

Úrad pre verejné obstarávanie ako ústredný orgán štátnej správy pre verejné obstarávanie podľa § 140 a orgán príslušný podľa § 167 ods. 2 písm. b) zákona č. 343/2015 Z. z. o verejnom obstarávaní a o zmene a doplnení niektorých zákonov v znení neskorších predpisov vo veci námietok uchádzača **XY** (ďalej len „navrhovateľ“) smerujúcich proti vyhodnoteniu ponúk vo verejnom obstarávaní na predmet podlimitnej zákazky „Verejné osvetlenie – údržba, prevádzka a oprava, správa a údržba osvetľovacej sústavy a prečerpávacej stanice spodných vôd mesta Zvolen na roky 2019-2021“, vyhlásenej verejným obstarávateľom **Mesto Zvolen**, Námestie slobody 22, 960 61 Zvolen, IČO: 00 320 439 (ďalej len „kontrolovaný“) vo Vestníku verejného obstarávania č. 40/2019 dňa 26. 02. 2019 pod značkou 4560 - WYS, vydáva toto

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

Úrad pre verejné obstarávanie podľa § 175 ods. 1 písm. a) zákona č. 343/2015 Z. z. o verejnom obstarávaní a o zmene a doplnení niektorých zákonov v znení neskorších predpisov **nariaďuje** verejnému obstarávateľovi **Mesto Zvolen**, Námestie slobody 22, 960 61 Zvolen, IČO: 00 320 439 vo verejnom obstarávaní na predmet zákazky „Verejné osvetlenie – údržba, prevádzka a oprava, správa a údržba osvetľovacej sústavy a prečerpávacej stanice spodných vôd mesta Zvolen na roky 2019-2021“, vyhlásenom vo Vestníku verejného obstarávania č. 40/2019 dňa 26. 02. 2019 pod značkou 4560 - WYS, **odstrániť protiprávny stav**, a to konkrétne zrušiť rozhodnutie kontrolovaného o vyhodnotení ponúk a opätovne vyhodnotiť ponuky uchádzačov, a to **do 30 dní** odo dňa nadobudnutia právoplatnosti tohto rozhodnutia.

### **O d ô v o d n e n i e :**

1. Navrhovateľ listom zo dňa 05. 04. 2019, doručeným Úradu pre verejné obstarávanie (ďalej len „úrad“) dňa 08. 04. 2019, podal námietky v listinnej podobe smerujúce podľa § 170 ods. 3 písm. f) 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“) smerujúce proti vyhodnoteniu ponúk alebo návrhov. Námietky navrhovateľa boli úradu, ako aj kontrolovanému doručené v lehote podľa § 170 ods. 4 zákona o verejnom obstarávaní a obsahujú všetky náležitosti a prílohy námietok podľa § 170 ods. 5 zákona o verejnom obstarávaní. Navrhovateľ je aktívne legitimovaný podľa § 170 ods. 1 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní a zložil kauciu vo výške ustanovenej v § 172 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní.

#### **Námietky navrhovateľa**

2. Navrhovateľ v úvode svojich námietok uvádza, že sa zúčastnil predmetnej verejnej súťaže a na základe doručeného oznámenia o výsledku vyhodnotenia ponúk zo strany

kontrolovaného sa umiestnil na druhom mieste s celkovou cenou 209 972,30 Eur s DPH. Úspešným uchádzačom sa na základe uvedeného oznámenia stal uchádzač XY s celkovou cenou 117 397,80 Eur s DPH. Kontrolovaný v oznámení o výsledku vyhodnotenia ponúk uviedol, že aj napriek mimoriadne nízkej ponukovej cene akceptuje ponuku ako relevantnú. Kontrolovaný sa podľa navrhovateľa v predmetnom oznámení obmedzil len na zdôvodnenie, že uchádzač doručil vysvetlenie ponuky a komisia na vyhodnotenie ponúk jeho odôvodnenie akceptovala s tým, že vysvetlenie je preukázateľné a relevantné.

