**Dotaz: Náš dotaz se týká  prokázání technické kvalifikace § 79 prostřednictvím seznamu poskytnutých významných služeb v oblasti firemního vzdělávání, kdy minimálně 1 taková významná služba musí být financována z Evropských fondů.**

**Domníváme se, že tento požadavek je diskriminačního charakteru. Svůj domněnku opíráme o názor ŘO, který požadavek na ESF reference považuje za nedodržení zásad transparentnosti, rovného zacházení a zákazu diskriminace**

[**https://www.esfcr.cz/detail-clanku/-/asset\_publisher/BBFAoaudKGfE/content/formulare**](https://www.esfcr.cz/detail-clanku/-/asset_publisher/BBFAoaudKGfE/content/formulare)

Odpověď:

děkujeme za Váš dotaz k zadávacímu řízení „Realizace vzdělávacích kurzů“. Požadavek na prokázání technické kvalifikace dle § 79 zákona č. 134/2016 Sb., o zadávání veřejných zakázek, ve znění pozdějších předpisů, prostřednictvím seznamu významných služeb, kdy zadavatel požaduje předložení alespoň jedné reference na služby v oblasti firemního vzdělávání, přičemž alespoň jedna taková služba byla financována z fondů EU, má ověřit zkušenost dodavatele veřejné zakázky s realizací projektů, které podléhají pravidlům operačních programů v rámci fondů EU. Je v zájmu zadavatele, aby vybraný dodavatel měl s takovými projekty zkušenost a nedošlo z jeho strany k pochybením při realizaci veřejné zakázky. Z tohoto důvodu není dle zadavatele toto kritérium technické kvalifikace diskriminační.

Uvedený názor řídícího orgánu, na který je v dotazu odkazováno, se vztahuje k Operačnímu programu Lidské zdroje a zaměstnanost, ukončenému v roce 2013. Jak plyne ze znění bodu 4.1.2. Postupu pro zadávání zakázek dle Metodického pokynu pro zadávání zakázek Operačního programu Lidské zdroje a zaměstnanost, v rámci tohoto operačního programu byl požadavek na předložení reference na službu poskytovanou v rámci projektu ESF deklarován za diskriminační a metodika k operačnímu programu jej výslovně zakazovala. Veřejná zakázka „Realizace vzdělávacích kurzů“ je však financována z Operačního programu Zaměstnanost, fungujícím od roku 2014, který v obecné ani specifické části pravidel pro příjemce nestanovuje, že by zadavatel nemohl kvalifikační požadavek na předložení reference na realizaci obdobné služby u projektu financovaného z fondů EU stanovit, a z toho lze dovodit, že nahlížení na tento požadavek se změnilo.

Požadavkem, který pravidla pro příjemce vyžadují, je stanovení kritérií, jenž umožňují výběr nejvhodnějšího dodavatele, ale neuzavírají přístup jinému dodavateli z důvodů, které nesouvisejí s předmětem veřejné zakázky. Jak bylo uvedeno výše, zadavatel je přesvědčen, že zkušenost s realizací firemního vzdělávání v rámci projektu financovaného z fondů EU je dle zadavatele nezbytným požadavkem zaručujícím zkušenost dodavatele. Z tohoto důvodu zadavatel považuje stanovené kvalifikační kritérium za oprávněné.

Každopádně zadavatel potvrzuje, že účelem tohoto požadavku je prokázání zkušeností se zakázkou v hodnotě 2 000 000 Kč bez DPH a s pravidly publicity platnými pro zakázky v hodnotě 2 000 000 Kč bez DPH. V souladu s rozhodovací praxí s rozhodovací praxí Úřadu pro ochranu hospodářské soutěže zadavatel počítá s tím, že bude akceptovat každé prokázání zkušeností, které doložitelně odpovídá sledovanému účelu požadavku, tedy po obsahové stránce. Pokud dodavatel prokáže, že má jednoznačně zkušenost s pravidly publicity, která byla v daném období relevantní (srovnatelná) s pravidly pro zakázky financované z fondů EU s hodnotou 2 000 000 Kč bez DPH, ač konkrétní zakázka nenaplnila požadovanou finanční hodnotu (2 000 000 Kč bez DPH), a zároveň má zkušenost s realizací služeb firemního vzdělávání v posledních 5 letech v hodnotě 2 000 000 Kč bez DPH (ač nefinancovaného z fondů EU), bude takové prokázání akceptovatelné.

S ohledem na skutečnost, že dotaz dodavatele nebyl doručen včas ve smyslu § 98 odst. 3 zákona č. 134/2016 Sb., o zadávání veřejných zakázek, ve znění pozdějších předpisů, a podané vysvětlení nepředstavuje změnu zadávacích podmínek, nýbrž pouze upřesnění postupu při posuzování kvalifikace dodavatelů, neprodlužuje zadavatel lhůtu pro podání nabídek.

S pozdravem Lukáš Soudek