

08.06.2021 Žiadosť o vysvetlenie č. 1

Spoločnosť XX bola oslovená v rámci výzvy na predkladanie ponúk na predmet zákazky s nízkou hodnotou „**Manažment údajov Informačného systému športu – Návrh Architektúry a procesov**“ obstarávanou postupom v súlade s § 117 zákona č.343/2015 Z. z. o verejnom obstarávaní a o zmene a doplnení niektorých zákonov v znení neskorších pokynov.

Vo vyššie uvedenej výzve je okrem iných častí požadovaná príprava dokumentácie v zmysle Vyhlášky 85/2020 Z.z. o riadení projektov a podpora procesov VO pozostávajúca z nasledovných častí:

- návrh opisu predmetu zákazky pre obstaranie diela *Manažment údajov Informačného systému športu*
- návrh podmienok účasti vo VO
- návrh kritérií na vyhodnotenie ponúk
- znenie dokumentov potrebných k vyhláseniu zákazky
- organizácia Prípravných trhových konzultácií a zapracovanie pripomienok do relevantnej dokumentácie.
- návrh zmluvy s dodávateľom riešenia v zmysle splnenia požiadaviek architektúry a dosiahnutia dodávky diela v požadovanej kvalite a čase.

Keďže **hodláme predložiť ponuku** aj v rámci budúceho projektu „*Manažmentu údajov Informačného systému športu*“, ktorý súvisí s predmetom plnenia Vašej výzvy žiadame týmto o vysvetlenie či realizácia predmetu dodávky v rozsahu podľa Vami zaslanej výzvy **nepredstavuje prekážku pre účasť v rámci budúceho verejného obstarávania a následnej dodávke plnenia budúceho projektu „*Manažmentu údajov Informačného systému športu*“.**

V závislosti od charakteru a času Vašej odpovede zároveň navrhujeme zvážiť lehotu na predkladanie ponúk.

08.06.2021 Odpoveď na žiadosť o vysvetlenie č. 1

Verejný obstarávateľ berie do úvahy nasledovné skutočnosti:

1. Podľa § 23 ods.2 zákona č. 343/2015 Z. z. o verejnom obstarávaní a o zmene a doplnení niektorých zákonov v znení neskorších predpisov (ďalej len „zákon o verejnom obstarávaní“) konflikt záujmov zahŕňa najmä situáciu, ak zainteresovaná osoba, ktorá môže ovplyvniť výsledok alebo priebeh verejného obstarávania, má priamy alebo nepriamy finančný záujem, ekonomický záujem alebo iný osobný záujem, ktorý možno považovať za ohrozenie jej nestrannosti a nezávislosti v súvislosti s verejným obstarávaním.
2. Podľa § 23 ods.3 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní zainteresovanou osobou je najmä zamestnanec verejného obstarávateľa, ktorý sa podieľa na príprave alebo realizácii verejného obstarávania alebo iná osoba, ktorá poskytuje verejnému obstarávateľovi podpornú činnosť vo verejnom obstarávaní a ktorá sa podieľa na príprave alebo realizácii verejného obstarávania.
3. Podľa § 23 ods.5 zákona o verejnom obstarávaní verejný obstarávateľ je povinný prijať primerané opatrenia a vykonať nápravu, ak zistia konflikt záujmov. Opatrenia podľa prvej vety sú najmä vylúčenie zainteresovanej osoby z procesu prípravy alebo realizácie verejného obstarávania alebo úprava jej povinností a zodpovednosti s cieľom zabrániť pretrvávaniu konfliktu záujmov.

