

Záujemcovia podľa rozdeľovníka

Číslo: 1303/2018

V Bratislave, 25. 07. 2018

Vec:

Oznámenie o vybavení žiadosti o nápravu

NTC Košice, a. s., so sídlom Príkopova 11736/6, 831 03 Bratislava (ďalej len „verejný obstarávateľ“) uverejnil v Úradnom vestníku EÚ č. 2018/S 119-269965 z 23.06.2018 a vo Vestníku verejného obstarávania č. 125/2018 - 26.06.2018 ozn. 8691 – MSP Oznámenie o vyhlásení verejného obstarávania (ďalej len „Oznámenie“) na predmet zákazky **„Národné tenisové centrum Košice“**.

Dňa 20. 07. 2018 doručil jeden zo záujemcov (ďalej len „žiadateľ“), verejnému obstarávateľovi žiadosť o nápravu podľa ustanovenia § 164 ods. 1 písm. b) zákona č. 343/2015 Z. z. o verejnom obstarávaní a o zmene a doplnení niektorých zákonov v znení neskorších predpisov (ďalej len „Zákon“).

Verejný obstarávateľ v zmysle § 165 ods. 3 písm. a) Zákona, prostredníctvom kontaktnej osoby poverenej na zabezpečenie vyššie uvedenej zákazky, zasiela žiadateľovi a všetkým známym záujemcom písomné oznámenie o výsledku vybavenia žiadosti o nápravu s odôvodnením a uvedením spôsobu a lehoty na vykonanie nápravy.

Odôvodnenie:

Dňa 20. 07. 2018 doručil žiadateľ verejnému obstarávateľovi žiadosť o nápravu, v ktorej podľa ustanovenia § 164 ods. 2 písm. d) Zákona označil porušenie postupu podľa § 164 ods. 1 písm. b) Zákona.

Žiadateľ v časti „Opis rozhodujúcich skutočností a označenie dôkazov“ žiadosti o nápravu uvádza, cit:

„Dotovaná osoba stanovila vo zväzku 1., článku IV. oddielu 21, bodu 21.2 Súťažných podkladov vo Verejnom obstarávaní lehotu na predkladanie ponúk na dátum a čas: 30.07.2018 o 10:00 hod. (ďalej len „Lehota na predkladanie ponúk“), a v tejto súvislosti uviedla: „ Ponuky sa predkladajú v lehote na predkladanie ponúk. Lehota na predkladanie ponúk je stanovená do 30.07.2018 do 10:00 hod. “

