



Všetkým záujemcom

Váš list číslo/zo dňa

Naše číslo
SE-VO1-2023/004420-009

Vybavuje/linka
Ing. Tomáš Kundrát /+421250944573

Miesto/dátum
Bratislava/06.10.2023

Vec: Vysvetlenie informácií potrebných na vypracovanie ponuky č.1 – doplnenie súťažných podkladov

Na základe doručených žiadostí o vysvetlenie informácií potrebných na vypracovanie ponuky a v súlade s § 48 zákona č. 343/2015 Z. z. o verejnom obstarávaní a o zmene a doplnení niektorých zákonov v znení neskorších predpisov (ďalej len „zákon“) poskytuje verejný obstarávateľ vysvetlenie informácií potrebných na vypracovanie ponuky č. 1 pre predmet zákazky „Dodávka HCI infraštruktúry a archívneho dátového úložiska“ v rámci verejnej súťaže uverejnenej v Úradnom vestníku EÚ pod zn. 2023/S 149-475180 zo dňa 04.08.2023 a vo Vestníku verejného obstarávania č. 154/2023 zo dňa 07.08.2023 pod zn. 26519 – MST.

Žiadosť (cit.):

„V zmysle čl. 25 Uzavretie zmluvy, bod 25.2 písm. c) súťažných podkladov verejný obstarávateľ požaduje, aby úspešný uchádzač pred podpisom zmluvy, v rámci poskytnutia riadnej súčinnosti potrebnej na uzavretie zmluvy podľa § 56 ods. 8 zákona č. 343/2015 Z. z. o verejnom obstarávaní a o zmene a doplnení niektorých zákonov v znení neskorších predpisov (ďalej ako „zákon o verejnom obstarávaní“ v príslušnom gramatickom tvare) predložil verejnému obstarávateľovi údaje a doklady o vzdelaní a odbornej praxi alebo o odbornej kvalifikácii osôb určených na plnenie zmluvy (kľúčových expertov - technikov) podľa Prílohy č. 8 súťažných podkladov - Predzmluvné požiadavky na Expertov - Technikov.

Záujemca sa domnieva, že verejný obstarávateľ definovaním tejto povinnosti úspešného uchádzača vo vzťahu k poskytnutiu riadnej súčinnosti potrebnej na uzavretie zmluvy:

(i) pristúpil k definovaniu skrytej podmienky účasti týkajúcej sa technickej spôsobilosti alebo odbornej spôsobilosti podľa § 34 ods. 1 písm. g) zákona o verejnom obstarávaní;

(ii) uprel uchádzačom práva vo vzťahu k vysvetleniu alebo doplneniu predložených dokladov preukazujúcich splnenie podmienok účasti, práva vo vzťahu k nahradeniu technikov / osôb určených na plnenie zmluvy pre prípad, ak títo nespĺňajú stanovenú podmienku účasti, resp. práva na nahradenie inej osoby, prostredníctvom ktorej uchádzač preukazuje technickú spôsobilosť alebo odbornú spôsobilosť, ak existujú dôvody na jej vylúčenie, všetko za podmienok jasne definovaných v ust. § 40 zákona o verejnom obstarávaní;

čím verejný obstarávateľ konal v rozpore s ust. zákona o verejnom obstarávaní a v rozpore so základnými princípmi verejného obstarávania podľa § 10 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní.

Súťažné podklady, ani ust. § 56 zákona o verejnom obstarávaní osobitne nedefinujú postup verejného obstarávateľa pri vyhodnocovaní údajov a dokladov o vzdelaní a odbornej praxi alebo o odbornej kvalifikácii osôb určených na plnenie zmluvy (kľúčových expertov - technikov) podľa Prílohy č. 8 súťažných podkladov, predložených v rámci poskytnutia riadnej súčinnosti potrebnej na uzavretie zmluvy, čo vytvára predpoklad na svojvoľné konanie verejného obstarávateľa, v rozpore s princípom transparentnosti, nediskriminácie a rovnakého zaobchádzania.“

Na základe uvedených skutočností záujemca žiada verejného obstarávateľa o zodpovedanie nasledujúcich otázok:

Otázka č. 1

Na základe akého ustanovenia zákona o verejnom obstarávaní verejný obstarávateľ požaduje, aby úspešný uchádzač pred podpisom zmluvy, v rámci poskytnutia riadnej súčinnosti potrebnej na uzavretie zmluvy podľa § 56 ods. 8 zákona o verejnom obstarávaní predložil verejnému obstarávateľovi údaje a doklady o vzdelaní a odbornej praxi alebo o odbornej kvalifikácii osôb určených na plnenie zmluvy (kľúčových expertov - technikov)?

