

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), § 167 ods. 2 písm. a) 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 Národný inštitút vzdelávania a mládeže, Ševčenkova 11, 850 05 Bratislava, IČO: 00 164 348 (ďalej len „kontrolovaný“) na predmet nadlimitnej zákazky „**eTest druhej generácie (eTest II.)**“, ktorý má byť financovaný z prostriedkov Európskej únie z Plánu obnovy a odolnosti (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 31. 08. 2023 listom doručená žiadosť kontrolovaného označená ako „Žiadosť o ex ante posúdenie dokumentov“ zo dňa 31. 08. 2023 spolu s dokumentáciou na USB kľúči v prílohe – t. j. 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 dňa 31. 08. 2023 za účelom vykonania ex ante posúdenia predložil úradu nasledujúce dokumenty na USB kľúči:

- návrh Súťažných podkladov s prílohami – 109 strán + prílohy (ďalej len „návrh súťažných podkladov“);
- podklady k určeniu predpokladanej hodnoty zákazky.

Na základe vyššie uvedeného, a nakoľko súčasťou kontrolovaným doručeného návrhu súťažnej dokumentácie nebol návrh oznámenia o vyhlásení verejného obstarávania, bolo ex ante posúdenie vykonané 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. 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 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 doručeného návrhu dokumentácie vyplýva, že predmet zákazky má byť zadávaný postupom **verejnej súťaže** podľa § 66 ods. 7 zákona o verejnom obstarávaní, ktorej výsledkom bude uzavretie **zmluvy o dielo a poskytovaní služieb**, pričom pôjde

o nadlimitnú zákazku na poskytnutie služieb, v rámci ktorej stanovil kontrolovaný **celkovú predpokladanú hodnotu zákazky vo výške 10 741 032,19 EUR bez DPH**, a ktorá má byť financovaná z prostriedkov Európskej únie, v rámci **Plánu obnovy a odolnosti**.

V nižšie uvedenom konštatovaní úradu o nesúlade kontrolovaným predložených dokumentov so zákonom o verejnom obstarávaní, úrad poukazuje na znenie nasledovných ustanovení zákona o verejnom obstarávaní:

Podľa § 10 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní verejný obstarávateľ a obstarávateľ musia dodržiavať princíp rovnakého zaobchádzania, princíp nediskriminácie hospodárskych subjektov, princíp transparentnosti, princíp proporcionality a princíp hospodárnosti a efektívnosti.

Vykonaním ex ante posúdenia podľa § 168 zákona o verejnom obstarávaní úrad konštatuje nesúlad kontrolovaným predložených dokumentov so zákonom o verejnom obstarávaní. Podľa § 168 ods. 2 in fine zákona o verejnom obstarávaní úrad uvádza, že nesúlad predložených dokumentov so zákonom o verejnom obstarávaní spočíva v nasledovnom:

Kontrolovaný v bode 16.1.11 návrhu súťažných podkladov uviedol, cit.: „Dokumenty ponuky požadované na splnenie požiadaviek na predmet zákazky:

„(...)

c) **Návrh riešenia** - Súčasťou ponuky uchádzača bude **návrh riešenia**, ktorý bude vychádzať z Opisu predmetu zákazky a z Katalógu požiadaviek.

- Dizajn obrazoviek (wireframe) a UX prvkov,
- Popis Use Case-ov v UML (preferovaný nástroj je Enterprise Architect)
- Popis procesov v UML (preferovaný nástroj je Enterprise Architect)
- Aplikačná a technická architektúra
- Zoznam rolí a oprávnení,
- Testovacie scenáre – akceptačné, bezpečnostné, záťažové a UX,
- Bezpečnostná architektúra
- Popis funkčného testovania
- Popis záťažového testovania
- Popis testovania kybernetickej bezpečnosti
- Popis funkcionality pre zabezpečenie testovania pri nedostupnosti Internetu

- Popis migrácie dát
- Požiadavky a podklady na rozsah požadovaných všetkých výstupov, rozsah automatizácie, rozsah publikovania cez portál, email a podobne,
- Špecifikácie pre požadované reporty a štatistiky,
- Popis funkcionality realizácie testovania pre zdravotne znevýhodnených žiakov,
- Aby obsahoval požiadavky a podklady na rozsah a prácnosť a rozsah súčinnosti pri migrácii údajov,
- Aby obsahoval požiadavky a podklady na rozsah integrácie na iné informačné systémy.

