

Odporúčanie pre postupy pri vykonaní obchodnej verejnej súťaže pred podaním ŽoNFP

Nižšie uvedené postupy majú odporúčací charakter a vychádzajú zo všeobecných pravidiel vyplývajúcich z platných právnych predpisov, výzvy na predkladanie žiadostí o NFP a za ich použitie v praxi je plne zodpovedný žiadateľ.

- A. V prípade, ak je súčasťou výzvy na predkladanie projektov Schéma štátnej pomoci, alebo Schéma pomoci de minimis, nevyhnutnou podmienkou pre poskytnutie pomoci vo forme NFP žiadateľovi, je aj splnenie povinnosti žiadateľa postupovať pri uzatváraní zmlúv na dodávku prác, tovarov a služieb potrebných na realizáciu aktivít Projektu postupom vyhlásenia obchodnej verejnej súťaže podľa § 281 a nasl. zákona č. 513/1991 Zb. Obchodného zákonníka v platnom znení (ďalej ako „*Obchodný zákonník*“), a tak zabezpečiť uzavretie zmluvy na dodávku prác, tovarov a služieb so subjektom, ktorého návrh je vyhodnotený za víťazný návrh obchodnej verejnej súťaže. V ďalšom texte sa návrh označuje aj ako ponuka, a to z dôvodu, že v bežnom obchodnom styku v súvislosti s obchodnou verejnou súťažou sú tieto termíny bežne vžitú ako synonymá.
- B. Výnimočne sa vyhlásenie obchodnej verejnej súťaže pri uzatváraní zmlúv na dodávku prác, tovarov a služieb nevyžaduje, avšak to len v prípade, ak Poskytovateľ ako Riadiaci orgán pri konkrétnom opatrení v rámci Operačného programu výslovne určí, že vykonanie obchodnej verejnej súťaže žiadateľom nie je povinné, pretože hodnota jednotlivých dodávok tovarov, prác alebo služieb nepresiahla Riadiacim orgánom stanovenú hodnotu.
- C. Žiadateľ je povinný vykonať obchodnú verejnú súťaž pred podaním ŽoNFP.
- D. **Obchodná verejná súťaž je súťaž o predloženie najvhodnejšieho návrhu na uzavretie zmluvy.** Vyhlasovateľom obchodnej verejnej súťaže je žiadateľ. Z tohto dôvodu tam, kde sa ďalej v texte uvádza vyhlasovateľ, má sa za to, že ide o žiadateľa. Súťažiteľmi obchodnej verejnej súťaže sú navrhovatelia, ktorí v zmysle vyhlásených podmienok obchodnej verejnej súťaže predložili ponuky, ktoré boli žiadateľom zahrnuté do obchodnej verejnej súťaže.
- E. Cieľom obchodnej verejnej súťaže je zabezpečiť **výber najvhodnejšej definitívnej ponuky na uzavretie zmluvy.** Obchodná verejná súťaž **nie je** výberové konanie na dodávateľa, s ktorým sa bude po vyhodnotení dodatočne rokovať o podmienkach zmluvy. Je to **špecifický spôsob uzatvárania zmluvy** medzi vyhlasovateľom a vybraným účastníkom. V obchodnej verejnej súťaži je žiadateľ ako vyhlasovateľ povinný zabezpečiť maximálne objektívny výber medzi ponukami jednotlivých navrhovateľov. Počas celého priebehu obchodnej verejnej súťaže je žiadateľ povinný zachovávať zásadu voľného pohybu tovaru, slobody poskytovania služieb, nediskriminácie a rovnakého zaobchádzania, transparentnosti a hospodárskej súťaže

s dôrazom na hospodárnosť¹ a efektívnosť² vynakladania finančných prostriedkov.

