



Váš list číslo/zo dňa

Naše číslo

03300/2021/OVO-34

Vybavuje

Ing. Štefan Buzek

Žilina

20. 09. 2021

Vec

Žiadosť o nápravu - vyjadrenie

Verejnému obstarávateľovi bola formou elektronickej komunikácie v nadlimitnej zákazke na predmet „PRÍPRAVA PROJEKTOV GES PRE ŽILINSKÝ SAMOSPRÁVNÝ KRAJ A NEMOCNICE“, ktorá bola vyhlásená uverejnením oznámenia o vyhlásení verejného obstarávania v Úradnom vestníku EÚ dňa 25.8.2021 pod značkou 2021/S 164-431321 a vo Vestníku verejného obstarávania č. 199/2021 dňa 26.8.2021 pod značkou 41780-MSS doručená nasledovná žiadosť o nápravu:

D: Opis rozhodujúcich skutočností a označenie dôkazov:

Žiadateľ týmto podáva žiadosť o nápravu podľa § 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 aj ako „zákon o verejnom obstarávaní“ alebo „ZVO“), konkrétne proti nasledovným podmienkam uvedeným v iných dokumentoch potrebných na vypracovanie ponuky poskytnutých verejným obstarávateľom v predmetnej súťaži:

Verejný obstarávateľ v kapitole A.2 Podmienky účasti súťažných podkladov uviedol podmienky účasti technickej alebo odbornej spôsobilosti, kde okrem iného stanovil aj podmienku účasti podľa § 34 ods. 1 písm. g) ZVO a v rámci nej minimálne požiadavky na, o. i., nasledovných expertov:

Minimálne požiadavky na experta pre návrh a prípravu projektov Garantovanej energetickej služby GES

- min. 5 ročná odborná prax v oblasti vyhodnocovania energetickej efektívnosti budov,
- ukončené vysokoškolské vzdelanie II. Stupňa v oblasti energetiky, elektroenergetiky, alebo stavebníctva,
- podieľanie sa minimálne na 2 projektoch / zákazkách týkajúcich sa prípravy projektu Garantovanej energetickej služby GES, z toho najmenej jeden (1) podľa vzorovej zmluvy Eurostatu o GES,
- podieľanie sa minimálne na jednom (1) projekte / zákazke týkajúcej sa prípravy projektu Garantovanej energetickej služby GES, ktorá bola ukončená úspešným výberom poskytovateľa Garantovanej energetickej služby GES.

Minimálne požiadavky na experta pre právne poradenstvo

- min. 5 ročná odborná prax, v oblasti právnych služieb, právneho poradenstva týkajúceho sa predovšetkým obchodného práva, (pre zabezpečenie právnej istoty **sa 5 ročnou praxou rozumie obdobie po získaní titul JUDr. v právnych vedách**);
- ukončené vysokoškolské vzdelanie II. Stupňa v oblasti práva,
- podieľanie sa minimálne na 2 projektoch / zákazkách týkajúcich sa prípravy projektu Garantovanej energetickej služby GES, **z toho najmenej jeden (1) podľa vzorovej zmluvy Eurostatu o GES,**
- **podieľanie sa minimálne na jednom (1) projekte / zákazke týkajúcej sa prípravy projektu Garantovanej energetickej služby GES, ktorá bola ukončená úspešným výberom poskytovateľa Garantovanej energetickej služby GES.**

Žiadateľ v súvislosti s minimálnymi požiadavkami uvedenými v rámci podmienky účasti podľa § 34 ods. 1 písm. g) ZVO pri expertovi pre návrh a prípravu projektov Garantovanej energetickej služby GES a expertovi pre právne poradenstvo uvádza, že tak ako sú tieto minimálne požiadavky stanovené, ich je schopný splniť iba veľmi malý počet subjektov pôsobiach na slovenskom trhu, nakoľko na Slovensku existuje veľmi málo osôb spĺňajúcich minimálne požiadavky na týchto expertov tak ako ich stanovil verejný obstarávateľ.

