

PROTOKOL

o výsledku kontroly dodržiavania zákona o verejnom obstarávaní

Na základe poverenia predsedu Úradu pre verejné obstarávanie (ďalej len „úrad“) XX č. 37/2018 z 24. 10. 2018 zamestnanci úradu, odboru dohľadu

XX	vedúca skupiny	číslo služobného preukazu: XX
XX	členka skupiny	číslo služobného preukazu: XX
XX	člen skupiny	číslo služobného preukazu: XX

podľa ustanovení § 109, § 112, § 137 ods. 2 písm. c) a § 146 ods. 4 v nadväznosti na § 155q ods. 4 zákona č. 25/2006 Z. z. o verejnom obstarávaní a o zmene a doplnení niektorých zákonov v znení neskorších predpisov (ďalej len „zákon o verejnom obstarávaní“) a zákona NR SR č. 10/1996 Z. z. o kontrole v štátnej správe v znení neskorších predpisov (ďalej len „zákon o kontrole v štátnej správe“) a podľa § 140, § 147 písm. c) a § 187e ods. 5 zákona č. 343/2015 Z. z. o verejnom obstarávaní a o zmene a doplnení niektorých zákonov v znení neskorších predpisov vykonali v čase od 8. 11. 2018 do 31. 1. 2019 u verejného obstarávateľa:

Ministerstvo financií Slovenskej republiky
Štefanovičova 5, 817 82 Bratislava, IČO: 00151742
(ďalej len „kontrolovaný“)

pri zadávaní zákaziek po uzavretí zmluvy na dodanie tovaru na predmet zákazky:

1.) „Dodávka výpočtovej techniky - serverov, diskového poľa a zálohovacej jednotky v račkovej skrini vrátane dopravy, inštalácie, zaškolenia a služieb spojených s priebežným zabezpečením záručného servisu, pozáručného servisu a opráv“, postupom verejnej súťaže vyhlásenej uverejnením Oznámenia o vyhlásení verejného obstarávania vo Vestníku verejného obstarávania č. 174/2006 z 12. 9. 2006 pod značkou 08518 - MST,
2.) „Dodávka osobných počítačov, monitorov a notebookov“ postupom verejnej súťaže, vyhlásenej uverejnením Oznámenia o vyhlásení verejného obstarávania vo Vestníku verejného obstarávania č. 88/2007 z 10. 5. 2007 pod značkou 02046 - MST,
3.) „Dodávka vysokovýkonných a výkonných multifunkčných zariadení“, ktorej výzva na predkladanie ponúk bola zverejnená na webovom sídle kontrolovaného dňa 17. 9. 2007,

- 4.) „**Dodávka notebookov s príslušenstvom, monitorov, sieťových tlačiarňí, multifunkčných zariadení a data-video projektorov**“ postupom verejnej súťaže, vyhlásenej uverejnením Oznámenia o vyhlásení verejného obstarávania vo Vestníku verejného obstarávania č. 196/2008 z 10. 10. 2008 pod značkou 04617 - MST a v Úradnom vestníku Európskych spoločností č. 2008/S 196 z 9. 10. 2008 pod značkou 259413.

Dňa 20. 9. 2018 bolo úradu doručené podanie, obsahom ktorého je žiadosť o vykonanie kontroly dodržiavania zákona č. 25/2006 Z. z. o verejnom obstarávaní pri zadávaní zákaziek, ktorých výsledkom bolo uzatvorenie zmlúv zo dňa 29. 11. 2006, 18. 7. 2007, 14. 11. 2007 a 9. 12. 2008 medzi kontrolovaným a XX.

Úrad listom „Žiadosť o poskytnutie informácií“ č. 12134-6000/2018-OD z 10. 10. 2018, preukázateľne doručeným 15. 10. 2018, požiadal kontrolovaného podľa § 49 ods. 3 zákona o verejnom obstarávaní o **špecifikáciu predmetných zákaziek a poskytnutie podrobných informácií** k postupom zadávania zákaziek a ďalších relevantných skutočností, ktoré považoval za potrebné uviesť vo vzťahu k danej veci, a to do 5 pracovných dní odo dňa doručenia žiadosti.

Po poskytnutí presnej identifikácie predmetov zákaziek, si úrad podnet osvojil a listom č. 12134-6000/2018-OD/2 z 26. 10. 2018 zaslal kontrolovanému Oznámenie o začatí výkonu kontroly, ktorým ho požiadal podľa ustanovenia § 12 ods. 2 zákona o kontrole v štátnej správe v nadväznosti na § 146 ods. 4 a 5 zákona o verejnom obstarávaní o poskytnutie súčinnosti zodpovedajúcej oprávneniam zamestnancov úradu a súčasne o doručenie kompletnej dokumentácie v originálnom vyhotovení z predmetných verejných obstarávaní, ako aj o poskytnutie výsledkov kontrol vykonaných inými orgánmi, ktoré majú vzťah k predmetu kontroly z hľadiska postupov zadávania zákaziek podľa zákona o verejnom obstarávaní, a to v lehote do 10 pracovných dní odo dňa doručenia oznámenia. Predmetné oznámenie o začatí výkonu kontroly spolu s poverením bolo kontrolovanému doručené dňa 8. 11. 2018.

Dňa 22. 11. 2018 doručil kontrolovaný úradu list „Poskytnutie kompletnej dokumentácie“ z 21. 11. 2018, prostredníctvom ktorého úradu predložil dokumentáciu týkajúcu sa predmetných verejných obstarávaní.

Podľa § 137 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní úrad vykonáva dohľad nad dodržiavaním povinností verejného obstarávateľa, obstarávateľa alebo osoby podľa § 7 zákona o verejnom obstarávaní.

Podľa § 137 ods. 2 písm. c) zákona o verejnom obstarávaní úrad pri výkone dohľadu vykonáva kontrolu postupu zadávania zákaziek a kontrolu súťaže návrhov organizovaných kontrolovaným.

Cieľom kontroly bolo:

- a) zistiť, ako kontrolovaný postupoval pri obstarávaní vyššie uvedených zákaziek a akým spôsobom aplikoval jednotlivé ustanovenia zákona o verejnom obstarávaní,
- b) zabezpečiť prijatie opatrení na odstránenie zistených nedostatkov a príčin ich vzniku, ich predchádzanie, ako aj zabezpečiť súlad s platnými právnymi predpismi.

Kontrolná skupina musela prihliadnuť pri výkone kontroly na **zánik archivačnej povinnosti na strane kontrolovaného subjektu**, resp. na uplynutie archivačnej lehoty podľa

§ 21 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní, v zmysle ktorého verejný obstarávateľ eviduje všetky doklady a dokument z použitého postupu verejného obstarávania a uchováva ich päť rokov od uplynutia lehoty viazanosti ponúk.

Kontrolovaný nedoručil k vyššie identifikovaným zákazkám nasledovné doklady:

- Doklady k určeniu predpokladanej hodnoty zákaziek a vyjadrenie, akým spôsobom bola stanovená predpokladaná hodnota zákaziek, k akému dátumu, na základe akých skutočností a čo bolo podkladom pre jej stanovenie. Na základe uvedeného je pre kontrolnú skupinu toho času nepreskúmateľné, či kontrolovaný pri zadávaní vyššie identifikovaných zákaziek postupoval v súlade s § 5 zákona o verejnom obstarávaní.

- Doklady preukazujúce odborné vzdelanie alebo odbornú prax členov komisie na vyhodnotenie ponúk zodpovedajúcu predmetu zákazky v zmysle § 40 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní. Na základe uvedeného je pre kontrolnú skupinu toho času nepreskúmateľné, či kontrolovaný pri zadávaní vyššie identifikovaných zákaziek postupoval v súlade s § 40 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní.

- Doklady „Správa o zákazke“ týkajúce sa zákaziek po uzavretí zmluvy na dodanie tovaru na predmet zákazky: 1. „Dodávka výpočtovej techniky - serverov, diskového poľa a zálohovacej jednotky v rackovej skrini vrátane dopravy, inštalácie, zaškolenia a služieb spojených s priebežným zabezpečovaním záručného servisu, pozáručného servisu a opráv“, a 2. „Dodávka osobných počítačov, monitorov a notebookov“. Na základe uvedeného je pre kontrolnú skupinu toho času nepreskúmateľné, či ich kontrolovaný vyhotovil v zmysle § 21 ods. 2 a ods. 3 zákona o verejnom obstarávaní.

- Doklad preukazujúci, že výzva na predkladanie ponúk týkajúca sa podprahovej zákazky na dodanie tovaru po uzavretí zmluvy na predmet zákazky „Dodávka vysokovýkonných a výkonných multifunkčných zariadení“ bola na webovom sídle kontrolovaného zverejnená aj v posledný deň lehoty na predkladanie ponúk, t. j. dňa 17. 10. 2007. Na základe uvedeného je pre kontrolnú skupinu toho času nepreskúmateľné, či kontrolovaný postupoval pri zadávaní zákazky v súlade s § 99 ods. 3 zákona o verejnom obstarávaní.

Podľa § 21 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní, verejný obstarávateľ a obstarávateľ eviduje všetky doklady a dokumenty z použitého postupu verejného obstarávania a uchováva ich päť rokov od uplynutia lehoty viazanosti ponúk. Súčasťou dokumentácie je odôvodnenie použitia rokovacieho konania, súťažného dialógu alebo použitia zrýchleného postupu v užšej súťaži alebo v rokovacom konaní so zverejnením.

Vzhľadom na ustanovenie § 21 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní a skutočnosť, že už uplynula 5 ročná lehota na archiváciu všetkých dokladov a dokumenty z použitých postupov verejného obstarávania, kontrolná skupina porušenia zákona o verejnom obstarávaní neskúmala vo vzťahu k vyššie špecifikovaným dokladom, ktoré neboli úradu kontrolovaným doručené k výkonu kontroly.

Výsledok kontroly

Úrad podľa § 146 ods. 4 zákona o verejnom obstarávaní vykonal kontrolu postupu zadávania predmetných zákaziek po uzavretí zmluvy na základe vlastného podnetu. Kontrolou bol zisťovaný súlad postupu kontrolovaného s ustanoveniami zákona o verejnom obstarávaní.

Po vykonanej kontrole predloženej dokumentácie z verejného obstarávania predmetnej zákazky a postupu kontrolovaného pri jej zabezpečovaní v porovnaní s ustanoveniami zákona o verejnom obstarávaní, je zřejmé:

1. Podlimitná zákazka na dodanie tovaru na predmet zákazky „Dodávka výpočtovej techniky - serverov, diskového poľa a zálohovacej jednotky v rackovej skrini vrátane dopravy, inštalácie, zaškolenia a služieb spojených s priebežným zabezpečením záručného servisu, pozáručného servisu a opráv“

Kontrolovaný je verejným obstarávateľom podľa § 6 ods. 1 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní a pri zadávaní predmetnej zákazky bol v zmysle § 9 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní povinný postupovať podľa tohto zákona.

Kontrolovaný vyhlásil verejnú súťaž podľa § 91 a nasl. v nadväznosti na § 51 a nasl. zákona o verejnom obstarávaní na predmet zákazky „**Dodávka výpočtovej techniky - serverov, diskového poľa a zálohovacej jednotky v rackovej skrini vrátane dopravy, inštalácie, zaškolenia a služieb spojených s priebežným zabezpečením servisu a opráv**“ uverejnením Oznámenia o vyhlásení verejného obstarávania vo Vestníku verejného obstarávania č. 174/2006 z 12. 9. 2006 pod značkou 08518 - MST (ďalej len „oznámenie“).

Kontrolovaný v oddiele II. „Predmet zákazky“ bode 11.1.2) „Druh zákazky a miesto uskutočnenia stavebných prác, dodania tovarov alebo poskytovania služieb“ oznámenia uviedol, že predmetná zákazka sa týka dodania tovarov a ako hlavné miesto dodania tovarov uviedol Ministerstvo financií Slovenskej republiky, Štefanovičova 5, 817 82 Bratislava, IČO: 00151742.

V oddiele II. „Predmet zákazky“ bode II.1.5) „Stručný opis zákazky alebo nákupu (nákupov)“ oznámenia kontrolovaný uviedol, cit.: „Dodávka výpočtovej techniky - servery, diskové pole a zálohovacia jednotka v rackovej skrini, vrátane dopravy, inštalácie, zaškolenia a služieb spojených s priebežným zabezpečením záručného servisu, pozáručného servisu a opráv. Počet kusov: blade šasi 1 ks, blade server s CISC procesorom 4 ks, blade server s RISC procesorom 1 ks, diskové pole 1 ks, racková skriňa so zálohovacou jednotkou 1 ks. Podrobná špecifikácia predmetu zákazky sa uvádza v súťažných podkladoch.“

Kontrolovaný stanovil predpokladanú hodnotu zákazky v oddiele II. „Predmet zákazky“ bode II.2.1) „Celkové množstvo alebo rozsah“ oznámenia vo výške 5 400 000,00 Sk bez DPH. V závislosti od typu kontrolovaného, predmetu zákazky a predpokladanej hodnoty zákazky ide o podlimitnú zákazku na dodanie tovaru podľa § 4 ods. 3 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní.

Kontrolovaný v oddiele II. „Predmet zákazky“ bode II.1.6) „Spoločný slovník obstarávania (CPV)“ oznámenia uviedol nasledovné:

Hlavný predmet

Hlavný slovník: 30260000-9 - Servery

Doplňkový slovník: E051-5, E142-0.

V oddiele II. „Predmet zákazky“ bode II.3. „Trvanie zmluvy alebo lehota dodania“ oznámenia kontrolovaný uviedol trvanie 15 dní.

Kontrolovaný v oddiele II. „Predmet zákazky“ bode II.1.7. „Rozdelenie na časti“ oznámenia uviedol, že predmet zákazky sa nedelí na časti. V oznámení v oddiele III. „Právne,

ekonomické, finančné a technické informácie“ pod bodom III. 1.1. „Požadované zábezpeky a záruky“ kontrolovaný uviedol, že nevyžaduje zábezpeku.

Ako kritérium na vyhodnotenie ponúk si kontrolovaný zvolil v oddiele IV. „Postup“ podľa bodu IV.2.1. oznámenia najnižšiu cenu.

V oddiele IV. „Postup“ bode IV.2.2. „Použije sa elektronická aukcia“ oznámenia kontrolovaný uviedol, že elektronická aukcia sa nepoužije.

V oddiele IV. „Postup“ bode IV.3.3. „Podmienky na získanie súťažných podkladov a doplňujúcich dokumentov“ oznámenia kontrolovaný stanovil lehotu na prijímanie žiadostí o súťažné podklady alebo o prístup k dokumentom do 27. 9. 2006 do 10:00 hod. Zároveň z uvedeného bodu vyplýva, že kontrolovaný nepožadoval poplatok za poskytnutie súťažných podkladov.

Súťažné podklady si vyžiadalo 22 záujemcov. Z doručenej dokumentácie je zrejmé, že kontrolovaný súťažné podklady poslal prostredníctvom pošty všetkým 22 záujemcom. Zároveň kontrolovaný v súlade s ustanovením § 34 ods. 15 zákona o verejnom obstarávaní vyhotovil dokument „Zoznam záujemcov, ktorým sa poskytnú súťažné podklady“ obsahujúci zoznam záujemcov, ktorým kontrolovaný poskytol súťažné podklady, vrátane dátumu ich poskytnutia.

Lehota na predkladanie ponúk bola v oddiele IV. „Postup“ bode IV.3.4) „Lehota na predkladanie ponúk alebo žiadostí o účasť“ oznámenia stanovená kontrolovaným do 16. 10. 2006 do 10:00 hod.

V súlade s § 33 ods. 9 a § 40 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní kontrolovaný dňa 27. 9. 2006 vymenoval na vyhodnotenie splnenia podmienok účasti a na vyhodnotenie ponúk 4-člennú komisiu v zložení:

- XX- predseda komisie
- XX- člen
- XX - členka
- XX - členka.

Všetci vyššie vymenovaní členovia komisie 17. 10. 2006 podpísali čestné vyhlásenie v súlade s § 40 ods. 6 zákona o verejnom obstarávaní, v ktorom zároveň vyhlásili, že spĺňajú všetky predpoklady byť členom komisie vyplývajúce z § 40 ods. 3, 4 a 5 zákona o verejnom obstarávaní.

Kontrolovanému bola v lehote na predkladanie ponúk, t.j. do 16. 10. 2006 do 10:00 hod., doručená ponuka od nasledovného uchádzača:

1. XX (ďalej len „XX“) - osobne 16. 10. 2006 o 9:40 hod.

Otváranie ponúk sa uskutočnilo dňa 17. 10. 2006 o 9:00 hod. Na otváraní ponúk bol prítomný zástupca uchádzača XX. Z otvárania ponúk vypracoval kontrolovaný zápisnicu z otvárania ponúk, v ktorej uviedol uchádzačova, ktorý predložil ponuku v lehote na predkladanie ponúk, vrátane jeho identifikačných údajov a návrhu na plnenie kritérií. Dňa 17. 10. 2006 kontrolovaný zaslal zápisnicu z otvárania ponúk uchádzačovi, ktorý ponuku predložil.

Z dokladu „Zápisnica z vyhodnotenia splnenia podmienok účasti“ a „Zápisnica o vyhodnocovaní ponúk“ z 23. 10. 2006 vyplýva, že uchádzač XX splnil stanovené podmienky účasti, splnil všetky požiadavky a podmienky určené kontrolovaným v súťažných podkladoch a v oznámení a predložil nasledovný návrh na plnenie kritérií:

p. č.	Uchádzač	Návrh na plnenie kritéria - celková cena za predmet zákazky (cena v Sk s DPH)
1.	XX	XX Sk

Z predmetnej zápisnice ďalej vyplýva, že na základe stanoveného kritéria na vyhodnotenie ponúk, komisia kontrolovaného vyhodnotila ako úspešného uchádzača, uchádzača XX.

Kontrolovaný listom „Informácia o výsledku vyhodnotenia ponúk - prijatie ponuky“ z 23. 10. 2006 informoval úspešného uchádzača o prijatí jeho ponuky. Oznámenia o výsledku vyhodnotenia ponúk bolo uchádzačovi odoslané 7. 11. 2006.

Lehota viazanosti ponúk bola kontrolovaným v oddiele IV. „Postup“ bode IV.3.6 „Minimálna lehota, počas ktorej sú ponuky uchádzačov viazané“ oznámenia stanovená **do 28. 11. 2006.**

Výsledkom verejného obstarávania je **Zmluva č. BA06/10/16 na dodanie tovarov** (ďalej len „Zmluva“), ktorú kontrolovaný uzavrel 24. 11. 2006 s úspešným uchádzačom XX v celkovej cene za celý predmet zákazky vo výške XX Sk bez DPH, t.j. XX Sk s DPH.

Kontrolovaný dňa 29. 11. 2006 zaslal úradu Oznámenie o výsledku verejného obstarávania, ktoré bolo zverejnené vo Vestníku verejného obstarávania č. 232/2006 z 6. 12. 2006 pod zn. 10157 - VST.

Z predloženej dokumentácie a porovnaním vyššie špecifikovaných kontrolovaným vykonaných úkonov so zákonom o verejnom obstarávaní v znení zákona č. 282/2006 Z. z. s účinnosťou od 1. 6. 2006 boli pri zadávaní zákazky zistené nasledujúce kontrolné zistenia, ktoré mohli mať vplyv na výsledok verejného obstarávania:

1.1 Kontrolovaný postupoval v rozpore s § 91 ods. 1 v nadväznosti na § 34 ods. 1 a zároveň v rozpore s § 9 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní, keď opísal predmet zákazky nejednoznačne, neúplne a netransparentne v súvislosti s požiadavkou na poskytnutie pozáručného servisu.

Kontrolovaný v kapitole **B.1 „Opis predmetu zákazky“**, bod 1 súťažných podkladov stanovil, cit.: „**Predmetom zákazky** je dodávka výpočtovej techniky - serverov, diskového poľa a zálohovacej jednotky v rackovej skrini, vrátane dopravy, inštalácie, zaškolenia a služieb spojených s priebežným zabezpečovaním záručného servisu, **pozáručného servisu** a opráv.“

V súťažných podkladoch, kapitola **B.3 „Obchodné podmienky“**, **Záruka a záručný servis**, bod 6 **Pozáručný servis** je uvedené, cit.: „Na dodané zariadenia dodávateľ za úplatu poskytne pozáručný servis v trvaní min.....rokov.

Doba vykonania servisného zásahu: do.....hodín od nahlásenia závady (...)“

Podľa bodu IV.2.1. oznámenia „Kritériá na vyhodnotenie ponúk“ kontrolovaný stanovil ako kritérium na vyhodnotenie ponúk „Najnižšia cena“.

Kontrolovaný v kapitole A.3 „Kritériá na vyhodnotenie ponúk, pravidiel ich uplatnenia, vyhodnocovanie a informácia o výsledku vyhodnotenia ponúk“ súťažných podkladov uviedol kritérium na vyhodnotenie ponúk nasledovne, cit.: „Celková cena za dodávku v Sk s DPH“. Za účelom vyhodnotenia stanoveného kritéria, kontrolovaný v zmysle kapitoly B.2 „Spôsob určenia ceny“ súťažných podkladov požadoval od uchádzačov uviesť návrhy na plnenie kritériá podľa nasledovného „vzoru“:

Predmet obstarávania	Počet kusov	Cena v Sk za kus bez DPH	Cena v Sk spolu bez DPH
Šasi pre blade servery	1		
Server s CISC	4		
Server s RISC procesorom	1		
Diskové pole	1		
Zálohovacia jednotka a racková skriňa	1		
Celková cena v Sk			
Celková cena bez DPH:			
DPH 19%			
Celková cena vrátane DPH:			

Kontrolná skupina uvádza, že vyššie uvedená tabuľka „vzor“ ako súčasť štruktúrovaného rozpočtu ceny, obsahuje len požiadavku kontrolovaného na ocenenie výpočtovej techniky - serverov, diskového poľa a zálohovacej jednotky v rackovej skrini, ktorých obsah stanovil kontrolovaný v opise predmetu zákazky a nenachádza sa v nej položka s pozáručným servisom.

Podľa § 9 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní pri zadávaní zákaziek sa musí uplatňovať princíp rovnakého zaobchádzania, princíp nediskriminácie uchádzačov alebo záujemcov, **princíp transparentnosti** a princíp hospodárnosti a efektívnosti.

Podľa § 91 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní pri zadávaní podlimitných zákaziek verejný obstarávateľ postupuje podľa prvej časti a druhej časti tohto zákona, ak nie je v tejto časti ustanovené inak; nepoužijú sa § 21 ods. 2 a 3, § 48, § 49 ods. 1 a 2, § 50 ods. 1 až 3, § 72 až 79 a § 81 až 90.

Podľa § 34 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní **súťažné podklady sú písomné, grafické alebo iné podklady obsahujúce podrobné vymedzenie predmetu zákazky. Uvedú sa v nich všetky okolnosti, ktoré budú dôležité na plnenie zmluvy a na vypracovanie ponuky. Predmet zákazky musí byť opísaný jednoznačne, úplne** a nestranne na základe technických požiadaviek podľa prílohy č. 5. Technické požiadavky

- a) zohľadnia požiadavky dostupnosti pre osoby so zdravotným postihnutím a riešenia vhodné pre všetkých užívateľov, ak je to možné,
- b) musia byť určené tak, aby bol zabezpečený rovnaký prístup pre všetkých uchádzačov alebo záujemcov a zabezpečená čestná hospodárska súťaž.

Podľa ustanovenia § 34 zákona o verejnom obstarávaní verejný obstarávateľ, obstarávateľ alebo osoba podľa § 7 zákona o verejnom obstarávaní vymedzí predmet zákazky tak, aby spĺňal ním určený účel, a to prostredníctvom podrobného opisu predmetu zákazky s uvedením technických špecifikácií požadovaného predmetu. Predmet zákazky má byť **vymedzený jednoznačne, zrozumiteľne, úplne** a nestranne, pričom technické požiadavky

musia byť určené tak, aby zabezpečili rovnaký prístup pre všetkých uchádzačov/záujemcov, a aby bola zabezpečená čestná hospodárska súťaž. Kvalitne vypracované súťažné podklady sú základnou podmienkou na vypracovanie kvalitnej ponuky a následne pre uzavretie dvojstranne vyváženej zmluvy.

Kontrolná skupina uvádza, že predmet zákazky má byť vymedzený jednoznačne, zrozumiteľne, úplne a nestrane, pričom **požiadavky na predmet zákazky majú byť určené tak, aby bolo každému záujemcovi, resp. uchádzačovi zrejmé, čo všetko je predmetom zákazky a aké všetky požiadavky kontrolovaný v súvislosti s poskytovaním služieb vyžaduje.** V súvislosti s uvedeným má kontrolná skupina za to, že bez bližšieho vymedzenia, resp. opísania konkrétnych charakteristík daného predmetu zákazky, nie je možné predložiť kvalitne vypracované ponuky, ktoré budú zahŕňať všetky oprávnené výdavky uchádzačov spolu s primeraným ziskom, a teda ani riadne oceniť predmet zákazky, keďže **uchádzači bez kvalitatívnych a kvantitatívnych špecifikácií predmetu zákazky nemôžu relevantne určiť cenu za daný predmet zákazky.**

V tejto súvislosti kontrolná skupina poukazuje aj na to, že zásada transparentnosti implikuje, aby všetky podmienky a spôsoby postupu vedúceho k zadaniu zákazky boli formulované jasne, presne a jednoznačne v oznámení o vyhlásení verejného obstarávania alebo v súťažných podkladoch tak, aby sa na jednej strane umožnilo všetkým primerane oboznámeným a obvykle obozretným uchádzačom pochopiť ich presný rozsah a vykladať ich rovnakým spôsobom, a na druhej strane, aby bol verejný obstarávateľ schopný skutočne overiť, či ponuky uchádzačov zodpovedajú kritériám, ktorými sa riadi predmetné obstarávanie.

Kontrolná skupina uvádza, že vymedzenie predmetu zákazky je plne v kompetencii verejného obstarávateľa, obstarávateľa, resp. osoby podľa § 7 zákona o verejnom obstarávaní, a teda za opis, resp. definovanie predmetu zákazky je plne zodpovedný verejný obstarávateľ, obstarávateľ, resp. osoba podľa § 7 zákona o verejnom obstarávaní a pri definovaní a špecifikovaní predmetu zákazky je **povinný vymedziť predmet zákazky jednoznačne, úplne a nestrane na základe podrobného opisu predmetu zákazky.**

Z predloženej dokumentácie je zrejmé, že kontrolovaný uviedol opis predmetu zákazky v kapitole B.1 „Opis predmetu zákazky“ súťažných podkladov, v ktorom stanovil, že v rámci dodania výpočtovej techniky - serverov, diskového poľa a zálohovacej jednotky v rackovej skrini **požaduje aj poskytnutie pozáručného servisu a opráv týchto zariadení, a to bez bližšej špecifikácie** požadovaného pozáručného servisu, jeho rozsahu, identifikácie čo všetko má poskytovaný pozáručný servis zahŕňať, či obsahuje aj dodanie náhradných komponentov, príslušenstva, resp. len odstránenie vady zariadenia.

Kontrolná skupina na základe posúdenia predloženej dokumentácie ďalej uvádza, že pozáručný servis výpočtovej techniky nie je žiadnym spôsobom uvedený a bližšie špecifikovaný ani v kapitole B.3 „Obchodné podmienky“. Kontrolovaný síce v bode 6 „Pozáručný servis“ uviedol, cit.: „Na dodané zariadenia dodávateľ za úplatu poskytne pozáručný servis v trvaní min.....rokov.

Doba vykonania servisného zásahu: do ... hodín od nahlásenia závady

Spôsob nahlásenia závady: faxová správa, prípadne inou písomnou formou

Doba odstránenia poruchy: do.....hodín

- v prípade, že nedôjde k odstráneniu závady do tohto termínu možnosť zapožičania náhradného zariadenia do doby odstránenia poruchy za úhradu

Miesto servisného zásahu: ON-SITE, t.j. na mieste prevádzkovania užívateľom v prípade potreby dielenskej opravy doprava zariadenia od užívateľa a späť k užívateľovi“,

avšak z uvedeného vyplýva, že bolo na každom jednom uchádzačovi, za aké obdobie poskytne pozáručný servis. Po posúdení opisu predmetu zákazky vymedzeného v kapitole B.3 „Obchodné podmienky“ súťažných podkladov a vo „vzore“ -vzor štruktúrovaného rozpočtu ceny súťažných podkladov kontrolná skupina konštatuje, že súťažné podklady neobsahujú podrobné vymedzenie predmetu zákazky, ani všetky podmienky a okolnosti dôležité na vypracovanie ponuky a následne plnenie zmluvy. Kontrolovaný totiž v súvislosti s požadovaným pozáručným servisom obstarávaných serverov, diskového poľa a zálohovacej jednotky v račkovej skrini v oznámení ani v súťažných podkladoch alebo iných dokladoch z predmetného verejného obstarávania **nešpecifikoval rozsah, resp. čo malo byť predmetom požadovaného pozáručného servisu dodávaných zariadení, obdobie a podmienky jeho poskytovania**. Nie je preto zrejmé, aké služby bude kontrolovaný v rámci pozáručného servisu požadovať (napr. či bude požadovať pravidelné servisné kontroly alebo údržby dodávaných zariadení alebo bude požadovať len opravu a odstránenie väd, atď.) Vzhľadom na uvedené nie je zrejmé, akým spôsobom a čo mali uchádzači oceniť v rámci požiadavky na pozáručný servis výpočtovej techniky, ktorý bol súčasťou predmetu zákazky a zahrnúť do svojho návrhu na plnenie kritéria na vyhodnotenie ponúk, ktorým bola najnižšia celková cena v Sk s DPH. Z uvedeného vyplýva, že cena poskytovaného pozáručného servisu výpočtovej techniky **nebola predmetom hodnotenia ponúk z hľadiska stanoveného kritéria - Celková cena za dodávku v Sk s DPH**.

Kontrolná skupina tiež poukazuje na skutočnosť, že kontrolovanému nevzniká zákonný nárok na pozáručný servis, keďže pozáručný servis nie je zo zákona bezodplatnou službou, a teda je nutné túto službu obstarat' v súlade so zákonom o verejnom obstarávaní v prípade, že je vymedzený kontrolovaným v rámci obstarávaného predmetu zákazky.

Na základe uvedených skutočností má kontrolná skupina za to, že kontrolovaný **neopísal** predmet zákazky týkajúci sa dodania výpočtovej techniky vo väzbe na požadovaný pozáručný servis v súťažných podkladoch **jednoznačne, úplne** a nestranne, čím postupoval **v rozpore s § 91 ods. 1 v nadväznosti na § 34 ods. 1 a zároveň s § 9 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní z dôvodu**, že ak by kontrolovaný jednoznačne, úplne, riadne definoval a opísal predmet zákazky a uviedol by všetky informácie potrebné na vypracovanie ponuky a reálne ocenenie predmetu zákazky, bola by zabezpečená čestná hospodárska súťaž. Kontrolná skupina ďalej konštatuje, že na základe kontrolovaným definovaného opisu predmetu zákazky a spôsobu tvorby ceny uchádzači nemôžu vypracovať objektívne a porovnateľné cenové ponuky na požadovaný predmet zákazky. Takýto nejednoznačný a neúplný opis predmetu zákazky má zároveň zásadný vplyv na spôsob tvorby ceny a nezabezpečí výber ponuky v súlade so základným princípom verejného obstarávania, a to princípom hospodárnosti.

Kontrolná skupina ďalej konštatuje, že nejednoznačným spôsobom formulované požiadavky na predmet zákazky v súťažných podkladoch dávajú kontrolovanému možnosť počas trvania zmluvy rozšíriť predmet zákazky o poskytnutie pozáručného servisu dodávaných zariadení, ktorého obsah a rozsah nebol žiadnym spôsobom špecifikovaný

a uvedený v opise predmetu zákazky a zároveň nebol zahrnutý v návrhu na plnenie kritérií, ktorý bol podkladom pri vyhodnocovaní ponúk komisiou kontrolovaného, t. j. išlo by o rozširovanie predmetu zákazky o nevysúťažené služby pozáručného servisu dodávaných zariadení za nevysúťažené ceny. V súvislosti s uvedenou požiadavkou kontrolná skupina zároveň uvádza, že obstarávanie v opise predmetu zákazky neuvedených a bližšie nešpecifikovaných služieb, ktoré nepodliehajú hodnotiacim kritériám predmetného verejného obstarávania, je v rozpore s princípom transparentnosti podľa § 9 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní.

Kontrolná skupina vo všeobecnosti uvádza, že účelom verejného obstarávania je prostredníctvom postupov uvedených v zákone o verejnom obstarávaní vybrať spôsobilého zmluvného partnera, ktorý verejnému obstarávateľovi, resp. obstarávateľovi ponúkne najlepšiu hodnotu za vynaložené verejné prostriedky. Uvedené sa prostredníctvom verejného obstarávania realizuje v prostredí čestnej hospodárskej súťaže. Výsledkom verejného obstarávania je uzavretie zmluvy, ktorá v plnej miere zohľadní ekonomickú výhodnosť ponuky úspešného uchádzača v nadväznosti na uspokojenie potrieb verejného obstarávateľa, obstarávateľa, t. j. zohľadní najlepšiu hodnotu za vynaložené verejné finančné prostriedky.

Kontrolná skupina ďalej uvádza, že kontrolovaný v dôsledku nejednoznačného a neúplného opisu predmetu zákazky nepremietol zámer obstarat' pozáručný servis výpočtovej techniky, ktorého rozsah, podmienky jeho použitia, ani obdobie, počas ktorého bude poskytovateľ povinný poskytovať požadovaný pozáručný servis, neboli v opise predmetu zákazky presne uvedené a špecifikované, do kritérií na vyhodnotenie ponúk, nakoľko tieto hodnotili len cenu dodania výpočtovej techniky. Kontrolná skupina má za to, že uvedeným postupom kontrolovaného bol porušený aj princíp hospodárnosti a efektívnosti verejného obstarávania podľa § 9 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní, nakoľko cena za pozáručný servis výpočtovej techniky, ktoré mali byť súčasťou dodávaných zariadení, nebola predmetom hospodárskej súťaže. Uvedené porušenie zákona neguje samotný účel verejného obstarávania získať za vynaložené verejné prostriedky najlepšiu hodnotu.

Kontrolná skupina má súčasne za to, že identifikované porušenie ustanovenia § 91 ods. 1 v nadväznosti na § 34 ods. 1 a ustanovenia § 9 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní mohlo mať v danom prípade vplyv na výsledok verejného obstarávania, a to najmä tým, že kontrolovaný opísal predmet zákazky nejednoznačne, neúplne a netransparentne, keď v kapitole B.1 „Opis predmetu zákazky“, ako aj v kapitole B. 2 „Spôsob určenia ceny“ súťažných podkladoch bližšie nešpecifikoval požiadavky na pozáručný servis, ktorý zároveň nebol predmetom hodnotenia prostredníctvom kritéria na vyhodnotenie ponúk.

