**D ô v o d o v á s p r á v a**

**A. Všeobecná časť**

 Návrh zákona, ktorým sa mení a dopĺňa zákon č. 25/2006 Z. z. o verejnom obstarávaní a o zmene a doplnení niektorých zákonov v znení neskorších predpisov a o zmene zákona č. 455/1991 Zb. o živnostenskom podnikaní (živnostenský zákon) v znení neskorších predpisov sa na rokovanie vlády SR predkladal ako iniciatívny materiál.

 Hlavným cieľom návrhu zákona je dosiahnuť efektívnosť vynakladania verejných zdrojov, spojenú aj s posilnením súťažného princípu a s dôrazom na záujem štátu, zabezpečiť flexibilitu a aktívna otvorenosť procesov verejného obstarávania a chrániť kvalitných a poctivých dodávateľov. Hlavnými oblasťami zmien sú

podstatné rozšírenie zverejňovacích povinností a s tým spojené aj zrušenie rokovacieho konania bez zverejnenia,

bude zriadený jeden profil pre každého verejného obstarávateľa a obstarávateľa na jednom mieste a celý životný cyklus zákazky, vrátane zmlúv a ich plnenia bude na profile zverejnený

o všetkých prípadoch dnešného RKBZ bude musieť verejný obstarávateľ a obstarávateľ vopred informovať verejnosť aj úrad

zavedenie zákazu dodatkov o cene plnenia a zavedenie princípu znižovania ceny pri opakovaných dodaniach,

dodatok, ktorým sa zvyšuje cena alebo ekonomicky zvýhodňuje dodávateľ bude možné uzatvoriť len so súhlasom Rady úradu (kvázi určovacia žaloba)

rámcové zmluvy alebo zmluvy na opakované plnenie budú musieť obsahovať dohodnutý spôsob znižovania ceny podľa vývoja na trhu

posilnenie princípu ekonomicky najvýhodnejšej ponuky a úprava mimoriadne nízkej ceny,

zavedenie kritérií nákladov životného cyklu a faktorov výrobného procesu a možnosti kedykoľvek ich komplexne hodnotiť

upustenie od povinnosti vždy hodnotiť aj cenu

definuje sa mimoriadne nízka cena, ako cena, vybočujúca o 30% z priemeru ostatných cien, 15% od druhej najnižšej ceny a 15% pod predpokladanou hodnotou zákazky

zavedenie prísnejších povinností pri zákazkách nad 10 miliónov eur,

prísnejšie podmienky účasti, ktorými sú povinné vyžadovanie uvedenia subdodávateľov nad 10 % objemu zákazky, uvádzanie majetkovej štruktúry dodávateľa (akcionári nad 30 % a spoločníci), vyššia zábezpeka (5 % ceny alebo max. 1 milión eur)

zjednotenie úpravy pre podlimitné, podprahové zákazky a zákazky s nízkou hodnotou,

pre bežné tovary, služby a práce bude štátne elektronické trhovisko

pre ostatné tovary, služby a práce jednotný postup

zavedenie systému referencií kvality a ratingu dodávateľov,

verejný obstarávateľ a obstarávateľ budú povinní vyhotovovať referencie na dodané tovary, služby a práce (z hľadiska dodržania zmluvných povinností, omeškania dodávateľa, reklamácií)

ak sa v obstarávaní vyžaduje predloženie referencií, vždy sa budú zohľadňovať všetky referencie od verejných obstarávateľov a obstarávateľov za dané obdobie

negatívne referencie môžu viesť k zákazu účasti na obstarávaní na 1 rok a v prípade odstúpenia od zmluvy či výpovede zmluvy pre neplnenie povinností dodávateľa až na 3 roky

zmena systému vo vzťahu k zoznamu podnikateľov a zavedenie sankcie zákazu účasti na obstarávaní v spojení s posilnením kontroly vzťahov so subdodávateľmi,

preukazovanie osobného postavenia len cez zoznam a zapísané údaje

sankcia zákazu účasti vo verejnom obstarávaní na tri roky pre prípady podvádzania pri preukazovaní podmienok účasti alebo ak došlo k odstúpeniu od zmluvy alebo výpovedi pre neplnenie povinností dodávateľa a na jeden rok pre prípady negatívnych referencií (tri referencie po sebe s hodnotením od 0 do 20%)

povinná identifikácia majoritných subdodávateľov (50% pri bežných a 30% pri zákazkach nad 10 mil. eur a možnosť obmedziť podiel subdodávok

zavedenie centrálneho obstarávania pre bežné tovary, služby a práce,

zjednodušenie v revíznych postupoch a zavedenie druhostupňového konania o námietkach,

koncentrácia konania o námietkach do dvoch konaní a v každom s jedným rozhodnutím

preskúmava sa len zákonnosť postupu a nie "správnosť úvahy" verejného obstarávateľa a obstarávateľa

zavedenie odvolacieho konania na úrade

Návrh zákona je v súlade s článkom 133 Zmluvy o fungovaní Európskej únie. Návrh zákona je plne zlučiteľný s právom Európskej únie, podrobné informácie sú uvedené v priloženej doložke zlučiteľnosti.

Predkladaný návrh nebude mať negatívny dopad na verejné financie Slovenskej republiky nad rámec limitov rozpočtových kapitol, nemá vplyv na rozpočet verejnej správy, podnikateľské prostredie, sociálne vplyvy ani vplyv na životné prostredie. Vplyvy na informatizáciu spoločnosti sa predpokladajú pozitívne a sú uvedené v Doložke vybraných vplyvov.

Návrh zákona bol podľa § 33 ods. 2 zákona č. 523/2004 Z. z. o rozpočtových pravidlách verejnej správy a o zmene a doplnení niektorých zákonov prerokovaný s Ministerstvom financií Slovenskej republiky.

Návrh zákona je v súlade s Ústavou, ústavnými zákonmi, medzinárodnými zmluvami, ktorými je Slovenská republika viazaná, zákonmi a súčasne je v súlade s právom Európskej únie.

**Doložka vybraných vplyvov**

**A.1.** Názov materiálu: Návrh zákona, ktorým sa mení a dopĺňa zákon č. 25/2006 Z. z. o verejnom obstarávaní a o zmene a doplnení niektorých zákonov v znení neskorších predpisov a o zmene zákona č. 455/1991 Zb. o živnostenskom podnikaní (živnostenský zákon) v znení neskorších predpisov

 Termín začatia a ukončenia predbežného pripomienkového konania: -

**A.2. Vplyvy:**

|  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- |
|  |  Pozitívne  |  Žiadne  |  Negatívne  |
| 1. Vplyvy na rozpočet verejnej správy |  | x |  |
| 2. Vplyvy na podnikateľské prostredie – dochádza k zvýšeniu regulačného zaťaženia? |  | x |  |
| 3. Sociálne vplyvy |  | x |  |
| – vplyvy na hospodárenie obyvateľstva, |  | x |  |
| – sociálnu exklúziu, |  | x |  |
| – rovnosť príležitostí a rodovú rovnosť a vplyvy na zamestnanosť |  | x |  |
| 4. Vplyvy na životné prostredie |  | x |  |
| 5. Vplyvy na informatizáciu spoločnosti | x |  |  |

**A.3. Poznámky:**

Ak si zavedenie návrhu zákona do praxe vyžiada výdavky na strane verejných prostriedkov, tieto budú realizované v rámci schválených limitov príslušných rozpočtových kapitol.

