1. Písomná dokumentácia k určeniu predpokladanej ceny zákazky

V čase organizácie koncertu predstavenia loga slovenského predsedníctva v Rade EÚ bol v SR platný a účinný zákon 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").

Základným zámerom Ministerstva zahraničných vecí a európskych záležitostí SR (ďalej len „MZVaEZ SR") pri zabezpečení predmetného podujatia bolo dodržať zásady hospodárnosti a efektívnosti pri nakladaní s verejnými finančnými prostriedkami.

MZVaEZ SR obmedzilo služby eventovej agentúry iba na činnosti, ktoré sa týkali produkčných, organizačných a dramaturgických služieb spojených s podujatím, pretože MZVaEZ SR nebolo schopné tieto služby zabezpečiť bez pomoci eventovej agentúry.

Z uvedeného dôvodu bol **zabezpečený prenájom priestorov a catering prostredníctvom organizácií patriacich do štátnej správy**, výsledkom čoho bolo, **že časť nákladov spojených s realizáciou podujatia bola uhradená subjektom napojeným na štátny rozpočet. Táto časť finančných prostriedkov nebola poskytnutá súkromným podnikateľom.**

MZVaEZ SR pri zabezpečení organizácie koncertu predstavenia loga slovenského predsedníctva v Rade EÚ **zadalo v súlade so zásadou hospodárnosti a efektívnosti vynakladania verejných finančných prostriedkov štyri samostatné zákazky. Išlo o zákazky týkajúce sa odlišných predmetov plnenia, ktoré boli zadané rôznym subjektom.**

Na zadanie predmetných zákaziek aplikovalo štyri rôzne výnimky zo zákona o verejnom obstarávaní.

MZVaEZ SR pri zadávaní zákaziek postupovalo podľa nasledovných ustanovení zákona o verejnom obstarávaní:

Výnimka na zabezpečenie priestorov historickej budovy Slovenského národného divadla (ďalej len „SND") - podľa § 1 ods. 2 písm. m) sa zákon o verejnom obstarávaní nevzťahuje na nadobúdanie alebo nájom nehnuteľností a s tým súvisiacich práv okrem finančných služieb, ktoré s tým súvisia, ak ide o civilnú zákazku. Uvedená výnimka sa vzťahuje aj na zmluvy, ktorých predmetom je nájom nehnuteľností. Výnimku možno aplikovať na všetky zákazky týkajúce sa nájmu nehnuteľností bez ohľadu na predpokladanú hodnotu zákazky. Predmetom nájmu boli **priestory historickej budovy Slovenského národného divadla (ďalej len „SND"), ktoré z hľadiska reprezentatívnosti a unikátnosti vyhovovali požiadavkám MZVaEZ SR v súvislosti s konaním podujatia. SND je štátna príspevková organizácia Ministerstva kultúry SR, ktorá svoju činnosť zabezpečuje vlastnými príjmami a príspevkom zo štátneho rozpočtu.** MZVaEZ SR sa obrátilo na SND s požiadavkou, či je možné priestory historickej budovy prenajať na účely konania podujatia bezodplatne (príloha č. 1). SND vo svojej odpovedi (príloha č. 2) uviedlo, že

je viazané právnymi predpismi platnými v SR a v zmysle ustanovení zákona č. 278/1993 Z. z. o správe majetku štátu je možné poskytnúť priestory do krátkodobého nájmu za trhové nájomné. V prípade, ak je nájomcom štátna rozpočtová organizácia alebo štátna príspevková organizácia, je SND oprávnené dohodnúť nižšie ako trhové nájomné, pričom ďalší postup upravuje interná smernica SND. **V prípade, ak nájomcom bude MZVaEZ SR, je SND oprávnené poskytnúť zľavu do výšky 50% trhovej ceny nájmu, čo je najvyššia možná zľava za predmetný nájom. V prípade, ak nájomcom bude sprostredkujúca agentúra, je SND povinné dohodnúť trhové nájomné.**

MZVaEZ SR pri výbere priestorov historickej budovy SND postupovalo v súlade s uznesením vlády SR č. 354/2013 z 3.7.2013 k návrhu na logisticko-organizačné zabezpečenie predsedníctva SR v Rade Európskej únie v roku 2016 (príloha č. 3), kde je okrem iného uvedené: **„V záujme čo najefektívnejšieho vynakladania verejných prostriedkov budú podujatia v rámci SK PRES organizované prednostne v objektoch v správe štátu.** Pre organizáciu predsedníckych podujatí prichádza v Bratislave do úvahy niekoľko objektov. Ide napr. o budovu Slovenskej filharmónie (Reduta), Bratislavský hrad, historickú budovu Národnej rady SR, novú budovu Slovenského národného divadla (SND), či o kaštieľ v Rusovciach (v prípade rekonštrukcie)."

