



Európska únia



System riadenia EŠIF na programové obdobie 2014 – 2020 z pohľadu kontroly **verejného obstarávania**

Mgr. Branislav Hudec
CKO, odbor metodiky a koordinácie subjektov



Kontrola verejného obstarávania

Právny základ: zákon č. 25/2006 Z.z. o verejnom obstarávaní, smernice EP a Rady o verejnom obstarávaní, zákon č. 343/2015 Z. z. o verejnom obstarávaní, Systém riadenia EŠIF na programové obdobie 2014-2020, verzia 3, kapitola 3.3.7

RO vykonáva finančnú kontrolu VO, ktorá zahŕňa kontrolu:

☐ princípov a postupov stanovených ZVO

a) rovnaké zaobchádzanie;

b) nediskriminácia uchádzačov alebo záujemcov;

c) transparentnosť vrátane vylúčenia konfliktu záujmov;
problematiku konfliktu záujmov v rámci výkonu kontroly upravil CKO v metodickom pokyne č. 13;

d) hospodárnosť a efektívnosť.

☐ postupov, na ktoré sa ZVO nevzťahuje (výnimky, in-house zákazky)

- Predmetom kontroly je aj **kontrola vecného súladu predmetu obstarávania so schválenou ŽoNFP a účinnou zmluvou o NFP**
- **Výdavky deklarované v ŽoP**, ktoré vznikli v súvislosti s realizáciou výsledku VO, **nemôžu byť zo strany RO schválené skôr, ako RO riadne ukončí kontrolu VO**, ktorej záverom je pripustenie výdavkov do financovania
- Povinnosť predloženia dokumentáciu na kontrolu VO pred predložením prvej ŽoP **sa nevzťahuje na zákazky podľa § 9 ods. 9 a zákazky do 1 000 eur, resp. do 5 000 eur** (podľa typu prijímateľa), ktoré môže prijímateľ predložiť aj súčasne so ŽoP
- Lehota na výkon kontroly VO začína plynúť **dňom nasledujúcim po dni doručenia dokumentácie, resp. odo dňa doplnenia dokumentácie**

Finančná kontrola verejného obstarávania

– jednotlivé fázy kontroly

a) ex- ante kontrola pred vyhlásením VO „**prvá ex-ante kontrola**“,

- ☐ kontrola po podpise zmluvy o NFP

- ☐ kontrola v rámci národných a veľkých projektov, ktoré ešte neboli predložené ako ŽoNFP

b) ex-ante kontrola pred podpisom zmluvy s úspešným uchádzačom „**druhá ex-ante kontrola**“,

- ☐ nadlimitné zákazky

- ☐ kontrola v rámci národných a veľkých projektov, ktoré ešte neboli predložené ako ŽoNFP

c) ex- post kontrola,

- ☐ štandardná a následná ex-post kontrola (kontrola zákaziek podľa § 9 ods. 9, e-trhovisko, kontrola v rámci schvaľovacieho procesu ŽoNFP, centrálné verejné obstarávanie)

d) kontrola dodatkov.

Prvá ex-ante kontrola

- **Cieľ:** preventívne eliminovať chyby a nedostatky v návrhoch dokumentácie k VO
- **Nadlimitné zákazky a podlimitné zákazky cez elektronické trhovisko**, ktorých PHZ je vyššia ako 40 000 eur pri tovaroch, potravinách a službách a 200 000 eur pri prácach
- **Národné a veľké projekty**, ktoré sú súčasťou zoznamu projektov a ešte neboli predložené ako ŽoNFP

Predmetom prvej ex-ante kontroly sú nasledovné dokumenty:

- a) dokument preukazujúci **určenie predpokladanej hodnoty zákazky**, vrátane dokladov rozhodujúcich pre ich kalkuláciu,
- b) **návrh oznámenia o vyhlásení VO**,
- c) **návrh oznámenia o vyhlásení súťaže návrhov** (pri súťaži návrhov),
- d) **návrh výzvy na predkladanie ponúk** (pri podlimitnej zákazke),

- 
- e) návrh oznámenia o dobrovoľnej transparentnosti ex-ante (pri priamom rokovacom konaní),
 - f) návrh súťažných podkladov,
 - g) návrh súťažných podmienok (pri súťaži návrhov),
 - h) odôvodnenie použitia súťažného dialógu,
 - i) návrh výzvy na účasť v súťažnom dialógu,
 - j) návrh informatívneho dokumentu (pri súťažnom dialógu),
 - k) návrh zmluvného formuláru obsahujúceho štandardné zmluvné podmienky, opis predmetu zákazky, prípadné objednávkové atribúty (najmä konkrétne zmluvné špecifikácie a podmienky súťaže (v rámci súťaže realizovanej cez elektronické trhovisko).

 Lehota na výkon prvej ex-ante kontroly:

- **15 pracovných dní a pri zákazkách cez e-trhovisko 10 pracovných dní**

Druhá ex-ante kontrola

- **Nadlimitné zákazky vo fáze pred podpisom zmluvy s úspešným uchádzačom** po vyhodnotení ponúk a ukončení revízných postupov
- Prijímateľ predkladá **dokumentáciu v plnom rozsahu najneskôr do 10 pracovných dní** po dni, kedy by bol oprávnený podpísať zmluvu s úspešným uchádzačom
- Lehota na výkon kontroly je **20 pracovných dní**
- ❑ Ak RO zistí **nedostatky**, ktoré je možné postupmi v zmysle ZVO odstrániť (napr. opätovné vyhodnotenie podmienok účasti alebo ponúk), **vyzve prijímateľa na ich odstránenie**.
- ❑ Ak RO zistí porušenie princípov a postupov VO, ktoré **mali alebo mohli mať vplyv na výsledok VO** záverom kontroly je **nesúhlas RO s podpísaním zmluvy** verejného obstarávateľa s úspešným uchádzačom a RO vyzve prijímateľa na **opakovanie procesu VO**.

