



MINISTERSTVO

VNÚTRA
SLOVENSKEJ REPUBLIKY

Podľa rozdeľovníka

Váš list číslo/zo dňa	Naše číslo	Vybavuje/linka	Miesto/dátum
	SE-VO2-2022/003578-07	Ing. Miroslav Škvarka/44337	Bratislava 23.06.2022

Vec:

„Osobné ochranné pracovné rukavice“ - oznámenie o výsledku vybavenia žiadosti o nápravu

Dňa 21.06.2022 bola na Ministerstvo vnútra Slovenskej republiky ako verejnému obstarávateľovi (ďalej len „verejný obstarávateľ“) doručená 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 len „zákon“) proti podmienkam uvedeným v iných dokumentoch potrebných na vypracovanie ponuky poskytnutých verejným obstarávateľom v predmetnej verejnej súťaži na predmet zákazky „Osobné ochranné pracovné rukavice“, ktorej oznámenie o vyhlásení verejného obstarávania bolo uverejnené vo Vestníku verejného obstarávania č. 122/2022 zo dňa 25.05.2022 pod zn. 27624-MST.

Verejný obstarávateľ po preskúmaní rozhodujúcich skutočností a dôkazov uvedených v žiadosti o nápravu oznamuje žiadateľovi, že jeho žiadosť o nápravu bola podľa § 165 ods. 3 písm. a) zákona **vybavená**.

Žiadateľ vo svojej žiadosti uviedol:

Žiadateľ navrhuje, aby verejný obstarávateľ vyhovel žiadosti o nápravu žiadateľa v plnom rozsahu a aby formuloval ustanovenie bodu 2.5 článku II. „Tovar“ návrhu rámcovej dohody v súlade s princípom transparentnosti a rovnakého zaobchádzania, t. j., aby požiadavka na lehotu dodania bola formulovaná jasne, presne a jednoznačne a zároveň rovnako pre všetkých uchádzačov, aby verejný obstarávateľ nemohol pristúpiť k jej zneužívaniu voči niektorým uchádzačom, prípadne k zvýhodňovaniu iných uchádzačov, a teda aby bola stanovená lehota dodania rovnako pre všetkých uchádzačov, pričom zároveň by mala táto byť stanovená reálne a primerane vzhľadom na aktuálnu situáciu na trhu a špecifikáciu predmetu zákazky.

Žiadateľ zároveň uvádza, že aby boli dodržané všetky princípy verejného obstarávania a aby bola zároveň lehota dodania stanovená reálne a primerane, verejný obstarávateľ by mal pristúpiť k predĺženiu lehoty dodania Tovar z 30 dní odo dňa doručenia objednávky na minimálne 16 týždňov odo dňa doručenia objednávky (t. j. minimálne 112 kalendárnych dní odo dňa doručenia objednávky), aby tým bola umožnená široká hospodárska súťaž a nedochádzalo k porušovaniu princípu nediskriminácie zo strany verejného obstarávateľa.

Zároveň po vykonaní úpravy súťažných podkladov a návrhu rámcovej dohody v súlade so žiadosťou o nápravu je podľa žiadateľa verejný obstarávateľ povinný postupovať v súlade s § 21 ods. 4 písm. b) zákona o verejnom obstarávaní a pristúpiť k primeranému predĺženiu lehoty na predkladanie ponúk, keďže lehota dodania je podstatná okolnosť, ktorú musí každý záujemca zohľadniť tak pri rozhodovaní sa, či sa zúčastní verejného obstarávania, ako aj pri naceňovaní predmetu zákazky a predkladaní cenovej ponuky.

Žiadosť o nápravu odôvodňujeme nasledovne:

I. Opis rozhodujúcich skutočností a označenie dôkazov

Žiadateľ 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“ alebo „zákon o verejnom obstarávaní“), konkrétne proti podmienkam uvedeným v iných dokumentoch potrebných na vypracovanie ponuky poskytnutých verejným obstarávateľom v predmetnej verejnej súťaži.

