

Váš list číslo/zo dňa

Evidenčné číslo
10748/10301/2024

Vybavuje
Barbora Lajková

Dátum
18.12.2024

VYSVETLENIE INFORMÁCIÍ Č. 1

Názov zákazky:

„Diaľnica D3 Žilina, Brodno – Kysucké Nové Mesto“

Oznámenie o vyhlásení verejného obstarávania uverejnené vo Vestníku Európskej únie č. 230/2024 zo dňa 26.11.2024 pod ozn. 719899 a vo Vestníku verejného obstarávania č. 234/2024 dňa 27.11.2024 pod ozn. 29156 - MSP.

Verejný obstarávateľ Vám podľa § 48 zákona č. 343/2015 Z. z. o verejnom obstarávaní a o zmene a doplnení niektorých zákonov v znení neskorších predpisov poskytuje na základe otázky záujemcu nasledovné informácie (ďalej len „vysvetlenie“):

(Pozn.: verejný obstarávateľ obsahovo ani významovo neupravoval otázku záujemcu)

1.

Otázka záujemcu: Osobitné zmluvné podmienky (OZP) 1.1.3.10

[...] ak si Zhotoviteľ neplní povinnosť poskytovať záručný servis v súlade s Prevádzkovým poriadkom, návodmi na obsluhu a návodmi na prevádzku a údržbu, [...] zmluvná pokuta vo výške 500,00 EUR za každý deň. – **Žiadame o odstránenie slov: „zmluvná pokuta vo výške 500,00 EUR (slovom: päťsto eur) za každý deň a za každé jednotlivé nesplnenie záväzku.“**

Odpoveď verejného obstarávateľa:

Verejný obstarávateľ uvádza, že platia súťažné podklady.

2.

Otázka záujemcu: OZP 4.2

Žiadame o odstránenie ustanovenia, ktorým sa Zhotoviteľovi ukladá zmluvná pokuta za nepredloženie Záruky na riadne plnenie Zmluvy vo výške uvedenej v Prílohe ponuky, teda vo výške sumy Záruky na riadne plnenie Zmluvy uvedenej v Prílohe ponuky.

Odpoveď verejného obstarávateľa:

Verejný obstarávateľ uvádza, že platia súťažné podklady.

3.

Otázka záujemcu: OZP 4.3

Žiadame o zníženie pokuty za to, ak Predstaviteľ Zhotoviteľa bude vykonávať funkciu totožnú alebo podobnú funkcii Kľúčového odborníka podľa Zmluvy na akomkoľvek inom Diele než je Dielo uvedené v Zmluve z 0,5 % schválenej hodnoty zmluvy bez DPH na prijateľnú úroveň 0,1 % schválenej hodnoty zmluvy bez DPH.

Odpoveď verejného obstarávateľa:

Verejný obstarávateľ uvádza, že platia súťažné podklady.

4.

Otázka záujemcu: OZP 4.4 písm. (g) (iii)

záväzok/záruka Zhotoviteľa voči Podzhotoviteľovi/Dodávateľovi Zhotoviteľa, že v prípade, že Zhotoviteľ neuhradí splatnú odmenu ani vo vyúčtovacom období nasledujúcom po období vyúčtovania, Podzhotoviteľ/Dodávateľ Zhotoviteľa bude oprávnený uplatniť si úhradu splatnej odmeny vo výške neuhradenej faktúry prostredníctvom Bankovej platobnej záruky (Podčlánok 4.4a) – **Žiadame o odstúpenie od požiadavky na dodatočnú záruku výmenou za poskytnutie dokladu o úhrade v prospech podzhotoviteľa zo strany Zhotoviteľa, ktorý predloží Zhotoviteľ, alebo za potvrdenie podzhotoviteľa o pripísaní splatných úhrad za predchádzajúce vyúčtovacie obdobie. Okrem toho chceme upozorniť na to, že Zhotoviteľ poskytuje záruku na riadne plnenie Zmluvy, ktorá zabezpečuje riadne plnenie Zmluvy, a riadnym plnením Zmluvy je aj úhrada platieb podzhotoviteľom, za ktorých činnosť zodpovedá Zhotoviteľ ako za svoju vlastnú, v súvislosti s čím považujeme odstúpenie od dodatočnej záruky za plnenie zmluvy za oprávnené.**

Odpoveď verejného obstarávateľa:

Verejný obstarávateľ uvádza, že platia súťažné podklady.