Štandardná ex-post kontrola

- Nevzťahuje sa na VO, ktoré bolo predmetom druhej ex-ante kontroly
- Vo fáze **po podpise zmluvy s úspešným uchádzačom**, pričom zmluva je platná a účinná
- Ak má prijímateľ info, že v rámci daného VO bola vykonaná kontrola ÚVO, predloží na RO aj výsledok kontroly
- Prijímateľ predkladá **dokumentáciu v plnom rozsahu najneskôr do 10 pracovných dní** po zverejnení zmluvy s úspešným uchádzačom, resp. do 10 dní od zaslania oznámenia o výsledku do vestníka
- Lehota na výkon kontroly je **20 pracovných dní**
- ❑ Ak RO zistí porušenie princípov a postupov VO, ktoré **mali alebo mohli mať vplyv na výsledok VO**
 - a) **nepripustí výdavky do financovania** v plnom rozsahu, alebo
 - b) **postupuje v zmysle metodického pokynu CKO č. 5 k finančným opravám**

Následná *ex-post* kontrola

- Vzťahuje sa na všetky VO, ktoré boli predmetom riadne ukončenej druhej ex-ante kontroly
- Vo fáze **po podpise zmluvy s úspešným uchádzačom**, pričom zmluva je platná a účinná
- Prijímateľ predkladá **dokumentáciu v plnom rozsahu najneskôr do 10 pracovných dní** po zverejnení zmluvy s úspešným uchádzačom, resp. do 10 dní od zaslania oznámenia o výsledku do vestníka
- Lehota na výkon kontroly je **7 pracovných dní**
- ☐ Predmetom kontroly je
 - a) **kontrola súladu podpísanej zmluvy s úspešným uchádzačom s jej návrhom** kontrolovaným v rámci druhej ex-ante kontroly,
 - b) **kontrola oprávnenosti osôb podpísať** predmetnú zmluvu,
 - c) **kontrola zapracovania prípadných návrhov na úpravu formulovaných RO** vo fáze druhej ex-ante kontroly,

d) kontrola zverejnenia tejto zmluvy v zmysle zákona o slobode informácií,

e) kontrola oznámenia o výsledku VO do vestníka ÚVO,

f) kontrola nových skutočností, ktoré neboli v čase výkonu druhej ex-ante kontroly známe, alebo z iných dôvodov neboli jej predmetom.

☐ Pokiaľ kontrola identifikuje nedostatky, ktoré je možné odstrániť (napr. nezverejnenie zmluvy), vyzve RO prijímateľa na ich odstránenie. Pokiaľ je možné tieto nedostatky odstrániť len úpravou zmluvy (formou dodatku), vyzve prijímateľa na vypracovanie a predloženie návrhu dodatku na kontrolu RO.

☐ Ak RO zistí porušenie princípov a postupov VO, ktoré **mali alebo mohli mať vplyv na výsledok VO**

a) nepripustí výdavky do financovania v plnom rozsahu, alebo

b) postupuje v zmysle metodického pokynu CKO č. 5 k finančným opravám

Kontrola zákaziek podľa § 9 ods. 9 ZVO

- Preveriť, či sa jedná o **zákazku bežne dostupnú na trhu**
- Kontrola vykonávaná vo **fáze po podpise zmluvy s úspešným uchádzačom**
- ak plnenie nie je založené na písomnom zmluvnom vzťahu, prekladá prijímateľ **objednávku** alebo iný doklad (napr. pokladničný blok)
- RO definuje minimálne náležitosti objednávky
- RO overuje, či **vynaložené náklady na obstaranie predmetu zákazky boli primerané kvalite a cene**
- **Prieskum trhu**
- ✓ Zákazky podľa § 9 ods. 9 ZVO sa delia na:
 - a) zákazky, ktorých predpokladaná hodnota bez DPH sa rovná, alebo presahuje 5 000 EUR (**„zákazky nad 5000 EUR“**),
 - b) zákazky, ktorých predpokladaná hodnota bez DPH je nižšia ako 5 000 EUR a zároveň presahujú 1 000 EUR (**„zákazky do 5000 EUR“**),
 - c) zákazky, ktorých predpokladaná hodnota bez DPH sa rovná alebo nepresahuje 1 000 EUR (**„zákazky do 1000 EUR“**).

Zákazky nad 5000 eur

- ❑ Prijímateľ **zverejňuje na svojom webovom sídle** zadávanie takejto zákazky **minimálne 5 pracovných dní** pred dňom predkladania ponúk.
- ❑ Prijímateľ je povinný v ten istý deň zaslať **informáciu o tomto zverejnení aj na osobitný mailový kontakt v rámci CKO**, ktorý bude povinný túto informáciu následne zverejniť na svojom webovom sídle.
- ❑ Prijímateľ je zároveň povinný **zaslať výzvu minimálne piatim vybraným záujemcom**. Oslovovaní záujemcovia musia byť subjekty, ktoré sú oprávnené dodávať službu, tovar alebo prácu v rozsahu predmetu zákazky.
- ❑ Ak prijímateľovi **nebude predložená žiadna ponuka** a splnil všetky postupy uvedené v predchádzajúcich odsekoch, **je oprávnený vyzvať na rokovanie** jedného alebo viacerých záujemcov, s ktorými rokuje o zadaní zákazky.
- ❑ **Metodický pokyn CKO č. 14 k zadávaniu zákaziek v hodnote nad 5 000 eur, verzia 2**

