



ÚRAD PRE VEREJNÉ OBSTARÁVANIE

Odbor dohľadu

Ružová dolina 10, 821 09 Bratislava

Bratislava: 30. 11. 2021

Číslo spisu: 13144 - 6000/2021- OD

Banskobystrický samosprávny kraj
Nám. SNP 23
974 01 Banská Bystrica

Oznámenie úradu o vykonaní ex ante posúdenia podľa § 168 zákona o verejnom obstarávaní

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 Banskobystrický samosprávny kraj, Nám. SNP 23, 974 01 Banská Bystrica, IČO: 37828100 (ďalej len „kontrolovaný“ alebo „verejný obstarávateľ“) na predmet nadlimitnej zákazky „**Rekonštrukcia ciest a mostov II/526 Devičie – Senohrad a II/527 Dobrá Niva – Senohrad, II. etapa**“, ktorá má byť financovaná z Európskeho fondu regionálneho rozvoja, z Integrovaného regionálneho operačného programu 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 8. 11. 2021 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 8. 11. 2021 za účelom vykonania ex ante posúdenia doručil úradu žiadosť, súčasťou ktorej bol prístup do systému na elektronickú komunikáciu JOSEPHINE, v ktorom sa nachádzali nasledujúce dokumenty:

- návrh Oznámenia o vyhlásení verejného obstarávania – 4 strany (ďalej len „návrh oznámenia“),
- návrh Súťažných podkladov s prílohami – 43 strán (ďalej len „návrh súťažných podkladov“)
- podklady k predpokladanej hodnote zákazky – 4 strany (krycí list rozpočtu, rekapitulácia objektov stavby).

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.

Kontrolovaný v predloženej súťažnej dokumentácii deklaruje, že predmet zákazky má byť zadávaný postupom tzv. „**superreverznej**“ **verejnej súťaže podľa § 66 ods. 7 druhá veta zákona o verejnom obstarávaní**, ktorej výsledkom bude uzavretie **zmluvy o dielo s úspešným uchádzačom**, pričom pôjde o **nadlimitnú zákazku** na uskutočnenie stavebných prác, v rámci ktorej stanovil kontrolovaný **predpokladanú hodnotu zákazky vo výške 6 873 836,64 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. V súvislosti s určením podmienok účasti v predmetnom procese verejného obstarávania úrad konštatuje, 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 preto kontrolovaný schopný ich primeranosť zdôvodniť a preukázať v revízných postupoch (žiadosť o nápravu, námietky, výkon kontroly).

- c. V súvislosti so znením bodu 14.2.6 na strane 7 návrhu súťažných podkladov úrad kontrolovanému odporúča explicitne uviesť všetky doklady a dokumenty, ktoré majú byť obsahom ponuky, v záujme predchádzania vzniku rozdielov pri predkladaní ponúk a zmätočnosti pri vyhodnocovaní, a teda znenie uvedeného bodu upraviť, resp. v prípade, ak všetky doklady a dokumenty, ktoré majú byť obsahom ponuky kontrolovaný uviedol v inom bode návrhu súťažných podkladov, predmetný bod stráca opodstatnenie a úrad ho odporúča neuvádzať.
- d. V časti E. „Kritériá na hodnotenie ponúk a pravidiel ich uplatnenia“ návrhu súťažných podkladov úrad v súvislosti s uvedením podmienky, že neuvedenie jednotkovej ceny niektorej položky vo výkaze výmer bude znamenať, že ponuka uchádzača je neúplná a nespĺňa požiadavky verejného obstarávateľa, upozorňuje kontrolovaného na využitie atribútu vysvetľovania v rámci § 53 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní.
- e. 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.
- f. 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.

Úrad upozorňuje kontrolovaného v súvislosti so znením Článku VII. „Podmienky vykonania diela“ bod 6 návrhu zmluvy, že pokiaľ nový riadiaci pracovník spĺňa podmienky stanovené verejným obstarávateľom v procese verejného obstarávania, ako to v znení predmetného bodu uvádza, že by podľa názoru úradu mal akceptovať každú osobu, ktorá spĺňa kontrolovaným určené požiadavky.

- g. Úrad dáva kontrolovanému do pozornosti chyby v písaní a formálne pochybenia nachádzajúce sa v návrhu súťažných podkladov, a to napríklad:
 - v bode III.1.1) návrhu oznámenia kontrolovaný nesprávne uvádza text k potvrdeniu zdravotnej poisťovne a Sociálnej poisťovne, že na základe uvedených potvrdení bude oprávnený podať žiadosť a prevziať výpis/y z registra trestov,
 - v rovnakej časti návrhu oznámenia sa nesprávne odvoláva na Výzvu na predkladanie ponúk, pričom keďže ide o nadlimitnú zákazku ide o Oznámenie o vyhlásení verejného obstarávania,
 - v bode 11.7 návrhu súťažných podkladov a v časti F „Podmienky účasti uchádzačov“ v bode 4 úrad odporúča vynechať text cit.: „...podmienok účasti

finančného a ekonomického postavenia...“, nakoľko ekonomické a finančné postavenie kontrolovaný nepožaduje preukazovať,

- v bode 14.1 na strane 7 návrhu súťažných podkladov sa kontrolovaný odvoláva na cit.: „ods. 10 tejto časti SP“, pričom uvedené sa v kontexte znenia predmetného bodu javí ako nelogické.
- h. 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“) 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 obstarávateľa.
- i. V súvislosti s riadnym stanovením lehôt v oznámení o vyhlásení predmetného postupu zadávania zákazky a v súťažných podkladoch odporúča úrad 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)

Mgr. Tomáš Lepieš
riaditeľ odboru dohľadu