5.

Otázka záujemcu: OZP 4.4

Vyhlásenie podľa tohto odseku musí obsahovať kópiu potvrdenia banky poskytujúcej Bankovú platobnú záruku Zhotoviteľovi v súlade s podčlánkom 4.4.a (Banková platobná záruka) o rozsahu, v akom boli ku dňu vydania potvrdenia využité všetky bankové platobné záruky poskytnuté Zhotoviteľovi. – **Žiadame, aby sa od tejto požiadavky upustilo a aby postačovali doklady Zhotoviteľa a vyhlásenie podzhotoviteľa o vyrovnaní všetkých splatných úhrad v prospech podzhotoviteľa zo strany Zhotoviteľa.**

Odpoveď verejného obstarávateľa:

Verejný obstarávateľ uvádza, že platia súťažné podklady.

6.

Otázka záujemcu: OZP 4.4a a Príloha A k ponuke bod 4.4a

Žiadame, aby sa od tejto požiadavky v plnom rozsahu upustilo, pretože ide o prvok, ktorý zbytočne zvyšuje náklady na realizáciu projektu.

Odpoveď verejného obstarávateľa:

Verejný obstarávateľ uvádza, že platia súťažné podklady.

7.

Otázka záujemcu: OZP 4.25

Zhotoviteľ nesie zodpovednosť za akékoľvek poškodenie ciest, odvodňovacích kanálov, potrubí, káblov, iných sietí a pod., ktoré spôsobil on alebo jeho Podzhotovitelia počas realizácie Diela, a takéto poškodenie odstráni na vlastné náklady, pričom dotknuté prvky uvedie do pôvodného stavu bez akýchkoľvek dodatočných nákladov pre Objednávateľa, a to v lehote určenej na ich odstránenie, a následne získa písomné potvrdenie od Stavebného dozoru o odstránení všetkých škôd. – **Žiadame o doplnenie ustanovenia o vylúčení zodpovednosti Zhotoviteľa za akékoľvek nepasportizované prvky, vrátane vylúčenia povinnosti uviesť takéto poškodené nepasportizované prvky do pôvodného stavu bez dodatočných nákladov.**

Odpoveď verejného obstarávateľa:

Verejný obstarávateľ uvádza, že platia súťažné podklady.

8.

Otázka záujemcu: OZP 5.4

Počas takto určenej dodatočnej primeranej lehoty je Objednávateľ oprávnený zadržať úhradu čiastkových faktúr (ako aj záverečnej faktúry) vystavených Zhotoviteľom až do chvíle, kým Zhotoviteľ neuhradí všetky svoje finančné záväzky voči uvedeným Podzhotoviteľom. – **Žiadame o úpravu ustanovenia a umožnenie Objednávateľovi realizovať čiastkové platby do výšky súm potvrdených požadovanými vyhláseniami podzhotoviteľa o vyrovnaní splatných úhrad zo strany Zhotoviteľa, pričom zadržaniu by podliehala suma nepotvrdená vyhlásením do momentu predloženia takého vyhlásenia.**

Odpoveď verejného obstarávateľa:

Verejný obstarávateľ uvádza, že platia súťažné podklady.

9.

Otázka záujemcu: OZP 8.7

Omeškanie Zhotoviteľa s dokončením Mílnika podľa článku 8.3 (Harmonogram prác) presahujúce 45 kalendárnych dní sa považuje za podstatné porušenie Zmluvy, pre ktoré je Objednávateľ oprávnený Zmluvu ukončiť. **Žiadame, aby sa toto ustanovenie odstránilo ako neprimeraná miera uplatňovania sankcií.**

Odpoveď verejného obstarávateľa:

Verejný obstarávateľ uvádza, že platia súťažné podklady.

10.

