

Vysvetlenie súťažných podkladov č. IV

Otázka č. 28:

Verejný obstarávateľ vo svojich odpovediach v rámci zverejneného Vysvetlenia súťažných podkladov č. III. zo dňa 22.03.2021 na nami odoslané otázky č. 8, 12, 14, 15, 16, 18, 21, 26 a 27 vložené do systému dňa 22.03.2021 popisuje, aké sú povinnosti záujemcu pri vypracovávaní súťažnej ponuky a identicky odpovedá na vyššie uvedené otázky použitím nasledovného textu, cit.: „**Povinnosťou záujemcu je zoznámenie sa so všetkými časťami projektovej dokumentácie, t.j. správami, výkresmi, výkazom výmer. V prípade akýchkoľvek nejasností môže záujemca využiť inštitút vysvetlenia v súlade s bodom 10. súťažných podkladov, ako aj využiť možnosť účasti na obhliadke miesta plnenia predmetu zákazky v súlade s bodom 11. súťažných podkladov**“....

Vážený verejný obstarávateľ,

Ako uchádzač v tomto procese verejného obstarávania Vás informujeme, že poznáme svoje zákonné povinnosti, sme si vedomí všetkých náležitostí, ktoré sú potrebné pre vypracovanie súťažnej ponuky a k jej vyhotoveniu pristupujeme zodpovedne.

Vaším odpovediam na naše vyššie uvedené otázky však **nerozumieme** a nie je nám ani zrejmé, ako môže uchádzač posúdiť správnosť poskytnutej projektovej dokumentácie v tomto verejnom obstarávaní na základe vykonanej obhliadky miesta plnenia predmetu zákazky, vzhľadom na to, že sa **jedná o novostavbu** komunitného centra pre obec.

Zároveň si dovoľujeme upovedomiť, že podľa bodu 11. poskytnutých súťažných podkladov, na ktorý verejný obstarávateľ odkazuje vo svojich odpovediach uchádzačov ohľadom využitia obhliadky je uvedené, cit.: **Obhliadka miesta plnenia predmetu zákazky nie je potrebná, ...**

Prípadná obhliadka uchádzačom nemôže „ukázať“ možné chyby a nedostatky v poskytnutej projektovej dokumentácii, keďže sa jedná o novostavbu a taktiež predpokladáme, že objekt nie je vytýčený (nie sú vytýčené inžinierske siete) a uchádzači môžu len ťažko posúdiť polohu týchto sietí vzhľadom k budúcej výstavbe.

Domnievame sa, že uvedené odpovede verejného obstarávateľa vznikli nedopatrením a žiadame Vás o stanovisko.

Odpoveď:

V zmysle bodu 11. súťažných podkladov:

Obhliadka miesta plnenia predmetu zákazky nie je potrebná, **avšak verejný obstarávateľ ju v prípade záujmu umožní vo vopred dohodnutom termíne**. Pre účely dohody termínu kontaktujte kontaktnú osobu: **Ing. Gabriel Kiš**, starosta obce, 031/ 7876 182, **v pracovných dňoch od 8:00 do 14:00 hod.**

V zmysle uvedeného, ak by mal záujemca nejaké dodatočné otázky, ktoré sa nedajú zodpovedať prostredníctvom vysvetlenia a bola by potrebná obhliadka miesta plnenia predmetu zákazky, verejný obstarávateľ by ju umožnil vykonať.

Verejný obstarávateľ zverejnil spolu so súťažnými podkladmi všetkým záujemcom projektovú dokumentáciu vrátane výkazu výmer, preto každý záujemca má možnosť oboznámiť sa kompletne s jej obsahom. **Podrobné naštudovanie poskytnutej projektovej dokumentácie je nevyhnutným predpokladom na zodpovedné vypracovanie cenovej ponuky.**

Povinnosťou záujemcu je zoznámenie sa so všetkými časťami projektovej dokumentácie, t.j. správami, výkresmi, výkazom výmer. V prípade akýchkoľvek nejasností môže záujemca využiť inštitút vysvetlenia v súlade s bodom 10. súťažných podkladov, ako aj využiť možnosť účasti na obhliadke miesta plnenia predmetu zákazky v súlade s bodom 11. súťažných podkladov. Záujemca je povinný si dôkladne naštudovať celé súťažné podklady vrátane projektovej dokumentácie a výkazu výmer a pri tvorbe návrhu na plnenie kritérií – celkovej ceny za plnenie predmetu zákazky oceniť Výkaz výmer v súlade s týmito podkladmi a na základe vykonanej obhliadky, ak považuje za nevyhnutné sa jej zúčastniť. Predložením ponuky verejný obstarávateľ predpokladá, že uchádzač vychádzal zo všetkých podkladov a skutočností vyššie opísaných a jeho cena zahŕňa všetky náklady nevyhnutné pre riadne plnenie predmetu zákazky, ktoré bude uskutočnené v súlade so zmluvnými podmienkami predmetu zákazky, ktoré tvoria časť B.2 OBCHODNÉ PODMIENKY PLNENIA PREDMETU ZÁKAZKY súťažných podkladov.

