

Bratislava: 18. 3. 2022

Číslo spisu: 5248-6000/2022-OD

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 Žilinská univerzita v Žiline, Univerzitná 8215/1, 010 26 Žilina, IČO: 00397563 (ďalej len „kontrolovaný“ alebo „verejný obstarávateľ“) na predmet nadlimitnej zákazky na dodanie tovaru s názvom „**Spotrebný materiál do laboratórií**“, ktorá má byť financovaná z prostriedkov Európskej únie, Operačného programu Integrovaná infraštruktúra, spolufinancovaný fondom Európsky fond regionálneho rozvoja, v rámci projektu Nezávislý výskum a vývoj technologických zostáv na báze produktov nositeľnej elektroniky, ako nástrojov zvyšovania hygienických štandardov v spoločnosti vystavenej vírusu spôsobujúceho ochorenie COVID-19, ITMS2014+ kód projektu: 313011ASK8, 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, 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 2. 3. 2022 doručená žiadosť kontrolovaného o vykonanie ex ante posúdenia 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.

Kontrolovaný 2. 3. 2022 za účelom vykonania ex ante posúdenia doručil úradu nasledujúce dokumenty:

- návrh Oznámenia o vyhlásení verejného obstarávania – 3 strany (ďalej len „návrh oznámenia“),
- návrh Súťažných podkladov s prílohami – 166 strán (ďalej len „návrh súťažných podkladov“),
- dokumenty súvisiace s určením predpokladanej hodnoty zákazky – 120 strán.

Na základe vyššie uvedeného bolo ex ante posúdenie vykonané z návrhu oznámenia a z návrhu súťažných podkladov, pričom konštatovania úradu o súlade alebo nesúlade predložených dokumentov so zákonom o verejnom obstarávaní, uvedené v tomto oznámení,

sú viazané na obsah a rozsah uvedených dokumentov. Avšak dokumenty týkajúce sa spôsobu určenia predpokladanej hodnoty zákazky, nemožno považovať za dokumenty, proti ktorým je možné podať námietku 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 kontrolovaného.

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 v zmysle § 66 ods. 7 zákona o verejnom obstarávaní, druhá veta** (tzv. superreverzná verejná súťaž), ktorej výsledkom bude uzavretie rámcovej dohody s jedným dodávateľom, pričom pôjde o **nadlimitnú zákazku** na dodanie tovaru, v rámci ktorej stanovil kontrolovaný **predpokladanú hodnotu zákazky vo výške 369 903,45 EUR bez DPH**, a ktorá má byť financovaná z prostriedkov Európskej únie formou nenávratného finančného príspevku 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. Úrad dáva do pozornosti kontrolovanému rozdielnu dĺžku trvania rámcovej dohody uvedenú v bode II.2.7) návrhu oznámenia (90 dní), v návrhu súťažných podkladov v Článku 7 rámcovej dohody (48 mesiacov) a v Špecifikácii navrhovaného plnenia uchádzača v prílohe č. 2 návrhu súťažných podkladov (24 mesiacov). Zároveň úrad upozorňuje aj na rozdielnu dĺžku splatnosti faktúry uvedenú v bode 6.3 návrhu súťažných podkladov (60 dní) a v Článku 4 v bode 7. návrhu rámcovej dohody (30 dní).
- c. V súvislosti so znením bodu 3.2. návrhu súťažných podkladov, v ktorom kontrolovaný uvádza odôvodnenie nerozdelenia zákazky na časti, cit.: „Verejný obstarávateľ rozhodol o nerozdelení predmetu zákazky na časti vzhľadom na povahu a typ požadovaných tovarov. Nerozdelenie zákazky neobmedzuje hospodársku súťaž. Požadovaný tovar je príbuzného charakteru a je ponúkaný na trhu rôznymi hospodárskymi subjektmi. Zároveň platí, že charakter činností, pre ktoré je daný tovar plánovane zabezpečovaný, sa vyznačuje podmienkou dostupnosti viacerých druhov tovaru (spotrebný elektroinštalatný, spotrebný informačno-komunikačný a materiálové komponenty pre výskum a vývoj) v rovnakom