3. Navrhovateľ uvádza, že nepovažuje zdôvodnenie kontrolovaného, týkajúce sa akceptovania mimoriadne nízkej ponuky uchádzača XY za dostatočné. Podľa navrhovateľa mal kontrolovaný v oznámení o výsledku vyhodnotenia ponúk uviesť relevantné a jednoznačné dôvody, na základe ktorých prijal uvedenú ponuku uchádzača XY. Navrhovateľ je presvedčený, že takýmto postupom kontrolovaného bol porušený zákon o verejnom obstarávaní, jeho základné princípy, a to princíp rovnakého zaobchádzania, nediskriminácie hospodárskych subjektov, princíp transparentnosti a princíp proporcionality.
4. Navrhovateľ konštatuje, že ak sa v ponuke uchádzača objaví prvok, ktorý u kontrolovaného vzbudzuje pochybnosti o reálnosti takéhoto plnenia, kontrolovaný by mal zistiť jej reálnosť a predchádzať tak situáciám, kedy uchádzač zámerne uvedie mimoriadne nízku ponuku z dôvodu, aby sa vo verejnom obstarávaní stal úspešným, pričom v priebehu samotnej realizácie zákazky nebude schopný poskytnúť požadované plnenie v ním deklarovanej cene.
5. Navrhovateľ má na základe verejne dostupných informácií a reálnych cien za to, že úspešný uchádzač nie je schopný splniť požadovaný predmet zákazky tak, ako je opísaný v súťažných podkladoch a jeho ponuka je preukázateľne dumpingová. Zákon podľa navrhovateľa predpokladá čestnú hospodársku súťaž medzi podnikateľmi, pričom predloženie dumpingovej ponuky čestnú hospodársku súťaž narušuje. Konečná ponuka dodávateľa by mala byť podľa navrhovateľa určená ako najnižší možný súčet súm odrážajúcich verne štruktúru nákladov a primeraného zisku.
6. Navrhovateľ vo svojich námietkach rovnako poukazuje aj na potrebu posúdiť, či sa kontrolovaný pri akceptovaní uvedenej mimoriadne nízkej ponuky dostatočne zaoberal skutočnosťou, či je ponuková cena uchádzača XY kalkulovaná v zmysle súťažných podkladov, projektovej dokumentácie a výkazu výmer, s dodržaním predpísaných technologických postupov realizácie stavebných prác, či predložená cena je primeraná, zahŕňa primeranú mieru zisku a či uchádzač vie predmetnú zákazku v tejto cene bez problémov realizovať. Zároveň je podľa navrhovateľa potrebné posúdiť, či je možné skutočnosti, ktoré úspešný uchádzač uviedol vo svojom vysvetlení mimoriadne nízkej ponuky, považovať za opis osobitostí, majúcich vplyv na zníženie príslušných položiek, resp. ich zložiek cien, ktoré boli jedným z možných spôsobov odôvodnenia mimoriadne nízkej ponuky. V prípade, ak úrad dospeje k záveru, že v tomto smere kontrolovaný postupoval v súlade so zákonom o verejnom obstarávaní, navrhovateľ považuje za nevyhnutné preskúmať aj správnosť a reálnosť stanovenej predpokladanej hodnoty zákazky.
7. Navrhovateľ v námietkach uvádza, že najnižšia ponuka je o 51 % nižšia ako je predpokladaná hodnota zákazky, o 44 % nižšia ako ponuka vyhodnotená ako druhá v poradí a o 46,8 % nižšia ako je priemer ostatných ponúk.
8. Navrhovateľ uvádza, že aj v predchádzajúcej verejnej súťaži, ktorej predmetom bolo prevádzkovanie verejného osvetlenia v meste Zvolen za obdobie 2015 – 2018, bola

podpísaná zmluva s uchádzačom XY, ktorá už v tom čase obsahovala nereálne materiálové a montážne položky.

9. Navrhovateľ navrhuje, aby úrad rozhodol podľa § 175 ods. 1 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní a rozhodnutím nariadil odstránenie protiprávneho stavu, na základe ktorého je kontrolovaný povinný zrušiť svoje rozhodnutie o vyhodnotení ponúk, rozhodnúť o vylúčení uchádzača XY a pokračovať vo verejnom obstarávaní opätovným vykonaním vyhodnotenia ponúk. V prípade, že odstránenie protiprávneho stavu nebude možné, navrhovateľ navrhuje, aby úrad rozhodol podľa § 175 ods. 1 písm. b) zákona o verejnom obstarávaní a rozhodnutím zrušil použitý postup zadávania zákazky.

### **Začiatok konania o preskúmanie úkonov kontrolovaného na základe námietok**

10. Podľa § 171 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní sa konanie o preskúmanie úkonov kontrolovaného na základe námietok začína dňom doručenia námietok úradu. Na základe uvedeného úrad konštatuje, že predmetné konanie o preskúmanie úkonov kontrolovaného na základe námietok začalo dňa **08. 04. 2019**.
11. Podľa § 173 ods. 1 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní je kontrolovaný povinný doručiť úradu písomné vyjadrenie k podaným námietkam a kompletnú dokumentáciu podľa § 24 zákona o verejnom obstarávaní v origináli do siedmich dní odo dňa doručenia námietok, ak ide o konanie o preskúmanie úkonov kontrolovaného na základe námietok. Dňa **12. 04. 2019** kontrolovaný doručil úradu písomné vyjadrenie k podaným námietkam a dokumentáciu k predmetnému verejnemu obstarávaniu a zároveň zriadil v prospech úradu prístup do elektronického systému, v ktorom bola realizovaná predmetná podlimitná zákazka.
12. Úrad zároveň uvádza, že v predmetnom konaní o preskúmanie úkonov kontrolovaného na základe námietok vydal rozhodnutie o predbežnom opatrení č. 7067-6000/2019-PO zo dňa 24. 04. 2019 podľa § 173 ods. 11 zákona o verejnom obstarávaní, ktorým pozastavil konanie kontrolovaného vo verejnom obstarávaní okrem úkonov súvisiacich so zrušením predmetného verejného obstarávania a rozhodol, že lehoty, ktoré určil kontrolovaný a lehoty kontrolovanému, neplynú, a to až do nadobudnutia právoplatnosti rozhodnutia úradu podľa § 174 alebo § 175 zákona o verejnom obstarávaní vydaného v tomto konaní o preskúmanie úkonov kontrolovaného pred uzavretím zmluvy.

### **Písomné vyjadrenie kontrolovaného k námietkam navrhovateľa**

13. Kontrolovaný v písomnom vyjadrení k námietkam navrhovateľa uvádza, že u víťazného uchádzača neexistovali dôvody na jeho vylúčenie. Uchádzač doručil písomné odôvodnenie mimoriadne nízkej ponuky v stanovenej lehote a dôkazy, ktoré dostatočne odôvodňujú nízku úroveň cien a nákladov, a to najmä v časti týkajúcej sa zdôvodnenia hospodárnosti poskytovaných služieb, technického riešenia a osobitne výhodných podmienok, ktoré má uchádzač k dispozícii na poskytnutie služby ako aj s poukazom na dobu trvania zmluvného vzťahu.
14. Kontrolovaný považuje ponuku víťazného uchádzača za reálnu a aj na základe skúseností z predchádzajúceho zmluvného vzťahu nemá pochybnosti o schopnosti víťazného uchádzača poskytnúť požadované plnenie v ním deklarovanej cene. Vyhodnotením ponúk tak podľa kontrolovaného nemohlo dôjsť k porušeniu základných princípov verejného obstarávania

a to princípu rovnakého zaobchádzania, nediskriminácie hospodárskych subjektov, princípu transparentnosti a princípu proporcionality.

