



ÚRAD PRE VEREJNÉ OBSTARÁVANIE
Páričkova 18, P. O. BOX 76, 820 05 Bratislava 25

Bratislava 17. 06. 2005
Číslo: 307-357-7000/2005

Komisia pre rozhodovanie v konaní o námietkach (ďalej len „komisia úradu“) Úradu pre verejné obstarávanie (ďalej len „úrad“) ako ústredného orgánu štátnej správy pre oblasť verejného obstarávania podľa § 99 a ako orgánu príslušného podľa § 106 ods. 2 písm. a) zákona č. 523/2003 Z. z. o verejnom obstarávaní a o zmene zákona č. 575/2001 Z. z. o organizácii činnosti vlády a organizácii ústrednej štátnej správy v znení neskorších predpisov (ďalej len „zákon o verejnom obstarávaní“) v spojení s § 111 ods. 4 a 6 zákona o verejnom obstarávaní vo veci námietok navrhovateľa XY (ďalej len „navrhovateľ“) proti podmienkam uvedeným v súťažných podkladoch vo verejnej súťaži na predmet obstarávania: „Údržbárske práce, modernizácia a rekonštrukcia verejného osvetlenia a svetelnej signalizácie v meste Banská Bystrica“, vyhlásenej obstarávateľom Mesto Banská Bystrica, ČSA 26, 975 39 Banská Bystrica (ďalej len „obstarávateľ“), vydáva toto

r o z h o d n u t i e :

Námietkam navrhovateľa **sa vyhovuje** podľa § 108 ods. 5 zákona č. 523/2003 Z. z. o verejnom obstarávaní a o zmene zákona č. 575/2001 Z. z. o organizácii činnosti vlády a organizácii ústrednej štátnej správy v znení neskorších predpisov.

Úrad podľa § 108 ods. 2 písm. a) zákona č. 523/2003 Z. z. o verejnom obstarávaní a o zmene zákona č. 575/2001 Z. z. o organizácii činnosti vlády a organizácii ústrednej štátnej správy v znení neskorších predpisov **nariaďuje obstarávateľovi vyhlásenú verejnú súťaž zrušiť do 30 dní** odo dňa doručenia tohto rozhodnutia.

O d ô v o d n e n i e :

Navrhovateľ svojím listom, ktorý bol doručený úradu dňa 24. 05. 2005, podal v zákonom stanovenej lehote podľa § 107 ods. 1 písm. b) zákona o verejnom obstarávaní písomné námietky proti podmienkam uvedeným v súťažných podkladoch. Navrhovateľ vo svojom podaní, ktoré má všetky náležitosti podľa § 107 ods. 5 zákona o verejnom obstarávaní, v prvej časti namieta, že obstarávateľ uviedol ako kritérium na vyhodnotenie ponúk cenu predmetu obstarávania vrátane DPH, čo je v rozpore s § 17 zákona o verejnom obstarávaní. V druhej časti namieta skutočnosť, že obstarávateľ požaduje v jednom z kritérií uviesť vecný rozsah a výšku vlastnej finančnej investície do predmetu obstarávania, čo považuje za diskriminačné a v rozpore s § 1 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní. V tretej časti namieta, že podmienky účasti uchádzačov uvedené obstarávateľom v súťažných

podkladoch sú nezrozumiteľné, zmätočné a vzájomne si odporujúce, pričom ako príklad uvádza uchádzačov, ktorí preukazujú splnenie podmienok účasti potvrdením o zapísaní do zoznamu podnikateľov a tých, ktorí musia splnenie jednotlivých podmienok preukazovať príslušnými dokladmi.

Navrhovateľ požaduje, aby úrad zrušil predmetnú verejnú súťaž.

Obstarávateľ doručil úradu dňa 27. 05. 2005 písomné vyjadrenie k podaným námietkam a kompletnú dokumentáciu k predmetnej verejnej súťaži s uvedením predpokladanej ceny predmetu obstarávania. V písomnom vyjadrení k podaným námietkam uvádza, že uvedením ceny s DPH ako jedného z hodnotiacich kritérií neporušil zákon, pretože § 17 zákona o verejnom obstarávaní, na ktorý sa odvoláva navrhovateľ, hovorí o predpokladanej cene predmetu obstarávania. Pri určení kritéria „hodinová sadzba za opravy a údržbu“ však obstarávateľ použil cenu s DPH, aby zamedzil znevýhodneniu uchádzačov, ktorí nie sú platcami DPH. K namietanej vlastnej finančnej investícii uchádzačov do predmetu obstarávania uvádza, že toto kritérium nie je diskriminačné, pretože v návrhu zmluvy o dielo, ktorá je prílohou súťažných podkladov, je uvedené, akým spôsobom bude investícia zhotoviteľovi diela vrátená. K tretej časti námietok obstarávateľ uvádza, že pri určovaní splnenia podmienok účasti uchádzačov postupoval v súlade s § 29 zákona o verejnom obstarávaní, ktorý v odseku 3 umožňuje nahradiť niektoré doklady potvrdením o zapísaní do zoznamu podnikateľov. Čo sa týka certifikátov použitých materiálov, obstarávateľ uvádza, že uvedením tejto podmienky účasti chcel získať prehľad o použitých materiáloch, ale zároveň nechcel obmedziť uchádzačov pri ich výbere. S uvedenými námietkami nesúhlasí a trvá na svojom rozhodnutí, ktoré uviedol aj v oznámení o výsledku vybavenia žiadosti o nápravu.