čase. Z tohto dôvodu nerozdelenie zákazky na časti, eliminuje riziká spojené s dodaním rôznych typov a druhov komponentov v nerovnakom čase, čím značným spôsobom prispieva k eliminácii možných obmedzení spojených so zaistením plynulosti realizácie výskumno-vývojových úloh. Zároveň je verejný obstarávateľ presvedčený, že rozdelenie zákazky na časti by vyvolávalo riziká vzťahujúce sa k logistickej náročnosti dodávania tovaru a zároveň by prinášalo nezanedbateľné riziká spojené s obmedzením ekonomickej efektívnosti dodania predmetu zákazky.“, úrad upozorňuje kontrolovaného na potrebu doplnenia predmetného bodu tak, aby obsahoval argumentáciu odôvodňujúcu obstaranie všetkých požadovaných druhov tovarov v rámci zákazky nerozdelenej na časti, nakoľko súčasťou predmetu zákazky sú napríklad aj sklenené výrobky pre laboratória, ktorých príbuzný charakter s elektronickým spotrebným materiálom z predloženej dokumentácie nevyplýva.

- d. V nadväznosti na znenie bodu 16 „Obsah ponuky“ na strane 9 z 33 návrhu súťažných podkladov, v ktorom kontrolovaný okrem iného uvádza, cit.: „Ponuka predložená uchádzačom musí obsahovať doklady ... vo forme uvedenej v týchto súťažných podkladoch ...“ týkajúceho sa okrem iného teda aj formálnych požiadaviek kontrolovaného na spracovanie obsahu ponuky a jej formu, úrad uvádza, že tieto požiadavky je potrebné formulovať len ako odporúčanie pre uchádzačov a nedodržanie formy pri predkladaní ponúk nesmie mať za následok vylúčenie uchádzača z procesu zadávania zákazky. Kontrolovaný v rovnakom bode v podbode 16.1.10. návrhu súťažných podkladov súvisiacom s požiadavkami na obsah ponuky uvádza, cit.: „Doklad o zložení zábezpeky podľa bodu 15. týchto SP (fakultatívne)“. Nakoľko má uvedená požiadavka kontrolovaného len odporúčací charakter, úrad dáva kontrolovanému do pozornosti potrebu je primeranej úpravy, a to tak, aby sa odporúčací charakter vzťahoval výlučne na doklady preukazujúce zloženie zábezpeky formou jej zloženia na účet, nakoľko pri zložení zábezpeky formou bankovej záruky alebo poistenia záruky je doklad o zložení zábezpeky nutnou náležitosťou ponuky.
- e. V súvislosti so znením bodu 14.2 návrhu súťažných podkladov, kde kontrolovaný uvádza, cit.: „... a cena bude záväzná pre požadovaný rozsah predmetu zákazky pri zachovaní parametrov predložených pri opätovnom otvorení súťaže.“, úrad dáva do pozornosti kontrolovanému, že v danom prípade má kontrolovaný v úmysle uzatvoriť rámcovú dohodu s jediným úspešným uchádzačom a teda k opätovnému otvoreniu súťaže nepríde.
- f. Úrad odporúča kontrolovanému upraviť znenie bodu 26.7 na strane 14 z 33 návrhu súťažných podkladov, nakoľko predmetom zákazky je dodanie tovaru, text v zátvorke cit.: „s výnimkou dodávateľov tovarov“ je nadbytočný a nedôvodný.“
- g. Úrad v súvislosti s požadovanou minimálnou úrovňou štandardov (bod 3.1. časti A.2 Preukazovanie splnenia podmienok účasti) týkajúcich sa podmienok účasti technickej alebo odbornej spôsobilosti odporúča kontrolovanému upraviť špecifikáciu zákazky „rovnakého alebo podobného charakteru“ tak, aby zohľadňovala všetky charakteristiky predmetu zákazky, teda okrem uvedených zákaziek v predmetnom bode, napríklad aj zákazky na dodávky sklenených výrobkov pre laboratória.

V súvislosti s určením podmienok účasti v predmetnom procese verejného obstarávania úrad konštatuje, že aj napriek skutočnosti, že kontrolovaný nie je povinný odôvodňovať

primeranosť každej podmienky účasti, ktorú určil, platí, že všetky podmienky účasti, ktoré kontrolovaný 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 kontrolovaný schopný ich primeranosť zdôvodniť a preukázať v revíznych postupoch (žiadosť o nápravu, námietky, výkon kontroly).

- h.** 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 nezaoberal.
- i.** 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 však nie je predmetom ex ante posúdenia.
- j.** 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 verejného obstarávateľa.
- k.** 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