

**Číslo:** 5736-5000/2017  
**Bratislava:** 20. 3. 2017

Elektronickou poštou z 20. 2. 2017 ste sa na nás obrátili so žiadosťou o poskytnutie metodického usmernenia k zákonu 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“).

Uvádzate, že podľa § 56 ods. 18 zákona o verejnom obstarávaní a o zmene a doplnení niektorých zákonov v znení neskorších predpisov, ktorý bol účinný do 31.01.2017 platilo, že povinnosť mať zapísaných konečných užívateľov výhod v registri konečných užívateľov výhod sa vzťahuje na každého člena skupiny dodávateľov. Účinné znenie zákona o verejnom obstarávaní a ani znenie zákona č. 315/2016 Z. z. o registri partnerov verejného sektora a o zmene a doplnení niektorých zákonov (ďalej len „zákon o registri partnerov verejného sektora“) túto úpravu už neobsahuje.

Pýtate sa:

1. Vzniká povinnosť zapísať sa do registra partnerov verejného sektora pre každého člena skupiny dodávateľov, a to aj v tom prípade, ak niektorý z členov skupiny dodávateľov nebude spĺňať podmienky podľa § 2 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní (t. j. bude poskytovať čiastkové plnenie zmluvy napr. vo výške 50 000 eur)?
2. Je verejný obstarávateľ povinný zisťovať u skupiny dodávateľov finančný rozsah plnenia jednotlivých členom tejto skupiny, aby zistil, či u niektorého z nich existuje povinnosť zapísať sa do registra partnerov verejného sektora? Je verejný obstarávateľ oprávnený požadovať tieto informácie od uchádzačov a sú uchádzači (skupina dodávateľov) povinní mu ich poskytnúť?
3. Ak verejný obstarávateľ uzatvoril zmluvu so skupinou dodávateľov na jednorazové plnenie, ktorej celková hodnota je 200 000 eur a verejnému obstarávateľovi je známe, že každý zo skupiny dodávateľov sa bude na zákazke podieľať rovným dielom a teda, že odplata každého člena skupiny je 50 000 eur. Má v tomto prípade povinnosť zapísať sa do registra partnerov verejného sektora každý člen skupiny dodávateľov alebo ani jeden z nich?
4. Domnieva sa verejný obstarávateľ správne, že ak čo i len jeden z členov skupiny dodávateľov nebude zapísaný v registri partnerov verejného sektora (ak takúto povinnosť má), nesmie verejný obstarávateľ uzatvoriť zmluvu s touto skupinou dodávateľov?

V predmetnej veci Vám poskytujeme nasledovné metodické usmernenie.

Podľa § 2 ods. 1 písm. a) bod 3. zákona o registri partnerov verejného sektora sa partnerom verejného sektora rozumie, ak v odsekoch 2 až 4 nie je ustanovené inak, fyzická osoba alebo právnická osoba, ktorá nie je subjektom verejnej správy a ktorá uzatvára zmluvu, rámcovú dohodu alebo koncesnú zmluvu podľa zákona o verejnom obstarávaní.

Podľa § 2 ods. 2 zákona o registri partnerov verejného sektora partnerom verejného sektora podľa odseku 1 písm. a) prvého, tretieho, štvrtého, šiesteho a siedmeho bodu nie je ten, komu majú byť jednorazovo poskytnuté finančné prostriedky neprevyšujúce sumu 100 000 eur alebo v úhrne neprevyšujúce sumu 250 000 eur v kalendárnom roku, ak ide o opakujúce sa plnenie; to neplatí, ak výšku štátnej pomoci alebo investičnej pomoci nemožno v čase zápisu do registra určiť.

Podľa § 11 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní verejný obstarávateľ a obstarávateľ nesmie uzavrieť zmluvu, koncesnú zmluvu alebo rámcovú dohodu s uchádzačom alebo uchádzačmi, ktorí majú povinnosť zapisovať sa do registra partnerov verejného sektora a nie sú zapísaní v registri partnerov verejného sektora alebo ktorých subdodávateľa alebo subdodávateľa podľa osobitného predpisu (zákona o registri partnerov verejného sektora), ktorí majú povinnosť zapisovať sa do registra partnerov verejného sektora a nie sú zapísaní v registri partnerov verejného sektora.

Ustanovenie § 2 ods. 5 písm. c) zákona o verejnom obstarávaní za uchádzača označuje hospodársky subjekt, ktorý predložil ponuku. Z ustanovenia § 2 ods. 5 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní vyplýva, že hospodárskym subjektom je fyzická osoba, právnická osoba alebo skupina takýchto osôb, ktorá na trh dodáva tovar, uskutočňuje stavebné práce alebo poskytuje službu.

V nadväznosti na uvedené, aplikujúc § 11 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní, máme za to, že uchádzačom je aj skupina právnických osôb, ktorá vo verejnom obstarávaní vystupuje ako skupina dodávateľov.

Z uvedeného vyplýva, že zákaz uzavretia zmluvy s uchádzačom alebo uchádzačmi, ktorí majú povinnosť zapisovať sa do registra partnerov verejného sektora a nie sú zapísaní v registri partnerov verejného sektora alebo ktorých subdodávateľa alebo subdodávateľa podľa osobitného predpisu, ktorí majú povinnosť zapisovať sa do registra partnerov verejného sektora a nie sú zapísaní v registri partnerov verejného sektora, platí aj pre členov skupiny dodávateľov, nakoľko títo sú hospodárskym subjektom.

Po nadobudnutí účinnosti zákona o registri partneroch verejného sektora zákon o verejnom obstarávaní explicitne nerieši povinnosť zápisu do registra partnerov verejného sektora pre každého zo skupiny dodávateľov, ktorí sa rozhodnú uchádzať o zákazku v procese verejného obstarávania ako skupina dodávateľov.

Podľa § 37 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní verejný obstarávateľ ani obstarávateľ nesmie vyžadovať od skupiny dodávateľov, aby vytvorila právnu formu na účely účasti vo verejnom obstarávaní. Verejný obstarávateľ a obstarávateľ však môžu vyžadovať vytvorenie určitej právnej formy, ak ponuka skupiny dodávateľov bola prijatá a vytvorenie určitej právnej formy je potrebné z dôvodu riadneho plnenia zmluvy alebo koncesnej zmluvy.

V prípade, ak verejný obstarávateľ alebo obstarávateľ vyžaduje po prijatí ponuky od víťaznej skupiny dodávateľov vytvorenie určitej právnej formy s právnou subjektivitou, výsledkom čoho bude, že zmluva, ktorá je výsledkom verejného obstarávania, bude uzatváraná

medzi verejným obstarávateľom alebo obstarávateľom a novovytvoreným subjektom, ktorý má právnu subjektivitu, tento subjekt bude mať podľa nášho názoru povinnosť zapísať sa do registra partnerov verejného sektora, ak hodnota zmluvy presahuje finančný limit podľa § 2 ods. 2 zákona o registri partnerov verejného sektora.

Ak skupina dodávateľov upraví svoje vzťahy bez toho, aby vznikol nový subjekt s právnou subjektivitou (napr. združenie bez právnej subjektivity), povinnosť zápisu členov takejto skupiny bude závisieť od bližšieho výkladu pojmu partner verejného sektora podľa § 2 ods. 1 písm. a) bod 3. zákona o registri partnerov verejného sektora.