

Úrad pre verejné obstarávanie ako ústredný orgán štátnej správy pre verejné obstarávanie podľa § 140 a orgán príslušný podľa § 147 písm. c), § 167 ods. 2 písm. b), § 169 ods. 3 písm. a) v nadväznosti na § 187e ods. 6 zákona č. 343/2015 Z. z. o verejnom obstarávaní a o zmene a doplnení niektorých zákonov v znení neskorších predpisov v konaní o preskúmanie úkonov kontrolovaného po uzavretí zmluvy z vlastného podnetu úradu na predmet zákazky „**Lesnícke služby v pestovateľskej činnosti na OZ Smolenice na roky 2019-2022**“, ktorá bola vyhlásená verejným obstarávateľom **LESY Slovenskej republiky, štátny podnik, Námestie SNP 8, 975 66 Banská Bystrica, IČO: 36038351** (ďalej len „kontrolovaný“) uverejnením oznámenia o vyhlásení verejného obstarávania v Úradnom vestníku Európskej únie č. S 176/2018 z 13. 9. 2018 pod č. 399063 a vo Vestníku verejného obstarávania č. 183/2018 zo 14. 9. 2018 pod zn. 12819 – MSS, vydáva toto

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

Úrad pre verejné obstarávanie podľa § 175 ods. 4 zákona č. 343/2015 Z. z. o verejnom obstarávaní a o zmene a doplnení niektorých zákonov v znení neskorších predpisov uvádza, že kontrolovaný svojím konaním **porušil:**

- 1. § 40 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní v dôsledku neaplikovania inštitútu vysvetlenia alebo doplnenia predložených dokladov v zmysle § 40 ods. 4 zákona o verejnom obstarávaní, ako aj § 10 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní,** a to princíp transparentnosti, nakoľko z ponuky úspešného uchádzača HOLZED, s. r. o., 956 05 Nitrianska Blatnica 468, IČO: 47513039 predloženej pre časť 4 predmetu zákazky bez aplikácie inštitútu vysvetlenia alebo doplnenia predložených dokladov podľa § 40 ods. 4 zákona o verejnom obstarávaní nevyplýva splnenie podmienok účasti týkajúcich sa preukazovania osobného postavenia podľa § 32 ods. 1 písm. a), b), c) a d) zákona o verejnom obstarávaní tak, ako si ich kontrolovaný stanovil v oznámení o vyhlásení verejného obstarávania a v súťažných podkladoch, pričom uvedené **porušenia mohli mať vplyv na výsledok verejného obstarávania,**
- 2. § 40 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní v dôsledku neaplikovania inštitútu vysvetlenia alebo doplnenia predložených dokladov v zmysle § 40 ods. 4 zákona o verejnom obstarávaní, ako aj § 10 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní,** a to princíp transparentnosti, nakoľko z ponuky úspešného uchádzača Ing. Ľubomíra Ferianca, Námestie slobody 1403/24, 020 01 Púchov, IČO: 41096231 predloženej pre všetky šesť častí predmetu zákazky, z ponuky úspešného uchádzača Tomáš Smoleňak st., Revolučná 1072/9, 05907 Lendak, IČO: 34628657 predloženej pre časť 5 predmetu zákazky, z ponuky úspešného uchádzača SAP wine & forestry s.r.o., Nová domovina 336, 919 03 Horné Orešany predloženej pre časť 3 predmetu zákazky, z ponuky úspešného uchádzača Emila Demoviča, Štúrova 728/21, 919 04 Smolenice, IČO: 35405635 predloženej pre časť 1, 2, 3 a 6 predmetu zákazky a ponuky úspešného uchádzača Juniper, s.r.o. Saratovská 6E, 841 02 Bratislava, IČO: 36365998 predloženej pre všetky šesť častí predmetu zákazky bez aplikácie inštitútu vysvetlenia alebo doplnenia predložených dokladov podľa § 40 ods. 4 zákona o verejnom obstarávaní nevyplýva

splnenie podmienky účasti týkajúcej sa technickej alebo odbornej spôsobilosti podľa § 34 ods. 1 písm. g) zákona o verejnom obstarávaní tak, ako si ju kontrolovaný stanovil v oznámení o vyhlásení verejného obstarávania a súťažných podkladoch, pričom uvedené porušenia zákona o verejnom obstarávaní **mohli mať vplyv na výsledok verejného obstarávania.**

O d ô v o d n e n i e :

1. Dňa 14. 9. 2018 bolo vo Vestníku verejného obstarávania č. 183/2018 pod zn. 12819 – MSS a dňa 13. 9. 2018 v Úradnom vestníku Európskej únie č. S 176/2018 z 13. 9. 2018 pod č. 399063 uverejnením oznámenia o vyhlásení verejného obstarávania (ďalej len „oznámenie“) kontrolovaným vyhlásené verejné obstarávanie zadávané postupom verejnej súťaže na predmet zákazky „**Lesnícke služby v pestovateľskej činnosti na OZ Smolenice na roky 2019-2022**“. Oznámenie o výsledku verejného obstarávania bolo zverejnené vo Vestníku verejného obstarávania č. 31/2019 z 13. 2. 2019 pod zn. 4072 – VSS a v Úradnom vestníku Európskej únie č. S 030/2019 zo 12. 2. 2019 pod č. 067757.
2. Podľa § 167 ods. 1 zákona č. 343/2015 Z. z. o verejnom obstarávaní a o zmene a doplnení niektorých zákonov v znení neskorších predpisov (ďalej len „zákon o verejnom obstarávaní“) úrad vykonáva dohľad nad dodržiavaním povinností verejného obstarávateľa, obstarávateľa alebo osoby podľa § 8 zákona o verejnom obstarávaní ustanovených zákonom o verejnom obstarávaní.
3. Podľa § 187e ods. 6 zákona o verejnom obstarávaní, účinného od 1. 1. 2019, v konaní začatom po 31. decembri 2018, ktoré sa vzťahuje na verejné obstarávanie podľa odsekov 1 až 3, sa postupuje podľa predpisov účinných do 31. decembra 2018; to neplatí pre konanie na základe podnetu podľa § 169 ods. 2, pre zníženie pokuty podľa § 173 ods. 14, § 175 ods. 4 tretej vety a pre vydanie rozhodnutia podľa § 175 ods. 4 druhej vety.
4. Podľa § 169 ods. 3 zákona o verejnom obstarávaní konanie o preskúmanie úkonov kontrolovaného po uzavretí zmluvy, koncesnej zmluvy alebo rámcovej dohody, po ukončení súťaže návrhov, po zadaní zákazky na základe rámcovej dohody, po ukončení postupu inovatívneho partnerstva (ďalej len „konanie o preskúmanie úkonov kontrolovaného po uzavretí zmluvy“) sa začína
 - a) z vlastného podnetu úradu,
 - b) na základe podnetu osoby, ktorá nebola oprávnená podať námietky alebo
 - c) na základe podnetu orgánu štátnej správy, ktorý osvedčí právny záujem v danej veci, ak boli kontrolovanému poskytnuté finančné prostriedky na dodanie tovaru, uskutočnenie stavebných prác alebo poskytnutie služieb z Európskej únie.
5. Úrad listom č. 6581-6000/2020-OD/1 „Oznámenie o začatí konania o preskúmanie úkonov kontrolovaného po uzavretí zmluvy“ zo 14. 4. 2020, doručeným dňa 15. 4. 2020, oznámil kontrolovanému v zmysle § 169 ods. 3 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní začatie konania o preskúmanie úkonov kontrolovaného po uzavretí zmluvy z vlastného podnetu úradu pri zadávaní nadlimitnej zákazky zadávanej postupom verejnej súťaže na poskytnutie služieb na predmet zákazky „Lesnícke služby v pestovateľskej činnosti na OZ Smolenice na roky 2019-2022“. Konanie o preskúmanie úkonov kontrolovaného po uzavretí zmluvy na základe

vlastného podnetu úradu začalo v zmysle § 171 ods. 9 zákona o verejnom obstarávaní dňa 15. 4. 2020.

6. Úrad listom „Oznámenie o začatí konania o preskúmanie úkonov kontrolovaného po uzavretí zmluvy“ zo 14. 4. 2020, doručeným kontrolovanému dňa 15. 4. 2020, v nadväznosti na § 173 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní v spojení s § 24 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní požiadal kontrolovaného o vyjadrenie, či dokumentáciu, ktorou úrad disponuje v súvislosti s konaním úradu vedeným pod spisovým číslom 4622-6000/2020 je možné považovať za kompletnú. V prípade, ak nie, úrad požiadal o doplnenie tejto dokumentácie, a to v rozsahu, aby ju bolo možné považovať za kompletnú. Uvedené vyjadrenie, resp. doplnenie dokumentácie úrad žiadal doručiť v lehote 5 pracovných dní odo dňa doručenia predmetného oznámenia.
7. Kontrolovaný elektronicky prostredníctvom e-mailu „Re: Oznámenie o začatí konania č. 6581-6000/2020-OD/1“, doručeným úradu dňa 22. 4. 2020, oznámil úradu, že dokumentáciu, ktorú kontrolovaný doručil úradu dňa 28. 2. 2020 v súvislosti s konaním úradu vedeným pod spisovým číslom 4622-6000/2020 považuje za kompletnú.
8. Vzhľadom na skutočnosť, že úrad dňa 17. 4. 2020 odoslal prostredníctvom poštovej prepravy kontrolovaným doručení dokumentáciu v súvislosti s konaním úradu vedeným pod spisovým číslom 4622-6000/2020 dňa 28. 2. 2020 v dôsledku administratívnej chyby späť na poštovú adresu kontrolovaného, úrad dňa 4. 5. 2020 v zmysle § 173 ods. 4 zákona o verejnom obstarávaní vydal rozhodnutie o prerušení konania č. 6581-6000/2020-OD/2 a v nadväznosti na § 173 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní v spojení s § 24 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní požiadal kontrolovaného o opätovné doručenie kompletnej dokumentácie v origináli týkajúcej sa predmetnej zákazky, a to do desiatich pracovných dní odo dňa doručenia uvedeného rozhodnutia. Zároveň úrad požiadal kontrolovaného o predloženie informácií týkajúcich sa IS JOSEPHINE za účelom vyhodnotenia súladu tohto systému s § 20 zákona o verejnom obstarávaní. Uvedené rozhodnutie bolo kontrolovanému doručené dňa 5. 5. 2020.
9. Kontrolovaný dňa 1. 6. 2020 doručil úradu list č. 18142/2020 „Zaslanie kompletnej dokumentácie k zákazke“ z 26. 5. 2020, ktorým doručil úradu dokumentáciu týkajúcu sa predmetnej zákazky. Kontrolovaný zároveň prostredníctvom e-mailu „Doplnenie dokladov ku konaniu“ predložil úradu dňa 4. 6. 2020 informácie týkajúce sa IS JOSEPHINE za účelom vyhodnotenia súladu tohto systému s § 20 zákona o verejnom obstarávaní.
10. Nakoľko úrad v rámci konania o preskúmanie úkonov kontrolovaného po uzavretí zmluvy zistil, že doručení dokumentáciu a poskytnuté vyjadrenia nie je možné v zmysle § 173 ods. 2 v spojení s § 24 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní považovať za kompletnú, s dôrazom na preskúmateľnosť rozhodnutí kontrolovaného prijatých vo všetkých fázach verejného obstarávania s cieľom ustálenia skutkového stavu zo strany úradu pred vydaním rozhodnutia vo veci samej je nevyhnutné poskytnúť aj ďalšie informácie, úrad listom č. 6581-6000/2020-OD/5 „Vyžiadanie – výzva na doplnenie kompletnej dokumentácie vo veci konania o preskúmanie úkonov kontrolovaného po uzavretí zmluvy“ z 23. 6. 2020 požiadal kontrolovaného o predloženie vyjadrení, informácií a dokladov týkajúcich sa predmetnej zákazky, a to do desiatich pracovných dní odo dňa doručenia uvedeného listu. Predmetný list bol kontrolovanému doručený dňa 29. 6. 2020.

11. Kontrolovaný dňa 10. 7. 2020 doručil úradu list č. 22563/2020 „Doplnenie dokumentácie k zákazke“ zo 7. 7. 2020, ktorým doručil úradu dokumentáciu týkajúcu sa predmetnej zákazky a požadované informácie a vyjadrenia.
12. Účelom konania o preskúmanie úkonov kontrolovaného po uzavretí zmluvy bolo riadne posúdenie objektívneho stavu veci z kontrolovaným doručenej dokumentácie a jeho súladu so zákonom o verejnom obstarávaní.

Po preskúmaní dokumentácie predloženej kontrolovaným k predmetnému verejnému obstarávaniu úrad zistil nasledovné skutočnosti:

13. Kontrolovaný je verejným obstarávateľom podľa § 7 ods. 1 písm. d) zákona o verejnom obstarávaní. Na obstaranie predmetnej nadlimitnej zákazky týkajúcej sa poskytnutia služieb na predmet zákazky „Lesnícke služby v pestovateľskej činnosti na OZ Smolenice na roky 2019-2022“, zvolil postup verejnej súťaže podľa § 66 ods. 7 zákona o verejnom obstarávaní. Z bodu 8. „Zmluva“ súťažných podkladov vyplýva, že výsledkom daného postupu zadávania zákazky má byť Rámcová dohoda s viacerými uchádzačmi podľa § 83 ods. 5 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní bez opätovného otvárania súťaže, so zadávaním samostatných čiastkových zákaziek (minisúťaží), pričom na určenie hospodárskeho subjektu, ktorý bude zákazku plniť, bude vyhlásená výzva na predloženie cenovej ponuky. Predmetná zákazka bola vyhlásená uverejnením oznámenia o vyhlásení verejného obstarávania v Úradnom vestníku Európskej únie č. S 176/2018 z 13. 9. 2018 pod č. 399063 a vo Vestníku verejného obstarávania č. 183/2018 zo 14. 9. 2018 pod zn. 12819 – MSS. V zmysle bodu II.1.6) „Informácie o častiach“ oznámenia sa predmetná zákazka delí na 6 častí, pričom možno ponuky predkladať na všetky časti predmetu zákazky. V bode IV.1.3 „Informácie o rámcovej dohode alebo dynamickom nákupnom systéme“ oznámenia sa uvádza, že obstarávanie zahŕňa uzavretie rámcovej dohody s viacerými uchádzačmi. Z Oznámenia o dodatočných informáciách, informáciách o neukončenom konaní alebo korigende, zverejneného vo Vestníku verejného obstarávania č. 187/2018 z 20. 9. 2018 pod zn. 13137-IOX a v Úradnom vestníku Európskej únie č. S 180/2018 z 19. 9. 2018 pod č. 408707 (ďalej len „korigendum k oznámeniu“) vyplýva, že celková predpokladaná hodnota zákazky (ďalej len „PHZ“) bola kontrolovaným stanovená v hodnote 3 981 084,00 Eur bez DPH, pričom kontrolovaný stanovil predpokladanú hodnotu jednotlivých častí predmetu zákazky nasledovne: PHZ pre 1. časť predmetu zákazky: 1 069 647,00 Eur bez DPH, PHZ pre 2. časť predmetu zákazky: 511 198,00 Eur bez DPH, PHZ pre 3. časť predmetu zákazky: 351 626,00 Eur bez DPH, PHZ pre 4. časť predmetu zákazky: 605 534,00 Eur bez DPH, PHZ pre 5. časť predmetu zákazky: 864 769,00 eur bez DPH, PHZ pre 6. časť predmetu zákazky: 578 310,00 Eur bez DPH. V závislosti od predmetu zákazky, typu kontrolovaného a predpokladanej hodnoty zákazky vo výške 3 981 084,00 Eur bez DPH ide o nadlimitnú zákazku na poskytnutie služieb podľa § 5 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní. Daná zákazka nie je financovaná z fondov Európskej únie. Kontrolovaný v danej verejnej súťaži evidoval 13 záujemcov. V lehote na predkladanie ponúk, t. j. do 16. 10. 2018 do 10:00 hod. predložili ponuku 13 uchádzači súhrnne pre jednotlivé časti predmetu zákazky. Otváranie ponúk sa uskutočnilo dňa 17. 10. 2018 o 9:00 hod. Z danej verejnej súťaže nebol vylúčený žiadny uchádzač. Na základe stanoveného kritéria na vyhodnotenie ponúk – najnižšia celková cena za celý predmet zákazky v Eur bez DPH (v zmysle súťažných podkladov úspešnými uchádzačmi sa stanú prví 20 uchádzači pre každú časť predmetu zákazky) kontrolovaný pre jednotlivé časti predmetu zákazky vyhodnotil ako úspešných nasledovných uchádzačov s uvedenými návrhmi na plnenie stanoveného kritéria (z dôvodu, že počet úspešných uchádzačov bol nižší ako 20, kontrolovaný nezostavoval poradie ponúk v zmysle stanoveného kritéria na vyhodnotenie ponúk):