Odpoveď na otázku č. 1

Verejný obstarávateľ požaduje poskytnutie riadnej súčinnosti potrebnej na uzavretie zmluvy na základe ustanovenia § 56 ods.8 zákona, pretože požadovaných odborníkov uchádzač potrebuje pri plnení zmluvy, v zmluve bude dodávateľ deklarovať záväzok tieto osoby pri plnení zmluvy využiť a odborné požiadavky na ich kvalifikáciu a skúsenosti vyhodnotí pred tým, ako budú tieto osoby do znenia zmluvy zahrnuté. Verejný obstarávateľ takýmto spôsobom zjednodušuje uchádzačom podanie ponuky a tým umožňuje širšiu hospodársku súťaž.

Otázka č. 2

Akým spôsobom bude verejný obstarávateľ postupovať pri vyhodnocovaní údajov a dokladov o vzdelaní a odbornej praxi alebo o odbornej kvalifikácii osôb určených na plnenie zmluvy (kľúčových expertov - technikov) predložených v rámci poskytnutia riadnej súčinnosti potrebnej na uzavretie zmluvy?

Odpoveď na otázku č. 2

Verejný obstarávateľ bude postupovať tak, aby dôkladne vyhodnotil údaje o týchto osobách uvedené v dokumentoch predložených úspešným uchádzačom.

Otázka č. 3 V prípade, ak verejný obstarávateľ vyhodnotí, že úspešným uchádzačom predložené údaje a doklady o vzdelaní a odbornej praxi alebo o odbornej kvalifikácii osôb určených na plnenie zmluvy (kľúčových expertov - technikov) nie sú v súlade s požiadavkou verejného obstarávateľa podľa Prílohy č. 8 súťažných podkladov, bude uvedené považované za neposkytnutie riadnej súčinnosti potrebnej na uzavretie zmluvy úspešným uchádzačom?

Odpoveď na otázku č. 3

Verejný obstarávateľ nedokáže predvídať budúcnosť a nevie odpovedať na hypotetické otázky. V prípade ak úspešný uchádzač neposkytne riadnu súčinnosť potrebnú na uzavretie zmluvy v súlade so zákonom a súťažnými podkladmi, bude to nepochybne považované za neposkytnutie riadnej súčinnosti potrebnej na uzavretie zmluvy.

Otázka č. 4

V prípade, ak verejný obstarávateľ vyhodnotí, že úspešným uchádzačom predložené údaje a doklady o vzdelaní a odbornej praxi alebo o odbornej kvalifikácii osôb určených na plnenie zmluvy (kľúčových expertov - technikov) nie sú v súlade s požiadavkou verejného obstarávateľa podľa Prílohy č. 8 súťažných podkladov, bude verejný obstarávateľ žiadať úspešného uchádzača o vysvetlenie a/alebo doplnenie predložených údajov a dokladov? Ak áno, na základe akého ustanovenia zákona o verejnom obstarávaní a/alebo súťažných podkladov a za akých podmienok tak verejný obstarávateľ učiní?

Odpoveď na otázku č. 4

V prípade ak úspešným uchádzačom predložené údaje nebudú dostatočné pre zistenie, či splnil požiadavky verejného obstarávateľa na poskytnutie súčinnosti na uzavretie zmluvy, verejný obstarávateľ v súlade s princípom proporcionality požiadava úspešného uchádzača o poskytnutie takých údajov, ktoré umožnia zhodnotiť či splnil požiadavky na poskytnutie súčinnosti na uzavretie zmluvy v súlade so súťažnými podkladmi.

Otázka č. 5

V prípade, ak verejný obstarávateľ vyhodnotí, že úspešným uchádzačom navrhovaní kľúčoví experti - technici nespĺňajú podmienky verejného obstarávateľa podľa Prílohy č. 8 súťažných podkladov, bude verejný obstarávateľ žiadať úspešného uchádzača o nahradenie týchto kľúčových expertov - technikov? Ak áno, na základe akého

ustanovenia zákona o verejnom obstarávaní a/alebo súťažných podkladov a za akých podmienok tak verejný obstarávateľ učiniť?