Žiadateľ má tak za to, že minimálne požiadavky na týchto expertov, tak ako sú stanovené, sú neprimerané, diskriminačné a nesúvisia s predmetom zákazky, čo môže spôsobiť, že ponuku do súťaže nebudú schopní predložiť uchádzači, ktorí by v prípade stanovenia primeraných a nediskriminačných požiadaviek na týchto expertov boli schopní a ochotní predložiť ponuku a poskytnúť obstarávateľovi služby, ktoré sú predmetom zákazky. Takýto postup verejného obstarávateľa je tak jednoznačne rozporný ZVO a jeho princípmi, najmä s princípom nediskriminácie, ktorý zahŕňa aj diskrimináciu skrytú, t. j. ak nejaká podmienka odrádza od predloženia ponuky potenciálneho dodávateľa, ktorý by v prípade primerane a nediskriminačne stanovených podmienok účasti bol schopný a ochotný predložiť ponuku a aj poskytnúť služby, ktoré sú predmetom zákazky.

Žiadateľ uvádza konkrétne minimálne požiadavky na uvedených expertov, ktoré sú stanovené v rozpore so ZVO a jeho princípmi:

Požiadavka na podieľanie sa na minimálne jednom projekte / zákazke týkajúcej sa prípravy projektu GES podľa vzorovej zmluvy Eurostatu o GES pri expertovi pre návrh a prípravu projektov Garantovanej energetickej služby GES a expertovi pre právne poradenstvo

Žiadateľ v súvislosti s touto minimálnou požiadavkou na daných expertov uvádza, že na Slovensku došlo k uzatvoreniu minimálneho počtu zmlúv na GES projekty podľa vzorovej zmluvy Eurostatu o GES (konkrétne existujú iba dve takéto zmluvy, ktoré uzatvorila Ekonomická univerzita v Bratislave a Zbor väzenskej a justičnej stráže), na základe čoho verejný obstarávateľ stanovením takejto minimálnej požiadavky u vyššie uvedených expertov zužuje hospodársku súťaž iba na tie subjekty, ktoré disponujú takými expertami, ktorí sa podieľali na takom projekte / zákazke týkajúcej sa prípravy projektu GES podľa vzorovej zmluvy Eurostatu o GES, pritom tieto zmluvy boli uzatvorené iba dve a na úspešnú realizáciu zmluvy, ktorá bude výsledkom tejto súťaže a na poskytnutie služieb, ktoré sú predmetom tejto súťaže, danými expertami, nie je podstatné, či expert pre návrh a prípravu projektov Garantovanej energetickej služby GES, či expert pre právne poradenstvo sa podieľal na projekte týkajúcom sa prípravy projektu GES podľa vzorovej zmluvy Eurostatu o GES alebo sa podieľal na projekte týkajúcom sa prípravy projektu GES na základe zmluvy o dielo s rozšírenými zárukami, nakoľko aj v prípade realizácie projektov GES na základe zmluvy o dielo s rozšírenými zárukami je zachovaný princíp GES. Pokiaľ takáto zmluva o dielo, na základe ktorej sa realizoval projekt GES, obsahuje všetky princípy a náležitosti GES zmluvy, tak je zabezpečený rovnaký princíp aj vo vzťahu k vykazovaniu verejného dlhu daného subjektu (investícia nie je súčasťou verejného dlhu) ako je to v prípade realizácie projektu GES podľa vzorovej zmluvy Eurostatu o GES.

Žiadateľ uvádza, že hlavným cieľom stanovenia podmienok účasti podľa § 34 ods. 1 písm. g) ZVO a minimálnych požiadaviek v rámci týchto podmienok účasti je, aby verejný obstarávateľ mal zabezpečené, že sa súťaže zúčastnia a ponuku predložia také subjekty, ktoré majú dostatočné odborné kapacity (expertov) na realizáciu predmetu zákazky a poskytnutie služieb, ktoré sú predmetom zákazky. Žiadateľ má za to, že podieľanie sa na minimálne jednom projekte / zákazke týkajúcej sa prípravy projektu GES podľa vzorovej zmluvy Eurostatu o GES okrem toho, že takýchto projektov / zákaziek je minimálne množstvo, tak žiadnym spôsobom nezaručuje a nepotvrdzuje, že iba takí experti, ktorí sa podieľali na projekte / zákazke týkajúcej sa prípravy projektu GES podľa vzorovej zmluvy Eurostatu o GES sú schopní a spôsobilí poskytovať služby, ktoré sú predmetom zákazky. Práve naopak, takáto požiadavka je neprimeraná, pretože aj experti, ktorí sa podieľali na projekte / zákazke týkajúcej sa prípravy projektu GES podľa zmluvy o dielo alebo inej zmluvy nie podľa vzorovej zmluvy Eurostatu o GES, pričom táto zmluva obsahovala všetky princípy a náležitosti GES zmluvy, sú schopní poskytovať služby, ktoré sú predmetom tejto zákazky, avšak verejný obstarávateľ stanovením neprimeranej požiadavky na týchto expertov neumožňuje uchádzačom, ktorí majú k dispozícii takýchto expertov schopných a spôsobilých poskytovať služby, ktoré sú predmetom zákazky, zúčastniť sa daného verejného obstarávania, čo je neprimerané a v rozpore s princípom nediskriminácie.