Súčasťou ponuky bude aj architektonický návrh, ktorý bude pozostávať z:

- nákresu a popisu biznis architektúry,
- nákresu a popisu aplikačnej architektúry,
- nákresu a popisu technologickej architektúry,
- nákresu a popisu bezpečnostnej architektúry,
- použitých komponentoch (komerčných alebo open source),
- popisu využitia cloudových služieb a odhadu ich mesačnej ceny,
- popisu a využitia licencií tretích strán a ich cena jednorazového nákupu a cena za prevádzku na 24 mesiacov v trvaní 24 mesiacov po nasadení diela.
- popisu a využitia licencií tretích strán a ich cena jednorazového nákupu a cena za prevádzku na 24 mesiacov v trvaní 24 mesiacov po uplynutí trvania prevádzkovej podpory po nasadení diela do produkcie.

(Súčasťou dodávky diela bude Detailný návrh riešenia, ktorý bude vytvorený v súčinnosti s verejným obstarávateľom a bude vychádzať z návrhu riešenia uvedeného v ponuke uchádzača.)

d) Backend infraštruktúra a architektúra (Technologická architektúra riešenia) - Súčasťou ponuky musí byť:

- Návrh na typ a dodávateľa cloudu.
- **Detailný logický návrh** technologickej architektúry (infraštruktúry) riešenia s popisom a kvantifikáciou minimálnych potrebných HW a SW komponent.
- **Detailný fyzický návrh** technologickej architektúry (infraštruktúry) riešenia s popisom a kvantifikáciou minimálnych potrebných HW a SW komponentov.
- Výber vhodných cloudových služieb a spôsobu fakturácie.
- **Detailný architektonický a technologický návrh** spôsobu škálovania systému.
- Odhad nákladov na prevádzku informačného systému eTest II. vo zvolenom cloude v trvaní 24 mesiacov po nasadení diela
- Odhad (opcie) nákladov na prevádzku informačného systému eTest II. vo zvolenom cloude v trvaní na obdobie maximálne 24 mesiacov po uplynutí trvania prevádzkovej podpory po nasadení diela do produkcie.

Cenu za licencie tretích strán, ich maintenance a support a za cloud služby musia byť súčasťou ponuky vyplnené do súboru, ktorý ma dva pracovne hárky Zoznam licencií a cloud služieb.xlsx (príloha 2 Opisu predmetu zákazky). Kumulatívna cena za cloud služby a licencie bude uvedená v kalkulácii ceny v položke 1.3 a 1.4. Prílohy č. 9 týchto súťažných podkladov
Kalkulácia ceny

e) Reporty a Štatistiky - Od návrhu ponuky požadujeme vyriešenie týchto úloh. V rámci ponuky musí byť adresované:

- definícia základného dátového modelu a pravidiel jeho aktualizácie pre štatistickú a analytickú bázu,
- definícia možností nástrojov na tvorbu reportov.

f) Archivácia - Archivačné pravidlá musia zabezpečiť:

- depersonalizáciu dát na základe času alebo udalosti,
- skartáciu dát na základe času alebo udalosti,
- prípadnú zmenu dátového formátu, napr. generovaním do PDF.

Ponuka bude obsahovať popis a návrh riešenia archivácie.

g) Migrácia údajov z pôvodného informačného systému eTest - Popis migrácie dát, a prípadný popis použitých nástrojov na migráciu dát. **Požiadavky na súčinnosť verejného obstarávateľa pri migrácii dát.**

h) Integrácia na externé služby - Informačný systém eTest II. bude implementovať integrácie, ktoré budú konzumovať dáta, ale aj poskytovať dáta. Preto je nutné zabezpečiť všetky integrácie štandardizovanými API službami. Ponuka bude obsahovať popis API rozhraní a použitej technológie na integráciu s externými dátovými zdrojmi a informačnými systémami.

i) Prevádzková podpora informačného systému a rozvoj - Ponuka bude obsahovať **popis prevádzkovej podpory, procesov prevádzkovej podpory uchádzača a použitých podporných nástrojov na zabezpečenie prevádzkovej podpory.**