Verejný obstarávateľ vyhlásil verejnú súťaž na vyššie uvedený predmet zákazky uverejnením oznámenia o vyhlásení verejného obstarávania v Úradnom vestníku EÚ dňa 24.5.2022 pod značkou 2022/S 100-276208 a vo Vestníku verejného obstarávania č. 122/2022 - 25.05.2022, značka 27624 - MST.

Z oznámenia o vyhlásení verejného obstarávania vyplýva, že verejný obstarávateľ rozdelil predmet zákazky na dve časti, konkrétne:

Časť č.: 1 Ochranné pracovné rukavice

Časť č.: 2 Špeciálne rukavice

Súťažné podklady boli zverejnené v elektronickom systéme JOSEPHINE spolu s prílohami. Lehota na predkladanie ponúk je aktuálne stanovená do 29.06.2022, 10:00 hod.

Z prílohy č. 2 súťažných podkladov „Návrh Rámcovej dohody“ (ďalej len ako „návrh rámcovej dohody“), konkrétne z bodu 2.5 článku II. „Tovar“ vyplýva, že **Predávajúci sa zaväzuje dodať Tovar v požadovanej lehote do 30 dní do miesta dodania uvedeného v bode 6.1 článku VI tejto Dohody od doručenia objednávky**, pričom za doručenie sa považuje aj Objednávka doručená e-mailom alebo faxom. **V prípade potreby inej lehoty dodania predmetu zákazky, bude táto lehota uvedená priamo v Objednávke.**

Z uvedeného ustanovenia Rámcovej dohody teda vyplýva povinnosť Predávajúceho dodať Tovar do 30 dní od doručenia objednávky, čo považuje žiadateľ za nereálny a neprímeraný termín pre dodanie časti č. 2 predmetu zákazky, teda špeciálnych rukavíc v súlade so stanovenou špecifikáciou. Ustanovenie návrhu rámcovej dohody síce ponecháva na vôľu Objednávateľa možnosť stanovenia inej lehoty dodania, ktorá bude uvedená priamo v objednávke, avšak návrh rámcovej dohody v tejto súvislosti neurčuje jasné pravidlá a postupy pre prípad potreby inej lehoty dodania predmetu zákazky, t. j. návrh Rámcovej dohody jasným spôsobom nestanovuje, v ktorých prípadoch, za akých okolností a o koľko dní môže byť táto lehota predĺžená. V danom prípade preto platí, že uchádzač musí pri rozhodovaní o tom, či predloží ponuku do súťaže brať do úvahy aj to, že po podpísaní rámcovej dohody sa zaviazal dodať Tovar v požadovanej lehote do 30 dní od vystavenia objednávky, pretože možnosť predĺženia tejto lehoty je na rozhodnutí verejného obstarávateľa, čo navyše z danej zmluvnej podmienky robí nejasnú, nepresnú a v rozpore s princípmi verejného obstarávania stanovenú požiadavku.

Žiadateľ po oboznámení sa so špecifikáciou časti č. 2 predmetu zákazky a požiadavkou týkajúcou sa lehoty dodania uvádza, že pri časti č. 2 predmetu zákazky - Špeciálne rukavice - nejde o bežne dostupný katalógový výrobok, ktorého dodanie je reálne a primerané v lehote 30 dní, ale ide o položku, ktorú je potrebné vyrobiť na základe požiadavky verejného obstarávateľa. Nejde teda o tovary, ktoré majú výrobcovia k dispozícii bežne na sklade v požadovanej špecifikácii a požadovaných veľkostiach a počtoch. Navyše keďže ide o rámcovú dohodu, tak jej uzatvorením ešte nedochádza k povinnosti kupujúceho objednať si tovar, ktorý je predmetom časti č. 2 predmetu zákazky, a teda zo strany kupujúceho nie je možné zabezpečiť výrobu predmetného tovaru hneď po uzatvorení rámcovej dohody, pretože v zmysle rámcovej dohody ešte nemusí dôjsť k plneniu a v takom prípade by sa predávajúci vystavoval riziku, že bude mať tovar vyrobený, avšak nedôjde aj k jeho reálnemu objednaniu zo strany kupujúceho, pričom vystavovanie sa takémuto riziku nie je možné zo strany verejného obstarávateľa od uchádzačov vyžadovať. Až po vystavení objednávky na základe rámcovej dohody dôjde k plneniu a predávajúci teda má istotu, že tovar, ktorý je predmetom časti č. 2 predmetu zákazky bude kupujúcemu aj reálne dodávať. Až v momente doručenia objednávky teda predávajúci pristúpi k zadaniu požiadavky na výrobu špeciálnych rukavíc a následne k ich dodaniu kupujúcemu.

