

Úrad pre verejné obstarávanie ako ústredný orgán štátnej správy pre verejné obstarávanie podľa § 140 a orgán príslušný podľa § 147 písm. c), § 167 ods. 2 písm. b), § 169 ods. 3 písm. b) zákona č. 343/2015 Z. z. o verejnom obstarávaní a o zmene a doplnení niektorých zákonov v znení neskorších predpisov v konaní o preskúmanie úkonov kontrolovaného po uzavretí zmluvy na základe podnetu osoby, ktorá nebola oprávnená podať námietky na predmet zákazky „**Kontrola, diagnostika, servis a oprava osobných vozidiel**“, ktorá bola vyhlásená verejným obstarávateľom Štátny ústav pre kontrolu liečiv, Kvetná 11, 825 08 Bratislava (ďalej len „kontrolovaný“), zverejnená dňa 29. 12. 2016 o 9:50 hod. na webovej stránke www.eks.sk pod identifikátorom č. Z201649291, OF-117217, vydáva toto

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

Úrad pre verejné obstarávanie podľa § 175 ods. 4 zákona č. 343/2015 Z. z. o verejnom obstarávaní a o zmene a doplnení niektorých zákonov v znení neskorších predpisov uvádza, že kontrolovaný svojím konaním **porušil:**

1. **§ 10 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní, a to princíp rovnakého zaobchádzania a nediskriminácie hospodárskych subjektov**, keď v predmetnom postupe zadávania zákazky obmedzil možnosť predkladania ponúk potenciálnymi uchádzačmi výlučne so sídlom servisných stredísk v mestských častiach BA I, BA II, BA III a BA V, pričom toto porušenie **mohlo mať vplyv na výsledok verejného obstarávania.**

O d ô v o d n e n i e :

1. Dňa 9. 1. 2017 bol Úradu pre verejné obstarávanie (ďalej len „úrad“) od osoby, ktorá nebola oprávnená podať námietky, doručený podnet na preskúmanie úkonov kontrolovaného pri zadávaní podlimitnej zákazky na poskytnutie služby po uzavretí zmluvy na predmet „**Kontrola, diagnostika, servis a oprava osobných vozidiel**“, postupom pre zadávanie podlimitných zákaziek s využitím elektronického trhoviska podľa § 108 ods. 1 písm. a) v nadväznosti na § 109 až § 112 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“), vyhlásenej kontrolovaným, ktorá bola zverejnená dňa 29. 12. 2016 o 9:50 hod. na webovej stránke www.eks.sk pod identifikátorom č. Z201649291, OF-117217.
2. Podľa § 167 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní úrad vykonáva dohľad nad dodržiavaním povinností verejného obstarávateľa, obstarávateľa alebo osoby podľa § 8 zákona o verejnom obstarávaní ustanovených zákonom o verejnom obstarávaní.
3. Podľa § 169 ods. 3 zákona o verejnom obstarávaní konanie o preskúmanie úkonov kontrolovaného po uzavretí zmluvy, koncesnej zmluvy alebo rámcovej dohody, po ukončení súťaže návrhov, po zadaní zákazky na základe rámcovej dohody, po ukončení postupu

inovatívneho partnerstva (ďalej len „konanie o preskúmanie úkonov kontrolovaného po uzavretí zmluvy“) sa začína

a) z vlastného podnetu úradu,

b) na základe podnetu osoby, ktorá nebola oprávnená podať námietky alebo

c) na základe podnetu orgánu štátnej správy, ktorý osvedčí právny záujem v danej veci, ak boli kontrolovanému poskytnuté finančné prostriedky na dodanie tovaru, uskutočnenie stavebných prác alebo poskytnutie služieb z Európskej únie.

