

Úrad pre verejné obstarávanie (ďalej len „úrad“) ako ústredný orgán štátnej správy pre verejné obstarávanie a ako orgán príslušný podľa § 140, § 147 písm. b) a c) a § 168 zákona č. 343/2015 Z. z. o verejnom obstarávaní a o zmene a doplnení niektorých zákonov v znení neskorších predpisov (ďalej len „zákon o verejnom obstarávaní“) vykonal ex ante posúdenie na základe žiadosti verejného obstarávateľa Biomedicínske centrum Slovenskej akadémie vied, Dúbravská cesta 9, 845 05 Bratislava, IČO: 500 738 69 (ďalej len „kontrolovaný“ alebo „verejný obstarávateľ“) v súvislosti so zadávaním nadlimitnej zákazky na dodanie tovaru s názvom predmetu zákazky uvedeným v návrhu oznámenia o vyhlásení verejného obstarávania „**Dodávka chemikálií, reagensí, plastov a spotrebného materiálu**“, ktorá má byť čiastočne financovaná z prostriedkov Európskej únie, štátneho rozpočtu a z vlastných zdrojov verejného obstarávateľa (ďalej len „predmet zákazky“).

Podľa § 168 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní, ak ide o nadlimitnú zákazku alebo nadlimitnú koncesiu, úplne alebo sčasti financovanú z prostriedkov Európskej únie okrem zákazky, koncesie alebo rámcovej dohody podľa § 184q ods. 1, kontrolovaný môže pred vyhlásením alebo začatím verejného obstarávania požiadať úrad o ex ante posúdenie dokumentov, proti ktorým je možné podať námietky podľa § 170 ods. 3 písm. a) a b) zákona o verejnom obstarávaní; ex ante posúdenie sa nevzťahuje na posudzovanie požiadaviek na technické špecifikácie, výkonnostné a funkčné požiadavky a charakteristiky a odborné požiadavky predmetu zákazky podľa § 42 zákona o verejnom obstarávaní.

Podľa § 168 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní výsledkom ex ante posúdenia je oznámenie úradu obsahujúce konštatovanie o súlade alebo nesúlade predložených dokumentov s týmto zákonom, ktoré úrad doručí kontrolovanému. Úrad vydá oznámenie podľa prvej vety tohto odseku do 30 dní odo dňa doručenia dokumentov kontrolovaným. Ak úrad v oznámení podľa prvej vety tohto odseku nekonštatuje súlad všetkých predložených dokumentov so zákonom o verejnom obstarávaní, označí v oznámení tie časti dokumentov, ktoré nie sú v súlade s týmto zákonom a uvedie k nesúladu stručné odôvodnenie.

Úradu bola dňa 3. 8. 2022 doručená žiadosť kontrolovaného o ex ante posúdenie vo vzťahu k dokumentom, proti ktorým je možné podať námietky podľa § 170 ods. 3 písm. a) a b) zákona o verejnom obstarávaní, ktorá sa týkala predmetu zákazky.

Úradu bola v súvislosti so zadávaním zákazky s názvom uvedeným v návrhu oznámenia o vyhlásení verejného obstarávania „**Dodávka chemikálií, reagensí, plastov a spotrebného materiálu**“ dňa 3. 8. 2022 doručená nasledujúca dokumentácia:

- návrh Oznámenia o vyhlásení verejného obstarávania – 4 strany (ďalej len „návrh oznámenia“)
- návrh súťažných podkladov s prílohami – 577 strán (ďalej len „návrh súťažných podkladov“),
- dokumenty viažuce sa k určeniu predpokladanej hodnoty zákazky.

Na základe vyššie uvedeného bolo ex ante posúdenie vykonané z návrhu súťažných podkladov s prílohami a návrhu oznámenia, pričom konštatovania úradu o súlade alebo nesúlade predložených dokumentov so zákonom o verejnom obstarávaní, uvedené v tomto oznámení o vykonaní ex ante posúdenia, sú viazané na obsah a rozsah uvedených dokumentov predložených v návrhu. Avšak dokumenty súvisiace s určením predpokladanej

hodnoty zákazky, nemožno považovať za dokumenty, proti ktorému je možné podať námietky podľa § 170 ods. 3 písm. a) a b) zákona o verejnom obstarávaní. Úrad sa vzhľadom k uvedenému, týmito dokumentami v tomto oznámení o vykonaní ex ante posúdenia zaoberal len za účelom podpory argumentácie uvedenej v tomto oznámení a poskytnutia odporúčaní pre verejného obstarávateľa.