15. K správnosti a reálnosti predpokladanej hodnoty zákazky kontrolovaný uvádza, že táto predpokladaná hodnota zákazky bola stanovená na základe faktúr za poskytovanú službu v roku 2018, o čom svedčí aj výpis výdavkov Mesta Zvolen za rok 2018 na položku Rutinná a štandardná údržba verejného osvetlenia mesta Zvolen. Kontrolovaný sa pri stanovení predpokladanej hodnoty zákazky striktne riadil uvedenými zákonnými ustanoveniami. Predpokladanú hodnotu zákazky určil na základe svojich skutočných výdavkov za rok 2018 na rovnaký, resp. porovnateľný predmet zákazky.
16. Kontrolovaný vo svojom vyjadrení tiež uviedol, že v predchádzajúcom, ani v tomto období neuzatváral zmluvu o dielo na tento predmet zákazky s uvedením celkovej hodnoty zákazky. Hodnotiacim kritériom v tomto verejnom obstarávaní bola celková cena služby za obdobie dvoch rokov, v predchádzajúcom období bola hodnotiacim kritériom celková cena za obdobie jedného kalendárneho roka; avšak táto bola iba orientačná, slúžila len na vyhodnotenie jednotkových cien. Samotná zmluva o dielo celkovú cenu služby podľa kontrolovaného neobsahovala. Kontrolovaný upozornil uchádzačov, že maximálna ročná cena za službu bude limitovaná schváleným rozpočtom mesta na príslušný rok. Skutočnú celkovú cenu zákazky tak podľa kontrolovaného nebolo ani v súčasnosti nie je možné pri vyhlásení verejného obstarávania predpokladať, pretože závisí aj od neovplyvniteľných a nepredvídateľných okolností.
17. Kontrolovaný ďalej uvádza, že pri verejnom obstarávaní na uzatvorenie zmluvy o dielo s rovnakým resp. obdobným predmetom na roky 2015 - 2018 sa pri stanovovaní jednotkových cien vychádzalo z celkovej ceny s DPH na obdobie jedného roka, avšak samotná zmluva bola uzatvorená na štyri roky. Podľa súťažných podkladov a zmluvy o dielo za predchádzajúce obdobie súčasťou reálnej celkovej ceny diela za obdobie 2015 až 2018 s poukazom na ustanovenie Článku IV bod 2 Zmluvy o dielo boli aj ceny ostatných materiálov použitých pri vykonávaní diela, ktoré zhotoviteľ fakturoval mesačne v nákupných cenách vrátane dopravy materiálu a to podľa faktúr. Kópie faktúr za ostatný materiál tvorili prílohu mesačnej faktúry. Kontrolovanému preto nie je zrejmé, na základe čoho navrhovateľ uvádza, že zmluva o dielo na roky 2015 - 2018 bola uzatvorená na sumu 145 600,- Eur.
18. Kontrolovaný poukazuje na skutočnosť, že predpokladaná hodnota zákazky, predmetom ktorej bola správa a údržba verejného osvetlenia v meste Zvolen počas rokov 2015 až 2018, bola stanovená na sumu 450 000,00 Eur bez DPH. Ako je z referencie poskytnutej Mestom Zvolen zrejmé, celková skutočná hodnota zákazky bola 391 539, 27 Eur bez DPH. Informácie o vyhlásení verejného obstarávania s predmetom „Verejné osvetlenie - údržba, prevádzka a oprava v mesta Zvolen na roky 2015 - 2018 sú dostupné na webovej adrese <https://www.uvo.gov.sk/vestnik/oznamenie/detail/270065>. Z uvedeného je zrejmé, že víťazný uchádzač v predchádzajúcom období dokázal zrealizovať predmet zákazky za cenu nižšiu ako bola jej predpokladaná hodnota.
19. Kontrolovaný k stavebným prácam realizovaným uchádzačom XY pre Mesto Zvolen v roku 2018, ktoré sa týkali rekonštrukcie verejného osvetlenia uvádza, že má za to, že nie je možné v tejto súvislosti spájať a porovnávať jednotlivé druhy zákaziek. Kontrolovaný hodnotí každú zákazku samostatne a spôsob kalkulácie cenových ponúk považuje za súčasť obchodného tajomstva a know - how uchádzačov. Navrhovateľom špecifikované zákazky realizované uchádzačom boli podľa kontrolovaného vyhodnotené v zmysle zákona a v tom čase platnej

internej smernice Mesta Zvolen, ktorá stanovovala postupy pri zadávaní zákaziek s nízkou hodnotou.

## **Zistenia úradu**

Z predloženej dokumentácie o predmetnom verejnom obstarávaní úrad zistil nasledovné skutočnosti:

20. Kontrolovaný vyhlásil verejnú súťaž na predmet zákazky „Verejné osvetlenie – údržba, prevádzka a oprava, správa a údržba osvetľovacej sústavy a prečerpávacej stanice spodných vôd mesta Zvolen na roky 2019-2021“ vo Vestníku verejného obstarávania č. 40/2019 dňa 26. 02. 2019 pod značkou 4560 – WYS. V závislosti od typu kontrolovaného a predpokladanej hodnoty zákazky vo výške 200 000,00 Eur bez DPH ide o podlimitnú zákazku na poskytnutie služieb. Kontrolovaný poskytol súťažné podklady šiestim záujemcom. V lehote na predkladanie ponúk, t. j. do 13. 03. 2019 do 09:00 ponuku predložili štyria uchádzači, vrátane navrhovateľa. Otváranie ponúk sa uskutočnilo dňa 13. 03. 2019 o 10:00 hod. za účasti zástupcov dvoch uchádzačov. Kontrolovaný doručil navrhovateľovi „Oznámenie o výsledku vyhodnotenia ponúk“ elektronicky dňa 01. 04. 2019. Kontrolovaný v tomto oznámení o vyhodnotení ponúk uviedol, že neakceptuje cenovú ponuku predloženú navrhovateľom, nakoľko navrhovateľom ponúknutá cena bola vyššia ako u úspešného uchádzača. Kontrolovaný navrhovateľa informoval, že jeho ponuka sa na základe výsledkov vyhodnotenia umiestnila ako 2. v poradí – neúspešná. Navrhovateľ tiež v oznámení o vyhodnotení ponúk uviedol, že napriek mimoriadne nízkej ponukovej cene uchádzač doručil vysvetlenie ponuky a komisia na vyhodnotenie ponúk jeho odôvodnenie akceptovala s tým, že vysvetlenie je preukázateľné a relevantné. Dňa 08. 04. 2019 navrhovateľ doručil úradu námietky podľa § 170 ods. 3 písm. f) zákona o verejnom obstarávaní smerujúce proti vyhodnoteniu ponúk v predmetnej verejnej súťaži.
21. V bode II.2.5) „Kritériá na vyhodnotenie ponúk“ výzvy na predkladanie ponúk, je uvedené, cit.: „Cena.“.
22. V časti C „Kritériá na hodnotenie ponúk a pravidlá ich uplatnenia“ súťažných podkladov kontrolovaného je uvedené, cit.: „
- Kritériá na hodnotenie ponúk:**
- 1.1 Kritériom na vyhodnotenie ponúk je najnižšia cena
- 1. Kritérium – Najnižšia cena**
- 2. Spôsob vyhodnotenia ponúk**
- 2.1 Kritérium – Najnižšia cena
- Úspešnou sa stane ponuka s najnižšou cenou s DPH/celkom za predmet zákazky, zaokrúhlené na dve desatinné miesta. Poradie ostatných sa určí vzostupne.
- Verejný obstarávateľ bude postupovať pri vyhodnocovaní ponúk podľa § 53 zákona o verejnom obstarávaní.
- Ostatné ponuky budú vyhodnotené ako neúspešné.“.**
23. Z dokumentácie predloženej kontrolovaným, konkrétne z dokumentu označeného ako „Zápisnica z vyhodnotenia ponúk“ zo dňa 25. 03. 2019 o 09:00 vyplýva, že komisia

identifikovala ako mimoriadne nízku ponuku uchádzača: XY. Komisia kontrolovaného požiadala vyššie uvedeného uchádzača o vysvetlenie mimoriadne nízkej ponuky podľa § 53 zákona o verejnom obstarávaní, pričom požadovala od uchádzača písomné odôvodnenie. V predmetnej zápisnici z vyhodnotenia ponúk je ďalej uvedené, cit.: „(...) **Zoznam uchádzačov, ktorí budú vyzvaní na vysvetlenie podľa § 53 ods. 1 ZVO:** Komisia označila ponuku uchádzača, ktorý sa umiestnil na prvom mieste, ako mimoriadne nízku ponuku. Preto uchádzač bude vyzvaný k vysvetleniu mimoriadne nízkej ponuky: XY.

Komisia verejného obstarávateľa v zmysle § 53 zákona o verejnom obstarávaní v platnom znení požiadala o písomné odôvodnenie uchádzača.

**(...) Dôvody vylúčenia/ nevyúčenia mimoriadne nízkych ponúk:**

V súlade s ustanovením zákona NR SR č. 343/2015 Z. z. o verejnom obstarávaní a o zmene a doplnení niektorých zákonov v znení neskorších predpisov, komisia verejného obstarávateľa vyhodnocovala odôvodnenie mimoriadne nízkej ponuky u uchádzača, ktorý vysvetlenie doručil. Komisia konštatuje, že uvedený uchádzač doručil vysvetlenie ponuky a že jeho odôvodnenie je preukázateľné a relevantné. Ponuku uchádzača : XY; komisia akceptovala a vyhodnotila ako úspešnú ponuku.“.

24. Zo zápisnice z vyhodnotenia ponúk zo dňa 25. 03. 2019 vyplýva, že uchádzač XY bol kontrolovaným vyzvaný na vysvetlenie mimoriadne nízkej ponuky. Kontrolovaný doručil dňa 18. 03. 2019 uchádzačovi XY dokument s názvom „Žiadosť o vysvetlenie mimoriadne nízkej ceny“ zo dňa 14. 03. 2019, v ktorom bolo vedené cit.: „(...) Dňa 13. 03. 2019 komisia menovaná primátorkou Mesta Zvolen vyhodnotila súťažné ponuky hore uvedenej zákazky. Po kontrole Vašej súťažnej ponuky komisia zistila, že celková cena za poskytnutie služby zákazky v zmysle § 53 ods. 3 písm. a) zákona č. 343/2015 Z. z. o verejnom obstarávaní v znení neskorších predpisov považuje za mimoriadne nízku súťažnú ponuku.

Zároveň Vašu cenovú ponuku komisia na základe časti 5.3 bodu 5.3.5 a 5.3.6 Súťažných podkladov vyhodnotila ako mimoriadne nízku ponuku, nakoľko Vaša ponuka je nižšia ako vyššie definovaný priemer ponúk - podľa § 53 ods. 3 zákona o verejnom obstarávaní.

Komisia Vás žiada zaslať odôvodnenie mimoriadne nízkej ponuky v zmysle § 53 ods. 2 písm. a) až f) zákona 343/2015 v znení neskorších predpisov. Požadované vysvetlenie žiadame doručiť prostredníctvom elektronického komunikačného portálu [www.ezakazky.sk](http://www.ezakazky.sk) najneskôr do piatich pracovných dní odo dňa doručenia tejto žiadosti.“.