Dôkazy :

- Oznámenie o vyhlásení verejného obstarávania vo Vestníku verejného obstarávania č. 174/2006 z 12. 9. 2006 pod značkou 08518 - MST
- Súťažné podklady, kapitola A.3 „Kritériá na vyhodnotenie ponúk, pravidiel ich uplatnenia, vyhodnocovanie a informácia o výsledku vyhodnotenia ponúk“, kapitola B.1 „Opis predmetu zákazky“, bod 1, kapitola B.3 „Obchodné podmienky“, Záruka a záručný servis, bod 6 Pozáručný servis, kapitola B.2. „Spôsob určenia ceny“, bod. 5

1.2 Kontrolovaný postupoval v rozpore s § 32 ods. 6 zákona o verejnom obstarávaní a súčasne v rozpore s princípom nediskriminácie podľa § 9 ods. 2 zákona

o verejnom obstarávaní, keď v rámci podmienok účasti týkajúcich sa technickej alebo odbornej spôsobilosti, konkrétne v bode III.2.3) „Technická alebo odborná spôsobilosť“ oznámenia a zároveň v kapitole A.2 „Podmienky účasti“, Časť III. „Rozsah požiadaviek na technickú alebo odbornú spôsobilosť a doklady na ich preukázanie“ bod 1. písm. a) súťažných podkladov stanovil neprimeranú a diskriminačnú podmienku účasti vo vzťahu k predmetu zákazky v súvislosti s požiadavkou preukázania zrealizovania minimálne 3 dodávok na rovnaký alebo podobný predmet obstarávania s minimálnou finančnou hodnotou 1 mil. Sk bez DPH pre každý z posledných troch kalendárnych rokov, pričom súčet finančných hodnôt dodávok v každom roku musí byť minimálne 10 miliónov Sk bez DPH.

Kontrolovaný v bode III.2.3) „Technická alebo odborná spôsobilosť“ oznámenia uviedol, cit.: „Informácie a formálne náležitosti nevyhnutné na vyhodnotenie splnenia podmienok účasti: Technickú alebo odbornú spôsobilosť uchádzač preukáže:

1. zoznamom dodávok tovaru alebo poskytnutých služieb uskutočnených v posledných troch rokoch (osobitne r. 2003, 2004, 2005) s uvedením ich cien, lehôt dodania a odberateľov - dôkaz o plnení zmlúv bude potvrdený odberateľom; ak to nie je možné, vyhlásením uchádzača o ich realizácii. Uchádzač musí predložiť **zoznam min. 3 dodávok na rovnaký alebo podobný predmet obstarávania s minimálnou finančnou hodnotou 1 mil. Sk bez DPH pre každý z posledných troch kalendárnych rokov, pričom súčet finančných hodnôt dodávok v každom roku musí byť minimálne 10 miliónov Sk bez DPH.**“

Kontrolovaný zároveň stanovil predmetnú podmienku účasti obsahovo rovnakým spôsobom aj v kapitole A.2 „Podmienky účasti“, Časť III. „Rozsah požiadaviek na technickú alebo odbornú spôsobilosť a doklady na ich preukázanie“ bod 1. písm. a) súťažných podkladov.

Podľa § 91 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní pri zadávaní podlimitných zákaziek verejný obstarávateľ postupuje podľa prvej časti a druhej časti tohto zákona, ak nie je v tejto časti ustanovené inak; nepoužijú sa § 21 ods. 2 a 3, § 48, § 49 ods. 1 a 2, § 50 ods. 1 až 3, § 72 až 79 a § 81 až 90.

Podľa § 94 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní verejný obstarávateľ v oznámení o vyhlásení verejného obstarávania uvedie podmienky účasti a doklady, ktorými ich možno preukázať podľa odseku 1 a podľa § 27 až 30.

Podľa § 28 ods. 1 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní, technickú alebo odbornú spôsobilosť možno preukázať dokladom alebo dokladmi podľa druhu, množstva, dôležitosti alebo využitia dodávky tovaru, stavebných prác alebo služieb spravidla a) zoznamom dodávok tovaru alebo poskytnutých služieb za predchádzajúce tri roky s uvedením cien, lehôt dodania a odberateľov; ak odberateľom

1. bol verejný obstarávateľ podľa tohto zákona, dôkaz o plnení potvrdí tento verejný obstarávateľ,
2. bola iná osoba ako verejný obstarávateľ, dôkaz o plnení potvrdí odberateľ; ak to nie je možné, vyhlásením uchádzača alebo záujemcu o ich dodaní.

Podľa § 32 ods. 6 zákona o verejnom obstarávaní rozsah požiadaviek, ktoré verejný obstarávateľ a obstarávateľ určí na preukázanie finančného a ekonomického postavenia a technickej alebo odbornej spôsobilosti, **musí byť primeraný** a musí súvisieť s predmetom

zákazky. Verejný obstarávateľ a obstarávateľ môže vyžadovať od uchádzačov alebo od záujemcov minimálnu úroveň finančného a ekonomického postavenia alebo technickej spôsobilosti.

Podľa § 9 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní, pri zadávaní zákaziek sa musí uplatňovať princíp rovnakého zaobchádzania, **princíp nediskriminácie uchádzačov alebo záujemcov**, princíp transparentnosti a princíp hospodárnosti a efektívnosti.

Z vyššie uvedenej podmienky účasti, ktorej účelom je preukázanie technickej alebo odbornej spôsobilosti uchádzačov vyplýva, že kontrolovaný požadoval preukázať skutočnosť, že v rokoch 2003 - 2005 uchádzači úspešne zrealizovali aspoň 3 dodávky tovaru rovnakého alebo podobného charakteru v každom z posledných 3 kalendárnych rokov, pričom určil minimálnu požadovanú hodnotu každej predloženej dodávky vo výške minimálne 1 mil. Sk bez DPH. Kontrolovaný súčasne stanovil, že súčet finančných hodnôt dodávok v každom roku musí byť vo výške minimálne 10 miliónov Sk bez DPH.

Kontrolná skupina uvádza, že účelom stanovenia podmienok účasti na preukázanie technickej alebo odbornej spôsobilosti je získanie dodávateľa, ktorý je z technického hľadiska a z hľadiska odbornosti schopný zrealizovať obstarávaný predmet zákazky. Stanovenie požiadaviek na technickú alebo odbornú spôsobilosť hospodárskeho subjektu závisí na povahe, rozsahu a zložitosti predmetu zákazky. Podmienky účasti na preukázanie technickej alebo odbornej spôsobilosti musia byť stanovené primerane svojím charakterom a rozsahom požadovaného predmetu zákazky a je nevyhnutné, aby vytvárali predpoklady na samotnú účasť vo verejnom obstarávaní dostatočného počtu uchádzačov v súvislosti so zabezpečením rozvoja účinnej hospodárskej súťaže vo verejnom obstarávaní.

Z ustanovenia § 32 ods. 6 zákona o verejnom obstarávaní vyplýva, že rozsah požiadaviek, ktorý je oprávnený verejný obstarávateľ, obstarávateľ alebo osoba podľa § 7 zákona o verejnom obstarávaní určiť na preukázanie technickej alebo odbornej spôsobilosti **musí byť primeraný rozsahu zadávanej zákazky**, a teda požiadavky verejného obstarávateľa, obstarávateľa alebo osoby podľa § 7 zákona o verejnom obstarávaní v rámci preukazovania technickej alebo odbornej spôsobilosti nielenže musia byť v **priamej vecnej súvislosti s predmetom zákazky, ale ich rozsah musí byť aj adekvátny k rozsahu predmetu zákazky**. Minimálnu úroveň požiadaviek na technickú alebo odbornú spôsobilosť je nevyhnutné posudzovať vo vzťahu k charakteru, náročnosti, významu a účelu predmetu zákazky. Konkrétne podmienku účasti podľa § 28 ods. 1 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní, teda podmienku účasti spočívajúcu v predložení referencie, resp. potvrdenia v tomto konkrétnom prípade o dodaní tovaru v referenčnom období troch rokov je možné vo všeobecnosti **považovať za primeranú** vtedy, ak zohľadňuje predmet zákazky, jeho zložitosť, rozsah, ako aj výšku predpokladanej hodnoty zákazky a dĺžku plnenia predmetu zákazky.

Verejný obstarávateľ, obstarávateľ a osoba podľa § 7 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní je zároveň pri určovaní rozsahu požiadaviek na technickú alebo odbornú spôsobilosť uchádzača povinný postupovať tak, aby nedošlo k porušeniu základných princípov verejného obstarávania v zmysle § 9 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní. V tejto súvislosti kontrolná skupina poukazuje na jeden z princípov verejného obstarávania, a to na princíp **nediskriminácie uchádzačov alebo záujemcov**, ktorý zahŕňa jednak zákaz diskriminácie zjavnej, teda rozdielneho zaobchádzania s jednotlivcom v porovnaní s celkom, ale aj zákaz diskriminácie skrytej, pokiaľ táto vedie v podstate k obdobným právom

zakázaným dôsledkom (v oblasti verejného obstarávania poškodzovanie hospodárskej súťaže a konkurenčného prostredia medzi záujemcami alebo uchádzačmi). Kontrolná skupina ďalej uvádza, že za skrytú diskrimináciu pri zadávaní zákaziek treba považovať aj taký postup verejného obstarávateľa, obstarávateľa, resp. osoby podľa § 7 zákona o verejnom obstarávaní, keď vzhľadom k predmetu zákazky, jeho zložitosti a rozsahu stanoví neprimeranú podmienku účasti, následkom čoho sa potom záujemcovia, ktorí majú skúsenosti s rovnakým, resp. obdobným plnením v rozsahu ako je predmet zákazky nemôžu zúčastniť verejného obstarávania, resp. môžu byť odradení od účasti v takomto verejnom obstarávaní.

Uplatňovaním princípu nediskriminácie uchádzačov alebo záujemcov kontrolovaným v procese verejného obstarávania sa vytvára predpoklad k tomu, aby mal každý potenciálny záujemca alebo uchádzač možnosť zúčastniť sa procesu verejného obstarávania bez obmedzovania možnosti účasti záujemcov alebo uchádzačov vo verejnom obstarávaní, ktoré by bolo v rozpore so zákonom o verejnom obstarávaní, z čoho okrem iného vyplýva kontrolovanému aj povinnosť určiť také podmienky v príslušnom postupe zadávania zákazky, ktoré by neobmedzovali čestnú hospodársku súťaž.

Kontrolná skupina uvádza, že za diskriminačné sa považujú požiadavky verejného obstarávateľa v rámci vymedzených podmienok účasti týkajúcich sa technickej alebo odbornej spôsobilosti, ktoré nie sú svojim charakterom a rozsahom primerané k rozsahu a charakteru požadovaného predmetu zákazky.

Kontrolná skupina poukazuje na 3 aspekty preukazujúce ekcesívny a neprimeraný rozsah kontrolovaným stanovenej podmienky účasti podľa § 28 ods. 1 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní. V prvom rade kontrolovaný v rámci vyššie uvedenej podmienky účasti slúžiacej na preukázanie technickej alebo odbornej spôsobilosti určil, že celkový súčet finančných hodnôt dodávok v každom roku musí byť vo výške minimálne 10 mil. Sk bez DPH, čo znamená minimálne 30 mil. Sk bez DPH za celé príslušné obdobie, t. j. za roky 2003, 2004, 2005, pričom **predpokladanú hodnotu zákazky** v bode II.2.1) „Celkové množstvo alebo rozsah“ oznámenia kontrolovaný určil vo výške 5 400 000,00 Sk bez DPH. Súčet finančných hodnôt dodávok minimálne 30 miliónov Sk bez DPH za celé príslušné obdobie, t. j. za roky 2003, 2004, 2005 tak predstavuje **5,6 násobok** výšky predpokladanej hodnoty zákazky.

Stanovená podmienka účasti spočívajúca v neprimerane vysokom požadovanom finančnom objeme dodávok za dané obdobie nevyplýva o kvalite a schopnosti záujemcu, resp. uchádzača úspešne dodať predmet zákazky, ale naopak jej následkom je bezdôvodné obmedzenie čestnej hospodárskej súťaže a vylúčenie možnosti zúčastniť sa predmetného verejného obstarávania tých uchádzačov, ktorí by dodávku v hodnote 5 400 000,00 Sk bez DPH boli schopní dodať. V kontexte primeranosti výšky preukázaného plnenia v rámci danej podmienky účasti má kontrolná skupina za to, že by mala zodpovedať predpokladanej hodnote zákazky, avšak kontrolovaný v danom prípade vôbec nezohľadnil predpokladanú hodnotu zákazky.

Tým, že kontrolovaný stanovil podmienku účasti, ktorej preukázanie spočívalo v predložení referencie, resp. potvrdenia o dodaní tovarov v celkovej minimálnej hodnote 10 mil. Sk bez DPH za každý rok, tj. v celkovej minimálnej hodnote 30 mil. Sk bez DPH v referenčnom období 3 rokov, pričom predpokladanú hodnotu zákazky bola kontrolovaným určená vo výške 5 400 000 Sk bez DPH, **postupoval v rozpore s § 32 ods. 6 zákona o verejnom obstarávaní**. Kontrolná skupina konštatuje, že vyššie

uvedená výška minimálnej hodnoty referencií, resp. potvrdení o dodaní tovaru je **stanovená neprimerane, a to vzhľadom na určenú výšku predpokladanej hodnoty zákazky.**

Ďalšia skutočnosť preukazujúca excesívnosť a neprimeranosť predmetnej podmienky účasti podľa § 28 ods. 1 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní súvisí s tým, že kontrolovaný predmetnou podmienkou účasti preukazujúcou technickú alebo odbornú spôsobilosť požadoval od uchádzačov alebo záujemcov preukázať skúsenosť v rozsahu minimálne 3 zmlúv, pričom každá z týchto dodávok rovnakého alebo podobného predmetu obstarávania musí byť v minimálnej hodnote **1 mil. Sk bez DPH v každom roku referenčného obdobia, t. j. 2003, 2004, 2005** a súčet finančných hodnôt dodávok v každom roku musí byť vo výške minimálne 10 mil. Sk bez DPH. Z vyššie uvedenej podmienky účasti je zrejmé, že kontrolovaný sa pri určovaní podmienky účasti preukazujúcej technickú alebo odbornú spôsobilosť zameril na počet skúseností a súčasne aj na finančný objem dodávok tovaru. Kontrolná skupina konštatuje, že spôsobilým uchádzačom podľa kontrolovaného mohol byť len ten uchádzač, ktorý minimálne 3 krát dodal rovnaký alebo obdobný tovar ako je predmet zákazky v hodnotách min. 1 mil. Sk bez DPH a min. 10 mil. Sk v súčte v každom roku.

Kontrolná konštatuje, že takto kontrolovaným definovaná podmienka účasti týkajúca sa technickej alebo odbornej spôsobilosti spočívajúca v preukázaní aspoň 3 zmlúv v každom z predchádzajúcich 3 rokov, realizovaná v minimálnej hodnote 1 mil. Sk bez DPH a v súhrne 10 mil. Sk bez DPH za každý rok je v **rozpore s § 32 ods. 6** zákona o verejnom obstarávaní, nakoľko takto stanovená podmienka účasti je **neprimeraná, a to vzhľadom najmä na kumuláciu požiadavky kontrolovaného vo vzťahu k počtu realizovaných dodávok tovaru v každom roku referenčného obdobia a súčasne požiadavky na dosiahnutie určitého finančného objemu.**

Kontrolná skupina má za to, že dostatočnú skúsenosť s dodaním tovaru rovnakého alebo obdobného ako je predmet zákazky uchádzač/záujemca dokáže preukázať tým, že v predchádzajúcom období 3 rokov už dodal rovnaký alebo obdobný tovar v dostatočnom rozsahu, ktorý je porovnateľný s predmetom zákazky, čo by nesporne spĺňal aj uchádzač s aspoň jednou zmluvou, ktorá bola realizovaná v obdobnom finančnom objeme ako je predmet zákazky, resp. menším počtom zmlúv, ktoré by neboli limitované časovým rozsahom (obdobím), t. j. presne každým rokom a navyše aj finančným objemom nielen samotných zrealizovaných dodávok, ale aj súhrnným finančným objemom v danom roku. Pre posúdenie dostatočnej technickej alebo odbornej spôsobilosti uchádzačov nie je rozhodujúce koľko krát v predchádzajúcom období rovnaké alebo obdobné tovary dodali, ale či majú skúsenosť s dodaním takého rozsahu tovarov ako je predmet zákazky, t. j. či už v minulosti boli schopní dodať obdobný rozsah tovarov riadne podľa požiadaviek objednávateľa.

Podmienky účasti na preukázanie technickej alebo odbornej spôsobilosti je potrebné posudzovať vždy komplexne a kumulatívne so všetkými požiadavkami kontrolovaného na predmet zákazky. Postup kontrolovaného pri stanovení predmetnej podmienky účasti je v rozpore s ustanovením **§ 9 ods. 2** zákona o verejnom obstarávaní, konkrétne princípom **nediskriminácie uchádzačov alebo záujemcov**, a to po prvé z dôvodu, že takto stanovenou podmienkou účasti kontrolovaný diskriminoval tých záujemcov, ktorí nemali skúsenosti s dodaním tovaru rovnakého alebo podobného charakteru ako je predmet zákazky v celkovej minimálnej hodnote 30 mil. Sk bez DPH, ale mali skúsenosti s dodaním tovaru rovnakého alebo podobného charakteru ako je predmet zákazky vo výške primeranej k predmetu zákazky v požadovanom referenčnom období troch rokov a z dôvodu, že predmetného verejného obstarávania sa nemohli zúčastniť potenciálni uchádzači, ktorí dodali tovar v požadovanom

období s vyšším rozpočtovým nákladom, ako bol kontrolovaným požadovaný, avšak skúsenosť s realizáciou dodávky tovaru v hodnote minimálne 1 mil. Sk bez DPH mali menej ako 3 krát v každom roku referenčného obdobia, resp. nie v každom roku z referenčného obdobia súčet finančných hodnôt dodávok bol min. 10 mil. Sk bez DPH, ako aj potenciálni uchádzači, ktorí v požadovanom období zrealizovali dodávky tovaru viac ako 3 krát, avšak ich rozpočtové náklady na jednotlivé zákazky nedosahovali kontrolovaným požadovanú minimálnu finančnú výšku, hoci by táto hodnota ako súčet za požadované obdobie spĺňala kontrolovaným stanovený finančný limit, resp. nedosahovali kontrolovaným požadovanú minimálnu finančnú výšku za každý rok referenčného obdobia.

V ďalšom ohľade excesívnosť a neprimeranosť predmetnej podmienky účasti podľa § 28 ods. 1 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní spočíva nielen v tom, že samotné požiadavky kontrolovaného v rámci predmetnej podmienky účasti jednotlivo sú neprimerané neopodstatnené a diskriminačné, ale aj kumulácia všetkých vyššie uvedených požiadaviek na zrealizované dodávky uchádzačov, resp. záujemcov nesporne presahuje mieru zodpovedajúcu charakteru a zložitosti obstarávaného predmetu zákazky. Kumulatívne splnenie všetkých požiadaviek má za následok, že takto definovanou podmienkou účasti bola eliminovaná existencia hospodárskej súťaže a mohli byť diskriminovaní a od účasti v predmetnom verejnom obstarávaní odradení potenciálni záujemcovia a uchádzači.

Z vyššie uvedeného je zrejmé, že predmetná podmienka účasti podľa § 28 ods. 1 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní stanovená kontrolovaným je podmienkou účasti diskriminačnou, nakoľko do značnej miery obmedzila účasť dostatočne technicky a odborne spôsobilým potenciálnym uchádzačom, čoho podporným argumentom je aj predloženie len jednej ponuky vo verejnom obstarávaní, pričom súťažné podklady si vyžiadalo 22 záujemcov.

Kontrolná skupina konštatuje, že stanovením neprimeranej podmienky účasti podľa § 28 ods. 1 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní v znení bodu III.2.3) „Technická alebo odborná spôsobilosť“ oznámenia kontrolovaný postupoval v rozpore s § 32 ods. 6 zákona o verejnom obstarávaní, čo mohlo mať za následok obmedzenie konkurencie a tým aj čestnej hospodárskej súťaže a súčasne v rozpore s § 9 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní, a to princípom nediskriminácie tým, že diskriminoval tých potenciálnych uchádzačov, ktorí nespĺňali kontrolovaným stanovenú podmienku účasti, ale ktorí mali primerané skúsenosti rovnakého alebo podobného charakteru ako je predmet zákazky, a to v nadväznosti na predpokladanú hodnotu zákazky a referenčné obdobie troch rokov, za ktoré mohli tieto svoje skúsenosti preukazovať.

Uvedené konanie kontrolovaného mohlo mať vplyv na výsledok verejného obstarávania, nakoľko vyššie identifikovaným zistením porušenia zákona o verejnom obstarávaní mohol kontrolovaný odradiť od účasti na predmetnom verejnom obstarávaní potenciálnych záujemcov, resp. uchádzačov, spôsobilých dodať obstarávaný predmet zákazky.

Dôkazy:

- Oznámenie o vyhlásení verejného obstarávania vo Vestníku verejného obstarávania č. 174/2006 z 12. 9. 2006 pod značkou 08518 - MST
- Súťažné podklady, kapitola A.2 „Podmienky účasti“, Časť III. „Rozsah požiadaviek na technickú alebo odbornú spôsobilosť a doklady na ich preukázanie“ bod 1. písm. a)
- dokumentácia z verejného obstarávania

1.1 Kontrolovaný postupoval v rozpore s § 9 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní, a to s princípom transparentnosti tým, že určil zmätočnú podmienku účasti technickej alebo odbornej spôsobilosti podľa § 28 ods. 1 písm. d) zákona o verejnom obstarávaní, v rámci ktorej požadoval od uchádzačov predložiť certifikát kvality ISO 9001 ponúkaných produktov, pričom norma STN EN ISO 9001 zahŕňa certifikačné požiadavky na systém manažérstva kvality, a podľa tejto normy nie je možné vystavovať predmetný certifikát na produkty.

Kontrolovaný v bode 3 časti III.2.3 „Technická alebo odborná spôsobilosť“ oznámenia požadoval nasledovné, cit.: „**certifikátom kvality ISO 9001 uchádzača v odbore predaj, inštalácie, servis s podpora v oblasti informačných technológií (osvedčená kópia dokladu)**“

Kontrolovaný v bode 4 časti III.2.3 „Technická alebo odborná spôsobilosť“ oznámenia požadoval nasledovné, cit.: „**certifikátom kvality ISO 9001 ponúkaných produktov (osvedčená kópia dokladu)**“

Kontrolovaný zároveň stanovil predmetné podmienky účasti obsahovo rovnakým spôsobom aj v kapitole A.2 „Podmienky účasti“, Časť III. „Rozsah požiadaviek na technickú alebo odbornú spôsobilosť a doklady na ich preukázanie“ bod 1. písm. c) a d) súťažných podkladov.

Kontrolná skupina k vyššie stanoveným podmienkam účasti uvádza, že kontrolovaný predmetné podmienky účasti síce nezaradil pod žiadnu z podmienok účasti uvedených v § 28 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní, avšak certifikáty kvality je nevyhnutné vyžadovať v zmysle § 28 ods. 1 písm. d) zákona o verejnom obstarávaní v nadväznosti na dodržanie spôsobu preukazovania tejto podmienky účasti v zmysle § 29 zákona o verejnom obstarávaní.

Podľa § 28 ods. 1 písm. d) zákona o verejnom obstarávaní technickú spôsobilosť alebo odbornú spôsobilosť možno preukázať podľa druhu, množstva, dôležitosti alebo využitia, ak ide o dodanie tovaru alebo poskytnutie služby, opisom technického vybavenia a opatrení použitých uchádzačom alebo záujemcom na zabezpečenie kvality a jeho študijných a výskumných zariadení.

Podľa § 29 zákona o verejnom obstarávaní ak verejný obstarávateľ alebo obstarávateľ vyžaduje predloženie certifikátu kvality vydaného nezávislou inštitúciou, ktorým sa potvrdzuje splnenie noriem zabezpečenia kvality uchádzačom alebo záujemcom, môže využiť systémy zabezpečenia kvality vyplývajúce z európskych noriem. Verejný obstarávateľ a obstarávateľ uzná ako rovnocenné osvedčenia vydané príslušnými orgánmi členských štátov. Verejný obstarávateľ a obstarávateľ musí prijať aj iné dôkazy predložené uchádzačom alebo záujemcom, ktoré sú rovnocenné opatreniam na zabezpečenie kvality podľa požiadaviek na vystavenie príslušného certifikátu.

Kontrolná skupina konštatuje, že kontrolovaný stanovil ako jednu z podmienok účasti na preukázanie technickej alebo odbornej spôsobilosti podľa § 28 ods. 1 písm. d) zákona o verejnom obstarávaní predloženie certifikátu manažérstva kvality podľa normy STN EN ISO 9001, vydaného nezávislou inštitúciou, ktorým sa potvrdzuje splnenie noriem zabezpečenia kvality, v nadväznosti na § 29 zákona o verejnom obstarávaní, pričom tento

certifikát kvality predstavuje štandard, resp. normu, ktorá slúži ako referenčný model pre nastavenie základných riadiacich procesov v organizácii s ohľadom na zlepšovanie kvality poskytovaných výrobných alebo služieb.

Kontrolná skupina poukazuje na skutočnosť, že kontrolovaný požadoval certifikát manažérstva kvality ISO 9001 uchádzača v odbore predaj, inštalácie, servis s podpora v oblasti informačných technológií a súčasne aj certifikát manažérstva kvality ISO 9001 ponúkaných produktov, avšak certifikát manažérstva kvality podľa STN EN ISO 9001 sa nevydáva vo vzťahu ku certifikácii konkrétnych výrobkov, resp. produktov, ale daný certifikát potvrdzuje kompetenciu (znalosti) uchádzača v oblasti manažérstva kvality a uvedené kompetencie (znalosti) sú základným predpokladom zabezpečenia predmetu zákazky v požadovanej kvalite, a teda vypovedá o zavedení systému manažérstva kvality, ktorým sú naplnené požiadavky vyplývajúce z normy STN EN ISO 9001 a ktorých plnenie potvrdzuje nezávislý certifikačný orgán vydaním certifikátu. Požiadavky normy STN EN ISO 9001 sa týkajú systému manažérstva kvality, ktorý je zameraný na jasné definovanie procesov a postupov pre poskytované produkty, resp. tovary a mal by byť zárukou, že všetky výkony súvisiace s výrobou výrobku, či služby majú predpoklady rovnomernej a definovanej kvality. Kontrolná skupina uvádza, že požiadavky vyplývajúce z normy STN EN ISO 9001 zahŕňajú napr. zodpovednosť manažmentu, manažérstvo zdrojov, realizácia produkcie, procesy týkajúce sa zákazníka zamerané na meranie, analýzu a zlepšovanie a iné. Predmetný certifikát sa týka systému manažérstva, avšak nevydáva sa pre certifikáciu konkrétnych tovarov, resp. produktov tak, ako to kontrolovaný požaduje vo vyššie špecifikovanej podmienky účasti.

Vyššie špecifikovaná podmienka účasti podľa § 28 ods. 1 písm. d) v nadväznosti na § 29 zákona o verejnom obstarávaní je stanovená kontrolovaným nejasne a zmätočne, nakoľko nie je zrejmé, aký doklad kontrolovaný požaduje vo vzťahu k ním požadovanému certifikátu kvality ISO 9001 ponúkaných produktov, nakoľko jeden certifikát manažérstva kvality ISO 9001 požadoval vo všeobecnom odbore: predaj, inštalácie, servis a podpora v oblasti informačných technológií, čo je vo vzťahu k predmetu zákazky relevantná požiadavka kontrolovaného, avšak certifikát kvality ISO 9001 ponúkaných produktov nie je možné reálne vystaviť.

V nadväznosti na vyššie uvedené kontrolná skupina má za to, že takto kontrolovaným stanovená podmienka účasti týkajúca sa technickej alebo odbornej spôsobilosti na predloženie certifikátu kvality podľa normy STN EN ISO 9001 ponúkaných produktov je zmätočná, čoho následkom je narušená transparentnosť celého procesu zadávania zákazky, a teda kontrolovaný postupoval **v rozpore s princípom transparentnosti podľa § 9 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní**, nakoľko kontrolovaný požaduje doklad, ktorý v zmysle danej normy **nie je možné objektívne vystaviť**. V tejto súvislosti kontrolná skupina poukazuje na skutočnosť, že uchádzač XX Micza účelom preukázania splnenia vyššie citovanej podmienky účasti týkajúcej sa technickej alebo odbornej spôsobilosti predložil Certifikát kvality ISO 9001:2000 číslo 82346.9.2 „Certification awarded to IBM sales and services in Europe, Middle East and Africa (EMEA), as detailed in appendix A“ z 22. 12. 2005, vydaný spoločnosťou XX, z ktorého nie je zrejmé, čo je jeho obsahom a aké skutočnosti preukazuje.

Kontrolná skupina ďalej uvádza, že podmienky účasti majú byť stanovené tak, aby bola zabezpečená čo najširšia hospodárska súťaž, pričom verejný obstarávateľ, obstarávateľ a osoba podľa § 7 zákona o verejnom obstarávaní majú povinnosť vymedziť požiadavky na preukázanie technickej alebo odbornej spôsobilosti len na tie,

ktoré bezprostredne súvisia s predmetom zákazky, čo však neznamená len priamu vecnú súvislosť s predmetom zákazky, ale aj adekvátnosť rozsahu požiadaviek, t. j. ich primeranosť. Kontrolná skupina v tejto súvislosti uvádza, že podmienky účasti vo verejnom obstarávaní musia byť nielen primerané, ale aj nediskriminačné a nesmú bezdôvodne obmedzovať hospodársku súťaž.

Na základe vyššie uvedeného kontrolná skupina konštatuje, že kontrolovaný **stanovil predmetnú podmienku účasti preukazujúcu technickú alebo odbornú spôsobilosť uchádzačov v rozpore so zákonom o verejnom obstarávaní**, nakoľko podmienku účasti **podľa § 28 ods. 1 písm. d) v nadväznosti na § 29** zákona o verejnom obstarávaní nie je možné uplatňovať svojvoľne a v rámci nej požadovať doklady, ktoré nie sú reálne objektívne preukázateľné uchádzačmi. Takto stanovená podmienka účasti týkajúca sa technickej alebo odbornej spôsobilosti mohla odradiť od účasti na predmetnom zadávaní zákazky potenciálnych záujemcov, ktorí objektívne nemohli disponovať požadovaným certifikátom kvality ISO 9001 ponúkaných produktov. V dôsledku stanovenia zmätočnej a nejednoznačnej podmienky účasti môže pri vyhodnocovaní ponúk kontrolovaným dôjsť k predkladaniu neporovnateľných dokladov, v dôsledku čoho nebude možné jednotlivé ponuky objektívne vyhodnotiť.

Princíp transparentnosti podľa judikatúry Súdneho dvora EÚ zabezpečuje pre každého potenciálneho uchádzača adekvátny stupeň zverejnenia, umožňujúci sprístupnenie trhu pre hospodársku súťaž, ako aj kontrolu nestrannosti postupov (prípady C-324/98 Telaustria, bod 62; C-458/03 Parking Brixen, bod 49). Účelom princípu transparentnosti je predchádzať riziku akéhokoľvek zvýhodňovania alebo svojvôle na strane verejného obstarávateľa. Princíp transparentnosti vo svojej podstate zahŕňa požiadavku, aby proces verejného obstarávania prebiehal priehľadným a najmä predvídateľným spôsobom, v plnom súlade s jednotlivými ustanoveniami zákona o verejnom obstarávaní. Predvídateľnosť tohto procesu je úzko spätá aj s princípom právnej istoty, čím tak vytvára priestor pre efektívnu konkurenciu medzi uchádzačmi, a ktorá by následne mala viesť k účelnému vynakladaniu verejných zdrojov. V rozpore s princípom transparentnosti je akékoľvek konanie verejného obstarávateľa, ktoré by robilo zadávanie zákazky nečitateľným, nekontrolovateľným alebo horšie kontrolovateľným.

So zreteľom na vyššie uvedené skutočnosti kontrolná skupina konštatuje, že kontrolovaný **postupoval v rozpore s § 9 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní, a to princípom transparentnosti**, keď v bode 4 časti III.2.3 „Technická alebo odborná spôsobilosť“ oznámenia požadoval od uchádzačov predložiť certifikát kvality ISO 9001 ponúkaných produktov, vzhľadom na skutočnosť, že predmetná norma obsahuje certifikačné požiadavky na systém manažérstva, a teda podľa tej to normy nie je možné vystavovať certifikáty na produkty tak, ako to kontrolovaný stanovil k predmetnému verejnému obstarávaniu.

Kontrolná skupina má súčasne za to, že uvedené porušenie zákona o verejnom obstarávaní **mohlo mať vplyv na výsledok verejného obstarávania**, nakoľko zmätočná požiadavka na predloženie certifikátu podľa normy ISO 9001 na ponúkané produkty mohla odradiť od účasti v predmetnom verejnom obstarávaní potenciálnych uchádzačov, ktorí by boli inak spôsobilí splniť predmet zákazky, ale nedisponovali, resp. objektívne nemohli disponovať požadovaným certifikátom, ktorým kontrolovaný podmienil účasť v predmetnom verejnom obstarávaní.

Dôkazy:

- Oznámenie o vyhlásení verejného obstarávania vo Vestníku verejného obstarávania č. 174/2006 z 12. 9. 2006 pod značkou 08518 - MST
- Súťažné podklady kapitola A.2 „Podmienky účasti“, Časť III. „Rozsah požiadaviek na technickú alebo odbornú spôsobilosť a doklady na ich preukázanie“ bod 1. písm. c) a d)

1.1 Kontrolovaný postupoval v rozpore s § 94 ods. 4 v nadväznosti na § 33 ods. 1 v spojení s § 33 ods. 3 zákona o verejnom obstarávaní, keď pri vyhodnocovaní splnenia podmienky účasti týkajúcej sa technickej alebo odbornej spôsobilosti podľa § 28 ods. 1 písm. d) v nadväznosti na § 29 zákona o verejnom obstarávaní nepožiadala uchádzača XX o vysvetlenie, resp. doplnenie predloženého dokladu napriek tomu, že z jeho obsahu nevyplýva, že daný uchádzač spĺňa predmetnú podmienku účasti, čím zároveň postupoval v rozpore s princípom transparentnosti podľa § 9 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní.