Zákazky do 5000 eur

- ☐ Nie je potrebné predloženie písomných ponúk.
- ☐ Prijímateľ musí zdôvodniť výber úspešného uchádzača na základe **prieskumu trhu**.
- ☐ Prijímateľ je povinný **osloviť minimálne 5 potenciálnych záujemcov alebo identifikovať minimálne 5 potenciálnych dodávateľov** (napr. údaje na webových sídlach záujemcov).
- ☐ Prijímateľ nie je povinný zverejňovať zadávanie zákazky na svojom webovom sídle ani zasielať info na kontakt CKO

Zákazky do 1000 eur

- ☐ Prijímateľ je povinný **osloviť minimálne 3 potenciálnych záujemcov, alebo identifikovať minimálne 3 potenciálnych dodávateľov.**
- ☐ RO vykonáva kontrolu na základe výsledku **analýzy rizík** zákaziek do 1000 EUR („AR 1000“ – **Vzor CKO č. 29**, verzia 1)
- ☐ Vykonávanie AR 1000 predpokladá podporu ITMS2014+,
- ☐ Výsledok AR 1000 môže byť nasledovný:
 - a) zákazka nepredstavuje riziko, nevykoná sa kontrola
 - b) zákazka predstavuje riziko.
- ☐ Medzi **rizikové faktory** v rámci AR 1000 patrí:
 - a) hodnota zákazky,
 - b) charakter zmluvného vzťahu,
 - c) počet takýchto VO predložených prijímateľom v danom kalendárnom roku, ktoré z dôvodu výsledku rizikovej analýzy neboli predmetom kontroly VO.

Kontrola VO zadávaná centrálnou obstarávacou organizáciou podľa § 10 ods. 1 písm. a) ZVO

- ☐ COO je povinná informovať príslušné RO o plánovanom vyhlásení centrálného VO (v rámci koordinačného výboru pre spoluprácu v oblasti VO).
- ☐ COO predkladá VO na **ÚVO** za účelom výkonu **ex - ante kontroly podľa § 145b ZVO**.
- ☐ RO, ktorý je tou istou právnickou osobou ako COO, predkladá dokumentáciu z verejného obstarávania **na ÚVO aj po ukončení procesu verejného obstarávania** (uvedené nenahrádza finančnú kontrolu VO realizovanú RO).
- ☐ **RO, ktorý ako prvý ukončí štandardnú ex-post kontrolu centrálného VO, informuje ostatné RO** (prostredníctvom koordinačného výboru).
- ☐ Výsledok činnosti koordinačného výboru má pre RO odporúčací charakter.

Kontrola VO v rámci schvaľovacieho procesu ŽoNFP alebo hodnotenia národného projektu

- ❑ V prípade, ak je vo výzve uvedené **vykonanie VO ako podmienka poskytnutia príspevku**.
- ❑ **Hodnota VO min. 30 %** z celkovej požadovanej hodnoty NFP.
- ❑ Súčasťou kontroly je aj **kontrola vecného súladu predmetu obstarávania** s predloženým projektom.
- ❑ VO sa predkladá v rámci konania o žiadosti o NFP **vo fáze po podpise zmluvy** s úspešným uchádzačom.
- ❑ Kontrola VO musí byť zabezpečená **v lehote na ukončenie schvaľovacieho procesu**.
- ❑ Závery kontroly VO sa prenesú do výsledku posúdenia ŽoNFP.
- ❑ V prípade **zistení, ktoré mali alebo mohli mať vplyv na výsledok VO**, RO uvedené vyhodnotí ako **nesplnenie podmienky poskytnutia príspevku** a rozhodne o nechválení ŽoNFP.

Kontrola VO v rámci národných, veľkých projektov a projektov TP, ktoré budú súčasťou zoznamu projektov a ešte neboli predložené ako ŽoNFP

- ❑ Kontrolu VO vykonáva RO ako prvú ex-ante kontrolu, druhú ex-ante kontrolu a následnú ex-post kontrolu.
- ❑ Závery uvedené v kontrolnom zozname sú platné aj po schválení projektu a RO už následne nemusí vykonávať opätovnú kontrolu daného VO po podpise zmluvy o NFP.
- ❑ Dodatky k zmluve s úspešným uchádzačom, ktoré neboli predmetom kontroly podliehajú kontrole VO v plnom rozsahu.
- ❑ Ak kontrola RO zistí **porušenie princípov a postupov VO, ktoré mali alebo mohli mať vplyv na výsledok VO**, RO v záveroch kontroly uvedie, že **výdavky z predmetného VO nebudú pripustené do financovania v plnom rozsahu**, resp. určí nápravný mechanizmus, ktorý bude povinný budúci žiadateľ vykonať v rámci prípravy individuálneho projektu pred jeho predložením.