25. Uchádzač XY doručil v lehote stanovenej kontrolovaným dňa 21. 03. 2019 dokument s názvom „Vysvetlenie mimoriadne nízkej ponuky“ v ktorom uviedol, cit.: „V nadväznosti na list verejného obstarávateľa na zákazku „Verejné osvetlenie – údržba, prevádzka a oprava, správa a údržba osvetľovacej sústavy a prečerpávacej stanice spodných vôd mesta Zvolen na roky 2019 – 2021“ predkladáme nasledovné odôvodnenie navrhovanej ceny v predloženej ponuke.

Navrhovaná cena:

Bez DPH	97 831,50 €
DPH	19 566,30 €
Spolu s DPH	117 397,80 €

Predmetnú cenu sme spracovali na základe obstarávateľom predložených podkladov a súťažných požiadaviek, s plným rešpektovaním predloženého hodnotiaceho formuláru, na základe využitia vlastných poznatkov a skúseností firmy.

Výška ceny je objektivizovaná na základe viacročných skúseností firmy s predmetom verejnej súťaže. Pri tvorbe ceny boli zohľadnené ceny materiálov, ktoré máme od našich stálych dodávateľov, ktorí nám ponúkajú značné zľavy, ako aj skladové zásoby, ktorými momentálne disponujeme.

Naša cenová ponuka zohľadňuje využitie vlastných strojov a zariadení, s čím súvisia nižšie náklady na používanie. Zohľadnené je aj sídlo firmy v meste Zvolen, a s tým spojené malé náklady na dopravu.

V predmetnej cene sú zahrnuté všetky náklady spojené s realizáciou predmetu zákazky.“.

26. Z dokumentácie ktorú kontrolovaný sprístupnil v elektronickej podobe ďalej vyplýva, že dňa 01. 04. 2019 kontrolovaný doručil navrhovateľovi dokument zo dňa 26. 03. 2019 označený ako „Oznámenie o výsledku vyhodnotenia ponúk“. Kontrolovaný v tomto oznámení uviedol, že navrhovateľom predložená ponuka bola vyhodnotená ako neúspešná. Ďalej uviedol, že neakceptuje cenovú ponuku navrhovateľa, nakoľko navrhovateľom ponúknutá cenová ponuka bola vyššia ako úspešného uchádzača. K charakteristike a výhodám prijatej ponuky kontrolovaný uviedol, že napriek mimoriadne nízkej ponukovej cene úspešný uchádzač doručil vysvetlenie ponuky a komisia na vyhodnotenie ponúk jeho odôvodnenie akceptovala s tým, že vysvetlenie je preukázateľné a relevantné. Kontrolovaný navrhovateľa informoval, že jeho ponuka sa na základe výsledkov vyhodnotenia umiestnila na druhom mieste. Kontrolovaný tiež navrhovateľa informoval o nasledovnom poradí uchádzačov:

Uchádzač	PORADIE	Kritérium - Celková zmluvná cena v EUR
XY	1. úspešný	117 397,80
XY	2. neúspešný	209 972,30
XY	3. neúspešný	217 202,36
XY	4. neúspešný	235 823,02

### Právny rámec

27. Podľa § 10 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní verejný obstarávateľ a obstarávateľ sú povinní pri zadávaní zákaziek, koncesií a pri súťaži návrhov postupovať podľa tohto zákona.
28. 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.
29. Podľa § 44 ods. 3 zákona o verejnom obstarávaní sa ponuky sa vyhodnocujú na základe
- najlepšieho pomeru ceny a kvality,
  - nákladov použitím prístupu nákladovej efektívnosti najmä nákladov počas životného cyklu alebo
  - najnižšej ceny.
30. Podľa § 53 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní ak sa pri určitej zákazke javí ponuka ako mimoriadne nízka vo vzťahu k tovaru, stavebným prácam alebo službe, komisia písomne

požiada uchádzača o vysvetlenie týkajúce sa tej časti ponuky, ktoré sú pre jej cenu podstatné. Vysvetlenie sa môže týkať najmä:

- a) hospodárnosti stavebných postupov, hospodárnosti výrobných postupov alebo hospodárnosti poskytovaných služieb,
- b) technického riešenia alebo osobitne výhodných podmienok, ktoré má uchádzač k dispozícii na dodanie tovaru, na uskutočnenie stavebných prác, na poskytnutie služby,
- c) osobitosti tovaru, osobitosti stavebných prác alebo osobitosti služby navrhovanej uchádzačom,
- d) dodržiavania povinností v oblasti ochrany životného prostredia, sociálneho práva alebo pracovného práva podľa osobitných predpisov,
- e) dodržiavania povinností voči subdodávateľom,
- f) možnosti uchádzača získať štátnu pomoc.

31. Podľa § 53 ods. 3 zákona o verejnom obstarávaní ak boli predložené najmenej tri ponuky od uchádzačov, ktorí spĺňajú podmienky účasti, ktoré spĺňajú požiadavky verejného obstarávateľa alebo obstarávateľa na predmet zákazky, mimoriadne nízkou ponukou je vždy aj ponuka, ktorá obsahuje cenu plnenia najmenej o

- a) 15% nižšiu, ako priemer cien plnenia podľa ostatných ponúk okrem ponuky s najnižšou cenou alebo
- b) 10% nižšiu, ako je cena plnenia podľa ponuky s druhou najnižšou cenou plnenia.