V tejto súvislosti si dovoľujeme poukázať na informácie od výrobcov špeciálnych rukavíc, ktorí v tejto súvislosti uviedli, že v lehote 30 dní nie je možné zabezpečiť nákup materiálu, výrobu a expedíciu tovaru v súlade s požiadavkami verejného obstarávateľa, pričom zároveň uvádzajú, že reálny termín výroby a expedície špeciálnych rukavíc v súlade s požiadavkami verejného obstarávateľa je min. 16 týždňov, pričom dôvody, pre ktoré nie je možné dodržať lehotu dodania 30 dní od vystavenia objednávky a je potrebné predĺžiť túto lehotu na min. 16 týždňov od vystavenia objednávky, sú nasledovné:

- iba spoločnosti, ktoré by mali verejným obstarávateľom požadované modely na sklade, by boli schopné dodržať termín dodania do 30 dní odo dňa vystavenia objednávky (povinnosť naskladniť takéto tovary predtým ako bude mať uchádzač istotu, že bude úspešný, nie je možné zo strany verejného obstarávateľa od uchádzačov vyžadovať),
- v súčasnej dobe je zvýšený dopyt po materiáloch, vrátane materiálov potrebných na výrobu špeciálnych rukavíc v súlade s požiadavkami verejného obstarávateľa, pričom takmer všetky suroviny pochádzajú z Ázie, skade je o niekoľko mesiacov predĺžená dodávka materiálov, a to pre všetkých výrobcov,
- najmä chemické suroviny, z ktorých sa vyrábajú špeciálne vlákna pre materiály, ktoré verejný obstarávateľ požaduje v špecifikácii časti č. 2 predmetu zákazky, sú nedostupné z dôvodov, ktoré nie sú na strane žiadateľa, ani výrobcov obstarávaných produktov, ale sú spôsobené, či už pandémiou COVID 19 (kvôli ktorej sa všetky termíny dodávok materiálov predĺžili o min. dva mesiace, a to pre celú Európu a všetkých výrobcov pôsobiacich v rámci Európskej únie), vojnou na Ukrajine, sankciami na Rusko a tiež horším transportom z Ázie, pričom práve v Ázii je hlavná výroba surovín potrebných k výrobe látok a pletenín, z ktorých sa vyrábajú verejným obstarávateľom požadované špeciálne rukavice,
- samotná výroba trvá cca 8 týždňov pri očakávanom množstve cca 750 párov rukavíc ročne v prípade taktických rukavíc a pri očakávanom množstve cca 1750 párov rukavíc ročne v prípade rukavíc do extrémnej zimy s membránou a vložkou, čo je cca 2500 párov rukavíc vo výrobe ročne.

Vzhľadom na uvedené skutočnosti ako etablovaný dodávateľ produktov obstarávaných v časti č. 2 predmetu zákazky žiadame verejného obstarávateľa o úpravu bodu 2.5 článku II. „Tovar“ návrhu rámcovej dohody, a teda žiadame o predĺženie lehoty dodania Tovarů z 30 dní odo dňa doručenia objednávky na minimálne 16 týždňov odo dňa doručenia objednávky (t. j. minimálne 112 kalendárnych dní). Uvedená lehota zohľadňuje danú situáciu na trhu s materiálmi v danom segmente a vytvára predpoklad na možnosť zúčastniť sa daného verejného obstarávania čo najväčšiemu počtu hospodárskych subjektov. Aktuálne stanovená lehota na dodanie tovaru (30 dní odo dňa doručenia objednávky) podľa nášho názoru ako aj podľa názoru dodávateľov materiálov zužuje hospodársku súťaž a predstavuje diskriminačný prvok v danom verejnom obstarávaní voči tým uchádzačom, ktorí sú schopní dodať predmet zákazky v požadovanej kvalite a požadovanom množstve, ale aktuálne nedisponujú tovarom na sklade a tým pádom z objektívnych, nimi nezavinených dôvodov, nedokážu predložiť ponuku do daného verejného obstarávania, pretože pri požadovanej lehote dodania do 30 dní vystavenia objednávky by sa vystavovali riziku, že nebudú schopní dodať predmet rámcovej dohody v požadovanej lehote.