4. Podľa § 40 ods.4 písm. f) zákona o verejnom obstarávaní verejný obstarávateľ vylúči z verejného obstarávania uchádzača , ak konflikt záujmov podľa § 23 zákona o verejnom obstarávaní nemožno odstrániť inými účinnými opatreniami.
5. V súlade metodickým usmernením č. 9371-50000/2020 zo dňa 02.07.2020

„Je však nelegálne zúčastňovať sa na postupe obstarávania s vedomím konfliktu záujmov bez toho, aby bol verejnému obstarávateľovi oznámený, resp. bez toho, aby boli prijaté opatrenia na odstránenie jeho negatívnych následkov.“

Preto je potrebné pred prijatím akejkoľvek úlohy súvisiacej s postupom verejného obstarávania oznámiť akýkoľvek potenciálny konflikt záujmov tak, aby verejný obstarávateľ mohol prijať vhodné preventívne opatrenia zaručujúce objektívne vedenie procesu verejného obstarávania. Vychádzajúc z Preambuly Smernice (16), cit.: “Verejní obstarávatelia by mali využívať všetky možné prostriedky, ktoré majú k dispozícii na základe vnútroštátneho práva, s cieľom zabrániť narušeniam postupov verejného obstarávania vyplývajúcim z konfliktov záujmov. To by mohlo zahŕňať postupy na identifikáciu konfliktov záujmov, predchádzanie týmto konfliktom a ich nápravu“.

Podľa ustálenej judikatúry súdneho dvora EU (napr. rozsudok C-21/03 a C-34/03 Fabricom SA vs. Belgicko, C-538/13 eVigilo Ltd) má/musí vylúčenie uchádzača vychádzať z existencie skutočného nebezpečenstva konfliktu záujmov a odôvodnené špecifickými okolnosťami dotknutého prípadu nakoľko automatické vylúčenie zbavuje záujemcu/uchádzača príležitosti predložiť dôkazy spôsobilé vylúčiť akékoľvek podozrenie konfliktu záujmov.“

6. V súlade metodickým usmernením č. 9330-50000/2020 zo dňa 01.07.2019
„Vo všeobecnosti možno konštatovať, že Vami opísaná situácia indikuje riziko vzniku čo i len potenciálneho konfliktu záujmov, v ktorom je zo strany projektanta, resp. jeho subdodávateľa ohrozená objektivita v nadväzujúcom verejnom obstarávaní. Možno uviesť, že ak sám verejný obstarávateľ zaviazal projektanta pri zákazke na vypracovanie projektovej dokumentácie k tomu aby mu poskytoval súčinnosť v procese nasledovného verejného obstarávania na realizáciu stavebných prác (pri vyhodnocovaní požiadaviek na predmet zákazky), mal by zároveň zväziť konkrétne opatrenia smerujúce k tomu, aby tento v podstate nekontroloval sám seba, resp. svojho subdodávateľa. Domnievame sa, že vzniku takejto situácie možno zabrániť explicitným zakotvením toho, čo bude v danej súvislosti verejný obstarávateľ považovať za konflikt záujmov priamo do zmluvy s projektantom a riešiť jeho prípadnú zodpovednosť za porušenie napríklad uplatňovaním priamych sankcií finančného charakteru.“
7. UVO v rozhodnutí č. 7492-6000/2019-OD uviedol nasledovné: *„Úrad v tejto súvislosti poukazuje na legálne vymedzenie zainteresovanej osoby uvedené v § 23 ods. 3 zákona o verejnom obstarávaní, podľa ktorého je ňou aj osoba, ktorá poskytuje verejnému obstarávateľovi podpornú činnosť vo verejnom obstarávaní a ktorá sa podieľa na príprave alebo realizácii verejného obstarávania. Úrad uvádza, že projektová dokumentácia týkajúca sa spracovania technických výkresov pre pôdorysy všetkých troch častí predmetu zákazky je neoddeliteľnou súčasťou súťažných podkladov, ktorá definuje technický popis navrhovaných riešení v rámci predmetu obstarávania, teda je súčasťou špecifikácie predmetu zákazky, podkladom pre vypracovanie konečnej ponuky, ktorú kontrolovaný poskytol záujemcom ako súčasť súťažných podkladov, z ktorých následne záujemcovia vychádzali pri rozhodnutí o zapojení, resp. nezapojení sa do predmetného verejného obstarávania a následne pri prípadnom vyhotovení svojich*