Z predloženej dokumentácie komisia úradu zistila nasledovné skutočnosti:

Obstarávateľ vyhlásil predmetnú verejnú súťaž podľa § 54 zákona o verejnom obstarávaní vo Vestníku verejného obstarávania č. 71/2005 zo dňa 14. 04. 2005 pod značkou 04409-MSP. Do stanoveného termínu na získanie súťažných podkladov si ich prevzalo 16 uchádzačov. Navrhovateľ po prevzatí súťažných podkladov doručil obstarávateľovi dňa 16. 05. 2005 žiadosť o nápravu, ktorú obstarávateľ zamietol listom zo dňa 18. 05. 2005. Okrem navrhovateľa uplatnil žiadosť o nápravu aj ďalší z uchádzačov, ktorému obstarávateľ vyhovel.

Komisia úradu posúdila časť námietok, v ktorej navrhovateľ namieta, že obstarávateľ požaduje cenu predmetu obstarávania určiť s DPH a konštatovala, že toto konanie obstarávateľa nie je v rozpore so zákonom o verejnom obstarávaní, pretože predpokladanú cenu predmetu obstarávania podľa § 17 zákona o verejnom obstarávaní nemožno stotožňovať s cenou, ktorú si obstarávateľ určí ako kritérium na vyhodnotenie ponúk.

Komisia úradu konštatuje, že námietky navrhovateľa sú v tejto časti neopodstatnené.

K druhej časti námietok komisia úradu zistila, že obstarávateľ v súťažných podkladoch v časti A.3 „Kritériá na hodnotenie ponúk a pravidiel ich uplatnenia“ uviedol nasledovné:
„A. Verejné osvetlenie:

1 Ponuky budú hodnotené použitím nasledovných kritérií s uvedením váhy:

- 1.1 navrhovaná hodinová zúčtovacia sadzba za opravy a údržbu uvedená v Sk vrátane DPH
- 1.2 navrhovaná hodinová sadzba za použitie mechanizmov – hydraulická plošina s výškou zdvihu 13 m – výkon + presun v Sk vrátane DPH
- 1.3 vecný rozsah a výška vlastnej finančnej investície ročne min. xxx Sk uvedená v Sk

2 Hodnotenie ponúk uchádzačov je dané určením poradia a pridelením príslušného počtu váh k jednotlivým posudzovaným údajom, uvedeným v ponukách nasledovne:

súčet celkom:	100 %	váha 1,00
---------------	-------	-----------

- 2.1 navrhovaná hodinová zúčtovacia sadzba za opravy a údržbu uvedená v Sk vrátane DPH 40 % váha 0,40
- 2.2 použitie mechanizmov – hydraulická plošina s výškou zdvihu 13 m výkon + presun v Sk vrátane DPH 40 % váha 0,40
- 2.3 vecný rozsah a výška vlastnej finančnej investície ročne min. xxx Sk uvedená v Sk 20 % váha 0,20

3. Spôsob vyhodnotenia ponúk podľa jednotlivých kritérií:

3.1 Každý člen komisie vyhodnocuje ponuky samostatne. Komisia spracuje súhrnné vyhodnotenie. V prípade rovnakého údaju v kritériách sa priradí rovnaké poradie, tzn. že viacerí uchádzači môžu mať to isté poradie.

3.2 Navrhovaná hodinová sadzba za opravy a údržbu uvedená v Sk vrátane DPH 40 % váha 0,40

Prvé poradie sa pridelí ponuke uchádzača s najnižšou hodinovou zúčtovacou sadzbou za opravy a údržbu uvedená v Sk vrátane DPH a pri ostatných ponukách sa určí postupne s nárastom ceny. Poradie sa prenásobí váhou.