Podľa § 10 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní verejný obstarávateľ a obstarávateľ musia dodržať princíp rovnakého zaobchádzania, princíp nediskriminácie hospodárskych subjektov, princíp transparentnosti, princíp proporcionality a princíp hospodárnosti a efektívnosti. Uvedené princípy sledujú primárny cieľ, aby sa verejné obstarávanie otváralo hospodárskej súťaži, aby túto rozvíjalo a chránilo. Tieto zásady majú zabezpečiť voľnú a efektívnu súťaž dodávateľov o zákazky, ktoré sú financované z verejných zdrojov, čo v danom prípade môže byť porušené, keďže verejný obstarávateľ v návrhu rámcovej dohody stanovil neprimerane krátku lehotu dodania tovarov (30 dní odo dňa doručenia objednávky), ktorá podľa nášho názoru a dostupných informácií nezohľadňuje aktuálne skutočnosti na trhu s komoditami, potrebnými pre výrobu tovarov a ich následné riadne dodanie v súlade s jednotlivými ustanoveniami návrhu rámcovej dohody.

Vzhľadom na tieto skutočnosti záujemca, ktorý by mal záujem sa zúčastniť verejného obstarávania a nie je vopred na takéto konkrétne zadanie pripravený a nemá možnosť si dané produkty objednať na sklad, čo nie je možné od záujemcu vyžadovať, keďže sa vystavuje riziku, že predmetné produkty napokon nebudú od neho objednané, nie je schopný

zaviazat' sa dodať predmet zákazky v stanovenej lehote, čím môže dôjsť k neprimeranému zúženiu hospodárskej súťaže a porušeniu princípov verejného obstarávania.

V tejto súvislosti si dovoľujeme poukázať najmä na povinnosť dodržiavať zo strany verejného obstarávateľa princíp **nediskriminácie hospodárskych subjektov, ktorý zahŕňa aj zákaz skrytej diskriminácie**, t. j. prípad, kedy nejaká podmienka alebo nastavenie súťaže odrádza od predloženia ponuky subjekt, ktorý by inak bol schopný a ochotný predložiť ponuku, čo zároveň zužuje hospodársku súťaž a teda spôsobuje aj porušenie princípu hospodárnosti a efektívnosti, pretože v prípade, že verejný obstarávateľ nastaví súťaž, resp. stanoví v súťaži také podmienky, ktoré odradia určité subjekty od predloženia ponuky, tak v konečnom dôsledku môže verejný obstarávateľ uzavrieť zmluvu, resp. rámcovú dohodu za oveľa vyššiu sumu ako by to bolo v prípade, že by súťaž a podmienky súťaže boli nastavené takým spôsobom, že by sa jej mohol zúčastniť široký okruh hospodárskych subjektov pôsobiacich na trhu a venujúcich sa distribúcií tovarov, ktoré sú predmetom zákazky, čo jednoznačne spôsobuje porušenie princípu hospodárnosti a efektívnosti z dôvodu nehospodárneho nakladania s finančnými prostriedkami verejného obstarávateľa.

Žiadateľ v kontexte uvedených skutočností má za to, že nereálne stanovená lehota dodania, tak ako ju stanovil verejný obstarávateľ v návrhu rámcovej dohody, t. j. 30 dní od vystavenia objednávky, najmä pri takých tovaroch ako sú tovary tvóriace časť č. 2 predmetu zákazky, môže spôsobiť a v tomto prípade aj spôsobuje, že uchádzači, ktorí by v prípade reálnej lehoty dodania, ktorá bude odzrkadľovať aktuálnu situáciu na trhu a špecifikáciu tovaru, ktorý je predmetom časti č. 2 danej zákazky, nepredložili ponuku do súťaže, pretože ich od predloženia ponuky odradí práve nereálne stanovená lehota dodania, nakoľko poctivý dodávateľ sa nezaviazal k dodržaniu lehoty v prípade, že je evidentné, že z objektívnych príčin danú lehotu nebude možné dodržať, nakoľko sa nevystaví riziku poškodenia dobrého mena spoločnosti, riziku možnosti odstúpenia od zmluvy zo strany verejného obstarávateľa a následne riziku vystavenia negatívnej referencie zo strany verejného obstarávateľa.