Odpoveď na otázku č. 5

Verejný obstarávateľ v prípade ak zistí že úspešným uchádzačom navrhovaní kľúčoví experti - technici nespĺňajú podmienky verejného obstarávateľa podľa Prílohy č. 8 súťažných podkladov, požiada písomne úspešného uchádzača v lehote nie kratšej ako päť pracovných dní od doručenia žiadosti, aby nahradil príslušného kľúčového experta – technika. Touto odpoveďou verejný obstarávateľ dopĺňa znenie Prílohy č. 8 súťažných podkladov.

Otázka č. 6

V prípade, ak úspešný uchádzač na preukázanie podmienok verejného obstarávateľa podľa Prílohy č. 8 súťažných podkladov využije kapacity inej osoby a verejný obstarávateľ vyhodnotí, že iná osoba / kľúčoví experti - technici inej osoby nespĺňajú podmienky verejného obstarávateľa podľa Prílohy č. 8 súťažných podkladov, bude verejný obstarávateľ žiadať úspešného uchádzača o nahradenie tejto inej osoby / týchto kľúčových expertov - technikov inej osoby? Ak áno, na základe akého ustanovenia zákona o verejnom obstarávaní a/alebo súťažných podkladov a za akých podmienok tak verejný obstarávateľ učiniť?

Odpoveď na otázku č. 6

Verejný obstarávateľ si dovoľuje upozorniť záujemcov, že inštitút „využitia kapacity inej osoby“ je uvedený v ust. § 34 zákona a nijako nesúvisí so súčinnosťou úspešného uchádzača podľa ust. § 56 ods.8 zákona.

Otázka č. 7

Akým spôsobom verejný obstarávateľ zabezpečí dodržanie lehoty na poskytnutie riadnej súčinnosti potrebnej na uzavretie zmluvy podľa § 56 ods. 8 zákona o verejnom obstarávaní, v zmysle ktorej je úspešný uchádzač povinný poskytnúť verejnému obstarávateľovi riadnu súčinnosť potrebnú na uzavretie zmluvy tak, aby mohla byť uzavretá do desiatich pracovných dní odo dňa uplynutia lehoty podľa § 56 ods. 2 až 7 zákona o verejnom obstarávaní, po výzve verejného obstarávateľa na poskytnutie riadnej súčinnosti potrebnej na uzavretie zmluvy a výzve na uzavretie zmluvy?

Odpoveď na otázku č. 7

Verejný obstarávateľ si dovoľuje upozorniť záujemcov, že v otázke uvedená lehota je zákonom uložená úspešnému uchádzačovi, nie verejnému obstarávateľovi, preto otázka ako ju zabezpečí verejný obstarávateľ nemá význam.

Otázka č. 8

V rámci súťažných podkladov, prílohy č. 8 s názvom „Predzmluvne požiadavky na expertov-technikov“ uvádzate, že úspešný uchádzač pred podpisom zmluvy, ktorá bude výsledkom tohto verejného obstarávania, v rámci poskytnutia riadnej súčinnosti podľa § 56 ods. 8 zákona č. 343/2015 Z. z. o verejnom obstarávaní a o zmene a doplnení niektorých zákonov v znení neskorších predpisov (ďalej len „zákon“) bude povinný predložiť údaje o vzdelaní a odbornej praxi alebo o odbornej kvalifikácii osôb určených na plnenie zmluvy alebo riadiacich zamestnancov (kľúčoví experti - technici).

Bude možné preukázať údaje o vzdelaní a odbornej praxi alebo o odbornej kvalifikácii osôb určených na plnenie zmluvy alebo riadiacich zamestnancov (kľúčoví experti - technici) uvedené v Prílohe č. 8 súťažných podkladov prostredníctvom inej osoby? V prípade kladnej odpovede bude verejný obstarávateľ akceptovať predloženie obdobnej Zmluvy o spolupráci uzatvorenej v zmysle § 34 ods. 3 zákona?

