

Úrad pre verejné obstarávanie ako ústredný orgán štátnej správy pre verejné obstarávanie podľa § 140 a orgán príslušný podľa § 147 písm. c), § 167 ods. 2 písm. b), § 169 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 o verejnom obstarávaní“) v konaní o preskúmanie úkonov kontrolovaného **Speed & Quality Prototypes, s.r.o., Vlkanovská cesta 60, 97631 Vlkanová**, IČO: 31646468 (ďalej len „kontrolovaný“) pred uzavretím zmluvy na základe podnetu kontrolovaného na výkon kontroly ním zadávanej zákazky vo verejnej súťaži na predmet zákazky „**Technológia priameho osvetlenia z digitálnych dát**“, ktorá bola vyhlásená uverejnením oznámenia o vyhlásení verejného obstarávania vo Vestníku verejného obstarávania č. 191/2016 z 3. 10. 2016 pod zn. 13638 - MST a v Úradnom vestníku EÚ č. S 189/2016 z 30. 9. 2016 pod č. 338112, vydáva toto

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

Úrad pre verejné obstarávanie podľa § 175 ods. 1 písm. a) zákona č. 343/2015 Z. z. o verejnom obstarávaní a o zmene a doplnení niektorých zákonov v znení neskorších predpisov **nariaduje** osobe podľa § 8 zákona o verejnom obstarávaní **Speed & Quality Prototypes, s.r.o., Vlkanovská cesta 60, 97631 Vlkanová** vo verejnom obstarávaní na predmet zákazky „**Technológia priameho osvetlenia z digitálnych dát**“, vyhlásenom vo Vestníku verejného obstarávania č. 191/2016 z 3. 10. 2016 pod zn. 13638 - MST a v Úradnom vestníku EÚ č. S 189/2016 z 30. 9. 2016 pod č. 338112 **odstrániť protiprávny stav**, a to konkrétne zrušiť výsledok vyhodnotenia ponúk a opätovne vyhodnotiť splnenie požiadaviek na predmet zákazky v ponuke uchádzača **XX** podľa § 53 ods. 1 zákona č. 343/2015 Z. z. o verejnom obstarávaní a o zmene a doplnení niektorých zákonov v znení neskorších predpisov, a to **do 30 dní** odo dňa nadobudnutia právoplatnosti tohto rozhodnutia.

O d ô v o d n e n i e :

1. Dňa 3. 10. 2016 bolo vo Vestníku verejného obstarávania č. 191/2016 pod zn. 13638-MST a dňa 30. 9. 2016 v Úradnom vestníku EÚ č. S 189/2016 pod č. 338112 uverejnením oznámenia o vyhlásení verejného obstarávania kontrolovaným vyhlásené verejné obstarávanie na dodanie tovaru zadávané postupom verejnej súťaže na predmet zákazky „**Technológia priameho osvetlenia z digitálnych dát**“. Úradu pre verejné obstarávanie (ďalej len „úrad“) bol 21. 4. 2017 doručený list z 20. 4. 2017 „Žiadosť o preskúmanie úkonov kontrolovaného pred uzavretím zmluvy“ od kontrolovaného, obsahom ktorého je podnet kontrolovaného na výkon kontroly ním zadávanej zákazky pred uzavretím zmluvy na predmet zákazky „**Technológia priameho osvetlenia z digitálnych dát**“. Kontrolovaný spolu s uvedeným listom doručil úradu dokumentáciu z predmetného verejného obstarávania.
2. Podľa § 169 ods. 1 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“) konanie o preskúmanie úkonov kontrolovaného pred uzavretím zmluvy, koncesnej zmluvy alebo rámcovej dohody, pred ukončením súťaže návrhov, pred zadaním zákazky

na základe rámcovej dohody alebo pred ukončením postupu inovatívneho partnerstva (ďalej len „konanie o preskúmanie úkonov kontrolovaného pred uzavretím zmluvy“) sa začína

- a) z vlastného podnetu úradu,
- b) na základe podnetu kontrolovaného na výkon kontroly ním zadávanej zákazky alebo koncesie,
- c) na základe podnetu úradu vlády alebo
- d) na základe námietok.

3. Podľa § 171 ods. 9 zákona o verejnom obstarávaní konanie o preskúmanie úkonov kontrolovaného podľa § 169 ods. 1 písm. a) až c) a ods. 3 a 4 sa začína dňom doručenia oznámenia o začatí konania kontrolovanému. Predmetné oznámenie bolo kontrolovanému doručené 2. 6. 2017 listom „Oznámenie o začatí konania o preskúmanie úkonov kontrolovaného pred uzavretím zmluvy“ č. 9268-7000/2017-ODII/2 z 31. 5. 2017. Úrad zároveň požiadal kontrolovaného o predloženie ďalšej dokumentácie z predmetného postupu zadávania zákazky, ktorá nebola súčasťou doručeného podnetu, resp. o potvrdenie skutočnosti, že dokumentácia je kompletná v lehote do 5 pracovných dní odo dňa doručenia tohto oznámenia.
4. Podľa § 173 ods. 10 zákona o verejnom obstarávaní doručenie námietok a začatie konania o preskúmanie úkonov kontrolovaného nemá odkladný účinok na konanie kontrolovaného; ustanovenia § 52 ods. 2 a § 56 ods. 8 tým nie sú dotknuté
5. Podľa § 173 ods. 11 zákona o verejnom obstarávaní úrad môže vydať predbežné opatrenie, ktorým pozastaví konanie kontrolovaného najdlhšie do nadobudnutia právoplatnosti rozhodnutia podľa § 174 alebo § 175. Rozhodnutím o predbežnom opatrení môže úrad rozhodnúť, že lehoty, ktoré určil kontrolovaný a lehoty kontrolovanému, neplynú.
6. Nakoľko začatie konania o preskúmanie úkonov kontrolovaného pred uzavretím zmluvy nemá podľa § 173 ods. 10 zákona o verejnom obstarávaní odkladný účinok na konanie kontrolovaného, úrad sa vydaním predbežného opatrenia podľa § 173 ods. 11 zákona o verejnom obstarávaní rozhodol pozastaviť konanie kontrolovaného v predmetnej verejnej súťaži a zároveň rozhodol, že lehoty, ktoré určil kontrolovaný, a taktiež lehoty, ktoré kontrolovanému stanovuje zákon o verejnom obstarávaní neplynú, a to až do nadobudnutia právoplatnosti rozhodnutia úradu podľa § 174 alebo § 175 zákona o verejnom obstarávaní vydaného v konaní o preskúmanie úkonov kontrolovaného pred uzavretím zmluvy.
7. Účelom konania o preskúmanie úkonov kontrolovaného pred uzavretím zmluvy je preskúmanie postupu kontrolovaného pri zadávaní zákazky a posúdenie objektívneho stavu vecí z dokumentácie predloženej kontrolovaným a jeho súladu so zákonom o verejnom obstarávaní. Postup zadávania predmetnej zákazky je v štádiu pred uzavretím zmluvy a ďalšie konanie kontrolovaného by mohlo ohroziť účel konania o preskúmanie úkonov kontrolovaného pred uzavretím zmluvy. Z uvedeného dôvodu úrad predbežným opatrením č. 9268-7000/2017-ODII/3-PO z 31. 5. 2017 preukázateľne doručeným 2. 6. 2017, pozastavil konanie kontrolovaného v danom postupe zadávania zákazky, z čoho plynie kontrolovanému povinnosť zdržať sa akéhokoľvek konania v predmetnom postupe zadávania zákazky do právoplatného skončenia konania o preskúmanie úkonov kontrolovaného.
8. Na základe tohto predbežného opatrenia vznikla kontrolovanému povinnosť zdržať sa až do nadobudnutia právoplatnosti rozhodnutia úradu podľa § 174 alebo § 175 zákona o verejnom obstarávaní vydaného v konaní o preskúmanie úkonov kontrolovaného pred uzavretím zmluvy akéhokoľvek konania, ktorým by ohrozil účel tohto opatrenia.

9. Úrad podľa § 175 ods. 5 zákona o verejnom obstarávaní rozhodne v konaní o preskúmanie úkonov kontrolovaného do 30 dní odo dňa doručenia kompletnej dokumentácie v origináli úradu.
10. Kontrolovaný 21. 4. 2017 doručil úradu spolu s listom „Žiadosť o preskúmanie úkonov kontrolovaného pred uzavretím zmluvy“ z 20. 4. 2017 dokumentáciu týkajúcu sa postupu kontrolovaného pri predmetnom verejnom obstarávaní.
11. Kontrolovaný listom „Doplnenie predloženej dokumentácie“ z 5. 6. 2017, doručenej úradu 6. 6. 2017 v rámci doplnenia predloženej dokumentácie z procesu verejného obstarávania, predložil úradu dokumenty týkajúce sa predĺženia lehoty viazanosti ponúk, a to oznámenie o dodatočných informáciách, informáciách o neukončenom konaní alebo korigende, listy odoslané uchádzačom prostredníctvom e-mailu o predĺžení lehoty viazanosti ponúk vrátane e-mailovej komunikácie a správu kontrolovaného o zákazke vypracovanú podľa § 24 ods. 2 a ods. 3 zákona o verejnom obstarávaní.
12. Účelom konania o preskúmanie úkonov kontrolovaného pred uzavretím zmluvy bolo riadne posúdenie objektívneho stavu veci z kontrolovaným doručenej dokumentácie a jeho súladu so zákonom o verejnom obstarávaní.