- pre 1. časť predmetu zákazky:

uchádzač	Návrh na plnenie kritéria v Eur bez DPH
J.M.J., s.r.o., 029 52 Babín 346, IČO: 36435236 (ďalej len „J.M.J., s.r.o.“)	XXX
Ing. Ľubomír Ferienc, Námestie slobody 1403/24, 020 01 Púchov, IČO: 41096231 (ďalej len „Ing. Ľubomír Ferienc“)	XXX
Juniper s. r. o., Saratovská 6E, 841 02 Bratislava, IČO: 36365998 (ďalej len „Juniper s. r. o.“)	XXX
Emil Demovič, Štúrova 728/21, 919 04 Smolenice, IČO: 35405635 (ďalej len „Emil Demovič“)	XXX
ATALIAN SK s. r. o., Bajkalská 19B, 821 01 Bratislava - mestská časť Ružinov, IČO: 44390823 (ďalej len „ATALIAN SK s.r.o.“)	XXX

- pre 2. časť predmetu zákazky:

uchádzač	Návrh na plnenie kritéria v Eur bez DPH
Ing. Ľubomír Ferienc	XXX
Juniper s. r. o.	XXX
Elena Halgašová – HE, Šenkvickej cesty 6, 90201 Pezinok, IČO: 40546870 (ďalej len „Elena Halgašová – HE“)	XXX
Emil Demovič	XXX
ATALIAN SK, s.r.o.	XXX

- pre 3. časť predmetu zákazky:

uchádzač	Návrh na plnenie kritéria v Eur bez DPH
Ing. Ľubomír Ferienc	XXX
Juniper, s.r.o.	XXX
Emil Demovič	XXX
ATALIAN SK, s.r.o.	XXX
SAP wine & forestry s.r.o., Nová domovina 336, 919 03 Horné Orešany (od 14. 2. 2019 so sídlom Topoľčianska 3214/25, 851 05 Bratislava), IČO: 50557424 (ďalej len „SAP wine & forestry s.r.o.“)	XXX

- pre 4. časť predmetu zákazky:

uchádzač	Návrh na plnenie kritéria v Eur bez DPH
Ing. Ľubomír Ferienc	XXX
Juniper, s.r.o.	XXX
Emília Galová, 922 21 Hubina 67, IČO: 43038719 (ďalej len „Emília Galová“)	XXX
ATALIAN SK, s.r.o.	XXX
HOLZED, s. r. o., 956 05 Nitrianska Blatnica 468, IČO: 47513039 (ďalej len „HOLZED, s. r. o.“)	XXX
Janka Murínová - LESYP, 922 11 Prašník 171, IČO: 37475517 (ďalej len „Janka Murínová – LESYP“)	XXX

- pre 5. časť predmetu zákazky:

uchádzač	Návrh na plnenie kritéria v Eur bez DPH
J.M.J., s.r.o.	XXX
Ing. Ľubomír Ferienc	XXX
Juniper, s.r.o.	XXX
Halgašová Elena - HE	XXX
Tomáš Smoleňak st., Revolučná 1072/9, 05907 Lendak, IČO: 34628657 (ďalej len „Tomáš Smoleňak st.“)	XXX
RIMARIL s.r.o., Bratislavská 25/55, 930 05 Gabčíkovo, IČO: 45969795 (ďalej len „RIMARIL s.r.o.“)	XXX
L Corp, s.r.o., Cabanova25, 841 02 Bratislava, IČO: 43772676 (ďalej len „L Corp, s.r.o.“)	XXX
ATALIAN SK, s.r.o.	XXX

- pre 6. časť predmetu zákazky:

uchádzač	Návrh na plnenie kritéria v Eur bez DPH
Ing. Ľubomír Ferienc	XXX
Juniper, s.r.o.	XXX
Emil Demovič	XXX
ATALIAN SK, s.r.o.	XXX
Janka Murínová - LESYP	XXX

Kontrolovaný uzavrel so všetkými vyššie uvedenými úspešnými uchádzačmi pre príslušné časti predmetu zákazky dňa 15. 1. 2019 jednotlivo Rámcovú dohodu č. 366 (až 378)/2019-2022/02. Oznámenie o výsledku verejného obstarávania bolo zverejnené vo Vestníku verejného obstarávania č. 31/2019 z 13. 2. 2019 pod zn. 4072 – VSS a v Úradnom vestníku Európskej únie č. S 030/2019 zo 12. 2. 2019 pod č. 067757. Na základe zadávania samostatných čiastkových zákaziek prostredníctvom vyhlasovania jednotlivých výziev na predloženie cenovej ponuky pre jednotlivé čiastkové zákazky, kontrolovaný uzatvoril nasledovné zmluvy:

- Zmluva o dodaní služieb č. 379/2019/02/01 z 8. 2. 2019, Dodatok č. 1 k Zmluve o dodaní služieb č. 379/2019/02/01 z 21. 8. 2019, Zmluva o dodaní služieb č. 389/2019/02/06 z 8. 2. 2019 s úspešným uchádzačom J.M.J. s.r.o.,
- Zmluva o dodaní služieb č. 380/2019/02/01 z 8. 2. 2019, Zmluva o dodaní služieb č. 394/2020/02/01 z 27. 1. 2020, Zmluva o dodaní služieb č. 395/2020/02/02 z 27. 1. 2020, Zmluva o dodaní služieb č. 406/2020/02/07 z 27. 1. 2020 s úspešným uchádzačom Juniper, s.r.o.,
- Zmluva o dodaní služieb č. 381/2019/02/02 z 8. 2. 2019, Zmluva o dodaní služieb č. 388/2019/02/06 z 8. 2. 2019 s úspešným uchádzačom Elena Halgašová – HE (pozn.: podnikateľský subjekt Elena Halgašová – HE ukončil podnikateľskú činnosť vo všetkých predmetoch podnikania uvedených na dokladoch o živnostenskom oprávnení ku dňu 16. 4. 2019 (číslo živnostenského registra: 107-15642), v danom verejnom obstarávaní zo Zmluvy o postúpení práv, prevzatí záväzkov a povinností č. 105/2019/390/02 vyplýva, že 21. 2. 2019 Okresný súd Bratislava I zapísal obchodnú spoločnosť Elena Halgašová – HE s.r.o., Šenkvičná cesta 6, 902 01 Pezinok, IČO: 52203590, ktorej jediným spoločníkom a zároveň konateľom je XXX, ktorá prehlasuje, že Elena Halgašová – HE s.r.o. prevzala všetky práva a povinnosti pôvodného subjektu – fyzickej osoby podnikateľky Elena Halgašova – HE (odovzdávajúci) a že nový subjekt Elena Halgašova – HE s.r.o. (preberajúci) pokračuje

v činnosti, ktorú vykonávala Elena Halgašová – HE s tým, že dochádza iba k zmene právnej formy jej podnikania),

- Zmluva o dodaní služieb č. 382/2019/02/03 z 8. 2. 2019, Zmluva o dodaní služieb č. 396/2020/02/03 z 27. 1. 2020 s úspešným uchádzačom Emil Demovič,
- Zmluva o dodaní služieb č. 383/2019/02/07 z 8. 2. 2019, Zmluva o dodaní služieb č. 397/2020/02/03 z 27. 1. 2020 s úspešným uchádzačom SAP wine & forestry s.r.o.,
- Zmluva o dodaní služieb č. 384/2019/02/05 z 8. 2. 2019, Dodatok č. 1 k Zmluve o dodaní služieb č. 384/2019/02/05 z 5. 12. 2019, Zmluva o dodaní služieb č. 400/2020/02/05 z 27. 1. 2020 s úspešným uchádzačom Emília Galová,
- Zmluva o dodaní služieb č. 385/2019/02/05 z 8. 2. 2019, Zmluva o dodaní služieb č. 392/2019/02/07 z 8. 2. 2019, Zmluva o dodaní služieb č. 401/2020/02/05 z 27. 1. 2020 s úspešným uchádzačom Janka Murínová – LESYP,
- Zmluva o dodaní služieb č. 386/2019/02/05 z 8. 2. 2019, Dodatok č. 1 k Zmluve o dodaní služieb č. 386/2019/02/05 z 5. 12. 2019, Zmluva o dodaní služieb č. 399/2020/02/05 z 27. 1. 2020 s úspešným uchádzačom HOLZED, s. r. o.
- Zmluva o dodaní služieb č. 390/2019/02/06 z 8. 2. 2019, Zmluva o dodaní služieb č. 402/2020/02/06 z 27. 1. 2020 s úspešným uchádzačom RIMARIL, s.r.o.,
- Zmluva o dodaní služieb č. 391/2019/02/06 z 8. 2. 2019, Zmluva o dodaní služieb č. 403/2020/02/06 z 27. 1. 2020 s úspešným uchádzačom Tomáš Smoleňak st.,
- Zmluva o dodaní služieb č. 404/2020/02/06 z 27. 1. 2020 s úspešným uchádzačom ATALIAN SK, s.r.o.,
- Zmluva o dodaní služieb č. 405/2020/02/06 z 27. 1. 2020 s úspešným uchádzačom L Corp, s.r.o..

Kontrolovaný k vyššie uvedeným zmluvám zverejnil Oznámenie o výsledku verejného obstarávania č. 86/2019 z 3. 5. 2019 pod zn. 10670 – VZS, Oznámenie o výsledku verejného obstarávania č. 222/2019 zo 4. 11. 2019 pod zn. 31053 – VZS, Oznámenie o výsledku verejného obstarávania č. 21/2020 z 29. 1. 2020 pod zn. 5163 – VZS a Oznámenie o výsledku verejného obstarávania č. 91/2020 z 30. 4. 2020 pod zn. 16696 – VZS. V danom verejnom obstarávaní boli dňa 20. 2. 2020 úradu doučené námietky navrhovateľa L Corp, s.r.o., podľa § 170 ods. 3 písm. d) zákona č. 343/2015 Z. z. o verejnom obstarávaní a o zmene a doplnení niektorých zákonov v znení zákona č. 269/2018 Z. z. smerujúce proti vylúčeniu. Úrad rozhodnutím č. 4622-6000/2020 z 8. 4. 2020 zastavil konanie o preskúmanie úkonov kontrolovaného na základe námietok navrhovateľa podľa § 174 ods. 1 písm. b) a h) zákona č. 343/2015 Z. z. o verejnom obstarávaní a o zmene a doplnení niektorých zákonov v znení zákona č. 269/2018 Z. z..

14. Úrad zároveň uvádza, že predmetom konania o preskúmanie úkonov kontrolovaného po uzavretí zmluvy boli vyššie uvedené procesné úkony kontrolovaného vykonané do uvedenej fázy predmetného verejného obstarávania po uzavretí zmluvy.

Výzva úradu na vyjadrenie sa ku skutočnostiam zisteným v konaní o preskúmanie úkonov kontrolovaného po uzavretí zmluvy

15. Úrad listom č. 6581-6000/2020-OD/6 „Výzva na vyjadrenie sa ku skutočnostiam zisteným v konaní o preskúmanie úkonov kontrolovaného po uzavretí zmluvy“ zo 7. 8. 2020, doručeným dňa 17. 8. 2020 v zmysle § 173 ods. 13 zákona o verejnom obstarávaní vyzval kontrolovaného na vyjadrenie sa ku skutočnostiam zisteným v konaní o preskúmanie úkonov kontrolovaného po uzavretí zmluvy, a to v lehote 10 pracovných dní odo dňa doručenia tejto výzvy. Zároveň úrad v predmetnej výzve uviedol, že lehota podľa § 175 ods. 5 zákona o verejnom obstarávaní

neplynie od vydania tejto výzvy do doručenia vyjadrenia kontrolovaného alebo do uplynutia lehoty na jeho doručenie, podľa toho, ktorá skutočnosť nastane skôr.

