

**Rozdeľovník**

Váš list číslo/zo dňa

Naše číslo  
7883/ 16422 /60302/19Vybavuje  
Mária DomianováDátum  
13.02.2019**OZNÁMENIE O VÝSLEDKU VYBAVENIA ŽIADOSTI O NÁPRAVU**

Dňa 07.02.2019 bol Národnej diaľničnej spoločnosti, a.s. (ďalej len „verejný obstarávateľ“) prostredníctvom komunikačného rozhrania systému JOSEPHINE doručený list zo dňa 07.02.2019, ktorý bol označený ako „*Žiadosť o nápravu*“ (ďalej len ako „*žiadosť o nápravu*“).

Žiadosť o nápravu sa týka predmetu zákazky na „Zhotovenie stavby Diaľnica D1 Dubná Skala – Turany, vysunuté pracovisko SSÚD Žilina v zmysle zmluvných podmienok FIDIC – „červená kniha“.

Výzva na predkladanie ponúk bola uverejnená vo Vestníku verejného obstarávania č. 233/2018 pod ozn. 16901-WYP dňa 27.11.2018 (ďalej len „Výzva“).

Žiadosť o nápravu bola podaná podľa § 164 ods. 1 písm. b) zákona č. 343/2015 Z. z. o verejnom obstarávaní a o zmene a doplnení niektorých zákonov (ďalej len „Zákon“) proti podmienkam uvedeným v súťažných podmienkach a v iných dokumentoch poskytnutých verejným obstarávateľom v lehote na predkladanie ponúk. Podľa § 165 ods. 3 písm. a) Zákona Vám posielame písomné oznámenie o výsledku vybavenia žiadosti o nápravu:

**Verejný obstarávateľ žiadosti o nápravu žiadateľa podľa § 165 ods. 3 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní v y h o v u j e.**

**Odôvodnenie:**

Žiadateľ vo svojej žiadosti o nápravu žiada, cit.:

Súťažné podklady - dôkaz č. 1

Dňa 07.02.2019 nám boli poskytnuté súťažné podklady vrátane vysvetlení na hore uvedený predmet zákazky cez portál <https://josephine.proebiz.com>, na ktorom sú zverejnené.

Vzhľadom na skutočnosť, že vo Vami poskytnutých súťažných podkladoch v niektorých častiach absentuje dodržanie ustanovení zákona o verejnom obstarávaní, **dovoľujeme si požiadať o nápravu v nasledovnom rozsahu:**

1. Verejný obstarávateľ stanovil vo Zväzku 1, Príloha B8 podmienky účasti: Podmienky účasti uchádzačov vo verejnom obstarávaní týkajúce sa finančného a ekonomického postavenia podľa § 33 zákona o verejnom obstarávaní:

Uchádzač v ponuke predloží nasledovné doklady, ktorými preukáže svoje finančné a ekonomické postavenie ako dôkaz, že je schopný úspešne splniť predmet zákazky:

1. **predložením prísľubu alebo vyjadrenia** banky alebo pobočky zahraničnej banky na území Slovenskej republiky alebo zahraničnej banky (ďalej len „banka“) **o poskytnutí úveru najmenej vo výške 2 300 000,- eur** (slovom dva milióny tristo tisíc eur) určeného výlučne na zabezpečenie finančných tokov pre vykonanie diela, ktorého zhotovenie je predmetom tejto zákazky. Z predloženého prísľubu alebo vyjadrenia banky musí byť zrejmé, že uchádzač tento úver už má k dispozícii alebo ho získa, ak to bude potrebné. Toto vyjadrenie banky alebo tento prísľub banky musí byť predložený ako originál alebo úradne osvedčená fotokópia a nesmie byť v posledný deň lehoty určenej na predkladanie ponúk staršie ako tri mesiace ku dňu uplynutia lehoty na predkladanie ponúk. V prípade, ak uchádzač nemá sídlo v Slovenskej republike, verejný obstarávateľ uzná aj rovnocenné doklady alebo osvedčenia vydané podľa právnych noriem daného štátu.
2. Uchádzač môže na preukázanie finančného a ekonomického postavenia využiť finančné zdroje inej osoby, bez ohľadu na ich právny vzťah. V takomto prípade musí uchádzač verejnému obstarávateľovi preukázať, že pri plnení zmluvy bude skutočne používať zdroje osoby, ktorej postavenie využíva na preukázanie finančného a ekonomického postavenia. Túto skutočnosť preukazuje uchádzač písomnou zmluvou uzavretou s touto osobou, ktorej zdrojmi mieni preukázať svoje finančné a ekonomické postavenie. Z písomnej zmluvy musí vyplývať záväzok osoby, že poskytne plnenie počas celého trvania zmluvného vzťahu. Osoba, ktorej zdroje majú byť použité na preukázanie finančného a ekonomického postavenia musí preukázať splnenie podmienok účasti týkajúce sa osobného postavenia okrem § 32 ods. 1 písm. e) zákona o verejnom obstarávaní a nesmú u nej existovať dôvody na vylúčenie podľa § 40 ods. 6 písm. a) až h) a ods. 7 zákona o verejnom obstarávaní.