Po preskúmaní predloženej dokumentácie úrad zistil nasledovné skutočnosti:

13. Kontrolovaný je osobou podľa § 8 zákona o verejnom obstarávaní. Na obstaranie vyššie uvedeného predmetu zákazky, týkajúceho sa nadlimitnej zákazky na dodanie tovarov, kontrolovaný použil postup verejnej súťaže podľa § 66 a nasl. zákona o verejnom obstarávaní.
14. Kontrolovaný určil celkovú predpokladanú hodnotu zákazky v sume 499 850,00 EUR bez DPH. Kontrolovaný predložil úradu doklady preukazujúce realizáciu prieskumu trhu a stanovenia predpokladanej hodnoty zákazky, z ktorých je zrejмый spôsob jej stanovenia. Kontrolovaný oslovil 14. 9. 2016 prostredníctvom e-mailu štyri relevantné spoločnosti s výzvou na poskytnutie cenovej ponuky pre potreby stanovenia predpokladanej hodnoty zákazky, z ktorých tri spoločnosti doručili svoje ponuky s návrhmi cien za dodanie predmetu zákazky. Kontrolovaný, ako vyplýva zo Záznamu z vyhodnotenia prieskumu trhu z 19. 9. 2016, stanovil predpokladanú hodnotu zákazky vo výške najnižšej cenovej ponuky bez DPH. V závislosti od typu kontrolovaného a predpokladanej hodnoty zákazky ide o nadlimitnú zákazku na dodanie tovaru.
15. Kontrolovaný vyhlásil verejné obstarávanie zadávané postupom verejnej súťaže na predmet zákazky „Technológia priameho osvetlenia z digitálnych dát“, uverejnením oznámenia o vyhlásení verejného obstarávania vo Vestníku verejného obstarávania č. 191/2016 z 3. 10. 2016 pod zn. 13638 - MST a v Úradnom vestníku EÚ č. S 189/2016 z 30. 9. 2016 pod č. 338112. Kontrolovaný k oznámeniu o vyhlásení verejného obstarávania vykonal redakčné opravy publikované vo Vestníku verejného obstarávania č. 197/2016 z 11. 10. 2016 zn. 14091-IOX, č. 231/2016 z 28. 11. 2016 zn. 16043-IOX a č. 95/2017 z 15. 5. 2017 zn. 6863-IOX a v Úradnom vestníku EÚ č. S 195/2016 z 8. 10. 2016 č. 351183, č. S 228/2016 z 25. 11. 2016, č. 415212 a S 091/2017 z 12. 5. 2017 č. 180007.
16. Kontrolovaný v bode II.1.4) oznámenia o vyhlásení verejného obstarávania „Stručný opis“ uviedol, že predmetom zákazky je, cit.: „Dodávka technológie priameho osvetlenia z digitálnych dát pre fotorezist a nespájkovaciu masku pre výrobu dosiek plošných spojov. Bližšia špecifikácia (Opis) je uvedená v súťažných podkladoch.“
17. Kontrolovaný v bode IV.1.6) „Informácie o elektronickej aukcii“ oznámenia o vyhlásení verejného obstarávania uviedol, že sa nepoužije elektronickej aukcia.

18. Kontrolovaný v bode II.2.5) „Kritériá na vyhodnotenie ponúk“ oznámenia o vyhlásení verejného obstarávania uviedol, že kritérium na vyhodnotenie ponúk je najnižšia cena.
19. Kontrolovaný v bode II.2.7) „Dĺžka trvania zákazky, rámcovej dohody alebo dynamického nákupného systému“ oznámenia o vyhlásení verejného obstarávania uviedol trvanie zákazky v období 5 mesiacov od zadania zákazky.
20. Kontrolovaný v bode II.2.13) „Informácie o fondoch Európskej únie“ oznámenia o vyhlásení verejného obstarávania uviedol, že predmet zákazky bude financovaný z fondov Európskej únie, Kód výzvy: OPVaI-MH/DPI2016/1.2.2-02. Z predloženej dokumentácie je zrejmé, že predmet zákazky bude financovaný z prostriedkov Európskeho fondu regionálneho rozvoja, Operačného programu Výskum a inovácie.
21. Kontrolovaný v bode IV.1.3) „Informácia o rámcovej dohode alebo dynamickom nákupnom systéme“ oznámenia o vyhlásení verejného obstarávania uviedol, že obstarávanie nezahŕňa uzavretie rámcovej dohody.
22. Kontrolovaný v bode IV.2.2) „Lehota na predkladanie ponúk“ oznámenia o vyhlásení verejného obstarávania uviedol, že lehota na predkladanie ponúk je stanovená do 30. 11. 2016 do 10:00 hod. Podľa bodu VI.3) „Doplňujúce informácie“ oznámenia o vyhlásení verejného obstarávania, bod 8, uchádzač predloží ponuku osobne alebo poštou na adresu kontaktného miesta, uvedeného v oznámení o vyhlásení verejného obstarávania a v súťažných podkladoch, a to ICTUS CONSULTING s.r.o., Murgašova 8, 974 01 Banská Bystrica. Uverejnením oznámenia o dodatočných informáciách, informáciách o neukončenom konaní alebo korigende vo Vestníku verejného obstarávania č. 231/2016 z 28. 11. 2016, zn. 16043-IOX a v Úradnom vestníku EÚ č. S 228/2016 z 25. 11. 2016, č. 415212 kontrolovaný zmenil lehotu na predkladanie ponúk z pôvodnej lehoty 30. 11. 2016 do 10:00 hod. na novú lehotu 15. 12. 2016 do 10:00 hod.
23. Kontrolovaný v bode IV.2.6) „Minimálna lehota, počas ktorej sú ponuky uchádzačov viazané“ oznámenia o vyhlásení verejného obstarávania uviedol, že ponuky uchádzačov musia byť platné do 31. 5. 2017. Kontrolovaný uverejnením oznámenia o dodatočných informáciách, informáciách o neukončenom konaní alebo korigende vo Vestníku verejného obstarávania č. 95/2017 z 15. 5. 2017, zn. 6863-IOX a v Úradnom vestníku EÚ č. S 091/2017 z 12. 5. 2017, č. 180007 predĺžil lehotu, počas ktorej sú ponuky uchádzačov viazané, a to do 31. 12. 2017.
24. Kontrolovaný v bode IV.2.7) „Podmienky na otváranie ponúk“ oznámenia o vyhlásení verejného obstarávania uviedol, že otváranie ponúk sa uskutoční 30. 11. 2016 o 11:00 hod. Uverejnením oznámenia o dodatočných informáciách, informáciách o neukončenom konaní alebo korigende vo Vestníku verejného obstarávania č. 231/2016 z 28. 11. 2016, zn. 16043-IOX a v Úradnom vestníku EÚ č. S 228/2016 z 25. 11. 2016, č. 415212 kontrolovaný stanovil dátum otvárania ponúk na 15. 12. 2016 o 11:00 hod.
25. Kontrolovaný v bode 1.3) „Komunikácia“ oznámenia o vyhlásení verejného obstarávania uviedol, že súťažné podklady sú dostupné priamo a úplne bez obmedzení v profile verejného obstarávateľa na webom sídle úradu, pričom súťažné podklady boli zverejnené v profile verejného obstarávania 3. 10. 2016. Zároveň v bode VI.3) „Doplňujúce informácie“ oznámenia o vyhlásení verejného obstarávania uviedol, že o poskytnutie súťažných podkladov je možné požiadať aj prostredníctvom písomnej žiadosti doručenej osobne, poštou, prípadne e-mailom na adresu kontaktného miesta.

