

Záujemcovia

Bratislava, 18.02.2022

Vec:

Oznámenie o výsledku vybavenia žiadosti o nápravu

Slovenské národné múzeum, so sídlom Vajanského nábrežie 2 810 06 Bratislava (ďalej len „verejný obstarávateľ“) uverejnil v Úradnom vestníku EÚ č. 2021/S 225-588725 z 19.11.2021 a vo Vestníku verejného obstarávania č. 270/2021 z 22.11.2021 ozn. 56931 - MSP Oznámenie o vyhlásení verejného obstarávania (ďalej len „Oznámenie“) na predmet zákazky „**Obnova hradu Krásna Hôrka a revitalizácia bezprostredného okolia hradu**“.

Dňa 16.02.2022 doručil jeden zo záujemcov (ďalej len „žiadateľ“) verejnému obstarávateľovi žiadosť o nápravu podľa ustanovenia § 164 ods. 1 písm. b) zákona č. 343/2015 Z. z. o verejnom obstarávaní a o zmene a doplnení niektorých zákonov v znení neskorších predpisov (ďalej len „Zákon“).

Verejný obstarávateľ prostredníctvom kontaktnej osoby poverenej na zabezpečenie verejného obstarávania vyššie uvedenej zákazky v zmysle § 165 ods. 3 písm. a) Zákona zasiela žiadateľovi a všetkým známym záujemcom písomné oznámenie o výsledku vybavenia žiadosti o nápravu s odôvodnením a uvedením spôsobu a lehoty na vykonanie nápravy.

Odôvodnenie:

Dňa 16.02.2022 doručil žiadateľ verejnému obstarávateľovi žiadosť o nápravu podľa ustanovenia § 164 ods. 1 písm. b) Zákona

Žiadateľ v Opise rozhodujúcich skutočností a označenie dôkazov uvádza, cit:

„V návrhu zmluvy o dielo, ktorý tvorí súčasť súťažných podkladov v či. 6., bode 6.7 uvádzate, cit.:

„Objednávateľ je oprávnený zadržať sumu vo výške 5% z každej vystavenej faktúry zhotoviteľom bez DPH na zabezpečenie vykonania diela, odstránenia väd riadne oznámených počas preberacieho konania, v záručnej dobe ako aj na zabezpečenie úhrady akejkoľvek peňažnej pohľadávky objednávateľa voči zhotoviteľovi vzniknutej z tejto zmluvy do ukončenia preberacieho konania diela alebo do konca záručnej doby. Objednávateľ je oprávnený zadržať sumu podľa predchádzajúcej vety až do odstránenia všetkých väd diela. Po odstránení všetkých väd diela po odovzdaní celého diela objednávateľ na základe písomnej výzvy zhotoviteľa vyplatí zhotoviteľovi 50% zo zadržanej sumy bez DPH a zvyšných 50% zo zadržanej sumy bez DPH si objednávateľ ponechá až do skončenia (5 ročnej) záručnej doby (ďalej aj „zádržné“). Zádržné bude slúžiť na zabezpečenie riadneho a včasného plnenia záväzkov zhotoviteľa podľa tejto zmluvy, na krytie nákladov na odstránenie väd, nedorobkov diela, ak zhotoviteľ neodstráni vady na diele, alebo ich neodstráni v súlade s technicko - kvalitatívnymi podmienkami upravenými v tejto zmluve, alebo ich neodstráni v lehote určenej podľa tejto zmluvy, na zabezpečenie úhrad akýchkoľvek pohľadávok objednávateľa voči zhotoviteľovi, na zaplatenie zmluvných pokút, nákladov, škôd, sankcií a to počas zhotovenia diela, ako aj počas záručnej doby. O takto vyplatené finančné prostriedky zo zádržného sa znižuje výška zádržného a objednávateľ vyplatí zhotoviteľovi do 10 12 kalendárnych dní po skončení (5 ročnej) záručnej doby zvyšnú

časť zádržného, V prípade, ak po uplynutí (5 ročnej) záručnej doby nebudú zhotoviteľom riadne odstránené všetky vady reklamované v záručnej dobe, je objednávateľ oprávnený nevyplatiť zo zádržného sumu zodpovedajúcu výške predpokladaných nákladov na ich odstránenie. Zmluvné strany sa dohodli, že zádržné nepredstavuje nezaplatenú časť dohodnutej ceny diela a zhotoviteľ nie je oprávnený voči objednávateľovi si nárokovať akékoľvek úroky, sankcie a pod. v súvislosti so zadržanou sumou. Uplatnením nároku objednávateľa zo zádržného nie je dotknutá povinnosť zhotoviteľa splniť zabezpečenú povinnosť. V prípade, ak by nároky objednávateľa v zmysle tohto bodu prevyšovali zádržnú sumu, použitie finančných prostriedkov zo zádržného bude považované len za čiastočné uspokojenie nárokov objednávateľa.“