MZVaEZ SR týmto spôsobom a minimalizáciou doby nájmu uhradilo za nájom priestorov historickej budovy SND o 41 905 Eur menej ako by bola povinná uhradiť agentúra, ak by zabezpečovala nájom priestorov historickej budovy SND.

MZVaEZ SR nebolo povinné určiť predpokladanú hodnotu zákazky, pretože predmetnú výnimku možno uplatniť bez ohľadu na predpokladanú hodnotu zákazky.

Výnimka na zabezpečenie vystupujúcich umelcov - podľa § 1 ods. 3 písm. h) sa zákon o verejnom obstarávaní nevzťahuje na podlimitnú zákazku a zákazku podľa § 9 ods. 9, ktorej predmetom je vytvorenie a dodanie výsledkov vlastnej tvorivej duševnej činnosti, ktorej výsledkom je divadelné dielo, hudobné dielo, slovesné dielo alebo folklórne dielo alebo vykonanie a použitie umeleckého výkonu chráneného podľa osobitného predpisu (zákon č. 185/2015 Z. z. Autorský zákon). Podmienky na využitie predmetnej výnimky boli splnené, pretože išlo o podlimitnú zákazku, ktorej predmetom bolo vytvorenie a dodanie výsledkov vlastnej tvorivej duševnej činnosti umelcov. Výsledkom zadania zákazky bolo vykonanie umeleckých výkonov. S vystupujúcimi umelcami boli uzatvorené dohody o podaní umeleckého výkonu podľa autorského zákona.

V prípade zadávania tejto zákazky bolo MZVaEZ SR oprávnené postupovať na základe § 58 písm. b) zákona o verejnom obstarávaní použitím nesúťažného postupu priameho rokovacieho konania na základe skutočností, že požadované služby vedeli z umeleckých dôvodov poskytnúť iba konkrétny vystupujúci umelci. To znamená, že MZVaEZ SR by na základe uvedeného zákonného dôvodu bolo rovnako oprávnené zadať zákazku bez realizácie tzv. verejnej súťaže.

Výška predpokladanej hodnoty zákazky bola dohodou zmluvných strán a následne došlo k uzatvoreniu dohôd o podaní umeleckého výkonu.

Výnimka na zabezpečenie agentúry zodpovednej za organizáciu podujatia (produkčné, organizačné a dramaturgické služby) - podľa § 1 ods. 3 písm. l) sa zákon o verejnom obstarávaní nevzťahuje na podlimitnú zákazku a zákazku podľa § 9 ods. 9, ktorej predmetom je dodanie tovaru alebo poskytnutie služby súvisiacich so zabezpečením prípravy a výkonom predsedníctva Slovenskej republiky v Rade Európskej únie, okrem zákaziek zadávaných podľa § 91 ods. 1 písm. a) zákona (zákazky bežne dostupné na trhu zadávané prostredníctvom elektronického trhoviska). **Podmienky na aplikáciu výnimky boli splnené**, pretože išlo o zákazku na poskytnutie služby nie bežne dostupnú na trhu, súvisiacu so zabezpečením prípravy a výkonom predsedníctva SR v Rade EÚ a išlo o podlimitnú zákazku (**vzhľadom na skutočnosť, že predmetom zákazky boli neprioritné služby podľa prílohy č. 3 zákona, bolo možné výnimku v tomto prípade aplikovať, ak predpokladaná hodnota zákazky bola nižšia ako 207 000 Eur bez DPH, t.j. predpokladaná hodnota zákazky nepresiahla ani 2/3 finančného limitu, v rámci ktorého je možné predmetnú výnimku aplikovať**).