Žiadateľ taktiež uvádza, že predmetná požiadavka na podieľanie sa na minimálne jednom projekte / zákazke týkajúcej sa prípravy projektu GES podľa vzorovej zmluvy Eurostatu o GES nesúvisí s predmetom zákazky, nakoľko zo súťažných podkladov ani iných dokumentov poskytnutých verejným obstarávateľom v danej súťaži nevyplýva, že títo experti by v rámci poskytovania služieb, ktoré sú predmetom tejto zákazky, mali pripravovať projekt GES podľa vzorovej zmluvy Eurostatu o GES ale táto skutočnosť nie je v zadávacej dokumentácii vôbec špecifikovaná. Na základe tejto skutočnosti je zrejmé, že požiadavka na expertov, aby preukázali podieľanie sa na minimálne jednom projekte / zákazke týkajúcej sa prípravy projektu GES podľa vzorovej zmluvy Eurostatu o GES nesúvisí s predmetom zákazky, pretože sa tieto činnosti nepožadujú od týchto expertov pri plnení zmluvy, ktorá bude výsledkom tejto verejnej súťaže.

Žiadateľ uvádza, že podľa § 38 ods. 5 ZVO podmienky účasti, ktoré verejný obstarávateľ určí na preukázanie splnenia technickej spôsobilosti alebo odbornej spôsobilosti musia byť **primerané a musia súvisieť s predmetom zákazky**. Povinnosť stanovenia primeraných podmienok účasti vyplýva aj z princípu proporcionality v zmysle § 10 ods. 2 ZVO. Na základe uvedených skutočností má žiadateľ za to, že verejný obstarávateľ stanovil také minimálne požiadavky týkajúce sa predmetných dvoch expertov, na základe ktorých je jeho postup možné klasifikovať **ako rozporný s § 38 ods. 5 ZVO, podľa ktorého majú byť stanovené podmienky účasti primerané a musia súvisieť s predmetom zákazky**, ako aj v rozpore s princípom proporcionality, nediskriminácie a *hospodárnosti a efektívnosti podľa § 10 ods. 2 ZVO*. V prípade totiž ak verejný obstarávateľ stanoví také podmienky účasti, ktoré je schopný splniť iba malý okruh subjektov pôsobiach na slovenskom trhu a zároveň sú tieto požiadavky v rámci podmienky účasti technickej alebo odbornej spôsobilosti neprimerané a nesúvisia s predmetom zákazky, tak je tým výrazne obmedzená hospodárska súťaž, čo spôsobuje jednak porušenie princípu nediskriminácie, pretože súťaže sa nemôže zúčastniť viacero subjektov, ktoré by v prípade v súlade so ZVO stanovenými podmienkami účasti boli schopné zúčastniť sa súťaže a spôsobuje to zároveň aj porušenie princípu hospodárnosti a efektívnosti, pretože niektoré subjekty (schopné a spôsobilé predložiť ponuku a poskytovať služby, ktoré sú predmetom zákazky) nepredložia ponuku do súťaže práve z dôvodu v rozpore so zákonom o verejnom obstarávaní stanovenými podmienkami účasti a tak sa úspešným uchádzačom môže stať uchádzač, ktorý ponúkne oveľa drahšiu ponuku, pretože veľké množstvo uchádzačov sa nezúčastní súťaže z dôvodu v rozpore so ZVO stanovenými podmienkami účasti.