Otázka záujemcu: OZP 11.1 a OZP 11.12

Ak Zhotoviteľ neodstráni vadu v lehote určenej Objednávateľom alebo Stavebnotechnickým dozorom alebo v lehote podľa tohto podbodu, má Objednávateľ právo na zaplatenie zmluvnej pokuty vo výške 500,00 EUR za každý deň omeškania s odstránením vady až do momentu splnenia tejto povinnosti. – **Žiadame o vysvetlenie, či Objednávateľ potvrdzuje, že pokuta sa bude účtovať za každý deň omeškania s odstránením vád, a nie za každú vadu osobitne.**

Odpoveď verejného obstarávateľa:

Verejný obstarávateľ uvádza, že uvedená zmluvná pokuta vo výške 500,00 EUR sa bude uplatňovať za každý deň omeškania s odstránením, a to vo vzťahu ku každej vade osobitne, t.j. je naviazaná na každú neodstránenú vadu jednotlivo. Platia súťažné podklady.

11.

Otázka záujemcu: OZP 11.13

Zábezpeka ostáva v plnej účinnosti až do uplynutia poslednej Záručnej doby – **riziko absolútne neprijateľnej požiadavky na obnovovanie zábezpeky na plnenie, prosím o polozenie otázky: Potvrdzuje Objednávateľ, že toto ustanovenie sa týka výlučne: (a) predĺženia lehoty platnosti zábezpeky na plnenie z dôvodu predĺženia lehoty výstavby, záručnej doby a (b) zvýšenia hodnoty zábezpeky na plnenie z dôvodu zvýšenia hodnoty Zmluvy, ale netýka sa povinnosti doplniť výšku zábezpeky na plnenie po úhrade zo zábezpeky na plnenie (čerpaní z titulu záruky) zo strany Objednávateľa?**

Odpoveď verejného obstarávateľa:

a.) V zmysle ustanovenia podčl. 11.13 OZP platí, že Zábezpeka na záručné opravy ostáva v plnej výške platná až do uplynutia poslednej záručnej doby, a teda budúci Zhotoviteľ je povinný zabezpečiť platnosť Zábezpeky aj v prípade/och ak dôjde k predĺženiu pôvodne stanovenej Lehoty výstavby, ako aj posunu záručnej doby. Verejný obstarávateľ uvádza, že platia súťažné podklady.

b.) Zároveň Verejný obstarávateľ uvádza, že Zhotoviteľ je povinný k vydaniu Protokolu o vyhotovení Diela predložiť Zábezpeku na záručné opravy vo výške 3% z Akceptovanej zmluvnej hodnoty bez DPH, pričom v predmetnom ustanovení je zároveň uvedené, že v bankovej záruke banka okrem iného vyhlási, že „.....uspokojí Objednávateľa uhradením peňažnej sumy alebo peňažných súm v akejkoľvek výške, ktorých celková výška neprekročí peňažnú sumu, ktorú Objednávateľ požaduje ako Zábezpeku na záručné opravy...“.

Verejný obstarávateľ uvádza, že platia súťažné podklady.

12.

Otázka záujemcu: OZP 14.7

Lehota splatnosti faktúry je 60 kalendárnych dní od dátumu jej vystavenia. – **Žiadame o stanovenie lehoty splatnosti maximálne 30 dní v súlade so zaužívanou obchodnou praxou.**

Odpoveď verejného obstarávateľa:

Verejný obstarávateľ uvádza, že platia súťažné podklady.

13.

Otázka záujemcu: OZP 14.9

Žiadame o odstúpenie od požiadavky na zádržné. Zhotoviteľ poskytuje Záruku na riadne plnenie Zmluvy vo výške 10 % schválenej hodnoty zmluvy, čo je vysoká miera zabezpečenia, a preto nie je opodstatnené zriaďovať ďalšie zabezpečenie Zhotoviteľa.

Odpoveď verejného obstarávateľa:

Verejný obstarávateľ uvádza, že platia súťažné podklady.

14.

Otázka záujemcu: OZP 15.2 j)

Žiadame o odstránenie ustanovenia.

Odpoveď verejného obstarávateľa:

Verejný obstarávateľ uvádza, že platia súťažné podklady.

15.

