

Zápisnica z posúdenia splnenia podmienok účasti

v zmysle § 40 ods. 12 zákona č. 343/2015 Z. z. o verejnom obstarávaní a o zmene a doplnení niektorých zákonov (ďalej len „zákon“)

Číslo spisu: 08398/2018/ODDVO
Verejný obstarávateľ: Banskobystrický samosprávny kraj, Nám. SNP 23, 974 01 Banská Bystrica
Predmet zákazky: Dodávka serveru a diskových polí
Vyhlásené: vo Vestníku verejného obstarávania ÚVO č. 230/2018 pod zn. 16693 – WYT zo dňa 22.11.2018
Postup: podlimitná zákazka
Typ zákazky: zákazka na dodanie tovaru
Predkladanie ponúk: 06.12.2018, 10:00 hod., elektronicky prostredníctvom komunikačného rozhrania systému Josephine
Otváranie ponúk: 06.12.2018, 13:00 hod.

Zoznam členov komisie

P.č.	Meno zástupcu verejného obstarávateľa	Právo vyhodnocovať
1.	Branislav Diško	Áno
2.	Milan Droba	Áno
3.	Mgr. Ľuboš Hláčik	Áno

a) Zoznam všetkých uchádzačov, ktorí predložili ponuky v lehote na predkladanie ponúk

P.č.	Obchodné meno uchádzača/skupiny dodávateľov
1.	IT Life s.r.o., Kynceľová 4316/10, Kynceľová 974 01, IČO: 50 527 576
2.	Microshop, s. r.o., Pod Marjánkou 1448, Praha 6 169 00, IČO: 26 165 031

b) Zoznam vybraných záujemcov a dôvody ich výberu v užšej súťaži a v rokovacom konaní so zverejnením:

Neaplikuje sa

c) Zoznam vylúčených uchádzačov alebo záujemcov s uvedením dôvodu ich vylúčenia:

Neaplikuje sa

d) Zoznam záujemcov, ktorí nebudú vyzvaní na predloženie ponuky alebo na rokovanie s uvedením dôvodu:

Neaplikuje sa

Komisia na otváranie ponúk, vyhodnotenie splnenia podmienok účasti a vyhodnocovanie ponúk (ďalej len „komisia“) odo dňa 06.12.2018 vykonala v súlade s § 40 ods. 1 zákona vyhodnotenie ponúk z hľadiska splnenia podmienok účasti v predmetnej verejnej súťaži. Splnenie podmienok účasti komisia hodnotila v súlade s časťou F súťažných podkladov a bodom III. 1. výzvy na predkladanie ponúk. Komisia konštatovala nasledovné:

Uchádzač č. 1 – IT Life s.r.o., Kynceľová 4316/10, Kynceľová 974 01, IČO: 50 527 576 (Uchádzač č. 1)

Okrem iných formálnych náležitostí Uchádzač č. 1 predložil:

- § 32 zákona - v ponuke uchádzača č. 1 sa nachádza potvrdenie o zápise v zozname hospodárskych subjektov a to pod č. 2017/04-PO-E4518 s platnosťou do 07.04.2020. Tento zápis komisia overila na ÚVO (splnenie podmienky účasti podľa § 32 zákona),
- komisia ďalej skonštatovala, že nemá vedomosť o tom, že sa uchádzač dopustil závažných porušení svojich povinností identifikovaných v § 32 ods. 1 písm. g) a h) zákona.

Predmetným dokladom uchádzač č. 1 splnil podmienky účasti týkajúce sa osobného postavenia podľa § 32 zákona.

- § 34 ods. 1 písm. a) zákona - verejný obstarávateľ požadoval, aby uchádzač preukázal zoznam dodaných tovarov za predchádzajúce tri roky od vyhlásenia verejného obstarávania s uvedením cien, lehôt dodania a odberateľov, ktorý musí obsahovať dodávku tovarov rovnakého alebo podobného charakteru ako je predmet zákazky, ktorých cena kumulatívne (spolu) za všetky tri predchádzajúce roky od vyhlásenia verejného obstarávania dosiahla úroveň **minimálne 100 000 EUR bez DPH**. Uchádzač uvedeným zoznamom zároveň preukáže aspoň 1 dodávku (plnenie) tovaru rovnakého alebo podobného charakteru ako je predmet zákazky v minimálnej hodnote bez DPH dosahujúcej hodnotu 15 000,00 EUR bez DPH,

Uchádzač č. 1 zoznamom dodaných tovarov preukázal rozsah/ objem plnení rovnakého alebo podobného charakteru ako je predmet zákazky (spolu 1 plnenie/ zmluva), v celkovej hodnote 118 500,00 EUR bez DPH. Týmto splnil podmienku účasti týkajúcu sa technickej alebo odbornej spôsobilosti podľa § 34 ods. 1 písm. a) zákona.