Kontrolovaný v bode 4 časti III.2.3 „Technická alebo odborná spôsobilosť“ oznámenia požadoval nasledovné, cit.: „certifikátom kvality ISO 9001 ponúkaných produktov (osvedčená kópia dokladu)“

Kontrolovaný zároveň stanovil predmetnú podmienku účasti obsahovo rovnakým spôsobom aj v kapitole A.2 „Podmienky účasti“, Časť III. „Rozsah požiadaviek na technickú alebo odbornú spôsobilosť a doklady na ich preukázanie“ bod 1. písm. d) súťažných podkladov.

V kapitole - A.1 „Pokyny pre uchádzačov“ bode 14 „Jazyk“ súťažných podkladov kontrolovaný požadoval, cit.: „Ponuky a ďalšie doklady a dokumenty vo verejnom obstarávaní sa predkladajú v štátnom jazyku (slovenský jazyk). Doklady preukazujúce splnenie podmienok účasti uchádzačov so sídlom mimo územia Slovenskej republiky musia byť preložené do štátneho jazyka. Ak sa zistí rozdiel v ich obsahu, rozhodujúci je preklad v štátnom jazyku.“

Kontrolná skupina po preskúmaní predložených dokladov zistila, že uchádzač XX za účelom preukázania splnenia vyššie citovanej podmienky účasti týkajúcej sa technickej alebo odbornej spôsobilosti predložil:

- Certifikát kvality ISO 9001:2000 číslo 82346.9.2 „Certification awarded to IBM sales and services in Europe, Middle East and Africa (EMEA), as detailed in appendix A“ z 22. 12. 2005 vydaný spoločnosťou BVQi (NA), Inc, vo forme úradne overenej fotokópie v anglickom jazyku.

Zo „Zápisnice z vyhodnotenia splnenia podmienok účasti“ a „Zápisnice o vyhodnocovaní ponúk“ z 23. 10. 2006 je zrejmé, že kontrolovaný vyhodnotil uchádzača XX ako spĺňajúceho všetky podmienky účasti stanovené kontrolovaným, tj. spĺňajúceho aj vyššie špecifikovanú podmienku účasti podľa § 28 ods. 1 písm. d) v nadväznosti na § 29 zákona o verejnom obstarávaní a následne ho vyhodnotil ako úspešného uchádzača.

Vychádzajúc z obsahu predloženého Certifikát kvality ISO 9001:2000 číslo 82346.9.2 „Certification awarded to IBM sales and services in Europe, Middle East and Africa (EMEA), as detailed in appendix A“ z 22. 12. 2005, kontrolná skupina konštatuje, že uchádzač XX preukázal splnenie predmetnej podmienky účasti prostredníctvom dokumentov, ktoré nie sú

úradne preložené z anglického do slovenského jazyka a z ich obsahu nie sú zrejmé skutočnosti, ktoré kontrolovaný požadoval v rámci jednej z podmienok účasti týkajúcej sa technickej alebo odbornej spôsobilosti podľa § 28 ods. 1 písm. d) v nadväznosti na § 29 zákona o verejnom obstarávaní, na základe čoho má kontrolná skupina za to, že uvedený uchádzač nepreukázal splnenie podmienky účasti týkajúcej sa technickej alebo odbornej spôsobilosti v zmysle § 28 ods. 1 písm. d) v nadväznosti na § 29 zákona o verejnom obstarávaní tak, ako ju kontrolovaný stanovil v predmetnom verejnom obstarávaní.

Kontrolná skupina v tejto súvislosti uvádza, že splnenie podmienok účasti uchádzačom, vrátane podmienok účasti súvisiacich s technickou a odbornou spôsobilosťou uchádzača je jedným z predpokladov pre úspešné plnenie predmetu zadanej zákazky a adekvátne k tomu by mal kontrolovaný s náležitou pozornosťou a v súlade so zákonom o verejnom obstarávaní postupovať v procese vyhodnocovania podmienok účasti, ktoré stanovil k predmetnému verejnému obstarávaniu.

Podľa § 9 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní, pri zadávaní zákaziek sa musí uplatňovať princíp rovnakého zaobchádzania, princíp nediskriminácie uchádzačov alebo záujemcov, **princíp transparentnosti** a princíp hospodárnosti a efektívnosti.

Podľa § 94 ods. 4 zákona o verejnom obstarávaní, splnenie podmienok účasti verejný obstarávateľ vyhodnotí podľa [§ 33](#) zákona o verejnom obstarávaní.

Podľa § 33 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní, verejný obstarávateľ posudzuje splnenie podmienok účasti vo verejnom obstarávaní v súlade s oznámením o vyhlásení verejného obstarávania a súťažnými podkladmi. Ak sú podmienky účasti uvedené aj v súťažných podkladoch, nesmú byť v rozpore s oznámením o vyhlásení verejného obstarávania.

Podľa § 33 ods. 3 zákona o verejnom obstarávaní, verejný obstarávateľ a obstarávateľ môže požiadať uchádzača alebo záujemcu o vysvetlenie alebo o doplnenie predložených dokladov.

K vyššie uvedenému kontrolná skupina poukazuje na identifikované kontrolné zistenie pod bodom 1.3 protokolu, v ktorom konštatovala, že kontrolovaný stanovil túto podmienku účasti zmätočne a v rozpore s ustanovením § 9 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní, konkrétne princípom transparentnosti, avšak kontrolovaný je povinný v procese vyhodnocovania podmienok účasti postupovať v zmysle § 33 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní, a teda ich splnenie posudzovať v súlade s oznámením o vyhlásení verejného obstarávania a súťažnými podkladmi, ktoré si sám stanovil k predmetnému verejnému obstarávaniu. Vzhľadom na túto skutočnosť splnenie kontrolovaným stanovenej podmienky účasti týkajúcej sa technickej alebo odbornej spôsobilosti podľa § 28 ods. 1 písm. d) v nadväznosti na § 29 zákona o verejnom obstarávaní nie je uchádzačom XX preukázané.

V štádiu vyhodnocovania splnenia podmienok účasti uchádzačov v predmetnom verejnom obstarávaní bol kontrolovaný povinný postupovať podľa ustanovenia § 33 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní. V rámci vyhodnocovania splnenia podmienok účasti je nevyhnutné aplikovať inštitút vysvetlenia v zmysle § 33 ods. 3 zákona o verejnom obstarávaní v prípade, ak z predložených dokladov nie je možné jednoznačne posúdiť ich platnosť alebo splnenie podmienok účasti, resp. v prípade pochybnosti o tom, či doklady predložené uchádzačom v ponuke za účelom preukázania splnenia podmienok účasti dostatočne a jednoznačne preukazujú splnenie požadovaných skutočností. Takto bol

kontrolovaný povinný postupovať aj v uvedenom prípade, ktorý nastal v procese vyhodnocovania splnenia podmienok účasti u uchádzača XX a prostredníctvom aplikovania inštitútu vysvetlenia podľa § 33 ods. 3 zákona o verejnom obstarávaní preskúmať skutočnosť, či uchádzač XX posudzovanú podmienku účasti podľa § 28 ods. 1 písm. d) v nadväznosti na § 29 zákona o verejnom obstarávaní splnil alebo nespľnil.

Z dokumentácie týkajúcej sa predmetného verejného obstarávania vyplýva, že kontrolovaný v uvedenom prípade neaplikoval inštitút vysvetlenia, resp. doplnenia predložených dokladov podľa § 33 ods. 3 zákona o verejnom obstarávaní napriek tomu, že jeho použitie bolo nevyhnutné v procese vyhodnocovania splnenia podmienok účasti uchádzača XX. Kontrolovaný v uvedenom prípade postupoval v rozpore s § 33 ods. 3 zákona o verejnom obstarávaní, pretože komisia kontrolovaného nepožiadala daného uchádzača o vysvetlenie alebo doplnenie predložených dokladov napriek skutočnosti, že doklad bol predložený v anglickom jazyku a nebolo možné z neho relevantne posúdiť splnenie podmienky účasti podľa § 28 ods. 1 písm. d) v nadväznosti na § 29 zákona o verejnom obstarávaní v rozsahu, v akom ju stanovil kontrolovaný v oznámení a v súťažných podkladoch, a teda riadne a nespochybniteľne nepreukázal splnenie všetkých kontrolovaným stanovených podmienok účasti v predmetnom verejnom obstarávaní. Komisia kontrolovaného skonštatovala splnenie všetkých podmienok účasti uchádzačom XX a vyhodnotila ho ako úspešného v predmetnom verejnom obstarávaní bez ohľadu na vyššie identifikované nedostatky v predloženej doklade.

Z predloženej dokumentácie nevyplýva, že by sa komisia kontrolovaného touto skutočnosťou v procese vyhodnocovania podmienok účasti zaoberala a nie je zjavné, na základe akých skutočností komisia kontrolovaného vyhodnotila uchádzača XX ako spĺňajúceho všetky podmienky účasti, t. j. aj požiadavku kontrolovaného na predloženie certifikátu kvality ISO 9001 ponúkaných produktov.

Kontrolná skupina v tejto súvislosti poukazuje na **princíp transparentnosti** procesu verejného obstarávania, ktorého základný predpoklad spočíva v tom, že proces verejného obstarávania musí prebiehať priehľadným a predvídateľným spôsobom, v plnom súlade s jednotlivými ustanoveniami zákona o verejnom obstarávaní a podmienkami stanovenými v oznámení a v súťažných podkladoch, stanovuje okrem iného aj jednoznačnosť krokov verejného obstarávateľa, obstarávateľa alebo osoby podľa § 7 zákona o verejnom obstarávaní v celom procese verejného obstarávania a tiež obmedzuje svojvoľnosť ich konania.

So zreteľom na vyššie uvedené kontrolná skupina konštatuje, že kontrolovaný postupoval v predmetnom verejnom obstarávaní **v rozpore s § 94 ods. 4 v nadväznosti na § 33 ods. 1 v spojení s § 33 ods. 3 zákona o verejnom obstarávaní**, z dôvodu, že za účelom správneho vyhodnotenia a preukázania splnenia podmienky účasti týkajúcej sa technickej spôsobilosti alebo odbornej spôsobilosti podľa § 28 ods. 1 písm. d) v nadväznosti na § 29 zákona o verejnom obstarávaní tak, ako si ju kontrolovaný stanovil v oznámení k predmetnému verejnému obstarávaniu uchádzačom XX neaplikoval inštitút vysvetlenia, resp. doplnenia predložených dokladov napriek tomu, že z ponuky uvedeného uchádzača jednoznačne a nespochybniteľne nevyplýva splnenie kontrolovaným stanovenej podmienky účasti týkajúcej sa technickej alebo odbornej spôsobilosti podľa § 28 ods. 1 písm. d) v nadväznosti na § 29 zákona o verejnom obstarávaní. Kontrolná skupina súčasne konštatuje, že konanie kontrolovaného je **v rozpore aj s § 9 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní, a to princípom transparentnosti**, pretože vyššie opísaným konaním

kontrolovaného boli vnesené pochybnosti do procesu posudzovania splnenia podmienok účasti v predmetnom verejnom obstarávaní.

Kontrolná skupina má za to, že uvedené konanie kontrolovaného mohlo mať vplyv na výsledok verejného obstarávania, nakoľko vyššie uvedené konanie kontrolovaného pri vyhodnotení splnenia podmienok účasti sa bezprostredne týka uchádzača XX., ktorý bol kontrolovaným vyhodnotený ako úspešný.

Dôkazy:

- Oznámenie o vyhlásení verejného obstarávania vo Vestníku verejného obstarávania č. 174/2006 z 12. 9. 2006 pod značkou 08518 - MST
- Súťažné podklady kapitola A.2 „Podmienky účasti“, Časť III. „Rozsah požiadaviek na technickú alebo odbornú spôsobilosť a doklady na ich preukázanie“ bod 1. písm. d)
- Zápisnica z vyhodnotenia splnenia podmienok účasti“ a „Zápisnica o vyhodnocovaní ponúk“ z 23. 10. 2006
- dokumentácia z verejného obstarávania, ponuka uchádzača XX.

Z predloženej dokumentácie a porovnaním vyššie špecifikovaných kontrolovaným vykonaných úkonov so zákonom o verejnom obstarávaní v znení zákona č. 282/2006 Z. z. s účinnosťou od 1. 6. 2006 boli pri zadávaní zákazky zistené nasledujúce kontrolné zistenia, ktoré nemali vplyv na výsledok verejného obstarávania:

1.1 Kontrolovaný postupoval v rozpore s § 91 ods. 1 v nadväznosti na § 26 ods. 2 písm. c) a d) zákona o verejnom obstarávaní, keď v kapitole A.2 „Podmienky účasti“, časť I. „Podmienky účasti týkajúce sa osobného postavenia“ bod 2 písm. c) a d) súťažných podkladov požadoval, aby doklady na preukázanie splnenia podmienok účasti týkajúcich sa osobného postavenia podľa § 26 ods. 1 písm. d) a e) zákona o verejnom obstarávaní potvrdenie miestne príslušného daňového úradu a potvrdenie Sociálnej poisťovne a zdravotnej poisťovne boli nie staršie ako tri mesiace ku dňu otvárania ponúk.

V kapitole A.2 „Podmienky účasti“, časť I. „Podmienky účasti týkajúce sa osobného postavenia“ bod 2 písm. c) a d) súťažných podkladov kontrolovaný požadoval na preukázanie splnenia podmienok účasti týkajúcich sa osobného postavenia, cit.:

- „a) písm. a) a b) výpisom z registra trestov nie starším ako tri mesiace (ku dňu predkladania ponúk),
- b) písm. c) potvrdením príslušného súdu,
- c) písm. d) potvrdením Sociálnej poisťovne a zdravotnej poisťovne nie starším ako tri mesiace (ku dňu otvárania ponúk),
- d) písm. e) potvrdením miestne príslušného daňového úradu nie starším ako tri mesiace (ku dňu otvárania ponúk),
- e) písm. f) dokladom o oprávnení podnikat' alebo dokladom o zapísaní v profesijnom zozname vedenom profesijnou organizáciou,
- f) písm. g) potvrdením príslušného inšpektorátu práce(...)

Z vyššie uvedeného vyplýva, že kontrolovaný požadoval od uchádzačov, aby vo svojich ponukách predložili za účelom preukázania splnenia podmienky účasti týkajúcej sa osobného postavenia podľa § 26 ods. 1 písm. d) a e) zákona o verejnom obstarávaní doklady: potvrdenie miestne príslušného daňového úradu, potvrdenie Sociálnej

poisťovne a potvrdenie zdravotnej poisťovne boli nie staršie **ako tri mesiace ku dňu otvárania ponúk.**

Podľa § 26 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní sa verejného obstarávania môže zúčastniť len ten, kto spĺňa tieto podmienky účasti týkajúce sa osobného postavenia:

- a) nebol on ani jeho štatutárny orgán, ani člen štatutárneho orgánu právoplatne odsúdený za trestný čin korupcie, za trestný čin poškodzovania finančných záujmov Európskych spoločností, za trestný čin legalizácie príjmu z trestnej činnosti, za trestný čin založenia, zosnovania a podporovania zločineckej skupiny alebo za trestný čin založenia, zosnovania alebo podporovania teroristickej skupiny,
- b) nebol on ani jeho štatutárny orgán, ani člen štatutárneho orgánu právoplatne odsúdený za trestný čin, ktorého skutková podstata súvisí s podnikaním,
- c) nie je voči nemu vedené konkurzné konanie, nie je v konkurze, v likvidácii ani nebol proti nemu zamietnutý návrh na vyhlásenie konkurzu pre nedostatok majetku,
- d) **nemá evidované nedoplatky poistného na zdravotné poistenie, sociálne poistenie a príspevkov na starobné dôchodkové sporenie, ktoré sa vymáhajú výkonom rozhodnutia,**
- e) **nemá evidované daňové nedoplatky, ktoré sa vymáhajú výkonom rozhodnutia,**
- f) je oprávnený dodávať tovar, uskutočňovať stavebné práce alebo poskytovať službu,
- g) neporušil v predchádzajúcich piatich rokoch zákaz nelegálneho zamestnávania podľa osobitného predpisu,
- h) nebolo mu v predchádzajúcich troch rokoch preukázané závažné porušenie odborných povinností, ktoré dokáže verejný obstarávateľ a obstarávateľ preukázať.

Podľa § 26 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní uchádzač alebo záujemca preukazuje splnenie podmienok účasti podľa odseku 1

- a) písm. a) a b) výpisom z registra trestov nie starším ako tri mesiace,
- b) písm. c) potvrdením príslušného súdu nie starším ako tri mesiace,
- c) **písm. d) potvrdením Sociálnej poisťovne a zdravotnej poisťovne nie starším ako tri mesiace,**
- d) **písm. e) potvrdením miestne príslušného daňového úradu nie starším ako tri mesiace,**
- e) písm. f) dokladom o oprávnení dodávať tovar, uskutočňovať stavebné práce alebo poskytovať službu,
- f) písm. g) potvrdením príslušného inšpektorátu práce.

Ustanovenie § 26 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní je kogentného charakteru, od ktorého sa kontrolovaný pri stanovení podmienok účasti týkajúcich sa osobného postavenia nemôže odchýliť, pričom v § 26 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní je taxatívne určené akými dokladmi sa splnenie týchto podmienok účasti preukazuje a za aké obdobie môže v rámci splnenia podmienok účasti týkajúcich sa osobného postavenia kontrolovaný od uchádzačov požadovať dané doklady vo verejnom obstarávaní. V kontexte taxatívneho rozsahu podmienok účasti týkajúcich sa osobného postavenia kontrolná skupina ďalej uvádza, že kontrolovaný nie je oprávnený stanoviť si predmetné podmienky účasti nad rámec možností upravených v predmetnom ustanovení § 26 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní a svojvoľne ich modifikovať (rozširovať, resp. zužovať). Uvedená taxatívnosť rozsahu dokladov je pre verejného obstarávateľa záväzná, tzn. že doklady, ktorými má byť preukazované splnenie podmienok účasti, týkajúcich sa osobného postavenia musia byť kontrolovaným vymedzené jednoznačne a jasne v súlade s dikciou ustanovenia § 26 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní a nemôže ich svojvoľne prispôbovať svojím požiadavkám. Každý uchádzač alebo záujemca v procese verejného obstarávania musí spĺňať

všetky podmienky účasti týkajúce sa osobného postavenia v takom rozsahu, v akom sú upravené v § 26 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní a preukázať ich dokladmi podľa ods. 2, resp. ods. 3 a 4.

Kontrolná skupina uvádza, že lehota 3 mesiacov definovaná v požiadavke na doklady podľa § 26 ods. 2 písm. c) a d) zákona o verejnom obstarávaní, ktoré nemôžu byť staršie ako tri mesiace, sa počíta od uplynutia lehoty na predkladanie ponúk a nie odo dňa určeného na otváranie ponúk. Nakoľko deň uplynutia lehoty na predkladania ponúk nastane skôr ako termín otvárania ponúk a tieto dni nie sú v procese verejného obstarávania bezpodmienečne vždy identické, kontrolovaný musí pri vymedzení dokladov, ktorými sa preukazuje splnenie podmienok účasti týkajúcich sa osobného postavenia postupovať v súlade s § 26 ods. 2 písm. c) a d) zákona o verejnom obstarávaní.

Kontrolná skupina konštatuje, že požiadavka kontrolovaného, aby doklady podľa § 26 ods. 1 písm. d) a e) zákona o verejnom obstarávaní neboli staršie ako tri mesiace ku dňu otvárania ponúk a nie k lehote na predkladanie ponúk je v rozpore s § 26 ods. 2 písm. c) a d) zákona o verejnom obstarávaní.

V predmetnom prípade bola lehota na predkladanie ponúk do dňa 16. 10. 2006 a deň otvárania ponúk bol kontrolovaným určený na 17. 10. 2006, čo nepredstavuje zásadný časový rozdiel, avšak kontrolovaný nerešpektujúc taxatívnu povahu podmienok účasti týkajúcich sa osobného postavenia zúžil časový rozsah (časové obdobie) platnosti dokladov, prostredníctvom ktorých uchádzači mohli preukázať dané podmienky účasti, čím postupoval v rozpore so zákonom o verejnom obstarávaní.

V nadväznosti na vyššie uvedené kontrolná skupina konštatuje, že uvedené konanie kontrolovaného nemalo vplyv na výsledok verejného obstarávania, nakoľko termín otvárania ponúk bol nasledujúci deň po uplynutí lehoty na predkladanie ponúk a kontrolovaný v procese posudzovania splnenia podmienok účasti akceptoval uchádzačom predložené doklady a žiadny uchádzač nebol vylúčený z procesu verejného obstarávania pre nesplnenie predmetnej podmienky účasti.

Dôkazy:

- Súťažné podklady kapitola A.2 „Podmienky účasti“, časť I. „Podmienky účasti týkajúce sa osobného postavenia“ bod 2 písm. c) a d)
- „Zápisnica z vyhodnotenia splnenia podmienok účasti“ a „Zápisnica o vyhodnocovaní ponúk“ z 23. 10. 2006
- dokumentácie z verejného obstarávania

1.1 Kontrolovaný postupoval v rozpore s § 9 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní, keď v bode III.2.2. „Ekonomické a finančné postavenie“ oznámenia požadoval na preukázanie obratu, ktorý sa viaže na predmet zákazky obrat za predchádzajúce tri roky (osobitne r. 2003, 2004, 2005) potvrdený príslušným daňovým úradom.

Kontrolovaný v bode III.2.2. „Ekonomické a finančné postavenie“ oznámenia uviedol nasledovné, cit.: „Finančné a ekonomické postavenie uchádzač preukáže ... 2. prehľadom o obrate - výkazom ziskov a strát alebo výkazom o príjmoch a výdavkoch a obratom, ktorý sa viaže na predmet obstarávania, za predchádzajúce tri roky (osobitne r. 2003, 2004, 2005), potvrdené príslušným daňovým úradom.“

Kontrolovaný stanovil predmetnú podmienku účasti obsahovo rovnakým spôsobom aj v kapitole A.2 „Podmienky účasti“, Časť II. „Rozsah požiadaviek určený na finančné a ekonomické postavenie a doklady na ich preukázanie“ bod 1. písm. b) súťažných podkladov.

Podľa § 9 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní, pri zadávaní zákaziek sa musí uplatňovať princíp rovnakého zaobchádzania, princíp nediskriminácie uchádzačov alebo záujemcov, **princíp transparentnosti** a princíp hospodárnosti a efektívnosti.

Podľa § 94 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní pri zadávaní podlimitných zákaziek verejný obstarávateľ v oznámení o vyhlásení verejného obstarávania uvedie podmienky účasti a doklady, ktorými ich možno preukázať podľa odseku 1 a podľa § 27 až 30.

Podľa § 27 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní finančné a ekonomické postavenie možno preukázať spravidla

- a) vyjadrením banky alebo pobočky zahraničnej banky, ktorým môže byť prísľub banky alebo pobočky zahraničnej banky o poskytnutí úveru,
- b) potvrdením o poistení zodpovednosti za škodu spôsobenú pri výkone povolania alebo potvrdením o poistení zodpovednosti za škodu podnikateľa, ak takéto poistenie vyžaduje osobitný zákon,
- c) súvahou alebo výkazom o majetku a záväzkoch alebo údajmi z nich alebo
- d) **prehľadom o celkovom obrate alebo prehľadom o dosiahnutom obrate v oblasti, ktorej sa predmet zákazky týka**, najviac za posledné tri hospodárske roky, za ktoré sú dostupné v závislosti od vzniku alebo začatia prevádzkovania činnosti.

Ustanovenie § 27 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní je dispozitívnej povahy a umožňuje kontrolovanému na preukázanie finančného a ekonomického postavenia uchádzačov stanoviť aj iné podmienky účasti týkajúce sa finančného a ekonomického postavenia za podmienky dodržania základných princípov verejného obstarávania uvedených v ustanovení § 9 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní. Výpočet dokumentov v ustanovení § 27 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní, ktorými uchádzač preukazuje finančné a ekonomické postavenie je len demonštratívny a verejný obstarávateľ, obstarávateľ alebo osoba podľa § 7 zákona o verejnom obstarávaní je oprávnený určiť, aké doklady požaduje na preukázanie splnenia podmienok účasti týkajúcich sa ekonomického a finančného postavenia. V ustanovení § 27 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní sú príkladmo vymenované doklady a verejný obstarávateľ, obstarávateľ a osoba podľa § 7 zákona o verejnom obstarávaní musí v oznámení o vyhlásení verejného obstarávania alebo v oznámení použitom ako výzva na súťaž jasne určiť, aký doklad má uchádzač predložiť a čo má predložený doklad obsahovať za účelom splnenia podmienky účasti týkajúcej sa finančného a ekonomického postavenia.

Kontrolovaný stanovil, že za účelom preukázania finančného a ekonomického postavenia požaduje, aby uchádzači v predmetnom verejnom obstarávaní predložili okrem iného doklad - prehľad o obrate prostredníctvom výkazom ziskov a strát alebo výkazom o príjmoch a výdavkoch a doklad - **prehľad o obrate, ktorý sa viaže na predmet zákazky za predchádzajúce tri roky (osobitne r. 2003, 2004, 2005), ktoré majú byť potvrdené príslušným daňovým úradom.**

V nadväznosti na uvedené kontrolná skupina uvádza, že podľa zákona č. 431/2002 Z. z. o účtovníctve v znení neskorších predpisov, Súvaha a Výkaz ziskov a strát

tvoria súčasť účtovnej závierky v sústave podvojného účtovníctva a sú povinnou prílohou daňového priznania k dani z príjmov. Výkaz o majetku a záväzkoch a Výkaz o príjmoch a výdavkoch tvoria súčasť účtovnej závierky v sústave jednoduchého účtovníctva a sú povinnou prílohou daňového priznania k dani z príjmov. Prehľad o dosiahnutom obrate preukázaný údajmi z výkazu ziskov a strát alebo údajmi z výkazu o príjmoch a výdavkoch predstavuje celkový dosiahnutý obrat zahrňujúci všetky činnosti zapísané v predmete činnosti daného hospodárskeho subjektu a je potvrdený príslušným daňovým úradom, avšak zo samotného dokladu, ktorým je výkaz ziskov a strát alebo výkaz o príjmoch a výdavkoch nie je možné zistiť obrat v oblasti, ktorej sa predmet zákazky týka v prípade, ak má záujemca, resp. uchádzač zapísané v predmete podnikania viacero činností, resp. ak nemá zapísané v predmete podnikania iba činnosti, ktoré sa týkajú predmetu obstarávanej zákazky. Daný doklad vo forme prehľadu nie je potvrdzovaný daňovým úradom.

Kontrolná skupina konštatuje, že údaje uvedené vo výkaze ziskov a strát, resp. výkaze o príjmoch a výdavkoch deklarujú skutočnosť, aký celkový obrat dosiahol hospodársky subjekt z celkového predaja všetkých vlastných výrobkov a služieb, na ktorých predaj, výrobu a poskytovanie je oprávnený, t. j. ide o súhrnný údaj obratu hospodárskeho subjektu za dané účtovné obdobie, avšak v prípade, že je hospodársky subjekt oprávnený na výkon viacerých činností, nie je možné preukazovať údajmi uvedenými vo výkaze ziskov a strát, resp. vo výkaze o príjmoch a výdavkoch dosiahnutý obrat za určité účtovné obdobie týkajúci sa výlučne len výkonu konkrétnej činnosti. Vedomosť o dosiahnutom obrate za určité účtovné obdobie týkajúci sa výlučne určitého výkonu konkrétnej činnosti má samotný hospodársky subjekt, a preto potvrdiť prehľad o dosiahnutom obrate v oblasti, ktorej sa predmet zákazky týka, resp. čestne prehlásiť výšku obratu v oblasti, ktorej sa predmet zákazky týka je oprávnená osoba, ktorá koná v mene hospodárskeho subjektu a nie príslušný daňový úrad. Požiadavka kontrolovaného na potvrdenie predmetného prehľadu o obrate v oblasti, ktorej sa predmet zákazky týka, daňovým úradom je bezdôvodná a neopodstatnená.

Kontrolná skupina konštatuje, že kontrolovaným stanovená požiadavka na preukázanie obratu v oblasti, ktorej sa predmet zákazky týka dokladom potvrdeným príslušným daňovým úradom je zmätočná a v rozpore s princípom transparentnosti podľa § 9 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní, nakoľko kontrolovaný požaduje doklad, ktorý nie je oprávnený potvrdiť daňový úrad, ale samotný uchádzač, resp. osoba, ktorá je oprávnená konať v mene uchádzača.

Kontrolná skupina zároveň konštatuje, že vyššie uvedené konanie kontrolovaného nemalo vplyv na výsledok verejného obstarávania, nakoľko kontrolovaný pri vyhodnocovaní predmetnej podmienky účasti týkajúcej sa finančného a ekonomického postavenia akceptoval doklady predložené za účelom jej preukázania úspešným uchádzačom XX, vo svojej ponuke, ktoré okrem požadovaných výkazov ziskov a strát obsahovali aj prehľad o dosiahnutých obratoch v oblasti, ktorej sa predmet zákazky týka potvrdený osobou oprávnenou konať v mene uchádzača.

Dôkazy:

- Oznámenie o vyhlásení verejného obstarávania vo Vestníku verejného obstarávania č. 174/2006 z 12. 9. 2006 pod značkou 08518 - MST
- Súťažné podklady A.2 „Podmienky účasti“, Časť II. „Rozsah požiadaviek určený na finančné a ekonomické postavenie a doklady na ich preukázanie“ bod 1. písm. b)
- „Zápisnica z vyhodnotenia splnenia podmienok účasti“
- „Zápisnica o vyhodnocovaní ponúk“ z 23. 10. 2006

- ponuka uchádzača XX
- dokumentácia z verejného obstarávania

1.1 Kontrolovaný postupoval v rozpore s § 9 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní tým, že v oznámení pod bodom IV.3.3) „Podmienky na získanie súťažných podkladov a doplňujúcich dokumentov alebo informatívnych dokumentov“ stanovil o 19 dní kratšiu lehotu na vyžiadanie si súťažných podkladov v porovnaní s lehotou na prekladanie ponúk stanovenej pod bodom IV.3.4) „Lehota na predkladanie ponúk“ oznámenia.

Kontrolovaný v bode IV.3.3) „Podmienky na získanie súťažných podkladov a doplňujúcich dokumentov alebo informatívnych dokumentov“ oznámenia stanovil lehotu na vyžiadanie si súťažných podkladov nasledovne, cit.: „Lehota na prijímanie žiadostí o súťažné podklady alebo o prístup k dokumentom:

Dátum: 27. 9. 2006, čas: 10:00 hod.“

Lehotu na predkladanie ponúk stanovil kontrolovaný pod bodom IV.3.4) „Lehota na predkladanie ponúk“ oznámenia do dňa 16. 10. 2006 do 10:00 hod.

Z uvedeného tak vyplýva, že kontrolovaný skrátil lehotu na vyžiadanie si súťažných podkladov oproti lehote na predkladanie ponúk o 19 kalendárnych dní.

Podľa § 9 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní, pri zadávaní zákaziek sa musí uplatňovať princíp rovnakého zaobchádzania, princíp nediskriminácie uchádzačov alebo záujemcov, princíp transparentnosti a princíp hospodárnosti a efektívnosti.

Stanovením kratšej lehoty na vyžiadanie súťažných podkladov ako lehoty na predkladanie ponúk je obmedzený prístup k súťažným podkladom všetkých potenciálnych uchádzačov k postupu verejného obstarávania, ktorí môžu mať záujem na predložení ponuky v konkrétnom postupe verejného obstarávania. Skrátenie lehoty na vyžiadanie si súťažných podkladov je neopodstatnené, pretože zákon o verejnom obstarávaní spája s vyžiadaním si súťažných podkladov pre verejného obstarávateľa, obstarávateľa, resp. osobu podľa § 7 zákona o verejnom obstarávaní len evidenčnú povinnosť záujemcov v konkrétnom verejnom obstarávaní. Skrátenie lehoty na vyžiadanie súťažných podkladov oproti lehote na predkladanie ponúk môže viesť k neprimeranému následku spočívajúcom v neúčasti potenciálnych uchádzačov v postupe verejného obstarávania, ktorým nebolo zo strany verejného obstarávateľa, obstarávateľa, resp. osoby podľa § 7 zákona o verejnom obstarávaní umožnené vyžiadať si súťažné podklady po uplynutí skrátenej lehoty na vyžiadanie si súťažných podkladov a ktorí si do uplynutia skrátenej lehoty na vyžiadanie si súťažných podkladov nestihnú prevziať súťažné podklady, ale boli by spôsobilí predložiť verejnému obstarávateľovi, obstarávateľovi alebo osobe podľa § 7 zákona o verejnom obstarávaní ponuku na obstarávaný predmet zákazky.

Kontrolná skupina uvádza, že je na uvážení a zodpovednosti každého záujemcu, aké množstvo času, technické zabezpečenie a personálne kapacity bude potrebovať na vypracovanie ponuky. Kontrolná skupina poukazuje, že kontrolovaný nemôže potenciálnym uchádzačom vo verejnom obstarávaní vytvárať neprimerané podmienky a obmedzenia k prístupu k súťažným podkladom, pretože vypracovať ponuku je možné len na základe informácií a údajoch uvedených v súťažných podkladoch, pretože obsahujú zásadné skutočnosti ako je podrobný opis predmetu zákazky, podmienky účasti, ako aj ďalšie

okolnosti, ktoré sú rozhodujúce pre plnenie zmluvy a dôležité pre vypracovanie a predloženie ponuky vo verejnom obstarávaní.

Kontrolná skupina má za to, že v každom procese verejného obstarávania je verejný obstarávateľ, obstarávateľ alebo osoba podľa § 7 zákona o verejnom obstarávaní povinný postupovať v súlade so zákonom o verejnom obstarávaní, a teda aj v súlade s princípmi verejného obstarávania upravenými v § 9 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní, ktorých účelom je zabezpečenie rozvoja účinnej čestnej hospodárskej súťaže medzi hospodárskymi subjektmi, ktoré sa zúčastňujú na verejnom obstarávaní. Kontrolovaný v danom prípade bez objektívneho dôvodu skrátil lehotu na vyžiadanie si súťažných podkladov, v dôsledku čoho nepostupoval v súlade s ustanovením § 9 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní, a to najmä nepostupoval v súlade s princípom nediskriminácie uchádzačov alebo záujemcov a princípom efektívnosti a hospodárnosti verejného obstarávania vo vzťahu k tomu, že v zmysle § 51 ods. 4 zákona o verejnom obstarávaní ponuku môže predložiť iba uchádzač, ktorý si vyžiadaval súťažné podklady a ktorému ich verejný obstarávateľ poskytol.

Kontrolná skupina uvádza, že kontrolovaný musí určiť také podmienky v príslušnom postupe zadávania zákazky, aby nediskriminoval hospodárske subjekty, ktoré sú spôsobilé predložiť ponuku na obstarávaný predmet zákazky a zároveň, aby vytvoril predpoklady na účasť vo verejnom obstarávaní dostatočného počtu uchádzačov, a tým umožnil v rámci postupu zadávania zákazky uskutočnenie riadnej a transparentnej hospodárskej súťaže.

