

## „Kozárovce – rozšírenie kanalizačnej siete“

Otázky a odpovede od záujemcov

### Otázka č. 4:

Dátum a čas doručenia: 21.01.2021 09:55:27

Predmet: Žiadosť o vysvetlenie súťažných podkladov

#### **VEC: Žiadosť o vysvetlenie súťažných podkladov**

Na základe zverejnenia Výzvy na predkladanie ponúk k verejnej súťaži vypísanej vo VVO č. 4/2021 pod. zn. 498 - WYP zo dňa 08.01.2021 na uskutočnenie stavebných prác, názov zákazky: „Kozárovce – rozšírenie kanalizačnej siete“ Vás v súlade s časťou A., časť II. súťažných podkladov s názvom „Komunikácia a vysvetľovanie“, žiadame o vysvetlenie nasledovných bodov súťažných podkladov:

#### **Otázka č. 1:**

V časti C. Obchodné podmienky, ktorej súčasťou je návrh zmluvy o dielo je v článku III. Čas plnenia, bod 3.1. uvedené:

„3.1. Zhotoviteľ sa zaväzuje, že zrealizuje Dielo do 15 mesiacov od prevzatia staveniska.“

V časti C. Obchodné podmienky, ktorej súčasťou je návrh zmluvy o dielo je v článku V. Spôsob fakturácie a platobné podmienky, bod 5.1. uvedené:

„5.1. Zhotoviteľ je oprávnený účtovať Objednávateľovi cenu diela a objednávatel' je povinný zaplatiť Zhotoviteľovi cenu diela v troch častiach:

- a) 80% ceny po realizácii 80% stavebných prác určených na základe finančného vyjadrenia ceny stavebných prác podľa Výkazu výmer(rozpočtu). Podkladom a zároveň podmienkou pre vystavenie faktúry bude tiež
  - predloženie stavebným dozorum odsúhlaseného súpisu všetkých dovedy vykonaných prác a dodávok,
  - fotodokumentácia priebehu prác, ktorých vykonanie je podmienkou splatnosti tejto časti ceny.
- b) 15% ceny po odovzdaní a prevzatí diela objednávatel'om. Tieto skutočnosti budú podkladom pre vystavenie faktúry na cenu diela a prílohami tejto faktúry budú
  - kópia stavebným dozorum odsúhlaseného súpisu všetkých vykonaných prác a dodávok,
  - kópia protokolu o odovzdaní a prevzatí diela
  - fotodokumentácia priebehu prác, ktorých vykonanie je podmienkou splatnosti tejto časti ceny.
- c) 5% ceny po zaplatení predchádzajúcich dvoch splátok a po tom, ako budú riadne Odstránené pri preberaní diela uplatnené vady alebo nedorobky. Tieto skutočnosti budú podkladom pre vystavenie faktúry na cenu diela a prílohami tejto faktúry budú
  - kópia protokolu o odovzdaní a prevzatí diela
  - záznam o odstránení väd a nedorobkov potvrdený stavebným dozorum,
  - fotodokumentácia priebehu prác, ktorých vykonanie je podmienkou splatnosti tejto časti ceny.

# Obec Kozárovce

Kozárovce 685, 93522 Kozárovce

Splatnosť ceny bude 60 dní odo dňa doručenia faktúry na cenu Objednávateľovi. Ak Zhotoviteľ nedoručí Objednávateľovi úplnú faktúru so všetkými predpísanými prílohami, tak sa nezačne plynúť lehota splatnosti ceny.

Podľa § 340b ods. 1 zákona č. 513/1991 Zb. Obchodný zákonník v platnom znení (ďalej len „**Obchodný zákonník**“): „Ak je dlžníkom subjekt verejného práva podľa § 261 ods. 3 a 5, je tento povinný splniť peňažný záväzok z dodania tovaru alebo poskytnutia služby v lehote splatnosti 30 dní odo dňa doručenia dokladu alebo 30 dní odo dňa poskytnutia riadneho plnenia veriteľom, podľa toho, ktorý z týchto dní nastal neskôr. Ustanovenie predchádzajúcej vety neplatí, ak výslovné zmluvné dojednanie dlhšej lehoty na splnenie peňažného záväzku nie je v hrubom nepomere k právam a povinnostiam vyplývajúcim zo záväzkového vzťahu pre veriteľa podľa § 369d, takéto osobitné dojednanie odôvodňuje povaha predmetu plnenia záväzku a dohodnutá lehota splatnosti nepresiahne 60 dní.“