26. Z predloženej dokumentácie je zrejmé, že kontrolovaný pri určení, či predmet zákazky je tovar bežne dostupný postupoval v zmysle § 2 ods. 5, ods. 6 a ods. 7 zákona o verejnom obstarávaní s konštatovaním, že predmet zákazky nie je bežne dostupný tovar, pričom následne uviedol konkrétne dôvody, na základe ktorých dospel k uvedenému záveru, cit.: „Odôvodnenie: Jedná sa o špecifickú dodávku technológie priameho osvetlenia z digitálnych dát pre fotorezist a nespájkovaciu masku pre výrobu dosiek plošných spojov. Požadované funkčné a výkonnostné parametre technológie sú definované na základe špecifických a jedinečných požiadaviek na technológiu, ktorou sa realizuje jeden z moderných spôsobov výroby plošných spojov (negatívny fotorezist). Vychádzajúc z uvedených atribútov verejný obstarávateľ definoval špecifické a jedinečné požiadavky na dodanie takejto technológie, ktorá nie je bežne dodávaná spotrebiteľovi bez konkretizácie pre daný prípad, neslúži na uspokojovanie bežných prevádzkových potrieb. S odkazom na vyššie uvedené sa teda jedná o tovary, ktoré musia spĺňať konkrétne parametre verejného obstarávateľa vo väzbe na jeho požiadavky v rámci využitia tohto zariadenia, a teda sa bude jednať o technológie vyrobené/dodávané na základe týchto požiadaviek.“
27. Z predloženej dokumentácie vyplýva, že kontrolovaný zaslal prostredníctvom pošty súťažné podklady na základe žiadosti o ich poskytnutie nasledovným záujemcom:
- 1) XX,
 - 2) XX,
 - 3) XX,
 - 4) XX,
 - 5) XX.
28. Informáciu o zmene lehoty na predkladanie ponúk a termínu otvárania ponúk kontrolovaný oznámil všetkým záujemcom prostredníctvom e-mailu z 22. 11. 2016, spolu so zaslaním upravených súťažných podkladov. Zároveň 22. 11. 2016 kontrolovaný zverejnil aktualizované súťažné podklady v profile verejného obstarávateľa.
29. Podľa predloženej dokumentácie boli v lehote na predkladanie ponúk, t.j. do 15. 12. 2016, do 10:00 hod., doručené tri ponuky od nasledujúcich uchádzačov:
1. XX (ďalej len „XX“), doručená kuriérom 25. 11. 2016,
 2. XX (ďalej len „XX“), doručená kuriérom 12. 12. 2016,
 3. XX (ďalej len „XX“), doručená osobne 12. 12. 2016.
30. Kontrolovaný 15. 12. 2016 zriadil trojčlennú komisiu na otváranie obálok a vyhodnotenie ponúk. V predloženej dokumentácii sa nachádzajú životopisy a čestné vyhlásenia členov komisie preukazujúce splnenie požiadaviek § 51 zákona o verejnom obstarávaní.
31. Informácia o otváraní ponúk podľa § 52 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní, o otváraní častí ponúk označených ako „Ostatné“, ktoré sa malo uskutočniť 15. 12. 2016 o 11:00 hod., bola uverejnená v profile verejného obstarávateľa, zriadenom na webovom sídle úradu, 12. 12. 2016.
32. Komisia kontrolovaného 15. 12. 2016 vykonala otváranie predložených ponúk (Zápisnica z otvárania obálok s ponukami „Ostatné“), v zmysle ktorej komisia overila neporušenosť a uzavretosť celkového obalu ponúk, rovnako oboch osobitných častí ponúk. Následne toho istého dňa, t.j. 15. 12. 2016, komisia kontrolovaného vyhodnocovala predložené ponuky, časť „Ostatné“, o čom bola vyhotovená Zápisnica z vyhodnotenia ponúk „Ostatné“ (vyhodnotenie splnenia podmienok účasti) zo 16. 1. 2017. Komisia kontrolovaného po vyhodnotení častí ponúk označených ako „Ostatné“ odporučila kontrolovanému požiadať o vysvetlenie ponuky všetkých uchádzačov v zmysle § 40 ods. 4 zákona o verejnom obstarávaní.

33. Kontrolovaný listom „Žiadosť o vysvetlenie, resp. doplnenie predložených dokladov“ z 19. 12. 2016 požiadal uchádzača XX o vysvetlenie alebo doplnenie predložených dokladov podľa § 40 ods. 4 zákona o verejnom obstarávaní, nakoľko uchádzač predložil na preukázanie splnenia podmienky účasti podľa § 32 ods. 2 písm. b) zákona o verejnom obstarávaní potvrdenie od jednej zdravotnej poisťovne, a to Všeobecnej zdravotnej poisťovne: AOK - Die Gesundheitskasse, avšak vzhľadom na skutočnosť, že na nemeckom poistnom trhu pôsobí viac zdravotných poisťovní bol uchádzač XX požiadaný o predloženie písomného vyjadrenia vyhotoveného v nemeckom jazyku s úradným prekladom do slovenského jazyka, či predložené potvrdenie je od všetkých zdravotných poisťovní, v ktorých je evidovaný ako platiteľ zdravotného poistenia. Zároveň, nakoľko pri vyhodnocovaní predloženej ponuky, časť „Ostatné“, bolo zistené, že v návrhu zmluvy absentuje podpis uchádzača, pričom všetky ostatné predložené doklady sú podpísané konateľom uchádzača, kontrolovaný požiadal o podpísanie návrhu zmluvy.
34. Uchádzač YY bol listom „Žiadosť o vysvetlenie, resp. doplnenie predložených dokladov“ z 19. 12. 2016, požiadaný podľa § 40 ods. 4 zákona o verejnom obstarávaní o vysvetlenie, resp. doplnenie predložených dokladov, nakoľko:
- Uchádzač predložil na preukázanie splnenia podmienky účasti podľa § 32 ods. 2 písm. b) zákona o verejnom obstarávaní potvrdenie od dvoch zdravotných poisťovní, pričom v Českej republike pôsobí sedem zdravotných poisťovní. Z uvedeného dôvodu bol uchádzač XX požiadaný o vyjadrenie, či predložené potvrdenia sú od všetkých zdravotných poisťovní, v ktorých je evidovaný ako platiteľ zdravotného poistenia.
 - Uchádzač predložil vo svojej ponuke dokumenty - prospekt XX a list spoločnosti XX v anglickom jazyku bez ich sprievodného úradného prekladu do slovenského/českého jazyka. Z uvedeného dôvodu bol uchádzač XX požiadaný o ich predloženie s úradným prekladom. Uchádzač vo svojej ponuke neidentifikoval navrhovaných subdodávateľov, ani nepredložil vyhlásenie o tom, že nemá v úmysle zadať podiel zákazky aj subdodávateľom v zmysle bodu 11.2 súťažných podkladov. Z uvedeného dôvodu bol uchádzač XX požiadaný predložiť identifikačné údaje navrhovaných subdodávateľov, resp. predložiť vyhlásenie, že nemá v úmysle zadať podiel zákazky aj subdodávateľom.
 - Uchádzač vo svojej ponuke predložil dokumenty preukazujúce splnenie podmienky účasti podľa § 32 zákona o verejnom obstarávaní vo forme neoverenej kópie, resp. podpísaného elektronického dokumentu bez jeho konverzie do listinnej podoby s overením. Z uvedeného dôvodu bol uchádzač XX požiadaný o doplnenie predložených dokladov v origináli alebo ako osvedčené kópie.
35. Uchádzač XX bol listom „Žiadosť o vysvetlenie, resp. doplnenie predložených dokladov“ z 19. 12. 2016, požiadaný podľa § 40 ods. 4 zákona o verejnom obstarávaní o vyjadrenie, či v ponuke doložené potvrdenia sú od všetkých zdravotných poisťovní, v ktorých je evidovaný ako platiteľ zdravotného poistenia, nakoľko vo svojej ponuke predložil na preukázanie splnenia podmienky účasti podľa § 32 ods. 2 písm. b) zákona o verejnom obstarávaní potvrdenie od šiestich zdravotných poisťovní, pričom v Českej republike pôsobí sedem zdravotných poisťovní.
36. Z predloženej dokumentácie vyplýva, že kontrolovaný odoslal 19. 12. 2016 uvedené listy všetkým uchádzačom prostredníctvom kuriérnej služby ako aj prostredníctvom e-mailu, doručeného toho istého dňa, pričom lehotu na doručenie vysvetlenia stanovil najneskôr do 16. 1. 2017. Uchádzač XX doručil svoje vysvetlenie ponuky, resp. doplnenie predložených dokladov kontrolovanému 23. 12. 2016, uchádzač XX 12. 1. 2017 a uchádzač XX 9. 1. 2017.

