



ÚRAD PRE VEREJNÉ OBSTARÁVANIE

Ružová dolina 10, 821 09 Bratislava

Odbor dohľadu

Bratislava 13. 4. 2023

Číslo: 6543-6000/2023-OD

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) a § 169 ods. 1 písm. c) zákona č. 343/2015 Z. z. o verejnom obstarávaní a o zmene a doplnení niektorých zákonov v znení neskorších predpisov vo veci námietok uchádzača **N** (ďalej len „navrhovateľ“), smerujúcich podľa § 170 ods. 3 písm. d) zákona č. 343/2015 Z. z. o verejnom obstarávaní a o zmene a doplnení niektorých zákonov v znení neskorších predpisov proti vylúčeniu vo verejnej súťaži na predmet nadlimitnej zákazky s názvom „MODERNÉ TECHNOLOGIE V ŽILINSKOM SAMOSPRÁVNOM KRAJI“, vyhlásenej verejným obstarávateľom **Žilinský samosprávny kraj**, Komenského 48, 011 09 Žilina, IČO: 37 808 427 (ďalej len „kontrolovaný“), v Úradnom vestníku Európskej únie pod značkou 2022/S 243-701932 zo dňa 16. 12. 2022 a vo Vestníku verejného obstarávania č. 267/2022 dňa 19. 12. 2022 pod značkou 50509 – MSS (ďalej len „verejné obstarávanie“), 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** kontrolovanému **Žilinský samosprávny kraj**, Komenského 48, 011 09 Žilina, IČO: 37 808 427 vo verejnej súťaži na predmet nadlimitnej zákazky „MODERNÉ TECHNOLOGIE V ŽILINSKOM SAMOSPRÁVNOM KRAJI“ vyhlásenej v Úradnom vestníku Európskej únie pod značkou 2022/S 243-701932 zo dňa 16. 12. 2022 a vo Vestníku verejného obstarávania č. 267/2022 dňa 19. 12. 2022 pod značkou 50509 – MSS, **odstrániť protiprávny stav, a to zrušiť rozhodnutie kontrolovaného o vylúčení navrhovateľa N** z 27. 2. 2023 a opätovne vyhodnotiť splnenie podmienok účasti podľa § 34 ods. 1 písm. a) zákona č. 343/2015 Z. z. o verejnom obstarávaní a o zmene a doplnení niektorých zákonov v znení neskorších predpisov u uchádzača **N**, a to do 30 dní odo dňa nadobudnutia právoplatnosti tohto rozhodnutia.

O d ô v o d n e n i e :

1. Navrhovateľ dňa 06. 03. 2023 doručil Úradu pre verejné obstarávanie (ďalej len „úrad“) námietky v elektronickej podobe podľa osobitného predpisu¹ smerujúce podľa § 170 ods. 3 písm. d) zákona č. 343/2015 Z. z. o verejnom obstarávaní a o zmene a doplnení niektorých zákonov v znení neskorších predpisov proti vylúčeniu. Kontrolovanému boli doručené námietky navrhovateľa taktiež dňa 06. 03. 2023 v elektronickej podobe funkcionalitou

¹ Zákon č. 305/2013 Z. z. o elektronickej podobe výkonu pôsobnosti orgánov verejnej moci a o zmene a doplnení niektorých zákonov (zákon o e-Governmente) v znení neskorších predpisov

informačného systému IS EVO, prostredníctvom ktorého sa predmetné verejné obstarávanie realizuje (ďalej len „IS EVO“).

2. Úrad uvádza, že dňa 31. 3. 2022 nadobudol účinnosť zákon č. 395/2021 Z. z., ktorým sa mení a dopĺňa zákon č. 343/2015 Z. z. o verejnom obstarávaní a o zmene a doplnení niektorých zákonov v znení neskorších predpisov a ktorým sa menia a dopĺňajú niektoré zákony. Úrad na základe uvedeného konštatuje, že v predmetnom konaní o preskúmanie úkonov kontrolovaného na základe námietok navrhovateľa bude postupovať podľa predpisov účinných od 31. marca 2022, t. j. podľa zákona o verejnom obstarávaní v znení účinnom od 31. marca 2022.
3. Námietky navrhovateľa boli doručené úradu a kontrolovanému **v lehote a podobe** podľa § 170 ods. 4 a ods. 9 zákona o verejnom obstarávaní a obsahujú všetky náležitosti podľa § 170 ods. 5 zákona o verejnom obstarávaní. Navrhovateľ doručil úradu námietky v zmysle § 170 ods. 1 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní ako **uchádzač**. Podľa § 2 ods. 5 písm. c) zákona o verejnom obstarávaní na účely tohto zákona sa rozumie uchádzačom hospodársky subjekt, ktorý predložil ponuku. Úrad má na základe sprístupnenej elektronickej dokumentácie za preukázané, že navrhovateľ ako uchádzač predložil ponuku dňa 24. 01. 2023 o 09:51 hod.
4. Podľa ustanovenia § 172 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní s podaním námietok je navrhovateľ povinný zložiť na účet úradu kauciu; táto povinnosť sa nevzťahuje na orgán štátnej správy podľa § 170 ods. 1 písm. e). Kaucia musí byť pripísaná na účet úradu najneskôr na druhý pracovný deň nasledujúci po doručení námietok v lehote podľa § 170 ods. 4. Za každú skutočnosť, proti ktorej námietky podľa § 170 ods. 3 smerujú, sa skladá samostatná kaucia.
5. Z ustanovenia § 172 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní vyplýva, že výška kaucie pri podaní námietok je 0,1 % z predpokladanej hodnoty zákazky alebo koncesie, najmenej však 2 000 EUR a najviac
 - a) 10 000 EUR, ak ide o námietky podľa § 170 ods. 3 písm. a) a b),
 - b) 50 000 EUR, ak ide o iné námietky, ako uvedené v písmene a).
6. Z uvedeného vyplýva, že 0,1 % z predpokladanej hodnoty zákazky (1 545 946,66 EUR bez DPH) je 1545,05 EUR. Navrhovateľ bol v danom prípade povinný s podaním námietok zložiť na účet úradu kauciu vo výške 2 000,- EUR.
7. Úrad lustráciou účtu úradu zistil, že **navrhovateľ s podaním námietok zložil na účet úradu dňa 07. 03. 2023 kauciu v celkovej výške 2000,- EUR.**
8. Na základe vyššie uvedených skutočností má úrad za to, že s podaním námietok navrhovateľa boli splnené procesné podmienky pre konanie vo veci.

Námietky navrhovateľa

9. Navrhovateľ vo svojich námietkach uvádza, že dňa 28. 2. 2023 mu kontrolovaný prostredníctvom IS EVO doručil oznámenie o vylúčení, ktorým vylúčil jeho ponuku z procesu verejného obstarávania, na základe odporúčania komisie na vyhodnotenie ponúk podľa ustanovenia § 40 ods. 6 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní pre nesplnenie podmienok účasti, z dôvodu, že predložil referenciu objednávateľa Lesy Slovenskej republiky, štátny podnik.
10. Navrhovateľ v tejto súvislosti uviedol, že predloženou referenciou dokladoval splnenie podmienok účasti podľa § 34 ods. 1 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní. Navrhovateľ

následne citoval znenie podmienky účasti stanovenej podľa § 34 ods. 1 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní (pozri bod 34 tohto rozhodnutia). Navrhovateľ poukázal na to, že predmetnú referenciu zo dňa 1. 2. 2023 potvrdil F1 z odboru informačných a komunikačných technológií Lesy Slovenskej republiky, štátny podnik, na predmet zákazky: Rámcová dohoda č. 3433/2020/ LSR na „Vytvorenie ,dodanie a implementácia interoperabilného modulárneho geografického informačného systému pre zber, spracovanie, kontrolu, vyhodnocovanie a zobrazovanie priestorových údajov Lesov SR. Presahujúce plnenie je odpočítané, odpočítaná je cena licencie.“