Kontrolovaný na strane 11 prílohy č. 7 „Opis predmetu zákazky“ návrhu súťažných podkladov okrem iného uviedol, cit.: „**Detailný návrh riešenia (ďalej aj DNR)** predstavuje kľúčový dokument, ktorý bude definovať cieľové riešenie, vysvetľovať jeho nastavenia a pomáhať riadiť dodávku výsledného diela. **V rámci ponuky bude dodaná presná špecifikácia obsahu DNR** v členení na kapitoly. V rámci návrhu DNR pre jednotlivé fázy dodávky je požadované, aby dokumenty obsahovali:

- Dizajn manuál
- Dizajn obrazoviek (wireframe) a UX prvkov,
- Popis Use Case-vo v UML (preferovaný nástroj je Enterprise Architect)
- Popis procesov v UML (preferovaný nástroj je Enterprise Architect)
- Aplikačná a technická architektúra
- Zoznam rolí a oprávnení,
- Testovacie scenáre – akceptačné, bezpečnostné, záťažové a UX,
- Popis migrácie dát
- Detailné požiadavky a podklady na rozsah požadovaných všetkých výstupov, rozsah automatizácie, rozsah publikovania cez portál, email a podobne,
- Podrobné špecifikácie pre požadované reporty a štatistiky,
- Podrobný popis funkcionality dynamického testovania,
- Podrobný popis funkcionality realizácie testovania pre zdravotne znevýhodnených žiakov,
- Presnú špecifikáciu úloh pre certifikované merania,
- Aby obsahoval detailné požiadavky a podklady na rozsah a prácnosť a rozsah súčinnosti pri migrácii údajov,
- Aby obsahoval detailné požiadavky a podklady na rozsah integrácie na iné informačné systémy.“

Kontrolovaný v bode 13 článku 5 „Odovzdanie a prevzatie predmetu Zmluvy“ návrhu zmluvy o dielo uviedol, cit.: „**Zhotoviteľ je povinný dodať Objednávateľovi súčasne s dodaním**

Dielo dokumentáciu k Informačnému systému minimálne v súlade a v rozsahu Prílohy č. 1 Vyhlášky o riadení projektov:

- i. technickú dokumentáciu v slovenskom jazyku v elektronickej forme na dátovom nosiči, ktorá bude obsahovať: postup skompilovania aplikácie, dátový model Informačného systému, popis integračnej, aplikačnej a technickej architektúry, väzby na iné systémy, popis tokov dát, procesné modely elektronickej služby
- ii. **Dokumentáciu v zmysle Prílohy č. 1:**
 - a. **Detailný návrh riešenia**
(...)“.

Vyššie uvedené konanie kontrolovaného **nie je v súlade s § 10 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní, najmä s princípom transparentnosti.**

Stručné odôvodnenie:

Účelom princípu transparentnosti v procese verejného obstarávania je zabezpečiť, aby tento proces prebiehal prehľadným, predvídateľným a preskúmateľným spôsobom, v súlade s podmienkami stanovenými v súťažnej dokumentácii a zabrániť tak svojvoľnému konaniu verejného obstarávateľa pri rešpektovaní slobodnej hospodárskej súťaže. V rozpore s týmto princípom je preto akékoľvek konanie verejného obstarávateľa, ktoré by robilo verejné obstarávanie nečitateľné, nekontrolovateľné alebo horšie kontrolovateľné. Princíp transparentnosti má teda zabezpečiť predvídateľnosť konania verejného obstarávateľa (zo strany záujemcov alebo uchádzačov) a zároveň preskúmateľnosť, t. j. kontrolu nestrannosti každého úkonu verejného obstarávateľa vykonaného v súvislosti so zadávaním zákazky (zo strany kontrolných orgánov).

Naplnenie tohto princípu vyžaduje, aby všetky podmienky a pravidlá zadávania konkrétnej zákazky boli vyjadrené jasne, presne a jednoznačne. Verejný obstarávateľ a obstarávateľ sú preto povinní zabezpečiť, aby všetky relevantné skutočnosti (informácie), na základe ktorých záujemcovia alebo uchádzači môžu pripraviť a vypracovať svoje ponuky v danom konkrétnom prípade, boli dostatočne určito uvedené tak, aby sa zaručila spravodlivá a účinná hospodárska súťaž.