- § 34 ods. 1 písm. g) zákona - verejný obstarávateľ požadoval, aby uchádzač preukázal **splnenie podmienky účasti podľa § 34 ods. 1 písm. g) ZVO údajmi o vzdelaní a odbornej praxi alebo o odbornej kvalifikácii osôb určených na plnenie zmluvy.**

Uchádzač mal vyššie uvedeným spôsobom preukázať splnenie nasledovných minimálnych požiadaviek na osobu:

Minimálne jedna osoba:

- minimálne 3 ročné skúsenosti v odbornej praxi s ponúkanou storage technológiou výrobcu/ov - splnenie uvedenej požiadavky musí jednoznačne vyplývať z údajov uvedených v životopise osoby,

- minimálne 2 profesionálne praktické skúsenosti v projektoch so storage technológiou ponúkaného výrobcu/ ov - splnenie uvedenej požiadavky musí jednoznačne vyplývať z údajov uvedených v životopise osoby,
- platný certifikát/ potvrdenie od výrobcu, resp. od na to oprávnenej/ splnomocnenej osoby, z ktorého bude vyplývať skutočnosť, že navrhovaná osoba je spôsobilá pre inštaláciu/ implementáciu použitých technológií - túto podmienku účasti preukáže prostredníctvom originálu alebo úradne overenej kópie certifikátu/ potvrdenia. V prípade, že v certifikáte/ potvrdení bude uvedený identifikátor (napr. číslo) a odkaz, prostredníctvom ktorého je možné ich platnosť overiť na internete, uchádzač predloží len scan uvedeného dokumentu.

Uchádzač č. 1 predložením životopisu a certifikátov osoby RNDr. Peter Renčo preukázal splnenie podmienky účasti týkajúcej sa § 34 ods. 1 písm. g) zákona. K splneniu predmetnej podmienky účasti došlo po doručení odpovede na žiadosť o vysvetlenie ponuky uchádzača dňa 11.12.2018, ktorá mu bola adresovaná dňa 07.12.2018.

Komisia konštatuje, že uchádzač č. 1 na základe predložených dokladov splnil podmienky účasti stanovené v predmetnom verejnom obstarávaní.

Uchádzač č. 2 – Microshop, s. r.o., Pod Marjánkou 1448, Praha 6 169 00, IČO: 26 165 031 (Uchádzač č. 2)

Okrem iných formálnych náležitostí Uchádzač č. 2 predložil:

- § 32 zákona - v ponuke uchádzača č. 1 sa nachádza potvrdenie o zápise v zozname kvalifikovaných dodávateľov ČR a to pod č. W18120000367. Tento zápis komisia overila na ÚVO (splnenie podmienky účasti podľa § 32 zákona),
- komisia ďalej skonštatovala, že nemá vedomosť o tom, že sa uchádzač dopustil závažných porušení svojich povinností identifikovaných v § 32 ods. 1 písm. g) a h) zákona.

Predmetným dokladom uchádzač č. 2 splnil podmienky účasti týkajúce sa osobného postavenia podľa § 32 zákona stanovené v predmetnom verejnom obstarávaní.

- § 34 ods. 1 písm. a) zákona - verejný obstarávateľ požadoval, aby uchádzač preukázal zoznam dodaných tovarov za predchádzajúce tri roky od vyhlásenia verejného obstarávania s uvedením cien, lehôt dodania a odberateľov, ktorý musí obsahovať dodávku tovarov rovnakého alebo podobného charakteru ako je predmet zákazky, ktorých cena kumulatívne (spolu) za všetky tri predchádzajúce roky od vyhlásenia verejného obstarávania dosiahla úroveň **minimálne 100 000 EUR bez DPH**. Uchádzač uvedeným zoznamom zároveň preukáže aspoň 1 dodávku (plnenie) tovaru rovnakého alebo podobného charakteru ako je predmet zákazky v minimálnej hodnote bez DPH dosahujúcej hodnotu 15 000,00 EUR bez DPH,

Uchádzač č. 2 zoznamom dodaných tovarov preukázal rozsah/ objem plnení rovnakého alebo podobného charakteru ako je predmet zákazky (spolu 4 plnenia/ zmluvy), v celkovej hodnote 466 612,83 EUR bez DPH (a to po doručení vysvetlenia/ doplnenia predložených dokladov zo dňa 14.12.2018). Každé z uvedených plnení bolo zároveň v hodnote minimálne 15 000 EUR bez DPH. Týmto splnil podmienku účasti týkajúcu sa technickej alebo odbornej spôsobilosti podľa § 34 ods. 1 písm. a) zákona.