V prípade vopred nepredvídateľných okolností, ak nastane situácia, kedy bude potrebné upraviť skutočnosti majúce vplyv na plnenie predmetu zákazky, sa táto situácia bude posudzovať v zmysle zákona a jeho ustanovení k možným zmenám zmluvy.

Na základe vyššie uvedeného verejný obstarávateľ nepožaduje od záujemcov, aby poukazovali na možné chyby a nedostatky v poskytnutej projektovej dokumentácii. Verejnému obstarávateľovi ani nie sú zrejmé skutočnosti, ktoré by poukazovali na to, že by projektová dokumentácia nebola súladná s požiadavkami verejného obstarávateľa a projektom, predloženým na Operačného programu Ľudské zdroje, v rámci Výzvy kód OPLZ-PO6-SC613-2017-2, prostredníctvom ktorého bude predmet zákazky.

Otázka č. 29:

Žiadame verejného obstarávateľa o vyjadrenie k našej otázke č. 27 zo dňa 22.03.2021, ktorá sa týkala doplnenia nového bodu č. 36 do čl. 8 Zmluvy o dielo, nakoľko sme nedostali odpoveď, prečo sa tak podstatné znenie bodu dopĺňa do návrhu Zmluvy o dielo v čase 5 dní pred uplynutím lehoty na predkladanie ponúk, bez využitia inštitútu vysvetľovania uchádzačmi.

Pokiaľ sa jedná o znenie bodu č. 36, myslíme si, že malo byť zapracované v Zmluve o dielo už v rámci poskytnutých súťažných podkladov v rámci vyhlásenej Výzvy, v dôsledku čoho by mohli potenciálni záujemcovia pre dostatok času venovať podrobnejšiu pozornosť kontrole poskytnutých súťažných podkladov a projektovej dokumentácie a pod.

Vyššie uvedené v nás vyvoláva podozrenie, či si je verejný obstarávateľ vedomý možných chýb v projektovej dokumentácii, resp. nesúladu medzi projektovou dokumentáciou a poskytnutým výkazom výmer a nepriamo chce preniesť túto zodpovednosť na uchádzačov?

Ako bude riešiť situáciu verejný obstarávateľ v tom prípade, keď pri realizácii diela budú zistené chyby v samotnej projektovej dokumentácii? Bude takýto nesúlad chápaný ako zmena zmluvy?

Žiadame Vás o oficiálne stanovisko, pričom si dovoľujeme poukázať na skutočnosť, že budúci zhotoviteľ nie je autorom projektovej dokumentácie a nie je ani jeho povinnosťou kontrolovať projektovú dokumentáciu a zisťovať možné chyby, nedostatky a nesúlad s poskytnutým výkazom výmer.

Odpoveď:

V návrhu zmluvy o dielo je jasne definované:

Článok 5

Cena za práce

- Cena za zhotovenie predmetu zmluvy v rozsahu uvedenom v článku 3 tejto zmluvy je stanovená** dohodou zmluvných strán v zmysle § 3 Zákona č. 18/1996 Z. z. o cenách v znení neskorších predpisov a vyhlášky MF SR č. 87/1996 Z. z., ktorou sa vykonáva Zákon o cenách v znení neskorších predpisov (ďalej Zákon o cenách) **ako cena maximálna platná do konca zmluvného obdobia uvedeného v článku 4 tejto zmluvy a je doložená kompletným rozpočtom nákladov zhotoviteľa na jednotlivé objekty, ktorý tvorí prílohu č. 1 tejto zmluvy.**
- Spôsob vytvorenia ceny je v súlade s § 2 Zákona o cenách založený na cene obchodného, alebo sprostredkovateľského výkonu, ekonomicky oprávnených nákladov a primeraného zisku.
- Cena za zhotovenie predmetu zmluvy je:
Cena bez DPH €
Slovom.....
DPH: €
Cena s DPH/celkom €
Slovom.....
- Cena platí pri dodržaní kvalitatívnych a dodacích podmienok uvedených v projektovej dokumentácii dodanej objednávateľom a sú v nej zohľadnené všetky podmienky objednávateľa.**
- Zhotoviteľ bude fakturovať DPH podľa cenových predpisov SR platných v dobe dodania prác a fakturácie.
- Cena uvedená v ods. 3 tohto článku pokrýva všetky zmluvné záväzky, (vrátane záväzkov týkajúcich sa dodávky stavebných prác, dielov, materiálov, výrobkov alebo služieb...), náležitosti a veci nevyhnutné k riadnemu vykonaniu a odovzdaniu diela do užívania.**