V súvislosti s povinnosťou kontrolovaného dodržiavať pri zadávaní zákazky princíp nediskriminácie uchádzačov alebo záujemcov kontrolná skupina uvádza, že princíp nediskriminácie uchádzačov alebo záujemcov okrem iného v sebe subsumuje predpoklad, že každý záujemca, resp. uchádzač by mal mať rovnaké možnosti pri vypracovaní ponuky, čo nie je uskutočniteľné v prípade, ak kontrolovaný určí kratšiu lehotu na vyžiadanie súťažných podkladov v porovnaní s lehotou na predkladanie ponúk.

So zreteľom na dodržiavanie princípu nediskriminácie uchádzačov alebo záujemcov kontrolná skupina poukazuje na skutočnosť, že určenie kratšej lehoty na vyžiadanie súťažných podkladov predstavuje reštriktívny prvok v postupe zadávania zákazky kontrolovaným, pretože súťažné podklady nebudú poskytnuté záujemcovi, ktorý požiada o ich poskytnutie po uplynutí skrátenej lehoty určenej na vyžiadanie súťažných podkladov, resp. ani nebude mať možnosť požiadať o súťažné podklady, nakoľko skrátená lehotu na vyžiadanie súťažných podkladov už márne uplynula.

V kontexte uplatňovania princípu hospodárnosti a efektívnosti v procese verejného obstarávania kontrolná skupina uvádza, že hospodárne a efektívne je verejné obstarávanie, ktoré zabezpečí čo možno najširšiu hospodársku súťaž a určenie kratšej lehoty na vyžiadanie súťažných podkladov môže viesť k nežiaducemu následku vo vzťahu k počtu predložených ponúk, pretože nie je možné vylúčiť skutočnosť, že verejného obstarávania sa nezúčastní uchádzač schopný predložiť konkurencieschopnú ponuku, ktorý z dôvodu uplynutia skrátenej lehoty na vyžiadanie súťažných podkladov nepožiadal o poskytnutie súťažných podkladov a v konečnom dôsledku výsledkom nemusí byť vysúťažená najlepšia (najvýhodnejšia) ponuka pre verejného obstarávateľa, obstarávateľa alebo osobu podľa § 7 zákona o verejnom obstarávaní.

Kontrolovaný v danom prípade postupoval v rozpore s § 9 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní, konkrétne s princípom nediskriminácie uchádzačov alebo záujemcov a princípom hospodárnosti a efektívnosti tým, že určil neprímerane krátku lehotu na vyžiadanie súťažných podkladov. Kontrolovaný vyššie uvedeným konaním obmedzil prístup k súťažným podkladom tým, že skrátil lehotu na ich vyžiadanie o 19 dní v porovnaní s lehotou na prekladanie ponúk.

Kontrolná skupina konštatuje, že vyššie uvedené konanie kontrolovaného nemalo vplyv na výsledok verejného obstarávania, a to vzhľadom na tú skutočnosť, že aj keď kontrolovaný skrátil lehotu na vyžiadanie si súťažných podkladov o 19 dní oproti lehote na predkladanie ponúk, súťažné podklady si vyžiadalo až 22 záujemcov.

Dôkazy:

- Oznámenie o vyhlásení verejného obstarávania vo Vestníku verejného obstarávania č. 174/2006 z 12. 9. 2006 pod značkou 08518 - MST
- dokumentácia z verejného obstarávania

2. Podlimitná zákazka na dodanie tovaru na predmet zákazky „Dodávka osobných počítačov, monitorov a notebookov“

Kontrolovaný je verejným obstarávateľom podľa § 6 ods. 1 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní a pri zadávaní predmetnej zákazky bol v zmysle § 9 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní povinný postupovať podľa tohto zákona.

Kontrolovaný vyhlásil verejnú súťaž podľa § 91 a nasl. v nadväznosti na § 51 a nasl. zákona o verejnom obstarávaní na predmet zákazky „Dodávka osobných počítačov, monitorov a notebookov“ uverejnením Oznámenia o vyhlásení verejného obstarávania vo Vestníku verejného obstarávania č. 88/2007 z 10. 5. 2007 pod značkou 02046 - MST (ďalej len „oznámenie“).

Kontrolovaný v oddiele II. „Predmet zákazky“ bode II.1.2) „Druh zákazky a miesto uskutočnenia stavebných prác, dodania tovarov alebo poskytovania služieb“ oznámenia uviedol, že predmetná zákazka sa týka dodania tovarov a ako hlavné miesto dodania tovarov uviedol Ministerstvo financií Slovenskej republiky, Štefanovičova 5, 817 82 Bratislava, IČO: 00151742.

V oddiele II. „Predmet zákazky“ bode 11.1.5) „Stručný opis zákazky alebo nákupu (nákupov)“ oznámenia kontrolovaný uviedol, cit.: „Dodávka osobných počítačov (40 ks), monitorov (100 ks) a notebookov (30 ks) vrátane služieb spojených s ich dodávkou na miesto dodania a s priebežným zabezpečovaním bezplatného záručného servisu a záručných opráv. Podrobné vymedzenie predmetu zákazky je v časti B. Opis predmetu súťažných podkladov.“

Kontrolovaný stanovil predpokladanú hodnotu zákazky v oddiele II. „Predmet zákazky“ bode 11.2.1) „Celkové množstvo alebo rozsah“ oznámenia vo výške 3 376 761,00 Sk bez DPH. V závislosti od typu kontrolovaného, predmetu zákazky a predpokladanej hodnoty zákazky ide o podlimitnú zákazku na dodanie tovaru podľa § 4 ods. 3 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní.

Kontrolovaný v oddiele II. „Predmet zákazky“ v bode II. 1.6) „Spoločný slovník obstarávania (CPV)“ oznámenia uviedol nasledovné:

Hlavný predmet

Hlavný slovník: 30213000-5 - Osobné počítače

Doplňkový slovník: E110-7, E142-0

Doplňujúce predmety

Hlavný slovník: 30213100-6 - Osobné počítače typu notebook, 30231250-4 - Zobrazovacie jednotky.

Kontrolovaný v oddiele II. „Predmet zákazky“ bode II.1.7. „Rozdelenie na časti“ oznámenia uviedol, že predmet zákazky sa nedelí na časti. V oznámení pod bodom 111.1.1. „Požadované zábezpeky a záruky“ kontrolovaný uviedol, že nevyžaduje zábezpeku.

V oddiele II. „Predmet zákazky“ bode II.3. „Trvanie zmluvy alebo lehota dodania“ oznámenia kontrolovaný uviedol trvanie 15 dní.

Ako kritérium na vyhodnotenie ponúk si kontrolovaný zvolil podľa oddielu IV. „Postup“ bodu IV.2.1. oznámenia **najnižšiu cenu**.

V oddiele IV. „Postup“ z bodu IV.2.2. „Použije sa elektronická aukcia“ oznámenia vyplýva, že elektronická aukcia sa nepoužije.

V oddiele IV. „Postup“ bode IV.3.3. „Podmienky na získanie súťažných podkladov a doplňujúcich dokumentov“ oznámenia kontrolovaný stanovil lehotu na prijímanie žiadostí o súťažné podklady alebo o prístup k dokumentom do 30. 5. 2007 do 14:30 hod. Zároveň z uvedeného bodu vyplýva, že kontrolovaný nepožadoval poplatok za poskytnutie súťažných podkladov.

Súťažné podklady si vyžiadalo 27 záujemcov. Z doručenej dokumentácie je zrejmé, že kontrolovaný súťažné podklady poslal prostredníctvom pošty všetkým 27 záujemcom. Zároveň kontrolovaný v súlade s ustanovením § 34 ods. 15 zákona o verejnom obstarávaní vyhotovil dokument „Zoznam záujemcov, ktorým sa poskytli súťažné podklady“ obsahujúci zoznam záujemcov, ktorým kontrolovaný poskytol súťažné podklady, vrátane dátumu ich poskytnutia.

Z predloženej dokumentácie vyplýva, že záujemca XX požiadal kontrolovaného o vysvetlenie súťažných podkladov, a to konkrétne o spresnenie, či je podmienkou účasti aj požiadavka na potvrdenie environmentálneho manažérstva, nakoľko je spomenutá na rôznych miestach v súťažných podkladoch a v iných častiach nie je upravená.

Kontrolovaný listom č. MF/016446/2007-242 „Súťažné podklady - vysvetľovanie“ z 22. 5. 2007 zaslal vysvetlenie súťažných podkladov poštou všetkým toho času známym záujemcom.

Z predloženej dokumentácie vyplýva, že záujemca XX Bratislava dňa 28. 5. 2007 požiadal kontrolovaného o vysvetlenie súťažných podkladov, a to konkrétne o spresnenie, či požiadavku na objem osobného počítača bude spĺňať aj osobný počítač s objemom 6,6 litrov a žiadal o určenie webstránok s testami procesorov SYSMARK 2004 a MobileMark 05.

Kontrolovaný listom č. MF/016446/2007-242 „Súťažné podklady - vysvetľovanie č. 2“ zo 4. 6. 2007 zaslal vysvetlenie súťažných podkladov všetkým záujemcom, ktorí požiadali o súťažné podklady.

Z predloženej dokumentácie ďalej vyplýva, že záujemca XX listom doručeným 30. 5. 2007 požiadal kontrolovaného o vysvetlenie súťažných podkladov, a to konkrétne o spresnenie, či kontrolovaný trvá na požiadavke na objem osobného počítača 6 litrov a o vysvetlenie podmienky účasti týkajúcej sa ekonomického a finančného postavenia vo vzťahu na požadovaný prehľad o obrate, ktorý má byť potvrdený výrobcom ponúkaných výrobkov a či postačuje na jeho preukázanie čestné vyhlásenie, resp. aký doklad je potrebné predložiť v prípade, že uchádzač z objektívnych dôvodov nemôže daný doklad predložiť a vysvetlenie, aké sú to objektívne dôvody.

Kontrolovaný listom č. MF/016446/2007-242 „Súťažné podklady - vysvetľovanie č. 3“ zo 4. 6. 2007 zaslal vysvetlenie súťažných podkladov všetkým záujemcom, ktorí požiadali o súťažné podklady.

Lehota na predkladanie ponúk bola v oddiele IV. „Postup“ podľa bodu IV.3.4) „Lehota na predkladanie ponúk alebo žiadostí o účasť“ oznámenia stanovená kontrolovaným do 11. 6. 2007 do 12:00 hod.

V súlade s § 33 ods. 9 a § 40 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní kontrolovaný dňa 18. 5. 2007 vymenoval na vyhodnotenie splnenia podmienok účasti a na vyhodnotenie ponúk 4-člennú komisiu v zložení:

- XX - predseda komisie
- XX - člen komisie
- XX - člen komisie
- XX - členka komisie.

Všetci vyššie vymenovaní členovia komisie dňa 12. 6. 2007 podpísali čestné vyhlásenie v súlade s § 40 ods. 6 zákona o verejnom obstarávaní, v ktorom zároveň vyhlásili, že spĺňajú všetky predpoklady byť členom komisie vyplývajúce z § 40 ods. 3, 4 a 5 zákona o verejnom obstarávaní.

Kontrolovanému bola v lehote na predkladanie ponúk, t.j. do 11. 6. 2007 do 12:00 hod., doručená ponuka od nasledovného uchádzača:

1. XX - osobne 11. 6. 2007 o 9:45 hod.

Otváranie ponúk sa uskutočnilo dňa 12. 6. 2007 o 10:00 hod. Na otváraní ponúk bol prítomný zástupca uchádzača XX. Z otvárania ponúk vypracoval kontrolovaný zápisnicu z otvárania ponúk, v ktorej uviedol zoznam uchádzačov, ktorí predložili ponuku v lehote na predkladanie ponúk, vrátane identifikačných údajov a návrhu na plnenie kritérií. Dňa 12. 6. 2007 kontrolovaný zaslal zápisnicu z otvárania ponúk uchádzačovi, ktorý ponuku predložil.

Z dokladu „Zápisnica z vyhodnotenia splnenia podmienok účasti uchádzača, ktorý predložil ponuku do verejnej súťaže pre podlimitnú zákazku na predmet zákazky „Dodávka osobných počítačov, monitorov a notebookov“ z 13. 6. 2007 vyplýva, že uchádzač XX splnil všetky kontrolovaným stanovené podmienky účasti.

Z dokladu „Zápisnica o vyhodnocovaní ponuky predloženej do verejnej súťaže pre podlimitnú zákazku na predmet zákazky „Dodávka osobných počítačov, monitorov a notebookov“ z 15. 6. 2007 vyplýva, že ponuka uchádzača XX obsahuje všetky dokumenty

požadované kontrolovaným v oznámení a v súťažných podkladoch, uvedený uchádzač splnil požiadavky na predmet zákazky a predložil nasledovný návrh na plnenie kritérií:

p. č.	Uchádzač, ktorý si prevzal súťažné podklady a predložil ponuku	Návrh na plnenie kritéria Najnižšia celková cena za dodávku zariadení, ktorá je súčtom celkovej ceny za uvádzaný počet kusov všetkých zariadení špecifikovaných v položkách 1. až 4. spolu a celkovej ceny za služby špecifikované v položkách 5. a 6. spolu v Sk s DPH
1.	XX	XX Sk

Z predmetnej zápisnice ďalej vyplýva, že na základe stanoveného kritéria na vyhodnotenie ponúk, komisia kontrolovaného vyhodnotila ako úspešného uchádzača, uchádzača XX.

Kontrolovaný listom „Oznámenie o výsledku vyhodnotenia ponúk - prijatie ponuky“ z 15. 6. 2007 informoval úspešného uchádzača o prijatí jeho ponuky. Oznámenia o výsledku vyhodnotenia ponúk bolo uchádzačovi odoslané 19. 6. 2007 a preukázateľne doručené úspešnému uchádzačovi 20. 6. 2007.

Lehota viazanosti ponúk bola kontrolovaným v oddiele IV bode IV.3.6 „Minimálna lehota, počas ktorej sú ponuky uchádzačov viazané“ oznámenia stanovená do 31. 7. 2007.

Výsledkom verejného obstarávania je **Zmluva č. MC2007/110 na dodanie počítačov, monitorov a notebookov** (ďalej len „Zmluva“), ktorú kontrolovaný uzatvoril dňa 18. 07. 2007 s úspešným uchádzačom XX v celkovej cene za celý predmet zákazky vo výške XX Sk bez DPH, t.j. XX Sk s DPH.

Kontrolovaný dňa 19. 7. 2007 zaslal úradu Oznámenie o výsledku verejného obstarávania, ktoré bolo zverejnené vo Vestníku verejného obstarávania č. 142/2007 z 26. 7. 2007 pod zn. 03333 - VST.

Z predloženej dokumentácie a porovnaním vyššie špecifikovaných kontrolovaným vykonaných úkonov so zákonom o verejnom obstarávaní v znení zákona č. 102/2007 Z. z. s účinnosťou od 13. 3. 2007 boli pri zadávaní zákazky zistené nasledujúce kontrolné zistenia, ktoré mohli mať vplyv na výsledok verejného obstarávania:

2.1 Kontrolovaný postupoval v rozpore s § 9 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní, keď v oddiele III. „Právne, ekonomické, finančné a technické informácie“ bode III.2.2. „Ekonomické a finančné postavenie“ podbode 2. oznámenia požadoval prehľad o celkovom obrate alebo prehľad o dosiahnutom obrate v oblasti, ktorej sa predmet zákazky týka za predchádzajúce tri roky 2004, 2005 a 2006, ktorý potvrdí výrobca ponúknutých produktov, resp. ich oficiálne zastúpenie na Slovensku.

Kontrolovaný v bode 111.2.2. „Ekonomické a finančné postavenie“ oznámenia uviedol nasledovné, cit.: „Informácie a formálne náležitosti nevyhnuté na vyhodnotenie splnenia podmienok účasti: Uchádzač musí v ponuke predložiť nasledujúce informácie a doklady, ktorými preukazuje finančné a ekonomické postavenie podľa § 27 ods. 1 písm. a) a d) (...).

2. Prehľad o celkovom obrate alebo prehľad o dosiahnutom obrate v oblasti, ktorej sa predmet zákazky týka, t. j. na predmete obstarávania a ponúkanej značky za roky 2004, 2005 a 2006 (osobitne za každý rok). Uvedený obrat v Sk s DPH potvrdí výrobca ponúknutých produktov, resp. ich oficiálne zastúpenie na Slovensku.

Kontrolovaný zároveň stanovil predmetnú podmienku účasti obsahovo rovnakým spôsobom aj v časti E „Podmienky účasti uchádzačov“, bod 2 „Uchádzač musí v ponuke predložiť nasledovné informácie a doklady, ktorými preukazuje finančné a ekonomické postavenie podľa § 27 ods. 1 písm. a) a d) zákona č. 25/2006 Z. z.“ podbod 2.2 súťažných podkladov.

Podľa § 9 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní, pri zadávaní zákaziek sa musí uplatňovať princíp rovnakého zaobchádzania, princíp nediskriminácie uchádzačov alebo záujemcov, **princíp transparentnosti** a princíp hospodárnosti a efektívnosti.

Podľa § 94 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní pri zadávaní podlimitných zákaziek verejný obstarávateľ v oznámení o vyhlásení verejného obstarávania uvedie podmienky účasti a doklady, ktorými ich možno preukázať podľa odseku 1 a podľa § 27 až 30.

Podľa § 27 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní finančné a ekonomické postavenie možno preukázať spravidla

- a) vyjadrením banky alebo pobočky zahraničnej banky, ktorým môže byť prísľub banky alebo pobočky zahraničnej banky o poskytnutí úveru,
- b) potvrdením o poistení zodpovednosti za škodu spôsobenú pri výkone povolania alebo potvrdením o poistení zodpovednosti za škodu podnikateľa, ak takéto poistenie vyžaduje osobitný zákon,
- c) súvahou alebo výkazom o majetku a záväzkoch alebo údajmi z nich alebo
- d) **prehľadom o celkovom obrate alebo prehľadom o dosiahnutom obrate v oblasti, ktorej sa predmet zákazky týka**, najviac za posledné tri hospodárske roky, za ktoré sú dostupné v závislosti od vzniku alebo začatia prevádzkovania činnosti.

Ustanovenie § 27 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní je dispozitívnej povahy a umožňuje kontrolovanému na preukázanie finančného a ekonomického postavenia uchádzačov stanoviť aj iné podmienky účasti týkajúce sa finančného a ekonomického postavenia, ako sú ním vymedzené za podmienky dodržania základných princípov verejného obstarávania uvedených v ustanovení § 9 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní. Výpočet dokumentov v ustanovení § 27 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní, ktorými uchádzač preukazuje finančné a ekonomické postavenie je len demonštratívny a verejný obstarávateľ, obstarávateľ alebo osoba podľa § 7 zákona o verejnom obstarávaní je oprávnený určiť, aké doklady požaduje na preukázanie splnenia podmienok účasti týkajúcich sa ekonomického a finančného postavenia. V ustanovení § 27 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní sú príkladmo vymenované doklady a verejný obstarávateľ, obstarávateľ a osoba podľa § 7 zákona o verejnom obstarávaní musí v oznámení o vyhlásení verejného obstarávania jasne určiť, aký doklad má uchádzač predložiť a čo má predložený doklad obsahovať za účelom splnenia podmienky účasti týkajúcej sa finančného a ekonomického postavenia.

Kontrolovaný stanovil, že za účelom preukázania finančného a ekonomického postavenia požaduje, aby uchádzači v predmetnom verejnom obstarávaní predložili okrem iného **prehľad o celkovom obrate alebo prehľad o dosiahnutom obrate v oblasti, ktorej sa predmet zákazky týka**, t.j. obstarávaného predmetu a ponúkanej značky za predchádzajúce 3 roky 2004, 2005 a 2006, **pričom kontrolovaný požadoval**,

aby uvedený obrat potvrdil výrobca ponúknutých produktov, resp. ich oficiálne zastúpenie na Slovensku.

K vyššie uvedenému kontrolná skupina uvádza, že obrat je ekonomický pojem, predstavujúci množstvo finančných prostriedkov prijatých hospodárskym subjektom za konkrétne účtovné obdobie. Obrat je definovaný v § 4 ods. 7 zákona č. 222/2004 Z. z. o dani z pridanej hodnoty, podľa ktorého sa obratom rozumejú výnosy/príjmy bez dane z dodávaných tovarov a služieb s miestom dodania v tuzemsku.

K predmetnému kontrolná skupina uvádza, že **prehľad o celkovom obrate** dosiahnutom za príslušný rok hospodárskeho subjektu zahŕňa obrat z celkového predaja všetkých výrobkov a služieb, na ktorých predaj, výrobu a poskytovanie je hospodársky subjekt oprávnený, t. j. ide o súhrnný údaj obratu hospodárskeho subjektu za dané účtovné obdobie, ktorý môže byť potvrdený samotným uchádzačom, resp. preukázaný údajmi z výkazu ziskov a strát alebo údajmi z výkazu o príjmoch a výdavkoch a z uvedeného dôvodu **nie je opodstatnená** požiadavka kontrolovaného na jeho **potvrdenie výrobcom ponúknutých produktov, resp. ich oficiálneho zastúpenia na Slovensku**. Rovnako vedomosť o dosiahnutom **obrate** za určité účtovné obdobie **týkajúce sa výlučne predaja určitého tovaru/výrobku**, ktorý uchádzač identifikuje vo svojej ponuke má len samotný hospodársky subjekt, a preto potvrdiť daný doklad, resp. čestne prehlásiť výšku obratu je oprávnený osoba, ktorá koná v mene hospodárskeho subjektu, **a teda nie je opodstatnená** požiadavka kontrolovaného na jeho potvrdenie **výrobcom ponúknutých produktov, resp. ich oficiálneho zastúpenia na Slovensku**. Výrobca uchádzačom ponúknutých produktov, resp. ich oficiálny zástupca na Slovensku môže potvrdiť len tú skutočnosť, aké množstvo produktov (tovarov) a v akej výške uchádzač od neho odobral, resp. nakúpil, čo nepredstavuje výšku dosiahnutého obratu uchádzača v oblasti, ktorej sa predmet zákazky týka, resp. obrat týkajúci sa výlučne predaja určitého tovaru/výrobku.

Vzhľadom na vyššie uvedené je irelevantné požadovať od uchádzačov prehľad o celkovom obrate alebo prehľad o dosiahnutom obrate v oblasti, ktorej sa predmet zákazky týka, t. j. obstarávaného predmetu a ponúkanej značky potvrdený výrobcom ponúknutých produktov, resp. ich oficiálneho zastúpenia na Slovensku.

Kontrolovaný je počas celého procesu verejného obstarávania povinný uplatňovať základné princípy verejného obstarávania ustanovené v § 9 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní. V súvislosti s princípom transparentnosti vo verejnom obstarávaní kontrolná skupina poukazuje na povinnosť kontrolovaného stanoviť jednoznačné a zrozumiteľné pravidlá a postupy pri obstarávaní predmetnej zákazky v oznámení o vyhlásení verejného obstarávania alebo v súťažných podkladoch tak, aby bol uchádzačom jasný ich presný rozsah a vykladali ich rovnakým spôsobom a aby bol kontrolovaný schopný skutočne overiť, či ponuky uchádzačov zodpovedajú stanoveným podmienkam a spôsobom postupu, ktorými sa riadi predmetné obstarávanie.

Kontrolná skupina konštatuje, že kontrolovaný požadovaním predloženia dokladu na preukázanie splnenia podmienky účasti týkajúcej sa finančného a ekonomického postavenia podľa § 27 ods. 1 písm. d) zákona o verejnom obstarávaní, ktorý mal byť potvrdený výrobcom ponúknutých produktov, resp. ich oficiálneho zastúpenia na Slovensku postupoval v rozpore v s **§ 9 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní, konkrétne princípom transparentnosti**.

Kontrolná skupina súčasne konštatuje, že vyššie vedené konanie kontrolovaného mohlo mať vplyv na výsledok verejného obstarávania, nakoľko mohlo odradiť potenciálnych uchádzačov od predloženia ponuky čomu nasvedčuje aj tá skutočnosť, že o súťažné podklady požiadalo 27 záujemcov a ponuku predložil len 1 uchádzač.

Dôkazy:

- Oznámenie o vyhlásení verejného obstarávania vo Vestníku verejného obstarávania č. 88/2007 z 10. 5. 2007 pod značkou 02046 - MST
- Súťažné podklady, časť E „Podmienky účasti uchádzačov“, bod 2 „Uchádzač musí v ponuke predložiť nasledovné informácie a doklady, ktorými preukazuje finančné a ekonomické postavenie podľa § 27 ods. 1 písm. a) a d) zákona č. 25/2006 Z. z.“ podbod 2.2
- dokumentácia z verejného obstarávania

2.2 Kontrolovaný postupoval v rozpore s § 32 ods. 6 zákona o verejnom obstarávaní a súčasne v rozpore s princípom nediskriminácie podľa § 9 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní, keď v rámci podmienok účasti týkajúcich sa technickej alebo odbornej spôsobilosti, konkrétne v oddiele III bod III.2.3 „Technická alebo odborná spôsobilosť“ oznámenia a zároveň v časti E „Podmienky účasti uchádzačov“, bod 3 „Uchádzač musí v ponuke predložiť nasledovné informácie a doklady, ktorými preukazuje technickú spôsobilosť alebo odbornú spôsobilosť dodania tovaru podľa § 28 ods. 1 písm. l) bod. 2 a iné zákona č. 25/2006 Z. z.“ podbod 3.4 súťažných podkladov stanovil neprimeranú a diskriminačnú podmienku účasti vo vzťahu k predmetu zákazky v súvislosti s požiadavkou na preukázanie zrealizovania minimálne 6-tich dodávok pracovných staníc, uskutočnených v posledných troch rokoch (r. 2004, r. 2005, r. 2006), minimálne jedna dodávka v každom roku, ktoré boli vyššie ako 3,5 mil. Sk bez DPH.

Kontrolovaný v oddiele III bod III.2.3 „Technická alebo odborná spôsobilosť“ oznámenia uviedol, cit.: „Zoznam najmenej 6-tich dodávok pracovných staníc, uskutočnených v posledných troch rokoch (r. 2004, r. 2005 a r. 2006), minimálne jedna dodávka v každom roku, s uvedením ich cien v Sk bez DPH, lehôt dodania a odberateľov. V zozname je potrebné uviesť jednotlivo iba tie dodávky pracovných staníc, ktoré boli vyššie ako 3,5 mil. Sk bez DPH.“

Kontrolovaný zároveň stanovil predmetnú podmienku účasti obsahovo rovnakým spôsobom aj v časti E „Podmienky účasti uchádzačov“, bod 3 „Uchádzač musí v ponuke predložiť nasledovné informácie a doklady, ktorými preukazuje technickú spôsobilosť alebo odbornú spôsobilosť dodania tovaru podľa § 28 ods. 1 písm. l) bod. 2 a iné zákona č. 25/2006 Z. z.“ podbod 3.4 súťažných podkladov.“

Podľa § 91 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní pri zadávaní podlimitných zákaziek verejný obstarávateľ postupuje podľa [prvej časti a druhej časti tohto zákona](#), ak nie je v tejto časti ustanovené inak; nepoužijú sa [§ 21 ods. 2 a 3, § 48, § 49 ods. 1 a 2, § 50 ods. 1 až 3, § 72 až 79 a § 81 až 90](#).

Podľa § 94 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní verejný obstarávateľ v oznámení o vyhlásení verejného obstarávania uvedie podmienky účasti a doklady, ktorými ich možno preukázať podľa odseku 1 a podľa [§ 27 až 30](#).

Podľa § 28 ods. 1 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní, technickú alebo odbornú spôsobilosť možno preukázať dokladom alebo dokladmi podľa druhu, množstva, dôležitosti alebo využitia dodávky tovaru, stavebných prác alebo služieb spravidla

a) **zoznamom dodávok tovaru alebo poskytnutých služieb za predchádzajúce tri roky s uvedením cien, lehôt dodania a odberateľov**; ak odberateľom

1. bol verejný obstarávateľ podľa tohto zákona, dôkaz o plnení potvrdí tento verejný obstarávateľ,
2. bola iná osoba ako verejný obstarávateľ, dôkaz o plnení potvrdí odberateľ; ak to nie je možné, vyhlásením uchádzača alebo záujemcu o ich dodaní.

Podľa § 32 ods. 6 zákona o verejnom obstarávaní rozsah požiadaviek, ktoré verejný obstarávateľ a obstarávateľ určí na preukázanie finančného a ekonomického postavenia a technickej alebo odbornej spôsobilosti, **musí byť primeraný** a musí súvisieť s predmetom zákazky. Verejný obstarávateľ a obstarávateľ môže vyžadovať od uchádzačov alebo od záujemcov minimálnu úroveň finančného a ekonomického postavenia alebo technickej spôsobilosti.

Podľa § 9 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní, pri zadávaní zákaziek sa musí uplatňovať princíp rovnakého zaobchádzania, **princíp nediskriminácie uchádzačov alebo záujemcov**, princíp transparentnosti a princíp hospodárnosti a efektívnosti.

Z vyššie uvedenej podmienky účasti, ktorej účelom je preukázanie technickej alebo odbornej spôsobilosti uchádzačov vyplýva, že kontrolovaný požadoval preukázať skutočnosť, že v rokoch 2004 - 2006 uchádzači úspešne realizovali **aspoň 6 dodávok pracovných staníc** a zároveň minimálne **jednu dodávku v každom roku**, pričom určil **minimálnu požadovanú hodnotu každej dodávky vo výške vyššej ako 3,5 mil. Sk bez DPH**.

Kontrolná skupina poukazuje na účel stanovenia podmienok účasti na preukázanie technickej alebo odbornej spôsobilosti, ktorým je umožniť účasť vo verejnom obstarávaní tým záujemcom, resp. uchádzačom, u ktorých existuje dôvodný predpoklad ich schopnosti realizovať obstarávaný predmet zákazky z technického hľadiska a z hľadiska odbornosti v súlade so zmluvnými podmienkami určenými verejným obstarávateľom, pričom tento dôvodný predpoklad je vytvorený tým, že záujemca, resp. uchádzač preukáže splnenie podmienok účasti určených v súlade so zákonom o verejnom obstarávaní. Pri stanovení požiadaviek na technickú alebo odbornú spôsobilosť záujemcu, resp. uchádzača kontrolovaný musí zohľadniť povahu, rozsah a zložitosť predmetu zákazky, a preto podmienky účasti na preukázanie technickej alebo odbornej spôsobilosti musia byť stanovené primerane svojím charakterom a rozsahom požadovaného predmetu zákazky a musia vytvárať predpoklady na účasť vo verejnom obstarávaní dostatočnému počtu uchádzačov, aby bol zabezpečený rozvoj účinnej hospodárskej súťaže vo verejnom obstarávaní.

Z ustanovenia § 32 ods. 6 zákona o verejnom obstarávaní vyplýva, že rozsah požiadaviek, ktorý je oprávnený verejný obstarávateľ, obstarávateľ alebo osoba podľa § 7 zákona o verejnom obstarávaní určiť na preukázanie technickej alebo odbornej spôsobilosti **musí byť primeraný rozsahu zadávanej zákazky**, a teda požiadavky verejného obstarávateľa, obstarávateľa alebo osoby podľa § 7 zákona o verejnom obstarávaní v rámci preukázovania technickej alebo odbornej spôsobilosti nielenže musia byť v **priamej vecnej súvislosti s predmetom zákazky, ale ich rozsah musí byť aj adekvátny k rozsahu predmetu zákazky**. Verejný obstarávateľ, obstarávateľ alebo osoba podľa § 7 zákona

o verejnom obstarávaní má prostredníctvom minimálnej úrovne podmienok účasti možnosť overiť si spôsobilosť záujemcu, resp. uchádzača splniť zákazku, avšak je neprípustné, aby stanovením minimálnej úrovne podmienok účasti vytváral neodôvodnené prekážky pre účasť záujemcov vo verejnom obstarávaní. Minimálnu úroveň požiadaviek na technickú alebo odbornú spôsobilosť je nevyhnutné posudzovať vo vzťahu k charakteru, náročnosti, významu a účelu predmetu zákazky. Stanovenie neprímeraných podmienok účasti môže viesť k nežiaducemu následku spočívajúcim v obmedzení okruhu potenciálnych záujemcov, resp. uchádzačov a neumožnení ich účasti vo verejnom obstarávaní.

Konkrétne podmienku účasti podľa § 28 ods. 1 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní, teda podmienku účasti spočívajúcu v predložení referencie, resp. potvrdenia v tomto konkrétnom prípade o dodaní tovaru v referenčnom období troch predchádzajúcich rokov je možné vo všeobecnosti **považovať za primeranú** vtedy, ak zohľadňuje predmet zákazky, jeho zložitosť, rozsah, ako aj výšku predpokladanej hodnoty zákazky a dĺžku plnenia predmetu zákazky.

Vzhlľadom k tomu, že kontrolovaný predmetnou podmienkou účasti preukazujúcou technickú alebo odbornú spôsobilosť požadoval od uchádzačov preukázať skúsenosť v rozsahu minimálne **6-tich** dodávok pracovných staníc, **minimálne jednej v každom roku referenčného obdobia** a každá z týchto zmlúv musí byť vo vyššej hodnote ako **3,5 mil. Sk bez DPH**, pričom predpokladaná hodnota zákazky je určená kontrolovaným vo výške **3 376 761,00 Sk bez DPH**, kontrolná skupina konštatuje, že kontrolovaný sa zameral na počet skúseností a súčasne aj na finančný objem dodávok tovaru.

Kontrolná skupina má za to, že takto kontrolovaným definovaná podmienka účasti týkajúca sa technickej alebo odbornej spôsobilosti spočívajúca v preukázaní aspoň 6-tich dodávok v predchádzajúcich 3 rokoch a zároveň minimálne jednej dodávky každý rok, pričom každá dodávka má byť v hodnote vyššej ako 3,5 mil. Sk bez DPH je v **rozpore s § 32 ods. 6** zákona o verejnom obstarávaní, nakoľko takto stanovená podmienka účasti je **neprimeraná**, a to vzhlľadom najmä na kumuláciu požiadavky kontrolovaného vo vzťahu k počtu realizovaných dodávok tovarov za celé referenčné obdobie, ako aj za každý rok referenčného obdobia a súčasne požiadavku na minimálny finančný objem každej zrealizovanej dodávky tovaru. Na preukázanie vyššie uvedenej podmienky účasti záujemcom, resp. uchádzačom nepostačuje len splnenie kontrolovaným požadovaného finančného objemu za dodanie tovaru, ak nedisponuje súčasne aj dostatočným počtom zmlúv alebo naopak v prípade, že disponuje dostatočným počtom zmlúv, z ktorých každá nebude dosahovať kontrolovaným stanovenú minimálnu finančnú hodnotu. V tejto súvislosti kontrolná skupina uvádza, že neexistuje žiadna skutočnosť, ktorá by objektívne odôvodňovala stanovenú minimálnu úroveň danej podmienky účasti, a ktorá by odôvodňovala objektívnu potrebu verejného obstarávateľa stanoviť minimálnu úroveň tejto podmienky účasti tak excesívne a jej zjavne neprimerané stanovenie má za následok nežiaduci diskriminačný vplyv na okruh záujemcov, resp. uchádzačov, ktorí by boli spôsobilí riadne realizovať obstarávaný predmet zákazky.

