

Odpoveď na žiadosť o vysvetlenie

Grotto Invest s.r.o.

Uchádzač:

Všetkým záujemcom

Názov zákazky:

„Baliaci stroj na bagety“ ID 59587

Na základe žiadosti o vysvetlenie SP Vám odpovedáme:

Otázka č. 1:

materiálové vyhotovenie baliaceho stroja / nerezová oceľ , prosíme špecifikovať tento bod či má byť nerezové vyhotovenie len v častiach kde prichádza bal. stroj do styku s potravinou (štandard) alebo celé prevedenie bal. stroja z nerezovej ocele (rozdiel v cene je cca 30 %)

Odpoveď 1:

požadujeme celonerezové prevedenie baliaceho stroja, tak ako je zadané v špecifikácii.

Otázka č. 2:

Vo veci výzvy na predkladanie ponúk – názov zákazky: Baliaci stroj na bagety, pod číslom zákazky 59587, Vás ako záujemca o predloženie ponuky **žiadame o vysvetlenie podmienok uvedených v dokumentoch potrebných na vypracovanie ponuky, a to v prílohe č. 2 súťažných podkladov - návrh zmluvy o dielo.**

Návrh zmluvy o dielo, ktorý je prílohou súťažných dokladov, obsahuje články VI. a VII. upravujúce záruku a poskytovanie servisných služieb. Článok VII. upravuje tzv. záručné servisné služby, ktoré majú byť poskytované bezplatne. Podľa článku VII. ods. 7.2 návrhu zmluvy o dielo: „*Bezplatné záručné servisné služby podľa tejto Zmluvy sú najmä nasledovné služby:*

- a. *zabezpečenie pravidelných fyzických prehliadok Diela;*
- b. *vykonávanie odborných skúšok Diela;*
- c. *poskytnutie servisných služieb Diela v súvislosti s oznámením Objednávateľa podľa bodu 7.4 tejto Zmluvy;*
- d. *nákup a zabezpečenie náhradných dielov Diela za účelom poskytnutia servisných služieb;*
- e. *odstránenie bežných porúch Diela počas trvania tejto Zmluvy, a to najmä: neštandardné správanie Diela, nejasné chybové správy, nesprávna funkcionálna, nefunkčné nastavenie parametrov a iné;*
- f. *odstránenie všetkých akýchkoľvek ďalších prekážok, ktoré bránia v riadnej funkcionálnosti Diela a/alebo bránia užívaniu Diela zo strany Objednávateľa. (ďalej len „servisné služby“).*“

Uvedená formulácia (najmä citované psím. c. až f.) umožňuje taký výklad, že zhotoviteľ by mal podľa článku VII. zmluvy poskytovať počas trvania záručnej doby aj ďalšie servisné služby, ktoré sú nad rámec povinností vyplývajúcich zo záruky. Servisné služby podľa článku VII. zmluvy tak zahŕňajú bezplatné odstraňovanie akýchkoľvek väd, porúch a poškodení zariadenia, bez ohľadu na príčinu ich vzniku. Zhotoviteľ má teda prebrať neobmedzenú zodpovednosť aj za riešenie náhodných a nepredvídateľných situácií, ktoré nijakým spôsobom nezavinil, ani ich nevie ovplyvniť, vrátane napr. poruchy alebo poškodenia spôsobeného konaním zamestnancov objednávateľa (obsluhy stroja), treťou osobou alebo vyššou mocou (živelné pohromy). Napr. vážne poškodenie alebo aj úplne zničenie stroja živelnou udalosťou (napr. požiarom), ktorú zhotoviteľ nijako nezavinil, nemohol jej zabrániť, ani ju predvídať, by mohlo byť považované za „ďalšiu prekážku, ktorá bráni v riadnej funkcionalite Diela a/alebo bráni užívaniu Diela zo strany Objávateľa“ v zmysle článku VII. ods. 7.2 písm. f.

navrhovanej zmluvy o dielo. Aj takéto prípady by mal teda podľa uvedenej zmluvnej podmienky požadovanej objednávateľom odstraňovať bezplatne zhotoviteľ. To isté platí aj o prípadnom poškodení alebo znefunkčnení stroja zamestnancami objednávateľa.