4. Podľa § 170 ods. 8 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní námietky nie je možné podať pri podlimitných zákazkách, pri ktorých verejný obstarávateľ alebo osoba podľa § 8 postupovala podľa § 109 až § 111.
5. Podľa § 171 ods. 9 zákona o verejnom obstarávaní konanie o preskúmanie úkonov kontrolovaného podľa § 169 ods. 1 písm. a) až c) a ods. 3 a 4 sa začína dňom doručenia oznámenia o začatí konania kontrolovanému. Predmetné oznámenie bolo kontrolovanému doručené dňa 3. 4. 2017 listom „Oznámenie o začatí konania o preskúmanie úkonov kontrolovaného po uzavretí zmluvy“ č. 2356-7000/2017-ODII/3 z 30. 3. 2017. Úrad konštatuje, že konanie o preskúmanie úkonov kontrolovaného po uzavretí zmluvy sa začalo 3. 4. 2017.
6. Úrad súčasne predmetným listom č. 2356-7000/2017-ODII/3 „Oznámenie o začatí konania o preskúmanie úkonov kontrolovaného po uzavretí zmluvy“ z 30. 3. 2017, požiadal kontrolovaného o predloženej kompletnej dokumentácie z predmetného verejného obstarávania v lehote do 5 pracovných dní odo dňa doručenia tohto oznámenia.
7. Účelom konania o preskúmanie úkonov kontrolovaného po uzavretí zmluvy je preskúmanie postupu kontrolovaného pri zadávaní zákazky a posúdenie objektívneho stavu veci z dokumentácie predloženej kontrolovaným a jeho súladu so zákonom o verejnom obstarávaní. Postup zadávania predmetnej zákazky je v štádiu po uzavretí zmluvy.
8. Úrad podľa § 175 ods. 5 zákona o verejnom obstarávaní rozhodne v konaní o preskúmanie úkonov kontrolovaného do 30 dní odo dňa doručenia kompletnej dokumentácie v origináli úradu.
9. Kontrolovaný dňa 7. 4. 2017 doručil úradu listom č. 1312/2017/630 „Oznámenie o začatí konania o preskúmanie úkonov kontrolovaného po uzavretí zmluvy - predloženie kompletnej dokumentácie z predmetného verejného obstarávania“ z 3. 4. 2017 dokumentáciu k predmetnému verejnému obstarávaniu.
10. Podľa § 173 ods. 13 zákona o verejnom obstarávaní úrad pred vydaním rozhodnutia podľa § 175 v konaní o preskúmanie úkonov kontrolovaného podľa § 169 ods. 1 písm. a) až c) a ods. 3 a 4 vyzve kontrolovaného, aby sa v lehote, ktorá nesmie byť kratšia ako päť pracovných dní odo dňa doručenia výzvy, písomne vyjadril ku skutočnostiam, ktoré úrad zistil v konaní o preskúmanie úkonov kontrolovaného; na vyjadrenie doručené po uplynutí tejto lehoty úrad neprihliada. Lehota podľa § 175 ods. 5 neplynie od vydania výzvy podľa prvej vety do doručenia vyjadrenia kontrolovaného alebo do uplynutia lehoty podľa prvej vety, podľa toho, ktorá skutočnosť nastane skôr.
11. Úrad podľa § 173 ods. 13 zákona o verejnom obstarávaní vyzval kontrolovaného listom č. 2356-7000/2017-ODII/5 „Výzva na vyjadrenie sa ku skutočnostiam zisteným v konaní o preskúmanie úkonov kontrolovaného po uzavretí zmluvy“ z 25. 4. 2017 na vyjadrenie sa ku skutočnostiam, ktoré úrad zistil v konaní o preskúmanie úkonov kontrolovaného

po uzavretí zmluvy v lehote do 5 pracovných dní odo dňa doručenia tohto listu, ktorý bol kontrolovanému doručený dňa 27. 4. 2017. Predmetným listom úrad zároveň upozornil kontrolovaného, že na vyjadrenie doručené po uplynutí tejto lehoty úrad neprihliada.

12. Kontrolovaný v stanovenej lehote doručil úradu dňa 4. 5. 2017 list č. 1312/2017/630 „Výzva na vyjadrenie sa ku skutočnostiam zisteným v konaní o preskúmanie úkonov kontrolovaného po uzavretí zmluvy - odpoveď“ zo 4. 5. 2017, ktorým sa vyjadril ku skutočnostiam, ktoré úrad zistil v konaní o preskúmanie úkonov kontrolovaného po uzavretí zmluvy.