Kontrolná skupina má za to, že uchádzač alebo záujemca dokáže dostatočne preukázať spôsobilosť realizovať predmet zákazky tým, že v predchádzajúcom období 3 rokov už dodal rovnaký alebo obdobný tovar v dostatočnom rozsahu, ktorý je porovnateľný s predmetom zákazky, čo by nesporne spĺňal aj uchádzač s aspoň jednou zmluvou, ktorá bola realizovaná v obdobnom finančnom objeme ako je predmet zákazky, resp. menším počtom zmlúv ako 6, ktoré by neboli limitované výškou finančnej hodnoty vyššej ako 3,5 mil. Sk bez DPH zrealizovaných dodávok. Pre posúdenie dostatočnej technickej alebo odbornej spôsobilosti uchádzačov, resp. záujemcov nie je rozhodujúce koľko krát v predchádzajúcom

období rovnaké alebo obdobné tovary dodali, ale či majú skúsenosť s dodaním takého rozsahu tovarov, ako je predmet zákazky, t. j. či už v minulosti boli schopní riadne dodať obdobný rozsah tovarov podľa požiadaviek objednávateľa.

Vo vzťahu k uplatňovaniu základných princípov verejného obstarávania v zmysle § 9 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní kontrolná skupina poukazuje na jeden z princípov verejného obstarávania, a to na princíp **nediskriminácie uchádzačov alebo záujemcov**, pretože za formu neprípustnej diskriminácie (skrytej) je nevyhnutné považovať aj taký postup verejného obstarávateľa, obstarávateľa alebo osoby podľa § 7 zákona o verejnom obstarávaní, ktorým znemožní niektorým záujemcom, resp. uchádzačom zúčastniť sa verejného obstarávania, tým, že stanoví takú minimálnu úroveň podmienok účasti, ktorá je zjavne neprímeraná k predmetu zákazky, pričom je zrejmé, že ju môžu splniť len niektorí z potenciálnych záujemcov, resp. uchádzačov, napriek tomu, že by boli k plneniu predmetu zákazky objektívne spôsobilí.

Podmienky účasti na preukázanie technickej alebo odbornej spôsobilosti je potrebné posudzovať vždy komplexne a kumulatívne so všetkými požiadavkami kontrolovaného na predmet zákazky. Postup kontrolovaného pri stanovení predmetnej podmienky účasti je v rozpore s ustanovením § 9 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní, konkrétne princípom **nediskriminácie uchádzačov alebo záujemcov**, a to z dôvodu, že predmetného verejného obstarávania sa nemohli zúčastniť potenciálni uchádzači, ktorí skúsenosť s realizáciou dodávky pracovných staníc v hodnote vyššej ako 3,5 mil. Sk bez DPH mali menej ako 6 krát v referenčnom období, resp. nie v každom roku z referenčného obdobia, ako aj potenciálni uchádzači, ktorí v požadovanom období zrealizovali dodávky pracovných staníc viac ako 6 krát, avšak ich rozpočtové náklady na jednotlivé zákazky nedosahovali kontrolovaným požadovanú výšku viac ako 3,5 mil. Sk bez DPH, hoci by táto hodnota ako súčet za požadované obdobie spĺňala kontrolovaným stanovenú finančnú hodnotu.

Kontrolná skupina konštatuje, že na preukázanie technickej alebo odbornej spôsobilosti uchádzačov zrealizovať predmet zákazky by mal kontrolovaný požadovať od uchádzačov skúsenosti rovnaké alebo obdobné ako je predmet zákazky za určité obdobie ako celok, a nie samostatne za každý rok. Požadovanie relevantných skúseností od uchádzačov samostatne v každom z rokov 2004, 2005 a 2006 kontrolovaným je diskriminačnou požiadavkou, nakoľko v takom prípade sa predmetného verejného obstarávania nemohli zúčastniť tí potenciálni uchádzači, ktorí mohli v relevantnom období realizovať požadovaný počet dodávok pracovných staníc, avšak nie výlučne v každom z požadovaných rokov.

Ďalej kontrolná skupina považuje požiadavku na preukázanie minimálne 6-tich dodávok pracovných staníc v hodnote vyššej ako 3,5 mil. Sk bez DPH pre každú dodávku (tj. spolu 21 000 000,00 Sk bez DPH) za neprímeranú a diskriminačnú vo vzťahu k obstarávanému predmetu zákazky a k predpokladanej hodnote zákazky vo výške 3 376 761,00 Sk bez DPH, pri trvaní dodania predmetu zákazky v rozsahu 15 dní, nakoľko kontrolovaným požadovaná výška všetkých dodávok spolu predstavuje až cca 6 násobkom predpokladanej hodnoty zákazky. Kontrolná skupina zároveň uvádza, že takto stanovenou podmienkou účasti mohli byť súčasne diskriminovaní a od účasti v predmetnom postupe zadávania zákazky odradení potenciálni uchádzači, ktorí dodávajú tovar podobného alebo rovnakého charakteru ako je predmet zákazky, dokonca aj v objemoch plnenia vo výške porovnateľnej alebo aj vyššej ako bola predpokladaná hodnota zákazky, avšak neuzavreli minimálne šesť zmlúv rovnakého alebo podobného charakteru

ako je predmet zákazky, pričom každá z nich mala byť v hodnote vyššej ako 3,5 mil. Sk bez DPH a v ich prípade je z hľadiska technickej alebo odbornej spôsobilosti vytvorený predpoklad pre riadne plnenie predmetu zákazky.

Vzhľadom na vyššie uvedené skutočnosti kontrolná skupina konštatuje, že predmetná podmienka účasti podľa § 28 ods. 1 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní stanovená kontrolovaným je podmienkou účasti diskriminačnou, nakoľko do značnej miery obmedzila účasť dostatočne technicky a odborne spôsobilým potenciálnym uchádzačom, čoho podporným argumentom je aj predloženie len jednej ponuky vo verejnom obstarávaní, pričom o súťažné podklady požiadalo 27 záujemcov.

Na základe vyššie uvedeného kontrolná skupina má za to, že stanovením neprimeranej podmienky účasti podľa § 28 ods. 1 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní kontrolovaný postupoval v rozpore s § 32 ods. 6 zákona o verejnom obstarávaní, čo mohlo mať za následok obmedzenie konkurencie a tým aj čestnej hospodárskej súťaže a súčasne postupoval v rozpore s § 9 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní, a to princípom nediskriminácie tým, že diskriminoval tých potenciálnych uchádzačov, ktorí nespĺňali kontrolovaným stanovenú podmienku účasti, ale ktorí mali primerané skúsenosti rovnakého alebo podobného charakteru ako je predmet zákazky, a to v nadväznosti na predpokladanú hodnotu zákazky a referenčné obdobie troch rokov, za ktoré mohli tieto svoje skúsenosti preukazovať.

Uvedené konanie kontrolovaného mohlo mať vplyv na výsledok verejného obstarávania, nakoľko vyššie identifikovaným zistením porušenia zákona o verejnom obstarávaní mohol kontrolovaný odradiť od účasti na predmetnom verejnom obstarávaní potenciálnych záujemcov, resp. uchádzačov, spôsobilých dodať obstarávaný predmet zákazky.

Dôkazy:

- Oznámenie o vyhlásení verejného obstarávania vo Vestníku verejného obstarávania č. 88/2007 z 10. 5. 2007 pod značkou 02046 - MST
- Súťažné podklady, časť E „Podmienky účasti uchádzačov“, bod 3 „Uchádzač musí v ponuke predložiť nasledovné informácie a doklady, ktorými preukazuje technickú spôsobilosť alebo odbornú spôsobilosť dodania tovaru podľa § 28 ods. 1 písm. l) bod 2 a iné zákona č. 25/2006 Z. z.“ podbod 3.4
- dokumentácia z verejného obstarávania

Z predloženej dokumentácie a porovnaním vyššie špecifikovaných kontrolovaným vykonaných úkonov so zákonom o verejnom obstarávaní v znení zákona č. 102/2007 Z. z. s účinnosťou od 13. 3. 2007 boli pri zadávaní zákazky zistené nasledujúce kontrolné zistenia, ktoré **nemali** vplyv na výsledok verejného obstarávania:

2.2 Kontrolovaný postupoval v rozpore s § 9 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní tým, že v oznámení v oddiele IV. „Postup“ pod bodom IV.3.3) „Podmienky na získanie súťažných podkladov a doplňujúcich dokumentov alebo informatívnych dokumentov“ stanovil o 12 dní kratšiu lehotu na vyžiadanie si súťažných podkladov v porovnaní s lehotou na prekladanie ponúk stanovenej pod bodom IV.3.4) „Lehota na predkladanie ponúk“ oznámenia.

Kontrolovaný v oddiele IV. „Postup“ v bode IV.3.3) „Podmienky na získanie súťažných podkladov a doplňujúcich dokumentov alebo informatívnych dokumentov“ oznámenia stanovil lehotu na vyžiadanie si súťažných podkladov nasledovne, cit.: „Lehota na prijímanie žiadostí o súťažné podklady alebo o prístup k dokumentom: Dátum: 30. 5. 2007. Čas: 14:30 hod.“

Lehotu na predkladanie ponúk stanovil kontrolovaný v oddiele IV. „Postup“ pod bodom IV.3.4) „Lehota na predkladanie ponúk“ oznámenia do dňa 11. 6. 2007 do 12:00 hod.

Z vyššie uvedeného vyplýva, že kontrolovaný skrátil lehotu na vyžiadanie si súťažných podkladov v porovnaní s lehotou na predkladanie ponúk o 12 kalendárnych dní.

Vzhľadom na skutkový stav a okolnosti spojené s týmto kontrolným zistením, ktoré sú obdobné, ako v prípade kontrolného zistenia uvedeného pod č. 1.7 tohto protokolu, kontrolná skupina v súvislosti s predmetným kontrolným zistením opätovne uvádza skutočnosti uvedené v kontrolnom zistení č. 1.7 tohto protokolu.

Kontrolná skupina má za to, že v každom procese verejného obstarávania je kontrolovaný povinný postupovať v súlade so zákonom o verejnom obstarávaní a v súlade s princípmi verejného obstarávania upravenými v § 9 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní a zabezpečiť čestnú hospodársku súťaž. Kontrolovaný v danom prípade postupoval v rozpore s § 9 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní, konkrétne s princípom nediskriminácie uchádzačov alebo záujemcov a princípom hospodárnosti a efektívnosti z dôvodu, že určil neprimerane krátku lehotu na vyžiadanie súťažných podkladov vo vzťahu k lehote na predkladanie ponúk, čím obmedzil prístup k súťažným podkladom potenciálnych uchádzačov, ktorí mohli predložiť ponuky.

Kontrolná skupina konštatuje, že vyššie uvedené konanie kontrolovaného nemalo vplyv na výsledok verejného obstarávania, a to vzhľadom na tú skutočnosť, že aj keď kontrolovaný skrátil lehotu na vyžiadanie si súťažných podkladov o 12 dní oproti lehote na predkladanie ponúk, súťažné podklady si vyžiadalo až 27 záujemcov.

Dôkazy:

- Oznámenie o vyhlásení verejného obstarávania vo Vestníku verejného obstarávania č. 88/2007 z 10. 5. 2007 pod značkou 02046 - MST
- dokumentácia z verejného obstarávania

2.2 Kontrolovaný postupoval v rozpore s § 94 ods. 1 v nadväznosti na § 26 ods. 2 písm. e) zákona o verejnom obstarávaní, keď v časti E. „Podmienky účasti uchádzačov“ bode 1.5 súťažných podkladov požadoval, aby doklad podľa § 26 ods. 2 písm. e) zákona o verejnom obstarávaní bol nie staršie ako tri mesiace k dátumu predkladania ponuky a zároveň v bode 1.10 súťažných podkladov požadoval, aby všetky doklady, ktorými uchádzač preukazuje splnenie podmienok účasti týkajúcich sa osobného postavenia boli nie staršie ako tri mesiace ku dňu predloženia ponuky, teda aj doklad podľa § 26 ods. 2 písm. e) zákona o verejnom obstarávaní.

V časti E „Podmienky účasti uchádzačov“ v bode 1. súťažných podkladov kontrolovaný požadoval, cit.: „1. Uchádzač musí spĺňať podmienky účasti, týkajúce

sa osobného postavenia, uvedené v § 26 ods. 1 zákona č. 25/2006 Z. z. a preukáže ich predložením dokladov podľa § 26 ods. 2, ktoré musia byť súčasťou ponuky, a to:

(...)

1.5 § 26 ods. 2 písm. e)

Doklad o oprávnení podnikat' alebo doklad o zapísaní v profesijnom zozname vedenom profesijnou organizáciou, nie starší ako 3 mesiace ku dňu predloženia ponuky, že je oprávnený dodávať tovar, v ktorom musí byť zapísaný predmet podnikania oprávňujúci uchádzača dodať predmet zákazky:

- živnostenské oprávnenie - živnostenský list alebo koncesná listina alebo výpis zo živnostenského registra,
- výpis z obchodného registra,
- iné oprávnenie vydané podľa osobitných predpisov.“

V časti E „Podmienky účasti uchádzačov“ v bode 1. 10 „Platnosť dokladov“ súťažných podkladov kontrolovaný uviedol nasledovné, cit.: 1.10.1 Predložené doklady podľa bodu 1.1 až 1.9 nesmú byť staršie ako tri mesiace ku dňu predloženia ponuky, okrem dokladu uvedenom v bode 1.7, pri ktorom sa vyžaduje úradné overenie platného potvrdenia ÚVO.

Z vyššie uvedeného vyplýva, že kontrolovaný požadoval od uchádzačov, aby vo svojich ponukách predložili za účelom preukázania splnenia podmienky účasti týkajúcej sa osobného postavenia podľa § 26 ods. 1 písm. f) zákona o verejnom obstarávaní doklad o oprávnení dodávať tovar, uskutočňovať stavebné práce alebo poskytovať službu nie starší ako tri mesiace.

Podľa § 94 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní uchádzač alebo záujemca preukazuje splnenie podmienok účasti vo verejnom obstarávaní podľa [§ 26](#).

Podľa § 26 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní sa verejného obstarávania môže zúčastniť len ten, kto spĺňa tieto podmienky účasti týkajúce sa osobného postavenia:

- a) nebol on ani jeho štatutárny orgán, ani člen štatutárneho orgánu právoplatne odsúdený za trestný čin korupcie, za trestný čin poškodzovania finančných záujmov Európskych spoločností, za trestný čin legalizácie príjmu z trestnej činnosti, za trestný čin založenia, zosnovania a podporovania zločineckej skupiny alebo za trestný čin založenia, zosnovania alebo podporovania teroristickej skupiny,
- b) nebol on ani jeho štatutárny orgán, ani člen štatutárneho orgánu právoplatne odsúdený za trestný čin, ktorého skutková podstata súvisí s podnikaním,
- c) nie je voči nemu vedené konkurzné konanie, nie je v konkurze, v likvidácii ani nebol proti nemu zamietnutý návrh na vyhlásenie konkurzu pre nedostatok majetku,
- d) nemá evidované nedoplatky poisťného na zdravotné poistenie, sociálne poistenie a príspevkov na starobné dôchodkové sporenie, ktoré sa vymáhajú výkonom rozhodnutia,
- e) nemá evidované daňové nedoplatky, ktoré sa vymáhajú výkonom rozhodnutia,
- f) je oprávnený dodávať tovar, uskutočňovať stavebné práce alebo poskytovať službu,
- g) neporušil v predchádzajúcich piatich rokoch zákaz nelegálneho zamestnávania podľa osobitného predpisu,
- h) nebolo mu v predchádzajúcich troch rokoch preukázané závažné porušenie odborných povinností, ktoré dokáže verejný obstarávateľ a obstarávateľ preukázať.

Podľa § 26 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní uchádzač alebo záujemca preukazuje splnenie podmienok účasti podľa odseku 1

- a) písm. a) a b) výpisom z registra trestov nie starším ako tri mesiace,
- b) písm. c) potvrdením príslušného súdu nie starším ako tri mesiace,
- c) písm. d) potvrdením Sociálnej poisťovne a zdravotnej poisťovne nie starším ako tri mesiace,
- d) písm. e) potvrdením miestne príslušného daňového úradu nie starším ako tri mesiace,
- e) **písm. f) dokladom o oprávnení dodávať tovar, uskutočňovať stavebné práce alebo poskytovať službu,**
- f) písm. g) potvrdením príslušného inšpektorátu práce.

Ustanovenie § 26 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní je kogentného charakteru, od ktorého sa kontrolovaný pri stanovení podmienok účasti týkajúcich sa osobného postavenia nemôže odchýliť, pričom v § 26 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní je taxatívne určené, akými dokladmi sa splnenie týchto podmienok účasti preukazuje a za aké obdobie môže v rámci splnenia podmienok účasti týkajúcich sa osobného postavenia kontrolovaný od uchádzačov požadovať dané doklady vo verejnom obstarávaní. V kontexte taxatívneho rozsahu podmienok účasti týkajúcich sa osobného postavenia kontrolná skupina ďalej uvádza, že kontrolovaný nie je oprávnený stanoviť si predmetné podmienky účasti nad rámec možností upravených v predmetnom ustanovení § 26 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní a svojvoľne ich modifikovať (rozširovať, resp. zužovať). Uvedená taxatívnosť rozsahu dokladov je pre verejného obstarávateľa záväzná, tzn. že doklady, ktorými má byť preukazované splnenie podmienok účasti, týkajúcich sa osobného postavenia musia byť kontrolovaným vymedzené jednoznačne a jasne v súlade s dikciou ustanovenia § 26 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní a nemôže ich svojvoľne prispôbovať svojím požiadavkám. Každý uchádzač alebo záujemca v procese verejného obstarávania musí spĺňať všetky podmienky účasti týkajúce sa osobného postavenia v takom rozsahu, v akom sú upravené v § 26 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní a preukázať ich dokladmi podľa ods. 2, resp. ods. 3 a 4.

Na základe uvedeného kontrolná skupina konštatuje, že požiadavka kontrolovaného, aby predložené doklady podľa § 26 ods. 2 písm. e) zákona o verejnom obstarávaní **neboli staršie ako tri mesiace** je nad rámec zákonnej úpravy ustanovenia § 26 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní. Požiadavka kontrolovaného na časové obmedzenie predmetného dokladu nie je opodstatnená, pretože uvedené doklady sa vydávajú na dobu neurčitú a je definovaná nad rámec zákonného znenia ustanovenia § 26 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní, ktorý neumožňuje kontrolovanému požadovať predloženie dokladu o oprávnení dodávať tovar, uskutočňovať stavebné práce alebo poskytovať službu (napr. na predloženie výpisu z obchodného registra alebo výpisu zo živnostenského registra), nie staršieho ako tri mesiace.

Kontrolovaný nerešpektujúc taxatívnu povahu podmienok účasti týkajúcich sa osobného postavenia v rozpore so zákonom o verejnom obstarávaní zúžil časový rozsah (časové obdobie) platných dokladov, prostredníctvom ktorých uchádzači mohli preukázať podmienku účasti podľa § 26 ods. 1 písm. f) zákona.

Kontrolná skupina konštatuje, že požiadavka kontrolovaného, aby predložený doklad podľa § 26 ods. 1 písm. f) zákona o verejnom obstarávaní nebol starší ako tri mesiace ku dňu predloženia ponuky, je **v rozpore s § 94 ods. 1 v nadväznosti na § 26 ods. 2 písm. e) zákona o verejnom obstarávaní.**

V nadväznosti na vyššie uvedené kontrolná skupina má za to, že uvedené konanie kontrolovaného nemalo vplyv na výsledok verejného obstarávania, nakoľko požiadavka, aby doklad, ktorým uchádzač preukazuje splnenie podmienky účasti podľa § 26 ods. 1 písm. f) zákona o verejnom obstarávaní nebol starší ako tri mesiace ku dňu predloženia ponuky, nemohla reálne odradiť potenciálnych uchádzačov od predloženia ponuky do predmetného verejného obstarávania.

Dôkazy:

- Súťažné podklady časť E „Podmienky účasti uchádzačov“ bod 1 a bod 1. 10 „Platnosť dokladov

3. Podprahová zákazka na dodanie tovaru na predmet zákazky „Dodávka vysokovýkonných a výkonných multifunkčných zariadení“

Kontrolovaný je verejným obstarávateľom podľa § 6 ods. 1 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní a pri zadávaní predmetnej zákazky bol v zmysle § 9 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní povinný postupovať podľa tohto zákona.

Kontrolovaný vyhlásil verejné obstarávanie na predmet zákazky „Dodávka vysokovýkonných a výkonných multifunkčných zariadení“ podľa § 99 ods. 3 zákona o verejnom obstarávaní uverejnením výzvy na predkladanie ponúk na webovom sídle kontrolovaného dňa 17. 9. 2007 (ďalej len „výzva na predkladanie ponúk“).

Z doručenej dokumentácie vyplýva, že kontrolovaný 18. 9. 2007 v nadväznosti na § 99 ods. 3 zákona o verejnom obstarávaní odoslal trom vybraným záujemcom súťažné podklady, a to:

1. XX
2. XX
3. XX

Kontrolovaný v bode 2. výzvy na predkladanie ponúk o. i. uviedol, cit.: „Predmet zákazky: Dodávka vysokovýkonných a výkonných multifunkčných zariadení“. Ďalej kontrolovaný v danom bode uviedol v rámci Spoločného slovníka obstarávania CPV: 30233230-2 - Servery.

Z bodu 2. výzvy na predkladanie ponúk vyplýva, že predmetná zákazka sa týka dodania tovarov.

V dokumente „Požiadavka na verejné obstarávanie tovarov, stavebných prác a služieb na Ministerstve financií SR“ z 23. 7. 2007 kontrolovaný uviedol predpokladanú hodnotu zákazky vo výške 1 995 000,00 Sk bez DPH. V závislosti od typu kontrolovaného, predmetu zákazky a predpokladanej hodnoty zákazky ide o podprahovú zákazku na dodanie tovaru podľa § 4 ods. 4 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní.

Kontrolovaný v bode 3. výzvy na predkladanie ponúk uviedol, že miesto dodania tovarov je Ministerstvo financií Slovenskej republiky, Štefanovičova 5, P.O.BOX 82, 817 82 Bratislava, IČO: 00151742.

Kontrolovaný v bode 6. „Lehota dodania podprahovej zákazky“ výzvy na predkladanie ponúk uviedol, že požadovaný termín dodania predmetu zákazky je maximálne 15 pracovných dní od podpísania zmluvy oboma zmluvnými stranami.

Ako kritérium na vyhodnotenie ponúk si kontrolovaný zvolil podľa bodu 13. výzvy na predkladanie ponúk najnižšiu cenu.

V bode 7. výzvy na predkladanie ponúk kontrolovaný stanovil lehotu na prijímanie žiadostí o súťažné podklady nasledovne, cit.:

„Poskytovanie súťažných podkladov: od 18. 9. 2007

Súťažné podklady sa budú vydávať: v pracovných dňoch od 18. 9. 2007 do 4. 10. 2007 v pracovnom čase od 8:00 hod. do 15:00 hod.“

Zároveň z uvedeného bodu vyplýva, že kontrolovaný nepožadoval úhradu za poskytnutie súťažných podkladov.

Súťažné podklady si vyžiadali 3 záujemcovia. Z doručenej dokumentácie je zrejmé, že kontrolovaný súťažné podklady poslal prostredníctvom pošty všetkým trom záujemcom a trom vyššie uvedeným ním osloveným záujemcom. Zároveň kontrolovaný v súlade s ustanovením § 34 ods. 15 zákona o verejnom obstarávaní vyhotovil dokument „Zoznam záujemcov, ktorým sa poskytnú súťažné podklady“ obsahujúci zoznam záujemcov, ktorým kontrolovaný poskytol súťažné podklady, vrátane dátumu ich poskytnutia.

Z predloženej dokumentácie vyplýva, že záujemca XX listom doručeným 5. 10. 2007 požiadal kontrolovaného o vysvetlenie súťažných podkladov, a to konkrétne o upresnenie, či v tabuľke na výpočet kritérií súťažných podkladov sú položky 3 až 6 špecifikované na mernú jednotku, ktorá sa vzťahuje na 1 ks zariadenia alebo na 3 + 35 ks zariadení a či zariadenia majú umožňovať farebnú tlač a kopírovanie, alebo iba čiernobiely.

Vysvetlenie súťažných podkladov kontrolovaný poskytol všetkým záujemcom prostredníctvom listu odoslaného 8. 10. 2007.

Lehota na predkladanie ponúk bola podľa bodu 9. výzvy na predkladanie ponúk stanovená kontrolovaným do 16. 10. 2007 do 12:00 hod.

V súlade s § 33 ods. 9 a § 40 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní kontrolovaný dňa 11. 10. 2007 vymenoval na vyhodnotenie splnenia podmienok účasti a na vyhodnotenie ponúk 3-člennú komisiu v zložení:

- XX - predseda komisie
- XX - členka komisie
- XX - člen komisie

Všetci vyššie vymenovaní členovia komisie 17. 10. 2007 podpísali čestné vyhlásenie v súlade s § 40 ods. 6 zákona o verejnom obstarávaní, v ktorom zároveň vyhlásili, že spĺňajú všetky predpoklady byť členom komisie vyplývajúce z § 40 ods. 3, 4 a 5 zákona o verejnom obstarávaní.

Kontrolovanému bola v lehote na predkladanie ponúk, t.j. do 16. 10. 2007 do 12:00 hod., doručená ponuka od nasledovného uchádzača:

1. XX - osobne 16. 10. 2007 o 11:30 hod.

Otváranie ponúk sa uskutočnilo dňa 17. 10. 2006 o 10:00 hod. Z otvárania ponúk vypracoval kontrolovaný zápisnicu z otvárania ponúk, v ktorej uviedol uchádzača, ktorý predložil ponuku v lehote na predkladanie ponúk, vrátane jeho identifikačných údajov a návrhu

na plnenie kritérií. Dňa 18. 10. 2007 kontrolovaný zaslal zápisnicu z otvárania ponúk uchádzačovi, ktorý ponuku predložil.

Z dokladu „Zápisnica zo splnenia podmienok účasti podprahovej zákazky na predmet zákazky „Dodávka vysokovýkonných a výkonných multifunkčných zariadení“ z 23. 10. 2007 vyplýva, že uchádzač XX splnil stanovené podmienky účasti.

Z dokladu „Zápisnica o vyhodnotení ponúk podprahovej zákazky na predmet zákazky „Dodávka vysokovýkonných a výkonných multifunkčných zariadení“ z 23. 10. 2007 vyplýva, že uchádzač XX splnil podmienky určené kontrolovaným v súťažných podkladoch a vo výzve na predkladanie ponúk a predložil nasledovný návrh na plnenie kritérií:

p. č.	Uchádzač	Kritérium v Sk s DPH
1.	XX	XX Sk

Z predmetnej zápisnice ďalej vyplýva, že na základe stanoveného kritéria na vyhodnotenie ponúk komisia kontrolovaného vyhodnotila ako úspešného uchádzača XX.

Kontrolovaný listom „Oznámenie o výsledku vyhodnotenia ponúk“ z 24. 10. 2007 informoval úspešného uchádzača o prijatí jeho ponuky. Oznámenie o výsledku vyhodnotenia ponúk bolo uchádzačovi odoslané 25. 10. 2007 a doručené 26. 10. 2007.

Lehota viazanosti ponúk bola kontrolovaným v bode 14. výzvy na predkladanie ponúk stanovená kontrolovaným do 14. 12. 2007.

Výsledkom verejného obstarávania je **Zmluva č. MC2007/134 na dodávku vysokovýkonných a výkonných multifunkčných zariadení uzavretá podľa § 3 ods. 2 zákona č. 25/2006 Z.z. a § 409 a nasl. Obchodného zákonníka č. 513/1991 Zb. v znení neskorších predpisov** (ďalej len „Zmluva“), ktorú kontrolovaný uzavrel 14. 11. 2007 s úspešným XX v celkovej cene za celý predmet zákazky vo výške 1 783 000,00 Sk bez DPH, tj. XX Sk s DPH.

Kontrolovaný v zmysle § 101 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní zaslal úradu informáciu o uzavretí zmluvy na vyššie uvedený predmet zákazky dňa 14. 11. 2007.

Kontrolovaný vyhotovil v zmysle § 21 ods. 2 a ods. 3 zákona o verejnom obstarávaní správu o zákazke a zaslal úradu dňa 14. 11. 2007.

Z predloženej dokumentácie a porovnaním vyššie špecifikovaných kontrolovaným vykonaných úkonov so zákonom o verejnom obstarávaní v znení zákona č. 102/2007 Z. z. s účinnosťou od 13. 3. 2007 boli pri zadávaní zákazky zistené nasledujúce kontrolné zistenia, ktoré mohli mať vplyv na výsledok verejného obstarávania:

3.1 Kontrolovaný postupoval v rozpore s § 9 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní, keď stanovil kratšiu lehotu na vyžiadanie súťažných podkladov ako lehotu na predkladanie ponúk.

Kontrolovaný v bode 7 výzvy na predkladanie ponúk stanovil **lehotu na vyžiadanie si súťažných podkladov** nasledovne, cit.: „Poskytovanie súťažných

podkladov: od 18. 9. 2007 Súťažné podklady sa budú vydávať: v pracovných dňoch **od 18. 9. 2007 do 4. 10. 2007** v pracovnom čase od 8:00 hod. do 15:00 hod.“

Lehotu na predkladanie ponúk stanovil kontrolovaný pod bodom 9. výzvy na predkladanie ponúk nasledovne, cit: „Uplynutie lehoty na predloženie ponúk: 16. 10. 2007 do 12:00 hod.“

Z vyššie uvedeného vyplýva, že kontrolovaný skrátil lehotu na vyžiadanie si súťažných podkladov v porovnaní s lehotou na predkladanie ponúk o 12 kalendárnych dní.

Vzhľadom na skutkový stav a okolnosti spojené s týmto kontrolným zistením, ktoré sú obdobné, ako v prípade kontrolného zistenia uvedeného pod č. 1.7 tohto protokolu, kontrolná skupina v súvislosti s predmetným kontrolným zistením opätovne uvádza skutočnosti uvedené v kontrolnom zistení č. 1.7 tohto protokolu, avšak v tomto prípade s možným vplyvom na výsledok predmetného verejného obstarávania.

Kontrolná skupina má za to, že v každom procese verejného obstarávania je kontrolovaný povinný postupovať v súlade so zákonom o verejnom obstarávaní a v súlade s princípmi verejného obstarávania upravenými v § 9 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní s cieľom zabezpečiť čestnú hospodársku súťaž. Kontrolovaný v danom prípade postupoval v rozpore s § 9 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní, konkrétne s princípom nediskriminácie uchádzačov alebo záujemcov a princípom hospodárnosti a efektívnosti z dôvodu, že určil neprimerane krátku lehotu na vyžiadanie súťažných podkladov vo vzťahu k lehote na predkladanie ponúk, čím obmedzil prístup k súťažným podkladom potenciálnych uchádzačov, ktorí mohli predložiť ponuky.

Kontrolná skupina konštatuje, že vyššie uvedené konanie kontrolovaného mohlo mať vplyv na výsledok verejného obstarávania, nakoľko kontrolovaný týmto spôsobom obmedzil okruh potenciálnych záujemcov, ktorí mohli požiadať o súťažné podklady po uplynutí lehoty na vyžiadanie súťažných podkladov, t. j. počas ďalších 12 dní do uplynutia lehoty na predkladanie ponúk.

Dôkazy:

• Výzva na predkladanie ponúk, ktorá bola zverejnená na webovom sídle kontrolovaného dňa 17. 9. 2007

3.2 Kontrolovaný postupoval v rozpore s princípom nediskriminácie podľa § 9 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní, keď v rámci podmienok účasti týkajúcich sa technickej alebo odbornej spôsobilosti, konkrétne v bode 12. „Podmienky účasti uchádzačov“ výzvy na predkladanie ponúk a zároveň v kapitole A.3 „Podmienky účasti uchádzačov“, bod 3. „Uchádzač musí v ponuke predložiť nasledovné informácie a doklady, ktorými preukazuje technickú spôsobilosť alebo odbornú spôsobilosť dodania tovaru podľa § 28 ods. 1 písm. l) bod. 2 a iné zákona č. 25/2006 Z. z.“ podbod

3.3 súťažných podkladov stanovil neprimeranú a diskriminačnú podmienku účasti vo vzťahu k predmetu zákazky v súvislosti s požiadavkou na preukázanie zrealizovania minimálne 6-tich dodávok multifunkčných zariadení, uskutočnených v posledných troch rokoch (2004, 2005, 2006), minimálne jedna dodávka v každom roku, ktoré boli vyššie ako 2,0 mil. Sk bez DPH.

Kontrolovaný v bode 12. „Podmienky účasti uchádzačov“ výzvy na predkladanie ponúk uviedol, cit.: „**Zoznam najmenej 6-tich dodávok multifunkčných zariadení, uskutočnených v posledných troch rokoch (r. 2004, r. 2005 a r. 2006, minimálne jedna dodávka v každom roku), s uvedením ich cien v Sk bez DPH, lehôt dodania a odberateľov. V zozname je potrebné uviesť jednotlivo iba tie dodávky multifunkčných zariadení, ktoré boli vyššie ako 2,0 mil. Sk bez DPH.**“

Kontrolovaný zároveň stanovil predmetnú podmienku účasti obsahovo rovnakým spôsobom aj v kapitole A.3 „Podmienky účasti uchádzačov“, bod 3. „Uchádzač musí v ponuke predložiť nasledovné informácie a doklady, ktorými preukazuje technickú spôsobilosť alebo odbornú spôsobilosť dodania tovaru podľa § 28 ods. 1 písm. l) bod. 2 a iné zákona č. 25/2006 Z.z“ podbod 3.3 súťažných podkladov.

Podľa § 99 ods. 1 písm. b) zákona o verejnom obstarávaní, pri zadávaní podprahových zákaziek verejný obstarávateľ vyžaduje na preukázanie splnenia podmienok účasti doklad o oprávnení podnikat' , prípadne ďalšie doklady, ktorými sa preukazuje finančné a ekonomické postavenie a technická alebo odborná spôsobilosť.