16. V predmetnom liste úrad vyzval kontrolovaného, aby sa vyjadril k zistenej skutočnosti č. 1, podľa ktorej mal úrad za to, že kontrolovaný konal v rozpore **v rozpore s § 40 ods. 1 a § 40 ods. 4 zákona o verejnom obstarávaní, ako aj v rozpore s § 10 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní, a to princípom transparentnosti**, keď nevyhodnocoval splnenie podmienok účasti podľa § 32 ods. 1 písm. a), b), c) a d) zákona o verejnom obstarávaní u uchádzača HOLZED s. r. o. pre časť 4 predmetu zákazky v súlade s jej znením stanoveným v oznámení a za účelom ich preukázania a odstránenia pochybností predložených dokladoch neaplikoval inštitút vysvetlenia alebo doplnenia predložených dokladov, pričom vniesol pochybnosti do procesu posudzovania splnenia podmienok účasti v predmetnej časti zákazky, nakoľko súčasťou predloženej ponuky uchádzača HOLZED s. r. o. boli aj doklady vydané po lehote na predkladanie ponúk, pričom z dokumentácie predloženej kontrolovaným nevyplýva, na základe akých skutočností a procesných krokov kontrolovaného či uchádzača sa tieto stali súčasťou ponuky uchádzača HOLZED s. r. o. predloženej v rámci konania o preskúmanie úkonov kontrolovaného po uzavretí zmluvy. Kontrolovaný bol povinný zdokumentovať celý priebeh verejného obstarávania s dôrazom na preskúmateľnosť rozhodnutí prijatých vo všetkých fázach verejného obstarávania, bez ohľadu na použité prostriedky komunikácie. Zároveň kontrolovaný vyhodnotenie predmetných podmienok účasti nezachytil v dokumentácii transparentným a preskúmateľným spôsobom a vniesol pochybnosti do procesu posudzovania splnenia predmetných podmienok účasti v predmetnej časti zákazky. Uvedené porušenia zákona o verejnom obstarávaní **mohli mať vplyv na výsledok verejného obstarávania** pre časť 4 predmetu zákazky „VC 5 LS Moravany“ vo vzťahu k uchádzačovi HOLZED s. r. o., ktorý bol jedným z úspešných uchádzačov v predmetnej časti predmetu zákazky.
17. Ďalej úrad v predmetnom liste vyzval kontrolovaného, aby sa vyjadril k zistenej skutočnosti č. 2, podľa ktorej mal úrad za to, že kontrolovaný postupoval v rozpore **s § 40 ods. 1 a 4 zákona o verejnom obstarávaní, ako aj v rozpore s princípom transparentnosti podľa § 10 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní, nakoľko** z ponuky úspešného uchádzača Ing. Lubomíra Ferianca prelozenej pre všetky šesť častí predmetu zákazky, z ponuky úspešného uchádzača Tomáša Smoleňaka, st. predloženej pre časť 5 predmetu zákazky, z ponuky úspešného uchádzača SAP wine & forestry s.r.o. predloženej pre časť 3 predmetu zákazky, z ponuky úspešného uchádzača Emila Demoviča predloženej pre časť 1, 2, 3 a 6 predmetu zákazky a ponuky úspešného uchádzača Juniper, s.r.o. prelozenej pre všetky šesť častí predmetu zákazky bez aplikácie inštitútu vysvetlenia alebo doplnenia predložených dokladov podľa § 40 ods. 4 zákona o verejnom obstarávaní nevyplýva splnenie podmienky účasti týkajúcej sa technickej alebo odbornej spôsobilosti podľa § 34 ods. 1 písm. g) zákona o verejnom obstarávaní tak, ako si ju kontrolovaný stanovil v oznámení. Uvedené porušenia zákona o verejnom obstarávaní **mohli mať vplyv na výsledok verejného obstarávania** pre tie časti predmetu zákazky a voči tým uchádzačom, pre ktoré jednotliví vyššie uvedení uchádzači predložili ponuku.
18. Zároveň úrad v zmysle § 173 ods. 14 zákona o verejnom obstarávaní kontrolovanému v predmetnom liste oznámil, že zistená skutočnosť č. 1 a 2 je správnym deliktom podľa § 182 ods. 2 písm. i) zákona o verejnom obstarávaní a pokutu, ktorú úrad zamýšľá uložiť, a informáciu o tom, že ak v lehote stanovenej v zmysle § 173 ods. 13 zákona o verejnom obstarávaní kontrolovaný oznámi úradu, že so všetkými zistenými skutočnosťami súhlasí v plnom rozsahu, pokuta, ktorá by bola inak kontrolovanému uložená, sa zníži o 50 %.

Vyjadrenie kontrolovaného ku skutočnostiam zisteným v konaní o preskúmanie úkonov kontrolovaného po uzavretí zmluvy

19. Úradu bol dňa 27. 8. 2020 doručený list č. 27097/2020 „Vyjadrenie ku skutočnostiam zisteným v konaní o preskúmanie úkonov kontrolovaného po uzavretí zmluvy“ z 27. 8. 2020 (ďalej len „vyjadrenie“), v ktorom sa kontrolovaný v lehote stanovenej úradom vyjadril k zisteným skutočnostiam úradu.
20. Kontrolovaný vo svojom vyjadrení ku kontrolnému zisteniu č. 1 uviedol, cit.: „Verejný obstarávateľ z dôvodu dosiahnutia čo najefektívnejšieho a najtransparentnejšieho zadávania všetkých dielčích zákaziek stanovil v oznámení o VO, že uzatvorí RD s 20 úspešnými uchádzačmi, čo je v podstate so všetkými relevantnými subjektmi, ktoré v danom priestore predmetnú službu vykonávajú. Preto i s ohľadom na to, že viaceré tieto subjekty nemajú dostatočné právne vedomie, administratívne zručnosti a skúsenosti s komunikáciou v oblasti zákona o verejnom obstarávaní použil 1 ústnu komunikáciu s cieľom dosiahnuť vzájomné pochopenie. Napriek tomu sa do VO pre jednotlivé časti zapojilo väčšinou len po 5 - 6 uchádzačov. Pre časť VC 5 LS Moravany predložilo svoje ponuky 6 uchádzačov, z toho 3 regionálni (Janka Murínová - LESYP, Emília Galová a HOLZED, s. r. o.) s opakovaným a osvedčeným záujmom o prácu v danom regióne a 3 nadregionálni (Ing. Ľubomír Ferienc, Juniper, s.r.o. a ATALIAN SK, s.r.o.), ktorí dali u nás súťažné ponuky na všetkých 6 časti (a aj na ďalšie v rámci obstarávaní u iných závodov), s predpokladaným zámerom z dôvodu svojich kapacitných možností sa zapájať len do obmedzeného počtu vybraných dielčích súťaží. Aby mal v konečnom dôsledku verejný obstarávateľ po celú dobu 4 rokov platnosti RD vôbec s kým zabezpečiť výkony lesníckych činností pri pestovaní lesa, mal záujem o maximálny počet zmluvných poskytovateľov. Pri svojej komunikácií pristupoval ku všetkým rovnako. Preto chyba na našej strane z pohľadu zákona, na ktorú poukazuje úrad, že verejný obstarávateľ nevyzval písomne uchádzača na vysvetlenie/doplňenie ponuky a opomenul túto skutočnosť zdokumentovať, nemala žiadny vplyv na výsledok verejného obstarávania a nebola pre nikoho znevýhodňujúca.“
21. Kontrolovaný vo svojom vyjadrení ku kontrolnému zisteniu č. 2 uviedol, cit.: „Verejný obstarávateľ v oznámení o vyhlásení VO stanovil v súlade s § 34 ods. 1 písm. g) zákona verejnom obstarávaní ako podmienku technickej a odbornej spôsobilosti iba požiadavku: „Záujemca/uchádzač predloží údaje o vzdelaní a odbornej praxi alebo o odbornej kvalifikácii o osobe/ach určených na plnenie zmluvy alebo o riadiacom zamestnancovi.“ Verejný obstarávateľ považoval podmienku predložiť údaje o vzdelaní a odbornej praxi alebo o odbornej kvalifikácii za primeranú a verejný obstarávateľ si ňou overoval spôsobilosť uchádzača a poskytovať služby v požadovanej kvalite a objeme. Verejný obstarávateľ nestanovil v požiadavke žiadnu ďalšiu podmienku špecifikácie vzdelania, praxe alebo odbornej kvalifikácie. Nakoľko všetci uchádzači predložili doklady, ktoré dostatočne garantovali spôsobilosť uchádzača poskytovať služby, nemal verejný obstarávateľ potrebu vyžadovať od uchádzačov ďalšie doplnenie alebo vysvetlenie. Podmienku, na ktorú poukazuje UVO, „že je dodávateľ alebo niektorý z jeho zodpovedných zamestnancov alebo subdodávateľov držiteľom osvedčenia o odbornej spôsobilosti v oblasti prípravkov na ochranu rastlín vydaným podľa § 32 zákona č. 405/2011 Z. z. o rastlinolekárskej starostlivosti a o zmene zákona NR SR č. 145/1995 Z. z. o správnych poplatkoch v znení neskorších predpisov a vyhlášky MPRVSR č. 492/2011 Z. z. o odbornom vzdelávaní v oblasti prípravkov na ochranu rastlín“, si verejný obstarávateľ nestanovil v oznámení o vyhlásení VO ako podmienku technickej a odbornej spôsobilosti podľa § 34 ods. 1 písm. g) zákona verejnom obstarávaní. Táto požiadavka nie je

totožná s podmienkou spôsobilosti uchádzača poskytovať služby uvedenou v oznámení. Inak by si ju v súlade s čl. 1 bod 13 rámcovej dohody neoveroval verejný obstarávateľ neskôr až po vyhodnotení splnenia zákonných podmienok účasti. Túto odbornú spôsobilosť mohol úspešný uchádzač nadobudnúť aj v čase po vyhodnotení ponúk. Nakoľko aj z dôvodu, že sa LESY SR, š. p. stali držiteľom certifikátov PEFC na podporu trvalo udržateľného obhospodarovania lesov a FSC na podporu environmentálne zodpovedného obhospodarovania lesov a používanie chemických prípravkov na ochranu rastlín sa v lese takmer vylúčilo, stratila táto požiadavka už takmer opodstatnenie. Zo všetkých poskytovaných lesníckych služieb, dochádza k používaniu týchto prípravkov veľmi výnimočne u služieb, ktoré sú časťou iba niektorej zadávanej čiastkovej zákazky. Preto dôrazne kontrolujeme povinnosť úspešného dodávateľa uvedenú v čl. I bod 13 RD, že dodávateľ je povinný pri poskytovaní Lesníckych služieb zabezpečiť plnenie povinností vyplývajúcich z právnych predpisov uvedených v tomto bode osobou, ktorá je držiteľom osvedčenia o odbornej spôsobilosti, pri zadávaní konkrétnej čiastkovej zákazky, kde príde k použitiu chemických prípravkov na ochranu rastlín. V procese predmetného verejného obstarávania až po vyhodnotenie, nebol zo strany žiadneho záujemcu alebo uchádzača iniciovaný zákonný podnet spochybňujúci niektorý z krokov verejného obstarávateľa alebo niektorý z princípov verejného obstarávania. Nestotožňujeme sa so záverom, že naším konaním boli naplnené znaky skutkovej podstaty správneho deliktu, pričom toto porušenie mohlo mať vplyv na výsledok verejného obstarávania. Nesplnenie povinnosti zaslania písomnej žiadosti o vysvetlenie/doplnenie ponuky, uvedenú úradom ako skutočnosť č. 1, svojou povahou, závažnosťou, spôsobom a následkami nemalo žiadny vplyv na výsledok verejného obstarávania, nakoľko dotýčaný uchádzač by bol predložil svoju ponuku aj po písomnom vyzvaní a ani samotný úrad netvrdí, že ho mal verejný obstarávateľ vylúčiť. Nesplnenie povinnosti požadovať vysvetlenie/doplnenie dokladov preukazujúcich splnenie technickej a odbornej spôsobilosti stanovenej v súlade s § 34 ods. 1 písm. g) zákona verejnom obstarávaní uvedenú ako skutočnosť č. 2, považujeme za neopodstatnenú. Preto zamýšľanú pokutu za neúmyselné procesné pochybenie, ktoré nemalo žiadny vplyv na priebeh a výsledok verejného obstarávania považujeme za neprimeranú. LESY SR, š. p., vrátane OZ Smolenice sa vysporiadali so skutočnosťou, aby v súlade so zákonom o verejnom obstarávaní a jeho princípmi zmluvne zabezpečili na najbližšie 4 roky vykonávateľov lesníckych prác v pestovateľskej činnosti schopných a ochotných tieto práce vykonávať. Jedná sa o dielčie manuálne práce rozdobené na stovky pracovísk a obdobie 4 rokov. O tieto činnosti už dlhodobo prestáva úprimný záujem, a preto si treba každého ešte existujúceho poskytovateľa týchto služieb aj keď nerozumie právnym súvislostiam, veľmi vážiť, lebo sa jedná o ťažkú a neatraktívnu najmä ručnú prácu s dominantným pracovným náradím motykou a kosákom. Vekový priemer samotných vykonávajúcich pracovníkov dosahuje už dnes dôchodkový vek a pracovníkov z roka na rok ubúda. Prosíme kontrolný orgán, aby prehodnotil svoje rozhodnutie sankcionovať verejného obstarávateľa a tým aj jeho dotknutých zamestnancov a upustil od pokuty resp. ju uložil na spodnej hranici rozsahu.“

Právny rámec

22. Podľa § 32 ods. 1 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní verejného obstarávania sa môže zúčastniť len ten, kto splňa tieto podmienky účasti týkajúce sa osobného postavenia: nebol on, ani jeho štatutárny orgán, ani člen štatutárneho orgánu, ani člen dozorného orgánu, ani prokurista právoplatne odsúdený za trestný čin korupcie, trestný čin poškodzovania finančných záujmov Európskych spoločností, trestný čin legalizácie príjmu z trestnej činnosti, trestný čin založenia, zosnovania a podporovania zločineckej skupiny, trestný čin založenia, zosnovania alebo podporovania teroristickej skupiny, trestný čin terorizmu a niektorých foriem účasti na

terorizme, trestný čin obchodovania s ľuďmi, trestný čin, ktorého skutková podstata súvisí s podnikaním alebo trestný čin machinácie pri verejnom obstarávaní a verejnej dražbe.

23. Podľa § 32 ods. 1 písm. b) zákona o verejnom obstarávaní verejného obstarávania sa môže zúčastniť len ten, kto spĺňa tieto podmienky účasti týkajúce sa osobného postavenia: nemá nedoplatky poistného na zdravotné poistenie, sociálne poistenie a príspevkov na starobné dôchodkové sporenie v Slovenskej republike alebo v štáte sídla, miesta podnikania alebo obvyklého pobytu.
24. Podľa § 32 ods. 1 písm. c) zákona o verejnom obstarávaní verejného obstarávania sa môže zúčastniť len ten, kto spĺňa tieto podmienky účasti týkajúce sa osobného postavenia: nemá daňové nedoplatky v Slovenskej republike alebo v štáte sídla, miesta podnikania alebo obvyklého pobytu.
25. Podľa § 32 ods. 1 písm. d) zákona o verejnom obstarávaní verejného obstarávania sa môže zúčastniť len ten, kto spĺňa tieto podmienky účasti týkajúce sa osobného postavenia: nebol na jeho majetok vyhlásený konkurz, nie je v reštrukturalizácii, nie je v likvidácii, ani nebolo proti nemu zastavené konkurzné konanie pre nedostatok majetku alebo zrušený konkurz pre nedostatok majetku.
26. Podľa § 32 ods. 2 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní uchádzač alebo záujemca preukazuje splnenie podmienok účasti podľa § 32 ods. 1 písm. a) doloženým výpisom z registra trestov nie starším ako tri mesiace.
27. Podľa § 32 ods. 2 písm. b) zákona o verejnom obstarávaní uchádzač alebo záujemca preukazuje splnenie podmienok účasti podľa § 32 ods. 1 písm. b) doloženým potvrdením zdravotnej poisťovne a Sociálnej poisťovne nie starším ako tri mesiace.
28. Podľa § 32 ods. 2 písm. c) zákona o verejnom obstarávaní uchádzač alebo záujemca preukazuje splnenie podmienok účasti podľa § 32 ods. 1 písm. c) doloženým potvrdením miestne príslušného daňového úradu nie starším ako tri mesiace.
29. Podľa § 32 ods. 2 písm. d) zákona o verejnom obstarávaní uchádzač alebo záujemca preukazuje splnenie podmienok účasti podľa odseku 1 písm. d) doloženým potvrdením príslušného súdu nie starším ako tri mesiace.
30. Podľa § 40 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní **verejný obstarávateľ posudzuje splnenie podmienok účasti** vo verejnom obstarávaní **v súlade s oznámením** o vyhlásení verejného obstarávania alebo oznámením o koncesii. Ak sú podmienky účasti uvedené aj v súťažných podkladoch alebo koncesnej dokumentácii, nesmú byť v rozpore s oznámením o vyhlásení verejného obstarávania alebo oznámením o koncesii.
31. Podľa § 40 ods. 4 zákona o verejnom obstarávaní **verejný obstarávateľ** alebo obstarávateľ **písomne požiada uchádzača** alebo záujemcu **o vysvetlenie alebo doplnenie predložených dokladov, ak z predložených dokladov nemožno posúdiť** ich platnosť alebo **splnenie podmienky účasti**. Ak verejný obstarávateľ alebo obstarávateľ neurčí dlhšiu lehotu, uchádzač alebo záujemca doručí vysvetlenie alebo doplnenie predložených dokladov do
 - a) dvoch pracovných dní odo dňa odoslania žiadosti, ak sa komunikácia uskutočňuje prostredníctvom elektronických prostriedkov,

