

[všetkým známym záujemcom]

V Bratislave, dňa 15.12.2022

VEC: Vysvetlenie súťažných podkladov č. 9 – Hrubý Šúr – kanalizácia a ČOV

Verejný obstarávateľ Obec Hrubý Šúr, so sídlom Hrubý Šúr 205, 903 01 Hrubý Šúr, IČO: 00 305 987 (ďalej aj ako „Verejný obstarávateľ“) v súlade so zákonom č. 343/2015 Z. z. o verejnom obstarávaní a o zmene a doplnení niektorých zákonov v znení neskorších predpisov (ďalej aj ako „ZVO“) Oznámením o vyhlásení verejného obstarávania, ktoré bolo dňa 19.10.2022 uverejnené v Dodatku k Úradnému vestníku Európskej únie pod číslom 2022/S 202-573627 a dňa 20.10.2022 vo Vestníku verejného obstarávania číslo 227/2022 pod označením 44372 - MSP (obe oznámenia ďalej spoločne aj ako „Oznámenie“) vyhlásil verejné obstarávanie na predmet zákazky „Hrubý Šúr – kanalizácia a ČOV“ (ďalej aj ako „Zákazka“).

Spoločnosť Tatra Tender s. r. o., so sídlom Krčméryho 16, 811 04 Bratislava, Slovenská republika realizuje pre Verejného obstarávateľa predmetnú verejnú súťaž na obstaranie Zákazky a na základe poverenia Verejného obstarávateľa vykonáva v mene Verejného obstarávateľa niektoré úkony spojené s jej realizáciou.

Verejnému obstarávateľovi boli v procese verejného obstarávania doručené nižšie uvedené otázky / žiadosti o vysvetlenie súťažných podkladov. V súlade ustanovením § 48 Zákona Verejný obstarávateľ všetkým záujemcom poskytuje nižšie uvedené odpovede / vysvetlenia uvedené v tabuľke.

Žiadosti o vysvetlenie / doplnenie súťažných podkladov	
Číslo	Otázka / obsah žiadosti a odpoveď
1	<p>Otázka:</p> <p>Podľa bodu 3.2.4 zmluvy o dielo platí, že „Opakovaná neúčastť ktoréhokoľvek Odborníka na koordinačných stretnutiach s Objednávateľom podľa tohto bodu 3.2 Zmluvy sa považuje za podstatné porušenie tejto Zmluvy.“ Logickým výkladom ustanovenia bodu 3.2.4 zmluvy o dielo sa dá dospieť k záveru, že Objednávateľ považuje za podstatné porušenie zmluvy o dielo neúčastť ktoréhokoľvek - aj v tom-ktorom čase nepotrebného Odborníka – na koordinačných stretnutiach. Príklad: je nepraktické vyžadovať účasť zvärača v čase, kedy sa zväračské práce na stavbe nerealizujú.</p> <p>Žiadame o úpravu ustanovenia.</p> <p>Odpoveď:</p> <p>V zmysle ustanovenia bodu 3.2.3 Zmluvy zhotoviteľ zabezpečuje na pracovnom stretnutí účasť všetkých <u>potrebných</u> odborníkov. Z logického výkladu uvedeného ustanovenia v spojení s ustanovením bodu 3.2.4 je zřejmé, že za podstatné porušenie zmluvy sa považuje opakovaná neúčastť ktoréhokoľvek <u>potrebného</u> Odborníka. Verejný obstarávateľ nebude upravovať uvedené ustanovenie Zmluvy o dielo.</p>
	<p>Otázka:</p>

