona zodpovedný zástupca je fyzická osoba ustanovená podnikateľom, ktorá zodpovedá za odborné prevádzkovanie živnosti. Zodpovedný zástupca musí byť pri prevádzkovaní živnosti v pracovnoprávnom vzťahu k podnikateľovi; to neplatí, ak je ním manžel (manželka) podnikateľa alebo ak ide o právnickú osobu, jej spoločník alebo člen. **Zodpovedný zástupca musí spĺňať všeobecné i osobitné podmienky prevádzkovania živnosti (§ 6 a § 7 živnostenského zákona). Zodpovedným zástupcom právnickej osoby nemôže byť člen dozornej rady, prípadne iného kontrolného orgánu tejto právnickej osoby. Ak je podnikateľom právnická osoba, je povinná ustanoviť zodpovedného zástupcu, ak prevádzkuje remeselnú, viazanú alebo koncesovanú živnosť.**
111. Podľa § 44 ods. 1 stavebného zákona stavbu a jej zmenu môže uskutočňovať len **právnická osoba** alebo fyzická osoba **oprávnená na vykonávanie stavebných prác podľa osobitných predpisov**<sup>5</sup> a vedenie uskutočňovania stavby vykonáva stavbyvedúci. V zmysle § 45 ods. 1 písm. b), ods. 4 a ods. 5 stavebného zákona (cit. v bode 89 tohto rozhodnutia) je **vybranou činnosťou vo výstavbe** okrem iného aj stavebný dozor, teda vedenie uskutočňovania stavieb, ktoré môže vykonávať len fyzická osoba, ktorá získala oprávnenie na výkon tejto činnosti podľa osobitných predpisov<sup>6</sup>. Právnické osoby môžu vykonávať vybrané činnosti vo výstavbe, ak zabezpečia ich výkon oprávnenými osobami. Podľa § 14c zák. č. 138/1992 o autorizovaných architektoch a autorizovaných stavebných inžinieroch právnická osoba môže

<sup>5</sup> § 2 ods. 2 Obchodného zákonníka

<sup>6</sup> Zákon č. 138/1992 Zb. o autorizovaných architektoch a autorizovaných stavebných inžinieroch v znení zákona č. 236/2000 Z. z.

mať zapísané v predmete svojej činnosti poskytovanie služieb podľa § 4, 4a alebo § 5 zák. č. 138/1992 (cit. v bode 97 a 98 tohto rozhodnutia), ak zamestnáva ako odborného garanta osobu autorizovanú alebo registrovanú na ich výkon podľa tohto zákona a ak tieto služby poskytuje prostredníctvom takejto osoby alebo pod jej osobným odborným dohľadom. Podkladom na zapísanie predmetu činnosti do obchodného registra je autorizačné osvedčenie podľa § 19 alebo registračné osvedčenie podľa § 19a tohto zamestnanca.