V odpovedi č. 2 obsiahnutej vo vysvetlení č. 29 zo dňa 20. 01.2022 ste neakceptovali návrh záujemcu na zmenu návrhu zmluvy o dielo, ktorou by bolo Zhotoviteľovi umožnené nahradiť 50% sumy zádržného viazaného na obdobie záručnej doby nahradiť bankovou zárukou. K predmetnému zamietnutiu návrhu na úpravu zmluvy neboli uvedené žiadne relevantné argumenty, ktoré by svedčali v neprospech využitia bankovej záruky. Máme za to, že nahradenie zádržného počas záručnej doby bankovou zárukou je legitímnym a adekvátnym prostriedkom, ktorý žiadnym spôsobom neohrozuje zabezpečenie pohľadávok Objednávateľa voči Zhotoviteľovi. Umožnenie nahradenia zádržného bankovou zárukou považujeme za primerané, podporujúce hospodársku súťaž, pričom v opačnom prípade môže odradiť hospodárske subjekty od účasti vo verejnom obstarávaní.

V zmysle ustanovenia § 10 ods. 2 ZVO verejný obstarávateľ a obstarávateľ musia dodržať princíp rovnakého zaobchádzania, princíp nediskriminácie hospodárskych subjektov, princíp transparentnosti, princíp proporcionality a princíp hospodárnosti a efektívnosti.

Trvaním na požiadavke zadržania prostriedkov počas záručnej doby, ktorá predstavuje obdobie 5 rokov a neumožnením nahradenia zádržného garančnou bankovou zárukou dochádza zo strany verejného obstarávateľa k porušeniu princípu proporcionality a princípu hospodárnosti a efektívnosti pri vynakladaní verejných financií.“

Návrh žiadateľa na vybavenie žiadosti o nápravu

Vzhľadom na vyššie uvedené žiadateľ žiada o odstránenie protiprávneho stavu a to úpravou návrhu Zmluvy o dielo tak, aby umožňoval nahradiť zádržné pre záručnú dobu predložením zodpovedajúcej bankovej záruky.

Stanovisko verejného obstarávateľa k žiadosti o nápravu:

Verejný obstarávateľ vyhovuje žiadosti o nápravu a upravuje bod 6.7. Článku 6. Zmluvy o dielo s tým, že dotknuté ustanovenie po úprave znie:

„6.7 Objednávateľ je oprávnený zadržať sumu vo výške 5% z každej vystavenej faktúry zhotoviteľom bez DPH na zabezpečenie vykonania diela, odstránenia vád riadne oznámených počas preberacieho konania, v záručnej dobe ako aj na zabezpečenie úhrady akejkoľvek peňažnej pohľadávky objednávateľa voči zhotoviteľovi vzniknutej z tejto zmluvy do ukončenia preberacieho konania diela alebo do konca záručnej doby. Objednávateľ je oprávnený zadržať sumu podľa predchádzajúcej vety až do odstránenia všetkých vád diela. Po odstránení všetkých vád diela po odovzdaní celého diela objednávateľ na základe písomnej výzvy zhotoviteľa vyplatí zhotoviteľovi 50% zo zadržanej sumy bez DPH do 10 kalendárnych dní od doručenia výzvy a zvyšných 50% zo zadržanej sumy bez DPH si objednávateľ ponechá až do skončenia (5 ročnej) záručnej doby (ďalej aj „zádržné“). Zádržné bude slúžiť na zabezpečenie riadneho a včasného plnenia záväzkov zhotoviteľa podľa tejto zmluvy, na krytie nákladov na odstránenie vád, nedorobkov diela, ak zhotoviteľ neodstráni vady na diele, alebo ich neodstráni v súlade s

