

- úrad pre
- dohľad nad
- zdravotnou
- starostlivosťou

Želova 2
829 24 Bratislava 25
Slovenská republika

Úrad pre verejné obstarávanie
odbor dohľadu
Ružová dolina 10
821 09 Bratislava

Váš list číslo/zo dňa

Naša značka

Vybvuje

Dátum
09.07.2020

Vec

Oznámenie o začatí konania o preskúmanie úkonov kontrolovaného po uzavretí zmluvy - odpoveď

Dňa 03.07.2020 bolo Úradu pre dohľad nad zdravotnou starostlivosťou (ďalej len „úrad“) doručené Vaše Oznámenie o začatí konania o preskúmanie úkonov kontrolovaného po uzavretí zmluvy podľa § 169 ods. 1 písm. a) a § 171 ods. 4 zákona č. 343/2015 Z. z. o verejnom obstarávaní a o zmene a doplnení niektorých zákonov v znení neskorších predpisov (ďalej len „zákon č. 343/2015 Z. z.“) zo dňa 03.07.2020 (ďalej len „oznámenie“). Z predmetného oznámenia vyplýva, že Úrad pre verejné obstarávanie začal konanie o preskúmanie úkonov kontrolovaných po uzavretí zmluvy v údajnom obstarávaní na vydanie povolení na prevádzkovanie ambulancií záchrannej zdravotnej služby vyhlásenom úradom dňa 14.06.2019 zverejnením v denníku Hospodárske noviny a na webovej stránke úradu voči kontrolovaným subjektom:

- a) úrad,
- b) Všeobecná zdravotná poisťovňa, a. s.,
- c) DÓVERA zdravotná poisťovňa, a. s.,
- d) Union zdravotná poisťovňa, a. s.

Na základe oznámenia úrad žiadate „o predloženie kompletnej originálnej dokumentácie týkajúcej sa obstarávania (vrátane všetkých dokladov, ktoré sa týkajú výberového konania na vydanie povolení na prevádzkovanie ambulancií záchrannej zdravotnej služby, a zmlúv v znení prípadných dodatkov, ktoré boli na základe uvedeného výberového konania uzavreté), a to v origináli v lehote do štyroch pracovných dní od doručenia tohto oznámenia“.

Na základe doručeného oznámenia Vám úrad uvádza nasledovné:

Výberové konanie na prevádzkovanie ambulancií záchrannej zdravotnej služby, ktoré bolo dňa 14.06.2019 vyhlásené úradom (ďalej len „výberové konanie“) bolo realizované podľa zákonných ustanovení, ktoré uvedené výberové konanie explicitne upravujú a to najmä § 12, § 13 a § 14 zákona č. 578/2004 Z. z. o poskytovateľoch zdravotnej starostlivosti, zdravotníckych pracovníkoch, stavovských organizáciách v zdravotníctve a o zmene a doplnení niektorých zákonov (ďalej len „zákon č. 578/2004 Z.z.“) vyhláškou Ministerstva zdravotníctva Slovenskej republiky č. 89/2013 Z.z., ktorou sa ustanovujú podrobnosti o náležitostiach a hodnotení žiadostí o vydanie povolenia na prevádzkovanie ambulancie záchrannej zdravotnej služby v znení neskorších predpisov (ďalej len „vyhláška č. 89/2013 Z.z.“), ako aj ostatnými súvisiacimi právnymi predpismi. O výsledku výberového konania výberová komisia vyhotovila správu (ďalej len „správa o výsledku výberového konania“), ktorá spolu s ostatnou dokumentáciou je súčasťou administratívneho spisu a bola podkladom pre ďalšie správne konanie o vydanie povolenia na prevádzkovanie ambulancie

záchranej zdravotnej služby. Po doručení správy o výsledku výberového konania spolu s ostatnou dokumentáciou úrad, ako správny orgán pokračoval v konaní o vydanie povolenia na prevádzkovanie ambulancie záchranej zdravotnej služby a to tak, že úspešnému žiadateľovi o vydanie povolenia vydal v zmysle príslušných ustanovení správneho poriadku a zákona č. 578/2004 Z. z. rozhodnutie o vydaní povolenia na prevádzkovanie ambulancie záchranej zdravotnej služby pre konkrétne sídlo stanice záchranej zdravotnej služby a uchádzačom, ktorí nespĺnili podmienky v zmysle § 12 ods. 4 zákona č. 578/2004 Z. z. vydal rozhodnutia o zamietnutí žiadostí o vydanie povolenia pre konkrétne sídlo staníc záchranej zdravotnej služby.