- § 34 ods. 1 písm. g) zákona - verejný obstarávateľ požadoval, aby uchádzač preukázal **splnenie podmienky účasti podľa § 34 ods. 1 písm. g) ZVO údajmi o vzdelaní a odbornej praxi alebo o odbornej kvalifikácii osôb určených na plnenie zmluvy.**

Uchádzač mal vyššie uvedeným spôsobom preukázať splnenie nasledovných minimálnych požiadaviek na osobu:

Minimálne jedna osoba:

- minimálne 3 ročné skúsenosti v odbornej praxi s ponúkanou storage technológiou výrobcu/ov - splnenie uvedenej požiadavky musí jednoznačne vyplývať z údajov uvedených v životopise osoby,
- minimálne 2 profesionálne praktické skúsenosti v projektoch so storage technológiou ponúkaného výrobcu/ov - splnenie uvedenej požiadavky musí jednoznačne vyplývať z údajov uvedených v životopise osoby,
- platný certifikát/ potvrdenie od výrobcu, resp. od na to oprávnenej/ splnomocnenej osoby, z ktorého bude vyplývať skutočnosť, že navrhovaná osoba je spôsobilá pre inštaláciu/ implementáciu použitých technológií - túto podmienku účasti preukáže prostredníctvom originálu alebo úradne overenej kópie certifikátu/ potvrdenia. V prípade, že v certifikáte/ potvrdení bude uvedený identifikátor (napr. číslo) a odkaz, prostredníctvom ktorého je možné ich platnosť overiť na internete, uchádzač predloží len scan uvedeného dokumentu.

Uchádzač č. 2 predložením životopisu za osobu Ing. Ján Lipták preukázal splnenie podmienky účasti týkajúcej sa § 34 ods. 1 písm. g) zákona, konkrétne skúseností uvedenej osoby s ponúkanou storage technológiou. Pokiaľ ide o platný certifikát/ potvrdenie od výrobcu, resp. od na to oprávnenej/ splnomocnenej osoby, tento uchádzač predložil vydaný ním samotným, teda nie od výrobcu. Keďže sa zároveň nikde v ponuke nenachádzala informácia o možnosti/ oprávnení vydať predmetný certifikát (od výrobcu, resp. na to výrobcom oprávnenej osoby), verejný obstarávateľ dňa 12.12.2018 uchádzačovi č. 2 adresoval žiadosť o vysvetlenie ponuky, v ktorej okrem iného požadoval predložiť originál, resp. úradne overenú kópiu dokladu/ ov, ktorými výrobca ponúkaného HW, resp. na to oprávnená/ splnomocnená osoba autorizovala spoločnosť Microshop, s.r.o. na vykonávanie certifikačných skúšok (vydávanie certifikátov) pre technológiu Huawei.

Dňa 14.12.2018, teda v lehote stanovenej verejným obstarávateľom, uchádzač č. 2 doručil verejnému obstarávateľovi vysvetlenie/ doplnenie predložených dokladov, v ktorom okrem iného uviedol:

„Zadavatel požadoval certifikát/potvrzení buď 1) od výrobce, nebo 2) od na to oprávněné/zplnomocněné osoby. Zadavatel dále nespecifikoval druhou variantu, tj. neurčil kým, resp. jakou osobou má být certifikační autorita oprávněná/zplnomocněná. Vzhledem ke skutečnosti, že společnost Microshop, s.r.o. je dlouholetým poskytovatelem školení v oblasti výpočetní techniky se zaměřením na disková úložiště (mimo jiné SAN, all-flash, hybridní) a serverové technologie, považujeme se za osobu plně oprávněnou k takovýmto úkonům, tj. k předložení interního dokumentu o způsobilosti pro instalaci/implementaci použitých technologií.

Zadavatelem požadované dokumenty třetí strany tedy nepředkládáme, a to z důvodu neoprávněnosti jejich vyžadování, když samotný požadavek je v rozporu se zněním ZD, resp. jde nad rámec ZD a ze dvou výše uvedených možností prokázání splnění stanoveného požadavku vyžaduje pouze jedinou - tedy takovou, která bude autorizovaná samotným výrobcem.