Z vyššie uvedenej podmienky účasti, ktorej účelom je preukázanie technickej alebo odbornej spôsobilosti uchádzačov vyplýva, že kontrolovaný požadoval preukázať skutočnosť, že v rokoch 2004 - 2006 uchádzači úspešne realizovali aspoň 6 dodávok multifunkčných zariadení, minimálne jednu v každom roku, pričom určil minimálnu požadovanú hodnotu každej dodávky vo výške viac ako 2 mil. Sk bez DPH.

Podľa § 9 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní pri zadávaní zákaziek sa musí uplatňovať princíp rovnakého zaobchádzania, princíp nediskriminácie uchádzačov alebo záujemcov, princíp transparentnosti a princíp hospodárnosti a efektívnosti.

Verejný obstarávateľ je pri určovaní rozsahu požiadaviek na technickú alebo odbornú spôsobilosť záujemcu, resp. uchádzača povinný postupovať tak, aby nedošlo k porušeniu základných princípov verejného obstarávania, ktorými sú princíp nediskriminácie, rovnakého zaobchádzania, transparentnosti, hospodárnosti, efektívnosti a zároveň musia byť tieto požiadavky primerané a musia bezprostredne súvisieť s predmetom zákazky.

Kontrolná skupina poukazuje na účel stanovenia podmienok účasti na preukázanie technickej alebo odbornej spôsobilosti, ktorým je umožniť účasť vo verejnom obstarávaní tým záujemcom, resp. uchádzačom, u ktorých existuje dôvodný predpoklad ich schopnosti realizovať obstarávaný predmet zákazky z technického hľadiska a z hľadiska odbornosti v súlade so zmluvnými podmienkami určenými verejným obstarávateľom, pričom tento dôvodný predpoklad je vytvorený tým, že záujemca, resp. uchádzač preukáže splnenie podmienok účasti určených v súlade so zákonom o verejnom obstarávaní. Pri stanovení požiadaviek na technickú alebo odbornú spôsobilosť záujemcu, resp. uchádzača kontrolovaný musí zohľadniť povahu, rozsah a zložitosť predmetu zákazky, a preto podmienky účasti na preukázanie technickej alebo odbornej spôsobilosti musia byť stanovené primerane svojím charakterom a rozsahom požadovaného predmetu zákazky a musia vytvárať predpoklady na účasť vo verejnom obstarávaní dostatočnému počtu uchádzačov, aby bol zabezpečený rozvoj účinnej hospodárskej súťaže vo verejnom obstarávaní. Určením podmienok účasti vo verejnom obstarávaní nemôže verejný obstarávateľ bezdôvodne obmedziť okruh dodávateľov, ale musí umožniť rovnaké príležitosti všetkým dodávateľom, ktorí sú schopní plniť predmet zákazky.

Kontrolná skupina má za to, že takto kontrolovaným definovaná podmienka účasti týkajúca sa technickej alebo odbornej spôsobilosti spočívajúca aspoň **6-tich** dodávok multifunkčných zariadení v predchádzajúcich 3 rokoch a zároveň minimálne jednej dodávky každý rok, pričom každá dodávka má byť v hodnote vyššej ako **2 mil. Sk bez DPH**, pričom predpokladaná hodnota zákazky bola určená kontrolovaným vo výške **1 995 000,00 Sk bez DPH je neprimeraná a diskriminačná**, a to vzhľadom najmä na kumuláciu požiadavky kontrolovaného vo vzťahu k počtu realizovaných dodávok tovarov za celé referenčné obdobie, ako aj za každý rok referenčného obdobia a súčasne požiadavku na minimálny finančný objem každej zrealizovanej dodávky tovaru. V tejto súvislosti kontrolná skupina uvádza, že neexistuje žiadna skutočnosť, ktorá by objektívne odôvodňovala stanovenú minimálnu úroveň danej podmienky účasti, a ktorá by odôvodňovala objektívnu potrebu verejného obstarávateľa stanoviť minimálnu úroveň tejto podmienky účasti tak excesívne a jej zjavne neprimerané stanovenie má za následok nežiaduci diskriminačný vplyv na okruh záujemcov, resp. uchádzačov, ktorí by boli spôsobilí riadne realizovať obstarávaný predmet zákazky.

Kontrolná skupina konštatuje, že postup kontrolovaného pri stanovení predmetnej podmienky účasti je v rozpore s ustanovením **§ 9 ods. 2** zákona o verejnom obstarávaní, konkrétne princípom **nediskriminácie uchádzačov alebo záujemcov**, a to z dôvodu, že predmetného verejného obstarávania sa nemohli zúčastniť potenciálni uchádzači, ktorí skúsenosť s realizáciou dodávky multifunkčných zariadení v hodnote vyššej ako 2 mil. Sk bez DPH mali menej ako 6 krát v referenčnom období, resp. nie v každom roku z referenčného obdobia, ako aj potenciálni uchádzači, ktorí v požadovanom období zrealizovali dodávky multifunkčných zariadení viac ako 6 krát, avšak ich rozpočtové náklady na jednotlivé zákazky nedosahovali kontrolovaným požadovanú finančnú výšku viac ako 2 mil. Sk bez DPH, hoci by táto hodnota ako súčet za požadované obdobie splňala kontrolovaným stanovenú finančnú hodnotu.

Ďalej kontrolná skupina považuje požiadavku na preukázanie minimálne 6-tich dodávok multifunkčných zariadení v hodnote vyššej ako **2 mil. Sk bez DPH** pre každú dodávku (tj. spolu 12 000 000,00 Sk bez DPH) za neprimeranú a diskriminačnú vo vzťahu k obstarávanému predmetu zákazky a k predpokladanej hodnote zákazky vo výške **1 995 000,00 Sk bez DPH**, nakoľko kontrolovaným požadovaná výška všetkých dodávok spolu predstavuje až cca 6 násobkom predpokladanej hodnoty zákazky. Kontrolná skupina zároveň uvádza, že takto stanovenou podmienkou účasti mohli byť súčasne diskriminovaní a od účasti v predmetnom postupe zadávania zákazky odradení potenciálni uchádzači, ktorí dodávajú tovar podobného alebo rovnakého charakteru ako je predmet zákazky, dokonca aj v objemoch plnenia vo výške porovnateľnej alebo aj vyššej ako bola predpokladaná hodnota zákazky, avšak neuzavreli minimálne šesť zmlúv rovnakého alebo podobného charakteru ako je predmet zákazky, pričom každá z nich mala byť v hodnote vyššej ako 2 mil. Sk bez DPH a v ich prípade je z hľadiska technickej alebo odbornej spôsobilosti vytvorený predpoklad pre riadne plnenie predmetu zákazky.

Kontrolná skupina ďalej konštatuje, že kontrolovaný tím, že požadoval od uchádzačov relevantné skúsenosti samostatne za každý rok 2004, 2005 a 2006, verejného obstarávania sa nemohli zúčastniť tí potenciálni uchádzači, ktorí mohli v relevantnom období realizovať požadovaný počet dodávok multifunkčných zariadení, avšak nie výlučne v každom z požadovaných rokov.

Na základe vyššie uvedeného kontrolná skupina má za to, že stanovením neprimeranej a diskriminačnej podmienky účasti podľa § 28 ods. 1 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní v znení bodu 12. Výzvy na predkladanie ponúk kontrolovaný postupoval v rozpore s § 9 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní, čo mohlo mať za následok obmedzenie konkurencie a tým aj čestnej hospodárskej súťaže, nakoľko takto stanovenou podmienkou účasti kontrolovaný diskriminoval tých potenciálnych uchádzačov, ktorí nespĺňali kontrolovaným stanovenú podmienku účasti, ale ktorí mali primerané skúsenosti rovnakého alebo podobného charakteru ako je predmet zákazky, a to v nadväznosti na predpokladanú hodnotu zákazky a referenčné obdobie troch rokov, za ktoré mohli tieto svoje skúsenosti preukazovať.

Uvedené konanie kontrolovaného mohlo mať vplyv na výsledok verejného obstarávania, nakoľko vyššie identifikovaným zistením porušenia zákona o verejnom obstarávaní mohol kontrolovaný odradiť od účasti na predmetnom verejnom obstarávaní potenciálnych záujemcov, resp. uchádzačov, spôsobilých dodať obstarávaný predmet zákazky.

Dôkazy:

- Výzva na predkladanie ponúk, ktorá bola zverejnená na webovom sídle kontrolovaného dňa 17. 9. 2007
- Súťažné podklady, kapitola A.3 „Podmienky účasti uchádzačov“, bod 3. „Uchádzač musí v ponuke predložiť nasledovné informácie a doklady, ktorými preukazuje technickú spôsobilosť alebo odbornú spôsobilosť dodania tovaru podľa § 28 ods. 1 písm. l bod. 2 a iné zákona č. 25/2006 Z.z.“ podbod 3.3

3.3 Kontrolovaný postupoval v rozpore s § 99 ods. 1 písm. c) zákona o verejnom obstarávaní, keď nevyhodnocoval splnenie podmienky účasti týkajúcej sa technickej alebo odbornej spôsobilosti podľa § 28 ods. 1 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní u uchádzača XX v súlade s výzvou na predkladanie ponúk a súťažnými podkladmi a nepožiadaval uvedeného uchádzača o vysvetlenie, resp. doplnenie predloženého dokladu napriek tomu, že z jeho obsahu nevyplýva, že daný uchádzač spĺňa predmetnú podmienku účasti, čím zároveň postupoval v rozpore s princípom transparentnosti podľa § 9 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní.

Kontrolovaný v bode 12. „Podmienky účasti uchádzačov“ výzvy na predkladanie ponúk uviedol, cit.: „Zoznam najmenej 6-tich dodávok multifunkčných zariadení, uskutočnených v posledných troch rokoch (r. 2004, r. 2005, r. 2006, minimálne jedna dodávka v každom roku), s uvedením ich cien v Sk bez DPH, lehôt dodania a odberateľov. V zozname je potrebné uviesť jednotlivo iba tie dodávky multifunkčných zariadení, ktoré boli vyššie ako 2,0 mil. Sk bez DPH“.

Kontrolovaný zároveň stanovil predmetnú podmienku účasti obsahovo rovnakým spôsobom aj v kapitole A.3 „Podmienky účasti uchádzačov“, bod 3. „Uchádzač musí v ponuke predložiť nasledovné informácie a doklady, ktorými preukazuje technickú spôsobilosť alebo odbornú spôsobilosť dodania tovaru podľa § 28 ods. 1 písm. l bod. 2 a iné zákona č. 25/2006 Z.z.“ podbod 3.3 súťažných podkladov.

Uchádzač XX v rámci preukázania splnenia podmienky účasti týkajúcej sa technickej alebo odbornej spôsobilosti v zmysle § 28 ods. 1 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní predložil vo svojej ponuke 8 dokladov obsahujúcich potvrdenie o zrealizovaných dodávkach, a to:

Rok 2004

- potvrdenie o dodávke od XX s identifikáciou plnenia: **Dodávka multifunkčných zariadení, tlačiarní, osobných PC, notebookov a rozšírenie počítačových sietí**, termín realizácie: 25. 6. 2004 - 3. 11. 2004, cena zákazky: XX Sk bez DPH,
- referencia od XX s identifikáciou plnenia: **Dodávka multifunkčných zariadení, tlačiarní, osobných PC, notebookov**, termín realizácie: 10. 9. 2004 - 29. 12. 2004, cena zákazky: XX Sk bez DPH.

Rok 2005

- potvrdenie o dodávke od XX s identifikáciou plnenia: **Dodávka a inštalácia aktívnych prvkov dátovej siete, záložných serverov a multifunkčných zariadení**, termín realizácie: 20. 5. 2005 - 21. 6. 2005, cena zákazky: XX Sk bez DPH,
- referencia od XX s identifikáciou plnenia: **Dodávka multifunkčných zariadení, tlačiarní, osobných PC a notebookov**, termín realizácie: 28. 11. 2005 - 15. 12. 2004, cena zákazky: XX Sk bez DPH,
- referencia od XX s identifikáciou plnenia: **Dodávka multifunkčných zariadení, tlačiarní, osobných PC, notebookov**, termín realizácie: 1. 6. 2005 - 20. 7. 2005, cena zákazky: XX Sk bez DPH.

Rok 2006

- potvrdenie o dodávke od XX s identifikáciou plnenia: **Dodávka serverov IBM, tlačiarní a multifunkčných zariadení**, termín realizácie: 1. 9. 2006 - 31. 10. 2006, cena zákazky: XX Sk bez DPH,
- referencia od XX s identifikáciou plnenia: **Dodávka multifunkčných zariadení, tlačiarní, osobných PC, notebookov**, termín realizácie: 31. 1. 2006 - 18. 12. 2006, cena zákazky: XX Sk bez DPH,
- referencia od XX s identifikáciou plnenia: **Dodávka multifunkčných zariadení, tlačiarní, osobných PC, notebookov**, termín realizácie: 1. 10. 2006 - 19. 12. 2006, cena zákazky: XX Sk bez DPH.

Zo „Zápisnice zo splnenia podmienok účasti podprahovej zákazky na predmet zákazky „Dodávka vysokovýkonných a výkonných multifunkčných zariadení“ z 23. 10. 2007 je zrejmé, že kontrolovaný vyhodnotil uchádzača XX ako spĺňajúceho všetky podmienky účasti stanovené kontrolovaným, tj. spĺňajúceho aj vyššie špecifikovanú podmienku účasti podľa § 28 ods. 1 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní a zo „Zápisnice o vyhodnotení ponúk podprahovej zákazky na predmet zákazky „Dodávka vysokovýkonných a výkonných multifunkčných zariadení“ z 23. 10. 2007 je zrejmé, že kontrolovaný uvedeného uchádzača vyhodnotil ako úspešného uchádzača napriek skutočnosti, že uvedený uchádzač predloženými dokladmi nepreukázal splnenie podmienky účasti podľa § 28 ods. 1 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní.

Z vyššie uvedených dôkazov o plnení je zrejmé, že predmetom dodávky boli aj iné tovary ako len multifunkčné zariadenia, a teda z predložených dôkazov o plnení nie je zrejmé, akú časť z celkového plnenia dodávok tvorili konkrétne len multifunkčné zariadenia a aká výška z celkovej ceny zákazky sa vťahuje konkrétne len na dodávku multifunkčných zariadení.

Vzhľadom k tomu, že kontrolovaný požadoval v rámci preukázania podmienok účasti týkajúcich sa technickej alebo odbornej spôsobilosti predloženie zoznamu najmenej 6-tich dodávok **multifunkčných zariadení**, uskutočnených v posledných troch rokoch, t. j. 2004, 2005, 2006, pričom v zozname bolo potrebné uviesť jednotlivo iba tie dodávky

multifunkčných zariadení, ktoré boli vyššie ako 2,0 mil. Sk bez DPH, a teda predmet dodávok bol špecificky určený, uchádzač mal predložiť zoznam dodávok vzťahujúci sa výslovne len na dodávky týkajúce sa multifunkčných zariadení, čo je vo vzťahu k obstarávanému predmetu zákazky relevantné, resp. ak predmetom dodávky boli aj iné tovary ako multifunkčné zariadenia, uchádzač mal z celkovej ceny zákazky vyčísliť len cenu za dodávku multifunkčných zariadení.

Uchádzačom XX predložené dôkazy o plnení obsahovali vo všetkých prípadoch všeobecný predmet dodávky zahŕňajúci aj multifunkčné zariadenia a celkovú cenu za dodávku tovaru. Kontrolná skupina uvádza, že z predloženej dokumentácie nie je zrejmé, akým spôsobom kontrolovaný vyhodnocoval predmetné dôkazy o plnení a na základe akých skutočností dospel k záveru, že predmetné dodávky spĺňajú nim stanovenú minimálnu požadovanú úroveň v rámci podmienky účasti podľa § 28 ods. 1 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní.

So zreteľom na vyššie uvedenú skutočnosť kontrolná skupina konštatuje, že z uchádzačom XX predložených dokladov nie je možné jednoznačne posúdiť splnenie stanovenej podmienky účasti týkajúcej sa technickej a odbornej spôsobilosti podľa § 28 ods. 1 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní, a teda uvedený uchádzač riadne a nespochybniteľne nepreukázal splnenie predmetnej podmienky účasti.

Kontrolná skupina v tejto súvislosti uvádza, že splnenie podmienok účasti uchádzačom, vrátane podmienok účasti súvisiacich s preukazovaním technickej a odbornej spôsobilosti je jedným z predpokladov pre úspešné plnenie predmetu zadanej zákazky a adekvátne k tomu by mal kontrolovaný s náležitou pozornosťou a v súlade so zákonom o verejnom obstarávaní postupovať v procese vyhodnocovania podmienok účasti, ktoré stanovil k predmetnému verejnemu obstarávaniu.

Podľa § 9 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní, pri zadávaní zákaziek sa musí uplatňovať princíp rovnakého zaobchádzania, princíp nediskriminácie uchádzačov alebo záujemcov, **princíp transparentnosti** a princíp hospodárnosti a efektívnosti.

Podľa § 99 ods. 1 písm. c) zákona o verejnom obstarávaní zákona o verejnom obstarávaní, pri zadávaní podprahových zákaziek verejný obstarávateľ **posudzuje splnenie podmienok účasti v súlade s výzvou na predkladanie ponúk.**

V štádiu vyhodnocovania splnenia podmienok účasti uchádzačov v predmetnom verejnom obstarávaní bol kontrolovaný povinný postupovať podľa ustanovenia § 99 ods. 1 písm. c) zákona o verejnom obstarávaní a vyhodnocovať stanovenú podmienku účasti podľa § 28 ods. 1 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní v súlade s jej znením uvedeným vo výzve na predkladanie ponúk a v súťažných podkladoch. V rámci vyhodnocovania splnenia podmienok účasti je nevyhnutné aplikovať inštitút vysvetlenia alebo doplnenia dokladov v prípade, ak z predložených dokladov nie je možné jednoznačne posúdiť ich platnosť alebo splnenie podmienok účasti, resp. v prípade pochybnosti o tom, či doklady predložené uchádzačom v ponuke za účelom preukázania splnenia podmienok účasti dostatočne a jednoznačne preukazujú splnenie požadovaných skutočností. Takto mal kontrolovaný postupovať aj v uvedenom prípade, ktorý nastal v procese vyhodnocovania splnenia podmienok účasti u uchádzača XX a prostredníctvom aplikovania inštitútu vysvetlenia alebo doplnenia dokladov preskúmať skutočnosť, či uchádzač XX posudzovanú podmienku účasti podľa § 28 ods. 1 písm. a) spĺňa alebo nespĺňa.

Kontrolná skupina uvádza, že kontrolovaný v danom prípade nevyužil inštitút vysvetlenia alebo doplnenia predložených dokladov a akceptoval všetky doklady predložené uchádzačom XX bez výhrad, a to napriek tomu, že z ich obsahu nebolo možné jednoznačne posúdiť splnenie stanovenej podmienky účasti podľa § 28 ods. 1 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní.

Kontrolná skupina uvádza, že verejný obstarávateľ je v rámci celého postupu zadávania zákazky povinný uplatňovať princípy verejného obstarávania podľa § 9 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní. Kontrolná skupina v tejto súvislosti uvádza, že v záujme dodržania princípu transparentnosti vo verejnom obstarávaní je nevyhnutné a žiaduce, aby verejný obstarávateľ, obstarávateľ alebo osoba podľa § 7 zákona o verejnom obstarávaní postupoval tak, aby všetky jeho úkony a postupy boli vykonávané v procese verejného obstarávania predvídateľným a prehľadným spôsobom v plnom súlade s jednotlivými ustanoveniami zákona o verejnom obstarávaní a zároveň v súlade s pravidlami stanovenými kontrolovaným vo výzve na predkladanie ponúk a v súťažných podkladoch. V rozpore s týmto princípom je akékoľvek konanie verejného obstarávateľa, ktoré by spôsobilo nečitateľnosť a nejednoznačnosť verejného obstarávania.

Vzhľadom na vyššie uvedené skutočnosti kontrolná skupina konštatuje, že kontrolovaný postupoval v predmetnom verejnom obstarávaní v rozpore s § 99 ods. 1 písm. c) zákona o verejnom obstarávaní, keď nevyhodnocoval splnenie podmienky účasti týkajúcej sa technickej alebo odbornej spôsobilosti podľa § 28 ods. 1 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní u uchádzača XX v súlade s výzvou na predkladanie ponúk a súťažnými podkladmi a za účelom správneho vyhodnotenia a preukázania splnenia predmetnej podmienky účasti týkajúcej sa technickej alebo odbornej spôsobilosti neaplikoval inštitút vysvetlenia, resp. doplnenia predložených dokladov napriek tomu, že z ponuky uvedeného uchádzača jednoznačne a nespochybniteľne nevyplýva splnenie kontrolovaným stanovenej podmienky účasti týkajúcej sa technickej alebo odbornej spôsobilosti podľa § 28 ods. 1 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní. Kontrolná skupina má za to, že konanie kontrolovaného je súčasne v rozpore aj s § 9 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní, a to princípom transparentnosti, pretože vyššie opísaným konaním kontrolovaného boli vnesené pochybnosti do procesu posudzovania splnenia podmienok účasti v predmetnom verejnom obstarávaní.

Kontrolná skupina má za to, že uvedený postup kontrolovaného mohlo mať vplyv na výsledok verejného obstarávania, nakoľko vyššie uvedené konanie kontrolovaného pri vyhodnotení splnenia podmienok účasti sa bezprostredne týka uchádzača XX, ktorý bol kontrolovaným vyhodnotený ako úspešný a z predložených dokladov nie je zjavné, či úspešný uchádzač splnil predmetnú podmienku účasti.

Dôkazy:

- Výzva na predkladanie ponúk, ktorá bola zverejnená na webovom sídle kontrolovaného dňa 17. 9. 2007
- Súťažné podklady kapitola A.3 „Podmienky účasti uchádzačov“, bod 3. „Uchádzač musí v ponuke predložiť nasledovné informácie a doklady, ktorými preukazuje technickú spôsobilosť alebo odbornú spôsobilosť dodania tovaru podľa § 28 ods. 1 písm. l) bod. 2 a iné zákona č. 25/2006 Z.z.“ podbod 3.3
- ponuka uchádzača XX

- „Zápisnica zo splnenia podmienok účasti podprahovej zákazky na predmet zákazky „Dodávka vysokovýkonných a výkonných multifunkčných zariadení“ z 23. 10. 2007
- „Zápisnica o vyhodnotení ponúk podprahovej zákazky na predmet zákazky „Dodávka vysokovýkonných a výkonných multifunkčných zariadení“ z 23. 10. 2007
- dokumentácia z verejného obstarávania

1. Nadlimitná zákazka na dodanie tovaru na predmet zákazky „Dodávka notebookov s príslušenstvom, monitorov, sieťových tlačiarní, multifunkčných zariadení a data-video projektorov“

Kontrolovaný je verejným obstarávateľom podľa § 6 ods. 1 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní a pri zadávaní predmetnej zákazky bol v zmysle § 9 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní povinný postupovať podľa tohto zákona.

Kontrolovaný vyhlásil verejnú súťaž podľa § 51 a nasl. zákona o verejnom obstarávaní na predmet zákazky „Dodávka notebookov s príslušenstvom, monitorov, sieťových tlačiarní, multifunkčných zariadení a data-video projektorov“ vyhlásenej uverejnením Oznámenia o vyhlásení verejného obstarávania vo Vestníku verejného obstarávania č. 196/2008 z 10. 10. 2008 pod značkou 04617 - MST (ďalej len „oznámenie“) a v Úradnom vestníku Európskych spoločností č. 2008/S 196 z 9. 10. 2008 pod značkou 259413.

Predbežné oznámenie bolo uverejnené v Úradnom vestníku Európskych spoločností č. 2008/S 117 z 12. 9. 2008 pod značkou 235655 a vo Vestníku verejného obstarávania č. 182/2008 z 22. 9. 2008 pod značkou 04326 - POT.

V oddiele II. „Predmet zákazky“ pod bodom 11.1.4) „Informácie o rámcovej dohode“ oznámenia kontrolovaný uviedol, cit.:

„Rámcová dohoda s jediným uchádzačom.

Trvanie rámcovej dohody: 24 mesiacov

Predpokladaná celková hodnota nákupov na celé obdobie trvania rámcovej dohody:

Predpokladaná hodnota bez DPH: 40 000 000. Mena: SKK“

V závislosti od typu kontrolovaného, predmetu zákazky a predpokladanej hodnoty zákazky ide o nadlimitnú zákazku na dodanie tovaru podľa § 4 ods. 2 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní.

Kontrolovaný v oddiele II „Predmet zákazky“ pod bodom 11.1.2) „Druh zákazky a miesto uskutočnenia stavebných prác, dodania tovarov alebo poskytovania služieb“ oznámenia uviedol, že predmetná zákazka sa týka dodania tovaru a ako hlavné miesto dodania tovarov uviedol Ministerstvo financií Slovenskej republiky, Štefanovičova 5, 817 82 Bratislava, IČO: 00151742.

Kontrolovaný ďalej v oddiele II „Predmet zákazky“ pod bodom II.1.5) „Stručný opis zákazky alebo nákupu (nákupov)“ oznámenia uviedol, cit.: „Dodávka notebookov s príslušenstvom, monitorov, sieťových tlačiarní, multifunkčných zariadení a data-video projektorov podľa technickej špecifikácie uvedenej v časti B.1 Opis zákazky súťažných podkladov a súvisiacich služieb.“

Kontrolovaný v oddiele II „Predmet zákazky“ v bode II.1.6) „Spoločný slovník obstarávania (CPV)“ uviedol nasledovné:

„Hlavný predmet

Hlavný slovník: 30213100-6 - Prenosné počítače

Doplňujúce predmety

Hlavný slovník: 30230000-0 - Technické vybavenie počítačov, 30231300-0 - Stolové zobrazovacie jednotky (obrazovky), 30232110-8 - Laserové tlačiarne, 32420000-3 - Siet'ové zariadenia, 38652120-7 - Videoprojektory. “

Kontrolovaný v oddiele II „Predmet zákazky“ pod bodom II.1.8) „Rozdelenie na časti“ oznámenia uviedol, že predmet zákazky sa nedelí na časti.

V oddiele III „Právne, ekonomické, finančné a technické informácie“ pod bodom i) 1.1) „Požadované zábezpeky a záruky“ kontrolovaný stanovil, že vyžaduje zábezpeku vo výške 2 000 000,00 Sk.

Ako kritérium na vyhodnotenie ponúk si kontrolovaný zvolil v oddiele IV „Postup“ podľa bodu IV.2.1) oznámenia najnižšiu cenu.

Lehota na vyžiadanie si súťažných podkladov bola v oddiele IV „Postup“ podľa bodu IV.3.3) „Podmienky na získanie súťažných podkladov a doplňujúcich dokumentov alebo informatívnych dokumentov“ oznámenia stanovená kontrolovaným do 3. 11. 2008 do 12:00 hod.

Súťažné podklady si vyžiadalo 16 záujemcov. Z doručenej dokumentácie je zrejmé, že kontrolovaný súťažné podklady poslal prostredníctvom pošty všetkým záujemcom. Zároveň kontrolovaný v súlade s ustanovením § 34 ods. 15 zákona o verejnom obstarávaní vyhotovil dokument „Zoznam záujemcov, ktorým sa poskytnú súťažné podklady“ obsahujúci zoznam záujemcov, ktorým kontrolovaný poskytol súťažné podklady, vrátane dátumu ich poskytnutia spolu s príslušnými poštovými doručenkami.

Lehota na predkladanie ponúk bola v oddiele IV „Postup“ podľa bodu IV.3.4) „Lehota na predkladanie ponúk alebo žiadosti o účasť“ oznámenia stanovená kontrolovaným do 21. 11. 2008 do 09:00 hod.

V súlade s § 33 ods. 9 a § 40 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní kontrolovaný dňa 7. 11. 2008 vymenoval na vyhodnotenie splnenia podmienok účasti a na vyhodnotenie ponúk komisiu v zložení:

- XX- predsedkyňa komisie
- XX - člen komisie
- XX - člen komisie
- XX - členka komisie
- XX - člen komisie
- XX - člen komisie

Členovia komisie XX - člen komisie, XX - členka komisie, XX - člen komisie, XX - člen komisie dňa 21. 11. 2008 podpísali čestné vyhlásenie v súlade s § 40 ods. 6 zákona o verejnom obstarávaní, v ktorom zároveň vyhlásili, že spĺňajú všetky predpoklady byť členom komisie vyplývajúce z § 40 ods. 3, 4 a 5 zákona o verejnom obstarávaní.

Kontrolovanému bola v lehote na predkladanie ponúk, tj. do 21. 11. 2008 do 09:00 hod., doručená ponuka od nasledovného uchádzača:

1. XX - osobne 21. 11. 2008 o 08:25 hod.

Otváranie ponúk sa uskutočnilo dňa 21. 11. 2008 o 10:00 hod. za prítomnosti splnomocneného zástupcu uchádzača XX. Z otvárania ponúk vypracoval kontrolovaný zápisnicu z otvárania ponúk, v ktorej uviedol uchádzača, ktorý predložil ponuku v lehote na predkladanie ponúk, vrátane jeho identifikačných údajov a návrhu na plnenie kritérií. Dňa 21. 11. 2008 kontrolovaný zaslal zápisnicu z otvárania ponúk uchádzačovi, ktorý ponuku predložil a bola mu doručená 25. 11. 2008.

Z dokladu „Zápisnica z posúdenia splnenia podmienok účasti“ z 21. 11. 2008 vyplýva, že komisia na vyhodnotenie ponúk bola zložená zo 4 členov, a to XX - člen komisie, XX - členka komisie, XX - člen komisie, Ing. Vladimír Tokár - člen komisie, ktorí vyhodnocovali splnenie podmienok účasti a ich hodnotenie tvorilo prílohu danej zápisnice. Komisia skonštatovala, že uchádzač XX splnil všetky stanovené podmienky účasti.

Z dokladu „Zápisnica o vyhodnotení ponúk“ z 21. 11. 2008 vyplýva, že komisia na vyhodnotenie ponúk bola zložená zo 4 členov, a to XX - člen komisie, XX - členka komisie, XX - člen komisie, XX - člen komisie, ktorí vyhodnocovali formálnu zhodu obsahu ponuky s požiadavkami kontrolovaného, technickú zhodu ponuky, podľa stanoveného kritéria a ich hodnotenie tvorilo prílohu danej zápisnice. Všetci členovia komisie vyhodnotili uchádzačom XX predložený návrh na plnenie kritérií nasledovne:

Plnenie kritérií	Uchádzač - poradové číslo ponuky
	Uchádzač č.1
Cena s DPH súbor č. 1	47 790,40
Body	35
Cena s DPH súbor č. 2	68 460,70
Body	35
Cena s DPH súbor č. 3	76 654,60
Body	10
Cena s DPH súbor č. 4	665 221,90
Body	10
Cena s DPH súbor č. 5	28 048,30
Body	10
Sumár body	100
Poradie	U (úspešná ponuka)

Z predmetnej zápisnice ďalej vyplýva, že na základe stanoveného kritéria na vyhodnotenie ponúk, komisia kontrolovaného vyhodnotila ako úspešného uchádzača XX.

Kontrolovaný listom „Dodávka notebookov s príslušenstvom, monitorov, sieťových tlačiarňí, multifunkčných zariadení a data-video projektorov - Informácia o výsledku

vyhodnotenia ponúk“ z 24. 11. 2008 informoval úspešného uchádzača o prijatí jeho ponuky. Predmetný list si uchádzač osobne prevzal 24. 11. 2008.

Lehota viazanosti ponúk bola kontrolovaným v oddiele IV pod bodom IV.3.8) oznámenia stanovená kontrolovaným do 31. 3. 2009.

Výsledkom verejného obstarávania je **Rámcová dohoda na dodanie tovaru č. MC2008/034 uzavretá podľa § 11 a § 64 zákona č. 25/2006 Z.z. o verejnom obstarávaní a § 269 ods. 2 zákona č. 513/1991 Zb. (Obchodný zákonník) v znení neskorších predpisov** (ďalej len „Zmluva“), ktorú kontrolovaný uzatvoril 9. 12. 2008 s úspešným uchádzačom XX na dobu určitú - 24 mesiacov, alebo do vyčerpania finančného limitu XX Sk vrátane DPH.

Kontrolovaný zaslal dňa 10. 12. 2008 Oznámenie o výsledku verejného obstarávania úradu, ktoré bolo zverejnené vo Vestníku verejného obstarávania č. 247/2008 z 22. 12. 2008 pod zn. 06025 - VST a v Úradnom vestníku EÚ č. 2008/S 243 zverejnené dňa 13. 12. 2008 pod zn. 322801.

Kontrolovaný vyhotovil v zmysle § 21 ods. 2 a ods. 3 zákona o verejnom obstarávaní správu o uzavretej rámcovej zmluve a zaslal ju úradu dňa 30. 1. 2009.

Dňa 9. 12. 2008 uzavrel kontrolovaný s úspešným uchádzačom **Čiastkovú kúpnu zmluvu č. MC2008/034-01 v hodnote XX s DPH, t.j. XX Sk s DPH.**

Kontrolovaný zaslal dňa 13. 2. 2009 Oznámenie o výsledku verejného obstarávania úradu, ktoré bolo zverejnené vo Vestníku verejného obstarávania č. 36/2009 z 25. 2. 2009 pod zn. 01066 - VZT v súvislosti s vyššie uvedenou zmluvou v hodnote XX EUR s DPH.

Dňa 9. 12. 2008 uzavrel kontrolovaný s úspešným uchádzačom **Čiastkovú kúpnu zmluvu č. MC2008/034-02 v hodnote XX EUR s DPH, t.j. XX Sk s DPH.**

Kontrolovaný zaslal dňa 15. 5. 2009 Oznámenie o výsledku verejného obstarávania úradu, ktoré bolo zverejnené vo Vestníku verejného obstarávania č. 98/2009 z 26. 5. 2009 pod zn. 02822 - VZT v súvislosti s vyššie uvedenou zmluvou v hodnote XX EUR s DPH.

Kontrolovaný zaslal dňa 3. 8. 2009 Oznámenie o výsledku verejného obstarávania úradu, ktoré bolo zverejnené vo Vestníku verejného obstarávania č. 150/2009 zo 6. 8. 2009 pod zn. 04349 - VZT v súvislosti s vyššie uvedenou zmluvou v hodnote XX EUR s DPH.

Dňa 27. 4. 2009 uzavrel kontrolovaný s úspešným uchádzačom **Čiastkovú kúpnu zmluvu č. MC2008/034-03 v hodnote XX EUR s DPH, t.j. XX Sk s DPH.**

Kontrolovaný zaslal dňa 10. 11. 2009 Oznámenie o výsledku verejného obstarávania úradu, ktoré bolo zverejnené vo Vestníku verejného obstarávania č. 219/2009 z 13. 11. 2009 pod zn. 06467 - VZT v súvislosti s vyššie uvedenou zmluvou v hodnote XX EUR s DPH.