Jeden z najdôležitejších procesov v prípravnej fáze verejného obstarávania, ktorý má zároveň zásadný vplyv na vypracovanie ponuky a na samotné plnenie zmluvy, je vypracovanie opisu predmetu zákazky. Súťažné podklady sú komplexným dokumentom obsahujúcim všetky požiadavky verejného obstarávateľa týkajúce sa predmetu zákazky a náležitostí ponuky. Verejný obstarávateľ je povinný v súťažných podkladoch špecifikovať všetky požiadavky, údaje a okolnosti, ktoré sú dôležité pre uchádzačov pri tvorbe ich ponuky, ako aj pre plnenie zmluvy, ktorá bude výsledkom procesu verejného obstarávania. Spracovaniu súťažných podkladov by mal preto verejný obstarávateľ venovať náležitú pozornosť, a to aj s ohľadom na skutočnosť, že nesie plnú zodpovednosť za správnosť a úplnosť údajov v nich obsiahnutých. Zároveň je nevyhnutné vytvoriť predpoklady na účasť vo verejnom obstarávaní dostatočnému počtu uchádzačov, a tým umožniť v rámci postupu zadávania zákazky uskutočnenie riadnej a čestnej hospodárskej súťaže. Opis predmetu zákazky nesmie mať za následok vytvorenie neoprávnených prekážok, ktorými by sa obmedzila hospodárska súťaž.

Úrad v nadväznosti na vyššie uvedené uvádza, že zmätočnosť obsahu kontrolovaným poskytnutej súťažnej dokumentácie vo vzťahu k opisu predmetu zákazky spočíva najmä v nasledovnom:

- kontrolovaný v bode 16. návrhu súťažných podkladov určuje doklady a dokumenty, ktoré majú byť súčasťou predloženej ponuky. V bode 16.1.11 kontrolovaný požaduje okrem iného v ponuke predložiť „Návrh riešenia“, pričom tento pojem kontrolovaný bližšie nedefinuje, takže nie je úplne jasné, aký podrobný v ponuke predložený „Návrh riešenia“ má byť. Kontrolovaný zároveň požaduje, aby „Návrh riešenia“ vychádzal z opisu predmetu zákazky a z Katalógu požiadaviek poskytnutých kontrolovaným, a súběžne, aby obsahoval pomerne rozsiahly, hoci neurčito, definovaný súbor informácií a charakteristík, ako napr. dizajn obrazoviek, popis procesov v UML, aplikačnú a technickú architektúru, zoznam rolí a oprávnení, bezpečnostnú architektúru, testovacie scenáre a popisy testovaní, popis funkcionalít, popis migrácie dát v bližšie nešpecifikovanom rozsahu. Kontrolovaný ďalej požaduje v ponuke predložiť aj architektonický návrh riešenia (nákras a popis biznis, aplikačnej, technologickej, bezpečnostnej architektúry), a pod. Úrad má za to, že z požiadavky definovanej takýmto všeobecným spôsobom nie je dostatočne určité, ktoré konkrétne požiadavky na predmet zákazky a v akom rozsahu majú uchádzači predložiť už v ponuke, čo v predmetnom prípade môže viesť okrem iného napr. aj k situácii, kedy budú uchádzači predkladať tak obsahovo rozdielne ponuky, (ktoré budú neporovnateľné, resp. ťažko porovnateľné) a ktoré nebude následne možné náležite vyhodnotiť.
- úrad ďalej v súvislosti s požiadavkami na ponuku a vyššie uvedenou požiadavkou kontrolovaného na predloženie „Návrhu riešenia“ poukazuje na formuláciu nachádzajúcu sa v zátvorke v bode 16.1.11 c) návrhu súťažných podkladov, v ktorej je uvedené, že súčasťou dodávky diela má byť „Detailný návrh riešenia“, ktorý bude vytvorený v súčinnosti s verejným obstarávateľom a bude vychádzať z „Návrhu riešenia“ predloženého v ponuke. V nadväznosti na uvedené, úrad poukazuje na prílohu č. 7 „Opis predmetu zákazky“, kde kontrolovaný taktiež uvádza požiadavky na obsah ponuky, pričom kontrolovaný zároveň definuje pojem „Detailný návrh riešenia“. Kontrolovaný na tomto mieste opakovane uvádza, že už v rámci ponuky bude dodaná presná špecifikácia obsahu „Detailného návrhu riešenia“.
- Úrad uvádza, že požiadavka kontrolovaného na predloženie „Detailného návrhu riešenia“ nie je jasná a zrozumiteľná a s požiadavkami kontrolovaného určenými v súvislosti s „Návrhom riešenia“ si vzájomne odporuje, nakoľko kontrolovaný na jednej strane v bode 16.1.11. c) návrhu súťažných podkladov uvádza, že v ponuke má byť predložený iba „Návrh riešenia“, pričom následne bude súčasťou plnenia zmluvy dodanie „Detailného návrhu riešenia“, avšak z textu nachádzajúceho sa na strane 11 prílohy č. 7 „Opis predmetu zákazky“ možno dospieť k odlišnému záveru, keďže kontrolovaný uvádza, že „Detailný návrh riešenia“ je kľúčový dokument, ktorého presná obsahová špecifikácia má byť „dodaná“ (teda predložená) už v ponuke. S predmetným ďalej nekorešponduje ani znenie bodu 13 článku 5. návrhu zmluvy o dielo, v ktorom kontrolovaný uvádza, že predmetom plnenia má byť dodávka dokumentácie k Informačnému systému okrem iného aj „Detailný návrh riešenia“. Úrad má za to, že kontrolovaný na viacerých miestach návrhu súťažnej dokumentácie uvádza odlišné informácie, ktoré sú určené zmätočne, pričom takéto konanie kontrolovaného nie je transparentné, teda súladné so zákonom o verejnom obstarávaní.