11. Navrhovateľ poukázal na to, že pred predmetným vylúčením kontrolovaný pristúpil k využitiu inštitútu vysvetlenia prostredníctvom listu č.p. 05203/2023/OVO-5. Navrhovateľ z predmetného listu citoval časť uvedenú v bode 40 tohto rozhodnutia. Navrhovateľ uviedol, že na predmetnú žiadosť odpovedal listom č. p. 75/2023. Navrhovateľ z predmetnej odpovede citoval časť uvedenú v bode 41 tohto rozhodnutia.
12. Navrhovateľ má za to, že z jeho odpovede pod č. p. 75/2023 zo dňa 22. 2. 2023 vyčerpávajúco vysvetlil nesúlad medzi predmetom uvedenej rámcovej dohody vrátane dodatku a špecifikáciou rozsahu zákazky a použitých komponentov uvedenej v predloženej referencii.
13. Navrhovateľ má ďalej za to, že predmet zmluvy, ktorá je predmetom referencie nemusí doslovne kopírovať minimálne požadovanú úroveň štandardov pre splnenie podmienok účasti uvedených v súťažných podkladoch. Podľa navrhovateľa na to slúži zákonný inštitút referencie. Navrhovateľ poukázal na to, že podľa zákonnej definície ustanovenia § 12 ods. 2 písm. e) zákona o verejnom obstarávaní, referencia má obsahovať stručnú identifikáciu plnenia podľa zmluvy. Navrhovateľ má za to, že z textácie a vymedzenia predmetu zmluvy nemusí byť možné, tak ako je to v tomto prípade, kontrolovaným požadované jednoznačne posúdiť, že sa jedná o vytvorenie/dodanie a implementáciu interoperabilného modulárneho geografického informačného systému pre zber, spracovanie, kontrolu, vyhodnocovanie a zobrazovanie priestorových údajov. Navrhovateľ tvrdí, že ak by kontrolovaný kopíroval doslovné textácie predmetov zmlúv do podmienok účasti v súťažných podkladoch porušil by tým princíp nediskriminácie hospodárskych subjektov, nakoľko by diskriminoval hospodárske subjekty, ktoré majú vyplývajúce zo zásady zmluvnej voľnosti iné textácie predmetov zmlúv, čím ale nie je jednoznačne vylúčiteľné, že skutočné plnenie zo zmluvy nenesie pojmové znaky požadovaného referenčného plnenia verejným obstarávateľom.
14. Navrhovateľ poukázal na to, že podľa právnej praxe, zmluvu nemožno posudzovať podľa jej názvu ale podľa jej obsahu a ustanovenia zmluvy je nutné vykladať v ich vzájomných súvislostiach.
15. Navrhovateľ uviedol, že po hlbšej analýze obsahu rámcovej dohody č. 3433/2020/LRS možno podľa neho identifikovať prvky špecifikácie rozsahu zákazky a použitých komponentov v predloženej referencii napr. článok 3 zmluvy, kde sú uvedené taxatívnym výpočtom aplikačných informačných systémov LSR, resp. ich moduly, aj keď sa nenazývajú modulmi v tejto zmluve ale napĺňajú pojmové znaky modulov informačného systému a zároveň pojmový znak interoperability, nakoľko medzi nimi prebiehajú dátové toky.
16. Navrhovateľ na záver poukázal na to, že všetky uvedené tvrdenia o geografickom informačnom systéme pre zber, spracovanie, kontrolu, vyhodnocovanie a zobrazenie priestorových údajov Lesov Slovenskej republiky potvrdil objednávateľ písomne svojím podpisom a pečiatkou na referencii ním predloženej.

17. Navrhovateľ má za to, že jeho ponuka bola neoprávnene vylúčená kontrolovaným z postupu predmetného verejného obstarávania a požaduje, aby úrad rozhodnutím nariadil vo vzťahu k tejto zákazke odstrániť proti právny stav.
18. V návrhu na rozhodnutie navrhovateľ uviedol, cit.: „Navrhovateľ navrhuje, aby Úrad pre verejné obstarávanie rozhodol podľa § 175 ods. 1 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní a rozhodnutím nariadil verejnému obstarávateľovi zrušiť oznámenie o vylúčení ponuky uchádzača N z postupu verejného obstarávania.“

Začiatok konania o preskúmanie úkonov kontrolovaného

19. Podľa § 171 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní sa konanie o preskúmanie úkonov kontrolovaného na základe námietok začína dňom doručenia námietok úradu. Na základe uvedeného úrad konštatuje, že predmetné konanie o preskúmanie úkonov kontrolovaného na základe námietok navrhovateľa začalo dňa **06. 03. 2023**.
20. Podľa § 173 ods. 1 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní² je kontrolovaný povinný doručiť úradu písomné vyjadrenie k podaným námietkam a kompletnú dokumentáciu podľa § 24 v origináli do siedmich dní odo dňa doručenia námietok, ak ide o konanie o preskúmanie úkonov kontrolovaného na základe námietok; úrad neprihliada na písomné vyjadrenie k podaným námietkam a dôkazy doručené kontrolovaným po uplynutí tejto lehoty. Podľa § 173 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní doručením kompletnej dokumentácie v origináli úradu, ak ide o elektronickú komunikáciu, sa rozumie sprístupnenie elektronickej podoby dokumentácie zriadením prístupu do elektronického prostriedku použitého na elektronickú komunikáciu v lehote podľa odseku 1. Súčasťou elektronickej podoby dokumentácie sú aj auditné záznamy o všetkých úkonoch vykonaných v použitom elektronickom prostriedku. Kontrolovaný môže nahliadať do kompletnej dokumentácie v origináli doručenej úradu.
21. Kontrolovaný dňa 07. 03. 2023 zriadil úradu prístup do elektronického prostriedku použitého na elektronickú komunikáciu, t.j. do IS EVO, čím sprístupnil úradu elektronickú podobu dokumentácie v súlade s § 173 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní. Dňa 14. 03. 2023 kontrolovaný doručil úradu vyjadrenie k námietkam navrhovateľa spolu s dokumentáciou vyhotovenou v listinnej podobe. Úrad konštatuje, že kontrolovaným doručenú dokumentáciu k predmetnej verejnej súťaži v tomto revíznom konaní považuje za kompletnú odo dňa **14. 03. 2023**.

Písomné vyjadrenie kontrolovaného k námietkam navrhovateľa

22. Kontrolovaný v písomnom vyjadrení k námietkam uviedol, že navrhovateľ vo svojej ponuke predbežne nahradil doklady osvedčujúce splnenie podmienok účasti jednotným európskym dokumentom. Kontrolovaný ďalej uviedol, že požiadal navrhovateľa o predloženie dokladov predbežne nahradených jednotným európskym dokumentom. Kontrolovaný ďalej uviedol, že po predložení dokladov od navrhovateľa formou žiadostí o vysvetlenie požadoval predloženie doplňujúcich dokladov a dokumentov. Podľa ďalších vyjadrení kontrolovaného, navrhovateľ v prípade predloženej referencie vysvetlením neodstránil oprávnené pochybnosti kontrolovaného o rozpore medzi opisom predmetu referencie a predmetom zmluvy, na ktorú referencia odkazuje. Kontrolovaný uviedol, že na základe tejto skutočnosti vylúčil navrhovateľa z verejného obstarávania, z dôvodu nesplnenia podmienky účasti podľa § 34

² Pozn. úradu: Dňa 9. 3. 2022 nadobudol účinnosť zákon č. 64/2022 Z. z., ktorým sa mení a dopĺňa zákon č. 343/2015 Z. z. o verejnom obstarávaní a o zmene a doplnení niektorých zákonov v znení neskorších predpisov a ktorým sa menia niektoré zákony, ktorý novelizoval predmetné ustanovenie zákona o verejnom obstarávaní.

ods. 1 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní uvedenej v oznámení o vyhlásení verejného obstarávania 50509-MSS.