32. Podľa § 55 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní verejný obstarávateľ a obstarávateľ sú povinní po vyhodnotení ponúk, po skončení postupu podľa odseku 1 a po odoslaní všetkých oznámení o vylúčení uchádzača, záujemcu alebo účastníka bezodkladne písomne oznámiť všetkým uchádzačom, ktorých ponuky sa vyhodnocovali, výsledok vyhodnotenia ponúk, vrátane poradia uchádzačov a súčasne uverejniť informáciu o výsledku vyhodnotenia ponúk a poradie uchádzačov v profile. Úspešnému uchádzačovi alebo uchádzačom oznámia, že jeho ponuku alebo ponuky prijímajú. Neúspešnému uchádzačovi oznámia, že neuspel a dôvody neprijatia jeho ponuky. Neúspešnému uchádzačovi v informácii o výsledku vyhodnotenia ponúk uvedú aj identifikáciu úspešného uchádzača alebo uchádzačov, informáciu o charakteristikách a výhodách prijatej ponuky alebo ponúk a lehotu, v ktorej môže byť doručená námietka. Dátum odoslania informácie o výsledku vyhodnotenia ponúk preukazujú verejný obstarávateľ a obstarávateľ.

### **Právne posúdenie úradom**

33. Úrad preskúmal postup kontrolovaného v predmetnom verejnom obstarávaní v rozsahu namietaných skutočností a po zhodnotení všetkých podkladov, najmä dokumentácie predloženej kontrolovaným, vyjadrenia kontrolovaného, ako aj navrhovateľom namietaných skutočností konštatuje nasledovné:

34. V súvislosti s námietkou navrhovateľa, úrad overil, či si kontrolovaný splnil svoju zákonnú povinnosť požiadať uchádzača o vysvetlenie mimoriadne nízkej ponuky, či kontrolovaný reálne a dostatočne overil a vyhodnotil prítomnosť mimoriadne nízkej ponuky úspešného uchádzača.

35. Zo zápisnice z vyhodnotenia ponúk vyplýva, že Komisia na svojom zasadnutí dňa 25. 03. 2019 o 09.00 hod. akceptovala vysvetlenie mimoriadne nízkej ponuky (popísané v bode 25 tohto rozhodnutia) úspešného uchádzača a schválila koncové poradie uchádzačov.



36. Z vyššie uvedených skutočností je zrejmé, že kontrolovaný vyhodnotil ponukovú cenu úspešného uchádzača ako mimoriadne nízku. Úrad v tejto súvislosti konštatuje, že záver kontrolovaného o existencii mimoriadne nízkej ponuky bol správny a zákonný, nakoľko ponuková cena úspešného uchádzača spĺňa znaky podľa § 53 ods. 3 zákona o verejnom obstarávaní. Priemer cien plnenia podľa ostatných ponúk okrem ponuky s najnižšou cenou je totiž 220 999,23 Eur s DPH.
37. V zmysle rozsudku Krajského súdu v Bratislave č. k. 2S 366/10-352 zo dňa 28. 09. 2011 zaoberajúcom sa mimoriadne nízku cenou možno všeobecne mimoriadne nízku cenu definovať ako takú cenu, ktorá z najrozličnejších dôvodov vyvoláva dôvodné pochybnosti verejného obstarávateľa, či je uchádzač schopný takúto cenu pri realizácii zákazky dodržať, pričom pri určovaní, či je alebo nie je cena mimoriadne nízka, je potrebné vychádzať z väzby na predmet zákazky v spojení s predpokladanou hodnotou zákazky a ponúk ostatných uchádzačov. Na základe analógie možno závery z vyššie uvedeného rozsudku aplikovať aj na ponuky s mimoriadne nízku hodnotou niektorého z kritérií na vyhodnotenie ponúk stanovených verejným obstarávateľom, teda napríklad aj na nízke ceny jednotlivých kritérií na vyhodnotenie ponúk.
38. V súvislosti s procesom vyhodnocovania ponúk vo verejnom obstarávaní úrad uvádza, že v tomto procese, tak ako počas celého verejného obstarávania, je verejný obstarávateľ povinný konať v súlade s princípmi verejného obstarávania, z ktorých v tomto konkrétnom prípade do popredia vystupuje najmä princíp transparentnosti. Úrad opätovne zdôrazňuje, že v zmysle § 24 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní je verejný obstarávateľ povinný zdokumentovať celý priebeh verejného obstarávania s dôrazom na preskúmateľnosť rozhodnutí prijatých vo všetkých fázach verejného obstarávania, bez ohľadu na použité prostriedky komunikácie.
39. Z ustálenej rozhodovacej praxe úradu vyplýva, že všeobecne možno mimoriadne nízku ponuku definovať ako takú ponuku, ktorá z najrôznejších dôvodov vyvoláva dôvodné pochybnosti verejného obstarávateľa o schopnosti uchádzača zrealizovať pri takejto cene zákazku riadne a včas a ktorá je v kontexte s ponukami ostatných uchádzačov alebo predpokladanej hodnoty zákazky značne nižšia.<sup>1</sup>
40. Úrad má za to, že je v záujme kontrolovaného, aby zisťoval realnosť ponuky uchádzača a predchádzal tak situáciám, kedy by uchádzač vo svojej ponuke zámerne v niektorom z kritérií na vyhodnotenie ponúk uviedol mimoriadne nízku hodnotu z dôvodu, aby sa stal úspešným uchádzačom vo verejnom obstarávaní, pričom následne počas plnenia zmluvy by v danom termíne nebol schopný poskytnúť požadovaný predmet zákazky. Predmetné ustanovenie zároveň chráni aj ostatných uchádzačov, ktorí predložili ponuku na základe svojich reálnych možností. Nemožnosť vylúčiť mimoriadne nízku ponuku by totiž mohla mať za následok, že uchádzači, ktorí predložia reálne hodnoty na plnenie kritérií stanovených verejným obstarávateľom, by boli znevýhodnení oproti tým, ktorí predložia mimoriadne nízke (nereálne) ponuky na účel získania danej zákazky.
41. Úrad uvádza, že v prípade, ak sa vo verejnom obstarávaní vyskytne ponuka vykazujúca znaky mimoriadne nízkej ponuky, resp. ak komisia na vyhodnotenie ponúk ponuku uchádzača