Odpoveď na otázku č. 8

Verejný obstarávateľ si dovoľuje upozorniť záujemcov, že inštitút „využitia kapacity inej osoby“ je uvedený v ust. § 34 zákona a nijako nesúvisí so súčinnosťou úspešného uchádzača podľa ust. § 56 ods.8 zákona. Účelom požiadaviek uvedených v prílohe 8. súťažných podkladov je aby niektoré činnosti, ktoré budú predmetom dodávky, boli uskutočňované osobami spĺňajúcimi definované kvalifikačné požiadavky, teda expertov – technikov uvádzaných v otázke záujemcu. Verejný obstarávateľ opakuje, že účelom týchto požiadaviek je kvalitná dodávka obstarávaných tovarov a služieb. Právny vzťah, na základe ktorého dodávateľ zabezpečí činnosť týchto osôb pri

dodávke, nie je predmetom zmluvy uzavretej medzi verejným obstarávateľom a úspešným uchádzačom a ako vyplýva zo znenia súťažných podkladov a osobitne ich prílohy č.8, nebude ani predmetom skúmania či posudzovania pri poskytovaní súčinnosti podľa ust. § 56 ods.8 zákona.

Otázka č. 9

Verejný obstarávateľ v zmysle bodu 25.2 písm. c) súťažných podkladov uviedol, že úspešný uchádzač pred podpisom zmluvy, ktorá bude výsledkom verejného obstarávania v rámci poskytnutia riadnej súčinnosti podľa § 56 ods. 8 zákona bude povinný predložiť údaje a doklady o vzdelaní a odbornej praxi alebo o odbornej kvalifikácii osôb určených na plnenie zmluvy (kľúčoví experti - technici) podľa prílohy č. 8 týchto súťažných podkladov - Predzmluvné požiadavky na expertov/technikov.

V zmysle prílohy č. 8 súťažných podkladov má úspešný uchádzač predložiť zoznam technikov zodpovedných za plnenie zmluvy, za každého technika má tiež predložiť profesijný životopis a príslušný certifikát.

Upozorňujeme verejného obstarávateľa, že uvedené požiadavky majú charakter podmienky účasti, pričom sám verejný obstarávateľ ich v predmetnej prílohe č. 8 súťažných podkladov označuje ako podmienky účasti.

Z uvedeného dôvodu žiadame verejného obstarávateľa o úpravu znenia súťažných podkladov a prekvalifikovanie predmetných požiadaviek na úspešného uchádzača na podmienky účasti.

Stanovenie podmienok účasti ako predzmluvných podmienok je v rozpore so zákonom o verejnom obstarávaní a bráni využitiu tak JED ako aj kapacít tretích osôb, resp. vedie k obchádzaniu zákona.

Zároveň upozorňujeme verejného obstarávateľa, že nakoľko v oznámení o vyhlásení verejného obstarávania uviedol, že uplatní reverzný postup v zmysle § 66 ods. 7 zákona o verejnom obstarávaní, môže naplniť svoj požadovaný účel a vyhodnocovať tieto doklady až u úspešného uchádzača.

Odpoveď na otázku č.9

Označenie príslušných predzmluvných požiadaviek ako podmienok účasti je administratívnou chybou na strane verejného obstarávateľa. Verejný obstarávateľ prikladá nové znenie prílohy č.8 k súťažným podkladom, kde túto chybu odstraňuje. Účelom požiadaviek na účasť technikov/expertov je zabezpečiť kvalifikované plnenie zmluvy, preto by bolo ich vyžadovanie už v ponukách v rámci splnenia podmienok účasti neprimerané, obmedzujúce vo vzťahu k cieľu, ktorý chce verejný obstarávateľ dosiahnuť. /Prekvalifikovanie predzmluvných požiadaviek na podmienky účasti by spôsobilo obmedzenie hospodárskej súťaže tým, že by sťažilo uchádzačom podanie ponuky a teda obmedzilo hospodársku súťaž, čo je v rozpore s účelom verejného obstarávania a cieľom verejného obstarávateľa umožniť čo najširšiu účasť dodávateľov.

Pokiaľ ide o nemožnosť využiť JED, dovoľuje si verejný obstarávateľ obrátiť pozornosť záujemcu na prílohy č. 5 a 6. súťažných podkladov, ktoré preukazujú pravý opak.

K otázke kapacít tretích osôb verejný obstarávateľ odkazuje na svoju odpoveď na otázku č.8 v tomto dokumente.

S pozdravom

Mgr. **Lubomír Kubička**
riaditeľ odboru verejného obstarávania