Na základe vyššie uvedeného úrad konštatuje, že z uvedených častí návrhu súťažnej dokumentácie a z návrhu zmluvy o dielo nie je jasné, aké sú presné požiadavky kontrolovaného na obsah ponuky a čo má byť až obsahom plnenia zmluvy o dielo, nakoľko kontrolovaný v niektorých častiach návrhu súťažných podkladov uvádza, že uchádzač v ponuke predloží „Návrh riešenia“, avšak na iných miestach návrhu súťažných podkladov sa požaduje v ponuke predloženie „Detailného návrhu riešenia“, ktoré kontrolovaný požaduje dodať ako súčasť plnenia, až po podpise zmluvy a vytvorení diela.

V tejto súvislosti úrad uvádza, že opis predmetu zákazky má obsahovať všetky kontrolovaného požiadavky, údaje a okolnosti, ktoré sú podstatné pre uchádzačov pri tvorbe ich ponuky a pre následné plnenie predmetu zákazky. Predmet zákazky, tak ako ho kontrolovaný opísal, však svedčí situácii, že kontrolovaný má len určitú predstavu o kľúčových požiadavkách na naplnenie svojich potrieb, avšak plnenie vyžaduje istú formu prispôsobenia potenciálneho riešenia na mieru, teda plnenie zahŕňa aj také prvky a veličiny, ktoré kontrolovaný v súčasnosti (resp. v momente vyhlásenia postupu zadávania zákazky) nie je schopný jednoznačne určiť. Úrad na základe vyššie uvedeného poukazuje na skutočnosť, že v závislosti od špecifickosti predmetu zákazky má kontrolovaný možnosť zvoliť aj iné postupy zadávania predmetnej zákazky tak, aby verejné obstarávanie bolo efektívne, účelné a v súlade so všetkými princípmi a pravidlami verejného obstarávania. Pokiaľ kontrolovaný svoje potreby a požiadavky pozná dostatočne a bude trvať na zvolenom postupe, je tak samozrejme oprávnený urobiť, avšak je potrebné, aby návrh súťažných podkladov vhodne upravil.

V nadväznosti na vyššie uvedené úrad konštatuje zmätočnosť konania kontrolovaného, vo vzťahu k opisu predmetu zákazky podľa § 42 zákona o verejnom obstarávaní, na základe čoho predmetné konanie kontrolovaného nie je v súlade s § 10 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní, konkrétne s princípom transparentnosti.