**A.4.** Alternatívne riešenia: bezpredmetné

**A.5.** Stanovisko gestorov: bezpredmetné

**Vplyvy na informatizáciu spoločnosti**

|  |  |
| --- | --- |
| Budovanie základných pilierov informatizácie |  |
| Obsah |  |
| 6.1. Rozširujú alebo inovujú sa existujúce alebo vytvárajú sa či zavádzajú sa nové elektronické služby?(Popíšte ich funkciu a úroveň poskytovania.) | Áno, zavádza sa elektronické trhovisko, elektronický profil verejného obstarávateľa, notifikačná funkcia vestníka, resp. profilu a elektronická komunikácia vo vzťahu k zoznamu podnikateľov, čím sa rozšíri, zefektívni a skvalitní prístup verejnosti k elektronickým službám verejných orgánov. Úroveň IV (transakčná). |
| 6.2. Vytvárajú sa podmienky pre sémantickú interoperabilitu?(Popíšte spôsob jej zabezpečenia.) | Nie, predmetom úpravy návrhu zákona nie sú pravidlá prepojiteľnosti ISVS. |
| Ľudia |  |
| 6.3. Zabezpečuje sa vzdelávanie v oblasti počítačovej gramotnosti a rozširovanie vedomostí o IKT?(Uveďte spôsob, napr. projekty, školenia.) | Nie, zákon je zameraný na správcov a prevádzkovateľov ISVS povinných osôb, zabezpečujúcich v rámci svojej vnútornej organizácie aj prevádzku IS, vzdelanie pracovníkov v oblasti IKT vyplýva z ich pracovného zaradenia. U používateľskej verejnosti sa nepredpokladá štátom zabezpečované IKT vzdelávanie na tieto účely. |
| 6.4. Zabezpečuje sa rozvoj elektronického vzdelávania?(Uveďte typ a spôsob zabezpečenia vzdelávacích aktivít.) | Nie, zákon je zameraný na správcov a prevádzkovateľov ISVS povinných osôb, ich vzdelanie v oblasti IKT vyplýva z ich pracovného zaradenia.  |
| 6.5. Zabezpečuje sa podporná a propagačná aktivita zameraná na zvyšovanie povedomia o informatizácii a IKT?(Uveďte typ a spôsob zabezpečenia propagačných aktivít.) | Nie, zákon je zameraný (aj) na elektronické služby v oblasti verejného obstarávania, a hoci propagácia je nevyhnutná pre rozšírenie používania e-služieb, nie je predmetom úpravy zákona. |
| 6.6. Zabezpečuje/zohľadňuje/zlepšuje sa prístup znevýhodnených osôb k službám informačnej spoločnosti?(Uveďte spôsob sprístupnenia digitálneho prostredia.) | Nie, táto oblasť je predmetom úpravy iných predpisov. |
| Infraštruktúra |  |
| 6.7. Rozširuje, inovuje, vytvára alebo zavádza sa nový informačný systém?(Uveďte jeho funkciu.) | Áno, zákon predpokladá vytvorenie a zavádzanie viacerých nových ISVS, najmä elektronického trhoviska a inovovanie funkcií elektronického vestníka VO.  |
| 6.8. Rozširuje sa prístupnosť k internetu?(Uveďte spôsob rozširovania prístupnosti.) | Nie, táto oblasť je predmetom úpravy iných predpisov. |
| 6.9. Rozširuje sa prístupnosť k elektronickým službám?(Uveďte spôsob rozširovania prístupnosti.) | Áno, rozširuje sa rozsah poskytovaných služieb.  |
| 6.10. Zabezpečuje sa technická interoperabilita?(Uveďte spôsob jej zabezpečenia.) | Áno, zohľadňujú sa štandardy pre ISVS. |
| 6.11. Zvyšuje sa bezpečnosť IT?(Uveďte spôsob zvýšenia bezpečnosti a ochrany IT.) | Nie, táto oblasť je predmetom úpravy iných predpisov. |
| 6.12. Rozširuje sa technická infraštruktúra?(Uveďte stručný popis zavádzanej infraštruktúry.) | Áno,podmienkou pre zavedenie nových prvkov a služieb verejnej správy je rozšírenie technickej infraštruktúry |
| Riadenie procesu informatizácie |  |
| 6.13. Predpokladajú sa zmeny v riadení procesu informatizácie?(Uveďte popis zmien.) | Nie, kompetenčné zmeny na úrovni zákonov sa nepredpokladajú. Zmeny sa predpokladajú iba na úrovni zriaďovania ISVS. |
| Financovanie procesu informatizácie |  |
| 6.14. Vyžaduje si proces informatizácie finančné investície?(Popíšte príslušnú úroveň financovania.) | Áno, hlavne z prostriedkov OPIS na projekty 1. prioritnej osi a tiež čiastočne v rámci rozpočtových kapitol jednotlivých povinných osôb. |
| Legislatívne prostredie procesu informatizácie |  |
| 6.15. Predpokladá nelegislatívny materiál potrebu úpravy legislatívneho prostredia procesu informatizácie?(Stručne popíšte navrhované legislatívne zmeny.) | Nejde o nelegislatívny materiál |

**Doložka zlučiteľnosti**

**právneho predpisu s právom Európskej únie**

**1. Predkladateľ právneho predpisu:** vláda Slovenskej republiky

**2. Názov návrhu právneho predpisu:** Návrh zákona, ktorým sa mení a dopĺňa zákon č. 25/2006 Z. z. o verejnom obstarávaní a o zmene a doplnení niektorých zákonov v znení neskorších predpisov a o zmene zákona č. 455/1991 Zb. o živnostenskom podnikaní (živnostenský zákon) v znení neskorších predpisov

**3. Problematika návrhu právneho predpisu:**

a) je upravená v práve Európskej únie

- *primárnom*

Zmluva o Európskej únii a Zmluva o fungovaní Európskej únie - čl. 192 ods. 1

*- sekundárnom (prijatom po nadobudnutím platnosti Lisabonskej zmluvy, ktorou sa mení a dopĺňa Zmluva o Európskom spoločenstve a Zmluva o Európskej únii – po 30. novembri 2009)*

1. legislatívne akty

 2. nelegislatívne akty

- *sekundárnom (prijatom pred nadobudnutím platnosti Lisabonskej zmluvy, ktorou sa mení a dopĺňa Zmluva o Európskom spoločenstve a Zmluva o Európskej únii – do 30. novembra 2009)*

 Smernica 2004/17/ES Európskeho parlamentu a Rady z 31. marca 2004 o koordinácii postupov obstarávania subjektov pôsobiacich v odvetviach vodného hospodárstva, energetiky, dopravy a poštových služieb (Mimoriadne vydanie Ú. v. EÚ kap. 6/zv. 7),

 Smernica 2004/18/ES Európskeho parlamentu a Rady z 31. marca 2004 o koordinácii postupov pri zadávaní verejných zákaziek na práce, verejných zákaziek na dodávku tovaru a verejných zákaziek na služby (Mimoriadne vydanie Ú. v. EÚ kap. 6/zv. 7),

 Smernica Komisie 2005/51/ES zo 7. septembra 2005, ktorou sa mení a dopĺňa príloha XX k smernici Európskeho parlamentu a Rady 2004/17/ES a príloha VIII k smernici Európskeho parlamentu a Rady 2004/18/ES o verejnom obstarávaní (Ú. v. EÚ, L 257, 1. október 2005),

 Smernica Európskeho parlamentu a Rady 2005/75/ES zo 16. novembra 2005, ktorou sa opravuje smernica 2004/18/ES o koordinácii postupov zadávania verejných zákaziek na práce, verejných zákaziek na dodávku tovaru a verejných zákaziek na služby (Ú. v. EÚ, L 323, 9. december 2005),

 Smernica Rady 89/665/EHS z 21. decembra 1989 o koordinácii zákonov, iných právnych predpisov a správnych opatrení týkajúcich sa uplatňovania postupov a preskúmavania v rámci verejného obstarávania tovarov a prác (Mimoriadne vydanie Ú. v. EÚ kap. 6/zv. 1),

 Smernica Rady 92/13/EHS z 25. februára 1992, ktorou sa koordinujú zákony, iné právne predpisy a správne opatrenia o uplatňovaní právnych prepisov spoločenstva o postupoch verejného obstarávania subjektov pôsobiacich vo vodnom, energetickom, dopravnom a telekomunikačnom sektore (Mimoriadne vydanie Ú. v. EÚ kap. 6/zv. 1),

  Smernica Európskeho parlamentu a Rady 2007/66/ES z 11. decembra 2007, ktorou sa menia a dopĺňajú smernice Rady 89/665/EHS a 92/13/EHS, pokiaľ ide o zvýšenie účinnosti postupov preskúmania v oblasti zadávania verejných zákaziek (Ú. v. EÚ L 335/31, 20. december 2007),

 Nariadenie (ES) č. 2195/2002 Európskeho parlamentu a Rady z 5. novembra 2002 o spoločnom slovníku obstarávania (CPV) (Ú. v. ES L 340, 16. decembra 2002),

 Nariadenie Komisie (ES) č. 2151/2003 zo 16. decembra 2003, ktorým sa mení a dopĺňa nariadenie Európskeho parlamentu a Rady (ES) č. 2195/2002 o Spoločnom slovníku obstarávania (CPV) (Mimoriadne vydanie Ú. v. EÚ kap. 6/zv. 6),

 Nariadenie Komisie (ES) č. 213/2008 z 28. novembra 2007, ktorým sa mení a dopĺňa nariadenie Európskeho parlamentu a Rady (ES) č. 2195/2002 o Spoločnom slovníku obstarávania (CPV) a smernice Európskeho parlamentu a Rady 2004/17/ES a 2004/18/ES o postupoch verejného obstarávania, pokiaľ ide o revíziu CPV (Ú.v. EÚ L 74,1, 15. marca 2008),

 Nariadenie Komisie (ES) č. 1564/2005 zo 7. septembra 2005, ktorým sa ustanovujú štandardné formuláre na zverejňovanie oznámení v rámci postupov verejného obstarávania podľa smerníc Európskeho parlamentu a Rady 2004/17/ES a 2004/18/ES (Ú. v. EÚ, L 257, 1. október 2005),

 Nariadenie Komisie (ES) č. 1150/2009 z 10. novembra 2009, ktorým sa mení a dopĺňa nariadenie (ES) č. 1564/2005, pokiaľ ide o štandardné formuláre na uverejňovanie oznámení v rámci verejného obstarávania v súlade so smernicami Rady 89/665/EHS a 92/13/EHS (Ú. v. EÚ, L 313, 28. novembra 2009),

 Nariadenie Komisie (ES) č. 1177/2009 z 30. novembra 2009, ktorým sa menia a dopĺňajú smernice Európskeho parlamentu a Rady 2004/17/ES a 2004/18/ES, pokiaľ ide o uplatňovanie prahových hodnôt v oblasti postupov zadávania zákaziek (Ú. v. EÚ, L 314, 1. decembra 2009)

b) je obsiahnutá v judikatúre Súdneho dvora Európskej únie.