37. V zmysle Zápisnice z vyhodnotenia ponúk „Ostatné“ (vyhodnotenie splnenia podmienok účasti) komisia pokračovala vo vyhodnocovaní predložených ponúk 16. 1. 2017, kedy vyhodnotila jednotlivými uchádzačmi predložené vysvetlenia a doplnené doklady a konštatovala, že všetci traja uchádzači splnili podmienky účasti a požiadavky na predmet zákazky, na základe čoho budú zaradení do procesu vyhodnocovania ponúk podľa § 53 zákona o verejnom obstarávaní.
38. Kontrolovaný podľa § 52 ods. 3 zákona o verejnom obstarávaní odoslal 16. 1. 2017 (predložené poštové podacie lístky) všetkým uchádzačom oznámenie o otváraaní častí ponúk, označených ako „Kritériá“, ktoré bolo doručené 18. 1. 2017, 21. 1. 2017 a 23. 1. 2017. Kontrolovaný informoval uchádzačov, že otváranie častí ponúk „Kritériá“ sa uskutoční 24. 1. 2017 o 09:00 hod. na adrese kontaktného miesta.
39. Kontrolovaný 16. 1. 2017 odoslal úradu informáciu v zmysle § 166 ods. 1 písm. b) zákona o verejnom obstarávaní, že nedošlo k vylúčeniu žiadneho uchádzača, záujemcu alebo účastníka pred otváraním častí ponúk označených ako „Kritériá“.
40. Kontrolovaný 24. 1. 2017 uskutočnil otváranie častí ponúk, označených ako „Kritériá“, na ktorom sa v zmysle vyhotovenej Zápisnice z otvárania obálok s ponukami „Kritériá“ nezúčastnil žiadny uchádzač. Komisia kontrolovaného uviedla v Zápisnici nasledovné návrhy uchádzačov na plnenie stanoveného kritéria - najnižšia cena:
- uchádzač XX - 496 850,00 EUR bez DPH,
 - uchádzač XX - 468 000,00 EUR bez DPH,
 - uchádzač XX - 478 000,00 EUR bez DPH.
41. Listom „Zaslanie zápisnice z otvárania ponúk, časť „Kritériá““ z 24. 1. 2017, kontrolovaný odoslal uvedenú Zápisnicu v súlade s § 52 ods. 4 zákona o verejnom obstarávaní všetkým uchádzačom 24. 1. 2017 (predložené poštové podacie lístky), doručeným 26. 1. 2017 a 30. 1. 2017.
42. V Zápisnici z vyhodnotenia ponúk „Kritériá“ z 24. 1. 2017 vyhotovenej podľa § 53 ods. 9 zákona o verejnom obstarávaní komisia kontrolovaného konštatovala, že všetci uchádzači splnili požiadavky na predmet zákazky a ponuky spĺňajú aj náležitosti podľa súťažných podkladov pre časť „Kritériá“, ako aj skutočnosť, že najnižšia ponuka nevykazovala charakter mimoriadne nízkej ponuky podľa § 53 ods. 3 zákona o verejnom obstarávaní. Komisia identifikovala ako úspešného uchádzača, spoločnosť XX, nakoľko predložil ponuku s najnižšou cenou. V zápisnici komisia zároveň uviedla, že nenastali dôvody, pre ktoré by člen komisie odmietol podpísať vyhodnotenie alebo zápisnicu podpísal s výhradou.
43. Oznámenie o výsledku vyhodnotenia ponúk s uvedením informácie o prijatí jeho ponuky na dodanie predmetu zákazky odoslal kontrolovaný úspešnému uchádzačovi listom z 24. 1. 2017, odoslaným 25. 1. 2017 a doručeným 30. 1. 2017, s uvedením informácie o zapísaní konečných užívateľov výhod v registri konečných užívateľov výhod, vedenom úradom a s uvedením informácie o účinnosti zákona č. 315/2016 Z. z. o registri partnerov verejného sektora a o zmene a doplnení niektorých zákonov od 1. 2. 2017. Kontrolovaný zároveň informoval úspešného uchádzača, že bude vyzvaný na poskytnutie súčinnosti podľa § 56 ods. 10 zákona o verejnom obstarávaní.
44. Neúspešným uchádzačom kontrolovaný odoslal podľa poštového podacieho lístka 25. 1. 2017, oznámenie o výsledku vyhodnotenia ponúk podľa § 55 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní s informáciou, že vo verejnom obstarávaní neuspeli s uvedením identifikácie úspešného uchádzača a zostaveného poradia jednotlivých uchádzačov podľa výšky ich návrhu na plnenie kritéria s uvedením informácie o lehote na podanie námietok podľa § 170 ods. 3 písm. f)

zákona o verejnom obstarávaní. Uvedené oznámenie bolo neúspešným uchádzačom doručené 30. 1. 2017 a 7. 2. 2017.

45. Kontrolovaný 1. 2. 2017 uverejnil v profile verejného obstarávateľa informáciu o výsledku vyhodnotenia ponúk a poradie uchádzačov v zmysle § 55 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní.
46. Dňa 13. 2. 2017 kontrolovaný odoslal úradu informáciu podľa § 166 ods. 1 písm. c) zákona o verejnom obstarávaní, že bolo všetkým uchádzačom a účastníkom, ktorých ponuky sa vyhodnocovali, doručené oznámenie o výsledku vyhodnotenia ponúk, s uvedením dátumu doručenia oznámenia o výsledku vyhodnotenia ponúk 10. 2. 2017.
47. Z predloženej dokumentácie vyplýva, že kontrolovaný vykonal predĺženie stanovenej lehoty viazanosti ponúk do 31. 12. 2017, pričom túto skutočnosť oznámil všetkým uchádzačom listom „Predĺženie lehoty viazanosti ponúk“ z 11. 5. 2017, zaslaným prostredníctvom e-mailu. V tejto súvislosti kontrolovaný 10. 5. 2017 uverejnil informáciu o predĺžení lehoty viazanosti ponúk ako doplnenie súťažných podkladov v profile verejného obstarávateľa a vo Vestníku verejného obstarávania č. 95/2017 z 15. 5. 2017, zn. 6863-IOX publikoval oznámenie o dodatočných informáciách, informáciách o neukončenom konaní alebo korigende a v Úradnom vestníku EÚ S 091/2017 z 12. 5. 2017, č. 180007.
48. Preskúmanie úkonov kontrolovaného pred uzavretím zmluvy pri postupe zadávania predmetnej zákazky bolo vykonané vo vzťahu k vyššie uvedeným uskutočneným úkonom kontrolovaného, pričom z predloženej dokumentácie je posledným úkonom, ktorý bol objektom preskúmania, uvedené predĺženie lehoty viazanosti ponúk.

Výzva úradu na vyjadrenie sa ku skutočnostiam zisteným v konaní o preskúmanie úkonov kontrolovaného pred uzavretím zmluvy

49. Úrad listom č. 9268-7000/2017-ODII/3 z 27. 6. 2017, doručeným dňa 3. 7. 2017, v zmysle § 173 ods. 13 zákona o verejnom obstarávaní vyzval kontrolovaného na vyjadrenie sa ku skutočnostiam zisteným v konaní o preskúmanie úkonov kontrolovaného pred uzavretím zmluvy, a to v lehote 5 pracovných dní odo dňa doručenia tejto výzvy. Zároveň úrad v predmetnej výzve uviedol, že lehota podľa § 175 ods. 5 zákona o verejnom obstarávaní neplynie od vydania tejto výzvy do doručenia vyjadrenia kontrolovaného alebo do uplynutia lehoty na jeho doručenie, podľa toho, ktorá skutočnosť nastane skôr.
50. V nadväznosti na vyššie uvedené úrad poukazuje na to, že v súťažných podkladoch, časť IX. Opis predmetu zákazky, kontrolovaný uviedol nasledovné požiadavky na predmet zákazky, cit.:

„Požadované technické parametre:

Technológia priameho osvetlenia z digitálnych dát

Materiál fotorezist:

Rozmer spracovávaného panela: 290 mm x 480 mm, energia pri expozícii 40 mJ/cm²

Požadovaná vlnová dĺžka v rozsahu **od 385 nm do 405 nm**

Minimálny počet spracovaných strán za hodinu: 200

Materiál nespájkovacia maska

Rozmer spracovávaného panela: 290 mm x 480 mm, energia pri expozícii 200 mJ/cm²

Požadovaná vlnová dĺžka v rozsahu od 365 nm do 375 nm

Minimálny počet spracovaných strán za hodinu: 64

Zariadenie pracujúce na báze DMD technológie musí mať minimálne 3 LED fotohlavy s premennou vlnovou dĺžkou alebo

Zariadenie musí pracovať s technológiou „Single Beam, Large Scan Optics (LSO), Multi Wave Diode Laser“

Pri rovnakej výkonnosti panelov za hodinu je dvojitý stôl výhodou.

Dvojitý stôl nie je podmienkou, ktoré musí zariadenie spĺňať.