Úrad je toho názoru, že samotný proces výberového konania a vydávania povolení na prevádzkovanie ambulancie záchranej zdravotnej služby je jednoznačne upravený vo vyššie uvedených osobitných právnych predpisoch v súlade, s ktorými bol aj realizovaný. Rovnakým spôsobom postupovalo v minulom roku aj Ministerstvo zdravotníctva Slovenskej republiky v prípade výberového konania o vydanie povolenia na prevádzkovanie ambulancie pevnej ambulantnej pohotovostnej služby. Vydalo úspešným žiadateľom povolenia na prevádzkovanie ambulancie pevnej ambulantnej pohotovostnej služby podľa zákona č. 578/2004 Z.z., nepostupovalo podľa zákona č. 343/2015 Z.z.

Čo sa týka samotného začatia konania o preskúmanie úkonov kontrolovaného podľa § 169 ods. 3 písm. a) zákona č. 343/2015 Z. z.) úrad namieta vecnú príslušnosť Úradu pre verejné obstarávanie na uskutočnenie predmetného konania (ďalej len „ÚVO“).

Podľa § 10 ods. 1 zákona č. 343/2015 Z. z. verejný obstarávateľ a obstarávateľ sú povinní pri zadávaní zákaziek, koncesií a pri súťaži návrhov postupovať podľa tohto zákona.

Podľa § 10 ods. 3 zákona č. 343/2015 Z. z. príprava a zadávanie zákaziek, koncesií a súťaže návrhov vrátane ich klasifikácie podľa § 5 ods. 1 sa nesmú realizovať so zámerom nedovoleného uplatnenia výnimky z tohto zákona alebo narušenia hospodárskej súťaže bezdôvodným zvýhodnením alebo znevýhodnením určitých hospodárskych subjektov. Verejní obstarávatelia a obstarávatelia sú povinní prijať potrebné opatrenia na zabezpečenie primeraného a včasného plnenia svojich úloh, ktoré vyplývajú z osobitných predpisov a ktoré sú zároveň v súlade s pravidlami verejného obstarávania.

Proces výberového konania na záchranné zdravotné služby, ktoré v minulom roku realizoval úrad, v zmysle zákona č. 578/2004 Z. z. nemožno stotožňovať s postupom zadávania zákazky, a už vôbec nie so zadávaním koncesie alebo súťaže návrhov. Aplikácia zákona č. 343/2015 Z. z. je podmienená naplnením jeho definíčných znakov vecnej a osobnej pôsobnosti. Verejné obstarávanie predstavuje osobitný kontraktálny proces, ktorým zákonom vymedzené subjekty (personálna pôsobnosť) uzatvárajú zákonom vymedzené zmluvy, teda zákazky (vecná pôsobnosť zákona), a to pri dodržaní osobitných pravidiel upravených zákonom č. 343/2015 Z. z.

Podľa názoru úradu ustanovenie § 10 ods. 1 zákona č. 343/2015 Z. z. ustanovuje všeobecnú povinnosť verejného obstarávateľa a obstarávateľa postupovať pri zákazkách, koncesiách a súťažiach návrhov podľa zákona č. 343/2015 Z. z. a teda dodržiavať princípy verejného obstarávania ako aj jednotlivé postupy realizácie konkrétne zadanej zákazky, koncesie alebo súťaže návrhov. Uvedené ustanovenie § 10 ods. 1 zákona č. 343/2015 Z. z. je potrebné analyzovať z pohľadu identifikácie subjektov, ktorým je táto povinnosť ukladaná (osobná pôsobnosť). Týmito subjektmi sú verejný obstarávateľ a obstarávateľ. Definícia verejného obstarávateľa vyplýva z § 7 ods. 1 a 2 zákona č. 343/2015 Z. z. a obstarávateľa z § 8 ods. 1 zákona č. 343/2015 Z. z. Samotná definícia verejného obstarávateľa v zmysle § 7 zákona č. 343/2015 Z. z. vychádza z predpokladu aplikácie zákona č. 343/2015 Z. z. pri zadávaní zákaziek, koncesií a súťaži návrhov, čo je v texte predmetného ustanovenia uvedené nasledovne „Verejný obstarávateľ na účely tohto zákona je...“. Z uvedeného preto nemožno dospieť k záveru, že každý subjekt, ktorý pri zadávaní zákaziek, koncesií a súťaži návrhov je povinný postupovať podľa zákona č. 343/2015 Z. z., je tak povinný postupovať podľa zákona č. 343/2004 Z. z. aj v prípadoch, na ktoré sa zákon č. 343/2015 Z. z. neaplikuje a vystupovať tak v pozícii verejného obstarávateľa. V súčasnosti stále platné znenie § 14 a ďalších ustanovení zákona č. 578/2004 Z. z. upravujúcich výberové konanie o vydanie povolenia na prevádzkovanie ambulancie záchranej zdravotnej služby neumožňovalo úradu