Rozhodnutie ESD vo veci C-513/99, Concordia Bus Finland Oy Ab proti Helsingin kaupunki, HKL-Bussiliikenne;

Rozhodnutie ESD v spojených veciach C‑21/03 a C-34-03, Fabricom SA proti Belgickému kráľovstvu;

Rozhodnutie ESD vo veci C‑348/10, Norma-A SIA, Dekom SIA proti Latgales plānošanas reģions;

Rozhodnutie ESD vo veci C‑26/03, Norma-A SIA, Dekom SIA proti Latgales plānošanas reģions;

Rozhodnutie ESD vo veci C‑599/10, SAG ELV Slovensko, a. s., FELA Management AG, ASCOM (Schweiz) AG, Asseco Central Europe, a. s., TESLA STROPKOV, akciová spoločnosť, Autostrade per l’Italia SpA, EFKON AG, Stalexport Autostrady SA proti Úradu pre verejné obstarávanie, za účasti: Národnej dial’ničnej spoločnosti, a.s.;

Rozhodnutie ESD vo veci C‑234/03, Contse SA, Vivisol Srl, Oxigen Salud SA proti Instituto Nacional de Gestión Sanitaria (Ingesa), pôvodne Instituto Nacional de la Salud (Insalud), za účasti: Air Liquide Medicinal SL, Sociedad Española de Carburos Metálicos SA;

Rozhodnutie ESD v spojených veciach C‑226/04 a C‑228/04, Cascina Soc. coop. arl, Zilch Srl (C‑226/04), proti Ministero della Difesa, Ministero dell’Economia e delle Finanze, Pedus Service, Cooperativa Italiana di Ristorazione soc. coop. arl (CIR), Istituto nazionale per l’assicurazione contro gli infortuni sul lavoro (INAIL), a Consorzio G. f. M. (C‑228/04) proti Ministero della Difesa, La Cascina Soc. coop. arl;

Rozhodnutie ESD vo veci C‑570/08, Symvoulio Apochetefseon Lefkosias proti Anatheoritiki Archi Prosforon;

Rozhodnutie ESD vo veci C-247/02, Sintesi SpA proti Autorità per la Vigilanza sui Lavori Pubblici, za účasti: Ingg. Provera e Carrassi SpA Rozhodnutie ESD vo veci C‑29/04, Komisia Európskych spoločenstiev proti Rakúskej republike.

**4. Záväzky Slovenskej republiky vo vzťahu k Európskej únii:**

a) lehota na prebratie smernice alebo lehota na implementáciu nariadenia alebo rozhodnutia

bezpredmetné

b) informácia o konaní začatom proti Slovenskej republike o porušení Zmluvy o fungovaní Európskej únie podľa čl. 258 až 260 tejto zmluvy

 bezpredmetné

c) informácia o právnych predpisoch, v ktorých sú preberané smernice už prebraté spolu s uvedením rozsahu tohto prebratia

bezpredmetné

**5. Stupeň zlučiteľnosti návrhu právneho predpisu s právom Európskej únie:**

 Stupeň zlučiteľnosti - úplný

**6. Gestor a spolupracujúce rezorty:**

 Ministerstvo vnútra Slovenskej republiky

 Úrad pre verejné obstarávanie

**B. Osobitná časť**

**K čl. I**

K bodom 1 a 2:

Legislatívno-technická úprava, súvisiaca so zrušením delenia podlimitných zákaziek.

K bodom 3 a 4:

Navrhuje sa doplniť výnimky pre podlimitné zákazky v prípadoch, ak ide o oficiálnu rozvojovú alebo humanitnú pomoc alebo logistickú podporu ozbrojených síl Slovenskej republiky vyslaných na plnenie úloh mimo územia Slovenskej republiky, keďže v mnohých prípadoch v praxi ide o dodanie v inom svetovom regióne a postup podľa tohto zákona spôsobuje zbytočné predraženie takto poskytovanej pomoci a míňa sa efektom. Rovnako sa navrhuje rozšírenie súčasnej výnimky pri podlimitných zákazkách o prípady, kedy je dodávateľom stredná odborná škola, najmä z dôvodu podpory viaczdrojového financovania stredoškolského odborného vzdelávania a získavania praxe prácou na zákazkách už počas praktického vyučovania v škole.

K bodu 5:

Legislatívno-technická úprava, súvisiaca so zrušením delenia podlimitných zákaziek.

K bodom 6 a 7:

Finančné limity nadlimitnej zákazky sa z dôvodu flexibility v reakciách na zmeny na európskej úrovni navrhuje ustanoviť vykonávacím právnym predpisom.

Zrušenie delenia podlimitných zákaziek súvisí so snahou jednak zjednotiť postup ich obstarávania pokiaľ ide o bežné tovary, práce a služby (elektronické trhovisko), ako aj zjednotiť postup pre obstarávanie iných tovarov, prác a služieb, a to na úroveň súčasnej úpravy podprahových zákaziek. Navrhovaná zmena má zjednotením postupu prispieť k jednoduchšej aplikácii, a to tak na strane adresátov práva, ako aj na strane kontrolných orgánov. Osobitný limit pre tovar, ktorým sú potraviny, sa navrhuje zaviesť z dôvodu špecifického charakteru tejto komodity a jej vplyvu na zdravia obyvateľov. Týmto spôsobom sa má umožniť verejným obstarávateľom pružnejšie reagovať na kvalitatívne potreby pri nákupe potravín.

K bodu 8:

Predmetné doplnenie reaguje na prax, kedy nie vždy je možné a najmä účelné vyjadrovať predpokladanú hodnotu zákazky ako jedno číslo. Zmena má umožniť aj odlišné formy uvádzania. V nadväznosti na uvedenú zmenu sa navrhuje explicitne doplniť povinnosť v dokumentácii uchovávať podklady k jej zisteniu, aby najmä na účely kontroly bolo možné preveriť správnosť postupu jej zisťovania.

K bodu 9:

Legislatívno-technická úprava, súvisiaca so zavedením centrálneho obstarávania pre bežné tovary, služby a práce.

K bodu 10:

Legislatívno-technická úprava, súvisiaca so zrušením delenia podlimitných zákaziek.

K bodu 11:

Na účely odstránenia nejasností s výkladom pojmu "obrat" sa navrhuje odkazom na poznámku pod čiarou ustanoviť, že ide o pojem s rovnakým obsahom, ako definuje "obrat" zákon o DPH.

K bodu 12

Legislatívno-technická úprava, súvisiaca so zmenou v systéme zákazu dodatkov.

K bodom 13 a 14:

Legislatívno-technická úprava.

K bodu 15:

Odsekom 8 sa navrhuje ustanoviť jednotné pravidlá pre komunikáciu medzi úradom a verejnými obstarávateľmi a obstarávateľmi (ďalej spolu aj "obstarávateľ"), ktorých cieľom na jednej strane je zabrániť duplicitnému plneniu povinností obstarávateľov, súvisiacich so zverejňovaním podľa tohto zákona a na druhej strane upraviť zodpovednosť za obsah zverejňovaných dokumentov obdobne, ako je upravená pri povinne zverejňovaných zmluvách podľa zákona č. 211/2000 Z. z.

Odsek 9 ustanovuje všeobecné zásady, ktoré musí verejný obstarávateľ dodržať pri obstarávaní tovarov, služieb a prác, ktoré nemá týmto zákonom ustanovené formálne pravidlá.

K bodu 16:

Predkladanie referencií z už realizovaných dodávok bolo upravené platným zákonom ako jedna z možných podmienok účasti, avšak z hľadiska formy, obsahu a zverejňovania neexistovala jednotná úprava. Navrhuje sa zaviesť povinnosť obstarávateľa vyhotovovať referencie zo zákona pri splnení zákonných podmienok, pričom sa zároveň ustanovuje obsah a forma týchto referencií a ich zverejňovanie v zozname podnikateľov. Takýmto spôsobom sa zabezpečí nielen verejná kontrola kvality poskytnutých plnení, ale prostredníctvom hodnotenia dodávateľov aj kvázi rating subjektov, obchodujúcich so štátom. Snahou je dosiahnuť aj to, aby všetky takto vystavené referencie boli v elektronickej podobe dostupné aj na účely ďalších obstarávaní.

Pojem "bežná dostupnosť na trhu" sa používa aj v platnom zákone, pričom jeho definícia absentovala. Vzhľadom na to, že návrh zákona pracuje s týmto pojmom na viacerých miestach, bolo vhodné ustanoviť jeho legálnu definíciu. Definícia obsahuje všeobecnú časť (ods. 1), ktorá vychádza z bežného všeobecného chápania toho, čo sa bežným statkom rozumie. Cieľom definície je vyjadriť bežnú dostupnosť ako stav, kedy ide o také tovary, stavebné práce alebo služby, ktoré sa dodávajú na trhu takpovediac v rovnakej podobe, esp. rovnakým spôsobom komukoľvek a nie sú špecificky upravené pre potreby verejného obstarávateľa v danom prípade. Ako príklad je možné uviesť software, ktorým je operačný systém Windows, ktorý je bežným tovarom, keďže je v rovnakej podobe a spôsobom dodávaný komukoľvek. Naproti tomu software, ktorý si vyžaduje prispôsobenie vždy na konkrétne požiadavky obstarávateľa, je teda svojim spôsobom vždy jedinečný a s takýmto prispôsobením nie je bežne dodávaný, nebude bežným tovarom. Obdobne osobné motorové vozidlo je bežným tovarom aj vrátane modifikácií, ak ich bežne predávajúci či výrobca ponúka aj iným odberateľom na trhu, avšak v prípade, ak ide o dodanie napríklad automobilu prispôsobeného na záchranárske či iné obdobné činnosti, nepôjde o bežný tovar. Pri službách a prácach bude posudzovanie obdobné - ak pôjde o služby alebo práce, ktoré sú bežne ponúkané bez ohľadu na napríklad miesto plnenia len v závislosti od ich rozsahu, resp. iných, bežne ponúkaných podmienok, pôjde o bežne dostupné služby a práce. Naopak, ak budú jedinečne dohodnuté pre daný konkrétny prípad so všetkými špecifikami z neho vyplývajúcimi, nepôjde o bežnú dostupnosť. Orientáciu poskytne v prvom kroku už ponuka, ktorá bude formulovaná spôsobom "as is". Odseky 2 a 3 obsahujú demonštratívny výpočet príkladov, kedy ide o bežne dostupné tovary, služby alebo práce.

