

Číslo: 9852-5000/2013
Bratislava: 13. 08. 2013

Elektronickou poštou zo dňa 30. 07. 2013 ste sa na nás obrátili so žiadosťou o metodické usmernenie k zákonu č. 25/2006 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 § 28 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní technickú spôsobilosť alebo odbornú spôsobilosť možno preukázať podľa druhu, množstva, dôležitosti alebo využitia dodávky tovaru, stavebných prác alebo služieb jedným alebo niekoľkými z týchto dokladov:

- a) zoznamom dodávok tovaru alebo poskytnutých služieb za predchádzajúce tri roky doplneným potvrdeniami o kvalite dodania tovaru alebo poskytnutia služieb s uvedením cien, lehôt dodania a odberateľov; ak odberateľom
 1. bol verejný obstarávateľ alebo obstarávateľ podľa tohto zákona, **dokladom je referencia,**
 2. bola iná osoba ako verejný obstarávateľ alebo obstarávateľ podľa tohto zákona, dôkaz o plnení potvrdí odberateľ; ak také potvrdenie uchádzač alebo záujemca nemá k dispozícii, vyhlásením uchádzača alebo záujemcu o ich dodaní, doplneným dokladom, preukazujúcim ich dodanie alebo zmluvný vzťah, na základe ktorého boli dodané,
- b) zoznamom stavebných prác uskutočnených za predchádzajúcich päť rokov doplneným potvrdeniami o uspokojivom vykonaní stavebných prác s uvedením cien, miest a lehôt uskutočnenia prác a zhodnotenia uskutočnených prác podľa obchodných podmienok, ak odberateľom
 1. bol verejný obstarávateľ alebo obstarávateľ podľa tohto zákona, **dokladom je referencia,**
 2. bola iná osoba ako verejný obstarávateľ alebo obstarávateľ podľa tohto zákona, dôkaz o plnení potvrdí odberateľ; ak také potvrdenie uchádzač alebo záujemca nemá k dispozícii, vyhlásením uchádzača alebo záujemcu o ich uskutočnení, doplneným dokladom, preukazujúcim ich uskutočnenie alebo zmluvný vzťah, na základe ktorého boli uskutočnené,

Ďalej uvádzate, že podľa § 155m ods. 11 zákona o verejnom obstarávaní splnenie podmienky účasti podľa § 28 ods. 1 písm. a), ak odberateľom bol verejný obstarávateľ alebo obstarávateľ, je do troch rokov odo dňa nasledujúceho po dni zriadenia evidencie referencií podľa § 9a a zverejnenia vzoru referencie podľa § 9a ods. 6 možné aj potvrdeným dôkazom o plnení, ak ide o zákazky, ktoré boli realizované postupom podľa tohto zákona v znení účinnom do 30. júna 2013. Splnenie podmienky účasti podľa § 28 ods. 1 písm. b), ak odberateľom bol verejný obstarávateľ alebo obstarávateľ, je do piatich rokov odo dňa nasledujúceho po dni zriadenia evidencie referencií podľa § 9a a zverejnenia vzoru referencie podľa § 9a ods. 6 možné aj potvrdeným dôkazom o plnení, ak ide o zákazky, ktoré boli realizované postupom podľa tohto zákona v znení účinnom do 30. júna 2013. Na účely podľa prvej a druhej vety úrad zverejní vo vestníku informáciu o dátume zriadenia evidencie referencií podľa § 9a a zverejnenia vzoru referencie podľa § 9a ods. 6.

Podľa § 155m ods. 6 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní úrad je povinný do 1. marca 2014 zriadiť evidenciu referencií podľa § 9a a zverejniť vzor referencie podľa § 9a ods. 6.

Uvádzate, že podľa Vášho názoru však z uvedeného nevyplýva, akým spôsobom bude uchádzač preukazovať splnenie podmienok účasti podľa § 28 ods. 1 písm. a) bod 1 a písm. b) bod 2, teda v prípade, ak odberateľom bol verejný obstarávateľ a jedná sa o zákazku, ktorá bola realizovaná postupom podľa zákona o verejnom obstarávaní v znení účinnom od 1. júla 2013. Ustanovenie § 155m ods. 11 tohto zákona rieši len obdobie po dni zriadenia evidencie referencií, pričom 3, resp. 5 rokov po tomto dni môžu uchádzači predkladať (ak odberateľom bol verejný obstarávateľ) miesto referencií potvrdený dôkaz o plnení. Avšak ako vyplýva z tohto ustanovenia, jedine v prípade, ak sa stal úspešným uchádzačom v zákazke, ktorá bola realizovaná postupom podľa zákona o verejnom obstarávaní v znení účinnom do 30. júna 2013.

Vzhľadom na uvedené sa pýtate: Kým nie je zriadená evidencia referencií, ako bude uchádzač preukazovať dodanie tovaru, poskytnutie služieb alebo uskutočnenie prác, ktoré realizoval ako úspešný uchádzač v zákazke, ktorá bola realizovaná postupom podľa zákona o verejnom obstarávaní v znení účinnom od 1. júla 2013? Aký význam malo určenie dátumu 30. júna 2013 v § 155m ods. 11?