112. Na získanie oprávnenia pre výkon činnosti stavebného dozoru musí byť fyzická osoba zapísaná v evidencii autorizovaných osôb SKSI. V zmysle uvedeného je preto potrebné, aby právnická osoba, ktorá chce vykonávať stavebný dozor, mala uvedený predmet podnikania/činnosti zapísaný vo výpise zo živnostenského registra a vo výpise z obchodného registra a zároveň mala zapísaného zodpovedného zástupcu vo výpise zo živnostenského registra v zmysle živnostenského zákona, ktorý je jej odborným garantom (pozri body 84 až 87 tohto rozhodnutia) podľa zákona č. 138/1992 Zb. o autorizovaných architektoch a autorizovaných stavebných inžinieroch v znení neskorších predpisov. Takýto zápis získa právnická osoba len ak zabezpečí výkon danej činnosti oprávnenou fyzickou osobou, so zápisom oprávňujúcim na výkon činnosti stavebný dozor, zapísaným v evidencii SKSI. Na tento účel musí byť oprávnená fyzická osoba buď zamestnancom alebo členom, spoločníkom danej právnickej osoby, ktorá má vykonávať činnosť stavebného dozoru. Táto fyzická osoba/garant, ako zodpovedný zástupca právnickej osoby však nemôže byť členom jej dozornej rady. Vzhľadom na vyššie uvedené úrad uvádza, že iná osoba č. 1, ktorej technické a odborné kapacity v zmysle § 34 ods. 3 zákona o verejnom obstarávaní využíva navrhovateľ na preukázanie splnenia minimálnej požadovanej úrovne štandardov podľa § 34 ods. 1 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní, nemá zapísanú viazanú živnosť v predmete svojho podnikania vo výpise zo živnostenského registra, ani v predmete činností vo výpise z obchodného registra (pozri body 65 a 66 tohto rozhodnutia).
113. V tejto súvislosti úrad poukazuje na odpoveď na žiadosť o vysvetlenie č. 3, v rámci ktorej navrhovateľ predložil dokument „Prehlásenie o zmluvnom vzťahu“ zo dňa 11. 11. 2020 (cit. v bode 61 tohto rozhodnutia) inej osoby č. 1 o zmluvnom vzťahu s pánom XSL, ktorý má oprávnenie/osvedčenie na výkon činnosti stavebného dozoru pozemných stavieb, zapísané v evidencii SKSI. Úrad preskúmaním výpisu zo živnostenského registra inej osoby č. 1 zistil, že pán XSL nie je zapísaný vo výpise zo živnostenského registra inej osoby č. 1 ako zodpovedný zástupca pre výkon danej činnosti (cit. v bode 65 tohto rozhodnutia). Úrad preskúmaním výpisu z obchodného registra inej osoby č. 1 zistil, že pán XSL je zapísaný ako člen dozornej rady inej osoby č. 1 odo dňa 21. 03. 2016 vo výpise z obchodného registra (pozri bod 67 tohto rozhodnutia). Úrad s poukazom na ust. § 11 ods. 4 živnostenského zákona (cit. v bode 86 tohto rozhodnutia) konštatuje, že pán XSL nemôže byť zodpovedným zástupcom pre výkon činnosti stavebného dozoru. V rozhodnom období od 27. 09. 2016 do 27. 09. 2019, za ktoré musí navrhovateľ preukázať splnenie minimálnej požadovanej úrovne štandardov podľa § 34 ods. 1 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní tak nemohol vykonávať v mene inej osoby č. 1 činnosť stavebného dozoru ako zodpovedná osoba/garant pre výkon danej činnosti, aj napriek tomu, že je držiteľom oprávnenia na výkon danej činnosti v evidencii SKSI pod č. XSL. Iná osoba č. 1 nemá zapísaného žiadneho zodpovedného zástupcu, ktorý by bola garantom pre výkon činnosti stavebného dozoru. Taktiež úrad opätovne poukazuje na to, že v rozhodnom období od 27. 09. 2016 do 27. 09. 2019 nemá navrhovateľ v príslušných registroch zapísaný ako predmet podnikania/činnosti viazanú živnosť stavebný dozor.
114. Rovnako z odborného stanoviska SKSI vyplýva, že aj napriek tomu, že je pán XSL držiteľom oprávnenia/osvedčenia na výkon činnosti stavebného dozoru zapísaného v evidencii SKSI,

v mene inej osoby č. 1 ako jej zodpovedná osoba/garant musí byť zapísaný v živnostenskom registri inej osoby č. 1 ako jej zodpovedný zástupca v zmysle § 7 ods. 2 živnostenského zákona. Úrad opätovne uvádza, že XSL nie je a ani nemôže byť zodpovedným zástupcom vo vzťahu k inej osobe č. 1, pretože je zapísaný ako člen dozornej rady inej osoby č. 1. Členovia dozornej rady sú vylúčení z možnosti byť zapísaní ako zodpovední zástupcovia v zmysle prvej vety § 11 ods. 4 živnostenského zákona. Iná osoba č. 1 nemá v príslušných registroch ani zapísaný ako predmet činnosti/podnikania viazanú živnosť stavebný dozor, preto by mohlo aj v zmysle odborného stanoviska SKSI dochádzať pri výkone tejto činnosti inou osobou č. 1 k neoprávnenému podnikaniu. Kontrolovaný tak postupoval v súlade so zákonom o verejnom obstarávaní, keď vyhodnotil inú osobu č. 1 ako nespĺňajúcu podmienky účasti podľa § 34 ods. 1 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní a žiadal navrhovateľa o jej nahradenie. Navrhovateľ tak bol povinný nahradiť inú osobu č. 1 po výzve kontrolovaného.