Úrad nezodpovedá za správnosť jeho konštatovaní, ak následne po vykonaní ex ante posúdenia nastane akýkoľvek zásah do obsahu alebo rozsahu predložených dokumentov, ktorý vyvolá ich zmenu oproti predloženým dokumentom v čase výkonu posúdenia.

Z kontrolovaným doručenou dokumentáciou vyplýva, že predmet zákazky má byť zadávaný **postupom verejnej súťaže podľa § 66 ods. 7 písm. b) zákona o verejnom obstarávaní**, ktorej výsledkom bude uzavretie rámcovej dohody s tromi uchádzačmi na každú časť zákazky samostatne (zákazka sa delí na tri časti), pričom pôjde **o nadlimitnú zákazku na dodanie tovaru**, v rámci ktorej stanovil kontrolovaný **predpokladanú hodnotu zákazky vo výške 7 209 000,00 EUR bez DPH**. Zákazka má byť s časti financovaná z prostriedkov Európskej únie, štátneho rozpočtu a z vlastných zdrojov verejného obstarávateľa.

Vykonaním ex ante posúdenia podľa § 168 zákona o verejnom obstarávaní úrad **konštatuje súlad** predložených dokumentov so zákonom o verejnom obstarávaní.

**Úrad dáva kontrolovanému do pozornosti nasledovné odporúčania, ktoré sa viažu k textu dokumentácie predloženej za účelom vykonania ex ante posúdenia a svojou povahou by v prípade naplnenia istých skutočností mohli byť porušením zákona o verejnom obstarávaní:**

- a. V súvislosti s určovaním predpokladanej hodnoty zákazky, v rámci svojej preventívnej pôsobnosti a v záujme dodržania základných princípov vo verejnom obstarávaní, dáva úrad kontrolovanému do pozornosti, že je potrebné stanoviť predpokladanú hodnotu zákazky v súlade so všetkými princípmi vo verejnom obstarávaní, s dôrazom na princíp hospodárnosti, a to najmä tak, aby predpokladaná hodnota zákazky reálne odrážala podmienky trhu v danom čase.
- b. Kontrolovaný na strane 4 v bode 1.12 návrhu súťažných podkladov uviedol, cit.: „Verejný obstarávateľ uzatvorí v zmysle § 83 ods. 5 písm. b) ZVO Rámcovú dohodu s tromi uchádzačmi, ktorých ponuky po vyhodnotení ponúk sa umiestnili na prvom, druhom a treťom mieste úspešnosti (ďalej aj ako „úspešný uchádzač“), a to pre každú časť predmetu zákazky osobitne. Jednotlivé zákazky pre každú časť sa budú osobitne zadávať na základe podmienok upravených v rámcovej dohode bez opätovného otvárania súťaže pre troch úspešných uchádzačov v danej časti zákazky. Verejný obstarávateľ zadáva zákazku jednému z úspešných uchádzačov č.1, č.2 alebo č. 3, podľa toho, ktorého jednotková cena (v zmysle Prílohy č. 5) je pre požadovaný produkt najnižšia. V prípade, ak úspešný uchádzač č. 1, úspešný uchádzač č. 2 alebo úspešný uchádzač č. 3 (minimálne však dvaja uchádzači) ponúkajú požadovaný produkt (v zmysle Prílohy č. 5) v rovnakej najnižšej cene, verejný obstarávateľ objedná produkt od toho uchádzača, ktorý predložil ponuku s najnižšou celkovou cenou za predmet zákazky.“. V tejto súvislosti úrad kontrolovaného upozorňuje na skutočnosť, že vyššie citovaný postup kontrolovaného (uvedený aj v návrhu rámcovej dohody), t. j. uzavretie rámcovej dohody s viacerými hospodárskymi subjektmi bez opätovného otvárania súťaže, pričom rámcová dohoda obsahuje všetky podmienky upravujúce plnenie zákaziek a objektívne podmienky na určenie hospodárskeho subjektu, ktorý bude zákazku plniť, je postup v zmysle

**§ 83 ods. 5 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní** a nie písm. b) predmetného ustanovenia zákona o verejnom obstarávaní. Úrad odporúča kontrolovanému uvedené upraviť.