Úrad po preskúmaní kontrolovaným predloženej dokumentácie zistil nasledovné skutočnosti:

13. Kontrolovaný je verejným obstarávateľom podľa § 7 ods. 1 písm. d) zákona o verejnom obstarávaní. Na obstaranie vyššie uvedeného predmetu zákazky, týkajúceho sa zákazky na poskytnutie služby, kontrolovaný použil postup zadávania podlimitnej zákazky s využitím Elektronického kontraktového systému (ďalej len „EKS“) podľa § 109 až § 112 zákona o verejnom obstarávaní, konkrétne podľa § 110 zákona o verejnom obstarávaní.
14. Kontrolovaný postupoval podľa Obchodných podmienok EKS verzia 3.0 účinná od 18. 4. 2016.
15. Kontrolovaný vyhlásil postup zadávania podlimitnej zákazky s využitím EKS na predmet „Kontrola, diagnostika, servis a oprava osobných vozidiel“, ktorá bola zverejnená dňa 29. 12. 2016 o 9:50 hod. na webovej stránke www.eks.sk pod identifikátorom č. Z201649291, OF-117217.
16. Z predloženej dokumentácie vyplýva, že kontrolovaný určil predpokladanú hodnotu zákazky vo výške 9 950,00 EUR bez DPH na základe údajov a informácií o zákazke na porovnateľný predmet zákazky.
17. Z časti I. „Všeobecná špecifikácia predmetu zákazky“ objednávkového formulára vyplýva, že predmetom zákazky je vykonanie kontroly, diagnostiky a následného servisu, výmena prevádzkových náplní, filtrov, vyváženie a prezutie sezónnych pneumatík, príprava na STK a EK na osobných vozidlách objednávateľa, pričom kontrolovaný uviedol nasledovné CPV zatriedenie: 50112000-3 (Oprava a údržba osobných motorových vozidiel), 50116500-6 (Opravy pneumatík vrátane montáže a vyvažovania).
18. V závislosti od typu kontrolovaného a predpokladanej hodnoty zákazky tak ide o podlimitnú zákazku na poskytnutie služby.
19. V časti IV. „Osobitné požiadavky na plnenie“ objednávkového formulára kontrolovaný o. i. stanovil, cit.: „Servisné stredisko požadujeme len v lokalite BA I, BA II, BA III a BA V.“
20. V bode 5.1 „Miesto plnenia zmluvy“ časť V. „Zmluvné podmienky“ objednávkového formulára kontrolovaný uviedol Bratislava - mestská časť Ružinov, okres Bratislava II, Bratislavský kraj, Slovenská republika.
21. V bode 5.2 „Čas/lehota plnenia zmluvy“ časť V. „Zmluvné podmienky“ objednávkového formulára kontrolovaný stanovil lehotu plnenia zmluvy od 10. 1. 2017 9:45 hod. do 31. 12. 2017 9:46 hod..

22. V bode 5.6 „Druh financovania“ časť V. „Zmluvné podmienky“ objednávkového formulára kontrolovaný uviedol, že zákazka nie je financovaná zo zdrojov EÚ.
23. V časti VI. „Kritériá ponuky“ objednávkového formulára je ako kritérium určujúce poradie dodávateľov uvedená celková cena predmetu zákazky, pričom ako hodnotiace kritérium je uvedená cena s DPH s váhou 100.
24. V predmetnom procese zadávania zákazky bolo prostredníctvom EKS v stanovenej lehote na predkladanie ponúk podľa bodu VII. „Stanovenie lehoty na predkladanie ponúk“ objednávkového formulára do 9. 1. 2017 do 9:41 hod. predložených 6 ponúk od nasledovných uchádzačov:
1. XXX
(ďalej len „XXX“),
 2. XXX
(ďalej len „XXX“),
 3. XXX
(ďalej len „XXX“),
 4. XXX
(ďalej len „XXX“),
 5. XXX
(ďalej len „XXX“),
 6. XXX
(ďalej len „XXX“).
25. Z Prílohy č. 2 „Výsledné poradie dodávateľov“ z 9. 1. 2017 dokumentu „Protokol o priebehu zadávania zákazky“ vyplýva, že ako **úspešný uchádzač** bol prostredníctvom EKS identifikovaný uchádzač **XXX**, ako aj nasledovné výsledné poradie kontraktálnych ponúk zostavené automatizovaným spôsobom prostredníctvom EKS:

Dodávateľ	Cena za predmet zákazky s DPH	Celkové hodnotenie	Výsledné poradie dodávateľov
XXX	3 840,00	100,000	1.
XXX	5 890,00	74,116	2.
XXX	7 200,00	57,575	3.
XXX	9 960,00	22,727	4.
XXX	10 176,00	20,000	5.
XXX	11 760,00	0,000	6.