Právny rámec

23. Podľa § 10 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní sú verejný obstarávateľ a obstarávateľ povinní pri zadávaní zákaziek, koncesií a pri súťaži návrhov postupovať podľa tohto zákona.
24. 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.
25. Podľa § 12 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní referenciou na účely tohto zákona je elektronický dokument, ktorý obsahuje potvrdenie o dodaní tovaru, uskutočnení stavebných prác alebo poskytnutí služby. Referencia obsahuje
- a) meno a priezvisko, obchodné meno alebo názov, adresu pobytu, sídlo alebo miesto podnikania, identifikačné číslo dodávateľa alebo dátum narodenia, ak nebolo pridelené identifikačné číslo,
 - b) názov verejného obstarávateľa alebo obstarávateľa,
 - c) označenie verejného obstarávania,
 - d) číslo zmluvy alebo koncesnej zmluvy,
 - e) stručnú identifikáciu plnenia podľa zmluvy alebo koncesnej zmluvy,
 - f) množstvo, objem alebo rozsah plnenia,
 - g) miesto, cenu a lehotu plnenia zmluvy alebo koncesnej zmluvy,
 - h) hodnotenie plnenia, najmä hodnotenie, či plnenie bolo dodané v rozsahu, kvalite a spôsobom podľa zmluvy alebo koncesnej zmluvy a či celkovo bolo uspokojivé alebo neuspokojivé,
 - i) informáciu, či došlo k odstúpeniu od zmluvy, koncesnej zmluvy alebo rámcovej dohody zo strany verejného obstarávateľa alebo obstarávateľa z dôvodu podstatného porušenia povinnosti dodávateľa,
 - j) ďalšie informácie, ktoré verejný obstarávateľ alebo obstarávateľ považuje za dôležité,
 - k) dátum vyhotovenia referencie.
26. Podľa § 24 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní verejný obstarávateľ a obstarávateľ sú povinní zdokumentovať celý priebeh verejného obstarávania s dôrazom na preskúmateľnosť rozhodnutí prijatých vo všetkých fázach verejného obstarávania, bez ohľadu na použité prostriedky komunikácie. Na tento účel evidujú kompletnú dokumentáciu, ktorú uchovávajú desať rokov odo dňa odoslania oznámenia o výsledku verejného obstarávania, ak osobitný predpis neustanovuje inak; rovnopis zmluvy, rámcovej dohody alebo koncesnej zmluvy uchovávajú počas celej doby jej trvania. Ak trvanie zmluvy, rámcovej dohody alebo koncesnej zmluvy presiahne desať rokov odo dňa odoslania oznámenia o výsledku verejného obstarávania, verejný obstarávateľ a obstarávateľ uchovávajú kompletnú dokumentáciu do uplynutia troch rokov odo dňa skončenia alebo zániku zmluvy, koncesnej zmluvy alebo rámcovej dohody. Dokumentáciu vyhotovovanú v jednotlivých fázach verejného obstarávania, ktorá nie je súčasťou elektronickej komunikácie podľa § 20, verejný obstarávateľ a obstarávateľ môžu viesť aj prostredníctvom elektronického prostriedku, ktorého prostredníctvom sa komunikácia a výmena informácií vo verejnom obstarávaní uskutočňuje.
27. Podľa § 34 ods. 1 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní technická spôsobilosť alebo odborná spôsobilosť sa preukazuje podľa druhu, množstva, dôležitosti alebo využitia dodávky tovaru, stavebných prác alebo služieb doloženým jedným alebo niekoľkými z týchto dokladov:

zoznamom dodávok tovaru alebo poskytnutých služieb za predchádzajúce tri roky od vyhlásenia verejného obstarávania s uvedením cien, lehôt dodania a odberateľov; dokladom je referencia, ak odberateľom bol verejný obstarávateľ alebo obstarávateľ podľa tohto zákona.

28. Podľa § 38 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní verejný obstarávateľ uvedie v oznámení o vyhlásení verejného obstarávania, v súťažných podkladoch alebo v informatívnom dokumente, ak boli uverejnené podľa § 43 ods. 2
- a) podmienky účasti týkajúce sa osobného postavenia podľa § 32,
 - b) podmienky účasti týkajúce sa finančného a ekonomického postavenia a doklady na ich preukázanie podľa § 33, ak sa vyžadujú,
 - c) podmienky účasti týkajúce sa technickej spôsobilosti alebo odbornej spôsobilosti a doklady na ich preukázanie podľa § 34 až 36, ak sa vyžadujú.
29. Podľa § 40 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní verejný obstarávateľ posudzuje splnenie podmienok účasti vo verejnom obstarávaní v súlade s dokumentmi potrebnými na vypracovanie ponuky, návrhu alebo na preukázanie splnenia podmienok účasti. Ak sú podmienky účasti uvedené vo viacerých dokumentoch podľa prvej vety, nesmú byť ustanovené vo vzájomnom rozpore.
30. Podľa § 40 ods. 4 zákona o verejnom obstarávaní verejný obstarávateľ alebo obstarávateľ písomne požiada uchádzača alebo záujemcu o vysvetlenie alebo doplnenie predložených dokladov, ak z predložených dokladov nemožno posúdiť ich platnosť alebo splnenie podmienky účasti. Verejný obstarávateľ alebo obstarávateľ môže v súvislosti s dôvodom na vylúčenie podľa odseku 6 písomne požiadať uchádzača alebo záujemcu o vysvetlenie. Ak verejný obstarávateľ alebo obstarávateľ neurčí dlhšiu lehotu, uchádzač alebo záujemca doručí vysvetlenie alebo doplnenie predložených dokladov do
- a) dvoch pracovných dní odo dňa odoslania žiadosti, ak sa komunikácia uskutočňuje prostredníctvom elektronických prostriedkov,
 - b) piatich pracovných dní odo dňa doručenia žiadosti, ak sa komunikácia uskutočňuje inak, ako podľa písmena a).
31. Podľa § 40 ods. 6 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní verejný obstarávateľ a obstarávateľ vylúčia kedykoľvek počas verejného obstarávania uchádzača alebo záujemcu, ak nesplnil podmienky účasti.

Právne posúdenie námietok navrhovateľa úradom

Úrad preskúmal postup kontrolovaného v predmetnom verejnom obstarávaní v rozsahu namietaných skutočností a po zhodnotení všetkých podkladov, najmä dokumentácie predloženej kontrolovaným a navrhovateľom namietaných skutočností konštatuje nasledovné:

32. V závislosti od predmetu zákazky, typu kontrolovaného a predpokladanej hodnoty zákazky vo výške 1 545 046,66 EUR bez DPH, ide o nadlimitnú zákazku na poskytnutie služby, zadávanú postupom verejnej súťaže. Zákazka sa nedelí na časti. V lehote na predkladanie ponúk, t.j. do 24. 01. 2023 10:00, predložili ponuku 3 uchádzači, vrátane navrhovateľa. Otváranie ponúk sa uskutočnilo 24. 01. 2023 12:00. Dňa 21. 2. 2023 prostredníctvom IS EVO kontrolovaný doručil navrhovateľovi žiadosť o vysvetlenie alebo doplnenie predložených dokladov. Navrhovateľ na predmetnú žiadosť odpovedal listom „Žiadosť o vysvetlenie – o d p o v e d“ z 22. 02. 2023. Dňa 28. 02. 2023 kontrolovaný doručil navrhovateľovi

oznámenie o vylúčení z predmetného verejného obstarávania. Následne dňa 06. 03. 2022 navrhovateľ doručil úradu a kontrolovanému námietky smerujúce podľa § 170 ods. 3 písm. d) zákona o verejnom obstarávaní smerujúce proti vylúčeniu.

33. V bode III.1.3) „Technická alebo odborná spôsobilosť“ oznámenia o vyhlásení verejného obstarávania, je uvedené, cit.: „(...) Podmienky účasti sú v bode 46 Súťažných podkladov – PRÍLOHA Č. 5G – PODMIENKY ÚČASTI – TECHNICKÁ A ODBORNÁ SPÔSOBILOSŤ.“
34. V prílohe č. 5G „PODMIENKY ÚČASTI – TECHNICKÁ A ODBORNÁ SPÔSOBILOSŤ“ súťažných podkladov, je okrem iného uvedené, cit.: „(...)“

Uchádzač preukáže splnenie podmienky účasti podľa § 34 ods. 1 písm. a) zákona č. 343/2015 o verejnom obstarávaní a o zmene a doplnení niektorých zákonov v znení neskorších predpisov (ďalej len „zákon“) (...).

(...)

Minimálna požadovaná úroveň štandardov: Podľa § 34 ods. 1 písm. a) zákona.

Uchádzač predloží zoznam poskytnutých služieb za predchádzajúce tri roky od vyhlásenia verejného obstarávania s uvedením cien, lehôt dodania a odberateľov; dokladom je referencia, ak odberateľom bol verejný obstarávateľ alebo obstarávateľ podľa zákona. **Z predloženého zoznamu poskytnutých služieb musí vyplývať, že uchádzač za predchádzajúce tri roky od vyhlásenia verejného obstarávania poskytoval službu rovnakého alebo podobného charakteru ako je predmet zákazky v minimálnej hodnote 800 000 EUR bez DPH. Za službu rovnakého alebo podobného charakteru ako je predmet zákazky za pre účely tejto zákazky bude považovať vytvorenie/dodanie a implementácia interoperabilného modulárneho geografického informačného systému pre zber, spracovanie, kontrolu, vyhodnocovanie a zobrazovanie priestorových údajov.**

(...).“

35. Navrhovateľ vo svojej ponuke, okrem iného predložil jednotný európsky dokument (ďalej len „JED“), v ktorom je okrem iného uvedené, cit.: „(...)“

Časť IV: Podmienky účasti

(...)

C: Technická a odborná spôsobilosť

(...)