Z vysvetlenia súťažných podkladov zo dňa 04.02.2019 z odpovede č. 40, vyplynulo, že verejný obstarávateľ požaduje záväzný prísľub banky.

Máme za to, že záväzný úverový prísľub by mal byť požadovaný len od úspešného uchádzača. Nevidíme žiadny relevantný dôvod, prečo by uchádzač už v čase prípravy ponuky do podpisu zmluvy zabezpečoval prostriedky fakticky v prospech kontrolovaného a to na obdobie, ktoré nemá nič spoločné s realizáciou predmetu zákazky a navyše s vedomím, že navrhovateľ nemusí byť v predmetnom verejnom obstarávaní úspešný. Takéto podmienky verejného obstarávateľa považujeme za diskriminačné a nehospodárne, pričom uvedená podmienka je v rozpore s princípmi verejného obstarávania podľa § 10 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní, primárne s princípom nediskriminácie hospodárskych subjektov a princípom proporcionality.

Máme za to, že podmienky účasti nesmú diskriminovať potenciálnych záujemcov a obmedziť hospodársku súťaž, preto, že by to mohlo viesť k vylúčeniu účasti záujemcov schopných plniť predmet zákazky, no nie schopných preukázať splnenie diskriminačných a neprimeraných podmienok účasti. Účelom podmienok účasti je preukázať, že uchádzači majú predispozíciu úspešnej realizácie predmetu zákazky, nie je však ich účelom poskytnúť úplnú záruku.

Sme názoru, že v súlade s princípmi zákona o verejnom obstarávaní je verejný obstarávateľ oprávnený **požadovať od uchádzačov len preukázanie takých podmienok účasti, ktoré nie sú spôsobilé, a to ani potenciálne, odradiť záujemcov od účasti vo verejnom obstarávaní, resp. neodôvodnene sťažiť takúto účasť**. Získanie záväzného úverového prísľubu za podmienok stanovených kontrolovaným je spojené so splnením neodôvodnených a neprimeraných požiadaviek a každému jednému uchádzačovi, a teda aj všetkým tým, ktorí sa nestanú úspešnými v predmetnom verejnom obstarávaní, vznikajú neopodstatnené a nepotrebné náklady spojené so získaním požadovaného dokladu.

Zároveň uvádzame, že vyžadovanie záväzného úverového prísľubu je zjavne schopné odradiť potencionálnych záujemcov od predloženia ponuky, čo výrazne obmedzuje hospodársku súťaž, poškodzuje konkurenčné prostredie medzi dodávateľmi a môže ovplyvniť výsledok verejného obstarávania.

Zároveň máme za to, že **požadovaná výška záväzného úverového prísľubu aj vzhľadom na spôsob fakturácie v súťažných podkladoch, je neprimeraná**. Predstavuje čiastku 2 300 000,- eur, čo je skoro 100 % z predpokladanej hodnoty zákazky, pričom:

V tejto súvislosti si záujemca dovoľuje poukázať na zaužívanú rozhodovaciu prax Úradu pre verejné obstarávanie (ďalej len „Úrad“ alebo „ÚVO“) týkajúcu sa stanovovania podmienok účasti vo verejnom obstarávaní verejnými obstarávateľmi a zásady, ktoré je potrebné pri tom dodržiavať. K otázke záväzného úverového prísľubu sa ÚVO vyjadril napr. vo svojom rozhodnutí č. 6791-6000/2016 ON/67 zo dňa 08.09.2016, v ktorom uvádza, že:

*„Podľa úradu je získanie záväzného úverového prísľubu za podmienok stanovených kontrolovaným spojené so splnením neodôvodnených a neprimeraných požiadaviek. Úrad má za to, že každému jednému uchádzačovi, a teda aj všetkým tým, ktorí sa nestanú úspešnými v predmetnom verejnom obstarávaní, vznikajú neopodstatnené a nepotrebné náklady spojené so získaním požadovaného dokladu. Úrad preto uvádza, že **kontrolovaný vyžadovaním vyššie uvedeného dokladu porušil § 27 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní v spojení s § 9 ods. 3 zákona o verejnom obstarávaní, keď určil podmienku účasti podľa § 27 ods. 1 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní v rozpore so základnými princípmi verejného obstarávania, predovšetkým s princípom nediskriminácie uchádzačov alebo záujemcov. Vyžadovanie záväzného úverového prísľubu s daným obsahom (bod 26 tohto rozhodnutia) je zjavne schopné odradiť potenciálnych záujemcov od predloženia ponuky, čo výrazne obmedzuje hospodársku súťaž, poškodzuje konkurenčné prostredie medzi dodávateľmi a môže ovplyvniť výsledok verejného obstarávania.**“*