26. Výsledkom zadávania predmetnej zákazky je Zmluva o poskytovaní služieb č. Z201649291_Z z 9. 1. 2017 uzavretá v zmysle § 269 ods. 2 Obchodného zákonníka (ďalej len „Zmluva o poskytovaní služieb“) medzi kontrolovaným ako objednávateľom a úspešným uchádzačom XXX ako dodávateľom s celkovou cenou za predmet zmluvy vo výške 3 840,00 EUR s DPH a časom/lehotou plnenia od 10. 1. 2017 9:45 hod. do 31. 12. 2017 9:46 hod..

27. Zmluva o poskytovaní služieb bola zverejnená v Centrálnom registri zmlúv dňa 9. 1. 2017 a účinnosť nadobudla dňa 10. 1. 2017.

Výzva úradu na vyjadrenie sa ku skutočnostiam, ktoré úrad zistil v konaní o preskúmanie úkonov kontrolovaného po uzavretí zmluvy

28. Úrad podľa § 173 ods. 13 zákona o verejnom obstarávaní vyzval kontrolovaného listom č. 2356-7000/2017-ODII/5 „Výzva na vyjadrenie sa ku skutočnostiam zisteným v konaní o preskúmanie úkonov kontrolovaného po uzavretí zmluvy“ z 25. 4. 2017 na vyjadrenie sa ku skutočnostiam, ktoré úrad zistil v konaní o preskúmanie úkonov kontrolovaného po uzavretí zmluvy v lehote do 5 pracovných dní odo dňa doručenia tejto výzvy, ktorá bola kontrolovanému doručená dňa 27. 4. 2017.
29. Úrad v predmetnej výzve uviedol, že na základe všetkých zistených skutočností má za to, že kontrolovaný postupoval v rozpore s § 10 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní, a to princípom rovnakého zaobchádzania a nediskriminácie hospodárskych subjektov, keď v predmetnom postupe zadávania zákazky obmedzil možnosť predkladania ponúk potenciálnymi uchádzačmi výlučne so sídlom servisných stredísk v mestských častiach BA I, BA II, BA III a BA V a predmetné porušenie mohlo mať vplyv na výsledok verejného obstarávania, keďže porušením princípu rovnakého zaobchádzania a nediskriminácie hospodárskych subjektov zo strany kontrolovaného mohlo dôjsť k obmedzeniu konkurencie a tým aj hospodárskej súťaže, nakoľko nie je vylúčené, že ak by bolo umožnené predložiť ponuku potenciálnym uchádzačom so sídlom servisných stredísk zo všetkých mestských častí, a teda aj mestskej časti BA IV, nestala by sa táto úspešnou ponukou v predmetnom verejnom obstarávaní.
30. Kontrolovaný v stanovenej lehote doručil úradu dňa 4. 5. 2017 list č. 1312/2017/630 „Výzva na vyjadrenie sa ku skutočnostiam zisteným v konaní o preskúmanie úkonov kontrolovaného po uzavretí zmluvy - odpoveď“ zo 4. 5. 2017 (ďalej len „vyjadrenie“).

Vyjadrenie kontrolovaného ku skutočnostiam, ktoré úrad zistil v konaní o preskúmanie úkonov kontrolovaného po uzavretí zmluvy

31. Kontrolovaný vo svojom vyjadrení uviedol, že pri definovaní potrieb neuviedol lokalitu obvodu BA IV nie z dôvodu vyhodnotenia, že uchádzači z tejto lokality nie sú spôsobilí plniť predmet zákazky v súlade s jeho požiadavkami, ale vychádzal z prístupnosti servisných stredísk v záujme dodržania hospodárnosti a efektívnosti pri realizácii predmetu zmluvy.
32. Ďalej kontrolovaný vo svojom vyjadrení uviedol, že pri obstaraní predmetu zákazky prostredníctvom EKS, nebola v štádiu karantény na uvedenie lokalít vznesená žiadna námietka ani rozpor, na základe ktorej by kontrolovaný reagoval prehodnotením zadaných parametrov.
33. V tejto súvislosti kontrolovaný dodal, cit.: „Na základe odsúhlaseného opisného formulára sme v procese obstarania pokračovali generovaním objednávkového formulára, v ktorom pri zadaní časti V. „Zmluvné podmienky“ sme pri povinných poliach označili miesto plnenia predmetu zmluvy Bratislava II - mestská časť Ružinov, ktoré sme uskutočnili výberom z ponuky možností, ktoré sú zadané v systéme EKS, pričom sme mali za to, že v tejto časti sa môže jednať o zápis miesta sídla obstarávateľa. Vychádzali sme zo skutočnosti, že v tejto časti systém EKS umožňuje výber jednotlivých lokalít vo formáte kraj, okres, obec, ulica. Vzhľadom k tomu, že samotný systém EKS, ako nástroj procesu obstarania zákaziek, umožňuje generovanie miesta plnenia až po úroveň okresu, obce a ulice, nepredpokladali sme, že týmto

výberom v objednávkovom formulári sa z našej strany môže jednať o diskrimináciu potenciálnych uchádzačov nedefinovaného obvodu a tým nevytvorenie podmienok hospodárskej súťaže.“