7. V cene za zhotovenie diela sú obsiahnuté aj náklady zhotoviteľa na vybudovanie, prevádzku, údržbu a vypratanie zariadenia staveniska.
8. Zhotoviteľ nemá nárok na úpravu ceny spôsobenej predĺžením lehoty výstavby v prípade, keď k predĺženiu lehoty výstavby došlo z dôvodov na strane zhotoviteľa.
9. **Zhotoviteľ prehlasuje, že cena je stanovená v súlade s projektovou dokumentáciou a požiadavkami objednávateľa.**
10. Akékoľvek dodatky k zmluve navyšujúce cenu diela sú vylúčené okrem prípadov, kedy sa pri rekonštrukcii odhalí niektorých častí diela, ktoré neboli predtým naoko viditeľné a zjavné, zistí potreba realizácie úplne iného technického riešenia, ako bolo vopred navrhované.
11. Ak sa niektoré práce alebo činnosti uvedené v ocenenom výkaze výmer nevykonajú zo strany zhotoviteľa, pretože sa tieto ukážu v priebehu rekonštrukčných prác ako nepotrebné, resp. nevhodné, budú tieto práce z ceny diela odpočítané, a to v cene podľa oceneného výkazu výmer.
12. **Ak sa pri vykonaní diela objaví potreba činností nezahrnutých do oceneného výkazu výmer, pokiaľ tieto činnosti neboli predvídateľné v čase uzavretia zmluvy (naviac práce), bude zmluva na realizáciu naviac prác uzavretá formou dodatku v súlade so zákonom o verejnom obstarávaní.**
13. Akékoľvek zmeny v cene diela (menej práce, naviac práce) musia byť vopred odsúhlasené a schválené poskytovateľom NFP.
14. Postup úpravy ceny pri zúžení, resp. rozšírení predmetu plnenia podľa Zmluvy o dielo bude nasledovný:
 - 14.1. Každá zmena vyvolaná objednávateľom alebo zhotoviteľom oproti ocenenému výkazu výmer bude zapísaná v stavebnom denníku, resp. inom dokumente na to príslušnom, a podpísaná zástupcami zhotoviteľa, objednávateľa a v prípade potreby aj inými účastníkmi;
 - 14.2. V prípade súhlasu zmluvných strán so zmenou, vypracuje zhotoviteľ súpis naviac prác k ocenenému výkazu výmer, ktorý bude obsahovať:
 - a) rekapituláciu ceny objektu, ktorá bude obsahovať cenu z rozpočtu, cenu jednotlivých dodatkov k rozpočtu a cenu spolu,
 - b) rekapituláciu ceny súpisu naviac prác k rozpočtu,
 - c) položkovite ocenený výkaz výmer naviac prác,
 - d) položkovite ocenený odpočet ceny menej prác,
 - e) sprievodnú správu,
 - f) kópiu zápisov zo stavebného denníka,
 - g) ďalšie náležitosti (zápisy, náčrtky,...) objasňujúce predmet súpisu naviac prác k rozpočtu,
 - 14.3. Pre ocenenie výkazu výmer u naviac prác bude zhotoviteľ používať ceny nasledovne:
 - a) pri položkách, ktoré sa vyskytovali v ocenenom výkaze výmer, t.j. v Prílohe č. 1 tejto zmluvy, bude používať ceny z oceneného výkazu výmer podľa Prílohy č. 1 k tejto zmluve,
 - b) pri položkách, ktoré sa nevyskytovali v ocenenom výkaze výmer, t.j. v Prílohe č. 1 tejto zmluvy, sa budú používať vždy aktuálne ceny podľa príslušného softvéru na oceňovanie stavebných prác (cenkros a pod.)
 - 14.4. Zhotoviteľ bude predkladať súpisy naviac prác k ocenenému výkazu výmer objednávateľovi na odsúhlasenie, pričom objednávateľ ich odsúhlasí, príp. vráti neodsúhlasené s odôvodnením nesúhlasu do piatich pracovných dní od ich obdržania. Súpis naviac prác k ocenenému výkazu výmer, odsúhlasený zo strany objednávateľa i zhotoviteľa bude podkladom pre uzavretie dodatku k zmluve na naviac práce, resp. pre uzavretie dodatku k tejto zmluve v prípade menej prác.
 - 14.5. **Ak sa pri vykonaní diela objaví potreba činností nezahrnutých do oceneného výkazu výmer, pokiaľ tieto činnosti boli predvídateľné v čase uzavretia zmluvy, tieto zhotoviteľ vykoná na vlastné náklady, bez povinnosti objednávateľa tieto práce a činnosti zhotoviteľovi zaplatiť.**