K bodu 17:

Z dôvodu šetrenia výdavkov na obslužné činnosti pri verejnom obstarávaní, ako aj z dôvodu čo zjednotenia postupov sa navrhuje v nadlimitných zákazkách štátu ustanoviť povinné centrálne verejné obstarávanie bežných tovarov, služieb a prác. Dôvodom, prečo sa navrhuje toto obstarávanie realizovať prostredníctvom rezortu vnútra a financií je skutočnosť, že vzhľadom na veľkosť rezortu vnútra sa v ňom realizuje aj v súčasnosti najviac verejných obstarávaní a rezort financií má v kompetenčnom portfóliu rozpočtovú politiku a nakladanie s verejnými prostriedkami.

K bodu 18:

Zákaz uzatvárania dodatkov sa preberá zo súčasnej právnej úpravy s tým, že sa neumožňuje zmluvne dohodnúť podmienky pre uzatváranie dodatkov o cene. Podľa navrhovanej právnej úpravy bude cenu alebo ekonomické podmienky plnenia možné meniť v prospech dodávateľa len v prípade, ak sa vyskytnú mimoriadne a nepredvídateľné okolnosti, ktorých existenciu musí konštatovať Rada úradu. Ide teda o dodatok, ktorý sa netýka úpravy plnenia a jeho rozsahu, ale len a výlučne ceny alebo ekonomických podmienok plnenia, pri zachovanom rozsahu plnenia. Rada úradu teda nebude rozhodovať o obsahu dodatku, len o tom, či sú alebo nie sú splnené podmienky na jeho uzatvorenie. Predmetná úprava nebráni zohľadňovať okolnosti, majúce vplyv na zmenu ceny aj v zmluve, avšak za predpokladu, že budú zohľadnené aj na účely vyhodnotenia ponúk - nebráni teda dohodnúť v zmluve napríklad úpravu DPH alebo aj úpravu zmeny ceny v nadväznosti na určitú skutočnosť. Vo všetkých týchto prípadoch totiž cena bude priamo v zmluve dohodnutá a nebude kvôli nej potrebné dodatok uzatvárať.

So zákazom cenových dodatkov súvisí aj navrhovaná úprava povinného mechanizmu zisťovania trhovej ceny, ak ide o zmluvy s opakovaným plnením na dodanie tovaru. Dôvodom tejto úpravy je, aby verejné prostriedky pri rámcových zmluvách a opakovaných plneniach boli vždy vynakladané najviac v hodnote, ktorá zodpovedá trhovej hodnote plnenia. Uvedená zmena nevylučuje, aby v rámci súťažných ponúk a kritérií na ich vyhodnotenie, resp. následne v rámci zmlúv bola cena napr. komodít, ktorých cena sa odvíja od svetových cien, viazaná na konkrétne dohodnuté indexy.

K bodu 19:

Na účely posilnenia elektronickej komunikácie a zjednodušenia priebehu revíznych postupov a predkladania dokumentácie úradu sa navrhuje ustanoviť povinnosť predkladať verejnému obstarávateľovi a obstarávateľovi dokumenty aj v elektronickej podobe. Pokiaľ ide o spôsob predkladania, navrhuje sa zosúladiť so spôsobom, platným pre zverejňovanie zmlúv v Centrálnom registri zmlúv.

K bodu 20:

Navrhuje sa spresniť ustanovenie o prednosti slovenského prekladu dokumentov tak, aby v prípade rozdielov medzi cudzojazyčnou a slovenskou verziou mala prednosť slovenská verzia, preložená úradným prekladateľom.

K bodu 21:

Na účely jednoduchšej orientácie verejného obstarávateľa a obstarávateľa sa navrhuje uložiť povinnosť identifikovať obchodné tajomstvo. Snahou je zlepšenie podmienok vo vzťahu k plneniu tejto povinnosti, pričom stále platí, že obchodným tajomstvom je len to, čo spĺňa definíciu podľa Obchodného zákonníka a nie čokoľvek, čo uchádzač označí. Spresňuje sa tiež pojem "dôvernej informácie", pričom jeho obsah sa zjednocuje s ustanovením zákona č. 211/2000 Z. z. o informáciách, ktoré sa v povinne zverejňovanej zmluve nezverejňujú. Zároveň sa navrhuje zjednotiť úpravu prípadov, kedy nie je povinnosť mlčanlivosti porušená.

K bodom 22 a 23:

Legislatívno-technická úprava, súvisiaca so zmenou zverejňovania na profile obstarávateľa.

K bodom 24 až 26:

Navrhuje sa skrátiť lehoty na oznamovanie výsledkov verejného obstarávania, keďže súčasné lehoty sú neprimerane dlhé.

K bodu 27:

Navrhovanou úpravou sa v súlade s predpismi o ochrane osobných údajov vymedzuje rozsah osobných údajov, ktoré sú obsahom oznámení a informácií podľa predmetného paragrafu.

K bodu 28:

Legislatívno-technická úprava, súvisiaca so zmenou zverejňovania na profile obstarávateľa.

K bodu 29:

Legislatívno-technická úprava, súvisiaca so zrušením rokovacieho konania bez zverejnenia.

K bodu 30:

Navrhovanou zmenou sa má vyjadriť potreba súvislosti medzi oprávnením podnikať a predmetom zákazky alebo jej časti.

K bodu 31:

Navrhované doplnenie podmienok účasti, týkajúcich sa osobného postavenia, súvisí so zavedením sankcie zákazu účasti na verejnom obstarávaní. V snahe obmedziť obchádzanie tohto zákazu rôznymi personálnymi a majetkovými zmenami, najmä v právnických osobách, sa navrhuje rozšíriť zákaz účasti aj na také osoby, s ktorými je osoba, ktorej bol zákaz uložený, "prepojená" spôsobom, ustanoveným v § 26 ods. 1 písm. g).

K bodu 32:

Legislatívno-technická úprava, súvisiaca so zavedením sankcie zákazu účasti vo verejnom obstarávaní.

K bodu 33:

Navrhuje sa obmedziť sumu obratu, ktorý je možné vyžadovať na účely splnenia podmienky finančného a ekonomického postavenia, aby sa predišlo jej zneužívaniu. Pojem "obrat" bude zároveň vykladaný v súlade s jeho definíciou podľa § 4 ods. 9 zákona o DPH.

K bodu 34:

Úprava ustanovení o preukazovaní splnenia podmienky účasti zdrojmi tretej osoby má za cieľ odstrániť formálny charakter tohto postupu a jeho potenciálne zneužívanie v praxi tým, že ak už sa podmienka preukazuje zdrojmi tretej osoby, ak dôjde k plneniu, uchádzač je povinný ho splniť sám alebo prostredníctvom tejto osoby. Takýmto spôsobom bude verejný obstarávateľ a obstarávateľ už vopred vedieť, kto bude plniť a bude môcť zodpovedne posúdiť ponuku uchádzača.

K bodu 35:

Legislatívno-technická úprava, súvisiaca so zavedením systému referencií. Zároveň sa navrhuje v prípade potvrdení o dodaní plnenia od iných subjektov, než verejný obstarávateľ a obstarávateľ doplniť čestné vyhlásenie dokladmi o zmluvnom vzťahu alebo plnení, aby sa týmto spôsobom podporila pravdivosť skutočností, uvedených v čestnom vyhlásení.

K bodu 36:

Na účely podmienky účasti, ktorou je uvedenie podielu subdodávateľov na dodávke sa navrhuje doplniť aj možnosť požadovať ich identifikáciu. Ide o opatrenie nepriamo podporujúce subdodávateľov a nadväzujúce na ustanovenia umožňujúce obmedziť rozsah subdodávok.

K bodu 37:

Úprava ustanovení o preukazovaní splnenia podmienky účasti zdrojmi tretej osoby má za cieľ odstrániť formálny charakter tohto postupu a jeho potenciálne zneužívanie v praxi tým, že ak už sa podmienka preukazuje zdrojmi tretej osoby, ak dôjde k plneniu, uchádzač je povinný ho splniť sám alebo prostredníctvom tejto osoby. Takýmto spôsobom bude verejný obstarávateľ a obstarávateľ už vopred vedieť, kto bude plniť a bude môcť zodpovedne posúdiť ponuku uchádzača.