technicko – kvalitatívnymi podmienkami upravenými v tejto zmluve, alebo ich neodstráni v lehote určenej podľa tejto zmluvy, na zabezpečenie úhrad akýchkoľvek pohľadávok objednávateľa voči zhotoviteľovi, na zaplatenie zmluvných pokút, nákladov, škôd, sankcií a to počas zhotovenia diela, ako aj počas záručnej doby. O takto vyplatené finančné prostriedky zo zádržného sa znižuje výška zádržného. V prípade, ak po uplynutí (5 ročnej) záručnej doby nebudú zhotoviteľom riadne odstránené všetky vady reklamované v záručnej dobe, je objednávateľ oprávnený nevyplatiť zo zádržného sumu zodpovedajúcu výške predpokladaných nákladov na ich odstránenie. Zmluvné strany sa dohodli, že zádržné nepredstavuje nezaplatenú časť dohodnutej ceny diela a zhotoviteľ nie je oprávnený voči objednávateľovi si nárokovať akékoľvek úroky, sankcie a pod. v súvislosti so zadržanou sumou. Uplatnením nároku objednávateľa zo zádržného nie je dotknutá povinnosť zhotoviteľa splniť zabezpečenú povinnosť. V prípade, ak by nároky objednávateľa v zmysle tohto bodu prevyšovali zádržnú sumu, použitie finančných prostriedkov zo zádržného bude považované len za čiastočné uspokojenie nárokov objednávateľa. Objednávateľ zvyšnú časť zádržného vyplatí zhotoviteľovi do 10 kalendárnych dní po skončení (5 ročnej) záručnej doby alebo do 10 kalendárnych dní po predložení bankovej záruky (ktorá musí byť platná počas celej záručnej doby) zhotoviteľom po odovzdaní diela bez väd a nedorobkov, resp. po odstránení väd a nedorobkov vytknutých v rámci preberacieho konania dokončeného diela (tzn. právo objednávateľa na zádržné počas päťročnej záručnej doby môže zhotoviteľ nahradiť bankovou zárukou avšak až po riadnom bezvadnom zhotovení a odovzdaní celého diela). Z bankovej záruky predloženej zhotoviteľom (ktorá musí byť vo výške minimálne 50 % z celkového zádržného tzn. z 5% z každej vystavenej faktúry zhotoviteľom bez DPH) musí vyplývať, že táto slúži na zabezpečenie zodpovednosti za vady diela, na zabezpečenie úhrad akýchkoľvek pohľadávok objednávateľa voči zhotoviteľovi v súvislosti s dielom a to po záručnú dobu v dĺžke 5 rokov. Banková záruka musí byť vystavená v mene EUR, v slovenskom alebo českom jazyku, bankou so sídlom v Slovenskej republike alebo pobočkou zahraničnej banky v Slovenskej republike. Banková záruka sa musí riadiť ustanoveniami § 313 a nasl. Obchodného zákonníka a touto zmluvou. V záručnej listine banka musí písomne vyhlásiť, že banka neodvolateľne a bez akýchkoľvek výhrad, podmienok a námietok na prvú výzvu objednávateľa uspokojí objednávateľa poukázaním peňažnej sumy alebo peňažných súm v akejkoľvek výške, ktorých celková výška neprekročí peňažnú sumu, ktorú objednávateľ požaduje ako sumu zádržného za záručnú dobu na dielo, ak zhotoviteľ porušuje svoje záväzky vyplývajúce mu z tejto zmluvy a/alebo všeobecne záväzných právnych predpisov. V prípade čerpania z bankovej záruky je zhotoviteľ povinný ju bez zbytočného odkladu doplniť do pôvodnej výšky. V prípade porušenia zmluvnej povinnosti zhotoviteľom udržiavať v platnosti bankovú záruku počas celej päťročnej záručnej doby, je zhotoviteľ povinný zaplatiť objednávateľovi zmluvnú pokutu vo výške 300,- EUR (slovom: tristo eur) (bez DPH) za každý deň porušenia tejto zmluvnej povinnosti. Lehota splatnosti zmluvnej pokuty podľa tohto bodu zmluvy je 14 kalendárnych dní odo dňa jej uplatnenia objednávateľom.“

Záver:

Na základe vyššie uvedeného verejný obstarávateľ dospel k rozhodnutiu, že návrhu žiadateľa na vybavenie žiadosti o nápravu, ktorý bol uvedený v samotnej žiadosti o nápravu vyhovuje a zasiela žiadateľovi a všetkým známym záujemcom písomné oznámenie o výsledku vybavenia žiadosti o nápravu s odôvodnením a uvedením spôsobu a lehoty na vykonanie nápravy podľa § 165 ods. 3 písm. a) Zákona. Uvedenú opravu verejný obstarávateľ bezodkladne vykoná v súťažných podkladoch.