Životnosť svetelného zdroja minimálne 8000 hodín

Počet registračných kamier minimálne 2

Minimálny vodič medzera 30 μm (hodnota musí byť 30 a menej)

Front/back registrácia $\pm 10 \mu\text{m}$ (hodnota musí byť ± 10 a menej)

Pozičná presnosť $\pm 10 \mu\text{m}$ (hodnota musí byť ± 10 a menej)

Zariadenie musí byť schopné unikátneho číslovania po krokoch

Musí byť prítomný Hepa filter

Software musí byť schopný spolupracovať so systémom UCAM

Všetky technické parametre musia byť v požadovaných intervaloch.“

51. Preskúmaním predloženej ponuky, časti „Ostatné“ úspešného uchádzača, XX, bolo zistené, že v predloženej ponuke, príloha č. 3 súťažných podkladov „Technická špecifikácia cenovej ponuky“, uviedol tento nasledovné navrhované parametre predmetu zákazky:

Materiál fotorezist:

Rozmer spracovávaného panela: 290 mm x 480 mm, energia pri expozícii 40 mJ/cm²

Vlnová dĺžka pri expozícii

375 nm do 400 nm

Minimálny počet spracovaných strán za hodinu:

200 ks

52. Úrad identifikoval, že požiadavka kontrolovaného uvedená v technickej špecifikácii opisu predmetu zákazky, týkajúca sa parametra pre položku „Materiál fotorezist“ – vlnová dĺžka pri expozícii, bola stanovená v rozsahu **od 385 nm do 405 nm** a v ponuke úspešného uchádzača bol uvedený parameter pre položku „Materiál fotorezist“ – vlnová dĺžka pri expozícii, uvedený v odlišnom rozsahu, a to od **375 nm do 400 nm**.
53. V predmetnom liste úrad vyzval kontrolovaného, aby sa vyjadril k zisteniu úradu, že kontrolovaný postupoval pri vyhodnocovaní predložených ponúk v rozpore s § 53 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní a tiež v rozpore s § 10 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní, konkrétne v rozpore s princípom transparentnosti, nediskriminácie a rovnakého zaobchádzania, nakoľko bez využitia inštitútu vysvetlenia podľa § 53 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní vyhodnotil uchádzača XX, ako spĺňajúceho všetky požiadavky na predmet zákazky napriek tomu, že z predloženej dokumentácie nevyplýva splnenie požiadaviek stanovených kontrolovaným zo strany úspešného uchádzača XX na predmet zákazky, konkrétne technického parametra pre položku „Materiál fotorezist“ – vlnová dĺžka pri expozícii predmetu zákazky, pre ktorú boli úradom identifikované nezrovnalosti alebo nejasnosti v údajoch poskytnutých týmto uchádzačom, pričom takéto konanie mohlo mať vplyv na výsledok verejného obstarávania, nakoľko úspešným uchádzačom sa stal uchádzač, z ktorého ponuky nevyplýva splnenie požiadaviek stanovených kontrolovaným úspešným uchádzačom na predmet zákazky.

Vyjadrenie kontrolovaného ku skutočnostiam zisteným v konaní o preskúmanie úkonov kontrolovaného pred uzavretím zmluvy

54. V úradom stanovenej lehote, dňa 11. 7. 2017 kontrolovaný doručil svoje písomné vyjadrenie k zisteným skutočnostiam prostredníctvom listu „Vyjadrenie kontrolovaného k zisteniam v rámci konania o preskúmaní úkonov pre uzavretím zmluvy“ zo 7. 7. 2017 (ďalej len „vyjadrenie“).
55. V doručenom vyjadrení kontrolovaný uviedol, že spoločnosť Speed & Quality Prototypes, s.r.o. ako dlhodobo etablovaná spoločnosť zaoberajúca sa výrobou plošných spojov dokonale pozná trh v uvedenom segmente s príslušnými technológiami, ich špecifikáciami aj technickými parametrami, vrátane technológie priameho osvetlenia z digitálnych dát. Dvaja odborníci kontrolovaného s dlhoročnou praxou v oblasti výroby plošných spojov a poznaním jednotlivých technológií pre výrobu plošných spojov, boli aj členovia komisie vo verejnom obstarávaní a boli oboznámení s technológiami používanými na výrobu dosiek s plošnými spojmi od rôznych svetových výrobcov, napr.: Dainippon, Orbotech, Schmoll Maschinen, Printprocess a pod.
56. Kontrolovaný ďalej uviedol, že v rámci prípravy na vyhodnocovanie ponúk sa členovia komisie oboznámili aj s prieskumom trhu, ktorý bol realizovaný pre stanovenie predpokladanej hodnoty zákazky. Medzi oslovenými subjektmi na vypracovanie cenovej ponuky v rámci prieskumu trhu bola aj spoločnosť XX, ktorá vypracovala cenovú ponuku na dodávku zariadenia značky XX od výrobcu XX. V predloženej cenovej ponuke bola uvedená aj požadovaná špecifikácia parametra „vlnová dĺžka pri expozícii“ s požadovanou hodnotou 405 nm. Kontrolovaný ďalej vo svojom vyjadrení poukázal na priebeh vyhodnocovania predložených ponúk z hľadiska požiadaviek na predmet zákazky, pričom uviedol, cit.: „bolo potrebné, aby obstarávané zariadenie generovalo svetelný (laserový) lúč s vlnovou dĺžkou 385 nm a 405 nm. Tieto dve vlnové dĺžky sú potrebné na spracovanie materiálu fotorezist a fotomaska. Komisia konštatovala, že uchádzač XX predložil v ponuke technológiu konkrétnej značky XX od výrobcu XX. Ponúkané zariadenie je schopné generovať laserový lúč v rozsahu od 375 do 405 nm, čím spĺňa požiadavky na predmet zákazky. Komisia, poznajúc parametrické hodnoty konkrétneho zariadenia, prehliadla údaj uchádzača o vlnovej dĺžke pri expozícii (400 nm), ktorý je zrejmom chybou pri písaní ponuky zo strany tohto uchádzača. Zo strany komisie nebola žiadna odborná pochybnosť (aj keď došlo k prehliadnutiu chybného údaja), že by konkrétne zariadenie XX nedisponovalo vlnovou dĺžkou 405 nm. Súčasne je všeobecne známe, že dnešné fotorezisty používané vo výrobe PCB sú polymerizovateľné pri vlnovej dĺžke 385nm a 405 nm.“ Kontrolovaný uviedol tiež vysvetlenie týkajúce sa rozšírenia požadovaného intervalu vlnovej dĺžky v ponuke uchádzača už od 375 nm, ktoré, cit.: „.... je ekvivalentným plnením predmetu zákazky, ktorý spočíva v odlišnom technickom riešení poskytujúcom lepší výsledok, resp. splňujúcim ten istý požadovaný účel využitia (t.j. možnosť polymerizovať aj pri vlnovej dĺžke 385 nm a 405 nm), avšak má kvalitatívne lepšie vlastnosti a technické parametre (rozširuje interval vlnovej dĺžky v nm, v ktorom je zariadenie schopné generovať laserový lúč), čo je reálnou výhodou ponúkanej technológie.“
57. Kontrolovaný ďalej vo svojom vyjadrení uviedol, že až na základe výzvy úradu na vyjadrenie ku skutočnostiam zisteným v konaní o preskúmanie úkonov kontrolovaného doručenej 3. 7. 2017 zistil, že došlo k nesúladu technického parametra medzi požadovanou hodnotou vlnovej dĺžky expozície u fotorezistu (405 nm) a ponukovou hodnotou uchádzača XX (400 nm). Vo svojom vyjadrení kontrolovaný ďalej uviedol, že preveril predloženú ponuku v rámci prieskumu trhu vypracovanú týmto uchádzačom, ktorá bola vypracovaná na dodávku zariadenia XX od výrobcu XX, pričom táto ponuka akceptovala aj požadovanú špecifikáciu parametra „vlnová dĺžka pri expozícii“ s hodnotou 405 nm, ktorej kópiu kontrolovaný predložil ako prílohu č. 1 vyjadrenia.

58. Z predloženého vyjadrenia ďalej vyplýva, že kontrolovaný požiadal úspešného uchádzača o vyjadrenie a vysvetlenie zistenej skutočnosti. Kontrolovaný predložil úradu list úspešného uchádzača zo 4. 7. 2017 „Opravná doložka (odstránení zrejme vady v psaní)“ adresovaný kontrolovanému, v ktorej úspešný uchádzač uviedol, že predkladá opravenú prílohu č. 3 časti ponuky „Ostatné“ z 8. 12. 2016, v ktorej došlo k preklepu v položke „Materiál fotorezist“ pre parameter „Vlnová dĺžka pri expozícii“, kde je správny údaj 375 až 405 nm, čo okrem iného vyplýva zo všetkých bežne dostupných technických dokumentov k výrobku. Úspešný uchádzač vo svojom vysvetlení taktiež uviedol, cit.: „Na trhu existujú resisty, ktoré pracujú v rozmedzí 375-385 nm a druhé, ktoré pracujú ve spektru do 405 nm. Tedy všetci výrobcovia fotorezistu využívajú tento údaj 405 nm. V danom technickom obore sa preto jedná o všeobecne daný jav (tzv. norieta). I z toho je patrné, že 400 je zřejmý překlep. Odtraňuji tedy tímto **zřejmou vadu v psaní** v příloze č. 3 zadání, kde **opravuji rozměr „Vlnové dĺžky expozicie“ z 375 – 400 nm na 375 – 405 nm.**“
59. Kontrolovaný spolu s listom úspešného uchádzača obsahujúceho vysvetlenie nezrovnalosti v jeho predloženej ponuke spôsobenú chybou v písaní, súčasne predložil vyjadrenie výrobcovi dodávaného zariadenia XX, spoločnosti XX zo 4. 7. 2017, adresovaného úspešnému uchádzačovi, v ktorom uviedol, že zariadenie XX, pracuje pri osvite fotorezistu s vlnovými dĺžkami 375 nm až 405 nm (ďalej len „vyjadrenie výrobcu“).
60. Kontrolovaný v závere svojho vyjadrenia uviedol, že, cit.: „Uvedené skutočnosti dostatočne odôvodňujú a dokladujú, že ponuka spoločnosti XX spĺňala a spĺňa požiadavky na predmet zákazky ponukou zariadenia XX a toto vysvetliteľné opomenutie zo strany komisie a chyba v písaní zo strany úspešného uchádzača nemožno klasifikovať ako porušenie základných princípov verejného obstarávania. A teda ani porušenie princípu rovnakého zaobchádzania a princípu nediskriminácie, nakoľko žiadny subjekt (uchádzač) nebol žiadnym spôsobom zvýhodňovaný alebo znevýhodňovaný. Rovnako predmetné opomenutie a chyba v písaní nemôžu mať v konečnom dôsledku vplyv na výsledok verejného obstarávania.“