Opis

Vytvorenie/dodanie a implementácia interoperabilného modulárneho geografického informačného systému pre zber, spracovanie, kontrolu, vyhodnocovanie a zobrazovanie priestorových údajov. Za predchádzajúce tri roky od vyhlásenia verejného obstarávania, presahujúce plnenie je odpočítané, odpočítaná je cena licencie a uvedená suma je v EUR bez DPH.

Suma

1 494 907, 08 EUR (Euro)

Dátum začatia

22-08-2020

Dátum ukončenia

-

Príjemcovia

Lesy Slovenskej republiky, štátny podnik, Námestie SNP 8, 975 66 Banská Bystrica

(...).“

36. Kontrolovaný listom „Žiadosť o predloženie dokladov“ z 27. 1. 2023, požiadal navrhovateľa, cit.: „(...) o predloženie dokladov a dokumentov preukazujúcich splnenie podmienok účasti podľa § 34 ods. 1 písm. a) zákona (...)“, ktoré boli v jeho ponuke predbežne nahradené JEDom.
37. Navrhovateľ na predmetnú žiadosť odpovedal listom „Predloženie dokladov predbežne nahradených jednotným európskym dokumentom“ zo 6. 2. 2023, v ktorom okrem iného uviedol, cit.: „(...)“

2. Na preukázanie technickej alebo odbornej spôsobilosti podľa prílohy č. 5G súťažných podkladov predkladáme:

Požiadavky zo SP	Názov súboru
Zoznam poskytnutých služieb, dokladom je referencia	12 referencia LSR N.asice

(...).“

38. V súbore s názvom 12 referencia LSR N.asice, sa nachádza nasledovný dokument, cit.: „

Obchodné meno objednávateľa:	LESY Slovenskej republiky, štátny podnik
Adresa sídla alebo miesto podnikania objednávateľa:	Námestie SNP 8 975 66 Banská Bystrica
Predmet zákazky/projektu:	Názov zmluvy: „Rámcová dohoda č.: 3433/2020/LSR“ Druh zmluvy: podľa § 269 ods. 2 zákona č. 513/1991 Zb. Obchodný zákonník
Stručná špecifikácia rozsahu zákazky a použité komponenty:	Vytvorenie, dodanie a implementácia interoperabilného modulárneho geografického informačného systému pre zber, spracovanie, kontrolu, vyhodnocovanie a zobrazovanie priestorových údajov Lesov SR. Presahujúce plnenie je odpočítané, odpočítaná je cena licencie.
Celková zmluvná cena bez DPH	2.424.068,- € bez DPH
Rozhodné plnenie	1.188.732,58,- € bez DPH
Termín ukončenia realizácie	Dátum uzatvorenia zmluvy: 21.08.2020 Dátum skončenia alebo zániku zmluvy, koncesnej zmluvy alebo rámcovej dohody: 21.08.2024 Lehota dodania podľa zmluvy, koncesnej zmluvy alebo rámcovej dohody:

(...)

“

39. V rámcovej dohode č. 3433/2020/LSR, je okrem iného uvedené, cit.: „(...)“
Objednávateľ: Lesy Slovenskej republiky, štátny podnik
(...)
Poskytovateľ: N
(...)
Článok 1
PREDMET ZMLUVY

1.1 Predmetom tejto rámcovej dohody je záväzok Poskytovateľa počas platnosti tejto rámcovej dohody za podmienok ustanovených v tejto rámcovej dohody poskytovať pre Objednávateľa nasledovné služby:

- a) Maintenance aplikačných informačných systémov LSR,
- b) Maintenance podporných informačných systémov LSR,
- c) Servisná podpora informačných systémov LSR,
- d) Technická podpora informačných systémov LSR,

a záväzok Objednávateľa prevziať riadne poskytnuté služby a zaplatiť za ne Poskytovateľovi cenu v zmysle ustanovení tejto rámcovej dohody.

(...)

Článok 3

MAINTENANCE APLIKAČNÝCH INFORMAČNÝCH SYSTÉMOV LSR

3.1 Maintenance aplikačných informačných systémov LSR oprávňuje objednávateľa získať bez ďalších poplatkov najnovšie aktualizácie (update) a/alebo verzie SW aplikácie (upgrade) nasledovných aplikačných systémov (ďalej len „SW aplikácie“)

3.1.1 ySpatial Server Advanced,

3.1.2 ySpatial Web Advanced/WebGIS,

3.1.3 ySpatial Offline,

3.1.4 ySpatial – Evidencia pozemkov

a) Add-On Evidencia pozemkov

b) proprietárny softvérový platformový balík yAgenda Basic Package

3.1.5 ySpatial Integration,

3.1.6 yGate

3.2 Maintenance aplikačných informačných systémov LSR je poskytovaný v rozsahu zakúpených licencií minimálne jedenkrát za 12 (dvanásť) mesiacov, ak sú tieto počas poskytovania služieb k dispozícii.

3.3 Služba maintenance v sebe zahŕňa:

a) Upgrade SW aplikácie pri prechode na vyššie verzie do 6 mesiacov od uvoľnenia vyššej verzie,

b) Upgrade novej verzie SW aplikácie do 6 mesiacov po uvoľnení vyššej verzie využívaného podporného informačného systému,

c) Dodanie administratívnej podpory pri uprade systému na novú verziu (podpora implementácie/testovacej prevádzky, technická dokumentácia, testovacie postupy),

d) Aktualizácia užívateľskej dokumentácie pri uprade SW aplikácie,

e) Architektonické, systémové a užívateľské konzultácie k pripravovaným novým verziám (upgrade) SW aplikácie,

f) Poradenstvo v otázkach, ktoré sa môžu vyskytnúť pri používaní/reinštalácii SW aplikácií, ktoré nie je možné vyriešiť pomocou užívateľskej alebo administrátorskej dokumentácie a nie sú zapríčinené chybou SW aplikácie,

g) **Vývoj užívateľských zlepšení (update), napr. dizajnu, drobných zmien, ktoré neobsahujú podstatnú zmenu funkčnosti. Poskytovateľ je oprávnený realizovať drobné zmeny vo funkčnosti GUI,**

h) Dodanie zoznamu nových funkcionalít využívaného softvéru v rozsahu maintenance s jeho prerokovaním s objednávateľom – 1 krát ročne.

Článok 4

Maintenance podporných informačných systémov LSR

4.1 Maintenance podporných informačných systémov LSR oprávňuje Objednávateľa získať bez ďalších poplatkov najnovšie aktualizácie (update) a/alebo verzie (upgrade) nasledovných podporných informačných systémov:

a) 3x ArcGIS Server Enterprise Advanced (1 licencia = 4 Cores),

b) 1x ArcGIS Image Server (1 licencia = 4 Cores)

c) 1x ArcGIS Desktop Advanced Concurrent a rozšírenia

- 3D Analyst
- Spatial Analyst
- Network Analyst
- GeoStatistical Analyst

d) 2x ArcGIS Desktop Standard Concurrent

4.2 Objednávateľ je oprávnený odmietnuť upgrade/update softvéru tretích strán. V tomto prípade budú prípadné požiadavky s tým súvisiace riešené podľa článku 6 tejto rámcovej dohody ako požiadavka na služby technickej podpory.

4.3 Služby maintenance tretích strán Poskytovateľ poskytuje s súladom s podmienkami autora (výrobcu) softvéru.

4.4 Služba maintenance v sebe zahŕňa:

- a) Update SW,
- b) Upgrade SW bez zbytočného odkladu po uvedení nových verzií SW na komerčný trh,
- c) Zabezpečenie prístupu k databáze služieb autora podporných systémov na adrese výhradného distribútora pre Slovenskú republiku a na webový portál pre správu licencií a licenčných kódov,
- d) Zabezpečenie telefonického a/alebo e-mailového poradenstva 5 dní v týždni, 8 hodín denne, s výnimkou víkendov, štátom uznaných sviatkov a dní pracovného pokoja, v čase od 8:00 do 16:00 hod. v SR, poradenstvo v otázkach, ktoré sa môžu vyskytovať pri používaní podporného systému a ktoré nie je možné vyriešiť pomocou prevádzkovej dokumentácie,
- e) Zabezpečenie konzultácií týkajúcich sa používania podporných systémov, pripravovaných noviniek týchto produktov a možností ich využitia v rozsahu minimálne raz za šesť (6) mesiacov v trvaní maximálne jeden (1) človekoden konzultácie.

Článok 5

Servisná podpora informačných systémov LSR

(...)