- A. *nadväznosti na vyššie uvedené je zrejmé, že Lehota na predkladanie ponúk bola vzhľadom na dátum odoslania oznámenia o vyhlásení Verejného obstarávania na uverejnenie v Úradnom vestníku Európskej únie a vo vestníku vedenom Úradom pre verejné obstarávanie stanovená Dotovanou osobou v dĺžke necelých 40 kalendárnych dní, pričom táto bola z procesných dôvodov vzťahujúcich sa na proces Verejného obstarávania (lehota na uverejnenie oznámenia o vyhlásení verejného obstarávania v Úradnom vestníku Európskej únie) skrátená na necelých 37 kalendárnych dní (t.j. necelých 25 pracovných dní), resp. k subjektom, ktoré sa dozvedeli o vyhlásení Verejného obstarávania z národného vestníka vedeného Úradom pre verejné obstarávanie, skrátená na necelých 35 kalendárnych dní (t.j. necelých 24 pracovných dní).*
- B. *zmysle § 10 ods. 1 Zákona o VO: „Verejný obstarávateľ a obstarávateľ musia dodržať princíp rovnakého zaobchádzania, princíp nediskriminácie hospodárskych subjektov, princíp transparentnosti, princíp proporcionality a princíp hospodárnosti a efektívnosti.“*
- C. *zmysle § 21 ods. 2 Zákona o VO: „Pri určení lehoty na predkladanie ponúk a lehoty na predloženie žiadostí o účasť verejný obstarávateľ a obstarávateľ prihliadajú na zložitosť predmetu zákazky alebo koncesie a čas potrebný na vypracovanie ponúk; tým nie sú dotknuté minimálne lehoty na predkladanie ponúk a na predloženie žiadostí o účasť podľa tohto zákona.“*
- D. *zmysle § 66 ods. 2 písm. a) Zákona o VO: „Lehota na predkladanie ponúk je najmenej 35 dní odo dňa odoslania oznámenia o vyhlásení verejného obstarávania publikačnému úradu.“*
- E. *zmysle recitálu 81 Smernice Európskeho parlamentu a Rady 2014/24/EÚ z 26. februára 2014 o verejnom obstarávaní a o zrušení smernice 2004/18/ES (ďalej len „Smernica“): „Malo by sa spresniť, že z potreby zabezpečiť, aby hospodárske subjekty mali dostatočný čas na vypracovanie ponúk, ktoré sú reakciou na výzvu, môže vyplývať, že lehoty, ktoré sa stanovili pôvodne, sa možno budú musieť predĺžiť.“*
- F. *zmysle článku 27 ods. 1 prvý pododsek Smernice: „Minimálna lehota na prijatie ponúk je 35 dní od dátumu zaslania oznámenia o vyhlásení verejného obstarávania.“*
- G. *zmysle článku 47 ods. 1 Smernice: „Verejní obstarávatelia pri stanovovaní lehôt na prijímanie ponúk a žiadostí o účasť zohľadnia zložitosť zákazky a čas potrebný na vypracovanie ponúk bez toho, aby tým boli dotknuté minimálne lehoty uvedené v článkoch 27 až 31.“*
- H. *nadväznosti na vyššie uvedené má Žiadateľ za to, že Lehota na predkladanie ponúk stanovená Dotovanou osobou vo Verejnom obstarávaní je na vypracovanie ponuky nedostatočná, a teda je v rozpore najmä s účelom a cieľom verejného obstarávania, so znením a účelom § 21 ods. 2 Zákona o VO a § 66 ods. 2 písm. a) Zákona o VO, princípmi verejného obstarávania zakotvenými v § 10 ods. 2 Zákona o VO, princípom čestnej hospodárskej súťaže, princípom primeranosti a so znením a účelom recitálu 81 Smernice, článku 27 ods. 1 prvý pododsek Smernice a článku 47 ods. 1 Smernice.*
- I. *prvom rade je v súvislosti s dĺžkou Lehoty na predkladanie ponúk potrebné uviesť, že Dotovaná osoba síce dodržala minimálnu dĺžku lehoty na predkladanie ponúk, čo ale v zmysle vyššie uvedeného nevylučuje stanovenie dlhšej lehoty na predkladanie ponúk. V tejto súvislosti má Žiadateľ za to, že Dotovaná osoba takto stanovenou dĺžkou Lehoty na predkladanie ponúk, ktorá nezohľadňuje skutočnosť, že značná časť Lehoty na predkladanie ponúk bola skrátená pri vyhlasovaní Verejného obstarávania a ešte väčšia časť Lehoty na predkladanie ponúk bola/bude prekrytá dňami pracovného pokoja (čo značne obmedzí všetkých záujemcov pri vypracovaní svojich ponúk), nenaplnila účel lehoty na predkladanie ponúk, ktorej účelom je, aby mali záujemcovia o účasť vo verejnom obstarávaní dostatočný*

čas na prípravu a predloženie ponuky.

- J. nadväznosti na vyššie uvedené je súčasne potrebné uviesť, že úspešné predloženie ponuky vo Verejnom obstarávaní je záujemcom o účasť vo Verejnom obstarávaní v období od 01.07.2018 do 31.08.2018 sťažené navyše skutočnosťou, že v predmetnom dovolenkovom období je omnoho komplikovanejšie rokovať, uzatvoriť zmluvy a/alebo zabezpečiť iné dokumenty so subdodávateľmi, inými osobami za účelom preukázania splnenia podmienok účasti v súlade s § 33 ods. 2 Zákona o VO a/alebo § 34 ods. 3 Zákona o VO a/alebo potenciálnymi členmi skupiny dodávateľov.
- K. druhom rade je s dĺžkou Lehoty na predkladanie ponúk nemožno súhlasiť najmä z dôvodu, že na vypracovanie ponuky je vzhľadom na rozsah obstarávaných stavebných prác a ich zložitosť, rozsah projektovej dokumentácie a výkazu-výmer (rozpočtu) objektívne potrebných viac ako len necelých 25, resp. 24 pracovných dní, ktoré sú Dotovanou osobou poskytnuté záujemcom na naštudovanie Súťažných podkladov k Verejnému obstarávaniu, uskutočnenie rokovaní s prípadnými subdodávateľmi, inými osobami a/alebo členmi skupiny dodávateľov, zdĺhavé vypracovanie ponuky a na následné predloženie ponuky. Z uvedeného je teda zrejmé, že Dotovaná osoba pri vyhlasovaní Verejného obstarávania neposúdila dĺžku Lehoty na predkladanie ponúk vo vzťahu k osobitostiam, zložitosti a rozsahu obstarávaného predmetu zákazky správne.