K bodu 38:

Predmetným ustanovením sa navrhuje ustanoviť povinnosť vyžadovať niektoré z podmienok účasti v konkrétnych prípadoch. Ide o povinnosť vyžadovať identifikáciu majoritných subdodávateľov a na účely zákazky nad 10 miliónov eur akceptovať len niektoré typy dokladov, ktoré sú z povahy veci preukaznejšie na účely zhodnotenia splnenia podmienky finančného a ekonomického postavenia. Rovnako sa v odôvodnených prípadoch umožňuje obmedziť rozsah subdodávky a požadovať umiestnenie prevádzkarne dodávateľa na území Slovenskej republiky. Pôjde jednak o prípady, kedy z povahy veci je nutné vyžadovať osobné plnenie vzhľadom na povahu zákazky, ako aj o prípady, kedy je najmä na účely kontroly a bezpečnosti potrebné, aby verejný obstarávateľ mal priamu možnosť napríklad výkonu kontroly dodávateľom poskytovaného plnenia aj vo fáze realizácie. Predmetné ustanovenie je však vždy potrebné aplikovať tak, aby nedošlo k rozporu s princípmi Európskej únie upravujúcimi voľný pohyb osôb, tovarov a služieb a slobodu usadiť sa v zmysle Zmluvy o fungovaní Európskej únie.

K bodu 39:

Odsek 8 umožňuje explicitne požadovať doklady, preukazujúce kvalitu a nezávadnosť potravín, a to v reakcii na problémy praxe, súvisiace s ich obstarávaním.

Odsek 9 je legislatívno-technická úprava, súvisiaca so zavedením identifikácie subdodávateľov.

Odsek 10 ustanovuje nevyvrátiteľnú domnienku vo vzťahu k nediskriminačnej povahe podmienok účasti. Vychádza sa pritom z predpokladu, že ak sú podmienky súťaže také, že umožnia súťažiť dostatočnému okruhu subjektov, je možné úspešne prezumovať ich nediskriminačnú povahu.

Odsek 11 má za cieľ zjednodušiť preukazovanie splnenia podmienok účasti vo verejnom obstarávaní tým, že predloženie originálov dokumentov sa vyžaduje až od víťaza.

K bodom 40 a 41:

Legislatívno-technická úprava, súvisiaca so zavedením systému referencií.

K bodu 42:

Odsek 4 je legislatívno-technická úprava, súvisiaca so zmenami v zozname podnikateľov.

Odsek 5 spresňuje platnú povinnosť identifikácie "vlastníkov" obchodnej spoločnosti a zároveň ukladá povinnosť pri zákazke nad 10 miliónov eur túto "vlastnícku štruktúru" požadovať preukázať vo vzťahu k majoritným "vlastníkom" obchodných spoločností.

K bodom 43 a 44:

Legislatívno-technická úprava, súvisiaca so zmenou v úprave zoznamu podnikateľov. Tiež sa navrhuje ustanoviť, že doklady sa posudzujú podľa obsahu a nepreukazujú sa skutočnosti všeobecne známe. Dôvodom tohto doplnenia je snaha predísť účelovému vylučovaniu uchádzačov pre formálne nedostatky dokladov, nemajúce žiaden vplyv na ich obsah ani na schopnosť preukázať požadované skutočnosti.

K bodu 45:

Predmetné ustanovenia obsahujú zmeny v dvoch oblastiach. Navrhuje sa doplniť povinnú súčasť súťažných podkladov, ktorou je návrh zmluvy. Táto zmena súvisí so zavedením povinnosti súčinnosti víťazného uchádzača uzavrieť zmluvu - cieľom je, aby uchádzač bolo obsahu zmluvy informovaný od začiatku.

Tiež sa navrhuje vyžadovať splnenie podmienok účasti aj od subdodávateľov, keďže ide o subjekty, ktoré v časti realizujú samotnú zákazku a mali by teda spĺňať základné podmienky účasti v obstarávaní.

K bodom 46 až 49:

Predmetné ustanovenia súvisia so zámerom posilniť princíp ekonomicky najvýhodnejšej ponuky pri vyhodnocovaní ponúk. Navrhuje sa v rámci kritéria efektívnosti nákladov posudzovať náklady životného cyklu a faktory výrobného procesu, ktoré predstavujú mnohokrát najobjektívnejší odhad skutočnej ceny plnenia, ktorú obstarávateľ za dodávku zaplatí. V súlade s platným právnym stavom sa explicitne ustanovuje možnosť použiť len kritérium ekonomicky najvýhodnejšej ponuky, bez spojenia s kritériom najnižšej ceny. Zároveň sa umožňuje obstarávateľovi vyhradiť si, aby za každých okolností bol oprávnený uplatniť kritériá nákladov životného cyklu a faktorov výrobného procesu. Inými slovami, aby bol oprávnený vždy hodnotiť to, koľko reálne za celú životnosť plnenia zaplatí.

Náklady životného cyklu predstavujú širší pohľad na náklady zákazky, pričom okrem nákladov vznikajúcich v súvislosti s výrobou a predajom zahŕňajú aj náklady vynaložené v predvýrobnej etape (náklady na výskum a vývoj, konštrukčné náklady a technologickú prípravu výroby), náklady spojené s likvidáciou následkov výroby a ďalšie náklady, ktoré sa nezahŕňajú do bežných operatívnych kalkulácií. Dominantný podiel na nákladoch životného cyklu majú prevádzkové náklady. Kalkulácia nákladov životného cyklu umožňuje zohľadniť zmeny cien v priebehu prevádzky výrobku.

Faktormi výrobného procesu sú najzákladnejšie prvky, ktoré sa vkladajú do procesu výroby, aby sa použili na vytvorenie finálneho produktu - teda práca, materiál, energia, technológie a iné.

Vo vzťahu k niektorým kritériám sa navrhuje zaviesť limit ich relatívnej váhy, aby sa predišlo ich zneužívaniu v praxi.

K bodom 50 a 51:

Úpravy vo veci zábezpeky smerujú jednak k jej zníženiu pri bežných zákazkách a naopak zvýšeniu pri zákazke nad 10 miliónov eur, čo má odrážať snahu o výber stabilných a kredibilných dodávateľov na zákazky nad 10 miliónov eur a zároveň otvoriť trh pri bežných zákazkách väčšiemu okruhu dodávateľov. Na druhej strane sa zavádza možnosť prepadnutia zábezpeky aj v prípadoch, kedy z dôvodov na strane víťazného uchádzača nedôjde k uzatvoreniu zmluvy.

K bodu 52:

Predmetné ustanovenie nadväzuje na zmeny v námietkovom konaní a súvisí so zavedením dvojstupňového otvárania a vyhodnocovania ponúk. Na tento účel je nevyhnutné zaviesť povinnosť predkladať ponuku tak, aby bolo možné ju vyhodnocovať po častiach.

K bodom 53 až 55:

Zmeny v úprave komisií na vyhodnotenie ponúk sú jednak zmenami, súvisiacimi so zákazkou nad 10 miliónov eur, kde sa navrhuje, aby počet členov komisie bol vyšší. Navrhuje sa tiež sprísniť podmienky na obsadenie komisie, a to vo vzťahu k podmienke nezaujatosti, ktorá sa definuje obdobne, ako v prípade orgánu aplikácie práva. Inštitút náhradníka slúži na zefektívnenie činnosti komisie.

K bodom 56 a 57:

Navrhovanou zmenou sa v spojitosti so zmenami v námietkovom konaní má zabezpečiť to, aby nedošlo k "zbytočnému zverejneniu" návrhu na splnenie kritérií na vyhodnotenie ponúk a následne k zrušeniu súťaže v dôsledku úspešnej námietky. Preto sa navrhuje, aby boli ponuky otvárané a vyhodnocované v dvoch etapách. Najskôr sa otvoria a vyhodnotia všetky časti ponuky okrem návrhu na plnenie kritérií na vyhodnotenie ponuky - teda okrem tej časti ponuky, ktorá je samotným predmetom súťaže. Verejný obstarávateľ a obstarávateľ teda postupom podľa zákona (najmä § 42) zistí, či sú splnené podmienky účasti, či má ponuky potrebné náležitosti, prípadne požiada o doplnenie a vysvetlenie a vykoná všetky úkony, vrátane vylúčenia uchádzačov, ktorých dôvodom sú iné okolnosti, ako samotná "cena", resp. samotné plnenie kritérií vyhodnotenia ponuky. Následne, ak budú podané námietky, prebehne prvé námietkové konanie a až po jeho skončení bude možné vyhodnocovať tú časť ponuky, ktorá obsahuje návrh na splnenie kritérií vyhodnotenia ponúk. V tejto druhej fáze dôjde k samotnému vyhodnoteniu ponúk a vyhotoveniu poradia ponúk podľa splnenia kritérií súťaže a verejný obstarávateľ a obstarávateľ už budú môcť vylúčiť uchádzača len z dôvodu mimoriadne nízkej ceny alebo nepreukázania splnenia podmienok účasti, ktoré boli preukazované čestným vyhlásením. V tomto momente bude môcť prebehnúť druhé námietkové konanie, ktorého výsledok však už nebude mať vplyv na úkony, vykonané pred vyhodnotením kritérií na vyhodnotenie ponuky.

Doplnenie možnosti vylúčenia ponuky pre nesúlad s náležitosťami, určenými verejným obstarávateľom sa navrhuje primárne vo vzťahu k obsahovej stránke ponuky.