Článok 6

TECHNICKÁ PODPORA INFORMAČNÝCH SYSTÉMOV LSR

6.1 Služby technickej podpory informačných systémov LSR zahŕňajú predovšetkým nasledovné služby:

- a) Analýzu a odstránenie havarijných stavov serverových pracovísk SW aplikácie a príslušných integračných rozhraní na spolupracujúce systémy Objednávateľa,
 - b) Reinštalácie komponentov SW aplikácie podľa požiadaviek Objednávateľa,
 - c) **Inštalácia nových pracovísk SW aplikácie, popr. Integrácia na nové prostredia u Objednávateľa,**
 - d) Zaškolenie na pracovisku Objednávateľa (on site) alebo Poskytovateľa po zásahu technickej podpory, reinštalácii SW aplikácie, alebo nutného operačného, databázového alebo iného systému, popr. Zaškolenie podľa požiadavky Objednávateľa,
 - e) Priame telefonické konzultácie určených osôb Objednávateľa s personálom technickej podpory Poskytovateľa,
 - f) Odstraňovanie havarijných a nefunkčných stavov SW aplikácie, ktoré nie sú spôsobené chybou v programovom kóde (dátová nekonzistencia, spolupráca s operačnými/databázovými systémami, integračnými platformami a pod.),
 - g) Úpravy a spracovanie dát zabezpečujúcich prevádzku SE aplikácie,
 - h) Aktualizácia dátového modelu a naviazaných funkcií SW aplikácie podľa požiadavky Objednávateľa,
 - i) Technická podpora pri obnove, úprave a scel'ovaní dát podľa požiadavky Objednávateľa,
 - j) **Zmena a/alebo úprava (doplnenie, rozšírenie) SW aplikácie na základe žiadosti Objednávateľa.**
- (...)

Článok 7

SPÔSOB UZATVÁRANIA ČIASTKOVÝCH ZMLÚV

7.1 Návrh na uzatvorenie čiastkovej zmluvy na čerpanie služieb technickej podpory v zmysle čl. 6 tejto rámcovej dohody môže dať výlučne Objednávateľ. Predmetný návrh je Poskytovateľovi doručený prostredníctvom systému Helpdesk, prípadne inou vhodnou písomnou formou.

7.2 Podstatnou náležitosťou každej čiastkovej zmluvy je označenie zmluvných strán, presná špecifikácia požadovanej služby, termín plnenia, miesto plnenia a cena určená spôsobom dohodnutým v tejto rámcovej dohode.

7.3 Poskytovateľ sa zaväzuje akceptovať návrh na uzavretie čiastkovej zmluvy Objednávateľa vyhotovený a doručený v súlade s podmienkami dohodnutými v tejto rámcovej dohode. Poskytovateľ sa zaväzuje akceptovaný návrh na uzavretie čiastkovej zmluvy doručiť Objednávateľovi bezodkladne, najneskôr však do piatich pracovných dní od dňa doručenia návrhu na uzavretie čiastkovej zmluvy.

7.4 Čiastková zmluva sa považuje za uzavretú okamihom doručenia akceptovanej čiastkovej zmluvy Objednávateľovi. Čiastková zmluva môže byť nahradená aj objednávkou vystavenou Objednávateľom a prijatou Poskytovateľom. Prijatie objednávky Poskytovateľom musí byť potvrdené písomným oznámením Objednávateľovi alebo potvrdzujúcim emailom zaslaným Objednávateľovi.

(...)

Článok 10

LICENČNÉ USTANOVENIA

(...)

10.4 V prípade, že v rámci úpravy a/alebo zmeny SW aplikácie podľa tejto rámcovej dohody Poskytovateľ dodá a/alebo implementuje počítačový program, databázu alebo akékoľvek iné autorské dielo, vo vzťahu ku ktorému Poskytovateľ nie je držiteľom alebo poskytovateľom práv na jeho používanie, je Poskytovateľ povinný zabezpečiť práva na jeho používanie (u príslušného držiteľa alebo poskytovateľa týchto práv) pre Objednávateľa v rozsahu podľa bodu 10.1 tohto článku rámcovej dohody.

(...).

40. Kontrolovaný listom „Žiadosť o vysvetlenie“ zo dňa 21. 2. 2023 požiadal navrhovateľa, cit.: „(...) o vysvetlenie predložených dokumentov preukazujúcich splnenie podmienok účasti podľa § 34 ods. 1 písm. a) zákona.

Odôvodnenie:

Verejný obstarávateľ v súťažných podkladoch pri stanovení minimálnej požadovanej úrovni štandardov uviedol, že pre splnenie podmienok účasti podľa § 34 ods. 1 písm. a) zákona „Za službu rovnakého alebo podobného charakteru ako je predmet zákazky as pre účely tejto zákazky bude považovať vytvorenie/dodanie a implementácia interoperabilného modulárneho geografického informačného systému pre zber, spracovanie, kontrolu, vyhodnocovanie a zobrazovanie priestorových údajov.“

Vo Vašej ponuke bola pre splnenie tejto podmienky účasti predložená referencia objednávateľa LESY Slovenskej republiky, štátny podnik, Námestie SNP 8, 975 66 Banská Bystrica, v ktorej bola uvedená súvisiaca Rámcová dohoda č. 3433/2020/LSR. Z predmetu zmluvy v článku 1 tejto rámcovej dohody nie je možné jednoznačne posúdiť, že sa jedná o vytvorenie/dodanie a implementácia interoperabilného modulárneho geografického informačného systému pre zber, spracovanie, kontrolu, vyhodnocovanie a zobrazovanie priestorových údajov.

Z uvedeného dôvodu Vás žiadame o vysvetlenie nesúladu medzi predmetom uvedenej rámcovej dohody vrátane dodatku a špecifikáciou rozsahu zákazky a použitých komponentov uvedenej v predloženej referencii.

(...).“

41. Navrhovateľ na predmetnú žiadosť odpovedal listom „Žiadosť o vysvetlenie – o d p o v e ď“ z 22. 2. 2023, v ktorom okrem iného uviedol, cit.: „(…)“

Na úvod nášho vysvetlenia uvádzame, že splnenie podmienok účasti podľa § 34 ods. 1 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní so špecificky definovanými požiadavkami na minimálnu úroveň štandardov, toho ktorého verejného obstarávateľa, nie je možné porovnať doslovne s predmetmi zmlúv, ktorými ako uchádzač preukazujeme splnenie požadovaných podmienok účasti.

Vzhľadom na to, že predmet Rámcovej dohody č. 3433/2020/LSR nekopíroval doslovne minimálne požadovanú úroveň štandardov pre splnenie podmienok účasti uvedených v súťažných podkladoch, predložili sme referenciu podpísanú objednávateľom, kde je uvedená špecifikácia rozsahu zákazky, čím zákazník potvrdil formuláciu definovanú ako službu rovnakého alebo obdobného charakteru ako je predmet zákazky. Plnenie uvedenej rámcovej dohody vrátane dodatku spĺňa rozsah, štruktúru komponentov a funkcionality požadovaného predmetu zákazky, a to nasledovne:

Vytvorenie a implementácia GIS: v rámci plnenia rámcovej dohody sme ako poskytovateľ vytvorili a implementovali komplexný modulárny GIS systém.

V zmysle definície je modulárny informačný systém (MIS) informačný systém, ktorý je zložený z jednotlivých modulov alebo komponentov, ktoré fungujú ako samostatné celky, ale sú navzájom prepojené a umožňujú výmenu dát alebo na vykonanie určitých procesov v rámci celého informačného systému. Nakoľko je implementovaný systém zložený z modulov napríklad, modul Pozemkár – yAgenda, ktorý slúži na evidenciu a spracovanie majetkovoprávny vzťahov, modul GIS portálu – ySpatial, slúžiaci na správu a publikáciu geopriestorových údajov – máp), spĺňa uvedenú definíciu. Systém v súčasnosti využíva viac ako 2500 pomenovaných užívateľov.

V zmysle definície je interoperabilný systém informačný systém, ktorý dokáže spolupracovať s inými systémami a umožňuje prepojenie a výmenu dát a informácií medzi nimi. Interoperabilný systém je navrhnutý tak, aby bol schopný komunikovať s inými systémami bez ohľadu na to, aké technológie, platformy alebo formáty používajú.

Interoperabilita znamená schopnosť systému spolupracovať s inými systémami bez nutnosti vykonávať zmeny v jeho vnútornom fungovaní. Interoperabilný systém dokáže spracovávať informácie, ktoré sú uložené v rôznych formátoch alebo používajú rôzne protokoly a siete. Taktiež umožňuje prepojenie s inými systémami a aplikáciami, čím umožňuje užívateľom pracovať s dátami z rôznych zdrojov.