ponúk. Predmetná projektová dokumentácia bude zároveň záväzná pre zhotoviteľa pri plnení predmetu zákazky. Vzhľadom na tieto skutočnosti má úrad za to, že spoločnosť xxx možno považovať za osobu, ktorá poskytovala kontrolovanému podpornú činnosť vo verejnom obstarávaní a ktorá sa podieľala na príprave predmetného verejného obstarávania, a teda spoločnosť xxx je možné označiť za zainteresovanú osobu v zmysle § 23 ods. 3 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní. Úrad má za to, že spoločnosť xxx, ktorá vypracovala vyššie uvedenú projektovú dokumentáciu k predmetnému verejnému obstarávaniu, ako zainteresovaná osoba podľa § 23 ods. 3 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní, mohla ovplyvniť výsledok alebo priebeh verejného obstarávania a taktiež mohla mať finančný, ekonomický alebo osobný záujem, ktorý možno považovať za ohrozenie jej nestrannosti a nezávislosti v súvislosti s predmetným verejným obstarávaním, keďže uvedená spoločnosť predložila v prípade dvoch častí predmetu zákazky ponuky s najnižšiu sumou plnenia.

8. Podľa všeobecného metodického usmernenia úradu č. 9/2016 zainteresovanými osobami by mohli byť osoby podieľajúce sa na verejnom obstarávaní, napr. osoby pripravujúce opis predmetu zákazky, osoby, ktoré sa zaoberajú stanovením predpokladanej hodnoty zákazky, finančným rozpočtom, ktorý má byť použitý na predmet zákazky, podmienkami účasti, kritériami na vyhodnotenie ponúk, vrátane pravidiel ich uplatnenia, zmluvnými podmienkami, vysvetľovaním podkladov, prípravou elektronickej aukcie alebo nastavením softvéru, ktorý bude použitý na realizáciu verejného obstarávania, preberaním ponúk alebo žiadostí o účasť, doručovaním písomností a pod. “ Je potrebné sledovať tzv. červené indikátory („redflags“), medzi ne patrí napr. zúčastnenie subjektu na príprave dokumentácie, čím sa môže pokúsiť priamo alebo nepriamo ovplyvniť postup verejného obstarávania, použitie neoprávnených podmienok účasti alebo kritérií na vyhodnotenie ponúk, ktoré zvyhodňujú konkrétnu firmu alebo ponuku, Medzi rizikami spojenými s konfliktom záujmov je uvedená taktiež situácia, ak niekto, kto sa zúčastňuje na príprave dokumentácie, môže priamo alebo nepriamo ovplyvniť postup verejného obstarávania, **Ak nie je zo strany subjektu uskutočňujúceho verejné obstarávanie možné identifikovaný konflikt záujmov odstrániť žiadnymi účinnými opatreniami, je tento subjekt povinný vylúčiť z verejného obstarávania uchádzača alebo záujemcu, vo vzťahu ku ktorému bol konflikt záujmov identifikovaný.**

Záver:

1. Verejný obstarávateľ na základe doručenej žiadosti o vysvetlenie prehodnotil riziká konfliktu záujmov a navrhne explicitne v súťažných podkladoch (priamo do zmluvy) budúceho verejného obstarávania zakotviť, čo bude považovať za konflikt záujmov a ako finančne vyrieši prípadnú zodpovednosť poskytovateľa za porušenie ustanovení, týkajúcich sa konfliktu záujmov.
2. Verejný obstarávateľ upozorní úspešného uchádzača zákazky s nízkou hodnotou na predmet zákazky „Manažment údajov informačného systému športu -Návrh Architektúry a procesov“, aby zabezpečil plnenie zákazky s nízkou hodnotou takými expertami a osobami, ktoré nebudú a nemohli by byť v konflikte záujmov podľa § 23 zákona o verejnom obstarávaní v budúcom verejnom obstarávaní projektu „Manažment údajov informačného systému športu“.

Realizácia predmetu dodávky v rozsahu podľa nami zaslanej výzvy nepredstavuje prekážku pre účasť v rámci budúceho verejného obstarávania a následnej dodávke plnenia budúceho projektu „Manažmentu údajov Informačného systému športu“ za podmienok, že verejný obstarávateľ a samotný uchádzač odstráni účinnými opatreniami prípadný možný a identifikovaný konflikt záujmu.

Zároveň, nakoľko nedochádza k podstatnej zmene týmto vysvetlením, Verejný obstarávateľ nepredĺži lehotu na predkladanie ponúk.