Právny rámec

61. 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.
62. Podľa § 53 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní vyhodnocovanie ponúk komisiou je neverejné. Komisia vyhodnotí ponuky z hľadiska splnenia požiadaviek verejného obstarávateľa alebo obstarávateľa na predmet zákazky alebo koncesie a v prípade pochybností overí správnosť informácií a dôkazov, ktoré poskytnú uchádzači; ak ide o zákazku v oblasti obrany a bezpečnosti, komisia vyhodnotí ponuky aj z hľadiska požiadaviek na bezpečnosť a ochranu utajovaných skutočností a bezpečnosť dodávok. Ak verejný obstarávateľ alebo obstarávateľ vyžadoval od uchádzačov zábezpeku, komisia posúdi zloženie zábezpeky. Ak komisia identifikuje nezrovnalosti alebo nejasnosti v informáciách alebo dôkazoch, ktoré uchádzač poskytol, **písomne požiada o vysvetlenie ponuky a ak je to potrebné aj o predloženie dôkazov.** Vysvetlením ponuky nemôže dôjsť k jej zmene. **Za zmenu ponuky sa nepovažuje odstránenie zrejmych chýb v písaní a počítaní.**
63. Podľa § 53 ods. 4 zákona o verejnom obstarávaní komisia zohľadní vysvetlenie ponuky uchádzačom v súlade s požiadavkou podľa odseku 1 alebo odôvodnenie mimoriadne nízkej ponuky uchádzačom, ktoré vychádza z predložených dôkazov.

64. Podľa § 53 ods. 5 zákona o verejnom obstarávaní verejný obstarávateľ a obstarávateľ vylúčia ponuku, ak
- a) uchádzač nezložil zábezpeku podľa určených podmienok,
 - b) ponuka nespĺňa požiadavky na predmet zákazky alebo koncesie uvedené v dokumentoch potrebných na vypracovanie ponuky,**
 - c) uchádzač nedoručí písomné vysvetlenie ponuky na základe požiadavky podľa odseku 1 do**
 - 1. dvoch pracovných dní odo dňa odoslania žiadosti o vysvetlenie, ak komisia neurčila dlhšiu lehotu a komunikácia sa uskutočňuje prostredníctvom elektronických prostriedkov,**
 - 2. piatich pracovných dní odo dňa doručenia žiadosti o vysvetlenie, ak komisia neurčila dlhšiu lehotu a komunikácia sa uskutočňuje inak ako podľa prvého bodu,**
 - d) uchádzačom predložené vysvetlenie ponuky nie je svojim obsahom v súlade s požiadavkou podľa odseku 1,
 - e) uchádzač nedoručí písomné odôvodnenie mimoriadne nízkej ponuky do piatich pracovných dní odo dňa doručenia žiadosti, ak komisia neurčila dlhšiu lehotu,
 - f) uchádzačom predložené vysvetlenie mimoriadne nízkej ponuky a dôkazy dostatočne neodôvodňujú nízku úroveň cien alebo nákladov najmä s ohľadom na skutočnosti podľa odseku 2,
 - g) uchádzač poskytol nepravdivé informácie alebo skreslené informácie s podstatným vplyvom na vyhodnotenie ponúk,
 - h) uchádzač sa pokúsil neoprávnene ovplyvniť postup verejného obstarávania.
65. Podľa § 173 ods. 11 zákona o verejnom obstarávaní úrad môže vydať predbežné opatrenie, ktorým **pozastaví konanie kontrolovaného** najdlhšie do nadobudnutia právoplatnosti rozhodnutia podľa § 174 alebo § 175. Rozhodnutím o predbežnom opatrení môže úrad rozhodnúť, že lehoty, ktoré určil kontrolovaný a lehoty kontrolovanému, neplynú. Proti rozhodnutiu o predbežnom opatrení nemožno podať opravný prostriedok. Vydanie predbežného opatrenia nemá vplyv na povinnosti kontrolovaného pri uplatnení revízných postupov podľa tohto zákona. Úrad zverejní informáciu o vydaní predbežného opatrenia a informáciu o tom, že rozhodol, že lehoty podľa druhej vety neplynú, vo vestníku najneskôr do troch pracovných dní odo dňa vydania predbežného opatrenia.

Právne posúdenie úradom

66. Úrad v konaní o preskúmanie úkonov kontrolovaného pred uzavretím zmluvy vydal predbežné opatrenie č. 9268-7000/2017-ODII/3-PO z 31. 5. 2017, preukázateľne doručené kontrolovanému 2. 6. 2017, ktorým podľa § 173 ods. 11 zákona o verejnom obstarávaní pozastavil konanie kontrolovaného v danom postupe zadávania zákazky, a zároveň rozhodol, že lehoty, ktoré určil kontrolovaný, a taktiež lehoty, ktoré kontrolovanému stanovuje zákon o verejnom obstarávaní neplynú, a to až do nadobudnutia právoplatnosti rozhodnutia úradu podľa § 174 alebo § 175 zákona o verejnom obstarávaní vydaného v konaní o preskúmanie úkonov kontrolovaného pred uzavretím zmluvy, **z čoho plynie kontrolovanému povinnosť zdržať sa akéhokoľvek konania v predmetnom postupe zadávania zákazky** do právoplatného skončenia konania o preskúmanie úkonov kontrolovaného. Úrad vo výzve na vyjadrenie sa ku skutočnostiam zisteným v konaní o preskúmanie úkonov kontrolovaného pred uzavretím zmluvy, poukázal na vydané rozhodnutie o predbežnom opatrení a na povinnosť kontrolovaného zdržať sa úkonov v procese verejného obstarávania.
67. Z predloženého vyjadrenia kontrolovaného a z priložených listinných dôkazov je zrejmé, že kontrolovaný požiadal úspešného uchádzača XX o vysvetlenie k zistenej skutočnosti uvedenej vo výzve úradu. Uvedený procesný úkon kontrolovaného v rámci verejného obstarávania

predstavuje žiadosť o vysvetlenie predloženej ponuky podľa § 53 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní.