Implementovaný GIS systém umožňuje spolupracovať s inými systémami napríklad formou štandardných webových mapových služieb (WMS, WFS), takto sú prepojené a vizualizované napríklad satelitné údaje, ale aj na úrovni alfanumerických údajov pomocou štandardizovaného REST API, ktorými je prepojený napríklad na IT systém tretej strany – WEBLES, taktiež prevádzkovaného u zákazníka. Aj týmito integráciami systém preukazuje svoju interoperabilitu.“

42. Kontrolovaný v oznámení o vylúčení z 27. 2. 2023, adresovanom navrhovateľovi, uviedol nasledovné, cit.: „Verejný obstarávateľ (...) Vašu ponuku na základe odporúčania komisie podľa § 40 ods.6 písm. a) zákona č. 343/2015 Z. z. o verejnom obstarávaní (...) v y l u č j e.

Odôvodnenie:

Uchádzač nesplnil podmienky účasti.

Verejný obstarávateľ v súťažných podkladoch pri stanovení minimálnej požadovanej úrovni štandardov uviedol, že pre splnenie podmienok účasti podľa § 34 ods. 1 písm. a) zákona „Za službu rovnakého alebo podobného charakteru ako je predmet zákazky sa pre účely tejto zákazky bude považovať vytvorenie/dodanie a implementácia interoperabilného modulárneho

geografického informačného systému pre zber, spracovanie, kontrolu, vyhodnocovanie a zobrazovanie priestorových údajov.“

Vo Vašej ponuky bola pre splnenie tejto podmienky účasti predložená referencia objednávateľa LESY Slovenskej republiky, štátny podnik (...), v ktorej bola uvedená súvisiaca Rámcová dohoda č. 3433/2020/LSR. **Z predmetu zmluvy v článku 1 tejto rámcovej dohody nevyplýva, že sa jedná o vytvorenie/dodanie a implementáciu interoperabilného modulárneho geografického informačného systému pre zber, spracovanie, kontrolu, vyhodnocovanie a zobrazovanie priestorových údajov.**

Vo Vašom vysvetlení predloženom dňa 23. 2. 2023 na základe žiadosti o vysvetlenie bolo uvedené, „že splnenie podmienok účasti podľa § 34 ods.1 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní so špecificky definovanými požiadavkami na minimálnu úroveň štandardov, toho ktorého verejného obstarávateľa, nie je možné porovnávať doslovne s predmetmi zmlúv, ktorými ako uchádzač preukazujeme splnenie požadovaných podmienok účasti. Vzhľadom na to, že predmet Rámcovej dohody č. 3433/2020/LSR nekopíroval doslovne minimálne požadovanú úroveň štandardov pre splnenie podmienok účasti uvedených v súťažných podkladoch, predložili sme referenciu podpísanú objednávateľom, kde je uvedená špecifikácia rozsahu zákazky, čím zákazník potvrdil formuláciu definovanú ako službu rovnakého alebo obdobného charakteru ako je predmet zákazky. Plnenie uvedenej rámcovej dohody vrátane dodatku spĺňa rozsah, štruktúru komponentov a funkcionality požadovaného predmetu zákazky.“

Verejný obstarávateľ má za to, že Vami predložená referencia vrátane vysvetlenia nesplňa požadovanú podmienku účasti podľa § 34 ods. 1 písm. a) zákona uvedenú v Oznámení o vyhlásení verejného obstarávania 50509-MSS. (...).

43. V nadväznosti na uvedené úrad poukazuje na to, že **elementárnou povinnosťou verejného obstarávateľa, v zmysle ustanovenia § 40 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní, je povinnosť vyhodnotiť splnenie podmienok účasti**, ktoré si určil vo verejnom obstarávaní podľa § 38 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní v spojení s ustanoveniami § 32, § 33 a § 34 až 36 zákona o verejnom obstarávaní, **v súlade s pravidlami stanovenými v dokumentoch potrebných na preukázanie splnenia podmienok účasti, t. j. najmä v oznámení o vyhlásení verejného obstarávania a súťažných podkladoch.**
44. Úrad uvádza, že kontrolovaný si stanovil podmienky účasti týkajúce sa technickej alebo odbornej spôsobilosti v prílohe č. 5G „**PODMIENKY ÚČASTI – TECHNICKÁ A ODBORNÁ SPÔSOBILOSŤ**“ súťažných podkladov. Podľa obsahu predmetnej prílohy, kontrolovaný okrem iných podmienok účasti týkajúcich sa technickej alebo odbornej spôsobilosti požadoval, aby uchádzač podľa § 34 ods. 1 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní predložil vo svojej ponuke zoznam poskytnutých služieb, prostredníctvom ktorého preukáže, že za predchádzajúcich troch rokov od vyhlásenia verejného obstarávania **poskytoval službu rovnakého alebo podobného charakteru ako je predmet zákazky v minimálnej hodnote 800 000 EUR bez DPH**, pričom za službu rovnakého alebo podobného charakteru ako je predmet zákazky sa bude považovať, cit.: „**vytvorenie/dodanie a implementácia interoperabilného modulárneho geografického informačného systému pre zber, spracovanie, kontrolu, vyhodnocovanie a zobrazovanie priestorových údajov.**“ (pozri bod 34 tohto rozhodnutia). Navrhovateľ v ponuke doklady na preukázanie splnenia predmetnej podmienky účasti nahradil predložením jednotného európskeho dokumentu. Kontrolovaný listom „Žiadosť o predloženie dokladov“ z 27. 1. 2023, požiadal navrhovateľa o predloženie dokladov preukazujúcich splnenie predmetnej podmienky účasti. Navrhovateľ, na základe tejto žiadosti o predloženie dokladov, predložil kontrolovanému **doklad – potvrdenie od odberateľa LESY Slovenskej republiky, štátny podnik, ktorý mu potvrdil,**

že v rámci projektu uskutočňovaného na základe Rámcovej dohody č. 3433/2020/LSR, realizoval, cit.: „Vytvorenie, dodanie a implementácia interoperabilného modulárneho geografického informačného systému pre zber, spracovanie, kontrolu, vyhodnocovanie a zobrazovanie priestorových údajov Lesov SR“, v sume 1 188 732,58 EUR bez DPH, presahujúce plnenie je odpočítané, odpočítaná je cena licencie (pozri bod 38 tohto rozhodnutia). V rámci procesu vyhodnocovania splnenia predmetnej podmienky účasti, kontrolovaný požiadal navrhovateľa o vysvetlenie listom s názvom „Žiadosť o vysvetlenie“ z 21. 2. 2023 (pozri bod 40 tohto rozhodnutia), z dôvodu, že **z článku č. 1 „Predmet zákazky“ rámcovej dohody č. 3433/2020/LSR, podľa kontrolovaného nie je možné jednoznačne posúdiť, cit.: „že sa jedná o vytvorenie/dodanie a implementácia interoperabilného modulárneho geografického informačného systému pre zber, spracovanie, kontrolu, vyhodnocovanie a zobrazovanie priestorových údajov.“** Navrhovateľ v rámci svojej odpovede poukázal na to, že predmety zmlúv, ktoré sú výsledkom verejných obstarávaní nie je možné porovnávať so špecifickými požiadavkami na minimálnu úroveň štandardov definovaných v podmienkach účasti podľa § 34 ods. 1 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní v jednotlivých verejných obstarávaniach. **Navrhovateľ okrem uvedeného, v rámci svojej odpovede uviedol aj to, že v rámci plnenia rámcovej dohody ako poskytovateľ vytvoril a implementoval komplexný modulárny GIS systém, pričom ho všeobecným spôsobom bližšie špecifikuje a zároveň poukázal na to, že tento systém spĺňa aj požiadavku na interoperabilitu** (pozri bod 41 tohto rozhodnutia). Kontrolovaný následne pristúpil k vylúčeniu navrhovateľovej ponuky z predmetného verejného obstarávania podľa § 40 ods. 6 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní pre nesplnenie podmienok účasti. O tejto skutočnosti kontrolovaný informoval navrhovateľa listom „Oznámenie o vylúčení“ z 27. 2. 2023 (pozri bod 42 tohto rozhodnutia).