F. Celý priebeh obchodnej verejnej súťaže možno rozdeliť na štyri základné etapy:

I. VYHLÁSENIE OBCHODNEJ VEREJNEJ SÚŤAŽE³

- I.1. Vyhlásenie obchodnej verejnej súťaže sa uskutočňuje uverejnením výzvy na predkladanie návrhov na uzavretie zmluvy. Vyhlásením sa zároveň zverejňujú podmienky súťaže.
- I.2. Vyhlásenie obchodnej verejnej súťaže musí v súlade s § 282 Obchodného zákonníka spĺňať základné **formálne a obsahové náležitosti, bez splnenia ktorých nemožno prejav vôle vyhlasovateľa považovať za platné vyhlásenie obchodnej verejnej súťaže podľa Obchodného zákonníka.**
- I.3. Základnou formálnou náležitosťou platného vyhlásenia obchodnej verejnej súťaže je písomná forma výzvy a vhodný spôsob jej uverejnenia.
- I.4. Vyhlasovateľ je povinný uverejniť podmienky súťaže vhodným spôsobom, napr. v tlači s celoslovenskou pôsobnosťou alebo na internete. Výzva na podávanie návrhov na uzavretie zmluvy vrátane podmienok súťaže musí byť uverejnená minimálne 15 kalendárnych dní pred uplynutím lehoty na podávanie návrhov. Počítanie lehôt sa v obchodnej verejnej súťaži riadi § 122 Občianskeho zákonníka, podľa ktorého lehota začína plynúť nasledujúci deň po uverejnení výzvy na podávanie návrhov vrátane podmienok súťaže a končí sa v deň, ktorý je žiadateľom ako vyhlasovateľom určený ako posledný deň lehoty na predkladanie návrhov. Výzvy vrátane podmienok súťaže, ktoré sú uverejnené na internete, musia spĺňať podmienku uverejnenia **nepretržite** minimálne 15 kalendárnych dní. Na výzvy uverejnené v tlači sa táto požiadavka nevzťahuje. Splnenie podmienky uverejnenia preukáže vyhlasovateľ dokladmi, z ktorých vyplýva dátum zverejnenia výzvy a obsah výzvy vrátane zverejnených podmienok súťaže podľa bodu I.5.
- I.5. Vyhlasovateľ je povinný v rámci uverejnenia výzvy určiť, **na akú zmluvu (zmluvný typ) má byť návrh zmluvy predložený**, pričom výzvu je povinný uverejniť tak, aby obsahovala aspoň nasledovné zákonné minimum podmienok súťaže (obligatórne podmienky obchodnej verejnej súťaže):
 - **kompletné a správne identifikačné údaje** vyhlasovateľa obchodnej verejnej súťaže (obchodné meno/názov, IČO, adresa sídla, príp. kontaktné miesta)
 - **vymedzenie predmetu požadovaného záväzku**, a to aspoň všeobecným spôsobom (pričom opis požadovaného predmetu by mal byť dostatočne všeobecný pokiaľ ide o ochranné známky, patenty, typy, určitý pôvod tovaru, výrobku alebo výrobu; opis by

¹ Hospodárnosťou sa rozumie minimalizovanie nákladov na vykonanie činnosti alebo obstaranie tovarov, prác a služieb pri zachovaní ich primeranej úrovne a kvality.

² Efektívnosťou sa rozumie maximalizovanie výsledkov činnosti vo vzťahu k disponibilným prostriedkom.

³ Znenie vyplýva z ustanovení § 281 – 283 zákona č. 513/1991 Zb. Obchodný zákonník v znení neskorších predpisov

sa nemal odvolávať na konkrétnu výrobnú značku alebo určitý postup, ibaže by bolo použité slovné spojenie „alebo rovnocenný“)

- ***zásady ostatného obsahu zamýšľanej zmluvy***, na ktorých žiadateľ ako vyhlasovateľ trvá a chce, aby boli súčasťou každej ponuky, lebo ich považuje za podstatné (patrí sem odkladacia podmienka účinnosti zmluvy od uzavretia zmluvy o poskytnutí NFP, povinnosť dodávateľa priložiť k návrhu podrobný rozpočet, **a to až na najnižšiu možnú úroveň v písomnej podobe, aj v elektronickej verzii vo formáte MS EXCEL**, povinnosť dodávateľa strpieť výkon kontroly/audit/ overovania súvisiaceho s dodávaným tovarom, prácami a službami kedykoľvek počas platnosti a účinnosti zmluvy o poskytnutí NFP, povinnosť dodávateľa zaplatiť zmluvnú pokutu za nesplnenie zmluvných podmienok a pod. v zmysle dokumentov tvoriacich súčasť výzvy)

V prípade, ak vyhlasovateľ trvá na vlastnom obsahu a štruktúre zmluvy (napr. trvá na konkrétnych fakturačných, dodacích, reklamačných a/alebo iných podmienkach), je povinný vo výzve túto skutočnosť uviesť, pričom ako súčasť podmienok súťaže je v tomto prípade povinný požadovaný text zmluvy uverejniť súčasne s výzvou na predkladanie návrhov.