Kontrola VO realizovaného cez elektronické trhovisko

- Elektronické trhovisko je informačný systém verejnej správy, ktorý slúži na zabezpečenie ponuky a nákupu tovarov, stavebných prác alebo služieb **bežne dostupných na trhu, ktorých hodnota je vyššia ako 1000 eur, resp. vyššia ako 5 000 eur** (podľa typu obstarávateľa). Správcom elektronického trhoviska je Ministerstvo vnútra SR.
- Možnosť použiť trhovisko **aj v prípade nadlimitnej verejnej súťaže na nákup tovarov alebo služieb.**
- Predmetom kontroly RO je aj skutočnosť, či **nedovoleným rozdelením zákazky** na viacero menších zákaziek nebol porušený § 5 ods. 12 ZVO.
- RO overuje, či sú vhodne zvolené vzorové zmluvné podmienky pre daný typ zákazky.
- Výkon **prvej ex-ante kontroly** v prípade zákaziek, ktorých PHZ je vyššia ako 40 000 eur pri tovaroch, potravinách a službách a 200 000 eur pri prácach
- Dokumentáciu na kontrolu je prijímateľ povinný predložiť vo fáze **po vygenerovaní výslednej zmluvy** príslušným elektronickým informačným systémom a po jej zverejnení.
- Súčasťou dokumentácie je aj **protokol**, ktorý zachytávajúci celý priebeh zadania zákazky.

Kontrola dodatkov

- Povinnosť predložiť na kontrolu RO **návrhy všetkých dodatkov** pred ich podpisom.
- Predmetom kontroly dodatkov je posúdenie ich súladu s príslušnými ustanoveniami ZVO, a to ustanovením **§ 10a**.
- **Lehota** na výkon kontroly návrhu dodatku je **15 pracovných dní**.
- ☐ Ak RO zistí porušenie princípov a postupov VO, **záverom kontroly je nesúhlas RO s podpísaním dodatku**.
- ☐ Ak nezrealizovanie zmien vyplývajúcich z dodatku preukázateľne spôsobilo nemožnosť splnenia pôvodnej zmluvy, alebo by táto skutočnosť znamenala pre prijímateľa neprimerané ťažkosti, a ak aj napriek nesúhlasu RO prijímateľ takýto dodatok podpíše, je RO oprávnený následne postupovať v zmysle metodického pokynu CKO č. 5, ktorý upravuje postup pri určení korekcií za VO určením návrhu **ex-ante finančnej opravy**
- **Po podpise dodatku** s úspešným uchádzačom, ktorého návrh bol predmetom kontroly RO, **zasiela prijímateľ tento dodatok na RO na jeho následnú kontrolu**.

Kontrola postupov pri obstarávaní zákazky, na ktorú sa ZVO nevzťahuje

- Podrobnejšia úprava v MP CKO č. 12 k zadávaniu zákaziek nespádajúcich pod zákon o verejnom obstarávaní.
- a) kontrola postupov pri obstaraní zákazky, ktoré podliehajú **výnimke v zmysle § 1 ods. 2 až 5 ZVO**.
- b) kontrola postupov pri obstaraní zákazky vnútorným obstarávaním (tzv. „in-house zákazky“) a zákazky tzv. horizontálnej spolupráce.

Základné podmienky pre in-house zákazky:

- 100% vlastníctvo subjektu
- Vykonávanie kontroly and subjektom
- Vykonávanie základnej činnosti pre kontrolujúceho verejného obstarávateľa
- Povinnosť subjektu postupovať podľa ZVO pokiaľ ide o jeho vlastné VO

Spolupráca riadiacich orgánov s inými subjektmi v oblasti kontroly verejného obstarávania

Spolupráca s ÚVO

- **Analýza rizík (Vzor CKO č. 32):** nástroj, ktorý by mal identifikovať riziko z pohľadu potrebnej spolupráce s ÚVO – výkon kontroly podľa § 146 ZVO
- vzťahuje na druhú ex-ante kontrolu a štandardnú ex-post kontrolu VO
- RO nemusí vykonať analýzu rizík:
 - a) postup RO podľa § 41 zákona o príspevku z EŠIF,
 - b) VO, v rámci ktorého existuje mediálny podnet, ktorý indikuje možné vážne porušenia ZVO,
 - c) v rámci daného VO už bola zo strany ÚVO vykonaná kontrola podľa § 146 ZVO.
 - d) Ak bola predložená 1 ponuka a identifikované závažné nedostatky
 - e) Ak boli v rámci nadlimitnej zákazky predložené 2 ponuky
- Výsledok analýzy rizík je bodové hodnotenie, ktoré v zmysle hodnotiaceho kľúča zaradí kontrolované VO nasledovne:

VO nepredstavuje zvýšené riziko = RO nie je oprávnený zaslať VO na kontrolu ÚVO,

VO predstavuje určité riziko = RO je oprávnené zaslať VO na kontrolu ÚVO,

VO predstavuje zvýšené riziko = RO je povinné zaslať VO na kontrolu ÚVO.

Spolupráca s ÚVO

➤ Na základe **dohody o spolupráci** je RO oprávnený písomne požiadať ÚVO o:

a) ex-ante posúdenie dokumentácie k pripravovanému VO – nadlimitná zákazka, súťaž návrhov, súťažný dialóg a rokovacie konania,

b) osobnú konzultáciu k čiastkovému problému VO – nezávisle od postupu vo verejnom VO, limitu zákazky, alebo štádia procesu konkrétneho VO,

c) vypracovanie stanoviska o súlade čiastkových problémov VO so ZVO v štádiu pred uzavretím zmluvy,

d) vykonanie kontroly VO pred uzavretím zmluvy (druhá ex-ante kontrola) pri nadlimitných zákazkách, v závislosti od výsledku analýzy rizík,

e) vykonanie kontroly VO po uzavretí zmluvy (štandardná ex-post kontrola) v závislosti od výsledku analýzy rizík pri nadlimitných zákazkách, podlimitných zákazkách a súťaží návrhov a vykonanie kontroly VO po uzavretí zmluvy, ak ide o podnet podľa § 41 zákona o príspevku z EŠIF,

f) spoluprácu pri vyhodnocovaní auditných zistení EK týkajúcich sa VO.