K bodu 58:

S cieľom zefektívnenia postupov vo verejnom obstarávaní sa lehoty upravujú na hmotnoprávne. Táto zmena sa týka najmä revíznych postupov.

K bodu 59:

Navrhuje sa doplniť definíciu mimoriadne nízkej ceny o demonštratívny výpočet prípadov, kedy vždy pôjde o mimoriadne nízku cenu. Ide o prípady, kedy je cena vo výraznom nepomere nielen k priemeru iných cien, ale zároveň aj k druhej najnižšej cene. Nepôjde teda o prípady plošného ponúkania nižších cien, ani o bežné odchýlky v rámci cenovej konkurencie, ale len o zjavné excesy.

Zároveň sa ustanovuje vzťah k predpokladanej hodnote zákazky - inými slovami, ak ponuka nie je o 15% nižšia, než predpokladaná hodnota zákazky, nemôže ísť o mimoriadne nízku cenu.

K bodom 60 až 63:

Body 59, 61 a 62 sú legislatívno-technickou úpravou, súvisiacou s odstránením chyby v platnom zákone.

Bod 60 dopĺňa do podmienok vylúčenia ponuky podmienku vzťahu vysvetlenia k jeho náležitostiam podľa zákona. Inými slovami, vysvetlenie sa bude musieť posudzovať podľa obsahu a nie len podľa formy.

K bodu 64:

Legislatívno-technická úprava, súvisiaca so zavedením možnosti uzatvoriť zmluvu s druhým, resp. tretím uchádzačom v poradí.

K bodu 65:

Legislatívno-technická úprava, súvisiaca so zavedením certifikácie zariadení na elektronické aukcie.

K bodom 66 až 69:

Predmetné ustanovenia obsahujú úpravu platnej regulácie elektronických aukcií. V ods. 3 sa navrhuje upraviť, že aukciu je obstarávateľ povinný použiť len vtedy, ak ide o bežne dostupné tovary, t. j. vylúčiť povinnosť používania elektronických aukcií pri iných tovaroch, službách a prácach, teda tam, kde to z povahy veci odporuje možnosti vyhodnotiť predložené ponuky takýmto spôsobom pri súčasnom dodržaní princípu hospodárnosti a efektívnosti. Následne sa umožňuje obstarávateľovi zrušiť aukciu, ak sa nezúčastní dostatočný počet súťažiteľov v spojení s povinnosťou obstarávateľa vždy umožniť predloženie nižšej ponuky - navrhuje sa zrušiť možnosť skončenia aukcie len uplynutím času a naopak sa zavádza povinnosť ponechať lehotu na predloženie nižšej ponuky.

K bodu 70:

Legislatívno-technická úprava, súvisiaca so zavedením možnosti uzatvoriť zmluvu s druhým, resp. tretím uchádzačom v poradí.

K bodom 71 a 72:

Legislatívno-technická úprava, súvisiaca so zmenami v námietkovom konaní. Koncentráciou námietkového konania a ustanovením fixnej lehoty na rozhodnutie o námietkach sa sleduje zrýchlenie verejného obstarávania, čomu korešponduje aj úprava lehoty na uzatvorenie zmluvy.

K bodu 73:

V reakcii na problémy praxe sa navrhuje ustanoviť možnosť uzatvoriť zmluvu s druhým, resp. tretím uchádzačom v poradí, aby neposkytnutie súčinnosti víťazným uchádzačom nezmarilo účel verejného obstarávania. Toto ustanovenie korešponduje s povinnosťou obstarávateľa uzavrieť s víťazom zmluvu a vyvažuje povinnosti oboch strán.

K bodu 74:

Na posilnenie súťažného princípu sa dopĺňa možnosť obstarávateľa zrušiť súťaž v prípade, ak boli predložené len dve ponuky. Zároveň sa ukladá povinnosť zdôvodniť nezrušenie súťaže, teda neuplatnenie tohto práva, ak je predložená len jedna ponuka.

K bodu 75:

Legislatívno-technická úprava, súvisiaca so zmenami v iných ustanoveniach.

K bodu 76:

Profil obstarávateľa je zakotvený už v platnom zákone, avšak bez bližšej inštitucionalizácie a úpravy toho, ako sa zriaďuje a čo sa na ňom zverejňuje. navrhované ustanovenie zavádza povinnosť zverejňovať na profile v systematickom členení v podstate celý životný cyklus zákazky, až po informáciu o skutočne poskytnutých plneniach. Na zamedzenie duplicity niektoré informácie zverejňuje úrad, resp. je ich možné zverejniť odkazom na už zverejnenú informáciu v registri zmlúv.

K bodom 77 a 78:

Osobitný režim na neprioritné služby vychádza z čl. 21 smernice 2004/18/ES a čl. 32 smernice 2004/17/ES. V oboch smerniciach je určená iba povinnosť pri týchto službách (v smernici 2004/18/ES sú uvedené v prílohe II B, v smernici 2004/17/ES sú uvedené v prílohe XVII B) použiť pri vypracovaní opisu predmetu zákazky všeobecné ustanovenia o technických špecifikáciách predmetu zákazky (§ 34 ZVO) a poslať oznámenia o výsledku verejného obstarávania po zadaní zákazky.

Vzhľadom na uvedené sa navrhuje niektoré z neprioritných služieb, pri ktorých kvalita ich poskytnutia vychádza z povahy veci z neobjektivizovateľných kritérií, spočívajúcich v skúsenostiach a kvalite práce dodávateľa, upraviť pod režim rokovacieho konania so zverejnením a ustanoviť výnimky z niektorých povinností a obmedzení, ktoré neumožňujú v týchto prípadoch kompetentný výber dodávateľa. Rovnako sa umožňuje vybrať dodávateľa zo všetkých uchádzačov, ktorí splnia podmienky účasti a limituje sa len cena plnenia, ktorú takto možno obstarať.

K bodom 79 a 80:

Zmeny v prípadoch použitia priameho rokovacieho konania súvisia jednak so spresnením ustanovenia § 58 písm. e), na účely odstránenia nesprávnej aplikácie, a tiež vypúšťajú možnosť použitia tohto postupu pri dodávateľovi, ktorý končí podnikanie, keďže aj takýto dodávateľ sa môže zúčastniť bežnej súťaže.

K bodom 81 a 82:

Predmetné ustanovenia súvisia so zrušením rokovacieho konania so zverejnením. Návrhom zákona je uložená povinnosť vopred zverejňovať aj postup priameho rokovacieho konania. Zároveň sa obmedzuje možnosť použitia tohto postupu pri obstarávaní "naviac prác", a to limitovaním ich objemu na 20% pôvodných prác.

K bodu 83:

Rovnako, ako v § 41, sa aj pri súťažnom dialógu upravuje spôsob otvárania ponúk.

K bodom 84 a 85:

Navrhuje sa spresniť, že s nižším počtom ako traja uchádzači je možné uzavrieť rámcovú dohodu nielen vtedy, ak nebolo predložených viac ponúk, ale aj vtedy, ak nebolo viac žiadostí o účasť, a to z dôvodu, odstránenia výkladových nejasností. Možnosť dlhšieho trvania rámcových dohôd sa navrhuje rozšíriť okrem oblasti obrany aj na oblasť verejného poriadku a bezpečnosti.

K bodom 86 až 89:

Zmeny v úprave koncesie sledujú niekoľko cieľov. Navrhuje sa skrátiť lehotu na zaslanie oznámení o výsledku verejného obstarávania, keďže súčasná lehota je neprimerane dlhá. Navrhuje sa tiež na účely verejnej kontroly zverejňovať analýzy, ktorými sa verejný obstarávateľ a obstarávateľ riadil pri rozhodovaní o tom, že použitie koncesie je výhodnejšie, než iný súťažný postup. Obmedzuje sa tiež možnosť použitia tohto postupu pri obstarávaní "naviac prác", a to limitovaním ich objemu na 20% pôvodných prác.

K bodu 90:

Na účely odstránenia nejasností s výkladom pojmu "obrat" sa navrhuje odkazom na poznámku pod čiarou ustanoviť, že ide o pojem s rovnakým obsahom, ako definuje "obrat" zákon o DPH.

K bodu 91:

Navrhovanou úpravou sa umožňuje použitie osobitného postupu pri neprioritných službách aj obstarávateľovi.

K bodu 92:

Vypúšťa sa možnosť použitia priameho rokovacieho konania pri dodávateľovi, ktorý končí podnikanie, keďže aj takýto dodávateľ sa môže zúčastniť bežnej súťaže.

K bodu 93:

Legislatívno-technická úprava, súvisiaca so zmenami v iných ustanoveniach.

K bodom 94 a 95:

Predmetné ustanovenia predstavujú novú a zjednotenú úpravu postupov pri podlimitných zákazkách. Východiskom tejto úpravy je delenie zákazok z hľadiska ich predmetu na bežné tovary, služby a práce a iné zákazky.