34. Záverom v predmetnom vyjadrení kontrolovaný uviedol, že pri zadávaní zákazky, ktorú v súlade so zákonom o verejnom obstarávaní realizoval prostredníctvom EKS, si nie je vedomý úmyselného nedodržania zákonných podmienok pre vytvorenie hospodárskej súťaže. Jeho úmyslom nebolo diskriminovať potenciálnych uchádzačov, ale hospodárne a efektívne využívať finančné prostriedky na zabezpečenie požadovaných služieb na základe uzatvoreného zmluvného vzťahu v súlade s podmienkami EKS.

Právny rámec

35. 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.
36. 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.
37. Podľa § 108 ods. 1 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní pri podlimitných zákazkách verejný obstarávateľ postupuje podľa § 109 až § 112, ak ide o dodanie tovaru, uskutočnenie stavebných prác alebo poskytnutie služby bežne dostupných na trhu.
38. Podľa § 110 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní verejný obstarávateľ nemusí použiť postup podľa § 109, v takom prípade
- a) zadá zákazku jej zverejnením na elektronickom trhovisku v časti, zodpovedajúcej klasifikácii tovaru, stavebných prác alebo služieb; verejný obstarávateľ môže primerane použiť ustanovenia § 42 a § 44,
 - b) registrovaní uchádzači a záujemcovia predkladajú ponuky prostredníctvom elektronického trhoviska.
39. Podľa § 110 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní pri postupe podľa odseku 1 sa ustanovenia § 109 ods. 4 až 8 použijú primerane.

Právne posúdenie úradom

40. Úrad preskúmal úkony kontrolovaného v predmetnom verejnom obstarávaní po uzavretí zmluvy najmä z dokumentácie predloženej kontrolovaným, vyjadrenia kontrolovaného a uvádza nasledovné:
41. Z vyššie uvedenej osobitnej požiadavky na plnenie, stanovenej kontrolovaným v objednávkovom formulári je zrejmé, že kontrolovaný požadoval servisné stredisko na poskytnutie obstarávaných služieb práve v štyroch mestských častiach mesta Bratislava (BA I, BA II, BA III a BA V), **s výnimkou mestskej časti BA IV.**
42. K vyjadreniu kontrolovaného, že, cit.: „...pri definovaní potrieb sme neuviedli lokalitu obvodu BA IV nie z dôvodu vyhodnotenia, že uchádzači z tejto lokality nie sú spôsobilí plniť predmet zákazky v súlade s jeho požiadavkami, ale vychádzali sme z prístupnosti servisných stredísk v záujme dodržania hospodárnosti a efektívnosti pri realizácii predmetu zmluvy. ... našim

úmyslom nebolo diskriminovať potenciálnych uchádzačov, ale hospodárne a efektívne využívať finančné prostriedky na zabezpečenie požadovaných služieb na základe uzatvoreného zmluvného vzťahu v súlade s podmienkami EKS.“, úrad uvádza, že takto stanovenou osobitnou požiadavkou na plnenie, **kontrolovaný**, hoc nie v úmysle diskriminovať potenciálnych uchádzačov so sídlom servisného strediska v mestskej časti BA IV, **reálne znemožnil** týmto potenciálnym uchádzačom **účasť** v predmetnom verejnom obstarávaní a **zamedzil tak možnosť rovnako hospodárne a efektívne** využívať finančné prostriedky na zabezpečenie požadovaných služieb na základe uzatvoreného zmluvného vzťahu s potenciálnym úspešným uchádzačom so sídlom servisného strediska v mestskej časti BA IV **rovnako prístupného**, ako servisné strediská sídlia v mestských častiach BA I, BA II, BA III a BA V.