Otázka záujemcu: OZP 15.2

Objednávateľ je oprávnený odstúpiť od Zmluvy aj v prípade, ak financovanie projektu „Diaľnica D3 Kysucké Nové Mesto – Osčadnica“ nebude potvrdené Ministerstvom dopravy Slovenskej republiky v priebehu dvoch mesiacov odo dňa nadobudnutia účinnosti Zmluvy. Odstúpenie od Zmluvy je účinné ku dňu jeho doručenia Zhotoviteľovi. – **Žiadame o vypustenie tohto ustanovenia, pretože vystavuje Zhotoviteľa vysokému riziku, že mu nebudú uhradené realizované práce. Žiadame o úpravu tohto ustanovenia tak, aby sa potvrdenie financovania projektu predkladalo ku podpisu Zmluvy a bolo podmienkou jej uzavretia.**

Odpoveď verejného obstarávateľa:

Verejný obstarávateľ uvádza, že platia súťažné podklady.

16:

Otázka záujemcu: OZP 19.1

Žiadame o odstránenie: „V druhom odseku sa dopĺňa text: „(vi) nedostupnosť zdrojov financovania zo strany Objednávateľa.“

Odpoveď verejného obstarávateľa:

Verejný obstarávateľ uvádza, že platia súťažné podklady.

17.

Otázka záujemcu: Príloha A k ponuke bod 4.2

Žiadame, aby sa požadovaná úroveň Záruky na riadne plnenie Zmluvy znížila na 5 % schválenej hodnoty zmluvy bez DPH.

Odpoveď verejného obstarávateľa:

Verejný obstarávateľ uvádza, že platia súťažné podklady.

18.

Otázka záujemcu: Príloha A k ponuke bod 8.7

Žiadame o súhrnný limit pre pokuty za porušenie zmluvných ustanovení vo výške 10 % odmeny bez DPH, zároveň žiadame, aby sa v celej Zmluve používal spresnený termín pre „omeškanie“, ktorý bude zohľadňovať, že ide o tzv. kvalifikované omeškanie, t. j. „omeškanie z dôvodov na strane Zhotoviteľa“ – omeškanie nemusí vyplývať z dôvodov na strane Zhotoviteľa, a vtedy Zhotoviteľ nebude znášať následky omeškania vo forme zmluvných pokút, ku ktorým sa nepričinil. Žiadame tiež o zrušenie zmluvných pokút, najmä za nedodržanie lehoty realizácie uzlov, pokiaľ bude dodržaná lehota výstavby.

Odpoveď verejného obstarávateľa:

Verejný obstarávateľ uvádza, že platia súťažné podklady.

19.

Otázka záujemcu: Príloha A k ponuke bod 14.3.c)

Percento zadržaných platieb: 5 % – Žiadame o odstránenie dodatočnej zábezpeky vo forme zadržaných platieb vzhľadom na vysokú hodnotu Záruky na riadne plnenie Zmluvy.

Odpoveď verejného obstarávateľa:

Verejný obstarávateľ uvádza, že platia súťažné podklady.

20.

Otázka záujemcu:

Navrhujeme aby verejný obstarávateľ odstránil stav narúšajúci práva a právom chránené záujmy uchádzača týkajúce sa neprimerane vysokej zmluvnej pokuty za oneskorenie zhotoviteľa, vo výške 0,1% z Akceptovanej zmluvnej hodnoty za každý deň oneskorenia uvedenou v Prílohe k ponuke pre zmluvu o dielo na uskutočnenie stavebných prác, ktorá je súčasťou súťažných podkladov, a prostredníctvom ktorej môže dochádzať k narušeniu zásad poctivého obchodného styku s ohľadom na ustanovenie § 265 zákona č. 315/1991 Zb. Obchodného zákonníka v platnom znení, pričom uchádzač navrhuje verejnému obstarávateľovi znížiť percentuálnu výšku zmluvnej pokuty na 0,01% z Akceptovanej zmluvnej hodnoty za každý deň oneskorenia. Zmluvnú pokutu žiada uchádzač znížiť z dôvodu, že už pri oneskorení v počte niekoľkých dní môže takáto pokuta viesť k neprimeraným ziskom vo vzťahu k majetkovej ujme na strane objednávateľa a k neprimeranému (vo vzťahu k porušenej povinnosti) hospodárskemu poškodeniu zhotoviteľa, pričom pri ponechaní takejto neprimerane vysokej sadzby zmluvnej pokuty za omeškanie zhotoviteľa môžu niektorí z potenciálnych uchádzačov prehodnotiť svoju účasť v predmetnej súťaži z dôvodu, že by pre nich zmluvná pokuta v danej výške mohla pôsobiť likvidačne. V konečnom dôsledku je v súvislosti s uvedeným možné konštatovať, že takto nastavené zmluvné pokuty môžu mať za následok diskrimináciu niektorých subjektov, ktoré sa v dôsledku posúdenia rizík rozhodnú neuchádzať