- b) piatich pracovných dní odo dňa doručenia žiadosti, ak sa komunikácia uskutočňuje inak, ako podľa písmena a).
32. Podľa § 10 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní verejný obstarávateľ a obstarávateľ musia dodržať princíp rovnakého zaobchádzania, princíp nediskriminácie hospodárskych subjektov, princíp transparentnosti, princíp proporcionality a princíp hospodárnosti a efektívnosti.
33. Podľa § 24 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní verejný obstarávateľ a obstarávateľ sú povinní zdokumentovať celý priebeh verejného obstarávania s dôrazom na preskúmateľnosť rozhodnutí prijatých vo všetkých fázach verejného obstarávania, bez ohľadu na použité prostriedky komunikácie. Na tento účel evidujú kompletnú dokumentáciu, ktorú uchovávajú päť rokov odo dňa odoslania oznámenia o výsledku verejného obstarávania, ak osobitný predpis neustanovuje inak; rovnopis zmluvy, rámcovej dohody alebo koncesnej zmluvy uchovávajú počas celej doby jej trvania.
34. Podľa § 34 ods. 1 písm. g) zákona o verejnom obstarávaní technická spôsobilosť alebo odborná spôsobilosť sa preukazuje podľa druhu, množstva, dôležitosti alebo využitia dodávky tovaru, stavebných prác alebo služieb doloženým jedným alebo niekoľkými z týchto dokladov: g) ak ide o stavebné práce alebo služby, údajmi o vzdelaní a odbornej praxi alebo o odbornej kvalifikácii osôb určených na plnenie zmluvy alebo koncesnej zmluvy alebo riadiacich zamestnancov, ak nie sú kritériom na vyhodnotenie ponúk.
35. Podľa § 34 ods. 3 zákona o verejnom obstarávaní uchádzač alebo záujemca **môže na preukázanie technickej spôsobilosti alebo odbornej spôsobilosti využiť technické a odborné kapacity inej osoby, bez ohľadu na ich právny vzťah.** V takomto prípade musí uchádzač alebo záujemca verejnému obstarávateľovi alebo obstarávateľovi preukázať, že pri plnení zmluvy alebo koncesnej zmluvy bude skutočne používať kapacity osoby, ktorej spôsobilosť využíva na preukázanie technickej spôsobilosti alebo odbornej spôsobilosti. Skutočnosť podľa druhej vety **preukazuje** záujemca alebo uchádzač **písomnou zmluvou** uzavretou s osobou, ktorej technickými a odbornými kapacitami mieni preukázať svoju technickú spôsobilosť alebo odbornú spôsobilosť. **Z písomnej zmluvy musí vyplývať záväzok osoby, že poskytne svoje kapacity počas celého trvania zmluvného vzťahu.** Osoba, ktorej kapacity majú byť použité na preukázanie technickej spôsobilosti alebo odbornej spôsobilosti, **musí preukázať splnenie podmienok účasti týkajúce sa osobného postavenia a nesmú u nej existovať dôvody na vylúčenie** podľa § 40 ods. 6 písm. a) až h) a ods. 7; oprávnenie dodávať tovar, uskutočňovať stavebné práce, alebo poskytovať službu preukazuje vo vzťahu k tej časti predmetu zákazky alebo koncesie, na ktorú boli kapacity záujemcovi alebo uchádzačovi poskytnuté. **Ak ide o požiadavku súvisiacu so vzdelaním, odbornou kvalifikáciou alebo relevantnými odbornými skúsenosťami najmä podľa odseku 1 písm. g), uchádzač alebo záujemca môže využiť kapacity inej osoby len, ak táto bude reálne vykonávať stavebné práce alebo služby, na ktoré sa kapacity vyžadujú.**

Právne posúdenie úradom

Úrad preskúmal úkony kontrolovaného v predmetnom verejnom obstarávaní po uzavretí zmluvy najmä z dokumentácie predloženej kontrolovaným a vyjadrení kontrolovaného a uvádza nasledovné:

Zistená skutočnosť č. 1

36. V oznámení v bode III.1) Podmienky účasti, podbod III.1.1) „Vhodnosť vykonávať profesionálnu činnosť vrátane požiadaviek týkajúcich sa zápisu do živnostenských alebo obchodných registrov“ kontrolovaný uviedol nasledovné, cit.:

„Zoznam a krátky opis podmienok:

§ 32 ods. 1 písm. a) nebol on, ani jeho štatutárny orgán, ani člen štatutárneho orgánu, ani člen dozorného orgánu, ani prokurista nebol právoplatne odsúdený za trestný čin korupcie, trestný čin poškodzovania finančných záujmov Európskych spoločností, trestný čin legalizácie príjmu z trestnej činnosti, trestný čin založenia, zosnovania a podporovania zločineckej skupiny, trestný čin založenia, zosnovania alebo podporovania teroristickej skupiny, trestný čin terorizmu a niektorých foriem účasti na terorizme, trestný čin obchodovania s ľuďmi, trestný čin, ktorého skutková podstata súvisí s podnikaním alebo trestný čin machinácie pri verejnom obstarávaní a verejnej dražbe. Uchádzač preukazuje splnenie podmienky doloženým výpisom z registra trestov nie starším ako tri mesiace. Fyzická osoba predloží výpis z registra trestov za osobu, na ktorú je vydané živnostenské oprávnenie alebo iné než živnostenské oprávnenie podľa osobitných predpisov. **Právnická osoba predloží výpisy z registra trestov za všetky osoby, ktoré tvoria štatutárny orgán alebo sú členmi štatutárneho orgánu podnikateľa a predloží výpis z registra trestov právnických osôb.**

§ 32 ods. 1 písm. b) Uchádzač nemá nedoplatky poistného na zdravotné poistenie, sociálne poistenie a príspevkov na starobné dôchodkové sporenie v Slovenskej republike alebo v štáte sídla, miesta podnikania alebo obvyklého pobytu. Uchádzač preukazuje splnenie podmienky doloženým potvrdením zdravotnej poisťovne a Sociálnej poisťovne nie starším ako tri mesiace,

§ 32 ods. 1 písm. c) Uchádzač nemá daňové nedoplatky v Slovenskej republike alebo v štáte sídla, miesta podnikania alebo obvyklého pobytu. Uchádzač preukazuje splnenie podmienky doloženým potvrdením miestne príslušného daňového úradu nie starším ako tri mesiace,

§ 32 ods. 1 písm. d) Na majetok uchádzača nebol vyhlásený konkurz, nie je v reštrukturalizácii, nie je v likvidácii, ani nebolo proti nemu zastavené konkurzné konanie pre nedostatok majetku alebo zrušený konkurz pre nedostatok majetku. Uchádzač preukazuje splnenie podmienky doloženým potvrdením príslušného súdu nie starším ako tri mesiace,

§ 32 ods. 1 písm. e) Uchádzač je oprávnený dodávať tovar, uskutočňovať stavebné práce alebo poskytovať službu. Uchádzač preukazuje splnenie podmienky doloženým dokladom o oprávnení dodávať tovar, uskutočňovať stavebné práce alebo poskytovať službu, ktorý zodpovedá predmetu zákazky.

§ 32 ods. 1 písm. f) Uchádzač nemá uložený zákaz účasti vo verejnom obstarávaní potvrdený konečným rozhodnutím v Slovenskej republike alebo v štáte sídla, miesta podnikania alebo obvyklého pobytu. Uchádzač preukazuje splnenie podmienky doloženým čestným vyhlásením.

§ 32 ods. 1 písm. g) Uchádzač sa nedopustil v predchádzajúcich troch rokoch od vyhlásenia alebo preukázateľného začatia verejného obstarávania závažného porušenia povinností v oblasti ochrany životného prostredia, sociálneho práva alebo pracovného práva podľa osobitných predpisov, za ktoré mu bola právoplatne uložená sankcia, ktoré dokáže verejný obstarávateľ a obstarávateľ preukázať.

§ 32 ods. 1 písm. h) Uchádzač sa nedopustil v predchádzajúcich troch rokoch od vyhlásenia alebo preukázateľného začatia verejného obstarávania závažného porušenia profesijných povinností, ktoré dokáže verejný obstarávateľ a obstarávateľ preukázať.

Hospodársky subjekt vo verejnom obstarávaní môže preukázať splnenie podmienok účasti osobného postavenia zápisom do zoznamu hospodárskych subjektov. § 152 ods. 1

§ 39 Hospodársky subjekt môže predbežne nahradiť doklady na preukázanie splnenia podmienok účasti určené verejným obstarávateľom jednotným európskym dokumentom, pričom doklady preukazujúce splnenie podmienky účasti predložia uchádzači, ktorých vyzve verejný obstarávateľ.“

37. V súťažných podkladoch v časti A.2 PODMIENKY ÚČASTI v bode 1. Osobné postavenie - § 32 zákona o verejnom obstarávaní kontrolovaný uviedol, cit.: „Uchádzač zapísaný do zoznamu hospodárskych subjektov preukazuje splnenie podmienok účasti v zmysle § 152 a nie je povinný v procesoch verejného obstarávania predkladať doklady na preukázanie splnenia podmienok účasti.“ Ďalej kontrolovaný uviedol znenie jednotlivých podmienok účasti týkajúcich sa preukazovania osobného postavenia uchádzačov a spôsob ich preukázania.
38. V súťažných podkladoch v časti E. „**Kritériá na vyhodnotenie ponúk predmetu zákazky**“ sa uvádza, cit.: „**Kritériom na vyhodnotenie ponúk bude najnižšia celková cena za celý predmet zákazky v Eur bez DPH.**“
Uchádzač stanoví celkovú cenu za celý predmet zákazky v Tabuľke plnenia kritérií – cenová ponuka podľa prílohy II. súťažných podkladov. Uchádzač musí pre každú lesnícku službu, ktorú verejný obstarávateľ kvantifikuje počtom technických jednotiek (t. j.), uviesť svoju maximálnu cenovú ponuku, teda vyplní stĺpec žltej farby „Maximálna cenová ponuka za t. j. lesníckej služby v € bez DPH“ s presnosťou na dve desatinné miesta. Takto uchádzačom stanovená „Maximálna cenová ponuka za t. j. lesníckej služby v € bez DPH“ je v rámci zadávania čiastkových zákaziek neprekročiteľná. „Celková cenová ponuka za lesnícku službu v € bez DPH“ (posledný stĺpec tabuľky) sa vyplní automaticky ako súčin maximálnej cenovej ponuky za t. j. lesníckej služby a počtu technických jednotiek uvedených pri lesníckej službe. Celková cena za celý predmet zákazky je súčtom jednotlivých celkových maximálnych cenových ponúk uchádzača za všetky lesnícke služby a vyplní sa automaticky. Poradie uchádzačov sa stanoví podľa nimi navrhnutých cenových ponúk, pričom prvým bude uchádzač s najnižšou celkovou cenou za celý predmet zákazky.
Úspešnými uchádzačmi sa stanú prví 20 uchádzači pre každú časť.“
39. V zmysle bodu IV.2.2. „Lehota na predkladanie ponúk alebo žiadostí o účasť“ oznámenia **lehota na predkladanie ponúk bola stanovená do 16. 10. 2018 do 10:00 hod..**
40. V bode 8 „Zmluva“ súťažných podkladov sa uvádza, cit.:
„8.1. Typ zmluvy na poskytnutie predmetu zákazky: Rámcová dohoda platná odo dňa podpisu obidvoma účastníkmi dohody, najskôr však dňa 1. 1. 2019 do 31. 12. 2022 alebo do vyčerpania predpokladanej hodnoty zákazky, podľa toho ktorá skutočnosť nastane skôr.
8.2. Objednávateľ si vyberie dodávateľa podľa § 83 ods. 5 písm. a) Zákona o VO bez opätovného otvárania súťaže.“
8.3. Samostatné zadávanie čiastkových zákaziek (minisúťaž) bude vyhlásené **výzvou na predloženie cenovej ponuky**. Čiastkovú zákazku je možné zadať kedykoľvek v priebehu platnosti rámcovej dohody, na ľubovoľne zvolené časové obdobie počas trvania rámcovej dohody, podľa potrieb verejného obstarávateľa. **Priebeh zadávania čiastkovej zákazky je podrobne opísaný v článku 4 rámcovej dohody.**
8.4. Pri zadávaní zákazky na základe rámcovej dohody podľa bodu 8.3. sa na vyhodnotenie predložených ponúk z hľadiska plnenia kritéria použije informačný systém na vyhodnocovanie ponúk. Kritériom na vyhodnotenie ponúk pri tomto postupe bude vždy najnižšia celková cena v EUR bez DPH v danej zákazke. Predmetom zadávania ponúk budú jednotkové ceny všetkých položiek v EUR bez DPH. Celková cena za predmet zákazky v EUR bez DPH bude daná ako súčet jednotkových cien položiek tvoriacich konkrétny predmet zákazky v EUR bez DPH a túto cenu bude informačný systém prepočítavať automaticky.
8.5. Samostatné zadávanie čiastkových zákaziek (minisúťaž) sa bude vykonávať prostredníctvom informačného systému a bude vyhlásené **výzvou na predloženie cenovej ponuky.**“