- c. Kontrolovaný v bode II.1.13) „Informácie o fondoch Európskej únie“ návrhu oznámenia v každej časti predmetu zákazky uvádza, že obstarávanie sa netýka programu financovaného z fondov Európskej únie. V návrhu súťažných podkladov na strane 5 v bode 3.4. však uvádza, cit.: „Zmluva na príslušné časti predmetu zákazky nenadobudne účinnosť skôr, ako budú pridelené verejnemu obstarávateľovi finančné prostriedky z fondov EÚ (podpísanie zmluvy o poskytnutí NFP), čo je podmienené finančnou kontrolou a overením a schválením procesov verejného obstarávania SO – Výskumnou agentúrou Ministerstva školstva, vedy, výskumu a športu SR. Uvedenú skutočnosť berú úspešní uchádzači na vedomie.“. Rovnako aj na strane 7 v bode 7. „Zdroj finančných prostriedkov“ návrhu súťažných podkladov uvádza, že predmet zákazky bude financovaný z Európskeho fondu regionálneho rozvoja v rámci Operačného programu Integrovaná infraštruktúra. Z uvedených informácií, ako aj zo žiadosti verejného obstarávateľa o vykonanie ex ante posúdenia vyplýva, že predmetná zákazka má byť (čiastočne) financovaná z prostriedkov Európskej únie. Na základe uvedeného úrad kontrolovanému odporúča, vyššie uvedené informácie v návrhu oznámenia a v návrhu súťažných podkladov zosúladiť.
- d. V súvislosti s určením podmienok účasti v predmetnom procese verejného obstarávania, úrad dáva kontrolovanému do pozornosti, že všetky podmienky účasti, ktoré kontrolovaný (prípadne) určí na preukázanie splnenia finančného a ekonomického postavenia a technickej alebo odbornej spôsobilosti, ako aj ich minimálna požadovaná úroveň, musia súvisieť s predmetom zákazky a musia byť primerané. Pri pochybnostiach o primeranosti určených podmienok účasti musí byť preto kontrolovaný schopný ich primeranosť zdôvodniť a preukázať v revízijských postupoch (napr. žiadosť o nápravu, námietky, výkon kontroly).
- e. Kontrolovaný na strane 14 v bode 19. „Obsah ponuky“, podbod 19.1. písm. d) „Návrh ponuky“ uvádza, cit.: „... Uchádzač splnenie požiadaviek na predmet zákazky zdokumentuje dostatočne podrobným a názorným spôsobom, napríklad názvom s katalógovým číslom produktu a webovým linkom s podrobnou špecifikáciou produktu alebo opisom chemického zloženia, fotografiami, certifikátmi, vzorkami a podobne, ...“. Úrad upozorňuje, že kontrolovaný je povinný, v súlade s § 53 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní, vyhodnotiť ponuky uchádzačov v súlade s podmienkami v súťažných podkladoch. V tejto súvislosti úrad odporúča kontrolovanému jednoznačne špecifikovať spôsob preukázania splnenia požiadaviek na predmet zákazky a to tak, aby z uvedených požiadaviek bolo jednoznačne zrejmé, čo bude kontrolovaný považovať za „dostatočne podrobný a názorný spôsob“ preukázania splnenia požiadaviek na predmet zákazky, napríklad vrátane informácie k akému druhu tovaru, je požadované predložiť fotografie, certifikáty, vzorky a podobne zo strany uchádzača. Komisia na vyhodnotenie ponúk musí byť schopná bez akýchkoľvek pochybností vyhodnotiť, či navrhované konkrétne druhy a typy tovarov, ktoré uchádzač predkladá v ponuke, a ktoré následne budú predmetom plnenia zmluvy, spĺňajú špecifikácie deklarované uchádzačom v ponuke a rovnako špecifikácie a požiadavky na predmet zákazky stanovené kontrolovaným. Zodpovednosť za rozhodnutie, akým spôsobom majú uchádzači preukazovať splnenie požiadaviek na predmet zákazky, musí znášať verejný obstarávateľ. Uvedené úrad odporúča kontrolovanému najmä z dôvodu zabezpečenia zásady rovnakého zaobchádzania a predídania možných problémov v rámci vyhodnocovania ponúk. Jednoznačné definovanie spôsobu preukázania splnenia požiadaviek na predmet zákazky zabezpečí

rovnaký prístup ku všetkým uchádzačom alebo záujemcom a tým vytvorí základ pre čestnú hospodársku súťaž.

- f. Úrad uvádza, že ex ante posúdenie sa nevzťahuje na posudzovanie požiadaviek na technické špecifikácie, výkonnostné a funkčné požiadavky a charakteristiky a odborné požiadavky predmetu zákazky podľa § 42 zákona o verejnom obstarávaní, a úrad sa teda týmito v rámci výkonu tohto ex ante posúdenia okrem nižšie uvedeného nezaoberal.