aplikovať na výberové konanie zákon č. 343/2015 Z. z., preto úrad nemôže mať postavenie verejného obstarávateľa na účely zákona č. 343/2015 Z. z.

Samotná vecná pôsobnosť zákona č. 343/2015 Z. z. je determinovaná pojmami „zadávanie“ a „zákazka“. V zmysle § 3 ods. 1 zákona č. 343/2015 Z. z. zákazkou na účely tohto zákona je odplatná zmluva uzavretá medzi jedným alebo viacerými verejnými obstarávateľmi alebo obstarávateľmi na jednej strane a jedným alebo viacerými úspešnými uchádzačmi na strane druhej, ktorej predmetom je dodanie tovaru, uskutočnenie stavebných prác alebo poskytnutie služby. Z uvedeného vyplýva, že definícia zákazky je založená na nasledujúcich definičných kritériách:

- odplacnosť zmluvy,
- jednou zo zmluvných strán je jeden alebo viacerí verejní obstarávateľa alebo obstarávateľa
- druhou zmluvnou stranou je jeden alebo viacero úspešných uchádzačov,
- predmetom zmluvy je dodanie tovaru, uskutočnenie stavebných prác alebo poskytnutie služby.

Nenaplnenie ktoréhokoľvek z uvedených definičných znakov zákazky však znamená, že takáto zmluva, resp. postup jej uzavretia (zadávanie) nie je upravený zákonom a nespadá do jeho vecnej pôsobnosti.

Z uvedeného vyplýva, že správu o výsledku výberového konania, ktorá je výsledkom výberového konania uskutočňovaného úradom, nemožno podradiť pod pojem „zákazka“. Uvedené platí aj pre samotné rozhodnutia o vydaní povolenia, ktoré nemožno zahrnúť pod pojem odplatná zmluva, nakoľko ide o završenie správneho konania v zmysle správneho poriadku a osobitného zákona č. 578/2004 Z. z. Z pohľadu vecnej a osobnej príslušnosti preto nemožno súhlasiť so stanoviskom Úradu pre verejné obstarávanie, že proces výberového konania a vydávania povolenia na prevádzkovanie ambulancie záchrannej zdravotnej služby, možno považovať za proces zadávania zákaziek, koncesí a súťaže návrhov a môže byť predmetom konania o preskúmanie úkonov kontrolovaného po uzavretí zmluvy. **Výsledkom výberového konania nebolo ani nemohlo byť uzavretie odplatnej zmluvy v zmysle zákona č. 343/2015 Z. z., pretože znenie v čase výberového konania platného zákona č. 578/2004 Z. z. ukladalo úradu vydať úspešnému žiadateľovi povolenia na prevádzkovanie ambulancie záchrannej zdravotnej služby a neúspešným žiadateľom vydať rozhodnutia o zamietnutí žiadostí o vydanie povolenia. V prípade, že by úrad nepostupoval podľa zákona č. 578/2004 Z. z. žiadatelia o vydanie povolenia by celý proces výberového konania napadli, ako nezákonný.**