- ***určenie spôsobu a miesta podávania návrhov*** (napr. písomne, a to buď osobne, poštou, kuriérom v zalepenej obálke s označením „Obchodná verejná súťaž“ – neotvárať a pod.),
- ***určenie súťažnej lehoty, t.j. lehoty, do ktorej možno podávať súťažné návrhy,***
- ***určenie lehoty na oznámenie, ktorý návrh bol vybraný.***

I.6. Podmienky každej vyhlásenej OVS musia obsahovať aj

- ***spôsob výberu najvhodnejšieho z predložených návrhov*** (vo väzbe na § 286, ods. (1)), pri ktorom žiadateľ prihliada najmä na hospodárnosť a efektívnosť využitia finančných prostriedkov, ako aj stanovenie váh jednotlivých kritérií.

I.7. Vyhlasovateľ je v rámci uverejnenia obsahu podmienok súťaže oprávnený uverejniť aj ďalšie podmienky, nad rámec tých, ktoré sú uvedené v bode I.5 a I.6. Ide o tzv. fakultatívne podmienky obchodnej verejnej súťaže, ktoré vyhlasovateľ pojal do obsahu vyhlásenia z vlastnej vôle a je na jeho rozhodnutí, či tieto podmienky uverejní alebo v uverejnení na ne odkáže s tým, že ich pošle na požiadanie jednotlivým záujemcom, prípadne uverejní, že budú k dispozícii na nahliadnutie na určitom mieste. O fakultatívne podmienky súťaže ide najmä v prípadoch zložitých, technicky komplikovaných projektov, ktorých podmienky nie je účelné ani možné uverejniť. **Tým však nie je dotknutá povinnosť vyhlasovateľa uverejniť obligatórne podmienky súťaže definované v bode I.5. a podmienku určenú poskytovateľom uvedenú v bode 1.6.**

- I.8. Vyhlásovateľ je vyhlásením súťaže viazaný a jej podmienky, vrátane fakultatívnych podmienok, nemôže meniť, ani súťaž zrušiť, a ani odvolať vyhlásenie súťaže, ibaže si právo zmeny podmienok, zrušenia súťaže alebo odvolania vyhlásenia súťaže vyhradil vo vyhlásení obchodnej verejnej súťaže.“ Z formálneho hľadiska je nevyhnutné, aby v súlade s § 283 Obchodného zákonníka, vyhlásovateľ zmenu podmienok alebo zrušenie súťaže uverejnil spôsobom, ktorým vyhlásil podmienky súťaže. V opačnom prípade sa nikto nemôže dovolávať takejto zmeny podmienok súťaže, alebo zrušenia súťaže.
- I.9. V prípade, ak vyhlásovateľ zmenil podmienky súťaže bez toho, aby si vo výzve toto právo vyhradil, porušil tým ustanovenie § 283 Obchodného zákonníka. O porušenie uvedeného ustanovenia Obchodného zákonníka ide aj vtedy, ak si toto právo vyhradil, ale zmenu podmienok neuverejnil vôbec, príp. ju uverejnil, nie však rovnakým spôsobom, ktorým vyhlásil podmienky súťaže.

II. PREDKLADANIE NÁVRHOV NA UZAVRETIE ZMLUVY⁴

- II.1. Navrhovatelia sú uverejnenými súťažnými podmienkami viazaní.
- II.2. Navrhovatelia sú oprávnení odchýliť sa od uverejnených podmienok súťaže iba v prípade, ak to podmienky súťaže dovoľujú a len v rozsahu, v akom to dovoľujú. Doručenie ponuky v lehote určenej v podmienkach na predkladanie návrhov môže vyhlásovateľ preukázať napríklad vo forme tabuľky, ktorá obsahuje poradové číslo návrhu, označenie navrhovateľa uvedením obchodného mena navrhovateľa, prípadne mena a priezviska, ak nejde o navrhovateľa, ktorý je podnikateľom, ďalej dátum a čas doručenia ponuky a podpis osoby, ktorá za vyhlásovateľa ponuku prevzala, pričom takou osobou môže byť napr. osoba oprávnená na preberanie pošty, konateľ, prokurista, poverený zamestnanec alebo iná vyhlásovateľom oprávnená osoba.

Por. návrhu	číslo	Označenie navrhovateľa	Dátum a čas doručenia návrhu	Podpis vyhlásovateľa
1.				
2.				