2	<p>Lehota na vykonanie Diela plynie podľa bodu 3.4.2 18 mesiacov odo dňa nadobudnutia účinnosti tejto Zmluvy, pričom podľa bodu 3.1.3 do 15 dní Objednávateľ Zhotoviteľa iba vyzve na prevzatie Staveniska a teda de facto, ani v lehote 15 dní nemusí byť stavenisko odovzdané. Štandardne sa však lehota na vykonanie Diela počíta odo dňa, kedy má Zhotoviteľ reálne možnosť Dielo vykonávať.</p> <p>Žiadame o úpravu ustanovenia a to tak, že Lehota na vykonanie Diela začne plynúť až dňom odovzdania staveniska.</p> <p>Odpoveď:</p> <p>Verejný obstarávateľ upraví bod 3.1.3 Zmluvy o dielo nasledovne:</p> <p><i>„3.1.3 Po nadobudnutí účinnosti tejto Zmluvy Zhotoviteľ vyzve Objednávateľa na odovzdanie Staveniska a Objednávateľ odovzdá stavenisko Zhotoviteľovi v termíne určenom Zhotoviteľom vo výzve. O odovzdaní Staveniska Zmluvné strany vyhotovia protokol o odovzdaní Staveniska. Tento protokol musí byť podpísaný oprávnenými zástupcami oboch Zmluvných strán. Odo dňa odovzdania Staveniska Zhotoviteľ preberá zodpovednosť za Stavenisko. Za správne vytýčenie a ohraničenie Staveniska je zodpovedný Zhotoviteľ.“</i></p>
3	<p>Otázka:</p> <p>Podľa ustanovenia bodu 3.7.9 sa bude vydaný pokyn na uskutočnenie zmeny písomne potvrdený oboma zmluvnými stranami považovať za dodatok k zmluve. Avšak podľa bodu 4.13.5 prípadná zmena zmluvy je možná len formou očíslovaných dodatkov podpísaných oprávnenými zástupcami oboch zmluvných strán. Na zmluvu o dielo, ako aj prípadné dodatky sa povinne vzťahuje § 47a Občianskeho zákonníka, inak je neplatný. Môže verejný obstarávateľ potvrdiť, že takéto pokyny na zmenu sa budú vyhotovovať s náležitosťami dodatkov k zmluve o dielo, tieto budú odsúhlasované poskytovateľom NFP a zo strany Objednávateľa budú zverejňované? Resp. môže verejný obstarávateľ upraviť predmetné ustanovenie tak, aby bolo v súlade s všeobecne záväznými právnymi predpismi?</p> <p>Odpoveď:</p> <p>Verejný obstarávateľ potvrdzuje, že pokyny na zmenu sa budú vyhotovovať s náležitosťami dodatkov k Zmluve o dielo a tieto budú následne podliehať schváleniu zo strany Poskytovateľa NFP a budú zverejňované v súlade s platnými právnymi predpismi. Zároveň Verejný obstarávateľ pre vylúčenie akýchkoľvek pochybností upraví ustanovenie bodu 4.13.5 Zmluvy o dielo.</p>
4	<p>Otázka:</p> <p>Bod 3.9.7 hovorí: „Pre vylúčenie pochybností, ak bude mať Dielo k dátumu uplynutia Lehoty plnenia zjavné vady zistené v rámci Preberacieho konania podľa tohto bodu 3.8.4 Zmluvy, má sa za to, že Zhotoviteľ sa dostal do omeškania s riadnym a včasným plnením k dátumu uplynutia Lehoty plnenia, a to bez ohľadu na to, či boli vady v rámci Preberacieho konania zistené po tomto dátume (resp. týchto dátumoch).“</p> <p>a. V ustanovení bodu je nesprávne uvedený odkaz (správne má byť predpokladáme bod 3.9.4).</p> <p>b. Zároveň máme za to, že predmetné ustanovenie je v rozpore s viacerými ustanoveniami Obchodného zákonníka, ako aj s existujúcou judikatúrou a to najmä z dôvodu, že presúva zodpovednosť objednávateľa (resp. stavebného dozoru) za riadne a odborné prehladnutie diela na zhotoviteľa a najmä obsahuje rozvazovaciu podmienku, podľa ktorej účinky prevzatia diela pominú; keďže v nie konkrétne určenom čase sa zhotoviteľ spätne dostane do omeškania so splnením Lehoty plnenia. V praxi sa teda podľa takto naformulovaného ustanovenia môže stať, že po roku plynutia záručnej doby a užívania diela objednávateľom, nastane rozvazovacia podmienka platnosti a účinnosti právneho úkonu prevzatia diela a teda právny účinok</p>