Na vyššie spomenutom stanovisku úradu nič nemení ani existencia stanoviska Európskej komisie, ktorým Európska komisia mala na základe medializovaných informácií konštatovať, že zákon č. 578/2004 Z. z. je v rozpore so Smernicu Európskeho parlamentu a Rady 2014/24/EÚ z 26. februára 2014 o verejnom obstarávaní a o zrušení smernice vo veci výberového konania na vydanie povolení na prevádzkovanie ambulancií záchrannej zdravotnej služby (ďalej len „stanovisko EK“). Na základe stanoviska EK sa však neruší platná právna úprava a nerušia sa povolenia na prevádzkovanie ambulancií záchrannej zdravotnej služby, ktoré vydal úrad. Na základe záverov uvedených v stanovisku EK Slovenská republika musí dať v určenej lehote, príslušné ustanovenia právnych predpisov platných v Slovenskej republike, do súladu s právom Európskej únie. V tejto súvislosti úrad poukazuje na tú skutočnosť, že napriek žiadostiam o sprístupnenie, nemá stanovisko EK k dispozícii, preto sa podrobnejšie k jeho obsahu a z neho vyplývajúcej údajnej kompetencii Úradu pre verejné obstarávanie nevie vyjadriť.

Úrad záverom uvádza, že žiadnym spôsobom nespochybňuje právomocí a kompetencie Úradu pre verejné obstarávanie, ktoré sú definované v zákone č. 343/2015 Z. z. Avšak zo súčasnej platnej právnej úpravy, ani s iných dokumentov ktoré má úrad k dispozícii, nevyplýva že sa na proces výberového konania, ktoré realizoval úrad mal vzťahovať zákon č. 343/2015 Z. z. a nie osobitný právny predpis, ktorým je zákon č. 578/2004 Z. z. Úrad môže konať iba na základe ústavy, v jej medziach a v rozsahu a spôsobom, ktorý určuje zákon. Úrad nemôže, ako orgán verejnej moci sám posúdiť súladnosť zákonov platných v Slovenskej republike s právom Európskej únie (v tomto prípade so Smernicou Európskeho parlamentu a Rady 2014/24/EÚ z 26. februára 2014 o verejnom obstarávaní a o zrušení smernice). V tejto súvislosti úrad dáva do pozornosti tú

skutočnosť, že úrad výberové konanie uskutočnil na základe zákona č. 139/2019 Z.z., ktorým sa mení a dopĺňa zákon č. 578/2004 Z.z. o poskytovateľoch zdravotnej starostlivosti, zdravotníckych pracovníkoch, stavovských organizáciách v zdravotníctve a o zmene a doplnení niektorých zákonov v znení neskorších predpisov a ktorým sa menia a dopĺňajú niektoré zákony (ďalej len „novela zákona č. 578/2004 Z.z.“), ku ktorému bola do Národnej rady SR predložená Doložka zlučiteľnosti návrhu právneho predpisu s právom Európskej únie, v ktorej je uvedené že návrh zákona je úplne zlučiteľný s právom Európskej únie. Zároveň tak ako Úrad pre verejné obstarávanie ani žiadny iný pripomienkujúci subjekt v rámci prijímania novely zákona č. 578/2004 Z.z. nevzniesol žiadnu pripomienku, ohľadom nesúladu tejto právnej úpravy so zákonom č. 343/2015 Z.z.

Úrad je tohto názoru, že bez zmeny platnej právnej úpravy, nemožno nad rámec zákona č. 343/2015 Z. z. rozširovať kompetencie Úradu pre verejné obstarávanie, na správne konania, ktoré nepodliehajú procesu verejného obstarávania. Takýto postup Úradu pre verejné obstarávanie by bol nebezpečným precedensom aj v iných konaniach o vydanie povolenia, ktoré sú upravené v § 11 zákona č. 578/2004 Z.z.

Záverom úrad uvádza, že Úradom pre verejné obstarávanie vyžiadaná dokumentácia obsahuje množstvo osobných údajov fyzických osôb, preto je potrebné bez pochybností mať za preukázané, že Úrad pre verejné obstarávanie je v zmysle svojich kompetencií oprávnený sa s nimi oboznamovať.

S poukazom na vyššie spomenuté, úrad žiada Úrad pre verejné obstarávanie o uvedenie právne relevantného titulu; na základe ktorého si Úrad pre verejné obstarávanie vyvodzuje kompetenciu v danej veci konať. V prípade preukázania kompetencie Úradu pre verejné obstarávanie v danej veci konať, úrad poskytne požadovanú súčinnosť.

S pozdravom

Ing. Ján Kohútik
zástupca predsedu úradu