45. S ohľadom na vyššie uvedené skutočnosti, úrad konštatuje, že v danom prípade predmetom posúdenia bude zákonnosť vylúčenia navrhovateľa z predmetného verejného obstarávania pre nesplnenie vyššie uvedenej podmienky účasti týkajúcej sa technickej alebo odbornej spôsobilosti.
46. V kontexte uvedeného úrad uvádza, že podľa obsahu žiadosti o vysvetlenie z 21. 2. 2023 (pozri bod 40 tohto rozhodnutia) v spojení s oznámením o vylúčení z 27. 2. 2023 (pozri bod 42 tohto rozhodnutia) **kontrolovaný založil vylúčenie navrhovateľa z predmetného verejného obstarávania podľa § 40 ods. 6 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní pre nesplnenie podmienky účasti technickej alebo odbornej spôsobilosti podľa § 34 ods. 1 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní, na skutočnosti, že z článku č. 1 rámcovej dohody č. 3433/2020/LSR, (na ktorú odkazuje potvrdenie odberateľa), jednoznačne nevyplýva, že v danom prípade sa jednalo o vytvorenie/dodanie a implementáciu interoperabilného modulárneho geografického informačného systému pre zber, spracovanie, kontrolu, vyhodnocovanie a zobrazovanie priestorových údajov, a na tom, že mu navrhovateľ nevysvetlil predmetnú nezrovnalosť ani po využití inštitútu vysvetlenia.**
47. Úrad poukazuje na to, že v článku č. 1 „Predmet zmluvy“ rámcovej dohody č. 3433/2020/LSR, je uvedené, že jej predmetom sú nasledovné služby: a) Maintenance (pozn.: údržba) aplikačných informačných systémov LSR, b) Maintenance podporných informačných systémov LSR, c) Servisná podpora informačných systémov LSR, d) Technická podpora informačných systémov LSR. Úrad v kontexte uvedeného uvádza, že na jednej strane sa, vzhľadom na znenie článku č. 1. „Predmet zmluvy“ rámcovej dohody č. 3433/2020/LSR, dá čiastočne súhlasiť s kontrolovaným v tej časti, že zo znenia predmetného článku rámcovej dohody mu nemuselo vyplývať, že v rámci projektu realizovaného na základe už spomínanej rámcovej dohody, mohla byť poskytovaná služba v rozsahu, ktorá je rovnakého alebo

podobného charakteru ako je predmet tejto zákazky, ako ju definoval v príslušnej prílohe k súťažným podkladom (pozri bod 34 tohto rozhodnutia), nakoľko v tomto článku sa uvádza, že by malo ísť o údržbu, technickú alebo servisnú podporu informačných systémov LSR, pričom v tomto článku sa nikde výslovne neuvádzajú slová vytvorenie/dodanie alebo implementácia, interoperabilita a podobne, no na druhej strane, však úrad poukazuje na to, že pokiaľ kontrolovaný založil vyhodnocovanie splnenia predmetnej podmienky účasti na komparácii potvrdenia odberateľa s predmetnou zmluvou, mal brať do úvahy zmluvu ako celok, nie len jej jeden článok. Úrad v tejto súvislosti dáva do pozornosti kontrolovanému, že preskúmaním predmetnej rámcovej dohody identifikoval, že v nasledujúcich článkoch predmetnej zmluvy, je bližšie konkretizované, aké činnosti môžu/majú, resp. budú zahŕňať služby vymedzené rámcovo v článku č. 1 „Predmet zmluvy“ rámcovej dohody č. 3433/2020/LSR. Úrad v kontexte uvedeného, dáva kontrolovanému ďalej do pozornosti, že napr. v prípade služby maintenance aplikačných informačných systémov LSR popisuje tieto činnosti bod 3.3, článku č. 3 „MAINTENANCE APLIKAČNÝCH INFORMAČNÝCH SYSTÉMOV LSR“, v prípade maintenance podporných informačných systémov LSR popisuje tieto činnosti bod 4.4., článku č. 4 „Maintenance podporných informačných systémov LSR“, v prípade technickej podpory informačných systémov LSR popisuje tieto činnosti bod 6.1, článku 6 „TECHNICKÁ PODPORA INFORMAČNÝCH SYSTÉMOV LSR“. Úrad k tomuto uvádza, že z dokumentácie k predmetnému verejnému obstarávaniu, resp. príslušných žiadostí o vysvetlenie adresovaných navrhovateľovi, prípadne oznámenia o vylúčení, žiadnym spôsobom nevyplýva, že by ich kontrolovaný pri vyhodnocovaní bral do úvahy, resp. zohľadňoval pri komparácii rámcovej dohody s potvrdením odberateľa, aj napriek tej skutočnosti, že predmetná rámcová dohoda, na základe formulácií týchto činností nevyklucuje vytvorenie/dodávku a implementáciu informačných systémov, aj keď jej hlavným predmetom je len údržba, prípadne technická a servisná podpora, úrad má za to, že ich skôr pripúšťa (pozri napr. bod 3.3. písm. g) článku 3, bod 6.1. písm. c) a j) článku 6 uvedené v bode 46 tohto rozhodnutia), pokiaľ vzniknú a naplnenie sledovaných cieľov si bude vyžadovať ísť cestou vytvorenia/dodania a implementácie nového informačného systému. Skutočnosť, že v rámci plnenia predmetu rámcovej dohody mohlo dôjsť k úprave (zmene) softvéru resp. vytvoreniu diela vyplýva napr. aj z čl. 10 Licenčné ustanovenia, bodu 10.4. Vzhľadom na uvedené nie je vylúčené, že v rámci uvedeného predmetu plnenia rámcovej dohody, mohlo dôjsť aj k vytvoreniu, dodaniu a implementácii interoperabilného modulárneho geografického informačného systému tak ako to deklaroval navrhovateľ vo svojej odpovedi na žiadosť o vysvetlenie. Uvedené skutočnosti vyplývajúce z ďalších ustanovení článkov rámcovej dohody, z odpovede navrhovateľa, ako aj samotné potvrdenie zo strany odberateľa LESY SR mal kontrolovaný podľa názoru úradu vzájomne hlbšie skúmať, alternatívne si tieto skutočnosti overiť priamo u samotného odberateľa, nakoľko z potvrdenia, ktoré navrhovateľ kontrolovanému predložil vyplýva kto predmetnú skutočnosť potvrdil, a dokonca tam je uvedená aj emailová adresa p. Ing. Jozefa Sámela. Zo zisteného skutkového stavu veci vyplýva, že kontrolovaný nevenoval náležitú pozornosť pri vyhodnocovaní podmienky účasti podľa § 34 ods. 1 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní v kontexte informácii a dokladov, ktoré navrhovateľ predložil kontrolovanému na účel jej preukázania.

48. V súvislosti s vyhodnocovaním splnenia predmetnej podmienky účasti je potrebné poukázať aj na skutočnosť, že navrhovateľ v odpovedi na žiadosť o vysvetlenie z 22. 2. 2023, okrem iného uviedol aj to, že v rámci plnenia predmetnej rámcovej dohody vytvoril a implementoval komplexný modulárny GIS systém, ktorý prepojil s celým informačným systémom objednávateľa. Úrad k tomuto dodáva, že z predloženej

dokumentácie k predmetnému verejnému obstarávaniu žiadnym spôsobom nevyplýva, ako sa kontrolovaný v rámci vyhodnocovania splnenia predmetnej podmienky účasti vysporiadal s predmetnou skutočnosťou, resp. tvrdením navrhovateľa. Úradu nie je zrejmé, či ju kontrolovaný akceptoval, alebo nie, resp. aké dôvody ho, aj napriek tejto skutočnosti, viedli k rezultátu, že navrhovateľ nesplnil predmetnú podmienku účasti. Úrad k tomuto dodáva, že hoci kontrolovaný v oznámení o vylúčení uvádza skutočnosti z odpovede navrhovateľa na žiadosť o vysvetlenie z 22. 2. 2023, predmetné vyjadrenie navrhovateľa sa v ňom nenachádza, resp. neuvádza ho.