41. V predmetnom verejnom obstarávaní predložil pre časť 4 predmetu zákazky „VC 5 LS Moravany“ ponuku o. i. aj uchádzač HOLZED, s. r. o., a to osobne dňa **16. 10. 2018 o 7:09 hod.** (v zmysle prezenčnej pečiatky na obálke ponuky, ponuku uchádzača HOLZED, s. r. o. tvorili voľne uložené dokumenty vložené do obálky, ponuka nebola zviazaná).
42. Uchádzač HOLZED s. r. o. bol v danom verejnom obstarávaní vyhodnotený ako jeden z úspešných uchádzačov, s ktorým kontrolovaný uzavrel dňa 15. 1. 2019 **Rámcovú dohodu č. 377/2019-2022/02** pre časť 4 predmetu zákazky „VC 5 LS Moravany“ (ďalej len Rámcová dohoda č. 377/2019-2022/02 a následne dňa 8. 2. 2019 **Zmluvu o dodaní služieb č. 386/2019/02/05** s predmetom „Pestovateľská činnosť na LS Moravany nad Váhom - Pestovateľská činnosť na LO 1 a 4“ (na základe výzvy na predkladanie ponúk 1. kolo 2019, VC 5 LS Moravany) a dňa 5. 12. 2019 **Dodatok č. 1 k Zmluve o dodaní služieb č. 386/2019/02/05** (bez datovania, prílohou je cenová ponuka z 20. 11. 2019) s predmetom „Pestovateľská činnosť na LS Moravany nad Váhom - Pestovateľské práce na 4. ¼ rok 2019 na LS5, Lo 1 a 4“ (na základe výzvy na predkladanie ponúk 3. kolo, november 2019, VC 5 LS Moravany) a **Zmluvu o dodaní služieb č. 399/2020/02/05 z 27. 1. 2020** (na základe výzvy na predkladanie ponúk 4. kolo 2020, VC5 LS Moravany) (ďalej len „Zmluvy o dodaní služieb“).
43. Ponuka uchádzača HOLZED s. r. o., ktorá bola súčasťou dokumentácie predloženej kontrolovaným na účely predmetného konania o preskúmanie úkonov kontrolovaného po uzavretí zmluvy, obsahovala na účely preukázania splnenia podmienok účasti týkajúcich sa osobného postavenia v zmysle § 32 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní nasledovné dokumenty:
- dokument „Výpis z registra trestov“ z 12. 10. 2018 pre pána XXX,
 - dokument „Potvrdenie“ z **22. 10. 2018**, vydaný spoločnosťou Dôvera zdravotná poisťovňa, a. s., Cintorínska 5, 949 01 Nitra,
 - dokument „Potvrdenie“ z **23. 10. 2018**, vydaný Sociálnou poisťovňou Topoľčany,
 - dokument „Potvrdenie o stave osobného účtu“ z **19. 10. 2018**, vydaný Daňovým úradom Nitra, pobočka Topoľčany,
 - dokument „Potvrdenie“ z **23. 10. 2018**, vydaný Okresným sudom Topoľčany, potvrdzujúci skutočnosť, že voči uchádzačovi HOLZED s. r. o. nie sú ku dňu vystavenia potvrdenia vedené na predmetnom súde žiadne súdne konania, nie je začaté exekučné konanie ani iné súdne konanie, v ktorých by uchádzač HOLZED s. r. o. vystupoval ako účastník,
 - Výpis z obchodného registra Okresného súdu Nitra z 12. 10. 2018 za spoločnosť HOLZED s. r. o.,
 - dokument „Čestné prehlásenie vo veci bezúhonnosti voči Úradu pre verejné obstarávanie“ z 15. 10. 2018.
44. Z dokumentu „Zápisnica z posúdenia splnenia podmienok účasti“ zo 17. 12. 2018 vyplýva, že všetci uchádzači v danej verejnej súťaži splnili podmienky účasti.
45. V súvislosti s predloženou ponukou uchádzača HOLZED s. r. o. úrad poukazuje prvotne na skutočnosť, že z dátumov vystavenia štyroch vyššie uvedených dokumentov (dokument „Potvrdenie“ z **22. 10. 2018**, vydaný spoločnosťou Dôvera zdravotná poisťovňa, a. s., Cintorínska 5, 949 01 Nitra, dokument „Potvrdenie“ z **23. 10. 2018**, vydaný Okresným sudom Topoľčany, dokument „Potvrdenie“ z **23. 10. 2018**, vydaný Sociálnou poisťovňou Topoľčany a dokument „Potvrdenie o stave osobného účtu“ z **19. 10. 2018**, vydaný Daňovým úradom Nitra), predložených za účelom preukázania splnenia podmienok účasti týkajúcich sa osobného

postavenia podľa § 32 ods. 1 písm. b), c) a d) zákona o verejnom obstarávaní, vyplýva, že boli vydané po dátume predloženia ponuky uvedeného uchádzača HOLZED s. r. o., pričom z dokumentácie predloženej kontrolovaným nie je zrejmé, akým spôsobom sa stali súčasťou predloženej ponuky uchádzača HOLZED s. r. o., nakoľko v žiadnej zo zápisníc predložených kontrolovaným nie je zachytená skutočnosť, že tieto dokumenty neboli pôvodne súčasťou ponuky uchádzača a boli napr. kontrolovaným žiadané dodatočne resp. dodatočne doplnené uvedeným uchádzačom HOLZED s. r. o. Na základe uvedeného úrad konštatuje, že z predloženej dokumentácie nevyplýva, že by sa kontrolovaný touto skutočnosťou zaoberal.

46. Úrad zároveň z predloženej dokumentácie zistil, že kontrolovaný v predmetnom procese verejného obstarávania nepožiadaval uchádzača HOLZED s. r. o. o vysvetlenie/doplnenie dokladov predložených za účelom preukázania splnenia podmienok účasti podľa § 32 ods. 1 písm. b), c) a d) zákona o verejnom obstarávaní, teda bez uplatnenia inštitútu podľa § 40 ods. 4 zákona o verejnom obstarávaní vyhodnotil uchádzača HOLZED s. r. o. pre časť 4 predmetu zákazky ako spĺňajúceho všetky podmienky účasti.

47. Úrad sa prostredníctvom listu č. 6581-6000/2020-OD/5 „**Vyžiadanie – výzva na doplnenie kompletnej dokumentácie vo veci konania o preskúmanie úkonov kontrolovaného po uzavretí zmluvy**“ z 23. 6. 2020 dopytoval kontrolovaného o.i. aj na vysvetlenie, z akého dôvodu sa v ponuke uchádzača HOLZED s. r. o., **nachádzajú viaceré dokumenty** k preukazovaniu podmienok účasti v zmysle § 32 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní, **vyhotovené po lehote na prekladanie ponúk** v predmetnom postupe zadávania zákazky.

48. Kontrolovaný listom č. 22563/2020 „Doplnenie dokumentácie k zákazke“ zo 7. 7. 2020 uviedol k danej otázke úradu nasledovné, cit.: „9. Vysvetlenie ponuky. Verejný obstarávateľ vzhľadom na dlhodobý nedostatok kvalifikovaných a zručných kapacít pre poskytovanie lesníckych služieb v pestovateľskej činnosti na Slovensku, **akceptoval dodatočné doloženie požadovaných dokladov**, ktoré mohlo byť spôsobené lehotami ich vystavovania inou inštitúciou. Verejný obstarávateľ mal záujem, uzatvoriť RD s viacerými uchádzačmi.“

Osobitne k preukazovaniu splnenia podmienky účasti v zmysle § 32 ods. 1 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní uchádzačom HOLZED s. r. o.:

49. Úrad uvádza, že ustanovenie § 32 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní taxatívne vymedzuje podmienky účasti týkajúce sa osobného postavenia, pričom v § 32 ods. 2 predmetného ustanovenia sú vymedzené doklady, ktorými sa splnenie týchto podmienok účasti preukazuje. Každý uchádzač v procese verejného obstarávania musí spĺňať všetky podmienky účasti týkajúce sa osobného postavenia v takom rozsahu, v akom sú upravené v § 32 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní a preukázať ich dokladmi podľa ods. 2, resp. ods. 4, 5 a 7.

50. Úrad uvádza, že ustanovenie § 32 ods. 1 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní v sebe zahŕňa dve kategórie subjektov. Jednou sú členovia štatutárneho orgánu, členovia dozorného orgánu, resp. prokuristi - t. j. fyzické osoby, u ktorých je potrebné preukázať ich trestnú bezúhonnosť. Druhou kategóriou je priamo záujemca, uchádzač, osoba v postavení podľa § 33 ods. 2, § 34 ods. 3, resp. subdodávateľ, pričom tieto subjekty môžu mať právny status tak fyzickej, ako aj právnickej osoby.

51. Úrad uvádza, že zákon č. 91/2016 Z. z. o trestnej zodpovednosti právnických osôb a o zmene a doplnení niektorých zákonov (ďalej len „zákon o trestnej zodpovednosti právnických osôb“) nadobudol účinnosť 1. júla 2016. S účinnosťou zákona o trestnej zodpovednosti právnických

osôb je potrebné ustanovenie § 32 ods. 1 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní vo väzbe na účasť právnickej osoby vo verejnom obstarávaní aplikovať tak, že **na preukázanie splnenia predmetnej podmienky účasti osobného postavenia je potrebné predložiť výpis z registra trestov právnickej osoby** spolu s výpismi z registra trestov zákonom vymenovaných osôb (štatutárny orgán, člen štatutárneho orgánu, člen dozorného orgánu, prokurista) vo verejných obstarávaníach vyhlásených/začatých od 1. júla 2016.

52. Po preskúmaní ponuky uchádzača HOLZED s. r. o. predloženej kontrolovaným úrad uvádza, že príslušný výpis z registra trestov za právnickú osobu HOLZED s. r. o. nebol súčasťou dokumentov predložených v ponuke.
53. Z dokumentácie týkajúcej sa predmetnej verejnej súťaže nevyplýva, že kontrolovaný písomne požiadal uchádzača HOLZED s. r. o. o vysvetlenie alebo doplnenie dokladov predložených týmto uchádzačom za účelom preukázania splnenia podmienky účasti týkajúcej sa osobného postavenia v zmysle § 32 ods. 1 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní.

Osobitne k preukazovaniu splnenia podmienky účasti v zmysle § 32 ods. 1 písm. d) zákona o verejnom obstarávaní uchádzačom HOLZED s. r. o.:

54. V zmysle § 32 ods. 1 písm. d) zákona o verejnom obstarávaní verejného obstarávania sa môže zúčastniť len ten, kto spĺňa tieto podmienky účasti týkajúce sa osobného postavenia: d) nebol na jeho majetok vyhlásený konkurz, nie je v reštrukturalizácii, nie je v likvidácii, ani nebolo proti nemu zastavené konkurzné konanie pre nedostatok majetku alebo zrušený konkurz pre nedostatok majetku, pričom podľa § 32 ods. 2 písm. d) zákona o verejnom obstarávaní uchádzač alebo záujemca preukazuje splnenie podmienok účasti podľa odseku 1 písm. d) doloženým potvrdením príslušného súdu nie starším ako tri mesiace.
55. Úrad konštatuje, že z dokumentácie predloženej kontrolovaným vyplýva, že ponuka uchádzača HOLZED s. r. o. obsahovala aj dokument „Potvrdenie“ z 23. 10. 2018 vydaný Okresným sudom Topoľčany, potvrdzujúci skutočnosť, že voči uchádzačovi HOLZED s. r. o. nie sú ku dňu vystavenia potvrdenia vedené na predmetnom súde žiadne súdne konania, nie je začaté exekučné konanie ani iné súdne konanie, v ktorých by uchádzač HOLZED s. r. o. vystupoval ako účastník. Uvedený dokument však nepotvrďuje splnenie podmienky účasti týkajúcej sa osobného postavenia v zmysle § 32 ods. 1 písm. d) zákona o verejnom obstarávaní, keďže z neho nevyplýva, že na majetok uchádzača HOLZED s. r. o. nebol vyhlásený konkurz, že nie je v reštrukturalizácii, nie je v likvidácii, a že proti nemu nebolo zastavené konkurzné konanie pre nedostatok majetku alebo zrušený konkurz pre nedostatok majetku. Navyše uvedený dokument je vystavený po lehote na predkladanie ponúk, z čoho je zrejmé, že nebol súčasťou pôvodne predloženej ponuky uchádzačom HOLZED s. r. o. dňa 16. 10. 2018.
56. Z dokumentácie týkajúcej sa predmetnej verejnej súťaže nevyplýva, že kontrolovaný písomne požiadal uchádzača HOLZED s. r. o. o vysvetlenie alebo doplnenie dokladov predložených týmto uchádzačom za účelom preukázania splnenia podmienok účasti týkajúcich sa osobného postavenia v zmysle § 32 ods. 1 písm. d) zákona o verejnom obstarávaní uchádzačom HOLZED s. r. o.
57. Z ustanovenia § 40 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní vyplýva, že verejný obstarávateľ je povinný posudzovať splnenie podmienok účasti vo verejnom obstarávaní explicitne v súlade s ich znením stanoveným v oznámení a súťažných podkladoch.

58. Úrad uvádza, že kontrolovaný je pri vyhodnocovaní splnenia podmienok účasti uchádzačmi v prípade, ak z predložených dokladov nie je možné jednoznačne posúdiť ich platnosť alebo splnenie podmienok účasti, resp. ak existujú určité pochybnosti o tom, či sa dokladmi obsiahnutými v ponuke uchádzača, predloženými za účelom preukázania splnenia podmienok účasti, dá plnohodnotne preukázať splnenie požadovaných skutočností, je aj z hľadiska dodržania základných princípov verejného obstarávania povinný písomne požiadať uchádzača alebo záujemcu o vysvetlenie alebo o doplnenie predložených dokladov podľa § 40 ods. 4 zákona o verejnom obstarávaní. **Inštitút vysvetlenia alebo doplnenia dokladov** predložených na účely preukázania splnenia podmienok účasti zakotvený v ustanovení § 40 ods. 4 zákona o verejnom obstarávaní, predstavuje významný nástroj hodnotiaceho procesu, umožňujúci odstrániť prípadné pochybnosti o splnení vyhodnocovaných podmienok a požiadaviek v prípadoch, keď tieto nie je možné jednoznačne posúdiť.
59. Z ustanovenia § 40 ods. 4 zákona o verejnom obstarávaní vyplýva, že **verejný obstarávateľ má písomne požiadať uchádzača alebo záujemcu o vysvetlenie alebo doplnenie predložených dokladov vždy, keď z predložených dokladov nemožno posúdiť** ich platnosť alebo **splnenie podmienky účasti a následne zvoliť postup** podľa zákona o verejnom obstarávaní.
60. Podľa § 10 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní verejný obstarávateľ a obstarávateľ musia dodržať princíp rovnakého zaobchádzania, princíp nediskriminácie hospodárskych subjektov, princíp transparentnosti, princíp proporcionality a princíp hospodárnosti a efektívnosti. V zmysle ustálenej judikatúry Súdneho dvora Európskej únie, **princíp transparentnosti znamená** predvídateľnosť konania verejného obstarávateľa zo strany uchádzačov alebo záujemcov, ale aj **preskúmateľnosť jednotlivých úkonov verejného obstarávateľa zo strany kontrolných orgánov**. Princíp transparentnosti totiž zabezpečuje pre každého záujemcu alebo uchádzača adekvátny stupeň zverejnenia, umožňujúci sprístupnenie trhu konkurencii, ako aj kontrolu nestrannosti postupov a procesných úkonov verejného obstarávateľa v konkrétnom verejnom obstarávaní. Cieľom princípu transparentnosti, ktorý dopĺňa princíp rovnakého zaobchádzania, je zabrániť riziku uprednostňovania určitých záujemcov, resp. uchádzačov, a svojvoľného prístupu verejného obstarávateľa.
61. **Podstata princípu transparentnosti** verejného obstarávania spočíva v tom, že jednotliví uchádzači majú nielen zabezpečený prístup k informáciám pre daný proces verejného obstarávania, ale taktiež aby bolo z poskytnutých informácií zrejmé, akým spôsobom sa bude posudzovať splnenie podmienok účasti, vyhodnocovať jednotlivé ponuky a za akých podmienok bude uzavretá zmluva s úspešným uchádzačom. V zmysle ustálenej judikatúry Súdneho dvora Európskej únie, **princíp transparentnosti znamená** predvídateľnosť konania verejného obstarávateľa zo strany uchádzačov, ale aj preskúmateľnosť úkonov verejného obstarávateľa zo strany kontrolných orgánov. Princíp transparentnosti totiž zabezpečuje pre každého záujemcu alebo uchádzača adekvátny stupeň zverejnenia, umožňujúci sprístupnenie trhu konkurencii, ako aj kontrolu nestrannosti postupov verejného obstarávateľa.
62. V tejto súvislosti úrad poukazuje na povinnosť kontrolovaného podľa § 24 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní zdokumentovať celý priebeh verejného obstarávania s dôrazom na preskúmateľnosť rozhodnutí prijatých vo všetkých fázach verejného obstarávania, bez ohľadu na použité prostriedky komunikácie. Úrad uvádza, že kontrolovaný je pri zadávaní zákaziek povinný rešpektovať základné princípy verejného obstarávania zakotvené v ustanovení § 10 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní. Táto povinnosť sa vzťahuje

aj na postup kontrolovaného pri vyhodnocovaní splnenia podmienok účasti jednotlivými uchádzačmi.