Článok 8

Podmienky vykonania predmetu zmluvy

1. **Práce na realizácii diela musia byť vykonané podľa zmluvných ustanovení na profesionálnej úrovni** a musia vyhovovať § 43 g zákona č. 50/1976 Zb. v znení neskorších predpisov. Materiály a výrobky určené k vykonaniu diela musia byť všeobecne dobrej kvality,

vopred odsúhlasené objednávateľom, technickým dozorom a autorom projektovej dokumentácie a musia spĺňať požiadavky § 43 f zákona č. 50/1976 Zb. v znení neskorších predpisov a zákona č. 133/2013 Z. z. o stavebných výrobkoch a o zmene a doplnení niektorých zákonov v platnom znení. K dodaným materiálom a výrobkom musia byť doložené certifikáty, osvedčenia o vhodnosti ich použitia na stavby a licencie na vykonávanie predmetných technológií a pod., najneskôr pred ich zabudovaním. Do doby ich odovzdania objednávateľovi ich archivuje zhotoviteľ (stavbyvedúci) ako prílohu k stavebnému denníku. Zhotoviteľ musí mať na stavbe k dispozícii technické normy, licencie na vykonávanie prác, všeobecne zaužívané pracovné a technologické postupy a návody výrobcu stavebných a technologických výrobkov na spôsob ich použitia, týkajúcich sa predmetu plnenia.