Spolupráca s ÚVO

- **ZMENA !!!** Nový zákon o verejnom obstarávaní č. 343/2015 Z. z. účinný od **18. apríla 2016**
- § 169 ods. 2 nového ZVO: „Ak ide o **nadlimitnú zákazku alebo koncesiu, financovanú čo aj z časti z prostriedkov Európskej únie, kontrolovaný je povinný pred uzavretím zmluvy, koncesnej zmluvy alebo rámcovej dohody, pred ukončením súťaže návrhov, pred zadáním zákazky na základe rámcovej dohody alebo pred ukončením postupu inovatívneho partnerstva **podať úradu podnet podľa odseku 1 písm. b).**“**
- Aktualizácia Systému riadenia EŠIF na PO 2014 – 2020, verzia 4

Spolupráca s PMÚ

- **Dohoda o spolupráci medzi PMÚ a CKO**
- **Rizikové indikátory** - zvýšené riziko z pohľadu možného porušenia zákona o ochrane hospodárskej súťaže
- Spolupráca s PMÚ je podmienená predpokladanou hodnotou zákazky, alebo súhrnnou hodnotou dotknutých zákaziek a to **vyššou ako 100 000 EUR**
- ☐ V zmysle dohody s PMÚ je RO oprávnený v prípade identifikovania možného porušenia hospodárskej súťaže:
 - a) **písomne požiadať PMÚ o konzultáciu** (písomnú, osobnú alebo jej kombináciu) k vybraným častiam alebo zisteným skutočnostiam v rámci kontrolovaného VO a ich možného rozporu so zákonom o ochrane hospodárskej súťaže,
 - b) **podať podnet z dôvodu podozrenia na porušenie zákona o ochrane hospodárskej súťaže.**

Spolupráca s OČTK

- V prípade, ak RO zistí pri kontrole VO alebo kontrole obstarávania skutočnosti nasvedčujúce tomu, že bol alebo mohol byť spáchaný trestný čin, uvedenú skutočnosť v zmysle **oznami bezodkladne orgánom činným v trestnom konaní.**
- **RO zaeviduje nezrovnalosť**
- **Rizikové indikátory**, zamestnanec vykonávajúci kontrolu VO je povinný oboznámiť sa s rizikovými indikátormi, medzi ktoré patria napr.:
 - ✓ Konflikt záujmov
 - ✓ Predpokladaná hodnota zákazky tesne pod hranicou súťažného postupu
 - ✓ Nízky počet ponúk
 - ✓ Vysoký počet zadaní zákaziek jednému dodávateľovi



MP CKO č. 5 k určovaní finančných opráv, ktoré má RO uplatňovať pri nedodržíaní pravidiel a postupov verejného obstarávania

MP CKO č. 5 k určovaniu finančných opráv

- Cieľom MP CKO je definovať základné pravidlá, ktorými sú RO zodpovedné za implementáciu OP v rámci PO 2014 -2020, povinné sa riadiť pri určovaní výšky vrátenia poskytnutého príspevku alebo jeho časti, alebo pri určovaní ex-ante finančných opráv pri porušení pravidiel a postupov verejného obstarávania.
- MP zohľadňuje a vychádza z **Rozhodnutia EK zo dňa 19.12.2013 č. C (2013) 9527**, ktorým EK dňa 19.12.2013 schválila usmernenie o určení finančných opráv uskutočňovaných EK

MP CKO č. 5 – rozsah pôsobnosti

- **RO je oprávnený** aplikovať finančné opravy v rámci týchto druhov finančnej kontroly VO :
 - ✓ štandardná ex-post kontrola,
 - ✓ následná ex-post kontrola,
 - ✓ kontrola zákaziek podľa § 9 ods. 9 zákona o VO
 - ✓ kontrola VO v rámci ktorého viacerí prijímatelia nadobúdajú tovary, práce alebo služby prostredníctvom centrálnej obstarávacej organizácie,
 - ✓ kontrola dodatkov.

- **RO nie je finančnú opravu oprávnený aplikovať** v nasledovných druhoch finančnej kontroly VO:
 - ✓ prvá ex-ante kontrola,
 - ✓ druhá ex-ante kontrola,
 - ✓ kontrola verejného obstarávania v rámci posudzovania žiadosti o NFP,
 - ✓ kontrola verejného obstarávania národných projektov a veľkých projektov, ktoré sú súčasťou zoznamu projektov a ktoré ešte neboli predložené ako žiadosť o poskytnutie NFP,
 - ✓ Ex-ante korekcia v prípade zákaziek realizovaných cez elektronické trhovisko

Delenie finančných opráv

- Finančné opravy sa s ohľadom na moment identifikovania nedostatku verejného obstarávania delia na:
 - ✓ a) **ex – ante**
 - ✓ b) **ex – post**
- ☐ **Ex – ante finančná oprava** je individuálne zníženie hodnoty deklarovaných výdavkov z dôvodu zistení porušenia pravidiel VO. Výška individuálnej ex-ante finančnej opravy sa určí v zodpovedajúcej sume neoprávnených výdavkov, resp. ako percentuálna sadzba zo sumy oprávnených výdavkov zákazky v rámci schváleného NFP alebo jeho časti, a to **vo fáze pred úhradou dotknutej zákazky v ŽoP zo strany platobnej jednotky**, v rámci ktorej boli nedostatky identifikované.
- ☐ **Ex – post finančná oprava** sa uplatní **ak už došlo v zmysle predošlej definície k úhrade oprávnených výdavkov v ŽoP**, a súčasne postupuje RO podľa **§ 41 zákona č. 292/2014 Z. z. o príspevku z EŠIF**