---

<sup>1</sup> Ide napríklad o rozhodnutie o úrade námietkach č. 33-6000/2014-ON/393 zo dňa 05. 03. 2014, rozhodnutie č. 8100-6000/2014- ON/220 zo dňa 03. 10. 2014, rozhodnutie č. 10849-6000/2014-ON/328 zo dňa 05. 12. 2014, rozhodnutie č. 4513-6000/2015-ON/90 zo dňa 27. 05. 2015.

vyhodnotí ako mimoriadne nízku, je s prihliadnutím na princíp transparentnosti a na ustanovenie § 24 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní, potrebné, aby bolo takéto rozhodnutie komisie preskúmateľné a riadne odôvodnené. **Existencia preskúmateľného a riadne zdôvodneného rozhodnutia je však podľa úradu potrebná aj v prípade, ak komisia akceptuje vysvetlenie mimoriadne nízkej ponuky uchádzača.** Uvedené podľa názoru úradu platí obzvlášť v prípade, ak je rozdiel v ponukách uchádzačov výrazný.

42. Preskúmaním postupu kontrolovaného pri hodnotení ponuky úspešného uchádzača úrad dospel k záveru, že rozhodnutie kontrolovaného, ktorým akceptoval vysvetlenie predložené úspešným uchádzačom (popísané v bode 23 tohto rozhodnutia) je neodôvodnené a teda nepreskúmateľné. Zo strany kontrolovaného predstavuje jednoduché akceptovanie vysvetlenia predloženého úspešným uchádzačom len holé konštatovanie kontrolovaného, pričom nie je zrejmé, z akého dôvodu argumenty predložené úspešným uchádzačom rozplynuli pochybnosti kontrolovaného o reálnosti ponuky úspešného uchádzača. Z tohto dôvodu je postup kontrolovaného netransparentný a v rozpore s § 10 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní.
43. Úrad uvádza, že kontrolovaný vo svojej žiadosti o vysvetlenie mimoriadne nízkej ponuky neuvádza žiadne požiadavky na vysvetlenie tej časti ponuky, ktoré sú pre jej cenu podstatné, resp. konkrétnych súborných položiek, ale žiada o vysvetlenie ceny bez dodatočnej špecifikácie. Kontrolovaný uvádza iba príslušné ustanovenia zákona o verejnom obstarávaní ohľadom mimoriadne nízkej ponuky. Preskúmaním samotnej žiadosti o vysvetlenie mimoriadne nízkej ponuky popísanej v bode 24 tohto rozhodnutia dospel úrad k záveru, že táto žiadosť bola koncipovaná všeobecne, de facto len odkazom na ustanovenie § 53 ods. 2 a ods. 3 zákona o verejnom obstarávaní. Obsahu žiadosti tak primerane zodpovedá obsah vysvetlenia predloženého úspešným uchádzačom, ktoré podľa názoru úradu obsahuje (celkom prirodzene) všeobecné vyjadrenia úspešného uchádzača o zohľadnení cien materiálov, o skladových zásobách, vlastných strojoch a zariadeniach, či o sídle firmy v meste Zvolen a s tým spojenými menšími nákladmi na dopravu.
44. Úrad má za to, že dostatočné a reálne vyhodnotenie mimoriadne nízkej ponuky spočíva v reálnom overení nacenenia ponuky v súlade so všetkými právnymi predpismi upravujúcimi poskytovanie predmetu zákazky, overenia pravdivosť tvrdení a argumentov preukazujúcich reálnu schopnosť poskytovať dané služby v požadovanej kvalite za ponúknutú cenu. Úrad má tiež za to, že v predmetnom prípade mal kontrolovaný podrobne skúmať kalkulované náklady jednotlivých súborných položiek úspešného uchádzača. Reálnosť deklarovaných nákladov úspešným uchádzačom musí kontrolovaný overiť preskúmateľným a dostatočným spôsobom.
45. Úrad k tvrdeniam navrhovateľa, ktoré sa týkajú predchádzajúcich verejných súťaží na prevádzkovanie verejného osvetlenia v meste Zvolen uvádza, že ide o už ukončené verejné súťaže a nie je v jeho kompetencii porovnávať ceny za materiál a práce v danom čase, nakoľko sa ceny veľmi rýchlo menia a rast, resp. pokles cien závisí od viacerých faktorov.
46. Na podklade vyššie uvedeného úrad konštatuje, že kontrolovaný nedostatočným spôsobom skúmal mimoriadne nízku ponuku úspešného uchádzača, keď sa uspokojil len so všeobecnými vyjadreniami úspešného uchádzača ohľadom jeho ponuky. Úrad dáva do pozornosti, že pri povinnosti skúmať mimoriadne nízku ponuku, ktorá prináleží kontrolovanému je rovnako nevyhnutné, aby bola žiadosť vo vzťahu k mimoriadne nízkej ponuke koncipovaná tak, aby bola schopná zabezpečiť právnu istotu, resp. odstránenie nedostatku jasnosti ponuky uchádzača, ktorý kontrolovaný identifikoval. Zmyslom takto

koncipovanej žiadosti je zabrániť zvýhodneniu alebo nezvýhodneniu uchádzača, ktorému bola žiadosť adresovaná. Práve nedostatočné preskúmanie jednotlivých aspektov ponuky úspešného uchádzača spôsobuje neodôvodnenosť akceptovania ponuky úspešného uchádzača a je dôvodom nepreskúmateľnosti a netransparentnosti v postupe kontrolovaného.