- II.3. Vyhlásovateľ je oprávnený do súťaže zahrnúť len návrh, ktorý bol predložený v lehote určenej v podmienkach súťaže a obsah ktorého zodpovedá podmienkam súťaže. Nepodpísaný návrh na uzatvorenie zmluvy nie je platným návrhom a nemôže byť do súťaže zahrnutý.
- II.4. Predložené návrhy sú navrhovatelia oprávnení odvolať (vziať späť), meniť alebo dopĺňať len do uplynutia lehoty na predkladanie návrhov. Zákon však umožňuje vyhlásovateľovi v podmienkach súťaže určiť, že navrhovatelia

⁴ Znenie vyplýva z ustanovení § 284 – 285 zákona č. 513/1991 Zb. Obchodný zákonník v znení neskorších predpisov

majú právo odvolať svoje návrhy aj po uplynutí tejto lehoty alebo naopak, že návrhy sú neodvolateľné už od okamihu predloženia.

- II.5. V podmienkach súťaže môžu byť upravené konkrétne prípady, kedy je možné predložené návrhy meniť alebo dopĺňať, napr. ak vyhlasovateľ realizuje obchodnú verejnú súťaž ako dvojkolovú, tzv. užšiu súťaž.

III. PROCES HODNOTENIA PREDLOŽENÝCH NÁVRHOV NA UZAVRETIE ZMLUVY⁵

- III.1. Vyhlasovateľ je povinný vyhodnotiť predložené návrhy, ktoré spĺňajú podmienky uvedené v bode II.3 a uverejneným spôsobom výberu a stanovenými váhami jednotlivých kritérií z nich vybrať najvhodnejší, inak návrh, ktorý mu najlepšie vyhovuje. Pri výbere najvhodnejšieho návrhu je vyhlasovateľ povinný postupovať v zmysle kritérií uverejnených vyhlasovateľom v podmienkach súťaže, rešpektujúc zásadu hospodárnosti a efektívnosti vynakladania finančných prostriedkov a v súlade so stanovenými váhami jednotlivých kritérií. Vyhlasovateľ je povinný vykonať vyhodnotenie predložených návrhov v lehote do 10 kalendárnych dní od uplynutia lehoty na predkladanie návrhov na uzatvorenie zmluvy.
- III.2. Za účelom hodnotenia návrhov zriadi vyhlasovateľ minimálne trojčlennú komisiu, ktorá rozhoduje väčšinou hlasov. Z procesu hodnotenia návrhov je vyhlasovateľ povinný zabezpečiť vyhotovenie zápisnice, alebo iný relevantný doklad preukazujúci transparentný výber víťazného návrhu, spolu s uvedením dôvodov takéhoto výberu, výsledkami hlasovania a podpismi členov hodnotiacej komisie.
- III.3. Vyhlasovateľ je povinný vybrať návrh, ktorý bol vybraný postupom podľa bodu III.1 a III.2, to neplatí, ak si vyhlasovateľ vyhradil v uverejnených podmienkach súťaže právo odmietnuť všetky predložené návrhy.

IV. SPLNENIE OZNAMOVACEJ POVINNOSTI⁶

- IV.1 Po výbere najvhodnejšieho návrhu je vyhlasovateľ povinný prijať tento návrh spôsobom a v lehote určenej v podmienkach súťaže, Uvedená lehota však nesmie byť dlhšia ako 5 kalendárnych dní od vyhodnotenia návrhov. Zmluva, ktorej uzavretie je výsledkom obchodnej verejnej súťaže, je uzavretá okamihom, keď prejav vôle vyhlasovateľa o prijatí návrhu dôjde navrhovateľovi. Prijatie najvhodnejšieho návrhu vyhlasovateľ uskutoční podpisom vybraného návrhu na uzavretie zmluvy a odoslaním oznámenia o jeho prijatí navrhovateľovi, ktorý ho predložil. Oznámenie musí byť odoslané navrhovateľovi najneskôr v lehote do 5 kalendárnych dní od vyhodnotenia návrhov.
- IV.2 Vyhlasovateľ je ďalej povinný po ukončení súťaže bez zbytočného odkladu upovedomiť účastníkov, ktorí v súťaži neuspeli, že ich návrhy boli odmietnuté, najneskôr je tak povinný urobiť do 5 kalendárnych dní od vyhodnotenia návrhov.

⁵ Znenie vyplýva z ustanovení § 286 – 287 zákona č. 513/1991 Zb. Obchodný zákonník v znení neskorších predpisov.

⁶ Znenie vyplýva z ustanovení § 288 zákona č. 513/1991 Zb. Obchodný zákonník v znení neskorších predpisov

G. Poskytovateľ odporúča, aby vyhlasovateľ uviedol v súťažných podmienkach pravidlo, ako bude postupovať v prípadoch, ak:

- nebude môcť prijať vybraný návrh z dôvodov spočívajúcich na strane navrhovateľa,
- vybraný navrhovateľ/dodávateľ, odstúpi od uzatvorenej zmluvy
- dôjde k zániku vybraného navrhovateľa/dodávateľa.