Zásady uplatňujúce sa pri určovaní výšky finančných opráv

- RO je povinný brať na zreteľ závažnosť a následky zisteného porušenia pravidiel VO, pričom **finančné opravy sa uplatňujú iba v prípade zistení, ktoré mali alebo mohli mať vplyv na výsledok VO**
- **Ak má porušenie len formálny charakter bez skutočného alebo potenciálneho vplyvu na výsledok VO, RO neurčuje finančnú opravu.**
- **Vyššia sadzba finančnej opravy (10 alebo 25 %) sa musí aplikovať v prípadoch, keď v rámci finančnej kontroly VO boli zistené viaceré nedostatky, za ktoré by mala byť uložená finančná oprava.**
- Pri určení percentuálnej sadzby vychádza RO z **prílohy č. 1**, ktorá je neoddeliteľnou súčasťou tohto metodického pokynu a určuje **finančné opravy vo výške od 5% do 100%.**

- 
- Zistenia nedostatkov VO, ktoré **nie sú zaradené** do prílohy č. 1 k MP CKO č. 5 by sa mali **riešiť v súlade so zásadou proporcionality a podľa možnosti analogicky** s typmi nedostatkov uvedenými v prílohe tohto metodického pokynu.
 - **% sadzba uplatnená vo vzťahu k porušeniu zákona o VO je stanovená ako maximálna**, t.j. RO nemôže aplikovať vyššiu sadzbu, okrem najvážnejších prípadov, keď nedostatok priamo a preukázateľne zvýhodňuje konkrétneho uchádzača, alebo bol právoplatným rozhodnutím súdu preukázaný **trestný čin** podvodu vzťahujúci sa na dané verejné obstarávanie (§ 221 Trestného zákona) alebo trestný čin poškodzovania finančných záujmov Európskych spoločenstiev (§ 261 Trestného zákona) alebo trestný čin machinácie pri verejnom obstarávaní (§ 266 Trestného zákona).
 - V týchto prípadoch a v prípade právoplatného **rozhodnutia Protimonopolného úradu**, ktorým bolo dokázané porušenie hospodárskej súťaže **sa uplatní finančná oprava 100 %, t.j. vylúči sa predmetné verejné obstarávanie z financovania v plnom rozsahu.**

- V prípade, že v rámci % sadzby uplatnenej vo vzťahu k porušeniu je uvedená **možnosť zníženia tejto sadzby** na nižšiu hodnotu podľa závažnosti, musí byť toto zníženie zo strany RO **riadne odôvodnené**.
- V prípade zistenia viacerých porušení uvedených v prílohe tohto metodického pokynu je RO povinný uplatniť jednu percentuálnu sadzbu, a to takú, ktorá sa vzťahuje na porušenie s vyššou sadzbou, teda **finančné opravy sa nespočítavajú**.
- V prípade, že RO identifikuje v rámci jedného postupu VO **zistenia spojené s rôznymi rozpätiami sadzieb finančných opráv**, napr. zistenie spojené s rozpätím finančnej opravy 5 až 25% a zistenie s rozpätím 5 až 10 % nie je oprávnený určiť opravu 5 %, ale určí 10 % alebo 25 % finančnú opravu, podľa závažnosti zistenia.

Konflikt záujmů vo veřejném obstarávání

Konflikt záujmov – definícia

- **Konflikt záujmov** zahŕňa prinajmenšom každú situáciu, keď **osoby na strane obstarávateľa** alebo poskytovateľa obstarávacích služieb konajúceho v mene obstarávateľa, ktorí sú **zapojení do vykonávania postupu obstarávania alebo môžu ovplyvniť výsledok tohto postupu** (bez nutnosti ich zapojenia), **majú priamo alebo nepriamo finančný, ekonomický alebo iný osobný záujem**, ktorý možno vnímať ako ohrozenie ich nestrannosti a nezávislosti v súvislosti s daným postupom VO.
- **Verejný obstarávateľ je povinný zabezpečiť, aby vo verejnom obstarávaní nedošlo ku konfliktu záujmov**, ktorý by mohol narušiť alebo obmedziť čestnú hospodársku súťaž alebo porušiť **princíp rovnakého zaobchádzania, princíp nediskriminácie a princíp transparentnosti**.

Povinnosti verejného obstarávateľa na vylúčenie konfliktu záujmov

- Verejný obstarávateľ je povinný prijať primerané opatrenia a uskutočniť nápravu, ak identifikuje konflikt záujmov, a to najmä **vylúčiť zainteresovanú osobu z procesu prípravy alebo realizácie verejného obstarávania alebo upraviť jej povinnosti** a zodpovednosti s cieľom zabrániť pretrvávaniu konfliktu záujmov.
- Subjekt uskutočňujúci verejné obstarávanie je povinný sa riadne a preskúmateľne **vysporiadať so zistenými skutočnosťami, ktoré zakladajú možný konflikt záujmov**, a to v závislosti od okolností, resp. štádia, v ktorom sa predmetné verejné obstarávanie nachádza. V prípade výkonu dohľadu Úradom pre verejné obstarávanie znáša dôkazné bremeno subjekt uskutočňujúci verejné obstarávanie.