Návrh na vybavenie žiadosti o náprav

Žiadateľ navrhuje, aby verejný obstarávateľ upravil minimálne požiadavky stanovené v rámci podmienky účasti podľa § 34 ods. 1 písm. g) ZVO pri expertovi pre návrh a prípravu projektov Garantovanej energetickej služby GES a expertovi pre právne poradenstvo, a to takým spôsobom, že verejný obstarávateľ nebude vyžadovať pri týchto expertoch, aby preukázali, že sa podieľali na minimálne jednom projekte / zákazke týkajúcej sa prípravy projektu GES podľa

vzorovej zmluvy Eurostatu o GES a ponechá iba požiadavku na podieľanie sa na príprave projektov / zákaziek týkajúcich sa prípravy projektu GES.

Označenie dôkazov:

1. Súťažné podklady
- 2 Zákon o verejnom obstarávaní

II.

Požiadavka na podieľanie sa na minimálne jednom projekte / zákazke týkajúcej sa prípravy projektu GES, ktorá bola ukončená úspešným výberom poskytovateľa GES pri expertovi pre návrh a prípravu projektov Garantovanej energetickej služby GES a expertovi pre právne poradenstvo

Žiadateľ v súvislosti s touto minimálnou požiadavkou na daných expertov uvádza, že skutočnosť, či došlo k úspešnému výberu poskytovateľa GES nesúvisí s odbornou spôsobilosťou a skúsenosťami predmetných expertov. Títo experti sa totiž mohli podieľať na projekte týkajúcom sa prípravy projektu GES, v rámci ktorého si mohli plniť všetky svoje úlohy správne, odborne a podľa požiadaviek zadávateľa, avšak nemuselo dôjsť k úspešnému výberu poskytovateľa GES z dôvodov, ktoré neboli na strane týchto expertov. Na základe týchto skutočností nie je dôvod na to, aby skúsenosti s projektami týkajúcimi sa prípravy projektov GES neboli takýmto expertom uznané a požiadavka na úspešný výber poskytovateľa GES na základe projektu, na ktorom sa títo experti podieľali, je tak neprimeraná a diskriminačná, pretože môže odradiť od predloženia ponuky subjekty, ktoré disponujú expertami, ktorí sa podieľali na projektoch týkajúcich sa prípravy projektu GES, avšak tieto neboli ukončené úspešným výberom poskytovateľom GES z dôvodov, ktoré neboli na strane týchto expertov.

Žiadateľ uvádza, že hlavným cieľom stanovenia podmienok účasti podľa § 34 ods. 1 písm. g) ZVO a minimálnych požiadaviek v rámci týchto podmienok účasti je, aby verejný obstarávateľ mal zabezpečené, že sa súťaže zúčastnia a ponuku predložia také subjekty, ktoré majú dostatočné odborné kapacity (expertov) na realizáciu predmetu zákazky a poskytnutie služieb, ktoré sú predmetom zákazky. Žiadateľ má za to, že aj v prípade ak sa predmetní experti podieľali na projektoch týkajúcich sa projektov GES, ktoré neboli ukončené úspešným výberom poskytovateľa GES je možné konštatovať, že títo experti sú dostatočne spôsobilí poskytovať služby, ktoré sú predmetom zákazky, pretože to, že nedošlo k úspešnému výberu poskytovateľa GES mohlo byť spôsobené skutočnosťami, ktoré neboli spôsobené týmito expertami. Verejný obstarávateľ ale stanovením takejto neprimeranej požiadavky na týchto expertov neumožňuje uchádzačom, ktorí majú takýchto expertov schopných a spôsobilých poskytovať služby, ktoré sú predmetom zákazky, zúčastniť sa daného verejného obstarávania, čo je neprimerané a v rozpore s princípom nediskriminácie.