2. Výrobky a materiály určené na vykonanie predmetu plnenia musí zhotoviteľ dodať bez akýchkoľvek práv tretích osôb t.j. sú jeho vlastníctvom a takto ich odovzdáva objednávateľovi.
3. Zhotoviteľ bude udržiavať všetky nástroje a zariadenia potrebné pre realizáciu predmetu plnenia v náležitom stave a zabezpečí koordináciu svojich subdodávateľov.
4. Zhotoviteľ zabezpečí vykonané práce, materiály a výrobky určené pre predmet plnenia pred poškodením a krádežou až do ich protokolárneho prevzatia objednávateľom.
5. Postup prác musí byť vykonaný v súlade s projektovou dokumentáciou tak, aby stavenisko a objekt predmetu plnenia bol stále zabezpečený proti vniknutiu tretích osôb a aby poveternostnými vplyvmi nedošlo k poškodeniu obnažených konštrukcií.
6. Materiály a výrobky, ktoré nezodpovedajú ods. 1 tohto článku, musí zhotoviteľ na vlastné náklady odstrániť a nahradiť bezchybnými. Škody vzniknuté z tohto titulu znáša zhotoviteľ bez nároku finančnej úhrady zo strany objednávateľa.
7. Zhotoviteľ je povinný dodržiavať predpisy na účely predchádzania vzniku požiarov na stavenisku. Zhotoviteľ v prípade vykonávania činnosti, ktoré vytvárajú zvýšené riziko možnosti vzniku požiaru, najmä zváranie, tepelné delenie a ďalšie spôsoby spracúvania kovov, pri ktorých sa používa zväracie, brúsiace alebo iskriace zariadenie nezávisle od stupňa automatizácie a na miestach s možnosťou vzniku požiaru alebo výbuchu, lepenie horľavých podlahových a strešných krytín obkladov stien a stropov pomocou ohňa, elektrotepelných spotrebičov a zariadení alebo horľavých lepidiel a odstraňovanie starých náterov pomocou tepelných spotrebičov a zariadení, nevyhnutná manipulácia s otvoreným ohňom na miestach s možnosťou vzniku požiaru, ale aj v prípade vykonávania iných činností so zvýšeným nebezpečenstvom vzniku požiaru, ktoré môžu byť v zmysle zákona č. 314/2001 Z. z. o ochrane pred požiarmi v znení neskorších predpisov a vyhlášky č. 121/2002 Z. z. o požiarnej prevencii v znení neskorších predpisov kvalifikované ako činnosti so zvýšeným nebezpečenstvom vzniku požiaru, či už pri demontáži alebo montáži, je povinný minimálne 5 dní pred ich začatím informovať technický dozor a zabezpečiť všetky úlohy ochrany pred požiarmi podľa ustanovení citovaných právnych noriem.
8. **Zhotoviteľ vykonáva činnosti spojené s predmetom diela na vlastnú zodpovednosť podľa zmluvy, pričom rešpektuje technické špecifikácie, právne a technické predpisy, normy, vyhlášky platné v SR, najmä špecifické podmienky zákona č. 237/2000 Z. z., ktorým sa mení a dopĺňa zákon č. 50/1976 Zb. o územnom plánovaní a stavebnom poriadku (stavebný zákon) v znení neskorších predpisov a o zmene a doplnení niektorých zákonov a k nemu príslušné vykonávacie prepisy, Vyhlášku č. 532/2002 Z. z., ktorou sa ustanovujú podrobnosti o všeobecných technických požiadavkách na výstavbu a o všeobecných technických požiadavkách na stavby užívané osobami s obmedzenou schopnosťou pohybu a orientácie, Vyhlášku Ministerstva práce, sociálnych vecí a rodiny Slovenskej republiky č. 508/2009 o bezpeč. opatreniach pri elektrických a plynových zariadeniach, nariadenie vlády SR č. 281/2006 Z. z. o bezpečnostných požiadavkách pri ručnej manipulácii s bremenami, zákona č. 124/2006 Z. z. o bezpečnosti a ochrane zdravia pri práci a o zmene a doplnení niektorých zákonov (ďalej len „zákon o bezpečnosti a ochrane zdravia pri práci“), nariadenia vlády č. 392/2006 Z. z. o minimálnych bezpečnostných a zdravotných požiadavkách pri používaní pracovných prostriedkov, nariadenia vlády SR č. 396/2006 o minimálnych bezpečnostných a zdravotných požiadavkách na stavenisko, vyhlášky č. 147/2013 o podrobnostiach na zaistenie bezpečnosti a ochrany zdravia pri stavebných prácach a prácach s nimi súvisiacich a podrobnostiach o odbornej spôsobilosti na výkon niektorých pracovných činností, zákona č. 17/1992 Zb. o životnom prostredí v znení neskorších predpisov, zákona č. 79/2015 o odpadoch a o zmene a doplnení niektorých zákonov, zákona č. 137/2010 Z. z. o ovzduší a inými predpismi definovanými v tejto zmluve alebo vyplývajúcimi z povahy realizácie diela, ako aj v súlade s pokynmi objednávateľa**

a poskytovateľa NFP. Zhotoviteľ je povinný preukázateľne poučiť všetkých zamestnancov aj svojich subdodávateľov pracujúcich na stavbe o dodržiavanie povinností v zmysle všetkých predpisov, pokynov a dokumentov tohto bodu, najmä predpisov o bezpečnosti a ochrane zdravia pri práci. Zhotoviteľ zodpovedá za bezpečnosť pri práci a ochranu zdravia všetkých svojich zamestnancov a osôb, ktoré sa s jeho vedomím pohybujú v mieste plnenia. Plán bezpečnosti a ochrany zdravia pri práci na predmet plnenia musí byť k dispozícii na stavenisku u stavbyvedúceho, ak je to nevyhnutné pre plnenie predmetu zmluvy.

Na základe vyššie uvedeného už v samotnej zmluve, zverejnenej dňom zverejnenia zákazky vo vestníku verejného obstarávania verejný obstarávateľ upravil dôslednosť prípravy cenovej ponuky a nemožnosť dodatkovania z dôvodu nedodržania dôslednosti uchádzača. Verejnému obstarávateľovi nemôže byť na ujmu nezodpovedná príprava ponuky zo strany uchádzača ako aj nezodpovedná príprava projektovej dokumentácie zo strany projektanta. Uvedené je aj v súlade s s judikátom Krajského súdu v Bratislave, sp. zn: 6S2328/2012 zo dňa 12.04.2013. Na tento judikát Krajského súdu sa napríklad v rozhodnutí č. 5930-9000/2017 odvolala aj Rada Úradu pre verejné obstarávanie.

