

ADVOKÁTSKA KANCELÁRIA  
JUDr. Ladislav Kelemen  
advokát

zapísaný v zozname advokátov Slovenskej advokátskej komory pod číslom 2386

Martin Alföldi  
primátor mesta  
Šaľa

Šaľa, 22.5.2008

Vec:

Stanovisko k verejnému obstarávaniu služieb zberu a likvidácie odpadu

Vo veci zabezpečenia zberu a likvidácie komunálneho odpadu v meste v dobe po 30.6.2008 Vám predkladám nasledovné stanovisko:

**Súčasný stav**

Medzi zmluvnými stranami je zmluvný vzťah dohodnutý na dobu určitú (do 30.6.2008) ktorý sa, podľa dohody zmluvných strán, síce môže na jednostrannú žiadosť mesta predĺžiť, ale iba v lehote troch mesiacov pred ukončením zmluvy. Posledná možnosť na jednostranné predĺženie zmluvy bola teda dňa 31.3.2008. Po tomto dátume je možné zmluvu predĺžiť dohodou zmluvných strán.

Za súčasných podmienok končí zmluva uplynutím dohodnutej doby dňa 30.6.2008 a doterajší dodávateľ služieb už nebude mať zmluvný základ pre ich ďalšie poskytovanie.

Po 30.6.2008 môžu nastať tri situácie:

1. bude vyhlásené verejné obstarávanie, ktoré bude aj ukončené. Je to málo pravdepodobná situácia, keďže lehota na predkladanie ponúk je minimálne 24 dní od odoslania oznámenia publikačnému úradu (pri využití všetkých možností skrátenia);
2. bude vyhlásené verejné obstarávanie ale nebude ukončené; do ukončenia verejného

- obstarávanía je mesto povinné zabezpečiť obstaranie týchto služieb iným spôsobom;
3. nebude vyhlásené verejné obstarávanie – v takomto prípade nie je jasné, kto bude poskytovať služby, dokedy a na základe čoho. Keďže starostlivosť o zber a likvidáciu komunálneho odpadu je povinnosťou mesta (§ 4 ods. 3 písm.g/ zák. č. 369/1990 Zb.o obecnom zriadení v znení neskorších zmien) malo by mesto túto činnosť zabezpečiť buď svojpomocne alebo na zmluvnom základe prostredníctvom iného, na to oprávneného subjektu.

### Právny stav

Keďže sa jedná o obstarávanie zákazky na dodanie služby, aplikujú sa na obstarávanie ustanovenia zákona č. 25/2006 Z.z., o verejnom obstarávaní a zmene a doplnení niektorých zákonov, v znení zákona č. 282/2006 Z.z. a zákona č. 102/2007 Z.z (v ďalšom len Zákon). Mesto Šaľa je verejným obstarávateľom (§ 6 ods. 1 písm. b) zákona). Zber a likvidácia odpadu spadá do kategórie č. 16 prílohy č. 1 Zákona (Prioritné služby). Vzhľadom na predpokladanú hodnotu zákazky približne 270 miliónov slovenských korún (pri konverznom kurze SKK/EUR 31,211 je to 8,65 milióna EUR) je táto zákazka podľa § 4 ods. 2 písm. d) Zákona nadlimitná. Nadlimitné zákazky sa obstarávajú postupom podľa druhej časti Zákona. To okrem iného znamená že je potrebné v Úradnom vestníku EU uverejniť predbežné oznámenie podľa § 50 ods. 1 a následne oznámenie o vyhlásení verejného obstarávania podľa § 50 ods. 4 zákona.

Z uvedeného je teda zrejmé, že v prípade výberu dodávateľa inak, než prostredníctvom verejného obstarávania by došlo k porušeniu zákona o verejnom obstarávaní

### Odporúčanie

Vzhľadom na to, že by obídienie verejného obstarávania bolo v rozpore so zákonom, ako aj uznesením MsZ č. XIV/5/2007 prijatým 4.7.2007, odporúčame pokračovať v začatom procese verejného obstarávania a, v zmysle § 13 ods. 6 zák. č. 369/1990 Zb. o obecnom zriadení v znení neskorších zmien, vetovať uznesenia MsZ, ktoré by bránili jeho pokračovaniu.

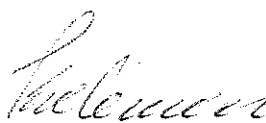
### Trestneprávna zodpovednosť

V tejto súvislosti musíme poukázať aj na ustanovenie § 266 zák. č. 300/2005 Z. z. Trestného zákona<sup>1</sup>. V danom prípade by nebolo sporu o to, že mesto (jeho predstavitelia) koná v rozpore so zákonom ako ani o tom, že subjekt, ktorý by bol vybraný mimo procesu verejného

<sup>1</sup>§ 266 (1) Kto v súvislosti s verejným obstarávaním alebo verejnou dražbou v úmysle spôsobiť inému škodu alebo zadovážiť sebe alebo inému prospech koná v rozpore so všeobecne záväzným právnym predpisom o verejnom obstarávaní alebo verejnej dražbe alebo dojedná niektorému súťažiteľovi alebo účastníkovi verejnej dražby prednosť alebo výhodnejšie podmienky na úkor iných súťažiteľov alebo účastníkov verejnej dražby, potrestá sa odňatím slobody na šesť mesiacov až tri roky.

obstarávaní, by získal nie zanedbateľný (majetkový) prospech. Ťažko by sa vyvracala aj domnienka, že verejné obstarávanie sa obchádza práve preto (teda s úmyslom), aby tento prospech získal práve tento vopred vybraný subjekt. Bola by teda splnená aj podmienka úmyselného konania.

Len pre Vašu informáciu poznamenávame, že celá vec by vyznela obzvlášť delikátne v súvislosti s úsilím, ktoré mesto vynaložilo, aby negovalo výsledky medzinárodného tendra vypísaného na obstaranie (aj) týchto služieb v minulosti. Takýto stav by poškodil dobré meno nielen mesta (ako transparentne konajúceho subjektu, za čo získalo v minulosti aj verejné ocenenie), ale aj jeho predstaviteľov. Rozhodne by viedlo k viac menej verejným úvahám o tom, aké pohnútky mohli viesť k náhlejšej zmene názoru a k takémuto konaniu mesta.



JUDr. Ladislav Kelemen  
advokát