Žiadateľ uvádza, že podľa § 38 ods. 5 ZVO podmienky účasti, ktoré verejný obstarávateľ určí na preukázanie splnenia technickej spôsobilosti alebo odbornej spôsobilosti musia byť **primerané**. Povinnosť stanovenia primeraných podmienok účasti vyplýva aj z princípu proporcionality v zmysle § 10 ods. 2 ZVO. Na základe uvedených skutočností má žiadateľ za to, že verejný obstarávateľ stanovil také minimálne požiadavky týkajúce sa predmetných dvoch expertov, na základe ktorých je jeho postup možné klasifikovať **ako rozporný s § 38 ods. 5 ZVO, podľa ktorého majú byť stanovené podmienky účasti primerané**, ako aj v rozpore s princípom proporcionality, nediskriminácie a hospodárnosti a efektívnosti podľa § 10 ods. 2 ZVO. V prípade totiž ak verejný obstarávateľ stanoví také podmienky účasti, resp. požiadavky v rámci tejto podmienky účasti technickej alebo odbornej spôsobilosti, ktoré sú neprimerané, tak je tým výrazne obmedzená hospodárska súťaž, čo spôsobuje jednak porušenie princípu nediskriminácie, pretože súťaže sa nemôže zúčastniť viacero subjektov, ktoré by v prípade v súlade so ZVO stanovenými podmienkami účasti boli schopné zúčastniť sa súťaže a spôsobuje to zároveň aj porušenie princípu hospodárnosti a efektívnosti, pretože niektoré subjekty (schopné a spôsobilé predložiť ponuku a poskytovať služby, ktoré sú predmetom zákazky) nepredložia ponuku do súťaže práve z dôvodu v rozpore so zákonom o verejnom obstarávaní stanovenými podmienkami účasti a tak sa úspešným uchádzačom môže stať uchádzač, ktorý ponúkne oveľa drahšiu ponuku, pretože veľké množstvo uchádzačov sa nezúčastní súťaže z dôvodu v rozpore so ZVO stanovenými podmienkami účasti.

Návrh na vybavenie žiadosti o nápravu:

Žiadateľ navrhuje, aby verejný obstarávateľ upravil minimálne požiadavky stanovené v rámci

podmienky účasti podľa § 34 ods. 1 písm. g) ZVO pri expertovi pre návrh a prípravu projektov Garantovanej energetickej služby GES a expertovi pre právne poradenstvo, a to takým spôsobom, že verejný obstarávateľ nebude vyžadovať pri týchto expertoch, aby preukázali, že sa podieľali na minimálne jednom projekte / zákazke týkajúcej sa prípravy projektu GES, ktorá bola ukončená úspešným výberom poskytovateľa Garantovanej energetickej služby GES ale bude vyžadovať pri týchto expertoch, aby preukázali, že sa podieľali na minimálne jednom projekte / zákazke týkajúcej sa prípravy projektu GES bez ohľadu na to, či tento projekt / zákazka bola ukončená úspešným výberom poskytovateľa Garantovanej energetickej služby GES alebo nie.

Označenie dôkazov:

1. Súťažné podklady
2. Zákon o verejnom obstarávaní

III.

Požiadavka na min. 5 ročnú odbornú prax v oblasti právnych služieb, právneho poradenstva týkajúce sa predovšetkým obchodného práva, pričom 5 ročnou praxou sa rozumie obdobie po získaní titulu JUDr. v právnych vedách pri expertovi pre právne poradenstvo. Žiadateľ v súvislosti s touto minimálnou požiadavkou na daných expertov uvádza, že právne služby, či právne poradenstvo je možné poskytovať už po skončení vysokoškolského vzdelaniadruhého stupňa v študijnom odbore právo, pričom v prípade, že je takéto vysokoškolské vzdelanie druhého stupňa v študijnom odbore právo ukončené na právnickej fakulte vysokej školy v Slovenskej republike, tak takýto absolvent právnickej fakulty získa **titul Mgr.** Požiadavka uvedená verejným obstarávateľom v rámci tejto podmienky účasti, na základe ktorej sa odborná prax v oblasti právnych služieb alebo právneho poradenstva počíta iba po získaní titulu JUDr. je tak neprimeraná a diskriminačná, pretože **právne služby a právne poradenstvo je možné poskytovať už po získaní titulu Mgr. po ukončení vysokoškolského vzdelania druhého stupňa v študijnom odbore právo.** Navyše v prípade, že expert vykonáva právne poradenstvo na základe právnického vzdelania v zahraničí, tak vtákom prípade tiež nie je potrebné na uznanie odbornej praxe v oblasti právnych služieb alebo právneho poradenstva, aby získal titul JUDr. a započítat' mu odbornú prax iba po získaní titulu JUDr.

