

Vysvetlenie č. 6

k Oznámeniu o vyhlásení verejného obstarávania

1. Otázka záujemcu:

V nadväznosti na vysvetlenie č. 5, z ktorého nám vyplýva, že verejný obstarávateľ trvá na znení požiadavky uvedenej v oznámení, žiadame verejného obstarávateľa o odstránenie požiadavky na rozpis ceny diela referencie na priebežné roky podľa definície v oznámení, prípadne na jej adekvátnom vysvetlení a zdôvodnení v zmysle § 38 ods. 5 ZVO. Máme za to, že uvedená požiadavka nie je splniteľná, je diskriminačná, neprimeraná a nesúvisí s predmetom zákazky. Vyčíslenie hodnoty na verejným obstarávateľom definovaný „priebežný rok“ by znamenalo uviesť hodnotu ku konkrétnemu dátumu (napr. 365 dní odo dňa vyhlásenia verejného obstarávania znamená obdobie 06.06.2018 - 05.06.2019) a takouto informáciou uchádzači nemôžu disponovať, nakoľko je z hľadiska vedenia účtovníctva irelevantná. Zároveň takýto údaj nemá výpovednú hodnotu pre vyhodnotenie splnenia podmienky účasti (v zmysle Oznámenia je rozhodujúci iba počet a celková hodnota referencií) a je výrazne nad rámec zákonom stanovenej podmienky podľa § 34 ods. 1 písm. b) ZVO.

V tejto súvislosti zároveň žiadame o vysvetlenie vety „Zmluvy pri ktorých záujemca neuvedie požadované údaje, verejný obstarávateľ nebude hodnotiť.“, alebo jej odstránenie zo súťažných podkladov. Dávame do pozornosti, že absencia údaje, nepodstatného pre vyhodnotenie splnenia požiadavky podmienok účasti, nemôže byť dôvodom na vylúčenie danej referencie z hodnotenia. Zároveň dávame do pozornosti § 40 ods. 5 písm. a) ZVO a tiež metodické usmernenie ÚVO č. 17632-5000/2017, podľa ktorých je verejný obstarávateľ povinný zohľadniť všetky referencie uvedené v evidencii referencií podľa § 12 ZVO, a teda absencia akéhokoľvek údaje, požadovaného verejným obstarávateľom nad rámec zákona, nemôže byť dôvodom na „nehodnotenie“ referencie.

Odpoveď verejného obstarávateľa:

Vážený záujemca, v zmysle zákona č. 343/2015 Z. z. o verejnom obstarávaní a o zmene a doplnení niektorých zákonov, v platnom znení (ďalej len „ZVO“) podľa § 34 ods. 1 ako aj § 131 ods. 1 ZVO „Technická spôsobilosť alebo odborná spôsobilosť sa preukazuje podľa druhu, množstva, dôležitosti alebo využitia dodávky tovaru, stavebných prác alebo služieb doloženým jedným alebo niekoľkými z týchto dokladov:

- písm. b) zoznamom stavebných prác uskutočnených za predchádzajúcich päť rokov od vyhlásenia verejného obstarávania s uvedením cien, miest a lehôt uskutočnenia stavebných prác; zoznam musí byť doplnený potvrdením o uspokojivom vykonaní stavebných prác a hodnotení uskutočnených stavebných prác podľa obchodných podmienok, ak
 1. odberateľom bol verejný obstarávateľ alebo obstarávateľ podľa tohto zákona dokladom je referencia,
 2. bola iná osoba ako verejný obstarávateľ alebo obstarávateľ podľa tohto zákona, dôkaz o plnení potvrdí odberateľ; ak také potvrdenie uchádzač alebo záujemca nemá k dispozícii, vyhlásením uchádzača alebo záujemcu o ich uskutočnení, doplneným dokladom, preukazujúcim ich uskutočnenie alebo zmluvný vzťah, na základe ktorého boli uskutočnené“

Verejný obstarávateľ v zmysle metodického usmernenia č. 11589/5000/2014 v súlade s princípom transparentnosti jednoznačne uviedol v Oznámení o vyhlásení verejného obstarávania podmienky na predloženie dokumentácie k preukázaniu technickej spôsobilosti alebo odbornej spôsobilosti s presným uvedením stanovenia obdobia, na ktoré sa majú vzťahovať požadované doklady.

Je v kompetencii verejného obstarávateľa určiť časové obdobie „predchádzajúcich 5 rokov“, čo je zrejmé a podrobne uvedené v časti III.2.3) Oznámenia o vyhlásení verejného obstarávania.