63. Z uvedeného dôvodu úrad uvádza, že v prípade, ak kontrolovaný nevie z predložených dokladov v rámci ponuky uchádzača, ktorý nie je ani zapísaný do zoznamu hospodárskych subjektov, posúdiť splnenie podmienok účasti, je povinný podľa § 40 ods. 4 zákona o verejnom obstarávaní písomne požiadať uchádzača o vysvetlenie alebo doplnenie dokladov slúžiacich na preukázanie splnenia podmienok účasti v zmysle platného zákona o verejnom obstarávaní a vyžiadať si potrebné doklady k preukázaniu splnenia podmienok účasti týkajúcich sa osobného postavenia.
64. Kontrolovaný vo svojom vyjadrení k danej zistenej skutočnosti uvedenom v bode 20 tohto rozhodnutia poukazuje najmä na skutočnosť, že uzatvoril rámcovú dohodu so všetkými relevantnými subjektmi, ktoré v danom priestore predmetnú službu vykonávajú, a to z dôvodu dosiahnutia čo najefektívnejšieho a najtransparentnejšieho zadávania všetkých dielčích zákaziek. S poukazom na to, že viacerí uchádzači nemajú skúsenosti s komunikáciou v oblasti zákona o verejnom obstarávaní, použil 1 ústnu komunikáciu s cieľom dosiahnuť vzájomné pochopenie. Kontrolovaný ďalej konštatuje, že pri svojej komunikácii pristupoval ku všetkým uchádzačom rovnako.
65. Úrad k uvedeným argumentom kontrolovaného uvádza, že v zmysle princípu transparentnosti je dôležité zabezpečiť preskúmateľnosť jednotlivých úkonov kontrolovaného zo strany kontrolných orgánov. Kontrolovaný v dokumentácii z verejného obstarávania musí riadne a prehľadne zachytiť všetky rozhodnutia prijaté v procese verejného obstarávania, a tak zabezpečiť náležitú preskúmateľnosť každého úkonu kontrolovaného vykonaného v súvislosti so zadávaním predmetnej verejnej súťaže.
66. Z dokumentácie týkajúcej sa predmetnej verejnej súťaže nevyplýva, že kontrolovaný písomne požiadal uchádzača HOLZED s. r. o. o vysvetlenie alebo doplnenie dokladov predložených týmto uchádzačom za účelom preukázania splnenia podmienok účasti týkajúcich sa osobného postavenia v zmysle § 32 ods. 1 písm. a) b), c) a d) zákona o verejnom obstarávaní. Úrad uvádza, že **vzhľadom na dátumy vystavenia dokladov na preukázanie splnenia podmienok účasti týkajúcich sa osobného postavenia v zmysle § 32 ods. 1 písm. b), c) a d) zákona o verejnom obstarávaní vyplýva, že tieto neboli súčasťou ponuky tohto uchádzača, predloženej dňa 16. 10. 2018 a kontrolovaný nezachytil preskúmateľným spôsobom ako sa stali súčasťou ponuky uchádzača HOLZED s. r. o. Ďalej z ponuky uchádzača HOLZED s. r. o. nevyplýva splnenie podmienky účasti týkajúcej sa preukazovania osobného postavenia v zmysle § 32 ods. 1 písm. a) a d) zákona o verejnom obstarávaní.**
67. K argumentu kontrolovaného, že pochybenie, na ktoré poukazuje úrad, že kontrolovaný nevyzval písomne uchádzača na vysvetlenie/doplnenie ponuky a opomenul túto skutočnosť zdokumentovať, podľa neho nemala žiadny vplyv na výsledok verejného obstarávania a nebola pre nikoho znevýhodňujúca, úrad zdôrazňuje, že okrem skutočnosti, že vyššie špecifikované doklady týkajúce sa uchádzača HOLZED s. r. o. boli datované po uplynutí lehoty na predkladanie ponúk, z obsahu dokumentov predložených uchádzačom HOLZED s. r. o. nebolo preukázané splnenie **podmienky účasti týkajúcej sa preukazovania osobného postavenia v zmysle § 32 ods. 1 písm. a) a d) zákona o verejnom obstarávaní**, tak ako je uvedené vyššie. Úrad zároveň dodáva, že túto skutočnosť vo svojom vyjadrení nespochybňuje ani samotný kontrolovaný.

68. S poukazom na vyššie uvedené má úrad za to, že kontrolovaný mal v danom prípade v procese vyhodnocovania splnenia podmienok účasti **písomne požiadať uchádzača HOLZED s. r. o. v súlade s § 40 ods. 4** zákona o verejnom obstarávaní o vysvetlenie, resp. doplnenie dokladov predložených za účelom preukázania splnenia podmienky účasti podľa § 32 ods. 1 písm. a), b), c) a d) zákona o verejnom obstarávaní, keďže z ním predložených dokladov nebolo nemožné posúdiť splnenie predmetných podmienok účasti týkajúcich sa preukázovania osobného postavenia uchádzača HOLZED s. r. o.
69. Kontrolovaný tým, že nevyhodnocoval splnenie podmienok účasti podľa § 32 ods. 1 písm. a), b), c) a d) zákona o verejnom obstarávaní u uchádzača HOLZED s. r. o. pre časť 4 predmetu zákazky v súlade s jej znením stanoveným v oznámení a za účelom ich preukázania a odstránenia pochybností predložených dokladoch neaplikoval inštitút vysvetlenia alebo doplnenia predložených dokladov, **postupoval v rozpore s § 40 ods. 1 a § 40 ods. 4 zákona o verejnom obstarávaní, ako aj v rozpore s § 10 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní, a to princípom transparentnosti**, keďže vniesol pochybnosti do procesu posudzovania splnenia podmienok účasti v predmetnej časti zákazky. Úrad zdôrazňuje, že súčasťou predloženej ponuky uchádzača HOLZED s.r.o. boli aj doklady vydané po lehote na predkladanie ponúk, pričom z dokumentácie predloženej kontrolovaným nevyplýva, na základe akých skutočností a procesných krokov kontrolovaného či uchádzača sa tieto stali súčasťou ponuky uchádzača HOLZED s.r.o. predloženej v rámci konania o preskúmanie úkonov kontrolovaného po uzavretí zmluvy. Kontrolovaný bol povinný zdokumentovať celý priebeh verejného obstarávania s dôrazom na preskúmateľnosť rozhodnutí prijatých vo všetkých fázach verejného obstarávania, bez ohľadu na použité prostriedky komunikácie. Zároveň kontrolovaný vyhodnotenie predmetných podmienok účasti nezachytil v dokumentácii transparentným a preskúmateľným spôsobom a vniesol pochybnosti do procesu posudzovania splnenia predmetných podmienok účasti v predmetnej časti zákazky.
70. Úrad má zároveň za to, že uvedené porušenia zákona o verejnom obstarávaní **mohli mať vplyv na výsledok verejného obstarávania**, keďže uchádzač HOLZED s. r. o., bol jedným z uchádzačov, ktorý bol kontrolovaným vyhodnotený ako úspešný uchádzač v predmetnej verejnej súťaži pre časť 4 predmetu zákazky „VC 5 LS Moravany“ a bola s ním uzavretá Rámcová dohoda č. 377/2019-2022/02 a následne sa zúčastňuje „minisúťaži“ pre danú časť predmetu zákazky, na základe ktorých boli s uvedeným uchádzačom uzavreté Zmluvy o dodaní služieb.

Zistená skutočnosť č. 2

71. V oznámení v bode III.1.3) „Technická a odborná spôsobilosť“ kontrolovaný uviedol nasledovné, cit.: „Zoznam a krátky opis kritérií výberu: **§ 34 ods. 1 písm. g) zákona o verejnom obstarávaní - záujemca/uchádzač preukáže technickú alebo odbornú spôsobilosť: ak ide o stavebné práce alebo služby, údajmi o vzdelaní a odbornej praxi alebo o odbornej kvalifikácii osôb určených na plnenie zmluvy alebo koncesnej zmluvy alebo riadiacich zamestnancov, ak nie sú kritériom na vyhodnotenie ponúk.** Minimálna požadovaná úroveň štandardov: Záujemca/Uchádzač predloží údaje o vzdelaní a odbornej praxi alebo o odbornej kvalifikácii o osobe/ach určených na plnenie zmluvy alebo o riadiacom zamestnancovi. Odôvodnenie primeranosti podmienok účasti vo vzťahu k predmetu zákazky a potrebu jej zahrnutia v súlade so zákonom o verejnom obstarávaní - podmienky účasti týkajúce sa technickej alebo odbornej spôsobilosti určil verejný obstarávateľ.

Podmienka predložiť údaje o vzdelaní a odbornej praxi alebo o odbornej kvalifikácii je primeraná a verejný obstarávateľ ňou overuje spôsobilosť uchádzača poskytovať služby v požadovanej kvalite a objeme.“

72. V súťažných podkladoch v časti **A.2 PODMIENKY ÚČASTI v bode 3. „Technická alebo odborná spôsobilosť - § 34 zákona o verejnom obstarávaní“** sa uvádza, cit.:

„§ 34 ods.1 písm. g) ak ide o stavebné práce alebo služby, údajmi o vzdelaní a odbornej praxi alebo o odbornej kvalifikácii osôb určených na plnenie zmluvy alebo koncesnej zmluvy alebo riadiacich zamestnancov, ak nie sú kritériom na vyhodnotenie ponúk.

Uchádzač predloží údaje o vzdelaní a odbornej praxi alebo o odbornej kvalifikácii o osobe/ach určených na plnenie zmluvy alebo o riadiacom zamestnancovi.

Odôvodnenie primeranosti podmienok účasti vo vzťahu k predmetu zákazky a potrebu jej zahrnutia v súlade s zákonom o verejnom obstarávaní - podmienky účasti týkajúce sa technickej alebo odbornej spôsobilosti určil verejný obstarávateľ.

Podmienka predložiť údaje o vzdelaní a odbornej praxi alebo o odbornej kvalifikácii je primeraná a verejný obstarávateľ ňou overuje spôsobilosť uchádzača poskytovať služby v požadovanej kvalite a objeme.

Uchádzač alebo záujemca môže na preukázanie technickej spôsobilosti alebo odbornej spôsobilosti využiť technické a odborné kapacity inej osoby, bez ohľadu na ich právny vzťah.

V takomto prípade musí uchádzač alebo záujemca verejnému obstarávateľovi alebo obstarávateľovi preukázať, že pri plnení zmluvy bude skutočne používať kapacity osoby, ktorej spôsobilosť využíva na preukázanie technickej spôsobilosti alebo odbornej spôsobilosti. Túto skutočnosť preukazuje záujemca alebo uchádzač **písomnou zmluvou** uzavretou s osobou, ktorej technickými a odbornými kapacitami mieni preukázať svoju technickú spôsobilosť alebo odbornú spôsobilosť. Z písomnej zmluvy musí vyplývať záväzok osoby, že poskytne svoje kapacity počas celého trvania zmluvného vzťahu. Osoba, ktorej kapacity majú byť použité na preukázanie technickej spôsobilosti alebo odbornej spôsobilosti, musí preukázať splnenie podmienok účasti týkajúce sa osobného postavenia a nesmú u nej existovať dôvody na vylúčenie podľa § 40 ods. 6 písm. a) až h) a ods. 7; oprávnenie dodávať tovar, uskutočňovať stavebné práce, alebo poskytovať službu preukazuje vo vzťahu k tej časti predmetu zákazky alebo koncesie, na ktorú boli kapacity záujemcovi alebo uchádzačovi poskytnuté. (...)

73. V bode 28 „Subdodávky“ súťažných podkladoch sa uvádza, cit.:

„28.1. Verejný obstarávateľ vyžaduje, aby úspešný uchádzač v rámcovej dohode najneskôr v čase jej uzavretia uviedol údaje o všetkých známych subdodávateľoch, údaje o osobe oprávnenej konať za subdodávateľa v rozsahu meno a priezvisko, adresa pobytu, dátum narodenia.

28.2. Dodávateľ je povinný zabezpečiť v prípade, ak časť zákazky plánuje plniť subdodávateľom, ktorý má povinnosť zapisovať sa do RPVS a nie je zapísaný v RPVS, aby najneskôr pri podpise tejto dohody a/alebo pri nahlásení zmeny subdodávateľa bol tento subdodávateľ zapísaný v RPVS.“

74. V dokumente „Príloha I. k Súťažným podkladom RÁMCOVÁ DOHODA“ (ďalej len „Návrh rámcovej dohody“) sa v čl. 2 „Predmet rámcovej dohody“ v bode 13 uvádza nasledovné, cit.:

„Vítaný dodávateľ bude zároveň s výzvou na podpísanie dohody vyzvaný aj na preukázanie skutočnosti, že je on alebo niektorý z jeho zodpovedných zamestnancov alebo subdodávateľov držiteľom osvedčenia o odbornej spôsobilosti v oblasti prípravkov na ochranu rastlín vydaným podľa § 32 zákona č. 405/2011 Z. z. o rastlinolekárskej starostlivosti a o zmene zákona NR SR č. 145/1995 Z. z. o správnych poplatkoch v znení

neskorších predpisov a vyhlášky MPRV SR č. 492/2011 Z. z. o odbornom vzdelávaní v oblasti prípravkov na ochranu rastlín. V prípade, ak víťazný dodávateľ nepreukáže objednávateľovi, že je on alebo niektorý z jeho zodpovedných zamestnancov alebo subdodávateľov držiteľom tohto osvedčenia, tak objednávateľ s týmto dodávateľom dohodu neuzatvorí. Dodávateľ je povinný pri poskytovaní Lesníckych služieb zabezpečiť plnenie povinností vyplývajúcich z právnych predpisov uvedených v tomto bode osobou, ktorá je držiteľom osvedčenia o odbornej spôsobilosti.“

Ad 1)

75. V predmetnej verejnej súťaži predložil pre všetkých šesť častí predmetu zákazky ponuku o. i. aj **uchádzač Ing. Ľubomír Ferianc** dňa 12. 10. 2018.
76. Z ponuky uchádzača Ing. Ľubomíra Ferianca vyplýva, že predložil za účelom preukázania splnenia podmienky účasti týkajúcej sa technickej alebo odbornej spôsobilosti podľa § 34 ods. 1 písm. g) zákona o verejnom obstarávaní nasledovné doklady:
- diplom pre pána XXX z 15. júna 1998 o ukončení vysokoškolského štúdia v odbore lesníctvo (neoverená fotokópia),
 - dokument „Osvedčenie o odbornej spôsobilosti v oblasti prípravkov na ochranu rastlín“ vydaný pre pani XXX (neoverená fotokópia),
 - dokument „Osvedčenie o odbornej spôsobilosti v oblasti prípravkov na ochranu rastlín“ vydaný pre Ing. XXX (neoverená fotokópia),
 - dokument „Osvedčenie o odbornej spôsobilosti v oblasti prípravkov na ochranu rastlín“ vydaný pre pána XXX (neoverená fotokópia).
77. V návrhu rámcovej dohody, ktorá bola súčasťou ponuky uchádzača Ing. Ľubomír Ferianc, sa v čl. 2 „Predmet rámcovej dohody“ v bode 10 neuvádza žiadny subdodávateľ.
78. Z dokumentácie sprístupnenej kontrolovaným v IS JOSEPHINE vyplýva, že kontrolovaný dňa 4. 1. 2019 vyzval jednotlivých úspešných uchádzačov v rámci prípravy na podpis Rámcových dohôd, že ak chcú uviesť subdodávateľov, môžu ich doplniť do čl. 2 bod 10 alebo môžu v súlade s čl. 2 bod 11 a 12 Rámcovej dohody požiadať o ich doplnenie kedykoľvek počas platnosti Rámcovej dohody. Zároveň jednotlivých uchádzačov vyzval v súlade s čl. 2, bod 13 Rámcovej dohody, aby doložili osvedčenia o odbornej spôsobilosti v oblasti prípravkov na ochranu rastlín.
79. Z dokumentácie sprístupnenej kontrolovaným v IS JOSEPHINE vyplýva, že uchádzač Ing. Ľubomír Ferianc prostredníctvom IS JOSEPHINE ako jediný zaslal kontrolovanému dokumenty k odbornej spôsobilosti, a to dokument „Osvedčenie o odbornej spôsobilosti v oblasti prípravkov na ochranu rastlín“ vydaný pre pani XXX, pre Ing. XXX a pre pána XXX.
80. V Rámcovej dohode č. 367/2019-2022/02 z 15. 1. 2019, ktorú podpísal uchádzač Ing. Ľubomír Ferianc ako jeden z úspešných uchádzačov pre všetkých šesť častí predmetu zákazky s kontrolovaným, sa v čl. 2 „Predmet rámcovej dohody“ v bode 10 neuvádza žiadny subdodávateľ.