3.3 Navrhovaná hodinová sadzba za použitie mechanizmov – hydraulická plošina s výškou zdvihu 13 m – výkon + presun uvedená v Sk vrátane DPH 40 % váha 0,40

Toto kritérium bude hodnotené pomocou nasledovných podkritérií:

3.3.1 hodinová sadzba za použitie mechanizmov - hydraulickej plošiny s výškou zdvihu 13 m – výkon v Sk/hod 40 % váha 0,40

Prvé poradie sa pridelí ponuke uchádzača s najnižšou hodinovou sadzbou za použitie mechanizmov v Sk vrátane DPH - hydraulickej plošiny s výškou zdvihu 13 m – výkon a pri ostatných ponukách sa určí postupne s nárastom ceny. Poradie sa prenásobí váhou.

3.3.2 hodinová sadzba za použitie mechanizmov – hydraulickej plošiny s výškou zdvihu 13 m – presun v Sk/hod 30 % váha 0,30

Prvé poradie sa prideli ponuke uchádzača s najnižšou hodinovou sadzbou za použitie mechanizmov v Sk vrátane DPH - hydraulickej plošiny s výškou zdvihu 13 m – presun a pri ostatných ponukách sa určí postupne s nárastom ceny. Poradie sa prenasobí váhou.

Najnižší súčet váh určí prvé poradie, následne s nárastom súčtu váh ďalšie poradia. Tieto poradia sa prenesú do celkového kritéria v bode 3.3.

3.4 vecný rozsah a výška vlastnej finančnej investície ročne min. xxx Sk uvedená v Sk
20 % váha 0,20

Prvé poradie sa prideli ponuke uchádzača s najvyššou hodnotou vecného rozsahu a výšky vlastnej finančnej investície ročne (každý rok min. xxx Sk max. xxx Sk)

Uvedenou v Sk a pri ostatných ponukách sa určí postupne s poklesom výšky vlastnej finančnej investície. Poradie sa prenasobí váhou.

Obstarávateľ v tomto kritériu požaduje od uchádzača uviesť vecný rozsah a výšku vlastnej finančnej investície vlozenej do rekonštrukcie a modernizácie verejného osvetlenia z vlastných zdrojov uchádzača bez založenia majetku obstarávateľa. Obstarávateľ požaduje, aby vlastná investícia uchádzača predstavovala ročne min. xxx Sk, max. xxx Sk.

3.5 Konečné poradie úspešnosti sa určí spracovaním súhrnného vyhodnotenia, t.j. sčítaním výsledných hodnôt váh v bodoch 3.2 až 3.5 u každého člena komisie samostatne a následne všetkých členov komisie spolu. Víťazom verejnej súťaže sa stane uchádzač, ktorého ponuka po súčte výsledných hodnôt vyhodnotenia dosiahne najnižšiu váhu hodnotenia. Ak je rovnaký súčet hodnôt váh, rozhodne najnižšia navrhovaná hodinová zúčtovacia sadzba, následne najnižšia navrhovaná hodinová sadzba za použitie mechanizmov – hydraulická plošina s výškou zdvihu 13 m výkon, následne najnižšia navrhovaná hodinová sadzba za použitie mechanizmov – hydraulická plošina s výškou zdvihu 13 m presun.“

Komisia úradu konštatuje, že obstarávateľ pochybil pri určovaní kritéria č. 1.3 „vecný rozsah a výška vlastnej finančnej investície ročne min. xxx Sk uvedená v Sk“ tým, že požiadavku na spolufinancovanie predmetu obstarávania určil ako kritérium. Pokiaľ obstarávateľ požadoval spoluúčasť uchádzačov na financovaní predmetu obstarávania, mal túto problematiku riešiť v súťažných podkladoch v časti B.3 „Obchodné podmienky dodania predmetu obstarávania.“

Zákon o verejnom obstarávaní súčasne v § 34 ods. 3, v spojení s § 36 ods. 5, § 43 ods. 8 ukladá obstarávateľovi povinnosť, v záujme výberu ekonomicky najvýhodnejšej ponuky, určiť nediskriminačné a spravodlivú súťaž podporujúce kritériá na vyhodnotenie ponúk a pravidlá ich uplatnenia, v súlade s ktorými budú jednotlivé ponuky vyhodnocované.