Konflikt záujmov ako typ porušenia v MP CKO č. 5 k určovaniu finančných opráv, ktoré má RO uplatňovať pri nedodržaní pravidiel a postupov VO

- Typ porušenia č. 21 „**Konflikt záujmov**“: Konflikt záujmov na strane verejného obstarávateľa/prijímateľa **preukázaný** zodpovedným súdnym alebo úradným orgánom.
- Finančná oprava **100%** bez možnosti zníženia
- Na základe rokovaní pracovnej skupiny pre konflikt záujmov bolo dohodnuté, že **úradným orgánom bude Úrad pre verejné obstarávanie** (v určitých prípadoch aj RO).

Kvalifikácia konfliktu záujmov zo strany ÚVO podľa zákona č. 25/2006 Z.z.

- Absencia všeobecnej úpravy konfliktu záujmov v zákone č. 25/2006 Z. z. o verejnom obstarávaní.
- Čiastočná úprava vecne súvisiaca s konfliktom záujmov je upravená v ustanovení § 40 a týka sa členom komisie zriadenej za účelom vyhodnotenia ponúk.
- ÚVO v prípade identifikovania konfliktu záujmov spája zistenie s **porušením základných princípov verejného obstarávania podľa § 9 ods. 3, a to najmä princípom transparentnosti a rovnakého zaobchádzania.**

Z rozhodovacej praxe ÚVO, metodické usmernenia

- **Metodické usmernenie 488-5000/2012** zo dňa 18.06.2012 sa týka prepojenia úspešného uchádzača a poskytovateľa ŽoNFP a **metodické usmernenie 4607-5000/2014** zo dňa 07.05.2014 sa týka prípadu, keď štatutár uchádzača je zároveň zamestnancom osoby podľa § 7
- ÚVO odporúča verejnému obstarávateľovi preveriť, či účasťou uvedeného uchádzača vo verejnom obstarávaní nedošlo k porušeniu princípu rovnakého zaobchádzania s uchádzačmi alebo záujemcami, a teda či v danom verejnom obstarávaní nedošlo k zvýhodneniu takéhoto subjektu oproti ostatným potenciálnym uchádzačom alebo záujemcom. Zo strany verejného obstarávateľa je teda namieste posúdiť, či uchádzačovi nevznikla neoprávnená výhoda, ktorá by mohla deformovať hospodársku súťaž.

Z ďalšej rozhodovacej praxe ÚVO

- Verejný obstarávateľ nemôže zamietnuť žiadosť o účasť alebo ponuku hospodárskeho subjektu bez toho, aby tento mal možnosť preukázať, že za daných okolností nemohla uvedená situácia spôsobiť deformovanie súťaže. Zamietnuť žiadosť o účasť alebo ponuku možno takejto osobe len v prípade preukázania existencie výhody. Vyššie uvedenej problematiky sa nepriamo týka aj rozsudok Súdneho dvora Európskej únie v spojených prípadoch C-21/03 a C-34/03 Fabricom SA proti Belgickému štátu zo dňa 3. marca 2005.



Z rozhodovacej praxe ÚVO, konanie o námietkach

- Rozhodnutie v konaní o námietkach č. 11530-6000/2014-ON/351 zo dňa 23.12.2014, verejný obstarávateľ je jeden zo spoločníkov spoločnosti, ktorá je členom skupiny úspešného uchádzača
- uchádzači sa z oznámenia o výsledku vyhodnotenia ponúk nedozvedeli ako konkrétne verejný obstarávateľ v súlade s princípmi uvedenými v § 9 ods. 3 posudzoval a vyhodnocoval možný konflikt záujmov medzi kontrolovaným a spoločnosťou ABC, ako jedným z členov skupiny dodávateľov - úspešného uchádzača. Verejný obstarávateľ v oznámení o výsledku vyhodnotenia ponúk neoznámil uchádzačom, prečo sa nejedná v prípade úspešného uchádzača o konflikt záujmov. ... Úrad upozorňuje verejného obstarávateľa, že v budúcnosti by mal v druhovo rovnakej veci úkon posudzovania konfliktu záujmov v prípade uchádzačov, s ktorými je verejný obstarávateľ v určitom právnom vzťahu (personálne prepojenie štatutárnych orgánov a dozorných rád verejného obstarávateľa a uchádzača), oznámiť uchádzačom, ktorých ponuky sa vo verejnom obstarávaní vyhodnocovali.

Z rozhodovacej praxe – audit, certifikačné overovania

- **konflikt záujmov u OSO (odborne spôsobilá osoba na VO), ktorá pripravila súťažné podklady a zároveň bola zamestnancom úspešného uchádzača;** potvrdené zo strany ÚVO v protokole o výkone kontroly.
- **nedodržanie princípu transparentnosti a rovnakého zaobchádzania,** nakoľko **dva uchádzači pripravili požadované podklady k verejnému obstarávaniu (ponuky) skôr, resp. v ten istý deň, ako bola zverejnená výzva** na predkladanie ponúk na webovom sídle prijímateľa.
- **konflikt záujmov medzi úspešným uchádzačom a prijímateľom** (ich ekonomické prepojenia cez tretie spoločnosti), čoho dôkazom je aj to, že prijatá ponuka mala na 100% zhodnú rozpočtovú štruktúru, ako bola štruktúra uvedená v žiadosti o NFP.
- **identifikovaný konflikt záujmov,** keď predseda komisie zriadenej za účelom vyhodnotenia ponúk bol zamestnancom spoločnosti, ktorá sa ako jediná prihlásila do VO a uspela.