	<p>neprevzatia diela a zhotoviteľ bude vystavený sankcii za nespĺnenie Lehoty plnenia. Zároveň kým v prvej časti vety sa riešia zjavné vady, z druhej časti vety vyplýva, že by mohlo ísť aj o skryté vady, ktoré – logicky – nemohli byť zistené pri preberacom konaní; čím dochádza k popieraniam samotného inštitútu záručnej doby a záručnej zodpovednosti.</p> <p>Máme za to, že predmetné ustanovenia je v rozpore so základnými princípmi, ako je princíp právnej istoty, v rozpore s dobrými mravmi a zásadami poctivého obchodného styku a z tohto dôvodu je neplatné.</p> <p>Žiadame verejného obstarávateľa o úpravu tohto ustanovenia.</p>
	<p>Odpoveď:</p> <p>Verejný obstarávateľ upraví nesprávne uvedený odkaz na bod 3.9.4.</p> <p>Ďalej Verejný obstarávateľ uvádza, že pravdepodobne prišlo k nesprávnemu pochopeniu uvedeného ustanovenia. Preberacie konanie sa začína dňom predloženia žiadosti o vydanie Preberacieho protokolu, to znamená, že podľa názoru Zhotoviteľa je Dielo vykonané riadne, nemá vady a je pripravené k úspešnému preberaciemu konaniu. V prípade, ak však napriek deklarácií zhotoviteľa, že Dielo je vykonané riadne a bez vád (čo Zhotoviteľ deklaruje predložením žiadosti o vydanie preberacieho protokolu) budú zistené <u>zjavné</u> vady počas preberacieho konania, a to bez ohľadu na to, či tieto vady budú zistené k dňu uplynutia Lehoty plnenia alebo neskôr (až do okamihu podpisu Preberacieho protokolu), má sa za to, že sa Zhotoviteľ dostal do omeškania s riadnym a včasným plnením. Nejde teda o „pominutie účinkov prevzatia diela“, ale ide o situáciu, ktorá môže nastať ešte pred podpisom Preberacieho protokolu. Podpisom Preberacieho protokolu je preberacie konanie ukončené a začína plynúť záručná doba.</p>
5	<p>Otázka:</p> <p>Podľa ustanovenia bodu 4.5.1. písm. d) je zmluvná pokuta „V prípade, ak Zhotoviteľ zadá určitú časť plnenia tejto Zmluvy Subdodávateľovi v rozpore s postupom podľa bodu 4.7 tejto Zmluvy má Objednávateľ nárok na zaplatenie zmluvnej pokuty vo výške 50.000,- EUR za každé porušenie (slovom: päťdesiat tisíc euro).“</p> <p>Máme za to, že takto nastavená zmluvná pokuta (jej výška) je v rozpore s obchodnými zvyklosťami a dobrými mravmi a je výrazne v nesúlade so zabezpečenou povinnosťou (odsúhlasenie subdodávateľa), kedy – ak bude dielo vykonávať odborne spôsobilý subdodávateľov – objednávatelovi nemôže vzniknúť škoda a dielo bude vyhotovené k jeho spokojnosti a kvalítne.</p> <p>Navrhujeme ponížiť túto zmluvnú pokutu tak, aby bola platne dohodnutá (štandardná výška takýchto pokút pri verejných obstarávaniach je 5 000 EUR).</p>
	<p>Odpoveď:</p> <p>Verejný obstarávateľ nebude upravovať ustanovenie bodu 4.5.1 písm. d) Zmluvy o dielo.</p>
6	<p>Otázka:</p> <p>Objednávateľ si v bode 4.6.1 vymieňuje právo odstúpiť od zmluvy o dielo „V prípade, ak zo strany Poskytovateľa NFP nebude možné uznať výdavky vyplývajúce z výsledku Súťaže za oprávnené alebo v prípade, ak bude z iného zrejme, že Zmluva o NFP medzi Poskytovateľom NFP a Objednávateľom nebude môcť byť uzatvorená alebo jej uzatvorenie Poskytovateľ NFP odmietol alebo z iného dôvodu bude zrejme, že finančné prostriedky Objednávateľovi neboli alebo nebudú pridelené v požadovanej výške, práva a povinnosti z tejto Zmluvy zaniknú.“ Avšak podľa prvého odseku tohto ustanovenia zmluvy bez účinnej zmluvy o poskytnutí NFP ani účinnosť nenadobudne.</p> <p>Môže verejný obstarávateľ vysvetliť predmetné ustanovenie (možnosť odstúpiť od neúčinnnej</p>

	<p>zmluvy), ako aj rozpor medzi prvou vetou druhého odseku bodu 4.6.1 (práva zo zmluvy zaniknú) a druhou vetou odseku bodu 4.6.2 (právo objednávateľa odstúpiť od zmluvy)?</p> <p>Odpoveď:</p> <p>Účelom uvedeného ustanovenia Zmluvy o dielo je formálne ukončiť zmluvu v prípade, že je síce platná (aj keď neúčinná, čo je bežný právny stav, ktorý predpokladá právny poriadok) a nastane okolnosť, z ktorej je zrejmé, že účinná v budúcnosti ani nebude. Verejný obstarávateľ zároveň odstráni uvedený rozpor v druhom odseku bodu 4.6.1 zmluvy.</p>
7	<p>Otázka:</p> <p>V súlade s ustanovením § 34 ods. 1 písm. g) ZVO musí uchádzač preukázať svoju odbornú spôsobilosť na uskutočňovanie stavebných prác potvrdením, že má k dispozícii požadovaných odborníkov. Uzná verejný obstarávateľ pre pozíciu Hlavného stavbyvedúceho a Zástupcu stavbyvedúceho odborníka, ktorý má Odbornú spôsobilosť na výkon činnosti stavbyvedúceho pre kategóriu Inžinierske stavby, podkategória 23 - vodohospodárske stavby, keď dĺžkou praxe a referenčnými stavbami spĺňa požiadavky praxe?</p> <p>Odpoveď:</p> <p>Verejný obstarávateľ v nadväznosti na uvedené upraví súťažné podklady.</p>
8	<p>Otázka:</p> <p>Súčasťou poskytnutých SP je aj Príloha E.1 Zmluva o dielo. Otázka: Má byť uvedená príloha súčasťou ponuky uchádzača? Zo súťažných podkladov to totiž nie je úplne zrejmé.</p> <p>Odpoveď:</p> <p>Nie, zmluva nemusí byť súčasťou ponuky uchádzača.</p>



TATRATENDER
Tatra Tender s.r.o.
Krčméryho 16
811 04 Bratislava

JUDr. Gabriela Heribanová

Tatra Tender s.r.o.