MZVaEZ SR určilo predpokladanú hodnotu zákazky tak, že nad rámec povinností vyplývajúcich zo zákona o verejnom obstarávaní oslovilo tri subjekty s požiadavkou na predloženie vlastného konceptu na zabezpečenie podujatia. Z predložených konceptov bol ako najlepší vyhodnotený koncept „Európa na Slovensku" predložený Agentúrou EVKA s.r.o., ktorý bol zároveň najlacnejší. Vzhľadom na zložitosť a povahu predmetu zákazky prebiehali následne rokovania medzi MZVaEZ SR a Agentúrou EVKA s.r.o. za účelom stanovenia presného rozsahu predmetu plnenia. Koncept Agentúry EVKA s.r.o. vrátane predbežnej cenovej ponuky je súčasťou referátnika, ktorý je predložený v rámci podkladov k bodu 2.

Výnimka na zabezpečenie cateringu – pri zadaní zákazky MZVaEZ SR využilo existujúci kontrakt so Správou účelových zariadení (ďalej len „SÚZA"), ktorá je príspevkovou organizáciou MZVaEZ SR. Podľa bodu 2.2 písm. c) svojho štatútu zabezpečuje SÚZA prevádzku stravovacích zariadení a poskytovanie reštauračných služieb (príloha č. 4). MZVaEZ SR uzatvorilo so SÚZA v zmysle Uznesenia vlády SR č. 1370/2002 z 18.12.2002 kontrakt na obdobie od 1.1.2016 do 31.12.2016, ktorý je plánovacím a organizačným aktom vymedzujúcim vecné, finančné a organizačné vzťahy medzi MZVaEZ SR a SÚZA (príloha č. 5). V zmysle článku III bod 4 kontraktu SÚZA zabezpečí pre MZVaEZ SR služby súvisiace so zabezpečením akcií a cateringové služby.

Catering bol poskytnutý zo strany SÚZA na základe predmetného ustanovenia kontraktu, ktorý bol uzatvorený na zabezpečenie cateringových služieb týkajúcich sa viacerých pracovných a kultúrnych udalostí organizovaných MZVaEZ SR počas roka 2016 (nielen cateringových služieb na podujatí týkajúcom sa odhalenia loga), na ktorých plnenie je SÚZA personálne a technicky vybavená.

V terminológii verejného obstarávania ide o tzv. in house výnimku (zadanie zákazky jedným verejným obstarávateľom druhému verejnému obstarávateľovi), ktorá nebola v čase zadania zákazky v zákone o verejnom obstarávaní upravená. Pri aplikácii predmetnej výnimky bolo v čase zadania zákazky potrebné vychádzať z judikatúry Súdneho dvora Európskej únie, podľa ktorého sa právne predpisy

Európskej únie (ďalej len „EÚ") o verejnom obstarávaní neuplatňujú, ak verejný obstarávateľ zadá zákazku tretej strane, ktorá je od neho iba formálne, nie však v zásade nezávislá. Táto judikatúra sa vzťahuje na situácie, v ktorých nie je zahrnutý súkromný kapitál tretej strany, pričom organizačné aj hospodárske podmienky závisia od verejného obstarávateľa.

Právne predpisy EÚ ani zákon o verejnom obstarávaní neobmedzujú slobodu verejného obstarávateľa využiť pri výkone zverených úloh vlastné administratívne, technické a iné zdroje, ani ho nenútia, aby sa obracal na vonkajšie subjekty, ktoré nie sú súčasťou jeho vlastnej štruktúry.

Súdny dvor EÚ v rozsudku C-107/98 Teckal stanovil dve podmienky, za splnenia ktorých nepodlieha vzťah medzi verejným obstarávateľom a právnickou osobou, ktorej chce tento zadať zákazku, postupom podľa právnych predpisov EÚ pre verejné obstarávanie:
a) verejný obstarávateľ vykonáva nad touto právnickou osobou kontrolu obdobnú kontrole, ktorú vykonáva nad vlastnými organizačnými zložkami,
b) táto právnická osoba vykonáva podstatnú časť svojich činností pre verejného obstarávateľa.

V súvislosti s in house výnimkou Európska komisia vypracovala dokument pod názvom „Pracovný dokument útvarov komisie o uplatňovaní právnych predpisov EÚ o obstarávaní na vzťahy medzi verejnými obstarávateľmi" (príloha č. 6), ktorý obsahuje podrobnú úpravu aplikácie predmetnej výnimky.

Obe vyššie uvedené podmienky na aplikáciu in house výnimky boli splnené.

Zadaním zákazky uvedeným spôsobom došlo k výraznej úspore verejných finančných prostriedkov, keďže ceny SÚZA sú niekoľkonásobne nižšie v porovnaní s cenami externých poskytovateľov cateringových služieb, pričom SÚZA je zároveň schopná cateringové služby poskytovať na vysokej protokolárnej úrovni.