V predmetnej veci Vám poskytujeme nasledovné metodické usmernenie.

Ako uvádzate, splnenie podmienok účasti podľa § 28 ods. 1 písm. a) a b) zákona o verejnom obstarávaní sa v postupoch zadávania zákaziek, pri ktorých bolo oznámenie o vyhlásení verejného obstarávania, oznámenie použité ako výzva na súťaž alebo výzva na predkladanie ponúk odoslané na uverejnenie po 30. júni 2013, resp. v postupoch zadávania zákaziek, ktoré boli preukázateľne začaté po 30. júni 2013, preukazuje v prípade odberateľa, ktorým bol verejný obstarávateľ alebo obstarávateľ podľa zákona o verejnom obstarávaní, dokladom, ktorým je referencia. Podľa § 9a ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní referenciou na účely tohto zákona je elektronický dokument, obsahujúci potvrdenie o dodaní tovaru, uskutočnení stavebných prác alebo poskytnutí služby na základe zmluvy alebo rámcovej dohody uzatvorenej podľa tohto zákona. Vzor referencie zverejní úrad na svojom webovom sídle vo forme elektronického formulára (§ 9a ods. 7). Úrad je povinný zriadiť evidenciu referencií a zverejniť vzor referencie do 1. marca 2014.

Z ustanovenia § 155m ods. 7 zákona o verejnom obstarávaní vyplýva, že verejný obstarávateľ a obstarávateľ nie sú povinní postupovať podľa § 9a ods. 3 až 5 a 8 až 11 do dňa nasledujúceho po dni zriadenia evidencie referencií podľa § 9a a zverejnenia vzoru referencie podľa § 9a ods. 6.

Z uvedeného možno odvodiť, že odo dňa nasledujúceho po dni zriadenia evidencie referencií a zverejnenia vzoru referencie sú verejný obstarávateľ a obstarávateľ povinní vyhotoviť referenciu, ak nastane ktorákoľvek zo skutočností uvedených v § 9a ods. 3 zákona o verejnom obstarávaní, t. j.

- a) do 30 dní odo dňa skončenia alebo zániku zmluvy, koncesnej zmluvy alebo rámcovej dohody vo vzťahu k plneniu zmluvy, koncesnej zmluvy alebo rámcovej dohody,
- b) ak na rovnaké plnenie nebola vyhotovená referencia podľa písmena a) alebo c), ku koncu kalendárneho polroka za predchádzajúci kalendárny polrok za každé plnenie, dodané v predchádzajúcom kalendárnom polroku podľa zmluvy, koncesnej zmluvy alebo

- rámцovej dohody,
- c) ak na rovnaké plnenie nebola vyhotovená referencia podľa písmena a) alebo b), na žiadosť dodávateľa doručení po dodaní plnenia podľa zmluvy, koncesnej zmluvy alebo rámцovej dohody, a to do piatich pracovných dní odo dňa doručenia žiadosti verejnému obstarávateľovi alebo obstarávateľovi,
 - d) bezodkladne po tom, ako omeškanie dodávateľa, ku ktorému došlo z dôvodov na strane dodávateľa, presiahne 30 dní.
- Uvedená povinnosť sa vzťahuje aj na plnenie zmluvy, koncesnej zmluvy alebo rámцovej dohody, ktorá bola uzavretá ako výsledok verejného obstarávania realizovaného postupom podľa zákona o verejnom obstarávaní v znení účinnom od 1. júla 2013.

Zákon o verejnom obstarávaní neustanovuje, ako bude uchádzač, resp. záujemca do dňa zriadenia evidencie referencií a zverejnenia vzoru referencie preukazovať splnenie podmienok účasti podľa § 28 ods. 1 písm. a) a b) tohto zákona, t. j. ako bude preukazovať dodanie tovaru, uskutočnenie stavebných prác alebo poskytnutie služieb, ktoré realizoval v zákazkách zadaných postupom podľa zákona o verejnom obstarávaní v znení účinnom od 1. júla 2013, v prípade, ak ide o zákazky, ktorých odberateľom bol verejný obstarávateľ alebo obstarávateľ.

Dôvodová správa k zákonu č. 95/2013 Z. z., ktorým sa novelizovali citované ustanovenia zákona o verejnom obstarávaní (§ 9a, § 28 ods. 1 písm. a) a b), § 155m), konkrétne k ustanoveniu § 155m uvádza, že prechodné ustanovenia sa navrhujú z dôvodu vyriešenia kolízie medzi starým a novým právom, ako aj z dôvodu poskytnutia času na prípravu nových inštitútov do praxe, upravujúc postupy do doby ich zavedenia. Neposkytuje však odpoveď na Vašu otázku, aký význam malo určenie dátumu 30. júna 2013 v § 155m ods. 11 zákona o verejnom obstarávaní. Dôvody, na základe ktorých predkladateľ zákona č. 95/2013 Z. z. zvolil v prechodnom ustanovení uvedenom v § 155m ods. 11 konkrétne dátum 30. júna 2013, nám nie sú známe.