Tovary, služby a práce, ktoré sú bežne dostupné na trhu, by mali byť obstarávané s využitím elektronického trhoviska. Pôjde o informačný systém, ktorého správcom bude ministerstvo vnútra a ktorý bude fungovať spôsobom ako bežne známe systémy, určené na elektronický nákup. Princípom elektronického trhoviska bude najmä to, že bude bezplatne prístupné všetkým dodávateľom, ktorí o registráciu na ňom prejavia záujem a bude permanentne generovať ponuku a teda aj ceny bežných tovarov, služieb a prác. Podmienky realizácie obchodov na trhovisku budú upravené rovnako pre všetky druhovo rovnaké prípady, a to prostredníctvom obchodných podmienok. Obchodné podmienky zároveň pre druhovo rovnaké obchody budú upravovať opakovane použiteľné základné náležitosti zmlúv, ktoré budú na elektronickom trhovisku uzatvárané. Realizácia obstarávania bude založená na princípe predbežnej akceptácie najvýhodnejšej ponuky, s následným umožnením registrovaným dodávateľom predložiť konkurenčnú, výhodnejšiu ponuku. Pôjde teda o princíp aukcie s cieľom generovať najvýhodnejšiu cenu. Obdobným spôsobom bude obstarávateľ postupovať aj vtedy, ak ani jedna z ponúk nevyhovuje jeho potrebám a zverejní na elektronickom trhovisku svoj dopyt.

Ak pôjde o iné, než bežné tovary, služby a práce, postup ich obstarávania bude rovnaký, ako je postup pri podprahových zákazkách podľa platnej právnej úpravy, s tým, že bude povinné použitie elektronickej aukcie za podmienok podľa § 43. Súčasne sa navrhuje upraviť osobitný postup pre neprioritné služby, obdobný postupu pri nadlimitných zákazkách a tento rozšíriť aj na poradenské služby, ktoré z povahy veci vyžadujú obdobný postup, ako služby neprioritné.

K bodom 96 a 97:

Navrhuje sa skrátenie lehôt na oznamovanie výsledkov verejného obstarávania, keďže súčasné lehoty sú neprimerane dlhé.

K bodom 98 až 100:

Zmeny v prípadoch použitia priameho rokovacieho konania súvisia jednak so spresnením ustanovenia § 108j ods. 1 písm. h), na účely odstránenia nesprávnej aplikácie, a tiež vypúšťajú možnosť použitia tohto postupu pri dodávateľovi, ktorý končí podnikanie, keďže aj takýto dodávateľ sa môže zúčastniť bežnej súťaže. Zároveň sa obmedzuje možnosť použitia tohto postupu pri obstarávaní "naviac prác", a to limitovaním ich objemu na 20% pôvodných prác.

K bodu 101:

Legislatívno-technická úprava, súvisiaca so zmenami v iných ustanoveniach.

K bodom 102 až 105:

V spojení so zavedením odvolacieho konania v námietkovom konaní sa navrhuje zriadiť odvolací orgán, ktorým bude rada úradu. Zloženie rady úradu sa navrhuje jednak z osôb, ktoré menuje vláda a ktoré nie sú zamestnancami úradu a tiež zo štatutárov úradu a najvyššieho štátneho zamestnanca - teda kombinácia externého prvku a "najvyššieho vedenia" úradu. Dôvodom členstva vedúceho služobného úradu je aj to, že ako najvyšší štátny zamestnanec by mal riadiť aj organizačný útvar úradu, ktorý bude pripravovať podklady pre rozhodnutia rady a zabezpečovať jej činnosť. Členovia rady nesmú vykonávať činnosť na prvom stupni námietkového konania, čo má za cieľ zabezpečiť nezávislosť a nezaujatosť v jej rozhodovaní. Zloženie a výkon funkcie člena rady úradu je inšpirovaný už existujúcimi modelmi, napríklad modelom, uplatňovaným na Protimonopolnom úrade SR. Kompetencie rady úradu sú ustanovené primárne vo vzťahu k námietkovému konaniu na druhom stupni.

K bodu 106:

Legislatívno-technická úprava, súvisiaca so zavedením sankcie zákazu účasti v obstarávaní.

K bodu 107:

Legislatívno-technická úprava, súvisiaca so zrušením inštitútu odborne spôsobilej osoby.

K bodu 108:

Legislatívno-technická úprava, súvisiaca so zavedením inštitútov certifikácie a akreditácie.

K bodu 109:

Legislatívno-technická úprava, súvisiaca so zmenami v iných ustanoveniach.

K bodu 110:

Predmetnými ustanoveniami sa ukladá povinnosť úradu zriadiť profily obstarávateľov, resp. vytvoriť technické možnosti na ich zriadenie a na zverejňovanie dokumentov a informácií na nich. Tým, že profil bude súčasťou vestníka a bude spojený aj s inými systémami úradu by sa malo zabezpečiť užívateľsky pohodlné plnenie zverejňovacích povinností obstarávateľov súčasne s povinnosťami informovať a predkladať dokumenty úradu. Smerom k podnikateľom bude úrad povinný prevádzkovať notifikačný systém, ktorý umožní každému záujemcovi byť priamo a ním zvoleným spôsobom notifikovaný o všetkom, čo sa na profile zverejní, teda najmä o všetkých vyhlásených súťažiach.

K bodom 111 až 113:

Zavedením nového inštitútu akreditácie a certifikácie sa sleduje zabezpečenie profesionalizácie výkonu verejného obstarávania prostredníctvom akreditovaných osôb a sprehľadnenie a zosúladenie nástrojov, využívaných v tomto procese, najmä pokiaľ ide o nástroje na elektronické aukcie, a to všetko z pohľadu ich súladu so zákonom a zachovania bezpečnostných štandardov.

K bodu 114:

Vzhľadom na skutočnosť, že inštitút odborne spôsobilej osoby, ako viazaná živnosť a štátom regulovaná činnosť v oblasti verejného obstarávania sa v praxi neosvedčil z pohľadu prínosu ku kvalite a zlepšeniu procesov verejného obstarávania, navrhuje sa zrušiť. Náhradou budú ustanovenia o certifikácii, ktoré sa budú týkať konkrétnych postupov, dokumentov a prostriedkov, používaných vo verejnom obstarávaní.

K bodom 115 až 125:

Predmetné ustanovenia predstavujú zmenu v systéme fungovania zoznamu podnikateľov a v nadväznosti na to zmenu v spôsobe preukazovania podmienok účasti na verejnom obstarávaní.

Zoznam podnikateľov, ktorý podľa platnej úpravy slúži ako možnosť preukazovania podmienky účasti, ktorou je osobné postavenie, bude pokiaľ ide o rozsah ponechaný v súčasnej úprave, pričom však podmienky osobného postavenia bude možné preukazovať výlučne cez zoznam podnikateľov a verejný obstarávateľ a obstarávateľ bude tieto doklady preverovať vo vzťahu k zápisu do zoznamu a nie ich vyžadovať v súťaži. Podľa navrhovanej právnej úpravy teda spôsob, akým podnikateľ tieto podmienky v obstarávaní preukazuje, bude jednotný, a to cez zoznam podnikateľov. Všetky doklady, preukazujúce splnenie podmienok, bude teda podnikateľ predkladať úradu, ktorý ich zapíše, resp. založí do zoznamu podnikateľov a v konkrétnej súťaži bude obstarávateľ komunikovať priamo s úradom a splnenie týchto podmienok posudzovať vo vzťahu k tomu, čo je zapísané v zozname podnikateľov. Vzhľadom na už platnú fikciu správnosti zapísaných údajov nebude podnikateľ vystavený potrebe túto preukazovať v každej súťaži osobitne.

V nadväznosti na uvedené sa predlžuje aj doba zápisu do zoznamu, a to na tri roky. Proces zápisu a zmeny údajov bude plne elektronický a doba na zápis sa skráti trojnásobne oproti dnešnému stavu.

V spojení so zápisom do zoznamu podnikateľov bude možné iniciovať aj registráciu na elektronickom trhovisku.

K bodom 126 až 146:

Oblasť námietkového konania je ďalšou z oblastí, ktorá v návrhu podlieha zásadným systémovým zmenám. Tieto zmeny možno rozdeliť do troch skupín - koncentrácia námietkového konania do konania s jedným rozhodnutím, zavedenie odvolacieho konania a podriadenie námietkového konania správnemu poriadku s dôrazom na kontradiktórnosť konania.

Podľa platnej právnej úpravy bolo možné podať námietky proti postupu obstarávateľa celkovo v siedmych prípadoch, resp. v siedmych štádiách obstarávania, pričom o každej z námietok bolo potrebné konať, čo v extrémnych prípadoch paralyzovalo celý proces a v mnohých prípadoch ho neúmerne predĺžilo. Návrhom zákona sa nemení možnosť podávania žiadostí o nápravu a ani možnosť podávania námietok, avšak rozhodovanie o námietkach sa koncentruje do dvoch konaní - jedného pred vyhodnotením kritérií ponúk a druhé po tomto vyhodnotení. Úrad jedným rozhodnutím rozhodne o všetkých podaných námietkach a pri porušení zákona môže "vrátiť súťaž" do bodu, kedy došlo k najskoršiemu porušeniu, ktoré malo vplyv na výsledok súťaže. Rozhodnutím v prvom námietkovom konaní sa úrad vysporiada so všetkými námietkami, doručenými pred otváraním časti ponuky označenej ako "Kritériá". Rozhodnutím v druhom námietkovom konaní už len tými námietkami, ktoré boli podané po tomto otváraní - teda námietkami k vyhodnoteniu plnenia kritérií na vyhodnotenie ponúk a prípadnému vylúčeniu uchádzača alebo záujemcu z dôvodu mimoriadne nízkej ceny, či dôvodu nepreukázaniu splnenia podmienok účasti pred podpisom zmluvy, ktoré boli preukazované čestným vyhlásením. Týmto spôsobom sa sleduje v prvom rade zrýchlenie tohto revízneho postupu, ako aj eliminácia účelových námietok, podávaných výlučne s cieľom zdržať či predĺžiť súťaž.