Aj napriek uvedenému, v rámci preventívnej pôsobnosti úrad upozorňuje kontrolovaného na jeho povinnosť vyplývajúcu z § 42 ods. 1 až 3 zákona o verejnom obstarávaní, v zmysle ktorej je verejný obstarávateľ povinný opísať predmet zákazky v prvom rade na základe výkonnostných a funkčných požiadaviek s odkazom na technické špecifikácie. Technické špecifikácie by mali zabezpečiť záujemcom rovnaký prístup k zákazke a nemali by mať za následok vytvorenie neoprávnených prekážok, ktorými by sa obmedzila hospodárska súťaž. Technické požiadavky pritom musia byť určené tak, aby bol zabezpečený rovnaký prístup pre všetkých uchádzačov alebo záujemcov, a aby bola zabezpečená čestná hospodárska súťaž. Zároveň sa technické požiadavky nesmú odvolávať na konkrétneho výrobcu, výrobný postup, značku, patent, typ, krajinu, oblasť alebo miesto pôvodu alebo výroby, ak si to nevyžaduje predmet zákazky. Takýto odkaz možno použiť vtedy, ak nemožno opísať predmet zákazky dostatočne presne a zrozumiteľne, pričom takýto odkaz musí byť doplnený slovami „alebo ekvivalentný“. Na uvedené upozorňuje úrad kontrolovaného najmä z dôvodu, že niektoré položky obsiahnuté vo výkaze výmer obsahujú odkaz na konkrétny výrobok (resp. konkrétnu značku výrobku). V prípade, že pre kontrolovaného je v plánovanom postupe zadávania zákazky nevyhnutne potrebné pri predmete zákazky vyžadovať dodržanie určitých technických parametrov, je potrebné predmetný opis predmetu zákazky zamerať na tie parametre, ktoré sú skutočne nevyhnutné na dosiahnutie obstarávaného cieľa a to najmä vzhľadom k ekvivalentom jednotlivých položiek. Súčasne úrad upozorňuje kontrolovaného, že v prípade, ak je vo verejnom obstarávaní prípustné predkladať aj ekvivalentné tovary, tak je verejný obstarávateľ pri vyhodnocovaní ponúk povinný reálne sa ekvivalenciou všetkých ponúkaných tovarov zaoberať a náležite svoj postup zdokumentovať.

- g. V súvislosti s uvedeným úrad upozorňuje kontrolovaného, že bod 5. článku V. „Tovar a jeho špecifikácia“ návrhu rámcovej dohody, cit.: „Ak Kupujúci zistí, že dodaný Tovar Predávajúcim nespĺňa parametre/atribúty ekvivalentu podľa predchádzajúceho ustanovenia, predmetný Tovar vráti ako vadný Tovar.“ je irelevantný, nakoľko predmetom plnenia zmluvy môže byť len kontrolovaným vyhodnocované a následne vysúťažené plnenie, ktoré spĺňa / splnilo všetky požiadavky na predmet zákazky vo fáze vyhodnocovania ponúk. Úspešný uchádzač nie je oprávnený kontrolovanému dodávať iné plnenie, než to, ktoré bolo vysúťažené v procese verejného obstarávania, pričom ani kontrolovaný v zásade nie je oprávnený toto od úspešného uchádzača požadovať. Úrad preto odporúča kontrolovanému uvedené upraviť.

Úrad v súvislosti s určením zmluvných podmienok uvádza, že ex ante posúdenie sa na zmluvné podmienky vzťahuje len v súvislosti s prípadne dotknutými ustanoveniami zákona o verejnom obstarávaní, pričom najčastejšie ide o dodržiavanie princípov vo verejnom obstarávaní. Kontrolovaný je však povinný určiť zmluvné podmienky tak, aby boli v súlade so všetkými príslušnými právnymi predpismi, pričom posúdenie ich súladu s týmito predpismi okrem vyššie uvedeného nie je predmetom ex ante posúdenia.