43. V nadväznosti na vyššie uvedené ustanovenia § 10 ods. 1 a ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní sú verejný obstarávateľ, obstarávateľ, resp. osoba podľa § 8 zákona o verejnom obstarávaní **povinní v celom procese verejného obstarávania postupovať v súlade so zákonom o verejnom obstarávaní a dodržiavať základné princípy verejného obstarávania**, a to princíp rovnakého zaobchádzania, princíp nediskriminácie hospodárskych subjektov, princíp transparentnosti, princíp proporcionality a princíp hospodárnosti a efektívnosti, **ktoré majú slúžiť k zabezpečeniu rozvoja účinnej hospodárskej súťaže** medzi hospodárskymi subjektmi, ktoré sa zúčastňujú na verejnom obstarávaní zákaziek na dodanie tovarov, zákaziek na uskutočnenie stavebných prác a zákaziek na poskytnutie služieb.
44. Z toho vyplýva požiadavka, aby mal každý potenciálny záujemca alebo uchádzač možnosť zúčastniť sa procesu verejného obstarávania, a teda aby mal každý záujemca alebo uchádzač vo verejnom obstarávaní rovnakú možnosť pri predkladaní ponúk.
45. Podstata **princípu rovnakého zaobchádzania a princípu nediskriminácie hospodárskych subjektov** spočíva v tom, že verejný obstarávateľ, obstarávateľ, resp. osoba podľa § 8 zákona o verejnom obstarávaní majú povinnosť voči všetkým uchádzačom a záujemcom postupovať rovnako, a teda **ani jeden subjekt nesmie byť žiadnym spôsobom zvýhodňovaný alebo znevýhodňovaný**. Tieto princípy predstavujú požiadavku zákona o verejnom obstarávaní na odstránenie subjektívneho hodnotenia v procese verejného obstarávania a zabezpečenie objektívneho prístupu k záujemcom i uchádzačom a ich cieľom je napomôcť rozvoju zdravej a skutočnej hospodárskej súťaže medzi subjektmi, ktoré sa zúčastňujú verejného obstarávania.
46. Úrad v danej súvislosti uvádza, že ak stanovením vyššie uvedenej osobitej požiadavky na plnenie **vytvoril** kontrolovaný priestor na predloženie ponuky potenciálnym uchádzačom **z mestských častí BA I, BA II, BA III a BA V**, t.j. lokalít ako Vajnory, Vračuňa, Podunajské Biskupice, Jarovce, Rusovce, Čuňovo, **avšak vynechaním mestskej časti BA IV vylúčil** možnosť predloženia konkurencieschopnej ponuky potenciálnym uchádzačom **z rovnako dostupných lokalít tejto mestskej časti**, ako Karlová Ves, Dúbravka, Lamač, **postupoval tak v rozpore s princípom nediskriminácie hospodárskych subjektov podľa § 10 ods. 2** zákona o verejnom obstarávaní.
47. Úrad má v uvedenom prípade za to, že uchádzači, ktorí sa v rámci svojej činnosti zameriavajú na poskytovanie obstarávaných služieb v požadovanej kvalite a kvantite, avšak so sídlom servisného strediska v mestskej časti BA IV, **sú rovnako spôsobilí plniť predmet zákazky** v súlade s požiadavkami kontrolovaného stanovenými v opise predmetu zákazky ako uchádzači, ktorí sa v rámci svojej činnosti zameriavajú na poskytovanie obstarávaných služieb so sídlom servisných stredísk v mestských častiach BA I, BA II, BA III a BA V, pričom **z odôvodnenia a následne ani z vyjadrenia kontrolovaného nevyplývajú dôvody, prečo**

je krajne nevýhodné (časovo aj ekonomicky) pre kontrolovaného navštevovať servisné strediská v mestskej časti BA IV v porovnaní so servisnými strediskami v mestských častiach BA I, BA II, BA III a BA V, s poukazom na to, že sídlo kontrolovaného sa nachádza v mestskej časti BA II.