Do pozornosti Vám dávame napr. rozhodnutie úradu č. 13634-6000/2013-ON/358 zo dňa 18. 12. 2013 (bod 33), kde je uvedené, citujeme: „K stanoveniu obdobia, ku ktorému sa majú vzťahovať potvrdenia o plnení v zmysle § 28 ods. 1 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní, úrad uvádza, že zákon o verejnom obstarávaní v danom ustanovení nešpecifikuje „predchádzajúce tri roky“ v zmysle kalendárnych rokov alebo rokov ako časové obdobie s počtom 365 dní. Z uvedeného vyplýva, že je v kompetencii verejného obstarávateľa, aby určil obdobie predchádzajúcich troch rokov, či už vymedzením predchádzajúcich troch kalendárnych rokov alebo rokov ako predchádzajúceho časového obdobia predstavujúceho 3 x 365 dní. V súlade s princípom transparentnosti podľa § 9 ods. 3 zákona o verejnom obstarávaní je však obdobie, ku ktorému je možné predkladať dôkazy o plnení, potrebné jednoznačne uviesť už v oznámení o vyhlásení verejného obstarávania“.

Z uvedeného dôvodu verejný vyžaduje predloženie splnenia podmienok účasti záujemcov vo verejnom obstarávaní k predloženej žiadosti o účasť v zmysle ZVO a zverejneného Oznámenia o vyhlásení verejného obstarávania na uvedený predmet zákazky tak, ako uviedol aj vo Vysvetlení č. 5 zo dňa 05.08.2019.

Vyčíslenie hodnoty na verejným obstarávateľom definovaný „priebežný rok“ znamená v tomto prípade uviesť hodnotu viažucu sa ku konkrétnemu dátumu, ale len v prípade roku 2019, a to k lehote ku dňu vyhlásenia verejného obstarávania, t.j. odo dňa 01.01.2019 ku dňu 04.06.2019; rovnako uvedené platí aj pre rok 2014, kde je potrebné uviesť referencie (zoznam zmlúv o dielo na realizáciu stavebných prác) viažuce sa k obdobiu odo dňa 05.06.2014 do konca roku 2014, t. j. do 31.12.2014. Ostatné roky, t. j. r. 2015, 2016, 2017 ako aj r. 2018 uvádzate bežne za obdobie celého kalendárneho roka, tzn. odo dňa 01.01. do 31.12. príslušného roka. Verejným obstarávateľom požadovaný - rozpis finančného plnenia za posledných 5 (päť) priebežných rokov - súčet cien za všetky uvedené zmluvy za jednotlivé roky, vrátane celkového súčtu cien; ako aj - počet zrealizovaných a ukončených zmlúv za jednotlivé roky, t. j. za posledných 5 (päť) priebežných rokov, vrátane ich celkového počtu verejný obstarávateľ vyžaduje z dôvodu väčšieho prehľadu pri vyhodnocovaní referencií pre výber záujemcov v užšej súťaži, aby tak mohol porovnať plnenie uvedené vzhľadom aj na verejným obstarávateľom vyžadovanú - lehotu uskutočnenia (termín začatia a ukončenia, napr. začatie 10/2017, ukončenie 05/2018), za rozhodujúci sa považuje termín ukončenia a dodania prác.

Verejný obstarávateľ uviedol v požiadavke vetu „Zmluvy pri ktorých záujemca neuvedie požadované údaje, verejný obstarávateľ nebude hodnotiť“, a to v nadväznosti na predmetné vyhodnocovanie referencií pre výber záujemcov v užšej súťaži, aby tieto bolo možné riadne vyhodnotiť a aby tak predišiel náročnému vysvetľovaniu takýchto referencií v procese verejného obstarávania. Verejný obstarávateľ mal na mysli uvedenie všetkých údajov ním požadovaných, a to v plnom rozsahu v zmysle uvedeného Oznámenia o vyhlásení verejného obstarávania. Veta má svoj význam v tom prípade, ak nebude možné vyhodnotenie danej referencie. Neznamená to ale, že nebude takáto referencia premetom inštitútu vysvetľovania podľa § 40 ods. 4 ZVO. Iba v tom v prípade, ak ani po využití tohto inštitútu nebude možné takúto referenciu zaradiť do hodnotenia, tak predmetná referencia nebude hodnotená. Záujemca nebude vylúčený, len uvedená referencia, ktorá bude predmetom vysvetľovania nebude hodnotená.

Čo sa týka referencií vedených na ÚVO podľa § 12 ZVO, uvedené platí zo ZVO (§ 40 ods. 5 písm. a) ZVO) a verejný obstarávateľ je povinný tieto preverovať a zisťovať priamo na stránke ÚVO v zmysle

ZVO. Je však na záujemcovi, či uvedené referencie uvedie aj vo svojej žiadosti o účasť v zozname ním predkladaných referencií pre splnenie podmienky účasti vo verejnom obstarávaní podľa § 131 ods.1 písm. b) ZVO, napr. formou uvedenia „link“-u na príslušnú referenciu vedenú v zozname referencií ÚVO, čo verejný obstarávateľ uvíta pri samotnom vyhľadávaní referencií u konkrétneho záujemcu a vo vyhodnocovaní týchto referencií pre uskutočnenie výberu záujemcov v užšej súťaži.