- h.** Úrad dáva kontrolovanému do pozornosti chyby v písaní a formálne pochybenia nachádzajúce sa v návrhu súťažných podkladov, a to napríklad:
- v bode VI.3) „Doplňujúce informácie“ v podbode 7 návrhu oznámenia sa uvádza, cit.: „... § 56 ods. 15 ZVO ...“, pričom v zmysle aktuálne platného a účinného znenia zákona o verejnom obstarávaní ide o § 56 ods. 12,
  - v bode VI.3) „Doplňujúce informácie“ v podbode 10 návrhu oznámenia kontrolovaný uvádza, že zábezpeka sa nepožaduje, pričom z obsahu ostatnej predloženej dokumentácie je zrejmé, že kontrolovaný zábezpeku požaduje,
  - znenie bodu VI.3) „Doplňujúce informácie“ v podbode 11 návrhu oznámenia je irelevantné, nakoľko sa frapantne netýka predmetného verejného obstarávania,
  - na strane 11 v bode 18.4. návrhu súťažných podkladov sa uvádza, cit.: „... Výnimka skoršieho vrátenia zloženej zábezpeky sa uplatní iba v prípade podľa bodu 18.7.“, pričom však bod 18.7. návrhu súťažných podkladov rieši vylúčenie ponuky uchádzača z verejného obstarávania v prípade, ak zábezpeka nebude súčasťou ponuky, a teda na bod 18.4 návrhu súťažných podkladov nenadväzuje,
  - na strane 23 v bode 36.3. návrhu súťažných podkladov sa uvádza, cit.: „... podmienky účasti podľa bodu 35.2. písm. b), ...“, pričom však, takéto písmeno sa v bode 35.2. nenachádza,
  - na strane 29 návrhu súťažných podkladov v zozname príloh nie je uvedená Príloha č. 3,
  - v návrhu rámcovej dohody na dodávku bežných a špeciálnych chemikálií (1.časť) v bode IV. „Všeobecné podmienky platné pre čiastkové zmluvy“ v podbode II. „Doba dodania a miesto dodania“ je uvedené, cit.: „... je doba dodania Tovarů stanovená na 30 kalendárnych dní ...“. Úrad dáva v tejto súvislosti kontrolovanému na zváženie doplnenie slova „najneskôr“ do tejto vety, nakoľko v návrhoch rámcových dohôd pre ostatné časti, ako aj v návrhu súťažných podkladov, má kontrolovaný dobu dodania tovarů špecifikovanú týmto spôsobom.
- i.** Úrad v súvislosti s povinnosťou používať informačné systémy, ktoré sú v súlade s § 20 zákona o verejnom obstarávaní a vyhláškou úradu č. 41/2019 Z. z., ktorou sa ustanovujú podrobnosti o technických a funkčných požiadavkách pre nástroje a zariadenia používané na elektronickú komunikáciu vo verejnom obstarávaní (ďalej len „vyhláška“) verejnému obstarávateľovi odporúča, aby súčasťou dokumentácie z verejného obstarávania boli aj relevantné dôkazy preukazujúce, že použitý informačný systém je v súlade s § 20 zákona o verejnom obstarávaní a vyhláškou, nakoľko úrad je v rámci dohľadovej činnosti oprávnený v prípade potreby ich dožiadať od kontrolovaného.
- j.** V súvislosti s riadnym stanovením lehôt v oznámení o vyhlásení predmetného postupu zadávania zákazky a v súťažných podkladoch odporúča úrad verejnému obstarávateľovi tieto podľa potreby doplniť a aktualizovať v nadväznosti na odoslanie oznámenia o vyhlásení verejného obstarávania v Úradnom vestníku Európskej únie a vo Vestníku verejného obstarávania, ako aj v nadväznosti na príslušné ustanovenia zákona o verejnom obstarávaní upravujúce dĺžku jednotlivých lehôt v procese verejného obstarávania.

**Podľa § 63 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní kontrolovaný je povinný poslať úradu na požiadanie údaje alebo informácie týkajúce sa verejného obstarávania. V zmysle uvedeného si **Vás úrad dovoľuje požiadať, aby ste úradu bez zbytočného odkladu po vyhlásení verejného obstarávania**, ktoré bolo predmetom ex ante posúdenia, a ku ktorému bolo vydané toto oznámenie úradu o ex ante posúdení, **túto skutočnosť oznámili**, spolu s uvedením čísla Vestníka verejného obstarávania, dňa jeho zverejnenia a značky verejného obstarávania, ako aj uvedenia čísla a dňa jeho zverejnenia v Úradnom vestníku EÚ, prípadne**

iného identifikačného znaku, za účelom prehľadnosti, evidencie a správneho priradenia k už vyhlásenému verejnému obstarávaniu, ktoré bude úradu slúžiť pre prípadné rozhodovanie v konaní o preskúmanie úkonov kontrolovaného podľa zákona o verejnom obstarávaní.

Taktiež, v nadväznosti na povinnosť kontrolovaného uvedenú v § 169 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní si kontrolovaného dovoľuje požiadať, aby v prípade výkonu posúdenia úkonov kontrolovaného podľa § 169 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní informoval príslušný útvar úradu aj o vykonanom ex ante posúdení na predmetnú zákazku.

S pozdravom

*(elektronický podpis)*  
riaditeľ odboru dohľadu