48. Nakoľko potenciálni uchádzači, ktorí sa v rámci svojej činnosti síce zameriavajú na poskytovanie obstarávaných služieb v požadovanej kvalite a kvantite, avšak so sídlom servisného strediska v mestskej časti BA IV, **sa nenachádzali v rovnakom postavení** ako potenciálni uchádzači, ktorí sa v rámci svojej činnosti zameriavajú na poskytovanie obstarávaných služieb so sídlom servisných stredísk v mestských častiach BA I, BA II, BA III a BA V, a teda nemali takú istú možnosť zúčastniť sa daného verejného obstarávania ako uchádzači so sídlom servisných stredísk v mestských častiach BA I, BA II, BA III a BA V, má úrad za to, že kontrolovaný stanovením vyššie uvedenej osobitnej požiadavky na plnenie **porušil aj princíp rovnakého zaobchádzania podľa § 10 ods. 2** zákona o verejnom obstarávaní.
49. V predmetnom prípade, v dôsledku kontrolovaným stanovenej požiadavky na servisné stredisko iba v mestskej časti BA I, BA II, BA III a BA V, mohlo v tomto verejnom obstarávaní prejavieť záujem o predloženie ponuky **menej uchádzačov**, ako by tomu bolo v prípade, keby bolo umožnené predložiť ponuku potenciálnym uchádzačom so sídlom servisných stredísk **zo všetkých mestských častí** mesta Bratislava, teda aj mestskej časti BA IV.
50. Vo svojom vyjadrení kontrolovaný taktiež uviedol, cit.: „Pri obstaraní predmetu zákazky prostredníctvom EKS, nebola v štádiu karantény na uvedenie lokalít vznesená žiadna námietka ani rozpor, na základe ktorej by kontrolovaný reagoval prehodnotením zadaných parametrov.“ V tejto súvislosti úrad uvádza, že prípadné **uplatnenie rozporu voči opisnému formuláru** zo strany záujemcov, **je len ich možnosťou v zmysle OPET**, preto **nevyužitie tohto inštitútu** zo strany záujemcov, **nezakladá súladnosť** postupu zadávania zákazky so zákonom o verejnom obstarávaní zo strany kontrolovaného.
51. Cieľom **princípu nediskriminácie hospodárskych subjektov a rovnakého zaobchádzania** je napomôcť rozvoju zdravej a skutočnej hospodárskej súťaže medzi subjektmi, ktoré sa zúčastňujú verejného obstarávania a vyplýva z nej požiadavka, aby mal každý potenciálny záujemca alebo uchádzač možnosť zúčastniť sa procesu verejného obstarávania **bez obmedzovania možnosti účasti** záujemcov alebo uchádzačov vo verejnom obstarávaní, ktoré by bolo v rozpore so zákonom o verejnom obstarávaní. Dodržanie princípu nediskriminácie hospodárskych subjektov a rovnakého zaobchádzania znamená aj **povinnosť verejného obstarávateľa určiť také podmienky** v príslušnom postupe zadávania zákazky, ktoré by **neobmedzovali hospodársku súťaž**.
52. V nadväznosti na opakovane uvádzané argumenty kontrolovaného, odvolávajúce sa na hospodárne a efektívne využívanie finančných prostriedkov na zabezpečenie predmetných služieb, úrad uvádza, že **skutočne hospodárne a efektívne je také verejné obstarávanie**, ktoré zabezpečí **čo možno najširšiu hospodársku súťaž**. V tejto súvislosti stanovenie požiadavky na servisné stredisko iba v mestskej časti BA I, BA II, BA III a BA V, s výnimkou mestskej časti BA IV, ovplyvňuje počet predložených ponúk, nakoľko **nie je možné vylúčiť**, že konkurencieschopnú ponuku by predložil uchádzač so sídlom servisného strediska v mestskej časti BA IV a **zabezpečil by tak pre kontrolovaného najvýhodnejšiu ponuku**, ktorá však môže vzniknúť iba z čí najširšej hospodárskej súťaže.

