

Číslo: 10321-5000/2018  
Bratislava: 24.8.2018

Elektronickou poštou zo dňa 10. 8. 2018 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“).

Vo svojej žiadosti sa pýtate, či sa môžu príspevková organizácia zriadená obcou s právom podnikat' a spoločnosť s ručením obmedzeným v 100 % vlastníctve obce zapájať do súťaže o verejnom obstarávaní ako uchádzač pre obec.

V predmetnej veci Vám poskytujeme nasledovné metodické usmernenie:

Úrad v súlade s pôsobnosťou vymedzenou v ustanovení § 147 písm. h) zákona o verejnom obstarávaní **metodicky usmerňuje** účastníkov procesu verejného obstarávania. V danej súvislosti sa úrad vyjadruje **výlučne k aplikácii ustanovení obsiahnutých v zákone o verejnom obstarávaní**.

Podľa § 2 zákona o verejnom obstarávaní sa hospodárskym subjektom sa na účely cit. zákona rozumie fyzická osoba, právnická osoba alebo skupina takýchto osôb, **ktorá na trh dodáva tovar, uskutočňuje stavebné práce alebo poskytuje službu. Záujemcom** je hospodársky subjekt, ktorý má záujem o účasť vo verejnom obstarávaní a **uchádzačom** je hospodársky subjekt, ktorý predložil ponuku. Zákon vykladá pojem uchádzač v širšom zmysle slova, z čoho vyplýva, že nelimituje uchádzačov, ktorí sa môžu do vyhláseného verejného obstarávania prihlásiť.

Uvedené závery majú oporu aj v judikatúre Súdneho dvora EÚ. Z judikatúry Súdneho dvora EÚ vyplýva, že cit: „*predkladať ponuky alebo žiadosť o účasť môže každá osoba alebo subjekt, ktoré sa vzhľadom na podmienky uvedené v oznámení o vyhlásení zadávacieho konania považujú za schopné zabezpečiť plnenie zákazky priamo alebo prostredníctvom subdodávateľov, bez ohľadu na to, či majú postavenie súkromnoprávneho alebo verejnoprávneho subjektu, či pôsobia na trhu systematicky alebo len príležitostne, ako aj na to, či sú subvencované z verejných zdrojov*“ [bližšie pozri rozsudky Súdneho dvora EÚ C-568/13 (body 32-36), C-203/14 (body 32-36)].

Je potrebné zdôrazniť, že verejný obstarávateľ a obstarávateľ sú povinní pri zadávaní zákaziek, koncesií a pri súťaži návrhov postupovať podľa zákona o verejnom obstarávaní, pričom musia dodržať princíp rovnakého zaobchádzania, princíp nediskriminácie hospodárskych subjektov, princíp transparentnosti, princíp proporcionality a princíp hospodárnosti a efektívnosti. Príprava a zadávanie zákaziek, koncesií a súťaže návrhov sa nesmie realizovať so zámerom nedovoleného uplatnenia výnimky z tohto zákona alebo narušenia hospodárskej súťaže bezdôvodným zvýhodnením alebo znevýhodneným určitých hospodárskych subjektov (§ 10 ods. 1 až 3 zákona o verejnom obstarávaní).

Právna úprava konfliktu záujmov uvedená v § 23 zákona o verejnom obstarávaní má za cieľ ochranu hospodárskej súťaže, princípu transparentnosti a princípu rovnakého zaobchádzania, ktorých narušenie môže vzniknúť vzťahom medzi verejným obstarávateľom alebo obstarávateľom (resp. zainteresovanou osobou verejného obstarávateľa alebo obstarávateľa) a hospodárskym subjektom, ktorý sa zúčastňuje procesu verejného obstarávania.

Podľa § 23 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní konflikt záujmov zahŕňa najmä situáciu, ak zainteresovaná osoba, ktorá môže ovplyvniť výsledok alebo priebeh verejného obstarávania má priamy alebo nepriamy finančný záujem, ekonomický záujem alebo iný osobný záujem, ktorý možno považovať za ohrozenie jej nestrannosti a nezávislosti v súvislosti s verejným obstarávaním.

Definícia zainteresovanej osoby je obsiahnutá v § 23 ods. 3 zákona o verejnom obstarávaní, ktorý za zainteresovanú osobu považuje najmä

- a) zamestnancov verejného obstarávateľa alebo obstarávateľa, ktorý sa podieľa na príprave alebo realizácii verejného obstarávania alebo iná osoba, ktorá poskytuje verejnému obstarávateľovi alebo obstarávateľovi podpornú činnosť vo verejnom obstarávaní a ktorá sa podieľa sa na príprave alebo realizácii verejného obstarávania alebo
- b) osoba s rozhodovacími právomocami verejného obstarávateľa alebo obstarávateľa, ktorá môže ovplyvniť výsledok verejného obstarávania bez toho, aby sa nevyhnutne podieľala na jeho príprave alebo realizácii.

Podľa zákona o verejnom obstarávaní sú verejný obstarávateľ a obstarávateľ povinní prijať primerané opatrenia a vykonať nápravu, ak zistia konflikt záujmov. Opatreniami sú najmä vylúčenie zainteresovanej osoby z procesu prípravy alebo realizácie verejného obstarávania alebo úprava jej povinností a zodpovednosti s cieľom zabrániť pretrvávaniu konfliktu záujmov. Ku konfliktu záujmov dávame do pozornosti všeobecné metodické usmernenie úradu č. 9-2016<sup>1</sup>.

Na záver konštatujeme, že Vami uvedenú situáciu nie je možné posúdiť a stanoviť jednoznačný záver, nakoľko posúdenie možnosti existencie konfliktu záujmov nespadá pod metodickú ale kontrolnú činnosť úradu. Je teda na verejnom obstarávateľovi a obstarávateľovi, aby posúdil možnosť existencie konfliktu záujmov.

---

<sup>1</sup> <https://www.uvo.gov.sk/legislativametodika-dohlad/metodicke-usmernenia/vseobecne-metodicke-usmernenia-zakon-c-3432015-z-z--51e.html>