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. V súvislosti s delením predmetu zákazky a skutočnosťou, že kontrolovaný predmet zákazky nedelí, úrad uvádza, že návrh súťažnej dokumentácie kontrolovaného obsahoval aj odôvodnenie nerozdelenia predmetu zákazky. Úrad však upozorňuje kontrolovaného, že „služby rozvoja diela“, ktoré kontrolovaný požaduje v rámci plnenia SLA zmluvy (aj v prípade opcie) nesmú smerovať k novému plneniu, ktoré nebolo predmetom plnenia zmluvy o dielo (napr. rozširovanie systému o nové funkcionality systému), a nebolo zahrnuté do opisu predmetu zákazky a do predpokladanej hodnoty zákazky.

- c. Úrad dáva v súvislosti s určením podmienok účasti kontrolovanému do pozornosti, že vo všeobecnosti v plnej miere platí, že všetky podmienky účasti, ktoré verejný obstarávateľ určil, ako aj ich minimálna požadovaná úroveň, musia byť primerané a musia súvisieť s predmetom zákazky. Pri pochybnostiach o primeranosti stanovených podmienok účasti a súvisie s predmetom zákazky musí byť preto kontrolovaný schopný ich primeranosť a súvis s predmetom zákazky zdôvodniť a preukázať v revízijských postupoch (žiadosť o nápravu, námietky, výkon kontroly).

V súvislosti so znením bodu 3.2 prílohy č. 10 „Podmienky účasti“ návrhu súťažných podkladov, v rámci ktorého kontrolovaný okrem iného určil minimálnu požadovanú úroveň štandardov cit.: *„(...) informačný systém, kde bolo minimálne 30.000 súčasne/súbežne pripojených subjektov, pričom odozva informačného systému od kliknutia užívateľom do načítania celej web stránky s obsahom a dátami bola maximálne 5 sekúnd a subjekty sa pripájali z rôznych od seba geograficky vzdialených miest pripojenia, informačný systém umožňujúci realizovať on-line elektronické testovanie alebo dotazníkový zber s minimálne 60.000 celkovo otestovanými subjektmi v priebehu súvislého obdobia jedného roku a s tým spojených služieb (...)“*, úrad dáva kontrolovanému do pozornosti, že kontrolovaný zároveň uviedol, cit.: *„(...) Uchádzač môže túto podmienku preukázať jednou predchádzajúcou skúsenosťou alebo kombináciou viacerých predchádzajúcich skúseností (...)“*. Úrad poukazuje na spôsob, akým kontrolovaný minimálnu požadovanú úroveň štandardov definoval, ktorý sa v kontexte s možnosťou preukazovania skúseností kumuláciou viacerých zmlúv, javí úradu ako zmätočný, nakoľko pripúšťa rôzne spôsoby výkladu, a v dôsledku toho aj rôzne spôsoby preukazovania takto určenej podmienky účasti.

- d. 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.
- e. V súvislosti so zábezpekou ponuky a so znením bodu 15.3.5 návrhu súťažných podkladov úrad poukazuje na zmätočné nastavenie požiadavky na predloženie listinného originálu záruky, konkrétne cit.: *„(...) originál dokumentu odporúčame zaslať bezodkladne po odoslaní skenu dokumentu ako súčasť elektronickej ponuky, doručený musí byť najneskôr do termínu podľa žiadosti o vysvetlenie ponuky, (...)“*, ktoré je potrebné upraviť tak, aby kontrolovaný originálom záručnej listiny disponoval do uplynutia lehoty na predloženie ponúk, ak je potrebné disponovať listinným originálom pre účinné uplatnenie práv zo záručnej listiny.
- f. Úrad kontrolovaného upozorňuje, že akékoľvek formálne požiadavky kontrolovaného na predloženie konkrétnych príloh, môžu byť iba odporúčacieho charakteru a kontrolovaný sa má zaoberať obsahom všetkých uchádzačom predložených dokladov a dokumentov. Kontrolovaný nie je oprávnený uchádzača vylúčiť z postupu zadávania zákazky len z dôvodu formálneho nedostatku požadovanej formy.
- g. V súvislosti s časťou D. „Pokyny na vyplňanie jednotného európskeho dokumentu“ návrhu súťažných podkladov a formuláciou, v rámci ktorej kontrolovaný uviedol, že globálny údaj sa netýka podmienok účasti osobného postavenia, úrad uvádza, že predmetné upozornenie kontrolovaného nezodpovedá skutočnosti, nakoľko globálny

údaj sa týka aj podmienky účasti podľa § 32 ods. 1 písm. e) zákona o verejnom obstarávaní (Časť IV. oddiel A: Vhodnosť).