Návrh žiadateľa na vybavenie žiadosti o nápravu:

Na základe vyššie uvedených skutočností žiadame, aby verejný obstarávateľ **odstránil protiprávny stav** a vykonal nápravu tak, že vykoná úpravu predmetnej podmienky finančného a ekonomického postavenia a to tým, že pripustí možnosť predloženia aj nezáväzného úverového prísľubu a zároveň zníži požadovanú výšku finančných prostriedkov a to na maximálnu úroveň 20 %.

#### **Spôsob vybavenia žiadosti o nápravu:**

Verejný obstarávateľ vyhovuje žiadosti o nápravu a uvádza lehotu a spôsob na vykonanie nápravy nasledovne:

- I.) Verejný obstarávateľ upravuje podmienky účasti uchádzačov vo verejnom obstarávaní týkajúce sa finančného a ekonomického postavenia podľa § 33 zákona o verejnom obstarávaní.

Uchádzač v ponuke predloží nasledovné doklady, ktorými preukáže svoje finančné a ekonomické postavenie ako dôkaz, že je schopný úspešne splniť predmet zákazky:

1. **predložením prísľubu alebo vyjadrenia** banky (nezáväzný/záväzný) alebo pobočky zahraničnej banky na území Slovenskej republiky alebo zahraničnej banky (ďalej len „banka“) **o poskytnutí úveru najmenej vo výške 345 000,- eur** (slovom tristoštyridsaťpäť tisíc eur) určeného výlučne na zabezpečenie finančných tokov pre vykonanie diela, ktorého zhotovenie je predmetom tejto zákazky. Z predloženého prísľubu alebo vyjadrenia banky musí byť zrejmé, že uchádzač tento úver už má k dispozícii alebo ho získa, ak to bude potrebné. Toto vyjadrenie banky alebo tento prísľub banky musí byť predložený ako originál alebo úradne osvedčená fotokópia a nesmie byť v

posledný deň lehoty určenej na predkladanie ponúk staršie ako tri mesiace ku dňu uplynutia lehoty na predkladanie ponúk. V prípade, ak uchádzač nemá sídlo v Slovenskej republike, verejný obstarávateľ uzná aj rovnocenné doklady alebo osvedčenia vydané podľa právnych noriem daného štátu. Uchádzač môže na splnenie tejto podmienky účasti využiť aj inú formu preukázania dispozície s predmetnou sumou počas realizácie zákazky, napríklad formou zloženia peňažných prostriedkov na účet, otvorením úverového rámca alebo potvrdením úverového rámca so zostatkom danej sumy pre predmetnú stavbu.

II.) Zároveň verejný obstarávateľ upravuje lehoty, ktoré boli uvedené v súťažných podkladoch v časti A.1 POKYNY PRE UCHÁDZAČOV nasledovne:

1/ v bode 20 Lehota na predkladanie ponuky

Nové znenie:

20.1 Lehota na predkladanie ponúk uplynie dňa **14.03.2019 o 9:00 hod.**

2/ v bode 22 Otváranie ponúk

Nové znenie:

22.1 Otváranie ponúk sa uskutoční dňa **14.03.2019 o 13:00 hod.**

Zároveň verejný obstarávateľ upravuje podmienky účasti a lehoty, ktoré boli uvedené vo Výzve v predmetnom verejnom obstarávaní:

A) Vo Výzve v bode III.1.2) Ekonomické a finančné postavenie

B) Vo Výzve v bode IV.2.2) Lehota na predkladanie ponúk verejný obstarávateľ určuje nový termín nasledovne:

**Dátum a čas: 14.03.2019 o 09:00 hod.**

C) Vo Výzve v bode IV.2.7) Podmienky na otváranie ponúk verejný obstarávateľ určuje nový termín nasledovne:

**Dátum a čas: 14.03.2019 o 13:00 hod.**

Vyššie uvedené zmeny sú realizované aj formou uverejnenia Oznámenie o oprave k Výzve a budú zároveň oznámené všetkým známym záujemcom.

S pozdravom

Ing. Ladislav Dudáš PhD.  
podpredseda predstavenstva

Ing. Ján Ďurišin  
predseda predstavenstva  
a generálny riaditeľ