

**Číslo:** 9985-5000/2017  
**Bratislava:** 1. 6. 2017

E-mailom z 5. 5. 2017 ste sa na nás obrátili so žiadosťou o metodické usmernenie 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“) k problematike zmeny zmluvy uzatvorenej mimo verejného obstarávania.

Pýtate sa, či je možné použiť postup zmeny zmluvy podľa § 18 zákona o verejnom obstarávaní, t.j. bez nového verejného obstarávania, v prípade zákazky na uskutočnenie stavebných prác, ktorú uzavrel obstarávateľ, pričom jej hodnota bola pod 5 225 000 eur, takže sa uzatvorila bez použitia postupu verejného obstarávania, avšak takouto zmenou zmluvy by sa presiahol finančný limit pre nadlimitnú zákazku.

Dôvodom uzatvorenia dodatku sú práce, ktoré pôvodne neboli predpokladané, a teda uzatvorenie zmluvy mimo verejného obstarávania nemalo za cieľ obísť povinnosti podľa zákona o verejnom obstarávaní.

V predmetnej veci Vám poskytujeme nasledovné metodické usmernenie.

Podmienky, za splnenia ktorých môže dôjsť k zmene zmluvy, rámcovej dohody alebo koncesnej zmluvy (ďalej len „zmluva“) počas jej trvania, bez potreby ďalšieho verejného obstarávania, upravuje ustanovenie § 18 zákona o verejnom obstarávaní. Keďže predmetom úpravy zákona o verejnom obstarávaní je aj zadávanie zákaziek, výsledkom čoho je uzavretie zmluvy, aj podmienky obmedzujúce vykonanie zmeny zmluvy obsiahnuté v § 18 zákona o verejnom obstarávaní, sú uplatňované resp. ich splnenie sa posudzuje najmä s dôsledkami voči zmluvám uzavretým v režime zákona o verejnom obstarávaní.

V prípade takýchto zmien ide o zmeny zmluvy, ktoré sú prípustné z pohľadu zákona o verejnom obstarávaní, a teda aj zmluvy, ktoré majú byť predmetom zmeny, sa predpokladajú, že boli uzavreté v režime pravidiel a postupov upravených zákonom o verejnom obstarávaní.

Keďže nepoznáme skutkový stav, ani konkrétne okolnosti daného prípadu, nie je možné sa objektívne vyjadriť k možnosti zmeniť zmluvu, ktorá nebola výsledkom verejného obstarávania, najmä ak by mala nastať situácia – tzn. zmenou zmluvy by došlo k prekročeniu finančného limitu pre nadlimitnú zákazku zadávanú obstarávateľom, čo by mohlo mať za následok spochybnenie postupu, ktorý bol použitý v súvislosti so zadaním predmetnej zákazky v kontexte dodržania princípov verejného obstarávania (najmä princípu transparentnosti).

V danej súvislosti dávame do pozornosti ustanovenie § 6 ods. 16, z ktorého vyplýva, že zákazku nemožno rozdeliť ani zvoliť spôsob určenia jej predpokladanej hodnoty s cieľom znížiť predpokladanú hodnotu pod finančné limity podľa tohto zákona.

Ak by okolnosti prípadu nasvedčovali tomu, že plnenie, ktoré má byť predmetom následnej zmeny zmluvy, podľa nášho názoru malo byť zahrnuté už do pôvodného predmetu

zákazky, toto malo byť zohľadnené aj pri stanovení predpokladanej hodnoty zákazky, a za predpokladu, že by takto určená predpokladaná hodnota zákazky presiahla príslušný finančný limit pre nadlimitnú zákazku, obstarávateľ by bol v takom prípade povinný realizovať verejné obstarávanie podľa zákona o verejnom obstarávaní, s odkazom na prvú hlavu a tretiu hlavu druhej časti zákona o verejnom obstarávaní, ktoré sú príslušné pre zadávanie nadlimitných zákaziek obstarávateľom.