S ohľadom na vyššie uvedenú argumentáciu Žiadateľa je možné za použitia analógie poukázať na rozhodnutie Úradu pre verejné obstarávanie č. 402-6000/2016-ON/2, zo dňa 29.03.2016¹, v zmysle ktorého: „Úrad konštatuje, že výzva na predkladanie ponúk bola úradu odoslaná 15. 12. 2015 a uplynutie lehoty na predkladanie ponúk bolo stanovené na 05. 01. 2016 o 10:00 hod.. Z toho vyplýva, že dĺžka lehoty na predkladanie ponúk v predmetnom verejnom obstarávaní bola 20 dní. Je zrejmé, že kontrolovaný pri určovaní lehoty na predkladanie ponúk dodržal minimálnu zákonom stanovenú lehotu, a teda dodržal jednu zo štyroch povinností, ktoré mu zákon o verejnom obstarávaní vo vzťahu k určení lehoty na predkladanie ponúk určuje. Minimálna 20-dňová lehota však podľa úradu predstavuje len minimálny zákonný štandard, ktorý nie je stanovený pevne a verejní obstarávatelia sú povinní zohľadniť aj zvyšné faktory, ktorými sú čas potrebný na vypracovanie ponúk, čas potrebný na vysvetľovanie súťažných podkladov a v zmysle §19 ods. 4 zákona o verejnom obstarávaní aj zložitosť predmetu zákazky. Z uvedeného vyplýva, že pri určovaní lehoty na predkladanie ponúk by mal verejný obstarávateľ prihliadať aj na tieto faktory, a to najmä na čas potrebný na vypracovanie ponúk, rozsah predmetu zákazky a čas potrebný na vysvetľovanie súťažných podkladov, pričom zákon mu dáva možnosť stanoviť lehotu na predkladanie ponúk aj dlhšiu ako 20 dní odo dňa odoslania výzvy na predkladanie ponúk úradu.

Úrad upozorňuje, že síce zákonná, ale zároveň neprimerane krátka lehota na predkladanie ponúk, môže viesť k porušeniu základných princípov verejného obstarávania, najmä princípu nediskriminácie uchádzačov alebo záujemcov a efektívnosti a hospodárnosti verejného obstarávania. Dodržanie princípu nediskriminácie uchádzačov alebo záujemcov v kontexte s princípom efektívnosti a hospodárnosti totiž znamená povinnosť verejného obstarávateľa určiť také podmienky v príslušnom postupe zadávania zákazky, ktoré by neobmedzovali hospodársku súťaž. Určenie kratšej ako potrebnej lehoty na predkladanie ponúk však môže predstavovať obmedzujúci prvok, nakoľko hospodárne a efektívne je také verejné obstarávanie, ktoré zabezpečí čo možno najširšiu hospodársku súťaž a ktoré vytvára predpoklad na získanie pokiaľ možno čo najnižšej ceny, resp. ekonomicky najvýhodnejšej ponuky."

V tejto súvislosti je možné za použitia analógie poukázať aj na bod 38 rozhodnutia Úradu pre verejné obstarávanie č. 17509-6000/2016-ODI, zo dňa 08.12.2016, v zmysle ktorého: „Úrad v tejto súvislosti poukazuje na bod 27 tohto rozhodnutia, v ktorom konštatoval dodržanie minimálnej

zákonom stanovenej lehoty na predkladanie ponúk. Minimálna 35-dňová lehota však podľa úradu predstavuje len minimálny zákonný štandard, ktorý nie je stanovený pevne a kontrolovaný je povinný v zmysle § 21 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní zohľadniť aj zvyšné faktory, ktorými sú čas potrebný na vypracovanie ponúk a zložitosť predmetu zákazky. Úrad upozorňuje, že síce zákonná, ale zároveň neprimerane krátka lehota na predkladanie ponúk, môže viesť k porušeniu základných princípov verejného obstarávania, najmä princípu nediskriminácie hospodárskych subjektov, princípu rovnakého zaobchádzania a princípu hospodárnosti a efektívnosti verejného obstarávania. “