Na účely zrýchlenia konania a zabezpečenia rozhodovania v zákonných lehotách sa navrhuje využiť inštitút fiktívneho rozhodnutia a tiež ustanoviť, že odvolací orgán musí rozhodnúť vo veci samej a nie vrátiť vec na prvý stupeň. Celý systém je nastavený spôsobom, kedy úrad bude o jednotlivých námietkach vedieť už v procese obstarávania a môže si k jednotlivým námietkam už vopred vyžiadať dokumentáciu, na účely prípravy konania. V kombinácii s ex ante kontrolou a s certifikovanými postupmi je uvedeným spôsobom možné dosiahnuť rozhodovanie vo veci v jednom konaní a v zákonnej lehote.

Podľa platného stavu bolo rozhodnutie o námietkach preskúmateľné súdom v správnom súdnictve a neexistoval proti nemu riadny opravný prostriedok. Návrh zákona zavádza štandardné opravné prostriedky podľa správneho poriadku, o ktorých bude rozhodovať rada úradu. Nadväzne na to sa upravuje výška kaucie za podanie námietok, ktorá sa znižuje pre prvostupňové konanie.

V praxi súčasného námietkového konania dlhodobo dochádzalo k situácii, kedy úrad rozhodoval nielen o zákonnosti postupu obstarávateľa, ale aj o jeho vecnej správnosti. Z tohto dôvodu sa návrhom zákona zavádza kontradiktórny princíp namiesto tzv. nachádzacieho princípu. Úrad teda nebude hľadať objektívnu pravdu, ale rozhodovať v rozsahu námietok. Rovnako tak úrad nebude oprávnený preskúmavať úvahu obstarávateľa, ale len súlad jeho postupu so zákonom. Vzhľadom na zmeny v námietkovom konaní sa tiež navrhuje, aby toto konanie bolo konaním podľa správneho poriadku, s niektorými odchýlkami, upravenými v zákone o verejnom obstarávaní.

K bodu 147:

Novým inštitútom je ex ante kontrola, ktorej cieľom je poskytnúť obstarávateľovi ešte pred začatím procesu obstarávania akúsi garanciu toho, že ním zvolený postup je správny. Podstatou tejto kontroly je výstup, ktorým úrad potvrdí, že zvolený postup a dokumenty sú správne. Nadväzne na to, ak sa obstarávateľ od takto potvrdeného postupu a dokumentov neodchýli, námietka proti nim nemôže byť úspešná. Rovnaký efekt sa navrhuje ustanoviť aj pokiaľ ide o námietky proti certifikovaným dokumentom, prostriedkom, postupom alebo činnostiam.

K bodom 148 a 149:

Navrhované ustanovenia upravujú postup výkonu kontroly úradom, pričom sa upúšťa od inštitútu kontroly pred podpisom zmluvy. Vzhľadom na to, že táto kontrola mala zásadný význam najmä vo veciach čerpania prostriedkov z fondov EÚ, navrhuje sa v týchto veciach ponechať možnosť kedykoľvek do podpisu zmluvy podať námietku a úrad o tejto konkrétnej námietke bude konať tak, že nebude viazaný jej obsahom, teda môže preskúmať aj iné pochybenia, než sú namietané. zabezpečí sa zachovanie možnosti revízie súťaží v týchto prípadoch a zároveň efektívny spôsob odstraňovania nedostatkov. Navrhuje sa tiež odstrániť absenciu lehoty na ukončenie kontroly a ustanoviť 90 dňovú lehotu, v ktorej úrad musí protokol o kontrole vyhotoviť.

K bodu 150:

Legislatívno-technická úprava, súvisiaca so zrušením delenia podlimitných zákaziek.

K bodu 151:

Legislatívno-technická úprava, súvisiaca so zmenami v iných ustanoveniach.

K bodu 152:

Legislatívno-technická úprava, súvisiaca so zrušením delenia podlimitných zákaziek.

K bodu 153:

Legislatívno-technická úprava, súvisiaca so rokovacieho konania bez zverejnenia.

K bodom 154 až 156:

Legislatívno-technická úprava, súvisiaca so zmenami v iných ustanoveniach.

K bodu 157:

Vzhľadom na zavedenie nových povinností sa navrhuje ustanoviť pre prípad ich neplnenia sankcie. Dôležitosť plnenia predmetných povinností je daná tým, že na ich plnenie je naviazaný začiatok konania o námietkach.

K bodu 158:

Navrhuje sa zvýšiť spodnú hranicu pokút s cieľom posilniť tak preventívny, ako aj represívny účinok tejto sankcie.

K bodu 159:

Legislatívno-technická úprava, súvisiaca so zmenami v iných ustanoveniach.

K bodu 160:

Legislatívno-technická úprava, súvisiaca so zrušením inštitútu odborne spôsobilej osoby.

K bodu 161:

Navrhuje sa upraviť materiálna podmienka na uloženie tejto sankcie, a to v súlade s tým, čo sa vyžaduje pri náhrade škody - teda príčinná súvislosť medzi konaním a jeho následkom.

K bodu 162:

Vzhľadom na zavedenie nových povinností sa navrhuje ustanoviť pre prípad ich neplnenia sankcie.

K bodu 163:

Novým okruhom sankcií sú sankcie pre záujemcov, uchádzačov a dodávateľov. Tieto sa navrhuje zaviesť v podobe pokuty a zákazu účasti na verejnom obstarávaní, pričom zákaz účasti na verejnom obstarávaní bude možné uložiť za závažné porušenie zákona alebo za nekvalitné plnenie podľa zmluvy. V konaní o uložení sankcie zákazu účasti vo verejnom obstarávaní z dôvodu "negatívnych" referencií bude mať každý dodávateľ možnosť brániť sa aj proti samotnej správnosti referencie.

Dôvodom zavedenia týchto sankcií je jednak potreba zabezpečiť vynútenie niektorých povinností aj touto formou a tiež snaha neumožniť účasť na obstarávaní tým podnikateľom, ktorí závažným spôsobom porušujú svoje povinnosti, s cieľom ovplyvniť súťaž vo svoj prospech s využitím nepravdivých dokladov a informácií.

K bodu 164:

Navrhovaná zmena súvisí s koncentráciou námietkového konania. Ide o novú sankciu v prípadoch, kedy obstarávateľ nevykoná nápravu na základe žiadosti o nápravu a za rovnaké pochybenie je mu uložená sankcia.

K bodu 165:

Legislatívno-technická úprava, súvisiaca so zmenami v iných ustanoveniach.

K bodu 166:

Zavedenie registra osôb so zákazom účasti na verejnom obstarávaní vyplýva zo zavedenia tohto typu sankcie. Účelom registra je jednoduchšia orientácia pre úrad ale aj pre obstarávateľov, pokiaľ ide o osoby, ktoré majú tento zákaz uložený.

K bodu 167:

Úprava ustanovenia o konaní nadväzuje jednak na zmeny v iných ustanoveniach, ale aj na zavedenie subsidiarity správneho poriadku v konaní o námietkach podľa tohto zákona.

K bodu 168

Legislatívno-technická úprava, súvisiaca so zmenami v iných ustanoveniach.

K bodu 169:

V súvislosti so zavedením referencií a systému akreditácie a certifikácie sa navrhuje splnomocniť úrad na vydanie podzákonných predpisov, upravujúcich podrobnosti vo vzťahu k týmto novým inštitútom.

K bodu 170:

Prechodné ustanovenia sa navrhujú z dôvodu vyriešenia kolízie medzi starým a novým právom, ako aj z dôvodu poskytnutia času na prípravu nových inštitútov do praxe, upravujúc postupy do doby ich zavedenia.

K bodu 171:

Legislatívno-technická úprava, súvisiaca so zrušením rokovacieho konania bez zverejnenia.

**K čl. II**

Zmena v živnostenskom zákone súvisí so zrušením inštitútu odborne spôsobilej osoby. Osoby, ktoré ku dňu účinnosti zmeny vykonávajú viazanú živnosť ako odborne spôsobilé osoby podľa zákona o verejnom obstarávaní, budú môcť túto činnosť vykonávať naďalej v rámci niektorej z voľných živností, na ktorej vykonávanie postačuje splniť ohlasovaciu povinnosť voči živnostenskému úradu.

**K čl. III**

 Vzhľadom na počet novelizácií sa navrhuje republikácia úplného znenia v Zbierke zákonov.

**K čl. IV**

 Účinnosť sa navrhuje ustanoviť od 1. júla 2013, s výnimkou ustanovení o povinnej certifikácii zariadení na elektronické aukcie, kde sa navrhuje odklad účinnosti, na účely splnenia predmetnej povinnosti.

V Bratislave 9. januára 2013

**Robert FICO v. r.**

predseda vlády Slovenskej republiky

**Robert KALIŇÁK v. r.**

podpredseda vlády

a minister vnútra Slovenskej republiky