V tejto súvislosti si dovoľujeme poukázať na ustanovenie § 2 a nasl. zákona č. 586/2003 Z. z. o advokácii a o zmene a doplnení zákona č. 455/1991 Zb. o živnostenskom podnikaní (živnostenský zákon) v znení neskorších predpisov (ďalej aj ako „zákon o advokácii“), kde sú uvedené predpoklady výkonu advokácie a na ustanovenie § 61 a nasl. Zákona o advokácii, kde sú uvedené požiadavky na advokátskych koncipientov. Nikde pri podmienkach na vykonávanie činnosti advokáta alebo advokátskeho koncipienta, ktorí poskytujú právne služby, či právne poradenstvo, nie je uvedená podmienka, že musia mať získaný titul JUDr. V súvislosti so vzdelaním je v zákone o advokácii uvedené, že na vykonávanie činnosti advokáta alebo advokátskeho koncipienta je potrebné získanie vysokoškolského vzdelania druhého stupňa v študijnom odbore právo na právnickej fakulte vysokej školy v Slovenskej republike alebo uznaný doklad o právnickom vzdelaní druhého stupňa vydaný zahraničnou vysokou školou, pričom ak žiadateľ získal vysokoškolské vzdelanie najprv v prvom stupni a následne v druhom stupni, vyžaduje sa, aby v oboch stupňoch získal vzdelanie v odbore právo. V zákone o advokácii tak nikde nie je zmienka o tom, že právne služby alebo právne poradenstvo je možné poskytovať iba po získaní titulu JUDr. a že odborná prax v oblasti právnych služieb, či právneho poradenstva sa berie do úvahy po získaní titulu JUDr. Práve naopak zo zákona o advokácii jednoznačne vyplýva, že postačuje ukončenie vysokoškolského vzdelania druhého stupňa v študijnom odbore právo, teda získanie titulu Mgr.

Na základe vyššie uvedených skutočností je tak zrejmé, že požiadavka verejného obstarávateľa, že odborná prax v oblasti právnych služieb, či právneho poradenstva sa rozumie po získaní titulu JUDr. je tak neprimeraná a diskriminačná, pretože môže odradiť od predloženia ponuky subjekty, ktoré disponujú expertami, ktorí majú dostatočnú (viac ako 5 ročnú) odbornú prax v oblasti právnych služieb alebo právneho poradenstva týkajúceho sa obchodného práva, avšak nemajú titul JUDr. alebo nemajú túto odbornú prax 5 rokov po získaní titulu JUDr., avšak na poskytovanie právnych služieb alebo právneho poradenstva nie je vôbec potrebné získanie titulu JUDr.

Žiadateľ uvádza, že hlavným cieľom stanovenia podmienok účasti podľa § 34 ods. 1 písm. g) ZVO a minimálnych požiadaviek v rámci týchto podmienok účasti je, aby verejný obstarávateľ mal zabezpečené, že sa súťaže zúčastnia a ponuku predložia také subjekty, ktoré majú dostatočné odborné