V rámci požadavku na předložení jakési autorizace od výrobce nabízeného HW si dovoluujeme zadavatele upozornit, že se jedná o nezákonný požadavek na součinnost třetí, konkrétní strany, neúčastníci se zadávacího řízení. Za parametry, které má právě tato konkrétní třetí strana potvrdit, odpovídá dodavatel a nikdo jiný. Vždyť je to právě dodavatel, který svojí nabídkou garantuje řádné splnění všech podmínek ZD, tj. zejména řádné plnění smlouvy. Výrobce nebo od něj oprávněná/zplnomocněná osoba zde má postavení třetí strany, která není účastníkem zadávacího řízení a nemůže se jakkoliv vyjadřovat k předloženým nabídkám dodavatelů v rámci zadávacích řízení, které jsou navíc předmětem obchodního tajemství. Takový požadavek je zcela zjevně protizákonný a v rozporu se zásadami uvedenými v ustanovení § 10 odst. 2 zákona. Účelem

zákona je mimo jiné a především ochrana řádné a efektivní hospodářské soutěže. Požadavek na autorizaci parametrů nabídky touto třetí stranou, která má zjevný ekonomický zájem na dané věci, je však cestou k vytvoření monopolní struktury trhu, popřípadě trhu ovládaného právě touto třetí stranou.

K danému uvádíme, že jsme nevyužili možnosti dřívějších opravných prostředků vůči tomuto požadavku zadavatele v ZD právě z toho důvodu, že ZD jednoznačně stanovila možnost předložit příslušný dokument „Certifikace člena realizačního týmu“ za osobu Ing. Ján Lipták, kde certifikační autorita je odlišná od subjektu výrobce.“

V danej veci je potrebné uviesť, že verejný obstarávateľ v súťažných podkladoch, konkrétne pri stanovení minimálnej požadovanej výšky štandardov (časť F bod 3 písm. b) požadoval od uchádzačov predložiť:

- platný certifikát/ potvrdenie od výrobcu, resp. od na to oprávnenej/ splnomocnenej osoby, z ktorého bude vyplývať skutočnosť, že navrhovaná osoba je spôsobilá pre inštaláciu/ implementáciu použitých technológií - túto podmienku účasti preukáže prostredníctvom originálu alebo úradne overenej kópie certifikátu/ potvrdenia. V prípade, že v certifikáte/ potvrdení bude uvedený identifikátor (napr. číslo) a odkaz, prostredníctvom ktorého je možné ich platnosť overiť na internete, uchádzač predloží len scan uvedeného dokumentu.

Úmyslom verejného obstarávateľa pri tvorbe súťažných podkladov a použití vyššie uvedenej požiadavky bolo v tomto prípade zabezpečenie profesionálnej a kvalitnej inštalácie/ implementácie, uchádzačom dodávaných technológií. Zároveň bolo zámerom verejného obstarávateľa zaviazat uchádzačov predložiť vyššie uvedený certifikát bud' vydaný výrobcu, alebo na to oprávnenou/ splnomocnenou osobou. Za takúto osobu však možno z pohľadu verejného obstarávateľa považovať len osobu (aspoň tak to bolo zámerom verejného obstarávateľa pri tvorbe súťažných podkladov), ktorú na to splnomocnil práve výrobca spomínaných technológií, resp. na to výrobcu splnomocnená osoba. Vzhľadom k tejto skutočnosti, ako aj k zneniu odpovede na žiadosť o vysvetlenie doručenej od uchádzača č. 2 má komisia za to, že uvedená požiadavka bola v súťažných podkladoch uvedená nejednoznačne, umožňovala dvojité výklad a odlišnú interpretáciu od tej, aká bola zámerom verejného obstarávateľa. V tomto prípade teda interpretáciu uchádzača č. 2 a interpretáciu verejného obstarávateľa, čoho dôkazom bolo aj znenie žiadosti o vysvetlenie/ doplnenie predložených dokladov zo dňa 12.12.2018.

Komisia ďalej konštatuje, že u uchádzača č. 2 na základe predložených dokladov nebolo z dôvodov uvedených vyššie možné vyhodnotiť splnenie predmetnej podmienky účasti. Zároveň, rešpektujúc ustanovenia § 10 ods. 2 zákona ako aj § 40 zákona, komisia nebola schopná vyhodnotiť splnenie podmienok účasti v súlade so zákonom.

Záver:

Na základe vyššie uvedeného Komisia skonštatovala, že odporúča predmetné verejné obstarávanie v súlade s § 57 ods. 2 zrušiť. V priebehu verejného obstarávania sa totiž vyskytli skutočnosti, ktoré spochybňujú zákonnosť jednej z určených podmienok účasti, a to predovšetkým v kontexte so znením § 10 ods. 2 ZVO. Z uvedených dôvodov nie je možné od verejného obstarávateľa požadovať pokračovanie v predmetnom verejnom obstarávaní. V novom verejnom obstarávaní zároveň komisia odporúča uvedenú certifikáciu od uchádzačov nevyžadovať.

V Banskej Bystrici dňa 21.03.2019.