

Číslo: 7217-5000/2019
Bratislava: 17.1.2019

Elektronickou poštou zo dňa 10. 4. 2019 ste sa obrátili na Úrad pre verejné obstarávanie (ďalej len „úrad“) so žiadosťou o usmernenie k aplikácii 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“).

Pýtate sa, či v prípade požiadavky verejného obstarávateľa spočívajúcej v nahradení subdodávateľa podľa ust. § 40 ods. 5 písm. b) alebo písm. c) zákona o verejnom obstarávaní môžete vrátiť k pôvodnej inej osobe, ktorú máte nahradiť, čiže pôvodnú osobu nahradíte tou istou.

V predmetnej veci Vám poskytujeme nasledovné metodické usmernenie.

Podľa § 147 písm. h) zákona o verejnom obstarávaní úrad usmerňuje metodicky účastníkov procesu verejného obstarávania. Úrad v rámci metodického usmerňovania **nepreberá kompetencie jednotlivých verejných obstarávateľov alebo obstarávateľov pri realizácii konkrétnych verejných obstarávaní**. Ak by úrad v rámci metodického usmerňovania „odporúčal“ účastníkom procesu verejného obstarávania vykonať určitý úkon, takýmto usmernením by sa mohol dostať do kolízie so svojimi kompetenciami vykonávať dohľad nad verejným obstarávaním. **Uvedená činnosť by kolidovala s dohľadovou právomocou úradu, ktorý by v prípade nahrádzania rozhodnutí verejných obstarávateľov v podstate kontroloval sám seba.**

Podľa ust. § 40 ods. 5 písm. b) zákona o verejnom obstarávaní sú povinní pri vyhodnotení splnenia podmienky účasti uchádzačov alebo záujemcov týkajúcej sa technickej spôsobilosti alebo odbornej spôsobilosti podľa § 34 ods. 1 písm. c) alebo písm. g) písomne požiadať uchádzača alebo záujemcu, aby v lehote, ktorá nesmie byť kratšia ako päť pracovných dní odo dňa doručenia žiadosti, **nahradil** technikov, technické orgány alebo osoby určené na plnenie zmluvy alebo koncesnej zmluvy, alebo riadiacich zamestnancov, **ak nespĺňajú predmetnú podmienku účasti**.

Podľa ust. § 40 ods. 5 písm. c) zákona o verejnom obstarávaní sú povinní písomne požiadať uchádzača alebo záujemcu, aby v lehote, ktorá nesmie byť kratšia ako päť pracovných dní odo dňa doručenia žiadosti, **nahradil inú osobu**, prostredníctvom ktorej preukazuje finančné a ekonomické postavenie alebo technickú spôsobilosť alebo odbornú spôsobilosť, **ak existujú dôvody na jej vylúčenie**.

Podľa Slovníka slovenského jazyka pod pojmom „*nahradiť*“ je potrebné rozumieť dosadenie niekoho iného, niečoho iného, zastúpenie alebo vystriedanie. Pod nahradením v kontexte vyššie uvedených ustanovení zákona o verejnom obstarávaní je potrebné rozumieť **zámenu osoby**, ktorá nespĺňa stanovené podmienky účasti, resp. existuje u nej dôvod na vylúčenie. Výzva verejného obstarávateľa/obstarávateľa na nahradenie automaticky nespôsobí vylúčenie uchádzača alebo záujemcu, ale ponúka mu možnosť prostredníctvom inštitútu nahradenia preukázať splnenie podmienok účasti týkajúcich sa finančného a ekonomického postavenia a technickej a odbornej spôsobilosti **novým subjektom**, ktorý bude spĺňať

podmienky účasti, resp. u neho nebude existovať dôvod na vylúčenie. Zákonodarca dáva týmto inštitútom teda uchádzačovi alebo záujemcovi možnosť zotrvať vo verejnom obstarávaní, v prípade, ak vie prostredníctvom nového subjektu preukázať finančné a ekonomické postavenie, resp. odbornú a technickú spôsobilosť.

Z vyššie uvedeného vyplýva, že použitie tej istej osoby by mohlo mať za následok napr. vylúčenie uchádzača alebo záujemcu z procesu verejného obstarávania pre nesplnenie podmienok účasti, resp. neodstránenia dôvodu na vylúčenie.