Pokiaľ by mali byť ustanovenia článku VII. navrhovanej zmluvy o dielo vykladané tým spôsobom, že zahŕňajú aj prípady zavinené objednávateľom, konaním tretích osôb alebo vyššou mocou, znamenalo by to podľa nášho názoru neprímeranú podmienku, keďže záujemca o predloženie ponuky nevie ani len odhadnúť možný rozsah týchto služieb a zohľadniť ich vo svojej cenovej ponuke.

V tejto súvislosti poukazujeme analogicky na Výkladové stanovisko Úradu pre verejné obstarávanie č. 3/2016 k právomoci úradu preskúmať zmluvné podmienky návrhu zmluvy alebo rámcovej dohody, ktorá má byť výsledkom verejného obstarávania. Podľa uvedeného výkladového stanoviska: *„Definovanie zmluvných podmienok je úlohou verejného obstarávateľa/obstarávateľa osoby podľa § 8 zákona o verejnom obstarávaní. Zmluvnými podmienkami sa určujú podmienky, za ktorých sa bude zákazka realizovať. Tieto podmienky musia vychádzať z potrieb verejného obstarávateľa/obstarávateľa/osoby podľa § 8 zákona o verejnom obstarávaní, z charakteru predmetu zmluvy, vrátane jeho kvalitatívnych požiadaviek, musia obsahovať podmienky zhotovenia alebo dodania predmetu zákazky. Zostavujú sa podľa osobitných právnych predpisov, najmä podľa Obchodného zákonníka. **Zmluvné podmienky musia podporovať čestnú hospodársku súťaž.** V rozpore so zákonom o verejnom obstarávaní by bolo, ak by zmluvné podmienky boli nastavené výhodne pre konkrétny hospodársky subjekt. Verejný obstarávateľ/obstarávateľ/osoba podľa § 8 zákona o verejnom obstarávaní **sú povinní nastaviť zmluvné podmienky v súlade so základnými princípmi verejného obstarávania, t. j. princípom transparentnosti, nediskriminácie a princípom rovnakého zaobchádzania, aj keď obchodnoprávne a občianskoprávne predpisy umožňujú v rámci zmluvných podmienok vytvoriť výhodnejšiu situáciu v prospech verejného obstarávateľa/obstarávateľa/osoby podľa § 8 zákona o verejnom obstarávaní ako objednávateľa tovarov/služieb/stavebných prác. Stanovením prísnych, ale nediskriminačných zmluvných podmienok nedochádza k porušeniu zákona o verejnom obstarávaní.**“*

V intenciách citovaného výkladového stanoviska, stanovenie požiadavky na poskytovanie bezplatných servisných služieb zahŕňajúcich aj zodpovednosť za riešenie náhodných a nepredvídateľných udalostí, ktoré záujemca nijakým spôsobom nezavinil, nevie ich ovplyvniť, ani vopred odhadnúť možný rozsah týchto služieb a zohľadniť ich vo svojej cenovej ponuke, má negatívny vplyv na hospodársku súťaž, nakoľko môže odradiť potenciálnych uchádzačov od účasti v predmetnom obstarávaní.

Vzhľadom na to, že táto zmluvná požiadavka vyžaduje poskytovanie „bezplatných záručných servisných služieb“, podľa jej obsahu zahŕňajúcich aj iné ako „záručné služby“, ktorých rozsah ani hodnotu nie je možné objektívne posúdiť, a teda ani zodpovedne oceniť v cenovej ponuke, môže dôjsť k neporovnateľnosti jednotlivých ponúk, čo by malo dopad na objektívnosť ich vyhodnotenia. Vyššie citované zmluvné ustanovenie teda narušuje čestnú hospodársku súťaž v predmetnom obstarávaní najmä tým, že rozsah celkového zmluvného plnenia nie je jednoznačný a každý hospodársky subjekt vo svojej ponuke ocení iný rozsah servisných plnení poskytovaných nad rámec servisných plnení vyplývajúcich zo záruky.