47. Na základe uvedeného úrad konštatuje, že námietky navrhovateľa sú **opodstatnené**.
48. Podľa § 175 ods. 1 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní ak úrad v konaní o preskúmanie úkonov kontrolovaného pred uzavretím zmluvy zistí, že postupom kontrolovaného bol porušený tento zákon a porušenie malo alebo mohlo mať vplyv na výsledok verejného obstarávania, rozhodnutím nariadi vo vzťahu k zákazke alebo koncesii alebo ich časti odstrániť protiprávny stav. Vyššie uvedené porušenie zákona o verejnom obstarávaní navyše úrad v tejto fáze verejného obstarávania a v tomto konaní vyhodnotil ako porušenie, ktoré mohlo mať vplyv na výsledok verejného obstarávania, nakoľko v tejto fáze verejného obstarávania nie je možné jednoznačne konštatovať, že by verejné obstarávanie smerovalo k výberu takého zmluvného partnera, ktorý by vzišiel zo zákazky zadávanej v súlade so zákonom o verejnom obstarávaní. Z daného dôvodu je potrebné odstrániť protiprávny stav, spôsobom uvedeným vo výroku tohto rozhodnutia.
49. Podľa § 175 ods. 8 zákona o verejnom obstarávaní je úrad povinný v rozhodnutí, v ktorom konštatuje porušenie tohto zákona kontrolovaným, uviesť 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 uviesť stručný návod pre kontrolovaného, ako v druhovo rovnakej veci v budúcnosti predísť porušeniu tohto zákona. **V súvislosti s vyhodnocovaním ponúk úrad uvádza, že kontrolovaný sa dopustil konania, ktoré je v rozpore s § 10 ods. 2 v spojení s § 53 ods. 2 a 3 zákona o verejnom obstarávaní, keď dostatočne transparentným spôsobom nevyhodnotil mimoriadne nízke ponuky jednotlivých uchádzačov, ktorých dôsledné preskúmanie mohlo mať vplyv na výsledok verejného obstarávania. Úrad odporúča kontrolovanému, aby v druhovo rovnakej veci, t. j. pri opätovnom vyhodnocovaní ponúk nepostupoval iba formálne, ale aby vecne skúmal reálnosť ponukových cien uchádzačov. Úrad v týchto prípadoch odporúča kontrolovanému koncipovať žiadosť o vysvetlenie mimoriadne nízkej ponuky dostatočne jasne a určito resp. konkrétnymi otázkami smerujúcimi k vyjasneniu a vysvetleniu ponuky, nie iba všeobecným odkazom na oblasť, ktorej sa posudzovanie mimoriadne nízkej ponuky môže týkať. Zároveň je nutné, aby kontrolovaný vyhodnotil a overil tvrdenia uvádzané vo vysvetleniach a svoje rozhodnutie o akceptovaní alebo neakceptovaní ponukových cien riadnym a preskúmateľným spôsobom odôvodnil. Úrad tiež pripomína, že inštitút žiadosti o vysvetlenie mimoriadne nízkej ponuky je možné, a spravidla aj nutné, uplatniť aj opakovane.**

### **Kaucia**

50. Podľa § 172 ods. 5 zákona o verejnom obstarávaní kaucia vo výške podľa odsekov 2 až 4 je príjmom štátneho rozpočtu dňom nadobudnutia právoplatnosti rozhodnutia úradu, ktorým boli námietky zamietnuté. Kaucia sa vo výške 35% z výšky kaucie podľa odsekov 2 až 4 stáva príjmom štátneho rozpočtu dňom nadobudnutia právoplatnosti rozhodnutia úradu o zastavení konania podľa § 174 ods. 1 písm. d). Úrad vráti navrhovateľovi kauciu alebo jej časť, ktorá sa nestala príjmom štátneho rozpočtu, do 30 dní odo dňa právoplatnosti rozhodnutia.

51. V súlade s predmetným ustanovením a výrokom tohto rozhodnutia úrad vráti navrhovateľovi kauciu do 30 dní odo dňa nadobudnutia právoplatnosti rozhodnutia o námietkach.
52. Podľa § 175 ods. 11 zákona o verejnom obstarávaní rozhodnutie podľa odseku 1 sa zároveň doručuje všetkým úradu známym uchádzačom, záujemcom a účastníkom.
53. Na základe uvedeného bolo potrebné rozhodnúť tak, ako je uvedené vo výrokovej časti tohto rozhodnutia.

### **Poučenie:**

Proti tomuto rozhodnutiu môže účastník konania o preskúmanie úkonov kontrolovaného na základe námietok a osoba podľa § 175 ods. 11 zákona č. 343/2015 Z. z. o verejnom obstarávaní a o zmene a doplnení niektorých zákonov v znení neskorších predpisov podať odvolanie podľa § 177 tohto zákona. Odvolanie musí byť doručené na Úrad pre verejné obstarávanie, Ružová dolina č. 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 rozhodnutie úradu podľa § 175 je 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. Podľa § 178 ods. 2 zákona č. 343/2015 Z. z. o verejnom obstarávaní a o zmene a doplnení niektorých zákonov v znení neskorších predpisov ak sa osoby podľa § 177 ods. 1 vzdajú odvolania alebo vezmú svoje odvolanie späť, toto rozhodnutie nadobudne právoplatnosť dňom doručenia vzdania sa alebo späťvzatia odvolania úradu.

riaditeľ odboru dohľadu

### Rozhodnutie sa doručí:

1. XY – navrhovateľ
2. Mesto Zvolen, Námestie slobody 22, 960 61 Zvolen – kontrolovaný

### Na vedomie:

Podľa rozdeľovníka