Vo vysvetlení č. IV verejný obstarávateľ len duplicitne zhrnul všetky zmluvné ustanovenia týkajúce sa predmetných skutočností do ustanovenia čl. VIII bod 36. zmluvy, takže uvedené ustanovenie vôbec nie je novým ustanovením, ktoré by obsahovalo nové skutočnosti.

Rozhodnutie Rady Úradu č. 5930-9000/2017

3. V prvom bode svojich námietok navrhovateľ namietal bod 2.7 návrhu zmluvy o dielo, v zmysle ktorého mal úspešný uchádzač potvrdiť, že cena diela odráža všetky podmienky staveniska a situácie i tie, ktoré skúsený zhotoviteľ má odôvodnene predvídať. Podľa názoru navrhovateľa kontrolovaný takto prenáša na uchádzača zodpovednosť za súlad výkazu výmer s projektovou dokumentáciou, čo je v rozpore s princípmi verejného obstarávania. Úrad v tejto súvislosti poukázal na výkladové stanovisko úradu č. 03/2016 k § 42 ods. 11 zákona o verejnom obstarávaní (ďalej len „výkladové stanovisko“), podľa ktorého úrad pri výkone svojej činnosti neskúma súlad zmluvných podmienok s obchodnoprávnymi, občianskoprávnymi alebo inými verejnoprávnymi predpismi. V takomto prípade sa preskúmvacia právomoc úradu obmedzuje na skúmanie súladu zmluvných podmienok so zákonom o verejnom obstarávaní, najmä s jeho princípmi, a to z pohľadu, či verejný obstarávateľ nastavil zmluvné podmienky pre všetkých záujemcov v súlade s princípom transparentnosti, nediskriminácie a princípom rovnakého zaobchádzania.
4. **Úrad mal za to, že kontrolovaný predmetnou zmluvnou podmienkou sleduje cieľ, ktorým je úspešná realizácia predmetu zákazky v požadovanej kvalite a v stanovených lehotách, pričom namietaná zmluvná podmienka nie je podľa úradu stanovená kontrolovaným v rozpore s princípmi verejného obstarávania podľa § 10 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní, nakoľko platí pre všetkých uchádzačov rovnako a podľa úradu je iba potvrdením v nej uvedených skutočností.** V súvislosti s cenou, ktorú uchádzač ponúka, úrad uviedol, že ide taktiež iba o vyhlásenie uchádzača, že cena odráža všetky známe podmienky a situácie, ktoré je možné odôvodnene predvídať, čo v žiadnom prípade podľa úradu nie je ustanovenie, ktoré by akýmkoľvek spôsobom prenášalo zodpovednosť na uchádzačov, pretože ide iba o situácie, ktoré existujú alebo ktoré je možné odôvodnene predvídať.
5. Na základe vyššie uvedeného úrad považoval tento bod námietok navrhovateľa za **neopodstatnený.**
49. Vo vzťahu k prvému bodu námietok navrhovateľa bolo úlohou rady v odvolacom konaní posúdiť, či daným ustanovením uvedeným v návrhu zmluvy o dielo (bod 28 tohto rozhodnutia), kontrolovaný preniesol zodpovednosť za súlad výkazu výmer s projektovou dokumentáciou na uchádzačov, a teda či kontrolovaný opísal predmet zákazky jednoznačne, úplne a nestranné podľa § 42 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní, a súčasne či kontrolovaný dodržal princípy verejného obstarávania zakotvené v § 10 ods. 2 tohto zákona.