sa o predmetnú zákazku. Uchádzač poukazuje na ustanovenie § 265 Obchodného zákonníka, podľa ktorého subjekt, ktorý získava neprímeraný prospech by nemal požívať právnu ochranu. Uchádzač zároveň dodáva, že v tejto otázke/žiadosti jeho námietky smerujú proti nevyváženosti a neprímeranosti zmluvnej pokuty, nie proti vecnej podstate inštitútu zmluvnej pokuty pre prípad omeškania zhotoviteľa.

Verejný obstarávateľ má zabezpečené splnenie svojho nároku v prípade vzniku škody už na základe bodu 12 časti 1. zväzku 2: „V prípade, ak Objednávateľovi vznikne podľa tejto Zmluvy o Dielo nárok na zaplatenie zmluvnej pokuty voči Zhotoviteľovi, zaplatením tejto zmluvnej pokuty nie je dotknutý nárok Objednávateľa na náhradu škody v plnej výške.“

Z tohto dôvodu má uchádzač zato, že nie je potrebné zabezpečovať povinnosť zhotoviteľa zhotoviť dielo riadne a včas aj neprímerane vysokou percentuálnou sadzbou zmluvnej pokuty, ktorá je navyše v hrubom nepomere so zabezpečením povinnosti objednávateľa uhradiť cenu za dielo včas čím dochádza k výraznému zásahu do reciprocity a k narušeniu rovnováhy postavenia zmluvných strán v predmetnom zmluvnom vzťahu.

Odpoveď verejného obstarávateľa:

Verejný obstarávateľ uvádza, že platia súťažné podklady. Verejný obstarávateľ zároveň uvádza, že dodržanie Lehoty výstavby považuje za kľúčové z pohľadu realizácie diela ako verejne prospešnej stavby, a teda aj s ohľadom na potrebu jej odovzdania do prevádzky a možnosti jeho využívania verejnosťou, kladie maximálny dôraz na dodržanie stanovenej Lehoty výstavby, a to aj formou uvedenej výšky zmluvnej pokuty.

21.

Otázka záujemcu:

„Ak nie je v Súťažných podkladoch stanovené inak, každé z „kontrolných období“ nepresiahne 21 dní, počítané od dátumu, kedy Stavebnotechnický dozor a Objednávateľ obdržia dokument Zhotoviteľa a oznámenie Zhotoviteľa (Objednávateľ a Stavebnotechnický dozor si vyhradzuje právo adekvátne predĺžiť kontrolné obdobie, ak si to vyžiada komplikovanosť predloženého technického riešenia alebo schvaľovací proces – o čom patrične upovedomí Zhotoviteľa).“

Žiadame o doplnenie maximálnej lehoty na dodatočné kontrolné obdobie, nakoľko bez uvedenia konkrétnej lehoty sa proces kontroly môže aj neprímerane predĺžiť čo môže mať značný negatívny vplyv na postup prác. Bez určenia konkrétnej lehoty sa narušia proces schvaľovania nastavený zmluvnými podmienkami FIDIC.

Odpoveď verejného obstarávateľa:

Verejný obstarávateľ uvádza, že platia súťažné podklady.

Vysvetlenie č. 1 bude zverejnené v systéme JOSEPHINE na adrese:

<https://josephine.proebiz.com/sk/tender/62343/summary>

S pozdravom

Mgr. Zuzana Malček
vedúca odboru verejného obstarávania