Ad 2)

81. V predmetnej verejnej súťaži predložil pre časť 5 predmetu zákazky ponuku o. i. aj **uchádzač Tomáš Smoleňak st.**, dňa 15. 10. 2018.

82. Z ponuky uchádzača Tomáša Smoleňaka st. vyplýva, že predložil za účelom preukázania splnenia podmienky účasti týkajúcej sa technickej alebo odbornej spôsobilosti podľa § 34 ods. 1 písm. g) zákona o verejnom obstarávaní nasledovné doklady:

- dokument „Osvedčenie o odbornej spôsobilosti v oblasti prípravkov na ochranu rastlín“ vydaný pre pána XXX (neoverená fotokópia),
- dokument „Potvrdenie o odbornej praxi na LS Bratislava v rokov 2014-2018“ z 11. 10. 2018, v ktorom sa uvádzajú roky 2014 až 2018 s vyčísleným objemom pestovateľskej činnosti v Eur.

83. V návrhu rámcovej dohody, ktorá bola súčasťou ponuky uchádzača Tomáš Smoleňak st., sa v čl. 2 „Predmet rámcovej dohody“ v bode 10 neuvádza žiadny subdodávateľ.

84. V Rámcovej dohode č. 372/2019-2022/02 z 15. 1. 2019, ktorú podpísal uchádzač Tomáš Smoleňak st. ako jeden z úspešných uchádzačov pre časť 5 predmetu zákazky s kontrolovaným, sa v čl. 2 „Predmet rámcovej dohody“ v bode 10 neuvádza žiadny subdodávateľ.

Ad 3)

85. V predmetnej verejnej súťaži predložil pre časť 3 predmetu zákazky osobne dňa 16. 10. 2018 o 6:54 hod. (v zmysle prezenčnej pečiatky na obálke ponuky) ponuku o. i. aj **uchádzač SAP wine & forestry s.r.o.**

86. Z ponuky uchádzača SAP wine & forestry s.r.o. vyplýva, že predložil za účelom preukázania splnenia podmienky účasti týkajúcej sa technickej alebo odbornej spôsobilosti podľa § 34 ods. 1 písm. g) zákona o verejnom obstarávaní nasledovné doklady:

- dokument „Čestné prehlásenie“ z 11. 10. 2018, v ktorom pán XXX prehlasuje, že ako držiteľ osvedčenia o odbornej spôsobilosti v oblasti prípravkov na ochranu rastlín bude vykonávať odborný dozor pre firmu SAP wine & forestry podľa § 32 zákona č. 405/2011 Z. z. o rastlinnolekárskej starostlivosti (...).
- dokument „Osvedčenie o odbornej spôsobilosti v oblasti prípravkov na ochranu rastlín“ vydaný pre pána XXX (neoverená fotokópia).

87. Úrad v tejto súvislosti uvádza, že v návrhu Rámcovej dohody, ktorá bola súčasťou predloženej ponuky uchádzača SAP wine & forestry s.r.o. sa v čl. 2 „Predmet rámcovej dohody“ v bode 10 uvádza, cit.: „Dodávateľ určuje nasledovných subdodávateľov, ktorých bude využívať pri plnení tejto dohody:

Obchodné meno: **KRASLES s.r.o.**

Sídlo/miesto podnikania: Píla č. 37

IČO: 44452501

Osoba oprávnená konať sa subdodávateľ a v rozsahu meno, priezvisko, adresa pobytu a dátum narodenia: **XXX.**“

88. V ponuke uchádzača SAP wine & forestry s.r.o. sa zároveň nachádza dokument „Plnomocenstvo“ z **5. 12. 2018**, v ktorom pani XXX, ako konateľka spoločnosti SAP wine & forestry s.r.o. splnomocňuje pána XXX na podpis Rámcovej dohody – Lesnícke služby v pestovateľskej činnosti na OZ Smolenice, na roky 2019 – 2022.

89. V Rámcovej dohode č. 376/2019-2022/02 z 15. 1. 2019, ktorú podpísal uchádzač SAP wine & forestry s.r.o. ako jeden z úspešných uchádzačov pre časť 3 predmetu zákazky

s kontrolovaným, sa v čl. 2 „Predmet rámovej dohody“ v bode 10 neuvádza žiadny subdodávateľ.

Ad 4)

90. V predmetnej verejnej súťaži predložil pre časť 1, 2, 3 a 6 predmetu zákazky osobne dňa 15. 10. 2018 ponuku o. i. aj **uchádzač Emil Demovič**.

91. Z ponuky uchádzača Emil Demovič vyplýva, že predložil za účelom preukázania splnenia podmienky účasti týkajúcej sa technickej alebo odbornej spôsobilosti podľa § 34 ods. 1 písm. g) zákona o verejnom obstarávaní nasledovné doklady:

- dokument „Výučný list“ vydaný pre pána XXX (neoverená fotokópia),
- oprávnenie na obsluhu ručnej motorovej reťazovej píly pri ťažbe dreva, vydaný pre pána XXX (neoverená fotokópia),
- dokument „Čestné prehlásenie“ (bez datovania), v ktorom pán XXX prehlasuje, že ako držiteľ osvedčenia o odbornej spôsobilosti v oblasti prípravkov na ochranu rastlín alebo iných prípravkov bude vykonávať odborný dozor pre XXX, bytom XXX, v pestovnej činnosti. V uvedenom dokumente sa ďalej uvádza, že sa vyhotovuje za účelom poskytovania služieb v pestovnej činnosti, ako doklad k zúčastneniu sa predmetného verejného obstarávania a prílohou uvedeného dokumentu má byť „kópia Osvedčenia o odbornej spôsobilosti na aplikáciu prípravkov na ochranu rastlín alebo iných prípravkov“. Uvedená príloha sa však v ponuke uchádzača Emil Demovič nenachádza.

92. V návrhu rámcovej dohody, ktorá bola súčasťou ponuky uchádzača XXX, sa v čl. 2 „Predmet rámovej dohody“ v bode 10 neuvádza žiadny subdodávateľ.

93. V Rámcovej dohode č. 371/2019-2022/02 z 15. 1. 2019, ktorú podpísal uchádzač XXX ako jeden z úspešných uchádzačov pre časť 1, 2, 3 a 6 predmetu zákazky predmetu zákazky s kontrolovaným sa v čl. 2 „Predmet rámovej dohody“ v bode 10 neuvádza žiadny subdodávateľ.

Ad 5)

94. V predmetnej verejnej súťaži predložil ponuky pre všetkých šesť častí predmetu zákazky osobne dňa 12. 10. 2018 ponuku o. i. aj **uchádzač Juniper s. r. o.**

95. Z ponuky uchádzača Juniper s.r.o. vyplýva, že predložil za účelom preukázania splnenia podmienky účasti týkajúcej sa technickej alebo odbornej spôsobilosti podľa § 34 ods. 1 písm. g) zákona o verejnom obstarávaní nasledovné doklady:

- životopis z 10. 10. 2018 pána XXX, v ktorom sa uvádza pán XXX od roku 2017 doteraz ako samostatne zárobkovo činná osoba,
- dokument „Osvedčenie o odbornej spôsobilosti v oblasti prípravkov na ochranu rastlín“ vydaný pre pána XXX (neoverená fotokópia).

96. V ponuke uchádzača Juniper s.r.o. sa zároveň nachádza dokument „Plná moc“ z 15. 8. 2018, v ktorom spoločnosť Juniper s.r.o. splnomocňuje pána XXX na generálne zastupovanie v záležitostiach spoločnosti. Uvedený dokument je predložený vo forme neoverenej fotokópie.

97. V návrhu rámcovej dohody, ktorá bola súčasťou ponuky uchádzača Juniper s.r.o., sa v čl. 2 „Predmet rámcovej dohody“ v bode 10 neuvádza žiadny subdodávateľ.

98. V Rámcovej dohode č. 368/2019-2022/02 z 15. 1. 2019, ktorú podpísal uchádzač Juniper s.r.o. ako jeden z úspešných uchádzačov pre všetkých šesť častí predmetu zákazky s kontrolovaným, sa v čl. 2 „Predmet rámcovej dohody“ v bode 10 neuvádza žiadny subdodávateľ.

K vyššie uvedeným dokladom v rámci ponúk uvedených uchádzačov pre jednotlivé časti predmetu zákazky úrad uvádza nasledovné:

99. Z dokumentu „Zápisnica z posúdenia splnenia podmienok účasti“ zo 17. 12. 2018 vyplýva, že všetci uchádzači splnili podmienky účasti.

100. Z vyššie uvedených dokladov, ktoré boli súčasťou ponúk predmetných uchádzačov, úradu **nie je zrejmé postavenie fyzických osôb ako držiteľov jednotlivých Osvedčení o odbornej spôsobilosti**, ktoré sa nachádzali v ponukách jednotlivých uchádzačov, nakoľko z vyššie uvedených skutočností vyplýva, že držiteľ takéhoto osvedčenia bola fyzická osoba odlišná od uchádzača. Úradu teda z ponúk vyššie uvedených uchádzačov nie je zrejmé, **či sa jedná o vlastné kapacity uchádzača resp. o využitie odborných kapacít inej osoby v súlade s § 34 ods. 3 zákona o verejnom obstarávaní.**

101. Z ustanovenia § 34 ods. 3 zákona o verejnom obstarávaní vyplýva, že ak uchádzač na preukázanie technickej spôsobilosti alebo odbornej spôsobilosti **využije technické a odborné kapacity inej osoby**, musí verejnému obstarávateľovi preukázať, že pri plnení zmluvy bude skutočne používať kapacity osoby, ktorej spôsobilosť využíva, pričom túto skutočnosť preukazuje uchádzač **písomnou zmluvou uzavretou s touto osobou a táto osoba musí preukázať splnenie podmienok účasti týkajúcich sa osobného postavenia podľa § 32 zákona o verejnom obstarávaní a zároveň u tejto osoby nesmú existovať ani dôvody na vylúčenie podľa § 40 ods. 6 písm. a) až h) a ods. 7 zákona o verejnom obstarávaní.**

102. Z uvedeného vyplýva, že v prípade, ak ide v predmetných ponukách o fyzické osoby, ktoré nie sú vlastnými kapacitami uchádzača, a teda uchádzač využíva na preukázanie technickej spôsobilosti alebo odbornej spôsobilosti inú osobu v zmysle § 34 ods. 3 zákona o verejnom obstarávaní, je potrebné v rámci predloženej ponuky preukázať aj splnenie **podmienok účasti týkajúcich sa osobného postavenia inej osoby**. Zároveň je potrebné zo strany uchádzača preukázať **písomnú zmluvu uzavretú s inou osobou** podľa § 34 ods. 3 zákona o verejnom obstarávaní. Kontrolovaný bol povinný náležite preskúmať ponuky vyššie uvedených uchádzačov a náležite sa venovať zodpovedaniu otázky postavenia držiteľov predložených osvedčení o odbornej spôsobilosti a zároveň aj dokladom nevyhnutným na preukázanie ich postavenia vo vzťahu k danému uchádzačovi.

103. Úrad sa prostredníctvom listu č. 6581-6000/2020-OD/5 „Vyžiadanie – výzva na doplnenie kompletnej dokumentácie vo veci konania o preskúmanie úkonov kontrolovaného po uzavretí zmluvy“ z 23. 6. 2020 dopytoval kontrolovaného o.i. aj na:

- vysvetlenie a vydokladovanie spôsobu posúdenia postavenia fyzických osôb (vlastné kapacity uchádzača, či osoby podľa § 34 ods. 3 zákona o verejnom obstarávaní a subdodávateľa), ktoré sú držiteľmi osvedčenia o odbornej spôsobilosti v oblasti prípravkov na ochranu rastlín vydaným podľa § 32 zákona č. 4058/2011 Z. z. o rastlinolekárskej starostlivosti a o zmene zákona NR SR č. 145/1995 Z. z. o správnych

poplatkoch v znení neskorších predpisov a vyhlášky MPRV SR č. 492/2011 Z. z. o odbornom vzdelávaní v oblasti prípravkov na ochranu rastlín, **a ktorých osvedčenia o odbornej spôsobilosti sa nachádzali v ponukách jednotlivých uchádzačov, v prípadoch, že držiteľ takéhoto osvedčenia bola fyzická osoba odlišná od uchádzača, resp. z ponuky uchádzača nevyplýva, že ide o vlastnú kapacitu uchádzača a**

- **vysvetlenie spôsobu aplikovania a vyhodnocovania požiadavky kontrolovaného na predloženie Osvedčenia o odbornej spôsobilosti** v zmysle čl. 2 „Predmet rámcovej dohody“, bodu 13 návrh Rámcovej dohody, nakoľko v ponukách jednotlivých uchádzačov (okrem ponuky uchádzača ATALIAN SK s. r. o.) sa nachádzali predmetné **Osvedčenia o odbornej spôsobilosti vo forme neoverených fotokópií a Osvedčenia o odbornej spôsobilosti v origináli alebo overenej fotokópii nie sú ani prílohou predložených Rámcových dohôd** uzatvorených s jednotlivými uchádzačmi a **u uchádzača RIMARIL s.r.o. a u uchádzača HOLZED, s. r. o. nie je uvedené Osvedčenie o odbornej spôsobilosti predložené vôbec ani ako súčasť ponuky a ani ako príloha uzatvorenej Rámcovej dohody.**

104. Kontrolovaný listom č. 22563/2020 „Doplnenie dokumentácie k zákazke“ zo 7. 7. 2020 (ďalej len „Vyjadrenie zo 7. 7. 2020“) **uviedol** k daným otázkam úradu nasledovné, cit.:

„Spôsob posúdenia postavenia fyzických osôb, či osôb podľa § 34 ods. 3 zákona o verejnom obstarávaní, dokladajúcich požadované osvedčenie o odbornej spôsobilosti v oblasti prípravkov na ochranu rastlín. Verejný obstarávateľ v oznámení o vyhlásení VO stanovil v súlade s § 34 ods. 1 písm. g) zákona verejnom obstarávaní ako podmienku technickej a odbornej spôsobilosti iba požiadavku: „Zaujemca/uchádzač predloží údaje o vzdelaní a odbornej praxi alebo o odbornej kvalifikácii o osobe/ach určených na plnenie zmluvy alebo o riadiacom zamestnancovi.