Príklady konfliktu záujmov z MP CKO č. 13

- Člen štatutárneho orgánu úspešného uchádzača je zároveň členom štatutárneho orgánu obstarávateľa.
- Člen štatutárneho orgánu úspešného uchádzača je blízkou osobou štatutárneho orgánu obstarávateľa.
- Člen štatutárneho orgánu úspešného uchádzača je obchodný partner člena štatutárneho orgánu obstarávateľa (napr. členovia štatutárneho orgánu majú majetkové prepojenie v tretej firme, spolumajitelia tretej firmy).
- Člen štatutárneho orgánu úspešného uchádzača je zároveň zamestnancom obstarávateľa alebo pre neho pracuje na základe živnostenského oprávnenia.
- Spolupráca člena štatutárneho orgánu/zamestnanca úspešného uchádzača s predstaviteľmi obstarávateľa na iných projektoch.
- Spolupráca člena štatutárneho orgánu/zamestnanca obstarávateľa s budúcim úspešným uchádzačom v etape prípravy verejného obstarávania.



Úprava konfliktu záujmov v novej smernici EP a Rady

- Podľa článku 24 smernice č. 2014/24/EÚ zo dňa 26. 02. 2014 „Členské štáty zabezpečia, aby verejní obstarávatelia **prijali vhodné opatrenia na účinné predchádzanie konfliktom záujmov**, ktoré vznikajú pri vykonávaní postupov obstarávania, ako aj ich identifikáciu a nápravu, aby sa zabránilo akémukoľvek narušeniu hospodárskej súťaže a aby sa zabezpečilo rovnaké zaobchádzanie so všetkými hospodárskymi subjektmi.“

Úprava konfliktu záujmov v novom zákone o verejnom obstarávaní č. 343/2015 Z.z. (§ 23)

(1) **Verejný obstarávateľ a obstarávateľ sú povinní zabezpečiť, aby vo verejnom obstarávaní nedošlo ku konfliktu záujmov**, ktorý by mohol narušiť alebo obmedziť hospodársku súťaž alebo porušiť princíp transparentnosti a princíp rovnakého zaobchádzania.

(2) Konflikt záujmov zahŕňa najmä situáciu, ak **zainteresovaná osoba, ktorá môže ovplyvniť výsledok alebo priebeh verejného obstarávania, má priamy alebo nepriamy finančný záujem, ekonomický záujem alebo iný osobný záujem**, ktorý možno považovať za ohrozenie jej nestrannosti a nezávislosti v súvislosti s verejným obstarávaním.

(3) **Zainteresovanou osobou je** najmä

a) zamestnanec verejného obstarávateľa alebo obstarávateľa, ktorý sa podieľa na príprave alebo realizácii verejného obstarávania alebo iná osoba, ktorá poskytuje verejnemu obstarávateľovi alebo obstarávateľovi podpornú činnosť vo verejnom obstarávaní a ktorá sa podieľa na príprave alebo realizácii verejného obstarávania alebo

b) osoba s rozhodovacími právomocami verejného obstarávateľa alebo obstarávateľa, ktorá môže ovplyvniť výsledok verejného obstarávania bez toho, aby sa nevyhnutne podieľala na jeho príprave alebo realizácii.

Úprava konfliktu záujmov v novom zákone o verejnom obstarávaní č. 343/2015 Z.z. (§ 23)

(4) **Zainteresovaná osoba oznámi verejnému obstarávateľovi alebo obstarávateľovi akýkoľvek konflikt záujmov vo vzťahu k hospodárskemu subjektu**, ktorý sa zúčastňuje prípravných trhových konzultácií, záujemcovi, uchádzačovi, účastníkovi alebo dodávateľovi bezodkladne po tom, ako sa o konflikte záujmov dozvie.

(5) **Verejný obstarávateľ a obstarávateľ sú povinní prijať primerané opatrenia a vykonať nápravu, ak zistia konflikt záujmov.** Opatreniami podľa prvej vety sú najmä **vylúčenie zainteresovanej osoby z procesu prípravy alebo realizácie verejného obstarávania** alebo úprava jej povinností a zodpovednosti s cieľom zabrániť pretrvávaniu konfliktu záujmov.

Návrh nového zákona o verejnom obstarávaní zároveň umožňuje, aby verejný obstarávateľ **vylúčil z verejného obstarávania uchádzača alebo záujemcu, ak konflikt záujmov nemožno odstrániť inými účinnými opatreniami (§ 40 ods. 6 písm. f).**

Odporúčanie pre prijímateľov vo väzbe na možný konflikt záujmov

- **Zaoberať sa** v každom jednotlivom prípade možným konfliktom záujmov.
- **Identifikovať** možný konflikt záujmov v zápisnici z vyhodnotenia ponúk.
- **Dostatočne odôvodniť**, prečo podľa komisie zriadenej za účelom vyhodnotenia ponúk možný konflikt záujmov nemohol narušiť hospodársku súťaž.
- ❑ Vyššie uvedený postup môže ochrániť prijímateľa pred rizikom uplatnenia 100 % finančnej opravy, nakoľko Rozhodnutie EK a MP CKO č. 5 za konflikt záujmov **neumožňuje znížiť % sadzbu finančnej opravy.**



... A na záver zoznam rozhodnutí Európskeho súdneho dvora týkajúcich sa konfliktu záujmov:

- 1) spojené veci C-21/03 a C-34/03 Fabricom SA
- 2) C-213/07 Michaniki AE
- 3) T-160/03 AFCon
- 4) T-195/05 Deloitte
- 5) T – 277/97 Ismeri Europa Srl
- 6) C-315/99 Ismeri Europa Srl
- 7) T-403/12 Intrasoftware International SA

Ďakujem za pozornosť ☺

Mgr. Branislav Hudec

CKO, odbor metodiky a koordinácie subjektov

02/209 25 787

branislav.hudec@vlada.gov.sk