51. Na základe uvedeného rada pristúpila k posúdeniu, či v danom prípade kontrolovaný predmetným ustanovením návrhu zmluvy dodržal princípy verejného obstarávania zakotvené v § 10 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní. **Rada v tejto súvislosti uvádza, že kontrolovaný predmetným ustanovením návrhu zmluvy o dielo neprenáša na uchádzačov zodpovednosť za dopracovanie projektovej dokumentácie ani výkazu výmer. Rada sa v tejto časti stotožňuje so závermi úradu uvedenými v rozhodnutí o námietkach, že predmetné zmluvné ustanovenie slúži ako potvrdenie zo strany uchádzača, že sa v plnom rozsahu oboznámil s rozsahom a povahou diela, že sú mu známe všetky technické, kvalitatívne a ďalšie podmienky nevyhnutné k realizácii diela, a súčasne potvrdzuje, že má k dispozícii kapacity a odborné znalosti, ktoré sú nevyhnuté na realizáciu diela.**
52. Ohľadom časti namietaného ustanovenia týkajúcej sa ceny diela, ktorá má odrážať všetky podmienky staveniska a situácie i tie, ktoré skúsený zhotoviteľ má odôvodnene predvídať, **rada uvádza, že takýmto vyhlásením v zmluve o dielo uchádzač preukazuje, že k vypracovaniu svojej ponuky pristupoval zodpovedne a do svojej ponukovej ceny zahrnul všetky situácie, ktoré ako skúsený zhotoviteľ má vedieť odôvodnene predvídať a takéto situácie aj ocenil pre úspešnú realizáciu predmetu zákazky.** Rada v tejto súvislosti poukazuje na body 2.2.2, 4.1.14 a 4.4.1 návrhy zmluvy o dielo (body 29 až 31 tohto rozhodnutia), z ktorých vyplýva, že je zodpovednosťou zhotoviteľa oceniť všetky práce, ako aj materiál, ktorý nie je uvedený v projektovej dokumentácii, ale si ho povaha diela a okolnosti výstavby diela vyžadujú (ako napr. pomocné konštrukcie a prvky, montážny materiál a pod.), a ktoré sú nevyhnutné pre riadne splnenie zmluvy, pričom za týmto účelom sa má riadne oboznámiť s rozsahom a povahou predmetu diela/zadaním, preveriť si miestne podmienky a uplatniť si všetky známe požiadavky. K možnosti prekročenia ceny formou uzatvorenia dodatku tak môže v zmysle daných zmluvných podmienok dôjsť len v prípade odôvodnene nepredvídateľných dodatočných prác. Na základe uvedeného rada uvádza, že nepovažuje pojem „odôvodnene predvídať“ za nejasný pojem, nakoľko skúsený zhotoviteľ má vedieť objektívne odhadnúť, predvídať a oceniť, ktoré práce, činnosti, materiál sú nevyhnutné na úspešnú realizáciu diela.
53. Kontrolovaný teda, podľa názoru rady, daným zmluvným ustanovením má za cieľ dosiahnuť úspešnú realizáciu predmetu zákazky – zhotovenie stavby v požadovanej kvalite a v stanovených lehotách, a teda na uchádzačov neprenáša povinnosť dopracovať projektovú dokumentáciu ani zodpovednosť za kontrolu správnosti výkazu výmer. **Na základe uvedeného preto rada dospela k záveru, že nepovažuje znenie predmetnej zmluvnej podmienky za porušujúce princípy verejného obstarávania uvedené v § 10 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní, nakoľko zmluvná podmienka v súťažných podkladoch je stanovená pre všetkých záujemcov rovnakým spôsobom a za rovnakých okolností. Rada zároveň nepovažuje predmetnú zmluvnú podmienku za neprimeranú vo vzťahu k predmetu zákazky, ani za takú, na základe ktorej by bolo možné vyhodnotiť, že kontrolovaný neopísal predmet zákazky jednoznačne, úplne a nestranne.**
54. K tvrdeniam navrhovateľa, že sa úrad v rozhodnutí o námietkach odklonil od svojej predchádzajúcej rozhodovacej praxe (bod 18 tohto rozhodnutia), **rada poukazuje na právoplatný rozsudok Krajského súdu v Bratislave, sp. zn.: 6S/2328/2012 zo dňa 12. 04. 2013, vydaný v konaní o preskúmanie zákonnosti rozhodnutia úradu č. k.: 1896-7000/2012-OK/4 zo dňa 12. 12. 2012.** Predmetným rozhodnutím úrad nariadil zrušiť danú súťaž, nakoľko mal za to, že kontrolovaný prenáša zodpovednosť za správnosť a kompletnosť výkazu výmer a jeho súlad s projektovou dokumentáciou na úspešného uchádzača stanovením požiadavky, v zmysle ktorej mal uchádzač vyhlásiť, že si preveril správnosť výkazu výmer na základe predloženej projektovej dokumentácie, pričom prípadné kladné alebo mínusové odchýlky výkazu výmer od projektovej dokumentácie mal mať zahrnuté v ocenenom výkaze výmer a v prípade odchýlok vo výkaze výmer zistených až počas realizácie stavby, bol tieto povinný uchádzač vykonať na svoje náklady. Podľa úradu povinnosťou uchádzača je riadne oceniť položky výkazu výmer, ktorý bol súčasťou súťažných podkladov, a nie kontrolovať jeho súlad s projektovou dokumentáciou a prípadný rozpor následne odstrániť. Uvedené bolo podľa názoru úradu v rozpore s § 560 ods. 2 zákona č.