Komisia úradu konštatuje, že súťažné podklady v časti A.3 „Kritériá na hodnotenie ponúk a pravidlá ich uplatnenia“ neobsahujú také pravidlá uplatnenia, ktoré by zabezpečili objektívne vyhodnotenie predložených ponúk v súlade s princípmi verejného obstarávania stanovenými v § 1 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní, podľa ktorého sa vo verejnom obstarávaní uplatňuje princíp priehľadnosti, rovnakého zaobchádzania a nediskriminácie uchádzačov a záujemcov, hospodárskej súťaže pri dodržaní zásad hospodárnosti pri

vynakladaní finančných prostriedkov. Komisia úradu zastáva názor, že jediným objektívne vyhodnotiteľným pravidlom na uplatnenie kritérií je priama, resp. nepriama úmernosť.

Komisia úradu konštatuje, že námietky navrhovateľa sú v tejto časti opodstatnené.

V tretej časti námietok komisia preskúmala časť súťažných podkladov A.2 „Podmienky účasti uchádzačov“ a zistila, že podmienky účasti uchádzačov sú stanovené v súlade s § 29 zákona o verejnom obstarávaní. Ustanovenie § 30 zákona o verejnom obstarávaní určuje príkladmo ďalšie podmienky účasti vo verejnom obstarávaní. Obstarávateľ má teda možnosť použiť tieto podmienky účasti v rôznom rozsahu, ale má možnosť použiť aj iné vhodné podmienky účasti. Podstatné pritom je, aby tieto podmienky účasti boli stanovené v závislosti od zložitosti a náročnosti predmetu obstarávania a hlavne aby bol zabezpečený jeden zo základných princípov verejného obstarávania, a to princíp nediskriminácie. Ide o splnenie podmienok účasti súvisiacich s hodnotením ekonomického a finančného postavenia a technickej spôsobilosti uchádzačov a záujemcov, ktoré vytvárajú predpoklad, že plnenie zmluvy bude vykonávané len takým zmluvným partnerom, ktorý pre obstarávateľa zabezpečí bezproblémové plnenie zmluvného záväzku. Komisia úradu konštatuje, že určenie, aké podmienky účasti musia uchádzači alebo záujemcovia splniť vo verejnom obstarávaní, je v kompetencii obstarávateľa.

Komisia úradu konštatuje, že námietky navrhovateľa sú v tejto časti neopodstatnené.

Komisia úradu dospela k názoru, že obstarávateľ nevenoval vypracovaniu súťažných podkladov dostatočnú pozornosť, o čom svedčí aj vysoký počet žiadostí uchádzačov o vysvetľovanie podľa § 38 zákona o verejnom obstarávaní. Obstarávateľ vysvetľoval súťažné podklady celkom 4 krát a odpovedal na 30 otázok uchádzačov. Navyše ešte riešil dve žiadosti o nápravu, z ktorých jednej vyhovel a jednu zamietol.

Súťažné podklady musia obsahovať podrobnú špecifikáciu predmetu obstarávania na základe podrobného popisu a s uvedením technických požiadaviek. Kvalitné súťažné podklady sú základnou podmienkou pre vypracovanie kvalitnej ponuky a následne uzatvorenie vyváženej a výhodnej zmluvy.

Podľa § 108 ods. 2 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní, ak úrad v konaní o námietkach zistí, že postupom obstarávateľa bol porušený zákon o verejnom obstarávaní a porušenie mohlo mať zásadný vplyv na výsledok verejného obstarávania, rozhodnutím nariadi zrušiť metódu verejného obstarávania. Vzhľadom na to, že pochybenia zistené v postupe obstarávateľa v tomto štádiu verejnej súťaže nie je možné odstrániť iným spôsobom, bolo nevyhnutné pristúpiť k nariadeniu zrušenia vyhlásenej metódy verejného obstarávania.

Na základe uvedeného bolo potrebné rozhodnúť tak, ako je uvedené vo výrokovej časti tohto rozhodnutia.

Zrušenie predmetnej verejnej súťaže je obstarávateľ povinný oznámiť všetkým uchádzačom a zverejniť vo Vestníku verejného obstarávania.

Poučenie:

Podľa § 111 ods. 2 zákona č. 523/2003 Z. z. o verejnom obstarávaní a o zmene zákona č. 575/2001 Z. z. o organizácii činnosti vlády a organizácii ústrednej štátnej správy v znení neskorších predpisov je toto rozhodnutie právoplatné dňom doručenia, vykonateľné uplynutím lehoty na plnenie a je konečné a nemožno sa proti nemu odvolať.

predseda komisie
pre rozhodovanie v konaní o námietkach

Rozhodnutie sa doručí:

1. XY - navrhovateľ
2. Mesto Banská Bystrica, ČSA 26, 975 39 Banská Bystrica – obstarávateľ

Na vedomie:

1. A
2. B
3. C
4. D
5. E
6. F
7. G
8. H
9. I
10. J
11. K
12. L
13. M
14. N
15. O