Podľa Článku 2 ods. 2. Usmernenia Pôdohospodárskej platobnej agentúry č. 8/2017 k obstarávaniu tovarov, stavebných prác a služieb financovaných z PRV SR 2014 - 2020 v aktuálnom znení (ďalej len „usmernenie“): „*Obstarávateľ je povinný pri obstarávaní podľa tohto usmernenia postupovať tak, aby boli dodržané základné princípy obstarávania podľa čl. 3 ods. 1 tohto Usmernenia. Obstarávateľ je povinný zdržať sa akéhokoľvek konania, ktoré by uvedené princípy mohli ohroziť alebo porušiť.*“

Podľa článku 3 ods. 1 usmernenia: „*Pri zadávaní zákaziek, je obstarávateľ povinný postupovať podľa nižšie definovaných princípov, ktorými sú: rovnaké zaobchádzanie a nediskriminácia potenciálnych dodávateľov; transparentnosť; vylúčenie konfliktu záujmov; hospodárnosť, efektívnosť, účinnosť a účelnosť; správnosť a pravdivosť dokumentácie; princíp proporcionality.*“

Podľa článku 3 ods. 3 usmernenia: „*Transparentnosť znamená, že proces obstarávania prebieha prehľadným a predvídateľným spôsobom v súlade s ustanoveniami tohto usmernenia, Výzvou na predkladanie ponúk, súťažnými podkladmi, ďalšími dokumentmi vydanými obstarávateľom a platnou vnútroštátnou legislatívou a legislatívou EÚ. V rozpore s týmto princípom je akéhokoľvek konanie obstarávateľa, ktoré by robilo obstarávanie nečitateľné a nejednoznačné, napríklad v prípade, ak obstarávateľ postupuje v rozpore s podmienkami určenými v súťažných podkladoch. Transparentnosť tiež znamená poskytovanie jednoznačných a úplných informácií potenciálnym dodávateľom...*“

Podľa článku 3 ods. 10 usmernenia: „*Princíp proporcionality vyžaduje, aby obstarávateľ neprekračoval hranice toho, čo je vhodné a potrebné na dosiahnutie sledovaných cieľov. Ak teda existuje voľba medzi viacerými primeranými opatreniami, je potrebné sa prikloniť k tomu najmenej obmedzujúcemu, pričom spôsobené ťažkosti nesmú byť neúmerné vo vzťahu k sledovaným cieľom.*“

Na základe uvedených skutočností, vzhľadom na to, že ustanovenia článku VII. návrhu zmluvy o dielo uvedeného v prílohe č. 2 súťažných podkladov pripúšťajú rôzny výklad, ktorý je v rozpore s princípmi transparentnosti a proporcionality, **žiadame Vás o vysvetlenie, či sa ustanovenia článku VII. návrhu zmluvy o dielo uvedeného v prílohe č. 2 súťažných podkladov majú vzťahovať aj na prípady zavinené objednávateľom, konaním tretích osôb alebo vyššou mocou. Pokiaľ to tak nie je, žiadame Vás o úpravu zmluvných podmienok – doplnenie predmetného článku o ustanovenie, že sa poskytovanie servisných služieb podľa článku VII. zmluvy nevzťahuje na prípady zavinené objednávateľom, konaním tretích osôb alebo vyššou mocou.**

Pokiaľ sa majú ustanovenia článku VII. návrhu zmluvy o dielo uvedeného v prílohe č. 2 súťažných podkladov vykladať tak, že sa poskytovanie servisných služieb podľa článku VII. zmluvy vzťahuje aj na prípady zavinené objednávateľom, konaním tretích osôb alebo vyššou mocou, žiadame Vás o vysvetlenie – presnú špecifikáciu predpokladaného rozsahu týchto požadovaných služieb tak, aby sme ich mohli zohľadniť v našej prípadnej ponuke.

Odpoveď č. 2:

Ustanovenia článku VII. návrhu zmluvy o dielo uvedeného v prílohe č.2 súťažných podkladov sa nevzťahujú na prípady zavinené objednávateľom, konaním tretích osôb alebo vyššou mocou. Ustanovenie sa zameriava na odstránenie prekážok, ktoré priamo bránia funkčnosti alebo užívaniu diela objednávateľom, a nejedná sa o zásah alebo zapojenie tretej osoby. Ustanovenie je povinnosťou dodávateľa zabezpečiť, aby dielo bolo bez prekážok, ktoré by mohli brániť jeho funkčnosti alebo užívaniu zo strany objednávateľa. To znamená, že je zodpovedný za odstránenie riešení problémov, ktoré sa týkajú samotného diela.

Úpravu zmluvy podľa vyššie stanovených požiadaviek žiadateľ neakceptuje a preto ostáva nemennou.

UPOZORNENIE:

Lehota na predkladanie ponúk sa nepredlžuje .

Považská Bystrica, 13.09.2024

Ing. Lenka Kivoňová

MP Profit PB, s.r.o.