2. Otázka záujemcu:

Vážený verejný obstarávateľ,
ako obchodná spoločnosť so sídlom v Českej republike máme záujem predložiť žiadosť o účasť do predmetnej užšej súťaže vyhlásenej verejným obstarávateľom. Naša spoločnosť požiadala Národný bezpečnostný úrad SR o uznanie našej bezpečnostnej previerky vydané podľa právnych predpisov platných v ČR. Aj napriek skutočnosti, že sme si konzultovali tento spôsob a postup predkladania žiadosti o uznanie zahraničnej bezpečnostnej previerky (ďalej len „žiadosť o uznanie“) na samotnom Národnom bezpečnostnom úrade SR (ďalej len "NBÚ SR"), NBÚ SR nám nakoniec po predložení našej žiadosti o uznanie odpovedala, aby sme žiadosť zahraničnej bezpečnostnej previerky adresovali na Národný bezpečnostný úrad v ČR (ďalej len "NBÚ ČR"), čím sa z dôvodu pochybenia na strane NBÚ SR dostávame opäť na začiatok celého procesu uznania zahraničnej bezpečnostnej previerky. Ako zahraničný subjekt sa potýkame so sťaženými podmienkami z dôvodu cezhraničného uznávania bezpečnostnej previerky, predpokladáme, že s týmto problémom sa môžu potýkať viacerí potenciálni zahraniční uchádzači a nielen naša spoločnosť, žiadame verejného obstarávateľa, aby zväzil uvedené skutočnosti a predĺžil lehotu na predkladanie žiadosti o účasť za účelom podpory zdravej hospodárskej súťaže a rovnako za účelom zachovania základných princípov verejného obstarávania ako princípu rovnakého zaobchádzania a princípu nediskriminácie uchádzačov a záujemcov.

Odpoveď verejného obstarávateľa:

Vzhľadom aj na horeuvedené vysvetľovanie bude opäť predĺžená lehota na predkladanie žiadostí o účasť, a to s termínom do **19. 08. 2019 do 10:00** hod. Rovnako tiež záujemci, ktorí zatiaľ nemajú bezpečnostnú previerku, túto môžu získať v termíne do: **19. 08. 2019**. Verejný obstarávateľ zároveň uvádza, že lehota na predkladanie žiadostí o účasť v predmetnej užšej súťaži bola už tri krát predĺžovaná v súvislosti s vysvetľovaním a predstavuje tak k termínu 19. 08. 2019 spolu už 80 kalendárnych dní od momentu odoslania oznámenia o vyhlásení verejného obstarávania, t.j. odo dňa 30.05.2019.

3. Otázka záujemcu:

Sme toho názoru, že vo Vysvetlení č. 5 verejný obstarávateľ nie úplne dostatočne odpovedal na náš dotaz, nakoľko uviedol len všeobecnú citáciu § 34 ods. 1 ZVO. V tomto paragrafe, konkrétne v bode b) ods. 1 je uvedené:

Technická spôsobilosť alebo odborná spôsobilosť sa preukazuje: zoznamom stavebných prác uskutočnených za predchádzajúcich päť rokov od vyhlásenia verejného obstarávania s uvedením cien, miest a lehôt uskutočnenia stavebných prác.

Zákon však nepožaduje, aby ceny boli uvedené za jednotlivé roky realizácie stavebnej práce a tým menej aby, pokiaľ to verejný obstarávateľ nad rámec ZVO požaduje boli ceny uvádzané za jednotlivé roky (konkrétne: „rozpis finančného plnenia za posledných 5 (päť) priebežných rokov“ a „počet zrealizovaných a ukončených zmlúv za jednotlivé roky, t. j. za posledných 5 (päť) priebežných rokov, vrátane ich celkového počtu“). Z tohto dôvodu sa domnievame, že by verejný obstarávateľ mohol akceptovať našu žiadosť z predchádzajúcej otázky a umožnil záujemcom

predložiť rozpis finančného plnenia za 5 x 365 dní podľa nimi zavedenej (dostupnej) evidencie účtovania zákaziek a evidencie finančných tokov zákaziek.

Odpoveď verejného obstarávateľa:

Vid' odpoveď verejného obstarávateľa na 1. otázku záujemcu tohto Vysvetlenia č. 6, kde je vysvetlené z akého dôvodu verejný obstarávateľ na predmetnom rozpise finančného plnenia zrealizovaných a ukončených zmlúv za posledných 5 (päť) priebežných rokov v členení za jednotlivé roky trvá.