Spôsob aplikovania a vyhodnocovania požiadavky na predloženie Osvedčenia o odbornej spôsobilosti podľa bodu 13 RD.

V súlade s čl. I. bod 13 rámcovej dohody overil objednávateľ od víťazných dodávateľov najneskôr pred podpisom RD preukázanie skutočnosti, že je on alebo niektorý z jeho zodpovedných zamestnancov alebo subdodávateľov držiteľom osvedčenia o odbornej spôsobilosti v oblasti prípravkov na ochranu rastlín vydaným podľa § 32 zákona č. 405/2011 Z. z. o rastlinolekárskej starostlivosti a o zmene zákona NR SR č. 145/1995 Z. z. o správnych poplatkoch v znení neskorších predpisov a vyhlášky MPRV SR č. 492/2011 Z. z. o odbornom vzdelávaní v oblasti prípravkov na ochranu rastlín. Verejný obstarávateľ nepožadoval odovzdať originál osvedčenia ani jeho overenú kópiu. V prílohe dokladáme požadované potvrdenie uchádzača RIMARIL, s.r.o. a dohodu o spolupráci a výpomoci na základe ktorej bude v prípade potreby odborné práce pre uchádzača HOLZED, s. r. o. zabezpečovať držiteľka osvedčenia XXX. Predmetné doklady boli uložené na našich lesných správach Bratislava a Moravany a prosíme o ich priloženie k dokumentácií.

LESY SR ako objednávateľ sú držiteľom certifikátov PEFC na podporu trvalo udržateľného obhospodarovania lesov a FSC na podporu environmentálne zodpovedného obhospodarovania lesov a preto používanie chemických prípravkov na ochranu rastlín je v lese veľmi obmedzené. Zo všetkých poskytovaných lesníckych služieb, dochádza k používaniu týchto prípravkov iba výnimočne u služieb, ktoré sú časťou iba niektorej zadávanej čiastkovej zákazky. Preto dôrazne kontrolujeme povinnosť dodávateľa uvedenú v čl. 1 bod 13 RD, že dodávateľ je povinný pri poskytovaní Lesníckych služieb zabezpečiť plnenie povinností vyplývajúcich z právnych predpisov uvedených v tomto bode osobou, ktorá je držiteľom osvedčenia o odbornej spôsobilosti.“

105. Ďalej v súvislosti s Vyjadrením zo 7. 7. 2020 ako aj s vyjadrením kontrolovaného k zistenej skutočnosti č. 2 uvedenom v bode 21 tohto rozhodnutia úrad uvádza, že z predloženej dokumentácie kontrolovaným na účely konania o preskúmanie úkonov kontrolovaného po uzavretí zmluvy boli predložené aj ponuky jednotlivých uchádzačov, ktoré boli v danej verejnej súťaži, vzhľadom na lehotu predkladania ponúk (16. 10. 2018), predkladané listinne. **Súčasťou ponúk jednotlivých uchádzačov boli aj osvedčenia o odbornej spôsobilosti, tak ako je uvedené vyššie.** V zmysle určenej podmienky účasti týkajúcej sa preukazovania technickej alebo odbornej spôsobilosti podľa § 34 ods. 1 písm. g) zákona o verejnom obstarávaní **kontrolovaný síce nestanovil doklad, ktorý majú uchádzači predkladať v rámci svojich ponúk, avšak zo znenia predmetnej podmienky účasti nie je vylúčené, že na účely jej preukázania boli predkladané aj alebo výlučne predmetné osvedčenia o odbornej spôsobilosti.** Úrad pri výkone kontroly vychádzal z dokumentácie predloženej kontrolovaným.
106. Úrad k uvedenému dodáva, že ponuky jednotlivých vyššie uvedených uchádzačov tvorili voľne uložené dokumenty vložené do jednotlivých obálok, a teda dokumenty jednotlivých ponúk týchto uchádzačov neboli zviazané. Ďalej z návrhu Rámcovej dohody, ktorá bola súčasťou súťažných podkladov vyplýva, že Osvedčenia o odbornej spôsobilosti požadoval kontrolovaný predložiť v zmysle v čl. 2 bodu 13 pri samotnom uzatváraní Rámcových dohôd s úspešnými uchádzačmi, pričom ako sa aj vyššie uvádza, jediný uchádzač, ktorý reagoval na Výzvu kontrolovaného zo 4. 1. 2019 odoslanú prostredníctvom IS JOSEPHINE, bol uchádzač Ing. Ľubomír Ferienc.
107. Úrad ďalej uvádza, že kontrolovaný ani na žiadosť úradu vo svojom Vyjadrení zo 7. 7. 2020 a ani vo vyjadrení kontrolovaného k zistenej skutočnosti č. 2 uvedenom v bode 21 tohto rozhodnutia neuviedol žiadne vysvetlenia a nedoložil žiadne dokumenty, ktoré by preukazovali spôsob vyhodnotenia splnenia stanovenej podmienky účasti v zmysle § 34 ods. 1 písm. g) zákona o verejnom obstarávaní. **Z kontrolovaným predložených a sprístupnených dokumentov z predmetnej verejnej súťaže nie je zrejmý spôsob vyhodnotenia predmetnej podmienky účasti.** V súlade s ustanovením § 24 ods. 1 a § 10 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní je kontrolovaný, resp. komisia vyhodnocujúca splnenie podmienok účasti povinná preskúmateľným spôsobom zachytiť v dokumentácii z verejného obstarávania spôsob vyhodnotenia danej podmienky účasti, aby rozhodnutie o splnení alebo nesplnení podmienky účasti uchádzačom bolo preskúmateľné zo strany kontrolných orgánov. Kontrolovaný neuviedol ani nikde v dokumentácii nezaznamenal, ktoré doklady uchádzačov zoberal do úvahy pri vyhodnotení splnenia tejto podmienky účasti. Úrad uvádza, že ani z dokumentu Zápisnica z posúdenia splnenia podmienok účasti zo 17. 12. 2018 nevyplýva, ktoré konkrétne doklady z ponúk jednotlivých uchádzačov boli kontrolovaným akceptované za účelom preukázania splnenia predmetnej podmienky účasti stanovenej v zmysle § 34 ods. 1 písm. g) zákona o verejnom obstarávaní.
108. Úrad poukazuje na skutočnosť, že kontrolovaný s cieľom preveriť nejasnosť ohľadom postavenia osôb v zmysle § 34 ods. 1 písm. g) zákona o verejnom obstarávaní mal požiadať uchádzačov Ing. Ľubomír Ferienc, Tomáš Smoleňak st., SAP wine & forestry s.r.o., Emil Demovič a Juniper, s.r.o o vysvetlenie v zmysle § 40 ods. 4 zákona o verejnom obstarávaní, nakoľko podľa úradu v danom prípade v ponukách týchto uchádzačov **nebolo preukázané, či ide o vlastné kapacity** týchto uchádzačov alebo sú držiteľia osvedčenia o odbornej spôsobilosti **v postavení iných osôb v zmysle § 34 ods. 3 zákona o verejnom obstarávaní s povinnosťou predložiť písomnú zmluvu uzavretú s inou osobou** podľa § 34 ods. 3 zákona o verejnom obstarávaní a **preukázať splnenie osobného postavenia týchto**

osôb. Zároveň u týchto osôb nesmú existovať dôvody na vylúčenie podľa § 40 ods. 6 písm. a) až h) a ods. 7 zákona o verejnom obstarávaní.

109. Pre úplnosť úrad uvádza, že zo súťažných podkladov nevyplýva, že by kontrolovaný vyžadoval, aby doklady na preukázanie splnenia predmetnej podmienky účasti stanovenej v zmysle § 34 ods. 1 písm. g) museli byť predložené vo forme originálu alebo overenej fotokópie. Z uvedeného dôvodu samotná otázka predloženia originálov či overených fotokópií jednotlivých dokladov nie je predmetom tohto kontrolného zistenia.
110. V nadväznosti na vyššie uvádzané skutočnosti úrad konštatuje, že kontrolovaný tým, že nepoužil inštitút vysvetlenia alebo doplnenia predložených dokladov podľa § 40 ods. 4 zákona o verejnom obstarávaní, **konal v rozpore s § 40 ods. 1 a 4 zákona o verejnom obstarávaní, ako aj v rozpore s princípom transparentnosti podľa § 10 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní, nakoľko** z ponuky úspešného uchádzača Ing. Lubomíra Ferianca predloženej pre všetky šesť častí predmetu zákazky, z ponuky úspešného uchádzača Tomáš Smoleňak st. predloženej pre časť 5 predmetu zákazky, z ponuky úspešného uchádzača SAP wine & forestry s.r.o. predloženej pre časť 3 predmetu zákazky, z ponuky úspešného uchádzača Emila Demoviča predloženej pre časť 1, 2, 3 a 6 predmetu zákazky a z ponuky úspešného uchádzača Juniper, s.r.o. predloženej pre všetky šesť častí predmetu zákazky bez aplikácie inštitútu vysvetlenia alebo doplnenia predložených dokladov podľa § 40 ods. 4 zákona o verejnom obstarávaní nevyplýva splnenie podmienky účasti týkajúcej sa technickej alebo odbornej spôsobilosti podľa § 34 ods. 1 písm. g) zákona o verejnom obstarávaní tak, ako si ju kontrolovaný stanovil v oznámení.
111. Z predložených ponúk ako aj zo spôsobu vyhodnocovania predložených ponúk kontrolovaným nie je zrejmé, či a akým spôsobom sa zaoberal vyhodnotením dokladov predložených v ponukách vyššie uvedených uchádzačov za účelom preukázania splnenia podmienky účasti týkajúcej sa technickej alebo odbornej spôsobilosti v zmysle § 34 ods. 1 písm. g) zákona o verejnom obstarávaní. Uvedené konanie kontrolovaného **mohlo mať vplyv na výsledok verejného obstarávania pre tie časti, pre ktoré sa jednotliví vyššie uvedení uchádzači predložili ponuku**, nakoľko kontrolovaný so všetkými uvedenými uchádzačmi podpísal jednotlivé rámcové dohody a následne aj na základe „minisúťaží“ jednotlivé Zmluvy o dodaní služieb.
112. Podľa § 175 ods. 4 zákona o verejnom obstarávaní, ak úrad v konaní o preskúmanie úkonov kontrolovaného po uzavretí zmluvy zistí, že postupom kontrolovaného bol porušený tento zákon a porušenie malo alebo mohlo mať vplyv na výsledok verejného obstarávania, v rozhodnutí uvedie taxatívny výpočet ustanovení tohto zákona, ku ktorých porušeniu došlo a ktorých porušenie malo alebo mohlo mať vplyv na výsledok verejného obstarávania. Úrad identifikoval, že porušenia zákona o verejnom obstarávaní, konkrétne porušenie § 40 ods. 1 a ods. 4 zákona o verejnom obstarávaní, ako aj porušenie § 10 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní, a to princípu transparentnosti mohli mať vplyv na výsledok verejného obstarávania.
113. Podľa § 175 ods. 8 zákona o verejnom obstarávaní je úrad povinný v rozhodnutí, v ktorom konštatuje porušenie tohto zákona kontrolovaným, uviesť
- a) všetky zistené porušenia tohto zákona, ktoré mali alebo mohli mať vplyv na výsledok verejného obstarávania spolu s údajom, či zistené porušenie malo alebo mohlo mať vplyv na výsledok verejného obstarávania a

b) uviesť stručný návod pre kontrolovaného, ako v druhovo rovnakej veci v budúcnosti predísť porušeniu tohto zákona.

114. Úrad v tejto súvislosti kontrolovanému odporúča, aby v budúcnosti pri vyhodnocovaní splnenia podmienok účasti uchádzačmi postupoval podľa ustanovenia § 40 ods. 1 a 4 zákona o verejnom obstarávaní a vyhodnocoval splnenie podmienok účasti tak, ako si ich stanovil v oznámení o vyhlásení verejného obstarávania alebo v súťažných podkladoch. V prípade, ak z predložených dokladov nie je možné jednoznačne posúdiť ich platnosť alebo splnenie podmienok účasti, resp. ak existujú určité pochybnosti o tom, či sa dokladmi obsiahnutými v ponuke uchádzača, predloženými za účelom preukázania splnenia podmienok účasti, dá plnohodnotne preukázať splnenie požadovaných skutočností, úrad, aj z hľadiska dodržania základných princípov verejného obstarávania, odporúča kontrolovanému, aby písomne požiadal uchádzača alebo záujemcu o vysvetlenie alebo o doplnenie predložených dokladov podľa § 40 ods. 4 zákona o verejnom obstarávaní. Kontrolovaný by mal podľa názoru úradu v budúcnosti využiť všetky možnosti na preskúmanie skutočností, či uchádzač alebo záujemca posudzovanú podmienku účasti splnil a ku konštatovaniu, že všetky podmienky účasti splnil by mal pristúpiť až po dôkladnom preverení všetkých skutočností, a po utvrdení sa, že všetky podmienky účasti boli splnené. Ďalej úrad odporúča kontrolovanému, aby v budúcnosti postupoval transparentne, a teda aby v dokumentácii z verejného obstarávania riadne a prehľadne zachytil všetky rozhodnutia prijaté v procese verejného obstarávania, a tak zabezpečil náležitú preskúmateľnosť každého úkonu kontrolovaného vykonaného v súvislosti so zadávaním zákazky, vrátane fázy vyhodnocovania splnenia podmienok účasti na základe dokumentov predložených uchádzačom, a teda aby kontrolovaný riadne zdokumentoval, kedy a ako sa skutočnosťami vyplývajúcimi z dokladov predložených konkrétnym uchádzačom zaoberal a na základe čoho akceptoval doklady predložené uchádzačom.

115. Na základe uvedeného bolo potrebné rozhodnúť tak, ako je uvedené vo výrokovej časti tohto rozhodnutia.

Poučenie:

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

riaditeľ odboru dohľadu

Rozhodnutie sa doručí:

LESY Slovenskej republiky, štátny podnik, Námestie SNP 8, 975 66 Banská Bystrica,
IČO: 36038351 - kontrolovaný