115. Úrad ďalej v súvislosti s inou osobou č. 2 poukazuje na zák. č. 138/1992 Zb. o autorizovaných architektoch a autorizovaných stavebných inžinieroch, ktorý v § 4 vymenúva oprávnenia autorizovaného architekta a pod písm. d) uvádza, cit.: „*Architekt je oprávnený na vykonávanie projektového manažmentu, najmä na riadenie projektu a koordináciu čiastkových projektov vypracovaných inžiniermi, krajinármi a inými špecialistami, na výkon odborného autorského dohľadu nad uskutočňovaním stavieb podľa schválenej projektovej dokumentácie a na vykonávanie stavebného dozoru*“. Zákon pri predmetnom ustanovení odkazuje na poznámku pod čiarou 4b) pri predmetnom ustanovení, ktorá referuje na § 44 ods. 2 a § 46b stavebného zákona v znení neskorších predpisov. Uvedené ustanovenie je preto potrebné vykladať v spojení s ustanovením § 44 ods. 2 a § 46b stavebného zákona. V zmysle § 44 ods. 2 stavebného zákona, cit.: „*jednoduché stavby a ich zmeny môže uskutočňovať stavebník sám pre seba svojpomocou, ak vedenie ich uskutočňovania vykonáva stavebný dozor. Na uskutočňovanie jednoduchých stavieb a ich zmien [§ 139b ods. 1 písm. b) a c)], drobných stavieb a ich zmien svojpomocou stačí, ak stavebník zabezpečí odborné vedenie ich uskutočňovania osobou, ktorá má vysokoškolské vzdelanie stavebného smeru alebo architektonického smeru alebo odborné stredoškolské vzdelanie stavebného smeru a najmenej tri roky praxe v odbore (ďalej len „kvalifikovaná osoba“), ak sám nespĺňa uvedené požiadavky*“. Toto oprávnenie sa vzťahuje na jednoduché stavby v zmysle ustanovenia § 139b ods. 1 písm. b) a c) stavebného zákona a na drobné stavby upravené v ustanovení § 139b ods. 7 a ods. 8 stavebného zákona (cit. v bodoch 91 a 92 tohto rozhodnutia).
116. V kontexte vyššie uvedených zákonných ustanovení platí, že autorizovaný architekt zapísaný v zozname autorizovaných architektov Slovenskej komory architektov (ďalej aj „autorizovaný architekt“) nie je oprávnený vykonávať stavebný dozor na akejkoľvek stavbe. Stavebný dozor je autorizovaný architekt oprávnený vykonávať pri uskutočňovaní určených jednoduchých stavieb a ich zmien, resp. drobných stavieb a ich zmien. V prípade, ak sa uskutočňuje stavba, ktorú v zmysle stavebného zákona nie je možné považovať za jednoduchú, ani za drobnú stavbu, je potrebné, aby osoba vykonávajúca stavebný dozor mala oprávnenie na výkon činnosti stavebného dozoru získaný vykonaním skúšky odbornej spôsobilosti na výkon činnosti stavebný dozor. Tieto skúšky odborne, technicky aj organizačne zastrešuje SKSI. Stavebný dozor tak môže autorizovaný architekt vykonávať iba pre jednoduché stavby a ich zmeny a drobné stavby a ich zmeny, v zmysle § 4 písm. d) zák. č. 138/1992 Zb. o autorizovaných architektoch a autorizovaných stavebných inžinieroch v spojení s § 44 ods. 2 stavebného zákona.
117. V kapitole A. POKYNY PRE ZÁUJEMCOV, UCHÁDZAČOV, časť I. Všeobecné informácie, v bode 2. Predmet zákazky, v odseku 2.2 súťažných podkladov je opis predmetu zákazky v danom verejnom obstarávaní, cit.: „poskytovanie stavebnotechnického dozoru investora je

výkon odbornej činnosti v mene investora (stavebníka) spočívajúci najmä v dohliadaní na činnosť zhotoviteľa rekonštrukcie národnej kultúrnej pamiatky kaštieľ Rusovce vrátane príľahlého parku a objektu čeladníka a sledovaní, overovaní prípravy a realizácie stavebných prác tak, aby bola zabezpečená úplnosť, kvalita a prevádzkyschopnosť zhotoveného diela v súlade s jeho požiadavkami.“.