513/1991 Zb. Obchodný zákonník v znení neskorších predpisov, pretože za vady diela a nároky z nich vyplývajúce zodpovedá zhotoviteľ projektovej dokumentácie, a teda táto zodpovednosť je predmetom iného zmluvného vzťahu, ako vzťahu medzi kontrolovaným a úspešným uchádzačom. Z uvedeného dôvodu mal úrad za to, že uchádzačom nesmie byť na ťarchu nesplnenie si povinnosti iného subjektu, nakoľko ich to môže odradiť od účasti v predmetnej súťaži. **Krajský súd predmetné ustanovenie návrhu zmluvy nepovažoval za nesúladne so zákonom o verejnom obstarávaní a rozhodnutie úradu č. k.: 1896-7000/2012-OK/4 zo dňa 12. 12. 2012 zrušil.**

55. Na základe vyššie uvedeného má rada za to, že úrad sa v rozhodnutí o námietkach neodklonil od svojej rozhodovacej praxe, **ale vychádzal z predmetného rozhodnutia Krajského súdu.**
56. Na základe vyššie uvedených skutočností rada neposúdila tvrdenia navrhovateľa uvedené v odvolaní ohľadom prvého bodu jeho námietok ako dôvodné, na základe čoho rada rozhodnutie o námietkach v tomto bode **potvrďuje.**

Verejný obstarávateľ zároveň poukazuje na zákonnosť svojho rozhodnutia:

Rozhodnutie Rady č. 10293-9000/2018, 10344-9000/2018 zo dňa 27.09.2018: bod 155

...Uchádzači zodpovedajú za obsah nimi predložených dokladov v ponuke, resp. za úplnosť a správnosť predloženej ponuky. ...Rada preto na tomto mieste zároveň apeluje na uchádzačov/záujemcov, aby venovali náležitú pozornosť príprave svojich ponúk, ako aj dokladom, ktoré v ponukách predkladajú na preukázanie podmienok účasti...V prípade, ak ponuka uchádzača nie je predložená v súlade s podmienkami daného verejného obstarávania, vystavuje sa takýto uchádzač riziku vylúčenia z verejného obstarávania. Rada považuje v tejto súvislosti za potrebné podotknúť, že nejde o nový prístup rady, nakoľko rovnako už na uchádzačov apelovala napr. vo svojich rozhodnutiach č. 2120-9000/2018 zo dňa 21.02.2018, č. 4483-9000/2018 zo dňa 16.04.2018.

Rozhodnutie Rady č. 2120-9000/2018 zo dňa 21.02.2018: bod 53

*Rada sa v nadväznosti na uvedené plne stotožňuje s tvrdením úradu, že každý uchádzač zodpovedá za úplnosť a správnosť ním predkladanej ponuky, a teda v tomto prípade aj za úplnosť a správnosť údajov uvedených v bankovej záruke. V prípade, ak ponuka uchádzača nie je predložená v súlade s podmienkami a požiadavkami verejného obstarávateľa, vystavuje sa takýto uchádzač riziku vylúčenia z verejného obstarávania. Aj v danom prípade mohol navrhovateľ predísť vylúčeniu svojej ponuky, pokiaľ by si skontroloval vystavenú bankovú záruku, a teda doklad, ktorý predložil do svojej ponuky. **Rada preto apeluje na uchádzačov/záujemcov, aby venovali náležitú pozornosť príprave svojich ponúk, ako aj dokladom, ktoré v ponukách predkladajú, nakoľko uchádzači zodpovedajú za obsah nimi predložených dokladov v ponuke.***

Predmetné rozhodnutia a rozhodovacia prax úradu tak ustálila jednoznačnú zodpovednosť uchádzača za prípravu jeho ponuky. Uchádzač je preto povinný ponuku pred jej predložením dôkladne skontrolovať tak, aby predložil všetky dokumenty požadované verejným obstarávateľom v súlade s podmienkami ním určenými.

V prípade vopred nepredvídateľných okolností, ak nastane situácia, kedy bude potrebné upraviť skutočnosti majúce vplyv na plnenie predmetu zákazky, sa táto situácia bude posudzovať v zmysle zákona a jeho ustanovení k možným zmenám zmluvy.

Vyššie uvedené skutočnosti sú preto plne v súlade so zákonom o verejnom obstarávaní.