S ohľadom na všetky vyššie uvedené skutočnosti Žiadateľ zastáva názor, že dĺžka Lehoty na predkladanie ponúk je nedostatočná a k rozsahu obstarávaného predmetu zákazky neprimeraná. Žiadateľ má teda za to, že Dotovaná osoba sa pri vypracovávaní Súťažných podkladov a oznámenia o vyhlásení Verejného obstarávania dostala do rozporu so Zákonom o VO a so Smernicou, a to konkrétne do rozporu so znením a účelom § 21 ods. 2 Zákona o VO a § 66 ods. 2 písm. a) Zákona o VO, s princípmi verejného obstarávania zakotvenými v § 10 ods. 2 Zákona o VO, princípom čestnej hospodárskej súťaže, princípom primeranosti a so znením a účelom recitálu 81 Smernice, článku 27 ods. 1 prvý pododsek Smernice a článku 47 ods. 1 Smernice.

Záverom je možné uviesť, že zvoleným postupom Dotovaná osoba navyše môže zjavne obmedziť hospodársku súťaž, nakoľko malé a stredné podniky, ktorých účasť vo verejných obstarávaníach podporuje okrem Zákona o VO aj Smernica, a ktorých účasť vo verejných obstarávaníach na podobné predmety zákaziek je bežná (či už samostatne alebo v rámci skupiny dodávateľov), sa Verejného obstarávania z vyššie uvedených dôvodov s najväčšou pravdepodobnosťou nezúčastnia (v prípade Žiadateľa je to už v tomto štádiu Verejného obstarávania definitívne), resp. zúčastní sa ich omnoho menší počet, aký by sa mohol Verejného obstarávania zúčastniť, keby Lehota na predkladanie ponúk bola minimálne o dva kalendárne týždne dlhšia.

Návrh žiadateľa na vybavenie žiadosti o nápravu

Na základe vyššie uvedeného žiadateľ žiada verejného obstarávateľa, aby prihliadala na princípy, účel a cieľ verejného obstarávania, nenarúšala čestnú hospodársku súťaž a odstránila protiprávny stav tým, že v rámci zväzku 1., článku IV. oddielu 21, bodu 21.2 Súťažných podkladov zmení Lehotu na predkladanie ponúk tak, že ju predĺži minimálne o dva kalendárne týždne, a v tejto súvislosti zmení jednotlivé časti Súťažných podkladov a oznámenia o vyhlásení Verejného obstarávania, ktoré s Lehotou na predkladanie ponúk, resp. novou lehotou na predkladanie ponúk súvisia, resp. budú súvisieť.

Stanovisko verejného obstarávateľa k žiadosti o nápravu:

Verejný obstarávateľ žiadosti o nápravu vyhovuje a zároveň oznamuje, že lehotu na predkladanie ponúk predlžuje, na základe čoho ustanovenia súvisiace s lehotou na predkladanie ponúk budú po úprave znieť nasledovne:

Bod 21.2 súťažných podkladov po úprave znie:

„21.2 Ponuky sa predkladajú v lehote na predkladanie ponúk. Lehota na predkladanie ponúk je stanovená do 13. 08. 2018 do 10.00 hod. “

Bod 24.1 súťažných podkladov po úprave znie:

„24.1 Otváranie časti ponúk „Ostatné“ sa uskutoční dňa 13. 08. 2018 o 11.00 hod.”

Bod IV.2.2) Oznámenia po úprave znie:

IV.2.2) Lehota na predkladanie ponúk alebo žiadostí o účasť

Dátum a čas: 13.08.2018 10:00

Bod IV.2.7) Oznámenia po úprave znie:

IV.2.7) Podmienky na otváranie ponúk

Dátum a čas: 13.08.2018 11:00

Záver:

Na základe vyššie uvedeného verejný obstarávateľ dospel k rozhodnutiu, že návrhu žiadateľa na vybavenie žiadosti o nápravu, ktorý bol uvedený v samotnej žiadosti o nápravu, vyhovuje a zasiela žiadateľovi a všetkým známym záujemcom písomné oznámenie o výsledku vybavenia žiadosti o nápravu podľa § 165 ods. 3 písm. a) Zákona. Uvedenú opravu verejný obstarávateľ bezodkladne vykoná aj v Oznámení zverejnením opravného oznámenia a v súťažných podkladoch.

S pozdravom

.....
Mgr. Peter Varga

konateľ