68. Z predložených dokumentov ďalej vyplýva, že uchádzač XX doručil písomné vysvetlenie ponuky na základe požiadavky kontrolovaného o vysvetlenie, listom zo 4. 7. 2017, v ktorom uviedol, že došlo k zrejmej chybe v písaní pri vyplňaní prílohy č. 3 súťažných podkladov „Technická špecifikácia cenovej ponuky“. Súčasne predložil opravenú prílohu č. 3 súťažných podkladov a ako dôkaz predložil potvrdenie výrobcu obstarávaného zariadenia zo 4. 7. 2017, osvedčujúceho skutočnosť, že dodávané zariadenie pracuje pri kontrolovaným požadovanej vlnovej dĺžke ako technickom parametre technológie uvedeného v opise predmetu zákazky. Z úradu doručených dokumentov ďalej vyplýva, že kontrolovaný odovzdal svoje vyjadrenie spolu s prílohami (vyjadrenie úspešného uchádzača zo 4. 7. 2017) adresované úradu na prepravu prostredníctvom prepravcu 7. 7. 2017.
69. Po preskúmaní predložených dokumentov v spojení s vyjadrením kontrolovaného, úrad konštatuje, že kontrolovaný požiadanim úspešného uchádzača XX o vysvetlenie ním predloženej ponuky podľa § 53 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní, týkajúce sa nezrovnalosti v údajoch uvedených v technickej špecifikácii predmetu zákazky, konal **v rozpore s § 173 ods. 11** zákona o verejnom obstarávaní, nakoľko **porušil povinnosť zdržať sa akéhokoľvek konania** v predmetnom postupe zadávania zákazky do právoplatného skončenia konania o preskúmanie úkonov kontrolovaného.
70. Úrad sa zaoberal predloženým vyjadrením kontrolovaného, ako aj predloženými listinnými dôkazmi a má za to, že vzhľadom na povinnosť kontrolovaného zdržať sa všetkých úkonov v postupe zadávania zákazky, predložené vyjadrenie kontrolovaného, že nezrovnalosť v ponuke uchádzača XX, bola spôsobená zrejmovou chybou v písaní z jeho strany, nie je možné akceptovať, nakoľko sa opiera a vychádza z poskytnutého vysvetlenia úspešného uchádzača ako aj vyjadrenia výrobcu získaného na základe procesného úkonu kontrolovaného vykonaného v rozpore so zákonom o verejnom obstarávaní.
71. K časti vyjadrenia kontrolovaného objasňujúceho postup jednotlivých členov komisie, ktorí vychádzali pri vyhodnocovaní predloženej ponuky uchádzača XX okrem predloženej ponuky, zo svojich odborných znalostí jednotlivých technológií na relevantnom trhu a na základe predchádzajúceho oboznámenia sa s výsledkom prieskumu trhu, a to s dokladom predloženým uchádzačom XX z 16. 9. 2016 obsahujúceho informácie, že ním dodávané zariadenie spĺňa všetky požadované technické parametre, úrad uvádza, že ponuky predložené v rámci prieskumu trhu, ako aj všetky doklady takto získané, slúžia predovšetkým na zlepšenie prehľadu verejného obstarávateľa o situácii na relevantnom trhu a na ich základe sa stanovuje predpokladaná hodnota zákazky. Doklady predložené hospodárskymi subjektmi v rámci vykonaného prieskumu trhu nie je možné posudzovať z rovnakého hľadiska ako predložené ponuky uchádzačov v samotnom verejnom obstarávaní, nakoľko cenová ponuka ani údaje uvedené pri prieskume trhu žiadnym spôsobom nezaväzuje hospodársky subjekt a tento nenesie zodpovednosť za deklarované informácie a skutočnosti. Berúc do úvahy vyjadrenie kontrolovaného v časti, že predložené ponuky na dodanie predmetu zákazky boli vyhodnocované členmi komisie, ktorí sú oboznámení s dodávanými technológiami jednotlivých zariadení, vrátane technológie zariadenia XX dodávaného úspešným uchádzačom a ich technickými parametrami, úrad má za to, že vyjadrenie kontrolovaného odvolávajúceho sa na výlučne odborné znalosti členov komisie, nakoľko ostatné predložené tvrdenia a dôkazy nie je možné akceptovať z vyššie uvedených dôvodov, je nepostačujúce.
72. Vzhľadom na vyššie uvedené úrad uvádza, že z predloženej dokumentácie, berúc do úvahy aj relevantné vyjadrenie kontrolovaného k zisteniam úradu, nie je možné konštatovať

preukázanie splnenia požiadaviek na predmet zákazky zo strany tohto uchádzača, nakoľko splnenie technických požiadaviek na predmet zákazky zo strany úspešného uchádzača XX z predloženej dokumentácie nevyplýva. Zároveň napriek vyjadreniu kontrolovaného, že ide o zrejmu chybu v písaní v ponuke uchádzača XX, táto skutočnosť nie je v predložených dokumentoch zachytávajúcich vyhodnocovanie predložených ponúk komisiou kontrolovaného zachytená a nie je zrejme, či a na základe akých presných informácií a skutočností vyhodnotila komisia kontrolovaného ponuku úspešného uchádzača XX ako spĺňajúcu požiadavky kontrolovaného na predmet zákazky stanovené kontrolovaným v opise predmetu zákazky, napriek ich zrejmemu nesúladu vo vyššie uvedených technických parametroch.

73. Úrad uvádza, že bez využitia inštitútu vysvetlenia ponuky podľa § 53 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní k predmetu zákazky vykonaného v súlade so zákonom o verejnom obstarávaní v rámci procesu vyhodnocovania predložených ponúk a relevantného preukázania splnenia všetkých technických požiadaviek kontrolovaného na predmet zákazky, nie je možné skonštatovať preukázanie splnenia všetkých požiadaviek na predmet zákazky úspešným uchádzačom XX z predloženej ponuky, nakoľko chybný/nesprávny údaj v nej uvedený je nevyhnutný za účelom dodržania všetkých princípov verejného obstarávania preukázateľne preskúmať a následne vyhodnotiť komisiou kontrolovaného.
74. V nadväznosti na vyššie uvedené ustanovenia zákona o verejnom obstarávaní sú verejný obstarávateľ a obstarávateľ, resp. osoba podľa § 8 zákona o verejnom obstarávaní **povinní v celom procese verejného obstarávania postupovať v súlade so zákonom o verejnom obstarávaní a dodržiavať základné princípy verejného obstarávania**, princíp rovnakého zaobchádzania, princíp nediskriminácie hospodárskych subjektov, princíp transparentnosti, princíp proporcionality a princíp hospodárnosti a efektívnosti, ktoré majú slúžiť k zabezpečeniu rozvoja účinnej hospodárskej súťaže medzi spoločnosťami, ktoré sa zúčastňujú na verejnom obstarávaní zákaziek na dodanie tovarov, zákaziek na uskutočnenie stavebných prác a zákaziek na poskytnutie služieb. Z toho vyplýva požiadavka, aby mal každý záujemca a uchádzač vo verejnom obstarávaní rovnaké možnosti.
75. Podstata princípu rovnakého zaobchádzania a princípu nediskriminácie spočíva v tom, že verejný obstarávateľ, obstarávateľ, resp. osoba podľa § 8 zákona o verejnom obstarávaní majú povinnosť voči všetkým uchádzačom a záujemcom postupovať rovnako, **a teda ani jeden subjekt nesmie byť žiadnym spôsobom zvýhodňovaný alebo znevýhodňovaný**. Princíp rovnakého zaobchádzania a princíp nediskriminácie predstavuje požiadavku zákona o verejnom obstarávaní na odstránenie subjektívneho hodnotenia v procese verejného obstarávania a zabezpečenie objektívneho prístupu k záujemcom i uchádzačom a jeho cieľom je napomôcť rozvoju zdravej a skutočnej hospodárskej súťaže medzi subjektmi, ktoré sa zúčastňujú verejného obstarávania.
76. Nevyhnutnou súčasťou riadneho uplatnenia **princípu transparentnosti** je teda taký postup kontrolovaného, ktorým je zabezpečená náležitá **preskúmateľnosť** každého úkonu kontrolovaného vykonaného v súvislosti so zadávaním zákazky, a teda aj **úkonu vyhodnotenia ponúk, konkrétne splnenia požiadaviek na predmet zákazky**. Základom tohto princípu je zabezpečiť prehľadnosť a verejnú kontrolovateľnosť celého procesu verejného obstarávania, čo sa realizuje jednak čo najväčšou mierou informovanosti záujemcov alebo uchádzačov, ako aj verejnosti o priebehu verejného obstarávania a takisto sa riadi zásadou dostatočného odôvodňovania všetkých úkonov, ktoré verejný obstarávateľ realizuje, aby bol jeho postup predvídateľný a v súlade so zásadou právnej istoty. Rozsah samotného odôvodnenia úkonu kontrolovaného nemožno určiť všeobecne, nakoľko závisí od povahy konkrétnej veci. Musí však obsahovať identifikáciu všetkých podstatných skutočností a východísk, ktoré viedli

kontrolovaného k vykonaniu daného úkonu, pričom tieto skutočnosti a východiská musia byť usporiadané v logických súvislostiach.