Žiadateľ má za to, že predĺženie lehoty dodania by v kontexte aktuálnej situácie na trhu a špecifikácie predmetu zákazky, spôsobilo, že ponuku do súťaže by bolo schopných predložiť viacero uchádzačov, čím by verejný obstarávateľ predišiel porušeniu princípu nediskriminácie z jeho strany, neprimeranému zúženiu hospodárskej súťaže a tiež porušeniu princípu hospodárnosti a efektívnosti. Lehota na dodanie predmetu dodávok do 30 dní od vystavenia objednávky, ktorá je stanovená verejným obstarávateľom, je teda nášho názoru **diskriminačná**.

V kontexte namietanej požiadavky na lehotu dodania, uvedenej v bode 2.5 článku II. „Tovar“ návrhu rámcovej dohody si dovoľujeme poukázať aj na povinnosť verejného obstarávateľa dodržiavať princíp transparentnosti a rovnakého zaobchádzania. Účelom princípu transparentnosti v procese verejného obstarávania je zabezpečiť, aby celý proces verejného obstarávania prebiehal prehľadným, predvídateľným a preskúmateľným spôsobom, pričom jeho cieľom je tiež zabrániť svojvoľnému konaniu verejného obstarávateľa. V rozpore s týmto princípom je akékoľvek konanie verejného obstarávateľa, ktoré by robilo verejné obstarávanie nečitateľné, či nekontrolovateľné, pričom povinnosť dodržiavať princíp transparentnosti vo verejnom obstarávaní má zabezpečiť predvídateľnosť konania verejného obstarávateľa zo strany záujemcov a uchádzačov a zároveň preskúmateľnosť, t. j. kontrolu nestrannosti každého úkonu verejného obstarávateľa v súvislosti so zadávaním zákazky. Naplnenie dodržania princípu transparentnosti vyžaduje, aby všetky podmienky a pravidlá zadávania zákazky boli vyjadrené jasne, presne a jednoznačne už v zadávacej dokumentácii. Vychádzajúc z definície princípu transparentnosti a povinnosti dodržiavať tento princíp zo strany verejných obstarávateľov, je evidentné, že znenie bodu 2.5 článku II. „Tovar“ návrhu rámcovej dohody je v rozpore s princípom transparentnosti, nakoľko sa v ňom uvádza, že predávajúci sa zaväzuje dodať Tovar v požadovanej lehote do 30 dní od doručenia objednávky, avšak **v prípade potreby inej lehoty dodania predmetu zákazky, bude táto lehota uvedená priamo v Objednávke**. Skutočnosť, kedy nastane situácia „potreby“ a teda, kedy verejný obstarávateľ stanoví dlhšiu lehotu dodania nie je v návrhu zmluvy ani v inej časti zadávacej dokumentácie jednoznačne uvedená, na základe čoho je možné túto požiadavku považovať za nejasnú, nepresnú a nejednoznačnú, čo môže spôsobiť neprehľadnosť a nepredvídateľnosť postupu verejného obstarávateľa a svojvoľné konanie verejného obstarávateľa, na základe čoho je táto požiadavka verejného obstarávateľa stanovená v rozpore s princípom transparentnosti.