- h.** V súvislosti so znením bodu 10.2 návrhu súťažných podkladov, v ktorom kontrolovaný uviedol, cit.: „Za včas doručenie požiadavku o vysvetlenie sa považuje požiadavka doručená verejnemu obstarávateľovi prostredníctvom IS EVO v termíne najneskôr 10 dní pred uplynutím lehoty na predkladanie ponúk“, úrad uvádza, že určenie predmetného pravidla nezbavuje verejného obstarávateľa jeho primárnej povinnosti vyplývajúcej z § 48 zákona o verejnom obstarávaní poskytnúť vysvetlenie bezodkladne, nakoľko je potrebné k jednotlivým žiadostiam o vysvetlenie pristupovať ad hoc a vysvetlenie poskytnúť vzhľadom k charakteru, zložitosti, počtu otázok a pod. v najskoršom možnom termíne. Vzhľadom k uvedenému úrad odporúča predmetné pravidlo primerane upraviť a formulovať ho pre záujemcov ako odporúčanie.
- i.** V súvislosti so znením bodu 14.1 a najmä s pravidlom určeným verejným obstarávateľom, cit.: „Ak uchádzač predloží dve rôzne celkové ceny v jednej ponuke, platiť bude cena výhodnejšia pre verejného obstarávateľa, ak neovplyvní poradie uchádzačov“, úrad dáva kontrolovanému do pozornosti [výkladové stanovisko úradu č. 1/2021](#) zo dňa 05. 02. 2021 k vyhodnoteniu ponuky obsahujúcej viac návrhov na plnenie toho istého kritéria.
- j.** Úrad dáva kontrolovanému do pozornosti chyby v písaní a formálne pochybenia nachádzajúce sa v návrhu súťažnej dokumentácie, a to napríklad:
- v bode 9.1.3 návrhu súťažných podkladov kontrolovaný uviedol, cit. „telefonická komunikácia v rámci vysvetľovania, nie je prípustná“, v súvislosti s čím úrad kontrolovaného upozorňuje, že telefonická komunikácia nie je prípustná v žiadnom prípade vzhľadom na povinnú elektronickú komunikáciu podľa § 20 zákona o verejnom obstarávaní, a úrad odporúča predmetný bod vynechať;
 - v bode 10.2 návrhu súťažných podkladov kontrolovaný uviedol, cit. „Za včas doručenie požiadavku o vysvetlenie sa považuje požiadavka doručená verejnemu obstarávateľovi prostredníctvom IS EVO v termíne najneskôr 10 dní pred uplynutím lehoty na predkladanie ponúk“
 - v bode 18.2. návrhu súťažných podkladov kontrolovaný uvádza definíciu pojmu „Uchádzač“, pričom je vhodné, aby kontrolovaný zákonom definované pojmy uvádzal rovnako, a v súvislosti s bodom 18.3 návrhu súťažných podkladov úrad uvádza, že zákon o verejnom obstarávaní nepozná inštitút nezaradenia ponuky do vyhodnotenia;
 - v súvislosti so znením bodu 18. 5 návrhu súťažných podkladov úrad kontrolovaného upozorňuje na znenie § 49 ods. 6 zákona o verejnom obstarávaní;
 - v bode 24.2 návrhu súťažných podkladov kontrolovaný uvádza aj podmienky účasti finančného a ekonomického postavenia, ktoré však kontrolovaný neurčil;
 - v bode 24.7.13 návrhu súťažných podkladov absentuje zákonom stanovený odkaz (sídlo v treťom štáte podľa § 10 ods. 4).
- k.** 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.

- I. V súvislosti s riadnym stanovením lehôt v oznámení o vyhlásení predmetného postupu zadávania zákazky a v súťažných podkladoch odporúča úrad kontrolovanému tieto podľa potreby doplniť a aktualizovať v nadväznosti na odoslanie oznámenia o vyhlásení predmetného postupu zadávania zákazky do Úradného vestníka Európskej únie a do Vestníka 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.

S pozdravom

(elektronický podpis)

riaditeľ odboru dohľadu