77. Úrad má za to, že v prípade nesúlady alebo rozporu údajov uvedených v ponuke predloženej uchádzačom je kontrolovaný vždy povinný využiť inštitút vysvetlenia ponuky podľa § 53 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní. Toto ustanovenie totiž celkom jednoznačne stanovuje, že **ak komisia identifikuje nezrovnalosti alebo nejasnosti v informáciách alebo dôkazoch, ktoré uchádzač poskytol, písomne požiada o vysvetlenie ponuky a ak je to potrebné aj o predloženie dôkazov.** Z tohto vyplýva, že sa nejedná o možnosť, ale o povinnosť verejného obstarávateľa, ako aj osoby podľa § 8 zákona o verejnom obstarávaní aplikovať inštitút vysvetlenia, toto vysvetlenie náležite preskúmať a v prípade, ak vyvstanú nové otázky, ktoré predtým verejný obstarávateľ nežiadal vysvetliť alebo je potrebné objasniť nejaké ďalšie pochybnosti, ktoré spôsobujú nejasnosti v skutkovom stave, je verejný obstarávateľ povinný využiť inštitút vysvetlenia ponuky aj opakovane. Je pritom možné očakávať, že prípadným vysvetlením týchto okolností by došlo k vyjasneniu skutkového stavu, na základe ktorého by bolo možné posúdiť, či ponuka uchádzača spĺňa alebo nespĺňa požiadavky kontrolovaného.
78. Stanovenie technického opisu predmetu zákazky je vo výlučnej kompetencii verejného obstarávateľa. Verejný obstarávateľ si sám určuje aké hodnoty, parametre či konkrétne vlastnosti musí daný obstarávaný tovar spĺňať. Tento podrobný opis predmetu zákazky by mal verejnému obstarávateľovi zabezpečiť dodanie takého tovaru, ktorý bude plne zodpovedať jeho požiadavkám. Z uvedeného dôvodu je preto nevyhnutné, aby ponuka uchádzača, ktorý má v záujme stať sa úspešným, spĺňala všetky požiadavky verejného obstarávateľa na predmet zákazky. Ak si verejný obstarávateľ stanovil určitý rozsah požiadaviek predmetu zákazky, je jeho povinnosťou na preukazovaní ich splnenia trvať najmä zo strany samotných uchádzačov, nakoľko práve opis predmetu zákazky je rozhodujúci pri určovaní ponukovej ceny obstarávaného tovaru zo strany uchádzačov, a to napr. z dôvodu, že práve niektoré nadštandardné požiadavky pri jednotlivých tovaroch môžu spôsobovať cenové odchýlky.
79. V súvislosti s konaním kontrolovaného pri vyhodnocovaní ponúk z hľadiska splnenia požiadaviek na predmet zákazky úrad uvádza, že kontrolovaný postupoval pri vyhodnocovaní predložených ponúk **v rozpore s § 53 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní a tým tiež v rozpore s § 10 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní**, konkrétne v rozpore s princípom transparentnosti, nediskriminácie a rovnakého zaobchádzania, nakoľko bez využitia inštitútu vysvetlenia podľa § 53 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní vyhodnotil uchádzača XX, ako spĺňajúceho všetky požiadavky na predmet zákazky napriek tomu, že predložená ponuka obsahuje nezrovnalosť v technickej špecifikácii dodávaného predmetu zákazky, konkrétne pre položku technického parametra – vlnová dĺžka pri expozícii, predmetu zákazky, pričom takéto konanie **mohlo mať vplyv na výsledok** verejného obstarávania, nakoľko úspešným uchádzačom sa stal uchádzač, z ktorého ponuky nevyplýva splnenie požiadaviek stanovených kontrolovaným úspešným uchádzačom na predmet zákazky.
80. Podľa § 175 ods. 1 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní, ak úrad v konaní o preskúmanie úkonov kontrolovaného zistí, že postupom kontrolovaného bol porušený tento zákon a porušenie malo alebo mohlo mať vplyv na výsledok verejného obstarávania, rozhodnutím nariadi vo vzťahu k zákazke alebo jej časti odstrániť protiprávny stav. Úrad identifikoval, že porušenie zákona o verejnom obstarávaní, konkrétne **porušenie § 53 ods. 1 v nadväznosti na § 10 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní, mohlo mať vplyv na výsledok verejného obstarávania**, keďže zákon o verejnom obstarávaní bol kontrolovaným porušený v procese vyhodnocovania splnenia požiadaviek na predmet zákazky úspešným uchádzačom.

81. Podľa § 175 ods. 8 zákona o verejnom obstarávaní je úrad povinný v rozhodnutí, v ktorom konštatuje porušenie tohto zákona kontrolovaným, uviesť všetky zistené porušenia tohto zákona, ktoré mali alebo mohli mať vplyv na výsledok verejného obstarávania spolu s údajom, či zistené porušenie malo alebo mohlo mať vplyv na výsledok verejného obstarávania a uviesť stručný návod pre kontrolovaného, ako v druhovo rovnakej veci v budúcnosti predísť porušeniu tohto zákona.
82. V súvislosti s konaním kontrolovaného pri vyhodnocovaní splnenia požiadaviek na predmet zákazky úrad uvádza, že kontrolovaný postupoval **v rozpore s § 53 ods. 1 v nadväznosti na § 10 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní**, keď pri vyhodnocovaní predloženej ponuky uchádzača XX komisia kontrolovaného neidentifikovala nezrovnalosť v predloženej ponuke týkajúcej sa technickej špecifikácie predmetu zákazky a nepožiadala ho písomne o vysvetlenie ponuky a následne túto skutočnosť nezaznamenala v príslušnom dokumente za účelom zabezpečenia preskúmateľnosti procesu verejného obstarávania. Aby sa kontrolovaný v budúcnosti vyhol takémuto nezákonnému konaniu, musí pri vyhodnocovaní predložených ponúk postupovať dôkladne a vyhodnocovať predložené ponuky na základe predložených dokladov a v súlade s požiadavkami stanovenými v opise predmetu zákazky. V prípade, ak z predloženej ponuky vyplýva akákoľvek nezrovnalosť, úrad odporúča kontrolovanému, aby postupoval podľa § 53 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní a písomne požiadal uchádzača o vysvetlenie. Uvedené je nevyhnutné vykonať aj v tom prípade, ak podľa názoru odbornej komisie (komisia na vyhodnotenie ponúk) ide o zrejmu chybu v písaní, a to za účelom dodržania princípov transparentnosti, aby sa predišlo akémukoľvek možnému spochybneniu postupu kontrolovaného v budúcnosti a zároveň aby boli úkony kontrolovaného preskúmateľné. V súvislosti s uvedeným úrad poukazuje aj na § 53 ods. 5 písm. c) zákona o verejnom obstarávaní a to v nadväznosti na povinnosť dodržiavania stanoveným lehôt pri postupe podľa § 53 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní a povinnosť zdokumentovať celý priebeh verejného obstarávania s dôrazom na preskúmateľnosť rozhodnutí prijatých vo všetkých fázach verejného obstarávania, bez ohľadu na použité prostriedky komunikácie podľa § 24 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní. Zároveň úrad kontrolovanému odporúča, aby v budúcnosti postupoval transparentne, a teda aby v dokumentácii z verejného obstarávania riadne a prehľadne zachytil všetky rozhodnutia prijaté v procese verejného obstarávania, a tak zabezpečil náležitú preskúmateľnosť každého úkonu kontrolovaného vykonaného v súvislosti so zadávaním zákazky, vrátane fázy vyhodnocovania splnenia požiadaviek na úspešného uchádzača, ak boli kontrolovaným stanovené, a teda aby kontrolovaný riadne zdokumentoval, kedy a ako sa týmito skutočnosťami zaoberal a na základe čoho konštatoval, že boli všetky požiadavky úspešným uchádzačom splnené. Zároveň úrad v rámci výkonu dohľadu upozorňuje kontrolovaného na povinnosť zdržať sa akéhokoľvek konania v postupe zadávania zákazky, ktoré je predmetom konania o preskúmvania úkonov kontrolovaného a to až do jeho právoplatného skončenia v prípade, ak bolo úradom vydané predbežné opatrenie podľa § 173 ods. 11 zákona o verejnom obstarávaní.
83. Podľa § 175 ods. 11 zákona o verejnom obstarávaní rozhodnutie podľa odseku 1 sa zároveň doručuje všetkým úradu známym uchádzačom, záujemcom a účastníkom.
84. Na základe uvedeného bolo potrebné rozhodnúť tak, ako je uvedené vo výrokovej časti tohto rozhodnutia.

Poučenie:

Proti tomuto rozhodnutiu môže kontrolovaný ako účastník konania o preskúmanie úkonov kontrolovaného a osoba podľa § 175 ods. 11 zákona č. 343/2015 Z. z. o verejnom obstarávaní a o zmene a doplnení niektorých zákonov v znení neskorších predpisov podať odvolanie podľa § 177 zákona č. 343/2015 Z. z. o verejnom obstarávaní a o zmene a doplnení niektorých zákonov v znení neskorších predpisov. Odvolanie musí byť doručené Úradu pre verejné obstarávanie, Ružová dolina 10, 821 09 Bratislava, do 10 dní odo dňa doručenia tohto rozhodnutia. Toto rozhodnutie je preskúmateľné súdom po vyčerpaní riadnych opravných prostriedkov a po nadobudnutí právoplatnosti. Podľa § 178 ods. 1 zákona č. 343/2015 Z. z. o verejnom obstarávaní a o zmene a doplnení niektorých zákonov v znení neskorších predpisov je rozhodnutie úradu právoplatné márnym uplynutím lehoty na podanie odvolania alebo dňom doručenia rozhodnutia rady podľa § 177 ods. 10 alebo ods. 12 účastníkom konania a vykonateľné uplynutím lehoty na plnenie. Ak sa osoby podľa § 177 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní vzdajú odvolania alebo vezmú svoje odvolanie späť, toto rozhodnutie nadobudne právoplatnosť dňom doručenia vzdania sa alebo späťvzatia odvolania úradu.

riaditeľka odboru dohľadu II

Rozhodnutie sa doručí

1. Speed & Quality Prototypes, s.r.o., Vlkanovská cesta 60, 976 31 Vlkanová - kontrolovaný

Na vedomie

Podľa rozdeľovníka