Dňa 30. 6. 2009 uzavrel kontrolovaný s úspešným uchádzačom **Čiastkovú kúpnu zmluvu č. MC2008/034-04 v hodnote XX EUR s DPH, t.j. XX Sk s DPH.**

Dňa 28. 12. 2009 uzavrel kontrolovaný s úspešným uchádzačom **Čiastkovú kúpnu zmluvu č. MC2008/034-05 v hodnote XX EUR s DPH, t.j. XX Sk s DPH.**

Kontrolovaný zaslal dňa 7. 5. 2010 Oznámenie o výsledku verejného obstarávania úradu, ktoré bolo zverejnené vo Vestníku verejného obstarávania č. 90/2010 z 13. 5. 2010 pod zn. 07126 - VZT v súvislosti s vyššie uvedenou zmluvou v hodnote XX EUR s DPH, t.j. XX Sk s DPH.

Dňa 28. 5. 2010 uzavrel kontrolovaný s úspešným uchádzačom **Čiastkovú kúpnu zmluvu č. MC2008/034-06 v hodnote XX EUR s DPH, t.j. XX Sk s DPH.**

Kontrolovaný zaslal dňa 11. 11. 2010 Oznámenie o výsledku verejného obstarávania úradu, ktoré bolo zverejnené vo Vestníku verejného obstarávania č. 217/2010 z 12. 11. 2010 pod zn. 07126 - VZT v súvislosti s vyššie uvedenou zmluvou v hodnote XX EUR s DPH.

Kontrolovaný dňa 17. 12. 2010 zaslal úradu Informáciu o plnení zmluvy, ktorá bola uverejnená vo Vestníku verejného obstarávania č. 243/2010 dňa 21. 12. 2010 pod zn. 08139-IZT, v ktorej uviedol, že skutočne zaplatená cena za predmet zmluvy bola XX EUR s DPH, t.j. XX Sk s DPH.

Z predloženej dokumentácie a porovnaním vyššie špecifikovaných kontrolovaným vykonaných úkonov so zákonom o verejnom obstarávaní v znení zákona č. 102/2007 Z. z. s účinnosťou od 13. 3. 2007 boli pri zadávaní zákazky zistené nasledujúce kontrolné zistenia, ktoré mohli mať vplyv na výsledok verejného obstarávania:

4.1 Kontrolovaný postupoval v rozpore s § 27 ods. 1 písm. b) a § 9 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní, keď na preukázanie ekonomického a finančného postavenia uchádzačov požadoval v zmysle bodu III.2.2 „Ekonomické a finančné postavenie“ podbod 2.3 oznámenia a súťažných podkladov predložiť potvrdenie o poistení zodpovednosti za škodu spôsobenú pri výkone povolenia alebo potvrdenie o poistení zodpovednosti za škodu podnikateľ'a v sume rovnjej alebo vyššej ako 5 mil. Sk počas platnosti zmluvy vo vzťahu k predmetu a rozsahu zákazky, čo mohlo odradiť potenciálnych záujemcov od účasti a uchádzačov od predloženia ponuky vo verejnom obstarávaní.

Kontrolovaný v oddiele III. „Právne, ekonomické, finančné a technické informácie“ v bode III.2.2) „Ekonomické a finančné postavenie“, podbod 2.3 oznámenia stanovil nasledovné, cit.: „Podľa § 27 ods. 1 písm. b) zákona č. 25/2006 Z. z. o verejnom obstarávaní - potvrdenie o poistení zodpovednosti za škodu spôsobenú pri výkone povolenia alebo potvrdenie o poistení zodpovednosti za škodu podnikateľ'a v sume rovnjej alebo vyššej ako 5 mil. Sk, a to počas platnosti zmluvy.

Dôkazný prostriedok k bodu 2.3 - uchádzač predloží potvrdenie, resp. úradne overenú fotokópiu poistnej zmluvy platnú na obdobie plnenia zmluvy. V prípade, ak uchádzač poistnú zmluvu obnovuje v určitom dohodnutom čase, predloží okrem úradne overenej fotokópie poistnej zmluvy aj príslub o jej obnovení, podpísaný uchádzačom, jeho štatutárnym

orgánom alebo iným zástupcom uchádzača, ktorý je oprávnený konať v mene uchádzača v záväzkových vzťahoch, nie staršie ako 10 dní ku dňu predloženia ponuky“

Kontrolovaný zároveň stanovil predmetnú podmienku účasti obsahovo rovnakým spôsobom aj v časti A.3 „Podmienky účasti uchádzačov“, bod 2. „Finančné a ekonomické postavenie“ podbod 2.3 súťažných podkladov.

Podľa § 27 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní „Finančné a ekonomické postavenie možno preukázať spravidla

- a) vyjadrením banky alebo pobočky zahraničnej banky, ktorým môže byť prísluš banky alebo pobočky zahraničnej banky o poskytnutí úveru,
- b) **potvrdením o poistení zodpovednosti za škodu spôsobenú pri výkone povolenia alebo potvrdením o poistení zodpovednosti za škodu podnikateľa, ak sa takéto poistenie vyžaduje,**
- c) súvahou alebo výkazom o majetku a záväzkoch alebo údajmi z nich alebo
- d) prehľadom o celkovom obrate alebo prehľadom o dosiahnutom obrate v oblasti, ktorej sa predmet zákazky týka, najviac za posledné tri hospodárske roky, za ktoré sú dostupné v závislosti od vzniku alebo začatia prevádzkovania činnosti.

Požiadavka kontrolovaného na preukázanie finančného a ekonomického postavenia záujemcu alebo uchádzača podľa § 27 ods. 1 písm. b) zákona o verejnom obstarávaní prostredníctvom dokladu (potvrdenie, resp. úradne overená fotokópia poistnej zmluvy), ktorým má uchádzač deklarovať existujúci poistný zmluvný vzťah s podmienkou platnosti poistenia počas platnosti zmluvy, t. j. na obdobie plnenia zmluvy v sume rovnjej alebo vyššej ako 5 mil. Sk nie je stanovená v súlade so zákonom o verejnom obstarávaní. Kontrolná skupina konštatuje, že požiadavka kontrolovaného na predloženie potvrdenia o poistení zodpovednosti za škodu spôsobenú pri výkone povolenia, resp. o poistení zodpovednosti za škodu podnikateľa je oprávnená iba v takom prípade, ak sa takéto poistenie vyžaduje, a to podľa osobitného právneho predpisu, resp. podľa platných právnych predpisov. Podľa právnych predpisov účinných v čase zadávania zákazky poistenie upravoval zákon č. 8/2008 Z. z. o poisťovníctve a o zmene a doplnení niektorých zákonov v znení neskorších predpisov, v zmysle ktorého sa poistenie vykonáva ako zmluvné poistenie, pričom sa rozlišuje dobrovoľné zmluvné poistenie podľa osobitných právnych predpisov, povinné zmluvné poistenie a zákonné poistenie.

Profesijné poistenie zodpovednosti za škodu predstavuje **povinné zmluvné poistenie**, pri ktorom prevádzkovateľovi určitej činnosti právny predpis priamo ukladá povinnosť uzatvoriť poistnú zmluvu o zodpovednosti za škodu, prostredníctvom ktorej je zabezpečené uspokojenie nárokov na náhradu škody, ktorá vyplýva zo zvýšeného rizika niektorých činností. Pre viaceré činnosti ukladá priamo zákon, resp. osobitný právny predpis povinnosť uzatvoriť poistenie pred začiatkom činnosti (pred zápisom do príslušného registra). Takéto činnosti môže poistený vykonávať len na základe zvláštného oprávnenia (napr. povinné zmluvné poistenie spojené s prevádzkou motorových vozidiel podľa zákona č. 381/2001 Z. z. o povinnom zmluvnom poistení zodpovednosti za škodu spôsobenú prevádzkou motorových vozidiel, na základe ktorého zákon výslovne stanovuje povinnosť uzavrieť zmluvné poistenie zodpovednosti za škodu). V prípade, ak zákon stanovuje povinnosť poistenia a stanovuje všetky podmienky poistenia **ide o zákonné poistenie**. Na základe uvedeného je verejný obstarávateľ, obstarávateľ, resp. osoba podľa § 7 zákona o verejnom obstarávaní oprávnený požadovať potvrdenie o poistení zodpovednosti za škodu spôsobenú pri výkone povolenia alebo potvrdenie o poistení zodpovednosti za škodu podnikateľa v prípade, že uchádzači

vykonávajú taký predmet činnosti vo vzťahu k predmetu zákazky, ktorý vyžaduje povinné zmluvné poistenie alebo zákonné poistenie.

V danom prípade nevyplýva uchádzačom zo žiadneho osobitného právneho predpisu povinnosť uzavrieť zmluvu o poistení zodpovednosti za škodu spôsobenú pri výkone povolania, ani povinnosť uzavrieť zmluvu o poistení zodpovednosti za škody podnikateľa, vzniknuté na majetku alebo na zdraví tretích osôb počas realizácie dodania predmetu zákazky, a preto vyššie uvedenú podmienku účasti nie je možné uplatniť v súlade s § 27 ods. 1 písm. b) zákona o verejnom obstarávaní v predmetnom verejnom obstarávaní, nakoľko nebola preukázaná skutočnosť, že sa v súvislosti s predmetom zákazky vyžaduje povinné zmluvné poistenie alebo o zákonné poistenie.

Vo vzťahu k dobrovoľnému záujmu o poistenie kontrolná skupina uvádza, že **dobrovoľné zmluvné poistenie** sa týka rôznych oblastí a závisí od samotného poistenca a poisťovateľa, pričom výsledkom je uzavretie poistnej zmluvy na základe dohodnutých podmienok zmluvných strán, ktoré je oprávnený uzatvoriť aj podnikateľ a zahŕňa aj poistenie zodpovednosti za škody podnikateľa.

So zreteľom na vyššie uvedené kontrolná skupina uvádza, že kontrolovaný stanovením predmetnej podmienky účasti podľa § 27 ods. 1 písm. b) zákona o verejnom obstarávaní porušil ustanovenie § 9 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní, konkrétne **princíp nediskriminácie uchádzačov alebo záujemcov** z dôvodu, že požadoval od uchádzačov, aby predkladali doklady o poistení napriek tomu, že nebola preukázaná skutočnosť, že je nevyhnutná povinnosť uchádzačov mať uzatvorené povinné zmluvné poistenia alebo zákonné poistenia vo vzťahu k predmetu zákazky, dôsledkom čoho sa daného verejného obstarávania nemohli zúčastniť takí uchádzači, ktorí nemajú uzatvorené dobrovoľné zmluvné poistenie podnikateľa a tým kontrolovaný obmedzil okruh potenciálnych uchádzačov v predmetnom verejnom obstarávaní. Kontrolovaným stanovená podmienka účasti podľa § 27 ods. 1 písm. b) zákona o verejnom obstarávaní je diskriminačná, nakoľko takýto uchádzači nemohli predložiť požadovaný doklad a najmä v zmysle platnej legislatívy nie sú povinní mať požadované dobrovoľné zmluvné poistenia, čím kontrolovaný bezdôvodne obmedzil uskutočnenie čestnej hospodárskej súťaže.

Kontrolná skupina vo vzťahu k uplatňovaniu princípu nediskriminácie uchádzačov alebo záujemcov poukazuje, že zákaz diskriminácie zahŕňa jednak zákaz diskriminácie zjavnej, teda rozdielneho zaobchádzania s jednotlivcom v porovnaní s celkom, ale aj zákaz diskriminácie skrytej, pokiaľ táto vedie v podstate k obdobným právom zakázaným dôsledkom (v oblasti verejného obstarávania poškodzovanie hospodárskej súťaže a konkurenčného prostredia medzi záujemcami alebo uchádzačmi). Uplatňovaním princípu nediskriminácie kontrolovaným v procese verejného obstarávania sa vytvára predpoklad k tomu, aby mal každý potenciálny záujemca alebo uchádzač možnosť zúčastniť sa procesu verejného obstarávania bez obmedzovania možnosti účasti záujemcov alebo uchádzačov vo verejnom obstarávaní, ktoré by bolo v rozpore so zákonom o verejnom obstarávaní, z čoho okrem iného vyplýva kontrolovanému aj povinnosť určiť také podmienky v príslušnom postupe zadávania zákazky, ktoré by neobmedzovali hospodársku súťaž. Za skrytú diskrimináciu pri zadávaní zákaziek možno považovať aj taký postup verejného obstarávateľa, keď v rámci stanovenia podmienok účasti týkajúcich sa ekonomického a finančného postavenia určí požiadavku nad rámec zákona, ktorou bezdôvodne obmedzí okruh potenciálnych uchádzačov/záujemcov v predmetnom verejnom obstarávaní a tým

nezabezpečí, aby mal každý uchádzač/záujemca rovnaké možnosti vo verejnom obstarávaní, čím v konečnom dôsledku neumožní uskutočnenie čestnej hospodárskej súťaže.

Ak mal kontrolovaný v úmysle vyžadovať poistenie zodpovednosti za škodu spôsobenú pri výkone povolenia alebo poistenie zodpovednosti za škodu podnikateľa počas realizácie predmetu zákazky, mal túto požiadavku upraviť v rámci návrhu rámcovej dohody, resp. samotných obchodných podmienok.

Vzhľadom na vyššie uvedené skutočnosti kontrolná skupina konštatuje, že kontrolovaný tím, že požadoval od uchádzačov potvrdenie o poistení zodpovednosti za škodu spôsobenú pri výkone povolenia, resp. o poistení zodpovednosti za škodu podnikateľa v rámci podmienky účasti na preukázanie finančného a ekonomického postavenia podľa § 27 ods. 1 písm. b) zákona o verejnom obstarávaní postupoval v rozpore s ustanovením § 27 ods. 1 písm. b) a § 9 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní, konkrétne princípom nediskriminácie uchádzačov alebo záujemcov z dôvodu, že takto stanovená neprímeraná podmienka účasti mohla odradiť potenciálnych záujemcov, resp. uchádzačov od účasti v predmetnom postupe zadávania zákazky, čo mohlo viesť k obmedzeniu konkurencie a tým aj hospodárskej súťaže.

Kontrolovaný vyššie uvedeným konaním neumožnil ďalším potenciálnym uchádzačom alebo záujemcom, ktorí sú spôsobilí na realizáciu predmetu zákazky, zúčastniť sa na verejnom obstarávaní, resp. mohli byť odradení od predloženia ponuky, a teda stanovenie predmetnej podmienky účasti mohlo mať vplyv na výsledok verejného obstarávania. Kontrolná skupina ako podporný argument poukazuje na skutočnosť, že zo 16 záujemcov predložil ponuku len 1 uchádzač.

Dôkazy:

- Oznámenie o vyhlásení verejného obstarávania vo Vestníku verejného obstarávania č. 196/2008 z 10. 10. 2008 pod značkou 04617 - MST
- Súťažné podklady kapitola A.3 „Podmienky účasti uchádzačov“, bod 2. „Finančné a ekonomické postavenie“ podbod 2.3
- dokumentácia z verejného obstarávania

4.2 Kontrolovaný postupoval v rozpore s § 32 ods. 6 zákona o verejnom obstarávaní, ako aj v rozpore s princípom nediskriminácie v zmysle § 9 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní, nakoľko v rámci podmienok účasti týkajúcich sa technickej alebo odbornej spôsobilosti stanovil neprímeranú a diskriminačnú podmienku účasti vo vzťahu k predmetu a rozsahu zákazky.

Kontrolovaný za účelom preukázania splnenia podmienok účasti týkajúcich sa technickej alebo odbornej spôsobilosti v oddiele III časti 111.2.3 „Technická spôsobilosť“ bod 3.1 oznámenia uviedol nasledovné, cit.: „Uchádzač predloží prehľad o odobratých množstvách v minimálnej výške 60 mil. Sk s DPH v oblasti, ktorej sa predmet zákazky týka, t. j. v predmete zákazky - ponúkanej značky notebookov, spolu za roky 2005, 2006 a 2007. Uvedený prehľad potvrdí výrobca ponúknutých produktov.

Dôkazný prostriedok k bodu 3.1 - uchádzač predloží potvrdenie od výrobcu v originálnom vyhotovení alebo v úradne overenej kópii tohto dokumentu.“

Kontrolovaný zároveň stanovil predmetnú podmienku účasti obsahovo rovnakým spôsobom aj v časti A.3 „Podmienky účasti uchádzačov“, bod 3. „Uchádzač musí v ponuke

predložiť nasledovné informácie a dokumenty, ktorými preukazuje technickú spôsobilosť na poskytnutie služby podľa § 28 a § 29 a ďalšie požadované doklady“ podbod 3.1 súťažných podkladov.

Kontrolovaný v oddiele II „Predmet zákazky“ pod bodom II.1.5) „Stručný opis zákazky alebo nákupu (nákupov)“ oznámenia uviedol nasledovné, cit.: „Dodávka notebookov s príslušenstvom, monitorov, sieťových tlačiarní, multifunkčných zariadení a data-video projektorov podľa technickej špecifikácie uvedenej v časti B.1 Opis zákazky súťažných podkladov a súvisiacich služieb.“

Podľa § 32 ods. 6 zákona o verejnom obstarávaní rozsah požiadaviek, ktoré verejný obstarávateľ a obstarávateľ určí na preukázanie finančného a ekonomického postavenia a technickej alebo odbornej spôsobilosti, musí **byť primeraný** a musí súvisieť s predmetom zákazky. Verejný obstarávateľ a obstarávateľ môže vyžadovať od uchádzačov alebo od záujemcov minimálnu úroveň finančného a ekonomického postavenia alebo technickej spôsobilosti.

Verejný obstarávateľ, obstarávateľ alebo osoba podľa § 7 zákona o verejnom obstarávaní je pri určovaní rozsahu požiadaviek na technickú alebo odbornú spôsobilosť uchádzača/záujemcu povinný postupovať tak, aby nedošlo k porušeniu základných princípov verejného obstarávania, ktorými sú princíp nediskriminácie, rovnakého zaobchádzania, transparentnosti, hospodárnosti, efektívnosti a zároveň musia byť tieto požiadavky primerané a musia bezprostredne súvisieť s predmetom zákazky.

Z vyššie uvedenej podmienky účasti, ktorej účelom je preukázanie technickej alebo odbornej spôsobilosti uchádzačov vyplýva, že kontrolovaný požadoval predloženie **prehľadu o odobratých množstvách tovaru** v minimálnej výške 60 mil. Sk s DPH uchádzačom **v oblasti, ktorej sa predmet zákazky týka, t. j. v predmete zákazky - ponúkanej značky notebookov**, spolu za roky 2005, 2006 a 2007.

Kontrolná skupina poukazuje na účel stanovenia podmienok účasti na preukázanie technickej alebo odbornej spôsobilosti, ktorým je umožniť účasť vo verejnom obstarávaní tým záujemcom, resp. uchádzačom, u ktorých existuje dôvodný predpoklad ich schopnosti realizovať obstarávaný predmet zákazky z technického hľadiska a z hľadiska odbornosti v súlade so zmluvnými podmienkami určenými verejným obstarávateľom, pričom tento dôvodný predpoklad je vytvorený tým, že záujemca, resp. uchádzač preukáže splnenie podmienok účasti určených verejným obstarávateľom v súlade so zákonom o verejnom obstarávaní. Stanovené podmienky účasti na preukázanie technickej alebo odbornej spôsobilosti musia vytvárať predpoklady na účasť vo verejnom obstarávaní dostatočnému počtu uchádzačov, aby bol zabezpečený rozvoj účinnej hospodárskej súťaže vo verejnom obstarávaní a ich určením nemôže verejný obstarávateľ, obstarávateľ alebo osoba podľa § 7 zákona o verejnom obstarávaní bezdôvodne obmedziť okruh dodávateľov, ale naopak musí umožniť rovnaké príležitosti všetkým dodávateľom, ktorí sú schopní plniť predmet zákazky.

Z ustanovenia § 32 ods. 6 zákona o verejnom obstarávaní vyplýva, že rozsah požiadaviek, ktorý je oprávnený verejný obstarávateľ, obstarávateľ alebo osoba podľa § 7 zákona o verejnom obstarávaní určiť na preukázanie technickej alebo odbornej spôsobilosti **musí byť primeraný rozsahu zadávanej zákazky**, a teda požiadavky verejného obstarávateľa, obstarávateľa alebo osoby podľa § 7 zákona o verejnom obstarávaní v rámci preukazovania technickej alebo odbornej spôsobilosti nielenže musia byť v priamej vecnej

súvislosti s predmetom zákazky, ale ich rozsah musí byť aj adekvátny k rozsahu predmetu zákazky.

Kontrolná skupina v súvislosti s uvedeným konštatuje, že predmetná kontrolovaným stanovená podmienka účasti nie je svojim charakterom a rozsahom primeraná rozsahu a charakteru požadovaného predmetu zákazky, nakoľko prehľad o odobratých množstvách tovaru v oblasti, ktorej sa predmet zákazky týka, t. j. v predmete zákazky - ponúkanej značky notebookov, je úzko špecifikovaná len na ponúkanú značku notebookov, pričom predmetom zákazky je odanie notebookov s príslušenstvom, monitorov, sieťových tlačiarní, multifunkčných zariadení a data-video projektorov.

Kontrolná skupina má za to, že takto kontrolovaným definovaná podmienka účasti týkajúca sa technickej alebo odbornej spôsobilosti spočívajúca v preukázaní prehľadu o odobratých množstvách tovaru v oblasti, ktorej sa predmet zákazky týka, t. j. v predmete zákazky - ponúkanej značky notebookov je v **rozpore s § 32 ods. 6** zákona o verejnom obstarávaní, nakoľko takto stanovená podmienka účasti je **neprimeraná**, a to vzhľadom najmä na skutočnosť, že kontrolovaný tým zúžil relevantný rozsah predmetu zákazky len na ponúkanú značku notebookov, t. j. stanovil, že bude akceptovať len prehľad o odobratých množstvách týkajúcich sa ponúkanej značky notebookov, tzn. neumožnil uchádzačom predložiť prehľad obsahujúci odobraté množstvá monitorov, sieťových tlačiarní, multifunkčných zariadení a data-video projektorov, pričom tieto zariadenia sú kontrolovaným definované v obstarávanom predmete zákazky a súčasne neumožnil ani zahrnutie do prehľadu odobratých množstvách aj inú značku, ktorej je uchádzač autorizovaným dodávateľom ako ponúkanej značky notebookov.

Kontrolná skupina konštatuje, že spôsobilosť uchádzača zrealizovať predmet zákazky dokáže uchádzač dostatočne preukázať skutočnosťou, že v predchádzajúcom období rokov 2005, 2006, 2007 už dodával rovnaký alebo obdobný tovar od výrobcu v dostatočnom rozsahu, ktorý je porovnateľný s predmetom zákazky, nakoľko pre posúdenie dostatočnej spôsobilosti uchádzačov je rozhodujúce, či majú skúsenosť s dodaním takého rozsahu tovarov ako je predmet zákazky, a preto s ohľadom na predmet zákazky nie je opodstatnená požiadavka kontrolovaného na prehľad o odobratých množstvách tovaru v predmete zákazky vymedzená konkrétne a reštriktívne len na ponúkanú značku notebookov. Kontrolná skupina má za to, že uchádzač by svoju spôsobilosť dodať obstarávaný predmet zákazky preukázal dostatočne aj prehľadom o odobratých množstvách aj inej značky ako ponúkanej značky notebookov, ktorej je uchádzač autorizovaným dodávateľom a odobratých množstvách iných zariadení zahrnutých v predmete zákazky. Kontrolovaný stanovenou neprimeranou a diskriminačnou podmienkou účasti v rozpore s § 32 ods. 6 zákona o verejnom obstarávaní neprimerane zúžil rozsah oblasti, súvisiacej s preukázaním danej podmienky účasti, čo mohlo mať za následok nežiaduci diskriminačný vplyv na okruh záujemcov, resp. uchádzačov, ktorí by boli spôsobilí riadne realizovať obstarávaný predmet zákazky.

V súvislosti s dodržiavaním princípu nediskriminácie uchádzačov alebo záujemcov kontrolovaným v procese verejného obstarávania kontrolná skupina poukazuje, že princíp nediskriminácie zahŕňa aj požiadavku, aby stanovenými podmienkami účasti vo verejnom obstarávaní neboli potencionálni záujemcovia alebo uchádzači odradovaní od účasti vo verejnom obstarávaní. Vyššie špecifikovaná kontrolovaným stanovená podmienka účasti je v **rozpore s princípom nediskriminácie uchádzačov alebo záujemcov podľa § 9 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní** z dôvodu, že mohla odradiť od účasti potenciálnych uchádzačov, resp. záujemcov, ktorí by boli spôsobilí preukázať odobraté

množstvo tovaru vo výške 60 mil. SK s DPH za roky 2005, 2006, 2007 zahŕňajúce všetky zariadenia obstarávaného predmetu zákazky, resp. inej značky ako ponúkanej značky notebookov, čím nebolo umožnené zapojiť sa do daného procesu zadávania zákazky čo najširšiemu počtu uchádzačov a nebola zabezpečená čestná hospodárska súťaž.

Kontrolná poukazuje na skutočnosť, že okrem predmetnej podmienky účasti týkajúcej sa technickej alebo odbornej spôsobilosti, kontrolovaný požadoval v rámci podmienky účasti podľa § 28 ods. 1 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní predloženie zoznamu úspešne splnených zmlúv rovnakého alebo podobného charakteru a zložitosti, ako je predmet zákazky (predaj výpočtovej techniky), uskutočnených v období rokov 2005, 2006 a 2007, s min. hodnotou 5 mil. Sk s DPH a v celkovom objeme 80 mil. Sk s DPH. Kontrolná skupina má za to, že na preukázanie technickej alebo odbornej spôsobilosti bola dostačujúca kontrolovaným stanovená podmienka účasti podľa § 28 ods. 1 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní a nebolo nevyhnutné stanovovať ďalšiu podmienku účasti, ktorá duplicitne preukazuje obdobné skutočnosti, pričom v porovnaní s vyššie špecifikovanou neprimeranou podmienkou účasti daná podmienka účasti je koncipovaná tak, že požiadavka na predmet zákazky realizovaných dodávok zodpovedá obstarávanému predmetu zákazky (predaj výpočtovej techniky). Kontrolná skupina poukazuje, že v rámci preukazovania technickej alebo odbornej spôsobilosti uchádzačov/záujemcov je požadovanie viacerých dokladov obsahujúcich a preukazujúcich obdobné skutočnosti a požiadavky nadmerné a neúčelné a v konečnom dôsledku nevedie k preukázaniu vyššej miery technickej alebo odbornej spôsobilosti uchádzačov alebo záujemcov.

Na základe vyššie uvedeného kontrolná skupina má za to, že stanovením neprimeranej podmienky účasti týkajúcej sa technickej alebo odbornej spôsobilosti v znení bodu 3.1 oznámenia kontrolovaný postupoval v rozpore s § 32 ods. 6 zákona o verejnom obstarávaní, čo mohlo mať za následok obmedzenie konkurencie a tým aj čestnej hospodárskej súťaže a súčasne v rozpore s § 9 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní, a to princípom nediskriminácie uchádzačov alebo záujemcov tým, že diskriminoval tých potenciálnych uchádzačov, ktorí nespĺňali kontrolovaným stanovenú podmienku účasti, ale ktorí mali primerané skúsenosti rovnakého alebo podobného charakteru ako je predmet zákazky, a to v nadväznosti na obstarávaný predmet zákazky.

Uvedené konanie kontrolovaného mohlo mať vplyv na výsledok verejného obstarávania, nakoľko vyššie identifikovaným zistením porušenia zákona o verejnom obstarávaní mohol kontrolovaný odradiť od účasti na predmetnom verejnom obstarávaní potenciálnych záujemcov, resp. uchádzačov spôsobilých dodať obstarávaný predmet zákazky.

Dôkazy:

- Oznámenie o vyhlásení verejného obstarávania vo Vestníku verejného obstarávania č. 196/2008 z 10. 10. 2008 pod značkou 04617 - MST
- Súťažné podklady časť A.3 „Podmienky účasti uchádzačov“, bod 3. „Uchádzač musí v ponuke predložiť nasledovné informácie a dokumenty, ktorými preukazuje technickú spôsobilosť na poskytnutie služby podľa § 28 a § 29 a ďalšie požadované doklady“ podbod 3.1

4.3 Kontrolovaný postupoval v rozpore s § 9 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní, a to konkrétne s princípom nediskriminácie uchádzačov alebo záujemcov tým, že požadoval na preukázanie technickej alebo odbornej spôsobilosti diskriminačnú podmienku účasti podľa § 28 ods. 1 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní.

Kontrolovaný v oddiele III časti III.2.3 „Technická spôsobilosť“ bod 3.3 oznámenia uviedol nasledovné, cit.: „Uchádzač predloží **zoznam úspešne splnených zmlúv rovnakého alebo podobného charakteru a zložitosti ako je predmet zákazky (predaj výpočtovej techniky), ktoré uskutočnil v období rokov 2005, 2006 a 2007, ktorých zmluvná cena je aspoň 5 mil. Sk s DPH (min. jedna dodávka v každom roku) a celkový objem týchto dodávok za uvedené obdobie bol najmenej 80. mil. Sk s DPH**“.

Kontrolovaný zároveň stanovil predmetnú podmienku účasti obsahovo rovnakým spôsobom aj v časti A.3 „Podmienky účasti uchádzačov“, bod 3. „Uchádzač musí v ponuke predložiť nasledovné informácie a dokumenty, ktorými preukazuje technickú spôsobilosť na poskytnutie služby podľa § 28 a § 29 a ďalšie požadované doklady“ podbod 3.3 súťažných podkladov.

Z vyššie uvedeného vyplýva, že kontrolovaný koncipoval podmienku účasti podľa § 28 ods. 1 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní tak, že požadoval preukázanie minimálne **jednej zmluvy** v minimálnej výške **5 mil. Sk s DPH samostatne za každý rok** referenčného obdobia, t.j. rokov 2005, 2006 a 2007.

Podľa § 28 ods. 1 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní, technickú alebo odbornú spôsobilosť možno preukázať dokladom alebo dokladmi podľa druhu, množstva, dôležitosti alebo využitia dodávky tovaru, stavebných prác alebo služieb spravidla a) zoznamom dodávok tovaru alebo poskytnutých služieb za predchádzajúce tri roky s uvedením cien, lehôt dodania a odberateľov; ak odberateľom

1. bol verejný obstarávateľ podľa tohto zákona, dôkaz o plnení potvrdí tento verejný obstarávateľ,
2. bola iná osoba ako verejný obstarávateľ, dôkaz o plnení potvrdí odberateľ; ak to nie je možné, vyhlásením uchádzača alebo záujemcu o ich dodaní.

Podľa § 9 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní pri zadávaní zákaziek sa musí uplatňovať princíp rovnakého zaobchádzania, **princíp nediskriminácie uchádzačov alebo záujemcov**, princíp transparentnosti a princíp hospodárnosti a efektívnosti.

Kontrolná skupina konštatuje, že na preukázanie technickej alebo odbornej spôsobilosti uchádzačov zrealizovať predmet zákazky by mal kontrolovaný požadovať od uchádzačov skúsenosti rovnaké alebo obdobné ako je predmet zákazky za určité obdobie ako celok, a nie samostatne za každý rok. Kontrolovaný tým, že požadoval od uchádzačov relevantné skúsenosti samostatne za každý rok 2005, 2006 a 2007 obmedzil okruh potenciálnych uchádzačov, ktorí v relevantnom období realizovali požadovaný počet dodávok výpočtovej techniky, avšak nie výlučne v každom z požadovaných rokov, a teda v dôsledku takto kontrolovaným stanovenej diskriminačnej podmienky účasti podľa § 28 ods. 1 písm. a) sa nemohli zúčastniť predmetného verejného obstarávania.

Kontrolná skupina uvádza, že na preukázanie technickej alebo odbornej spôsobilosti záujemcu alebo uchádzača je dostačujúce, ak preukáže, že v požadovanom období realizoval kontrolovaným požadované zmluvy v určitom finančnom objeme, a to v priebehu celého požadovaného referenčného obdobia, nie osobitne za každý rok referenčného obdobia.

Kontrolná skupina poukazuje, že v rámci preukazovania technickej alebo odbornej spôsobilosti uchádzačov, resp. záujemcov preukazovanie zrealizovaných zmlúv výlučne v každom roku nevedie k preukázaniu vyššej miery technickej alebo odbornej spôsobilosti uchádzačov alebo záujemcov, pretože skúsenejším záujemcom, resp. uchádzačom môže byť aj ten, ktorý nezrealizoval dodávku výpočtovej techniky v každom z požadovaných rokov v kontrolovaným požadovanom objeme, ale realizoval viac dodávok alebo vo väčšom objeme za celé referenčné obdobie súhrnne, pričom nie je rozhodujúce, či dodávky boli realizované v každom roku, v niektorých rokoch alebo len v jednom z nich, príp. za celé referenčné obdobie súčasne v rámci jednej zmluvy.

Vzhľadom na vyššie uvedené skutočnosti kontrolná skupina konštatuje, že predmetná podmienka účasti podľa § 28 ods. 1 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní je podmienkou účasti diskriminačnou, nakoľko do značnej miery mohla obmedziť účasť dostatočne technicky a odborne spôsobilým potenciálnym uchádzačom v predmetnom verejnom obstarávaní, čoho podporným argumentom je aj predloženie len jednej ponuky vo verejnom obstarávaní, pričom 16 záujemcovia požiadali o súťažné podklady.

Na základe uvedeného kontrolná skupina konštatuje, že kontrolovaný stanovil podmienku účasti týkajúcu sa preukázania technickej alebo odbornej spôsobilosti podľa § 28 ods. 1 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní v rozpore s 9 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní, to konkrétne s princípom nediskriminácie uchádzačov alebo záujemcov, nakoľko požadoval, aby záujemca/uchádzač disponoval zmluvami rovnakého, alebo podobného charakteru a zložitosti ako predmet zákazky v každom z rokov 2005, 2006 a 2007 a nie spolu za celé referenčné obdobie 2005 - 2007. Dôsledkom takto stanovenej podmienky účasti sa nemohli zúčastniť predmetného verejného obstarávania záujemcovia alebo uchádzači, ktorí zrealizovali zákazky v požadovanej hodnote a v období rokov 2005 - 2007, avšak nepredložili minimálne 1 zmluvu na každý z požadovaných rokov samostatne.

Kontrolovaný vyššie uvedeným konaním neumožnil ďalším potenciálnym uchádzačom alebo záujemcom, spôsobilým na realizáciu predmetu zákazky, zúčastniť sa na verejnom obstarávaní, resp. mohli byť odradení od predloženia ponuky na základe kontrolovaným stanovenej požiadavky na preukázanie technickej alebo odbornej spôsobilosti podľa § 28 ods. 1 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní, čo mohlo mať vplyv na výsledok verejného obstarávania.