kapacity (expertov) na realizáciu predmetu zákazky a poskytnutie služieb, ktoré sú predmetom zákazky. Žiadateľ má za to, že aj v prípade, ak expert pre právne poradenstvo má viac ako 5 ročnú odbornú prax po ukončení vysokoškolského vzdelania druhého stupňa v odbore právo a nemá túto 5 ročnú prax po získaní titulu JUDr., tak aj takýto expert je spôsobilý poskytovať služby, ktoré sú predmetom zákazky a teda má dostatočnú odbornú prax v oblasti právnych služieb alebo právneho poradenstva. Verejný obstarávateľ ale stanovením neprimeranej požiadavky na odbornú prax až po získaní titulu JUDr. neumožňuje uchádzačom, ktorí majú takýchto expertov schopných a spôsobilých poskytovať služby, ktoré sú predmetom zákazky, zúčastniť sa daného verejného obstarávania, čo je neprimerané a v rozpore s princípom nediskriminácie. Žiadateľ uvádza, že podľa § 38 ods. 5 ZVO podmienky účasti, ktoré verejný obstarávateľ určí na preukázanie splnenia technickej spôsobilosti alebo odbornej spôsobilosti musia byť **primerané**. Povinnosť stanovenia primeraných podmienok účasti vyplýva aj z princípu proporcionality v zmysle § 10 ods. 2 ZVO. Na základe uvedených skutočností má žiadateľ za to, že verejný obstarávateľ stanovil také minimálne požiadavky týkajúce sa daného experta pre právne poradenstvo, na základe ktorých je jeho postup možné klasifikovať **ako rozporný s § 38 ods. 5 ZVO, podľa ktorého majú byť stanovené podmienky účasti primerané** ako aj v rozpore s princípom proporcionality, nediskriminácie a hospodárnosti a efektívnosti podľa § 10 ods. 2 ZVO. V prípade totiž ak verejný obstarávateľ stanoví také podmienky účasti, resp. požiadavky v rámci tejto podmienky účasti technickej alebo odbornej spôsobilosti, ktoré sú neprimerané, tak je tým výrazne obmedzená hospodárska súťaž, čo spôsobuje jednak porušenie princípu nediskriminácie, pretože súťaže sa nemôže zúčastniť viacero subjektov, ktoré by v prípade v súlade so ZVO stanovenými podmienkami účasti boli schopné zúčastniť sa súťaže a spôsobuje to zároveň aj porušenie princípu hospodárnosti a efektívnosti, pretože niektoré subjekty (schopné a spôsobilé predložiť ponuku a poskytovať služby, ktoré sú predmetom zákazky) nepredložia ponuku do súťaže práve z dôvodu v rozpore so zákonom o verejnom obstarávaní stanovenými podmienkami účasti a tak sa úspešným uchádzačom môže stať uchádzač, ktorý ponúkne oveľa drahšiu ponuku, pretože veľké množstvo uchádzačov sa nezúčastní súťaže z dôvodu v rozpore so ZVO stanovenými podmienkami účasti.

Návrh na vybavenie žiadosti o nápravu:

Žiadateľ navrhuje, aby verejný obstarávateľ upravil minimálne požiadavky stanovené v rámci podmienky účasti podľa § 34 ods. 1 písm. g) ZVO pri expertovi pre právne poradenstvo, a to takým spôsobom, že verejný obstarávateľ odstráni požiadavku, že 5 ročná prax v oblasti právnych služieb alebo právneho poradenstva sa rozumie po získaní titulu JUDr. a upraví túto požiadavku tak, že bude vyžadovať 5 ročnú odbornú prax v oblasti právnych služieb alebo právneho poradenstva bez špecifikácie titulu, po ktorého získaní sa odborná prax počíta, pretože na Slovensku postačuje už ukončenie vysokoškolského vzdelania druhého stupňa v odbore právo a v zahraničí to môže byť upravené tiež odlišným spôsobom a nie je teda možné vymedziť presne titul, po získaní ktorého je možné počítať odbornú prax v oblasti právnych služieb a právneho poradenstva.

Označenie dôkazov:

1. Súťažné podklady
2. Zákon o verejnom obstarávaní
3. Zákon o advokácii

Návrh žiadateľa na vybavenie žiadosti o nápravu:

Na základe skutočností opísaných v bode D. tejto žiadosti o nápravu žiadateľ navrhuje, aby verejný obstarávateľ **vyhovel** žiadosti o nápravu v zmysle návrhu na jej vybavenie, ktoré sú uvedené pri jednotlivých bodoch žiadosti o nápravu, pristúpil k úprave minimálnych požiadaviek v rámci podmienky účasti podľa § 34 ods. 1 písm. g) ZVO tak, aby tieto minimálne požiadavky na predmetných dvoch expertov boli v súlade so ZVO a jeho princípmi a aby tieto neboli diskriminačné. Žiadateľ zároveň žiada, aby verejný obstarávateľ po vykonaní všetkých potrebných úkonov a úprav v súťažných podkladoch pristúpil k primeranému predĺženiu lehoty na predkladanie ponúk.

Vyjadrenie verejného obstarávateľa:

Verejný obstarávateľ žiadosti o nápravu vyhovuje. Podmienky účasti boli upravené a lehota na predkladanie ponúk bola primerane predĺžená.

S pozdravom

JUDr. Elena Sivová
riaditeľka odboru