MZVaEZ SR nebolo povinné určiť predpokladanú hodnotu zákazky, pretože predmetnú výnimku možno uplatniť bez ohľadu na predpokladanú hodnotu zákazky.

V zmysle § 1 ods. 7 zákona MZVaEZ SR ako verejný obstarávateľ nesmie zadať zákazku podľa odsekov 2 až 5 s cieľom vyhnúť sa použitiu postupov zadávania zákaziek podľa zákona. Použitie výnimiek s cieľom vyhnúť sa postupom zadávania zákazky bez objektívnych dôvodov je zákonom zakázané.

Všetky výnimky zo zákona o verejnom obstarávaní boli zo strany MZVaEZ SR aplikované na základe objektívnych dôvodov a v súlade s ustanoveniami zákona o verejnom obstarávaní, ako aj zásadou hospodárnosti a efektívnosti pri nakladaní s verejnými finančnými prostriedkami pri maximálnom možnom využití kapacít a majetku vo vlastníctve štátu. Predmetom plnenia uvedených zákaziek boli rôzne kategórie služieb zadané rôznym poskytovateľom, ktoré samostatným zadaním umožnili najvyššiu možnú mieru úspory verejných finančných zdrojov (MZVaEZ SR nevyplatilo provízie a marže externému subjektu, ktorý by sprostredkoval nájom priestorov vo vlastníctve štátu,

poskytnutie caternigu za výrazne nižšie ceny v porovnaní s cenami súkromných poskytovateľov na trhu).

Na základe vyššie uvedených skutočností je zrejmé, že postupom zadávania zákaziek nedošlo zo strany MZVaEZ SR k nedovolenému rozdeleniu zákazky v zmysle ustanovenia § 5 ods. 12 zákona o verejnom obstarávaní.

Dňa 18.4.2016 nadobudol účinnosť zákon č. 343/2015 Z. z. o verejnom obstarávaní a o zmene a doplnení niektorých zákonov v znení zákona č. 438/2015 Z. z. (ďalej len „nový zákon o verejnom obstarávaní"). Nový zákon o verejnom obstarávaní bol prijatý NR SR dňa 18.11.2015 a predstavuje výsledok transpozície nových smerníc Európskeho parlamentu a Rady z 26.2.2014 (ďalej len „smernice").

Smernice zvyšujú finančné limity pri zadávaní zákaziek na niektoré presne vymedzené druhy služieb, medzi ktoré patria aj služby na organizáciu kultúrnych podujatí (služby poskytnuté Agentúrou EVKA s.r.o. pre MZVaEZ SR). To znamená, že právne predpisy EÚ neupravujú žiadne formálne pravidlá na zadávanie zákaziek na tieto služby, ak ich predpokladaná hodnota je nižšia ako 750 000 Eur bez DPH. Stanovenie postupov zadávania týchto zákaziek smernice ponechávajú na vnútroštátnu legislatívu každého členského štátu. Toto znenie smerníc bolo do slovenského právneho poriadku transponované tak, že **pri zadávaní zákaziek na vymedzené druhy služieb s predpokladanou hodnotou zákazky nižšou ako 200 000 Eur bez DPH, nemusí žiaden verejný obstarávateľ zverejniť oznámenie o vyhlásení verejného obstarávania vo Vestníku verejného obstarávania (t.j. žiaden verejný obstarávateľ nie je povinný pri zadávaní tohto typu zákazky realizovať tzv. verejnú súťaž).** Jedinou povinnosťou vyplývajúcou zo zákona o verejnom obstarávaní pri zadávaní takejto zákazky je to, aby vynaložené náklady na predmet zákazky boli primerané jeho kvalite a cene, čo bolo zo strany MZVaEZ SR v súvislosti s koncertom spojeným s odhalením loga predsedníctva SR v Rade EÚ splnené. To znamená, že aj **MZVaEZ SR by v prípade konania koncertu na odhalenie loga po 18.4.2016 (teda cca dva mesiace neskôr ako bola zákazka zadaná) bolo oprávnené zadať zákazku na zabezpečenie produkčných, organizačných a dramaturgických služieb bez vyhlásenia tzv. verejnej súťaže, a to bez potreby aplikovať výnimku z nového zákona o verejnom obstarávaní, tak ako je to v súčasnosti umožnené všetkým verejným obstarávateľom v SR.**