Dôkazy:

- Oznámenie o vyhlásení verejného obstarávania vo Vestníku verejného obstarávania č. 196/2008 z 10. 10. 2008 pod značkou 04617 - MST
- Súťažné podklady časť A.3 „Podmienky účasti uchádzačov“, bod 3. „Uchádzač musí v ponuke predložiť nasledovné informácie a dokumenty, ktorými preukazuje technickú spôsobilosť na poskytnutie služby podľa § 28 a § 29 a ďalšie požadované doklady“ podbod 3.3

Z predloženej dokumentácie a porovnaním vyššie špecifikovaných kontrolovaným vykonaných úkonov so zákonom o verejnom obstarávaní v znení zákona č. 102/2007 Z. z. s účinnosťou od 13. 3. 2007 boli pri zadávaní zákazky zistené nasledujúce kontrolné zistenia, ktoré **nemali vplyv na výsledok verejného obstarávania:**

4.4 Kontrolovaný postupoval v rozpore s § 9 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní, konkrétne s princípom nediskriminácie, v nadväznosti na § 38 zákona o verejnom obstarávaní, keď stanovil neprimerane krátku lehotu na prijímanie žiadostí o vysvetlenie požiadaviek uvedených v súťažných podkladoch.

V časti II. „Dorozumievanie a vysvetľovanie“ bode 11 „Vysvetľovanie podmienok predmetnej zákazky a doplnenie súťažných podkladov“ podbode 11.2 súťažných podkladov kontrolovaný uviedol, že za včas doručení požiadavku záujemcu o vysvetlenie súťažných podkladov sa považuje požiadavka doručená najneskôr **7. 11. 2008**.

Zároveň kontrolovaný uviedol, že odpoveď na žiadosť o vysvetlenie súťažných podkladov, predloženú zo strany ktoréhokoľvek záujemcu preukázateľne oznámi všetkým záujemcom, ktorí si prevzali súťažné podklady, avšak najneskôr šesť pracovných dní pred uplynutím lehoty na predkladanie ponúk.

Lehota na predkladanie ponúk bola v oddiele IV „Postup“ podľa bodu IV.3.4) „Lehota na predkladanie ponúk alebo žiadosti o účasť“ oznámená kontrolovaným do **21. 11. 2008** do 09:00 hod.

Podľa § 9 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní pri zadávaní zákaziek sa musí uplatňovať princíp rovnakého zaobchádzania, princíp nediskriminácie uchádzačov alebo záujemcov, princíp transparentnosti a princíp hospodárnosti a efektívnosti.

Podľa § 38 zákona o verejnom obstarávaní vysvetlenie podmienok účasti vo verejnom obstarávaní, súťažných podkladov alebo inej sprievodnej dokumentácie verejný obstarávateľ a obstarávateľ preukázateľne bezodkladne oznámi všetkým záujemcom, najneskôr však šesť dní pred uplynutím lehoty na predkladanie ponúk alebo lehoty na predloženie dokladov preukazujúcich splnenie podmienok účasti, za predpokladu, že o vysvetlenie sa požiadala dostatočne vopred, inak v primeranej lehote určenej verejným obstarávateľom a obstarávateľom. Ak sa použije zrýchlený postup z dôvodu časovej tiesne, poskytne verejný obstarávateľ vysvetlenie súťažných podkladov najneskôr štyri dni pred uplynutím lehoty na predkladanie ponúk.

Kontrolná skupina k vyššie uvedenému ustanoveniu zákona o verejnom obstarávaní uvádza, že inštitút vysvetlenia súťažných podkladov slúži na zabezpečenie princípu transparentnosti a nediskriminácie záujemcov, ktorí majú záujem o účasť vo verejnom obstarávaní. Prostredníctvom žiadosti o vysvetlenie požiadaviek uvedených v oznámení o vyhlásení verejného obstarávania alebo v oznámení použitom ako výzva na súťaž, podmienok účasti vo verejnom obstarávaní, súťažných podkladov, informatívneho dokumentu alebo inej sprievodnej dokumentácie môže ktorýkoľvek záujemca požiadať o vysvetlenie nejasností, resp. otázok, ktoré mu v súvislosti s nimi vyvstanú a ktoré považuje za nevyhnutné pre prípravu vypracovania kvalitnej ponuky. Pre úspešné uplatnenie inštitútu vysvetlenia zo strany záujemcu je potrebné, aby žiadosť podal dostatočne vopred, inak v primeranej lehote určenej verejným obstarávateľom. Určenie primeranej lehoty je v kompetencii

verejného obstarávateľa avšak lehota na podanie žiadosti o vysvetlenie musí byť stanovená tak, aby nebol diskriminovaný žiadny z potenciálnych záujemcov.

Kontrolná skupina konštatuje, že kontrolovaný postupoval pri stanovení lehoty na prijímanie žiadostí o vysvetlenie v rozpore s princípom nediskriminácie podľa § 9 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní v nadväznosti na § 38 zákona o verejnom obstarávaní, pretože predmetnú lehotu stanovil neprimerane krátku, a to najmä s prihliadnutím na skutočnosť, že medzi dňom uplynutia lehoty na prijímanie žiadostí o vysvetlenie, t.j. 7. 11. 2008 a dňom uplynutia lehoty na predkladanie ponúk t.j. 21. 11. 2008 do 09:00 hod. bolo 14 kalendárnych dní a medzi dňom uplynutia lehoty na prijímanie žiadostí o vysvetlenie a dňom uplynutia 6. dňa lehoty pred uplynutím lehoty na predkladanie ponúk, dňa kedy je kontrolovaný v zmysle § 38 zákona o verejnom obstarávaní povinný najneskôr oznámiť vysvetlenie, t.j. dňa 15. 11. 2008 bolo 8 kalendárnych dní.

V nadväznosti na vyššie uvedené zároveň kontrolná skupina uvádza, že stanovenie neprimerane krátkej lehoty na prijímanie žiadostí o vysvetlenie súťažných podkladov nemalo vplyv na výsledok predmetného verejného obstarávania, nakoľko z predloženej dokumentácie vyplýva, že kontrolovanému neboli doručené žiadne žiadosti o vysvetlenie informácií uvedených v súťažných podkladoch a inej sprievodnej dokumentácii.

Dôkazy:

- Oznámenie o vyhlásení verejného obstarávania vo Vestníku verejného obstarávania č. 196/2008 z 10. 10. 2008 pod značkou 04617 - MST
- Súťažné podklady časť II. „Dorozumievanie a vysvetľovanie“ bod 11 „Vysvetľovanie podmienok predmetnej zákazky a doplnenie súťažných podkladov“ podbod 11.2
- dokumentácia z verejného obstarávania

4.4 Kontrolovaný postupoval v procese zadávania zákazky v rozpore s § 22 ods. 4 zákona o verejnom obstarávaní, keď nezaslal oznámenia o výsledku verejného obstarávania za čiastkové zmluvy uzavreté na základe rámcovej dohody hromadne za každý štvrt'rok v lehote do 48 dní po skončení príslušných štvrt'rokov.

Kontrolovaný dňa 9. 12. 2008 uzatvoril „Rámcovú dohodu na dodanie tovaru č. MC2008/034 uzavretú podľa § 11 a § 64 zákona č. 25/2006 Z.z. o verejnom obstarávaní a § 269 ods. 2 zákona č. 513/1991 Zb. (Obchodný zákonník) v znení neskorších predpisov“ s úspešným uchádzačom XX na dobu určitú - 24 mesiacov, alebo do vyčerpania finančného limitu XX Sk vrátane DPH.

Podľa § 22 ods. 4 zákona o verejnom obstarávaní verejný obstarávateľ a obstarávateľ nie je povinný posielat' publikačnému úradu oznámenie o výsledku verejného obstarávania za zmluvy uzavreté na základe rámcovej dohody. Úradu posielala oznámenia o výsledku verejného obstarávania za zmluvy uzavreté na základe rámcovej dohody hromadne za každý štvrt'rok do 48 dní po skončení štvrt'roka.

Kontrolná skupina uvádza, že kontrolovaný uzavrel 6 čiastkových kúpnych zmlúv na základe Rámcovej dohody na dodanie tovaru č. MC2008/034:

1. Čiastkovú kúpnu zmluvu č. MC2008/034-01 z 9. 12. 2008 v hodnote XX EUR s DPH, t.j. XX Sk s DPH, **(4. štvrt'rok r. 2008)**,

2. Čiastkovú kúpnu zmluvu č. MC2008/034-02 z **9. 12. 2008** v hodnote XX EUR s DPH, t.j. XX Sk s DPH, (4. štvrtrok r. 2008).
3. Čiastkovú kúpnu zmluvu č. MC2008/034-03 z **27. 4. 2009** v hodnote XX EUR s DPH, t.j. XX Sk s DPH, (2. štvrtrok r. 2009).
4. Čiastkovú kúpnu zmluvu č. MC2008/034-04 z **30. 6. 2009** v hodnote XX EUR s DPH, t.j. XX Sk s DPH, (2. štvrtrok r. 2009).
5. Čiastková kúpna zmluva č. MC2008/034-05 z **28. 12. 2009** v hodnote XX EUR s DPH, t.j. XX Sk s DPH, (4. štvrtrok r. 2009).
6. Čiastkovú kúpnu zmluvu č. MC2008/034-06 z **28. 5. 2010** v hodnote XX EUR s DPH, t.j. XX Sk s DPH (2. štvrtrok r. 2010).

V súvislosti s čiastkovou kúpnu zmluvou č. 1 kontrolovaný zaslal úradu dňa **13. 2. 2009** Oznámenie o výsledku verejného obstarávania, ktoré bolo zverejnené vo Vestníku verejného obstarávania č. 36/2009 z 25. 2. 2009 pod zn. 01066 - VZT (plnenie v hodnote XX EUR s DPH).

V súvislosti s čiastkovou kúpnu zmluvou č. 2 kontrolovaný zaslal úradu dňa **15. 5. 2009** Oznámenie o výsledku verejného obstarávania, ktoré bolo zverejnené vo Vestníku verejného obstarávania č. 98/2009 z 26. 5. 2009 pod zn. 02822 - VZT (plnenie v hodnote XX EUR s DPH) a dňa **3. 8. 2009** Oznámenie o výsledku verejného obstarávania, ktoré bolo zverejnené vo Vestníku verejného obstarávania č. 150/2009 zo 6. 8. 2009 pod zn. 04349 - VZT (plnenie v hodnote XX EUR s DPH).

Z uvedeného vyplýva, že kontrolovaný bol povinný odoslať oznámenie o výsledku verejného obstarávania v zmysle § 22 ods. 4 zákona o verejnom obstarávaní do **48 dní po skončení 4. štvrtroka 2008**, t.j. do 17. 2. 2009. Kontrolovaný odoslal oznámenie o výsledku verejného obstarávania až **15. 5. 2009** a **3. 8. 2009**, teda po uplynutí zákonom stanovenej lehoty.

V súvislosti s čiastkovou kúpnu zmluvou č. 3 kontrolovaný zaslal úradu dňa **10. 11. 2009** Oznámenie o výsledku verejného obstarávania, ktoré bolo zverejnené vo Vestníku verejného obstarávania č. 219/2009 z 13. 11. 2009 pod zn. 06467 - VZT (plnenie v hodnote XX EUR s DPH).

Z uvedeného vyplýva, že kontrolovaný bol povinný odoslať oznámenie o výsledku verejného obstarávania v zmysle § 22 ods. 4 zákona o verejnom obstarávaní do **48 dní po skončení 2. štvrtroka 2009**, t.j. do 17. 8. 2009. Kontrolovaný odoslal oznámenie o výsledku verejného obstarávania až **10. 11. 2009**, teda po uplynutí zákonom stanovenej lehoty.

V súvislosti s čiastkovou kúpnu zmluvou č. 4 kontrolovaný zaslal úradu dňa **2. 5. 2010** Oznámenie o výsledku verejného obstarávania, ktoré bolo zverejnené vo Vestníku verejného obstarávania č. 90/2010 z 13. 5. 2010 pod zn. 07126 - VZT (plnenie v hodnote XX EUR s DPH).

Z uvedeného vyplýva, že kontrolovaný bol povinný odoslať oznámenie o výsledku verejného obstarávania v zmysle § 22 ods. 4 zákona o verejnom obstarávaní do **48 dní po skončení 2. štvrtroka 2009**, t.j. do 17. 8. 2009. Kontrolovaný odoslal oznámenie o výsledku verejného obstarávania až **7. 5. 2010**, teda po uplynutí zákonom stanovenej lehoty.

V súvislosti s čiasťkovou kúpnu zmluvou č. 5 kontrolovaný nezaslal úradu oznámenie o výsledku verejného obstarávania za predmetnú zmluvu uzavretú na základe rámcovej dohody.

Z uvedeného vyplýva, že kontrolovaný bol povinný odoslať oznámenie o výsledku verejného obstarávania v zmysle § 22 ods. 4 zákona o verejnom obstarávaní do 48 dní po skončení 4. štvrťroka 2009, t.j. do 17. 2. 2010. Kontrolovaný neodoslal oznámenie o výsledku verejného obstarávania vôbec v zákonom stanovenej lehote.

V súvislosti s čiasťkovou kúpnu zmluvou č. 6 kontrolovaný zaslal úradu dňa 11. 11. 2010 Oznámenie o výsledku verejného obstarávania, ktoré bolo zverejnené vo Vestníku verejného obstarávania č. 217/2010 z 12. 11. 2010 pod zn. 07126 - VZT (plnenie v hodnote XX EUR s DPH).

Z uvedeného vyplýva, že kontrolovaný bol povinný odoslať oznámenie o výsledku verejného obstarávania v zmysle § 22 ods. 4 zákona o verejnom obstarávaní do 48 dní po skončení 2. štvrťroka 2010, t.j. do 17. 10. 2009. Kontrolovaný odoslal oznámenie o výsledku verejného obstarávania až 11. 11. 2010, teda po uplynutí zákonom stanovenej lehoty.

Vzhľadom na vyššie uvedené skutočnosti kontrolná skupina konštatuje, že kontrolovaný uvedeným konaním postupoval v rozpore s § 22 ods. 4 zákona o verejnom obstarávaní. V nadväznosti na uvedené kontrolná skupina súčasne konštatuje, že uvedené konanie kontrolovaného nemalo vplyv na výsledok verejného obstarávania, nakoľko vyššie uvedené konanie kontrolovaného nemá za následok zmenu úspešného uchádzača v predmetnom verejnom obstarávaní.

Dôkazy:

- Oznámenie o výsledku verejného obstarávania, zverejnené vo Vestníku verejného obstarávania č. 36/2009 z 25. 2. 2009 pod zn. 01066 - VZT
- Oznámenie o výsledku verejného obstarávania, zverejnené vo Vestníku verejného obstarávania č. 98/2009 z 26. 5. 2009 pod zn. 02822 - VZT
- Oznámenie o výsledku verejného obstarávania, zverejnené vo Vestníku verejného obstarávania č. 150/2009 zo 6. 8. 2009 pod zn. 04349 - VZT
- Oznámenie o výsledku verejného obstarávania, zverejnené vo Vestníku verejného obstarávania č. 219/2009 z 13. 11. 2009 pod zn. 06467 - VZT
- Oznámenie o výsledku verejného obstarávania, zverejnené vo Vestníku verejného obstarávania č. 90/2010 z 13. 5. 2010 pod zn. 07126 - VZT
- Oznámenie o výsledku verejného obstarávania, zverejnené vo Vestníku verejného obstarávania č. 217/2010 z 12. 11. 2010 pod zn. 07126 - VZT
- Čiasťková kúpna zmluva č. MC2008/034-01 z 9. 12. 2008
- Čiasťková kúpna zmluva č. MC2008/034-02 z 9. 12. 2008
- Čiasťková kúpnu zmluvu č. MC2008/034-03 z 27. 4. 2009
- Čiasťková kúpnu zmluvu č. MC2008/034-04 z 30. 6. 2009
- Čiasťková kúpna zmluvu č. MC2008/034-05 z 28. 12. 2009
- Čiasťková kúpnu zmluvu č. MC2008/034-06 z 28. 5. 2010

4.4 Kontrolovaný postupoval v rozpore s § 9 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní tým, že v oznámení v oddiele IV. „Postup“ pod bodom IV.3.3) „Podmienky na získanie súťažných podkladov a doplňujúcich dokumentov alebo informatívnych dokumentov“ stanovil o 18 dní kratšiu lehotu na vyžiadanie si súťažných podkladov v porovnaní s lehotou na prekladanie ponúk stanovenej pod bodom IV.3.4) „Lehota na predkladanie ponúk“ oznámenia.

Kontrolovaný v oddiele IV. „Postup“ v bode IV.3.3) „Podmienky na získanie súťažných podkladov a doplňujúcich dokumentov alebo informatívnych dokumentov“ oznámenia stanovil lehotu na vyžiadanie si súťažných podkladov nasledovne, cit.: „Lehota na prijímanie žiadostí o súťažné podklady alebo o prístup k dokumentom: Dátum: 3. 11. 2008. Čas: 12:00 hod.“

Lehotu na predkladanie ponúk stanovil kontrolovaný v oddiele IV. „Postup“ pod bodom IV.3.4) „Lehota na predkladanie ponúk“ oznámenia do dňa 21. 11. 2008 do 09:00 hod.

Z vyššie uvedeného vyplýva, že kontrolovaný skrátil lehotu na vyžiadanie si súťažných podkladov v porovnaní s lehotou na predkladanie ponúk o 18 kalendárnych dní.

Vzhľadom na skutkový stav a okolnosti spojené s týmto kontrolným zistením, ktoré sú obdobné, ako v prípade kontrolného zistenia uvedeného pod č. 1.7 tohto protokolu, kontrolná skupina v súvislosti s predmetným kontrolným zistením opätovne uvádza skutočnosti uvedené v kontrolnom zistení č. 1.7 tohto protokolu.

Kontrolná skupina má za to, že v každom procese verejného obstarávania je kontrolovaný povinný postupovať v súlade so zákonom o verejnom obstarávaní a v súlade s princípmi verejného obstarávania upravenými v § 9 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní a zabezpečiť čestnú hospodársku súťaž. Kontrolovaný v danom prípade postupoval v rozpore s § 9 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní, konkrétne s princípom nediskriminácie uchádzačov alebo záujemcov a princípom hospodárnosti a efektívnosti z dôvodu, že určil neprimerane krátku lehotu na vyžiadanie súťažných podkladov vo vzťahu k lehote na predkladanie ponúk, čím obmedzil prístup k súťažným podkladom potenciálnych uchádzačov, ktorí mohli predložiť ponuky.

Kontrolná skupina konštatuje, že vyššie uvedené konanie kontrolovaného nemalo vplyv na výsledok verejného obstarávania, a to vzhľadom na tú skutočnosť, že aj keď kontrolovaný skrátil lehotu na vyžiadanie si súťažných podkladov o 18 dní oproti lehote na predkladanie ponúk, súťažné podklady si vyžiadalo až 16 záujemcov.

Dôkazy:

- Oznámenie o vyhlásení verejného obstarávania vo Vestníku verejného obstarávania č. 196/2008 z 10. 10. 2008 pod značkou 04617 - MST

Záver:

Vykonanou kontrolou nad dodržiavaním zákona o verejnom obstarávaní bolo z predloženej dokumentácie zistené, že kontrolovaný postupoval **v rozpore s:**

- **§ 91 ods. 1 v nadväznosti na § 34 ods. 1 a zároveň s § 9 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní**, keď kontrolovaný opísal predmet zákazky nejednoznačne, neúplne a netransparentne v súvislosti s požiadavkou na poskytnutie pozáručného servisu, pričom toto konanie **mohlo mať vplyv na výsledok verejného obstarávania**. Uvedené porušenie zákona o verejnom obstarávaní bolo identifikované v zákazke č. 1 pod bodom 1.1 protokolu,
- **§ 32 ods. 6 zákona o verejnom obstarávaní a súčasne v rozpore s princípom nediskriminácie podľa § 9 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní**, keď v rámci podmienok účasti týkajúcich sa technickej alebo odbornej spôsobilosti stanovil neprimeranú a diskriminačnú podmienku účasti vo vzťahu k predmetu zákazky, pričom toto konanie **mohlo mať vplyv na výsledok verejného obstarávania**. Uvedené porušenie zákona o verejnom obstarávaní bolo identifikované v zákazke č. 1 pod bodom 1.2 protokolu,
- **§ 9 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní**, a to s **princípom transparentnosti** tým, že určil zmätočnú podmienku účasti technickej alebo odbornej spôsobilosti podľa **§ 28 ods. 1 písm. d) zákona o verejnom obstarávaní**, v rámci ktorej požadoval od uchádzačov predložiť certifikát kvality ISO 9001 ponúkaných produktov, pričom norma STN EN ISO 9001 zahŕňa certifikačné požiadavky na systém manažérstva kvality, a podľa tejto normy nie je možné vystavovať predmetný certifikát na produkty, pričom toto konanie **mohlo mať vplyv na výsledok verejného obstarávania**. Uvedené porušenie zákona o verejnom obstarávaní bolo identifikované v zákazke č. 1 pod bodom 1.3 protokolu,
- **§ 94 ods. 4 v nadväznosti na § 33 ods. 1 v spojení s § 33 ods. 3 zákona o verejnom obstarávaní**, keď pri vyhodnocovaní splnenia podmienky účasti týkajúcej sa technickej alebo odbornej spôsobilosti podľa § 28 ods. 1 písm. d) v nadväznosti na § 29 zákona o verejnom obstarávaní nepožiadaval uchádzača XX o vysvetlenie, resp. doplnenie predloženého dokladu napriek tomu, že z jeho obsahu nevyplýva, že daný uchádzač spĺňa predmetnú podmienku účasti, čím zároveň postupoval v rozpore s **princípom transparentnosti** podľa **§ 9 ods. 2** uvedeného zákona, pričom uvedené konanie kontrolovaného **mohlo mať vplyv na výsledok verejného obstarávania**. Uvedené porušenie zákona o verejnom obstarávaní bolo identifikované v zákazke č. 1 pod bodom 1.4 protokolu,
- **§ 91 ods. 1 v nadväznosti na § 26 ods. 2 písm. c) a d) zákona o verejnom obstarávaní**, keď v kapitole A.2 „Podmienky účasti“, časť I. „Podmienky účasti týkajúce sa osobného postavenia“ bod 2 písm. c) a d) súťažných podkladov požadoval, aby doklady na preukázanie splnenia podmienok účasti týkajúcich sa osobného postavenia podľa **§ 26 ods. 1 písm. d) a e) zákona o verejnom obstarávaní**, a to potvrdenie miestne príslušného daňového úradu a potvrdenie Sociálnej poisťovne a zdravotnej poisťovne boli nie staršie ako tri mesiace ku dňu otvárania ponúk, pričom uvedené konanie kontrolovaného **nemalo vplyv na výsledok verejného**

obstarávaní. Uvedené porušenie zákona o verejnom obstarávaní bolo identifikované v zákazke č. 1 pod bodom 1.5 protokolu,

- **§ 9 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní,** keď v rámci podmienok účasti týkajúcich sa ekonomického a finančného postavenia požadoval na preukázanie obratu, ktorý sa viaže na predmet zákazky, prehľad o obrat za predchádzajúce tri roky (osobitne r. 2003, 2004, 2005) potvrdený príslušným daňovým úradom, pričom uvedené konanie kontrolovaného **nemalo vplyv na výsledok verejného obstarávaní.** Uvedené porušenie zákona o verejnom obstarávaní bolo identifikované v zákazke č. 1 pod bodom 1.6 protokolu,
- **§ 94 ods. 1 v nadväznosti na § 26 ods. 2 písm. e) zákona o verejnom obstarávaní,** keď v časti E. „Podmienky účasti uchádzačov“ bode 1.5 a v bode 1.10 súťažných podkladov požadoval, aby doklad podľa § 26 ods. 2 písm. e) zákona o verejnom obstarávaní bol nie starší ako tri mesiace k dátumu predkladania ponuky, pričom uvedené konanie kontrolovaného **nemalo vplyv na výsledok verejného obstarávaní.** Uvedené porušenie zákona o verejnom obstarávaní bolo identifikované v zákazke č. 1 pod bodom 1.7 protokolu,
- **§ 9 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní,** keď v rámci podmienok účasti týkajúcich sa ekonomického a finančného postavenia požadoval prehľad o celkovom obrate alebo prehľad o dosiahnutom obrate v oblasti, ktorej sa predmet zákazky týka za predchádzajúce tri roky 2004, 2005 a 2006, ktorý potvrdí výrobca ponúknutých produktov, resp. ich oficiálne zastúpenie na Slovensku, pričom uvedené konanie kontrolovaného **mohlo mať vplyv na výsledok verejného obstarávaní.** Uvedené porušenie zákona o verejnom obstarávaní bolo identifikované v zákazke č. 2 pod bodom 2.1 protokolu,
- **§ 32 ods. 6 zákona o verejnom obstarávaní, ako aj v rozpore s princípom nediskriminácie v zmysle § 9 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní,** keď v rámci podmienok účasti týkajúcich sa technickej alebo odbornej spôsobilosti stanovil neprimeranú a diskriminačnú podmienku účasti vo vzťahu k predmetu zákazky, pričom toto konanie **mohlo mať vplyv na výsledok verejného obstarávaní.** Uvedené porušenie zákona o verejnom obstarávaní bolo identifikované v zákazke č. 2 pod bodom 2.2 protokolu,
- **§ 9 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní, konkrétne s princípom nediskriminácie uchádzačov alebo záujemcov a princípom hospodárnosti a efektívnosti,** a to z dôvodu, že určil neprimerane krátku lehotu na vyžiadanie súťažných podkladov vo vzťahu k lehote na predkladanie ponúk. Kontrolná skupina konštatuje, že vyššie uvedené konanie kontrolovaného **nemalo vplyv na výsledok verejného obstarávaní.** Uvedené porušenie zákona o verejnom obstarávaní bolo identifikované v zákazke č. 2 pod bodom 2.3 protokolu,
- **§ 94 ods. 1 v nadväznosti na § 26 ods. 2 písm. e) zákona o verejnom obstarávaní,** keď v časti E. „Podmienky účasti uchádzačov“ bode 1.5 a v bode 1.10 súťažných podkladov požadoval, aby doklad podľa § 26 ods. 2 písm. e) zákona o verejnom obstarávaní bol nie starší ako tri mesiace k dátumu predkladania ponuky, pričom uvedené konanie kontrolovaného **nemalo vplyv na výsledok verejného**

obstarávaní. Uvedené porušenie zákona o verejnom obstarávaní bolo identifikované v zákazke č. 2 pod bodom 2.4 protokolu,

- **§ 9 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní, konkrétne s princípom nediskriminácie uchádzačov alebo záujemcov a princípom hospodárnosti a efektívnosti,** a to z dôvodu, že určil neprímerane krátku lehotu na vyžiadanie súťažných podkladov vo vzťahu k lehote na predkladanie ponúk. Kontrolná skupina konštatuje, že vyššie uvedené konanie kontrolovaného **mohlo mať vplyv na výsledok verejného obstarávaní,** nakoľko kontrolovaný výrazným spôsobom obmedzil okruh potenciálnych záujemcov, ktorí mohli požiadať o súťažné podklady po uplynutí lehoty na vyžiadanie súťažných podkladov. Uvedené porušenie zákona o verejnom obstarávaní bolo identifikované v zákazke č. 3 pod bodom 3.1 protokolu,
- **§ 32 ods. 6 zákona o verejnom obstarávaní a súčasne v rozpore s princípom nediskriminácie podľa § 9 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní,** keď v rámci podmienok účasti týkajúcich sa technickej alebo odbornej spôsobilosti stanovil neprímeranú a diskriminačnú podmienku účasti vo vzťahu k predmetu zákazky, pričom toto konanie **mohlo mať vplyv na výsledok verejného obstarávaní.** Uvedené porušenie zákona o verejnom obstarávaní bolo identifikované v zákazke č. 3 pod bodom 3.2 protokolu,
- **§ 99 ods. 1 písm. c) zákona o verejnom obstarávaní,** keď nevyhodnocoval splnenie podmienky účasti týkajúcej sa technickej alebo odbornej spôsobilosti podľa § 28 ods. 1 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní u uchádzača XX v súlade s výzvou na predkladanie ponúk a súťažnými podkladmi a nepožiadaval uvedeného uchádzača o vysvetlenie, resp. doplnenie predloženého dokladu napriek tomu, že z jeho obsahu nevyplýva, že daný uchádzač spĺňa predmetnú podmienku účasti, čím zároveň postupoval v rozpore s **princípom transparentnosti** podľa § 9 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní, pričom uvedené konanie kontrolovaného **mohlo mať vplyv na výsledok verejného obstarávaní.** Uvedené porušenie zákona o verejnom obstarávaní bolo identifikované v zákazke č. 3 pod bodom 3.3 protokolu,
- **§ 27 ods. 1 písm. b) a § 9 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní, konkrétne s princípom nediskriminácie,** keď na preukázanie ekonomického a finančného postavenia uchádzačov požadoval v zmysle bodu III.2.2 „Ekonomické a finančné postavenie“ podbod 2.3 oznámenia a súťažných podkladov predložiť potvrdenie o poistení zodpovednosti za škodu spôsobenú pri výkone povolania alebo potvrdenie o poistení zodpovednosti za škodu podnikateľa v sume rovnej alebo vyššej ako 5 mil. Sk počas platnosti zmluvy vo vzťahu k predmetu a rozsahu zákazky, čo mohlo odradiť potenciálnych záujemcov od účasti a uchádzačov od predloženia ponuky vo verejnom obstarávaní, pričom toto konanie **mohlo mať vplyv na výsledok verejného obstarávaní.** Uvedené porušenie zákona o verejnom obstarávaní bolo identifikované v zákazke č. 4 pod bodom 4.1 protokolu,
- **§ 32 ods. 6 zákona o verejnom obstarávaní, ako aj v rozpore s princípom nediskriminácie v zmysle § 9 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní,** keď v rámci podmienok účasti týkajúcich sa technickej alebo odbornej spôsobilosti stanovil neprímeranú a diskriminačnú podmienku účasti vo vzťahu k predmetu a rozsahu zákazky, pričom toto konanie **mohlo mať vplyv na výsledok verejného**

obstarávaní. Uvedené porušenie zákona o verejnom obstarávaní bolo identifikované v zákazke č. 4 pod bodom 4.2 protokolu,

- **§ 9 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní**, a to konkrétne s **princípom nediskriminácie uchádzačov alebo záujemcov** tým, že požadoval na preukázanie technickej alebo odbornej spôsobilosti diskriminačnú podmienku účasti podľa § 28 ods. 1 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní, pričom toto konanie **mohlo mať vplyv na výsledok verejného obstarávania.** Uvedené porušenie zákona o verejnom obstarávaní bolo identifikované v zákazke č. 4 pod bodom 4.3 protokolu,
- **§ 9 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní, konkrétne s princípom nediskriminácie**, v nadväznosti na **§ 38 zákona o verejnom obstarávaní**, keď stanovil neprimerane krátku lehotu na prijímanie žiadostí o vysvetlenie požiadaviek uvedených v súťažných podkladoch, pričom uvedené konanie kontrolovaného **nemalo vplyv na výsledok verejného obstarávania.** Uvedené porušenie zákona o verejnom obstarávaní bolo identifikované v zákazke č. 4 pod bodom 4.4 protokolu,
- **§ 22 ods. 4 zákona o verejnom obstarávaní**, keď nezaslal oznámenia o výsledku verejného obstarávania za čiastkové zmluvy uzavreté na základe rámcovej dohody hromadne za každý štvrtý rok v lehote do 48 dní po skončení príslušných štvrtý rokov, pričom uvedené konanie kontrolovaného **nemalo vplyv na výsledok verejného obstarávania.** Uvedené porušenie zákona o verejnom obstarávaní bolo identifikované v zákazke č. 4 pod bodom 4.5 protokolu,
- **§ 9 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní, konkrétne s princípom nediskriminácie uchádzačov alebo záujemcov a princípom hospodárnosti a efektívnosti**, a to z dôvodu, že určil neprimerane krátku lehotu na vyžiadanie súťažných podkladov vo vzťahu k lehote na predkladanie ponúk. Kontrolná skupina konštatuje, že vyššie uvedené konanie kontrolovaného **nemalo vplyv na výsledok verejného obstarávania.** Uvedené porušenie zákona o verejnom obstarávaní bolo identifikované v zákazke č. 4 pod bodom 4.6 protokolu.

Podľa § 11 ods. 2 písm. d) zákona o kontrole v štátnej správe sú pracovníci kontroly v súvislosti s výkonom kontroly povinní oboznámiť vedúceho kontrolovaného subjektu s protokolom o výsledku kontroly ([§ 13](#)) pred jeho prerokovaním a v primeranej lehote určenej pracovníkmi kontroly vyžiadať od neho písomné vyjadrenia ku všetkým kontrolným zisteniam; písomné vyjadrenia predložené v určenej lehote, ktorými vedúci kontrolovaného subjektu spochybňuje kontrolné zistenia, sú námietky; k vyjadreniam predloženým po určenej lehote sa neprihliada.

Na základe uvedeného a v súlade s § 12 ods. 1 zákona o kontrole v štátnej správe je vedúci kontrolovaného subjektu oprávnený do termínu určeného zamestnancami úradu písomne sa vyjadriť ku kontrolným zisteniam, resp. k zisteným skutočnostiam, **a to v termíne do desiatich pracovných dní odo dňa doručenia protokolu.**

Deň doručenia tohto protokolu o výsledku kontroly dodržiavania zákona o verejnom obstarávaní kontrolovanému je dňom oboznámenia štatutárneho zástupcu kontrolovaného subjektu s jeho obsahom.

Písomné vyjadrenie žiadame predložiť na adresu: Úrad pre verejné obstarávanie, odbor dohľadu, Ružová dolina 10, P. O. Box 98, 820 05 Bratislava. V prípade, že do uvedeného termínu nebude vyjadrenie doručené alebo nebude doručené vôbec, úrad na vyjadrenie predložené po určenej lehote neprihliadne, resp. uvedené nekonanie bude úrad považovať za to, že kontrolovaný nemá žiadne námietky voči obsahu protokolu.

Protokol bol vyhotovený 31. 1. 2019.

Za dohľad nad verejným obstarávaním zamestnanci úradu:

XX _____

XX _____

XX

Oboznámenie s obsahom protokolu svojím podpisom potvrdzuje:

Vedúci kontrolovaného subjektu

XX,
minister financií _____

V _____ dňa

Protokol je vyhotovený 4x, z toho:

2x Úrad pre verejné obstarávanie, Ružová dolina 10, P. O. Box 98, 820 05 Bratislava

2x Ministerstvo financií Slovenskej republiky, Štefanovičova 5, 817 82 Bratislava

Tento dokument má iba informatívny charakter. Nie je použiteľný pre právne účely. Dokument je vytlačený z portálu Úradu pre verejné obstarávanie.