49. Na základe vyššie uvedených skutočností úrad konštatuje, že kontrolovaný nevyhodnocoval splnenie predmetnej podmienky účasti náležitým spôsobom, keďže v predmetnom postupe nezohľadnil všetky podstatné vyššie uvedené okolnosti, ktorých vyhodnotenie malo predchádzať samotnému vylúčeniu.
50. Úrad považuje za potrebné vyjadriť sa aj k samotnému obsahu oznámenia o vylúčení z 27. 2. 2023, v tom zmysle, že v zmysle princípu transparentnosti zakotveného v ustanovení § 10 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní, a s ním spojenou požiadavkou na preskúmateľnosť každého úkonu verejného obstarávateľa uskutočneného v rámci procesu verejného obstarávania, nemožno zdôvodnenie vylúčenia navrhovateľa z procesu predmetného verejného obstarávania uvedeného v časti oznámenia o vylúčení s názvom „Odôvodnenie“ v rozsahu uvedenia a) znenia podmienky účasti, b) uvedenia citácie časti žiadosti o vysvetlenie a uvedenia len malej časti odpovede navrhovateľa na žiadosť o vysvetlenie a c) následným uvedením, cit.: „Verejný obstarávateľ má za to, že Vami predložená referencia vrátane vysvetlenia nespĺňa požadovanú podmienku účasti podľa § 34 ods. 1 písm. a) zákona uvedenú v Oznámení o vyhlásení verejného obstarávania 50509-MSS.“, považovať za dostatočné, nakoľko v ňom absentuje relevantná argumentácia a dôvody, ktoré by zdôvodňovali opodstatnenosť vylučovacieho dôvodu podľa § 34 ods. 1 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní.
51. Za týchto okolností má úrad za to, že vylúčenie navrhovateľa pre nesplnenie predmetnej podmienky účasti, je predčasné a zároveň aj nezákonné, nakoľko kontrolovaný nepreukázal opodstatnenosť tohto vylúčenia, nakoľko toto vylúčenie nevychádza z objektívne zisteného skutkového stavu, ktoré by bolo založené na relevantných dôkazoch.
52. Úrad v nadväznosti na uvedené dáva kontrolovanému do pozornosti, že vylúčenie z verejného obstarávania predstavuje prostriedok ultima ratio, ku ktorému by mal verejný obstarávateľ pristúpiť len, ak má náležitým spôsobom za preukázané, že existujú zákonné dôvody na vylúčenie. Každý krok verejného obstarávateľa uskutočnený v procese verejného obstarávania musí byť vhodný, potrebný a nevyhnutý, čo sú základné požiadavky vyplývajúce z princípu proporcionality podľa § 10 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní. Podľa princípu proporcionality verejný obstarávateľ nesmie ísť nad rámec toho, čo je na dosiahnutie daného cieľa potrebné a nevyhnutné.
53. S ohľadom na všetky vyššie uvedené skutočnosti, má úrad za to, že kontrolovaný nepostupoval v súlade § 40 ods. 6 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní v spojení s § 10 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní, konkrétne princípom proporcionality, nediskriminácie a hospodárnosti a transparentnosti, keď vylúčil navrhovateľa z predmetného verejného obstarávania pre nesplnenie podmienky účasti stanovenej v prílohe č. 5G „**PODMIENKY ÚČASTI – TECHNICKÁ A ODBORNÁ SPÔSOBILOSŤ**“ súťažných podkladov (pozri bod 34 tohto rozhodnutia), nakoľko

z vyššie uvedených dôvodov nebol naplnený atribút, že jeho vylúčenie z procesu tohto verejného obstarávania vychádza z objektívne zisteného skutkového stavu podloženého relevantnými dôkazmi, pričom kontrolovaný neuznal potvrdenie odberateľa, ktoré mu navrhovateľ predložil za účelom preukázania splnenia predmetnej podmienky účasti, bez toho, aby preukázal opodstatnenosť takéhoto postupu.

54. Na základe vyššie uvedených skutočností má úrad za to, že námietky navrhovateľa sú **opodstatnené**.
55. Podľa § 175 ods. 1 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní ak úrad v konaní o preskúmanie úkonov kontrolovaného pred uzavretím zmluvy 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 koncesii alebo ich časti odstrániť protiprávny stav.
56. S prihliadnutím na vyššie uvedené porušenia zákona o verejnom obstarávaní úrad pristúpil k rozhodnutiu nariadiť odstránenie protiprávneho stavu podľa § 175 ods. 1 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní, pretože, s poukázaním na úradom konštatované porušenia zákona o verejnom obstarávaní, a to § 40 ods. 6 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní, nemožno jednoznačne vysloviť záver, že by predmetné verejné obstarávanie smerovalo k výberu takého zmluvného partnera, ktorý by vzišiel zo zákazky zadávanej v súlade so zákonom o verejnom obstarávaní, resp. zo zákazky, ktorej priebeh nevykazuje znaky porušenia tohto zákona bez vplyvu na výsledok verejného obstarávania. Úrad v procese vyhodnotenia splnenia podmienok účasti identifikoval porušenie zákona o verejnom obstarávaní s možným vplyvom na výsledok, spočívajúce v tom, že **v danom prípade bol navrhovateľ vylúčený podľa § 40 ods. 6 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní pre nesplnenie podmienky účasti stanovenej podľa § 34 ods. 1 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní predčasne, a teda aj nezákonne, nakoľko vylúčenie z procesu tohto verejného obstarávania nevychádza z objektívne zisteného skutkového stavu podloženého relevantnými dôkazmi.**
57. Podľa § 175 ods. 8 písm. b) zákona o verejnom obstarávaní je úrad povinný v odôvodnení rozhodnutia, v ktorom konštatuje porušenie tohto zákona kontrolovaným, uviesť stručný návod pre kontrolovaného, ako v druhovo rovnakej veci v budúcnosti predísť porušeniu tohto zákona.
58. Úrad ako návod pre kontrolovaného, aby v budúcnosti predišiel vyššie uvedeným porušeniam zákona o verejnom obstarávaní, v súlade s § 175 ods. 8 písm. b) zákona o verejnom obstarávaní, odporúča, aby kontrolovaný vylúčil záujemcu/uchádzača z verejného obstarávania podľa § 40 ods. 6 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní, len ak skutočne nastal predmetný dôvod na vylúčenie v procese verejného obstarávania, ktorý má náležite za preukázaný a vychádza z objektívne zisteného skutkového stavu, ktorý je podložený relevantným dôkazmi, najmä ak, uchádzačovi neuzná potvrdenie odberateľa, ktoré mu predloží za účelom preukázania splnenia takejto podmienky účasti.
59. Na základe uvedeného bolo potrebné rozhodnúť o námietkach navrhovateľa tak, ako je uvedené vo výrokovej časti tohto rozhodnutia.
60. Podľa § 175 ods. 11 zákona o verejnom obstarávaní sa rozhodnutie podľa odseku 1 zároveň doručuje všetkým úradu známym uchádzačom a účastníkom.

Kaucia

61. Podľa § 172 ods. 5 zákona o verejnom obstarávaní kaucia vo výške podľa odsekov 2 až 4 je príjmom štátneho rozpočtu dňom nadobudnutia právoplatnosti rozhodnutia úradu, ktorým boli námietky v celom rozsahu zamietnuté, alebo dňom nadobudnutia právoplatnosti rozhodnutia úradu o zastavení konania podľa § 174 ods. 1 písm. q). Kaucia sa vo výške 50 % z výšky kaucie podľa odsekov 2 až 4 stáva príjmom štátneho rozpočtu dňom nadobudnutia právoplatnosti rozhodnutia úradu o zastavení konania podľa § 174 ods. 1 písm. d). Úrad vráti navrhovateľovi kauciu alebo jej časť, ktorá sa nestala príjmom štátneho rozpočtu, do 30 dní odo dňa právoplatnosti rozhodnutia.
62. V súlade s týmto ustanovením zákona o verejnom obstarávaní a výrokom tohto rozhodnutia úrad vráti navrhovateľovi kauciu zloženú za podanie námietok v plnej výške, a to do 30 dní odo dňa nadobudnutia právoplatnosti tohto rozhodnutia.

Poučenie:

Podľa § 175 ods. 12 zákona č. 343/2015 Z. z. o verejnom obstarávaní a o zmene a doplnení niektorých zákonov v znení neskorších predpisov proti tomuto rozhodnutiu úradu nie je možné podať opravný prostriedok. Podľa § 52 zákona č. 71/1967 Zb. o správnom konaní (správny poriadok) v znení neskorších predpisov v spojení s § 185 ods. 2 zákona č. 343/2015 Z. z. o verejnom obstarávaní a o zmene a doplnení niektorých zákonov v znení neskorších predpisov je toto rozhodnutie právoplatné dňom doručenia účastníkom konania a všetkým uchádzačom a vykonateľné uplynutím lehoty na plnenie. Podľa § 175 ods. 12 druhá veta zákona č. 343/2015 Z. z. o verejnom obstarávaní a o zmene a doplnení niektorých zákonov v znení neskorších predpisov rozhodnutie úradu je preskúmateľné súdom, pričom žaloba musí byť podaná do 30 dní odo dňa doručenia rozhodnutia.

(elektronický podpis)
riaditeľ odboru dohľadu

Rozhodnutie sa doručí:

1. N – navrhovateľ
2. **Žilinský samosprávny kraj**, Komenského 48, 011 09 Žilina, IČO: 37 808 427
-kontrolovaný

Na vedomie:

Podľa rozdeľovníka