118. Stavba, teda rekonštrukcia národnej kultúrnej pamiatky kaštieľa Rusovce v zmysle opisu predmetu zákazky tak nie je jednoduchou ani drobnou stavbou v zmysle § 139b ods. 1, ods. 7 a ods. 8. stavebného zákona (cit. v bodoch 91 a 92 tohto rozhodnutia). Iná osoba č. 2 nemá vo výpisoch príslušných registrov ako predmet podnikania/činnosti viazanú živnosť stavebný dozor (pozri body 68 a 69 tohto rozhodnutia) a ani jej konateľ a spoločník, Ing. arch. XIT nedisponuje potrebným oprávnením na výkon činnosti stavebného dozoru zapísaným v evidencii SKSI, čo potvrdila aj SKSI na žiadosť kontrolovaného (pozri bod 64 tohto rozhodnutia). Preto v zmysle vyššie uvedeného iná osoba č. 2 nemôže vykonávať stavebný dozor v zmysle § 46b stavebného zákona ako vybranú činnosť vo výstavbe, resp. viazanú živnosť.
119. Iná osoba. č. 2 nepreukázala splnenie podmienky účasti podľa § 34 ods. 1 písm. a) v spojení s § 34 ods. 3 zákona o verejnom obstarávaní, resp. podľa kapitoly E. PODMIENKY ÚČASTI, časti III. TECHNICKÁ SPÔSOBILOSŤ ALEBO ODBORNÁ SPÔSOBILOSŤ, bodu 1 súťažných podkladov, pretože v rozhodnom období troch rokov pred vyhlásením daného verejného obstarávania nemohla vykonávať činnosť stavebného dozoru. Vzhľadom na uvedené kontrolovaný postupoval v súlade so zákonom o verejnom obstarávaní, keď vyhodnotil inú osobu č. 2, ktorou navrhovateľ nahrádza svoje technické a odborné kapacity, ako nespĺňajúcu podmienky účasti podľa § 34 ods. 1 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní, keď neuznal referencie vykonané inou osobu č. 2 v predloženom zozname poskytnutých služieb a žiadal navrhovateľa o jej nahradenie. Navrhovateľ tak bol povinný nahradiť aj inú osobu č. 2 po výzve kontrolovaného.
120. Úrad v rámci záverečného zhrnutia konštatuje, že predmet zákazky „stavebnotechnický dozor“ je viazanou živnosťou, ktorú môže právnická osoba vykonávať len prostredníctvom zodpovedného zástupcu s oprávnením/osvedčením na výkon činnosti stavebný dozor, zapísaným v evidencii SKSI. Iná osoba č. 1 a č. 2 nemajú vo výpisoch príslušných registrov zapísanú v predmete podnikania/činnosti viazanú živnosť stavebný dozor a nemajú ani zodpovedných zástupcov, ktorí by boli držiteľmi oprávnení/osvedčení na realizáciu činnosti stavebný dozor. Kontrolovaný tak správne vyhodnotil, že iná osoba č. 1 a iná osoba č. 2, ktorých kapacity navrhovateľ využil v zmysle § 34 ods. 3 zákona o verejnom obstarávaní na preukázanie splnenia podmienky účasti technickej alebo odbornej spôsobilosti podľa § 34 ods. 1 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní, nespĺňajú danú podmienku účasti. Z uvedeného dôvodu kontrolovaný vyzval navrhovateľa, aby nahradil tieto iné osoby č. 1 a č. 2 v zmysle § 40 ods. 5 písm. c) zákona o verejnom obstarávaní, čo navrhovateľ v stanovenej zákonnej lehote nesplnil. Kontrolovaný tak postupoval v súlade so zákonom o verejnom obstarávaní, keď vylúčil navrhovateľa pre nesplnenie podmienok účasti podľa § 40 ods. 6 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní, pretože referenciami inej osoby č. 1 a č. 2 navrhovateľ nepreukázal splnenie podmienky účasti v zmysle § 34 ods. 1 písm. a) v spojení s § 34 ods. 3 zákona o verejnom obstarávaní a ani nenahradil uvedené iné osoby v zákonnej lehote po výzve kontrolovaného.
121. Úrad pre úplnosť uvádza, že namietané skutočnosti uvedené v bode 16 tohto rozhodnutia, teda že navrhovateľ preukázal splnenie spôsobilosti podľa § 34 ods. 1 písm. g) zákona o verejnom obstarávaní dokladmi predloženými samostatne za jednotlivých odborníkov v jeho ponuke,

vrátane požadovaných osvedčení, **nie sú súčasťou odôvodnenia vylúčenia v oznámení o vylúčení a preto sa úrad predmetnou časťou námietok nezaoberal.**

122. Úrad na základe vyššie uvedených skutočností konštatuje, že námietky navrhovateľa sú v celom rozsahu **neopodstatnené.**
123. **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.**

### **Kaucia**

124. 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.
125. V súlade s predchádzajúcim bodom tohto rozhodnutia a výrokom tohto rozhodnutia sa kaucia zložená navrhovateľom na účet úradu v celej uhradenej sume stáva príjmom štátneho rozpočtu dňom nadobudnutia právoplatnosti tohto rozhodnutia.
126. Na základe uvedeného bolo potrebné rozhodnúť tak, ako je uvedené vo výrokovej časti tohto rozhodnutia.

### **P o u č e n i e:**

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. **XX** – navrhovateľ

2. **Úrad vlády Slovenskej republiky**, Nám. Slobody 1, 813 70 Bratislava, IČO: 00 151 513 –  
kontrolovaný