53. Na základe vyššie uvedených skutočností má úrad za to, že kontrolovaný **postupoval v rozpore s § 10 ods. 2** zákona o verejnom obstarávaní, **a to princípom rovnakého zaobchádzania a nediskriminácie hospodárskych subjektov**, keď v predmetnom postupe zadávania zákazky obmedzil možnosť predkladania ponúk potenciálnymi uchádzačmi výlučne so sídlom servisných stredísk v mestských častiach BA I, BA II, BA III a BA V.
54. Porušením princípu rovnakého zaobchádzania a nediskriminácie hospodárskych subjektov zo strany kontrolovaného **mohlo dôjsť k obmedzeniu konkurencie a tým aj hospodárskej súťaže**, nakoľko nie je vylúčené, že ak by bolo umožnené predložiť ponuku potenciálnym uchádzačom so sídlom servisných stredísk zo všetkých mestských častí, a teda aj mestskej časti BA IV, nestala by sa táto úspešnou ponukou v predmetnom verejnom obstarávaní, a teda uvedené porušenie **mohlo mať vplyv na výsledok verejného obstarávania**.
55. Podľa § 175 ods. 4 zákona o verejnom obstarávaní ak úrad v konaní o preskúmanie úkonov kontrolovaného po uzavretí zmluvy zistí, že postupom kontrolovaného bol porušený tento zákon a porušenie malo alebo mohlo mať vplyv na výsledok verejného obstarávania, v rozhodnutí uvedie taxatívny výpočet ustanovení tohto zákona, ku ktorých porušeniu došlo a ktorých porušenie malo alebo mohlo mať vplyv na výsledok verejného obstarávania.
56. Podľa § 175 ods. 8 zákona o verejnom obstarávaní úrad je povinný v odôvodnení rozhodnutia, v ktorom konštatuje porušenie tohto zákona kontrolovaným, uviesť
- a) 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
 - b) stručný návod pre kontrolovaného, ako v druhovo rovnakej veci v budúcnosti predísť porušeniu tohto zákona.
57. Úrad v súvislosti s ustanovením § 175 ods. 4 a ods. 8 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní uvádza, že z vyššie uvedených skutočností uvedených v tomto rozhodnutí vyplýva, že **kontrolovaný svojím postupom v predmetnom verejnom obstarávaní postupoval v rozpore s § 10 ods. 2** zákona o verejnom obstarávaní, **a to princípom rovnakého zaobchádzania a nediskriminácie hospodárskych subjektov**, keď v predmetnom postupe zadávania zákazky obmedzil možnosť predkladania ponúk potenciálnymi uchádzačmi výlučne so sídlom servisných stredísk v mestských častiach BA I, BA II, BA III a BA V. Porušením princípu rovnakého zaobchádzania a nediskriminácie hospodárskych subjektov zo strany kontrolovaného **mohlo dôjsť k obmedzeniu konkurencie a tým aj hospodárskej súťaže**, nakoľko nie je vylúčené, že ak by bolo umožnené predložiť ponuku potenciálnym uchádzačom so sídlom servisných stredísk zo všetkých mestských častí, a teda aj mestskej časti BA IV, nestala by sa táto úspešnou ponukou v predmetnom verejnom obstarávaní, a teda uvedené porušenie **mohlo mať vplyv na výsledok verejného obstarávania**.
58. Aby kontrolovaný v budúcnosti predišiel týmto porušeniam zákona o verejnom obstarávaní, **úrad v súvislosti s ustanovením § 175 ods. 8 písm. b) zákona o verejnom obstarávaní odporúča kontrolovanému**, aby v druhovo rovnakej veci **stanovil jednotlivé osobitné požiadavky na plnenie v súlade s § 10 ods. 2** zákona o verejnom obstarávaní, a to princípom rovnakého zaobchádzania a nediskriminácie hospodárskych subjektov tak, aby nedochádzalo k obmedzeniu konkurencie a tým aj hospodárskej súťaže.
59. Na základe uvedeného bolo potrebné rozhodnúť tak, ako je uvedené vo výrokovej časti tohto rozhodnutia.

Poučenie:

Proti tomuto rozhodnutiu úradu môže kontrolovaný podľa § 177 ods. 1 a ods. 5 zákona č. 343/2015 Z. z. o verejnom obstarávaní a o zmene a doplnení niektorých zákonov v znení neskorších predpisov úradu podať odvolanie. Odvolanie musí byť doručené na Úrad pre verejné obstarávanie, Ružová dolina 10, P. O. Box 98, 820 05 Bratislava, do 10 dní odo dňa doručenia rozhodnutia, proti ktorému odvolanie smeruje. 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 je právoplatné márnym uplynutím lehoty na podanie odvolania alebo dňom doručenia rozhodnutia rady podľa § 177 ods. 10 alebo ods. 12 kontrolovanému a vykonateľné uplynutím lehoty na plnenie. Ak sa osoby podľa § 177 ods. 1 zákona č. 343/2015 Z. z. o verejnom obstarávaní a o zmene a doplnení niektorých zákonov v znení neskorších predpisov vzdajú odvolania alebo vezmú svoje odvolanie späť, rozhodnutie nadobudne právoplatnosť dňom doručenia vzdania sa alebo späťvzatia odvolania úradu.

riaditeľka odboru dohľadu II

Rozhodnutie sa doručí

1. Štátny ústav pre kontrolu liečiv, Kvetná 11, 825 08 Bratislava - kontrolovaný