

## Základné otázky týkajúce sa preukazovania majetkovej účasti podľa § 26a zákona o verejnom obstarávaní.

Zákon č. 13/2015 Z. z., ktorým sa mení a dopĺňa zákon č. 25/2006 Z. z. o verejnom obstarávaní a o zmene a doplnení niektorých zákonov v znení neskorších predpisov (ďalej len „novela“) účinný od 01. 03. 2015, zaviedol nový inštitút, resp. novú **podmienku účasti**, okrem doterajších podmienok účasti týkajúcich sa osobného postavenia, finančného a ekonomického postavenia a technickej alebo odbornej spôsobilosti, a to podmienku **preukazovania majetkovej účasti**.

Skutočnosť, že ide o samostatnú podmienku účasti - potvrdzuje aj jej následné začlenenie do ustanovenia § 32 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní, ktoré upravuje **povinnosť** verejného obstarávateľa uviesť v oznámení o vyhlásení verejného obstarávania aj túto podmienku účasti, ako aj samostatná úprava obsiahnutá v ustanovení § 32 ods. 3 písm. e) zákona o verejnom obstarávaní, kde je stanovená (nová) **povinnosť** pre verejného obstarávateľa/obstarávateľa **určiť podmienku účasti podľa § 26a**, čím sa sprísňuje doterajšia právna úprava podmienok účasti.

Podmienku preukazovania majetkovej účasti musia spĺňať **aj tretie osoby**, t. j. osoba, ktorej zdroje majú byť použité na preukázanie finančného a ekonomického postavenia (§ 27 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní) alebo osoba, ktorej kapacity majú byť použité na preukázanie technickej alebo odbornej spôsobilosti (§ 28 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní).

Vo vzťahu k skupine dodávateľov bola predmetná podmienka zapracovaná do ustanovenia § 31 ods. 3 zákona o verejnom obstarávaní. Podľa novej úpravy skupina dodávateľov preukazuje splnenie podmienky účasti týkajúcej sa preukazovania majetkovej účasti **za každého člena skupiny osobitne**, rovnako ako je to v prípade preukazovania osobného postavenia.

Podmienky uvedené v § 26a zákona o verejnom obstarávaní boli vzťahované okrem nadlimitných zákaziek aj na podlimitné zákazky, čo sa premietlo v novelizovanom ustanovení § 100 ods. 1 písm. b) tohto zákona, podľa ktorého je **verejný obstarávateľ povinný pri zadávaní podlimitných zákaziek bez využitia elektronického trhoviska** vyžadovať na preukázanie splnenia podmienok účasti doklady podľa § 26 ods. 2 a **§ 26a ods. 3** zákona o verejnom obstarávaní.

Zákon o verejnom obstarávaní umožňuje v ustanovení § 97, v následnom postupe verejného obstarávateľa v zadávaní zákazky prostredníctvom elektronického trhoviska po nemožnosti postupu podľa § 96 ods. 3 tohto zákona, **primerané** použitie ustanovenia § 32. Z uvedeného vyplýva, že verejný obstarávateľ **má možnosť- nie povinnosť** použiť § 32 zákona o verejnom obstarávaní a v tej súvislosti aj zadefinovať podmienky účasti podľa **§ 32 ods. 1 tohto zákona**, t. j. aj podmienky preukázania majetkovej účasti.

Podľa § 32 ods. 11 zákona o verejnom obstarávaní splnenie **podmienky účasti** možno **preukázať čestným vyhlásením** uchádzača alebo záujemcu, pričom doklady, preukazujúce splnenie podmienok účasti predkladá verejnému obstarávateľovi/obstarávateľovi úspešný uchádzač podľa § 44 ods. 1 v čase a spôsobom, určeným verejným obstarávateľom/obstarávateľom.

Nakoľko v prípade majetkovej účasti ide o podmienku účasti (ako bolo vyššie uvedené) je **možné aj jej splnenie preukázať čestným vyhlásením** tak, ako to stanovuje citované ustanovenie zákona o verejnom obstarávaní.

Podľa ustanovenia § 19 ods. 3 zákona o verejnom obstarávaní **doklady preukazujúce splnenie podmienok účasti** uchádzačov alebo záujemcov so sídlom mimo územia Slovenskej republiky **musia byť predložené v pôvodnom jazyku a súčasne musia byť preložené do štátneho jazyka**, okrem dokladov predložených v českom jazyku. Ak sa zistí rozdiel v ich obsahu, rozhodujúci je úradný preklad v štátnom jazyku. Uvedená povinnosť sa teda vzťahuje aj na doklady preukazujúce majetkovú účasť, ktorú je povinný verejný obstarávateľ/obstarávateľ určiť ako podmienku účasti.

Podľa nového ustanovenia § 26a ods. 3 zákona o verejnom obstarávaní sa majetková účasť **preukazuje** výpisom z obchodného registra alebo výpisom z inej zákonom ustanovenej evidencie, zoznamom akcionárov vedených akciovou spoločnosťou, dokladom vydaným centrálnym depozitárom cenných papierov alebo obdobnými dokladmi vydanými inými orgánmi alebo orgánmi iných štátov, **nie staršími ako tri mesiace**.

Doklady, ktorými uchádzač preukazuje majetkovú účasť, novela zákona o verejnom obstarávaní teda špecifikuje v citovanom ustanovení, kde **príkladmo** (*spojka alebo ..alebo obdobnými..*) uvádza dokumenty, ktorými má uchádzač preukázať **kvalifikovanú účasť** fyzických osôb, ktorú definuje ako priamy alebo nepriamy podiel predstavujúci **aspoň 10 %** na základnom imaní právnickej osoby alebo na hlasovacích právach v právnickej osobe, alebo možnosť uplatňovania vplyvu na riadení právnickej osoby, ktorý je porovnateľný s vplyvom zodpovedajúcim tomuto podielu; nepriamym podielom sa na účely tohto zákona rozumie podiel držaný sprostredkovane prostredníctvom právnických osôb, v ktorých má držiteľ nepriameho podielu kvalifikovanú účasť.

Čo sa týka možnosti preukazovania novelou zavedenej podmienky majetkovej účasti podobným spôsobom ako preukazovanie osobného postavenia – podľa § 26, t. j. zápisom do zoznamu podnikateľov, novela takúto možnosť nezaviedla a ponechala túto podmienku na samostatné „opakované“ preukazovanie v každej „súťaži“.

Podľa ustanovenia § 149 ods. 1 písm. g) zákona o verejnom obstarávaní úrad uloží verejnému obstarávateľovi alebo obstarávateľovi pokutu vo výške 5 % zmluvnej ceny, ak nesplnil niektorú z povinností podľa § 32.

Podľa ustanovenia § 149 ods. 3 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní úrad uloží uchádzačovi, záujemcovi alebo dodávateľovi pokutu od 1000 eur do 10 000 eur a zákaz účasti vo verejnom obstarávaní do troch rokov, ak na účely preukázania osobného postavenia, **preukazovania majetkovej účasti**, finančného a ekonomického postavenia alebo technickej alebo odbornej spôsobilosti vo verejnom obstarávaní alebo na účely zápisu údajov do zoznamu podnikateľov predloží informácie, doklady alebo čestné vyhlásenie podľa § 32 ods. 11, ktoré sú uchádzačom, záujemcom alebo dodávateľom sfaľované alebo pozmenené tak, že nezodpovedajú skutočnosti a majú alebo mohli by mať vplyv na posúdenie osobného postavenia, **preukazovania majetkovej účasti**, finančného a ekonomického postavenia alebo technickej alebo odbornej spôsobilosti vo verejnom obstarávaní v jeho prospech.