Navyše daná podmienka spôsobuje aj potenciálnu možnosť nedodržania princípu rovnakého zaobchádzania zo strany verejného obstarávateľa, nakoľko práve z dôvodu vágne, nejednoznačne, nepresne a nejasne stanovenej možnosti určiť

aj dlhšiu lehotu dodania, môže verejný obstarávateľ spôsobiť, že v prípade úspešnosti niektorých uchádzačov stanoví dlhšiu lehotu dodania a v prípade úspešnosti iných uchádzačov stanoví kratšiu lehotu dodania, resp. bude aplikovať iba lehotu dodania 30 dní, čo spôsobuje potenciálne nedodržanie princípu rovnakého zaobchádzania zo strany verejného obstarávateľa. Podľa ustálenej rozhodovacej praxe súdov, princíp rovnakého zaobchádzania spočíva v tom, že je potrebné zo strany verejného obstarávateľa vytvoriť také podmienky, aby verejný obstarávateľ pristupoval ku všetkým uchádzačom principiálne rovnakým spôsobom, pričom nie je možné žiadneho uchádzača priamo alebo nepriamo, vedome alebo nevedome zvýhodniť alebo znížhodniť oproti iným uchádzačom v rovnakom postavení.

Verejným obstarávateľom stanovené zmluvné ustanovenie bodu 2.5 článku II. „Tovar“ návrhu rámcovej dohody je pritom formulované takým spôsobom, že verejný obstarávateľ na základe vlastnej úvahy môže k rôznym uchádzačom pristupovať rôzne, a teda zvýhodňovať nejakých uchádzačov a naopak znížhodňovať iných uchádzačov, na základe čoho je táto podmienka verejného obstarávateľa možné považovať aj za odporujúcu princípu rovnakého zaobchádzania, ktorý je povinný verejný obstarávateľ dodržiavať v celom procese verejného obstarávania, a to tak pri nastavovaní podmienok súťaže ako aj pri vyhodnocovaní ponúk.

Vyjadrenie verejného obstarávateľa k žiadosti o nápravu v časti týkajúcej sa úpravy lehoty dodania tovaru:

Verejný obstarávateľ vyhovuje žiadateľovi podľa § 165 ods. 3 písm. a) zákona tým, že mení a upravuje lehotu dodania tovaru pôvodne upravenú dňa 14.06.2022 a to vysvetlením informácií potrebných na vypracovanie ponuky 2 z 30 dní na 60 dní na celý predmet zákazky „Osobné ochranné pracovné rukavice“, (časť 1 a 2).

Odôvodnenie, spôsob vybavenia a lehota na vykonanie nápravy

Verejný obstarávateľ si Vás dovoľuje upozorniť, že mení a upravuje týmto oznámením o výsledku vybavenia žiadosti o nápravu znenie bodu 2.5, čl. II Tovar - prílohy č. 2 súťažných podkladov – návrh rámcovej dohody na celý predmet zákazky (časť 1 a 2) nasledovne:

„Predávajúci sa zaväzuje dodať Tovar v požadovanej lehote do 90 dní do miesta dodania uvedeného v bode 6.1 článku VI tejto Dohody od doručenia objednávky, pričom za doručenie sa považuje aj Objednávka doručená e-mailom alebo faxom. V prípade potreby inej lehoty dodania predmetu zákazky, bude táto lehota uvedená priamo v Objednávke“.

Vyjadrenie verejného obstarávateľa k žiadosti o nápravu v časti týkajúcej sa úpravy lehoty na predkladanie ponúk:

Verejný obstarávateľ vyhovuje žiadateľovi podľa § 165 ods. 3 písm. a) zákona tým, že mení a upravuje lehotu na predkladanie ponúk.

Odôvodnenie, spôsob vybavenia a lehota na vykonanie nápravy

Verejný obstarávateľ stanovuje lehotu na predkladanie ponúk na 18.07.2022 o 10.00 hod. a lehotu na otváranie ponúk na 19.07.2022 o 09.00 hod.

Verejný obstarávateľ zároveň vyhotovil a zaslal na uverejnenie Oznámenie o dodatočných informáciách, informáciách o neukončenom konaní alebo korigende k predmetnému Oznámeniu o vyhlásení verejného obstarávania, ktorým mení lehotu na predkladanie ponúk a to na 18.07.2022 o 10.00 hod. ako aj lehotu na otváranie ponúk na 19.07.2022 o 09.00 hod.

S úctou



Mgr. Ľubomír Kubička
riaditeľ odboru verejného obstarávania