Toto pravidlo však nesmie byť v rozpore so základnými princípmi obstarávania uvedenými v bode E tejto časti odporúčania.

H. Vyhlasovateľ je povinný vyhlásiť novú obchodnú verejnú súťaž, ak:

- v súťažných podmienkach neuviedol pravidlo pre prípad neuzavretia zmluvy z viny navrhovateľa alebo odstúpenia dodávateľa od zmluvy;
- pravidlo pre prípad neuzavretia zmluvy z viny navrhovateľa alebo odstúpenia dodávateľa od zmluvy je v rozpore s hore uvedenými princípmi;
- v pôvodnej obchodnej verejnej súťaži bol iba jeden účastník súťaže, ktorý neskôr od zmluvy odstúpil;
- žiadateľ/vyhlasovateľ nedostal ani jeden návrh na uzatvorenie zmluvy
- zmluva nebola uzatvorená z dôvodov spočívajúcich na strane žiadateľa/vyhlasovateľa.

CH. Vyhlasovateľ je povinný evidovať a archivovať všetky dokumenty súvisiace s obchodnou verejnou súťažou a predložiť ich na overenie Vykonávateľovi minimálne v doleuvedenom rozsahu:

- výzva na podávanie návrhov na uzavretie zmluvy (súťažné podmienky)
- doklady osvedčujúce uverejnenie výzvy,
- ďalšie súťažné podmienky, ak ich vyhlasovateľ vypracoval
- doklady o menovaní komisie
- doklady osvedčujúce predloženie návrhov v stanovenej lehote
- úplné predložené návrhy, aj neúspešné
- úradný preklad dokumentov vyhotovených v inom než slovenskom alebo českom jazyku
- dokumentácia o priebehu hodnotenia a vzájomného posúdenia predložených návrhov členmi komisie, ak vyhlasovateľ použil na hodnotenie aj iné kritéria než najnižšia cena
- zápisnica z vyhodnotenia predložených návrhov
- oznámenie o prijatí vybraného návrhu spolu s dokladom o odoslaní (podací lístok, poštový hárok a pod.)
- oznámenia o odmietnutí ostatných návrhov spolu s dokladom o odoslaní (podací lístok, poštový hárok a pod.)
- prípadná ďalšia dokumentácia, ak bola v priebehu súťaže vyhotovená.

OSOBITNÉ UPOZORNENIE POSKYTOVATEĽA:

Tieto postupy žiadateľa pri vykonávaní obchodnej verejnej súťaže pred podaním ŽoNFP sú vydané za účelom uľahčenia bezchybného vykonania obchodnej verejnej súťaže žiadateľom o poskytnutie NFP, keďže v minulosti sa pri realizácii obchodných verejných súťaží žiadateľmi vyskytli zbytočné chyby, ktoré mali závažné právne následky. Poskytovateľ a Vykonávateľ nezodpovedajú za skutočnosti uvedené v týchto postupoch a vyhradzujú si právo hodnotiť vykonanú obchodnú verejnú súťaž podľa Obchodného zákonníka, a to aj bez ohľadu na skutočnosti uvedené v týchto postupoch.

Ak budú výkonom kontroly, resp. overovania v zmysle platných právnych predpisov vzťahujúcich sa na oblasť poskytovania finančných prostriedkov štrukturálnych fondov EÚ a štátneho rozpočtu SR zistené v rámci výkonu obchodnej verejnej súťaže pochybenia zo strany žiadateľov:

- a) takéto konanie vyhlasovateľa oprávňuje poskytovateľa neschváliť žiadaný NFP v plnej alebo skrátenej výške alebo
- b) takéto konanie vyhlasovateľa môže byť kvalifikované za podstatné porušenie Zmluvy o poskytnutí NFP alebo
- c) takéto konanie vyhlasovateľa oprávňuje poskytovateľa vykonať finančné opravy pri už poskytnutom NFP alebo
- d) takéto konanie vyhlasovateľa oprávňuje poskytovateľa prekvalifikovať oprávnené výdavky projektu, ktoré na základe takto vykonanej obchodnej verejnej súťaže vznikli, na neoprávnené výdavky alebo
- e) takéto konanie vyhlasovateľa oprávňuje poskytovateľa neposkytnúť plnenie podľa Zmluvy o poskytnutí NFP dovedy, kým žiadateľ ako prijímateľ nepreukáže vykonanie obchodnej verejnej súťaže v súlade s § 281 a nasl. Obchodného zákonníka.“