Podľa § 340b ods. 2 Obchodného zákonníka: „Dohoda o dátume doručenia dokladu podľa odseku 1 nie je prípustná.“

Predmetné ustanovenia boli do Obchodného zákonníka implementované v nadväznosti na Smernicu Európskeho parlamentu a Rady č. 2011/7/EÚ zo 16. februára 2011 o boji proti oneskoreným platbám v obchodných transakciách (ďalej len „**Smernica**“), ktorá dáva práve dôraz na zabezpečovanie skorých platieb, vrátane orgánov verejnej moci, nakoľko tieto vykonávajú značný objem platieb voči podnikom. Komisia vo svojom oznámení z 25. júna 2008 s názvom „*Najskôr myslieť v malom – Iniciatíva „Small Business Act“ pre Európu*“ zdôraznila, že by sa mal uľahčiť prístup malých a stredných podnikov (ďalej len „**MSP**“) k financovaniu a malo by sa vytvoriť právne a podnikateľské prostredie podporujúce **včasné platby v obchodných transakciách**. Cit. Smernica, ani Obchodný zákonník síce nezabraňuje splátkovým ani rozloženým platbám, avšak za predpokladu že, takéto predĺženie splatnosti **nie je značne nevýhodné pre veriteľa**. Podľa čl. 28 Smernice **je potrebné zakázať, zneužívanie zmluvnej slobody na úkor veriteľov**. V dôsledku toho možno prípad, keď **zmluvná podmienka alebo obchodná praktika týkajúca sa dňa alebo lehoty splatnosti**, sadzby úroku z omeškania alebo náhrady nákladov na vymáhanie **nie je opodstatnená na základe podmienok stanovených pre dlžníka alebo slúži hlavne na účel zabezpečenia dodatočnej likvidity pre dlžníka na úkor veriteľa, považovať za zneužívanie**. Podľa smernice, orgány verejnej moci vo všeobecnosti využívajú bezpečnejšie, predvídateľnejšie a trvalejšie zdroje príjmov ako podniky. Mnohé orgány verejnej moci môžu okrem toho získať financovanie za atraktívnejších podmienok ako podniky. Orgány verejnej moci sú zároveň pri dosahovaní svojich cieľov menej závislé od budovania stálych obchodných vzťahov než podniky. **Dlhé lehoty splatnosti a oneskorené platby zo strany orgánov verejnej moci za tovar a služby vedú k neopodstatneným nákladom pre podniky** a na strane orgánov verejnej moci sú naopak jednoduchým, ale **neoprávneným** spôsobom prekonávania rozpočtových obmedzení.

V bode 5.1. návrhu zmluvy o dielo dochádza **k zacomponovaniu dohody o momente doručenia faktúry**, a to až po dovŕšení 80% objemu realizovaného diela, pričom medzi stranami bude dochádzať k potvrdzovaniu poskytnutého plnenia na základe súpisu prác (bod 5.1. písm. a/ návrhu zmluvy o dielo); čo znamená, že **v momente potvrdenia súpisu prác dôjde zároveň aj k potvrdeniu riadneho plnenia zo strany zhotoviteľa**.

Dovŕšenie 80% objemu realizovaného diela by sa pri priamej úmernosti mohlo dosiahnuť cca po uplynutí 80% z poskytnutej lehoty výstavby podľa bodu 3.1. návrhu zmluvy o dielo (t.j. 15 mesiacov); čo znamená, že zhotoviteľ by bol povinný financovať realizáciu diela cca 12 mesiacov **z vlastných zdrojov**.

Takéto finančné zaťaženie na úkor veriteľa je možné považovať za neopodstatnené, pričom uvedená podmienka môže znamenať zjavne zúženie okruhu potencionálnych uchádzačov alebo záujemcov o predmetnú zákazku a tým pádom aj nezabezpečenie najlepšej ponuky na danom trhu. Nehovoriac o tom, že žiadateľ má za to, že predmetná úprava nie je v súlade s kogentnou úpravou uvedenou v Obchodnom zákonníku.

# Obec **Kozárovce**

Kozárovce 685, 93522 Kozárovce

**Môže verejný obstarávateľ vysvetliť, ako bude prebiehať fakturácia na základe zmluvy o dielo, nakoľko navrhované ustanovenie upravujúce fakturáciu sú podľa názoru žiadateľa v rozpore s kogentnými ustanoveniami Obchodného zákonníka, a teda sú absolútne neplatné?**

**Môže verejný obstarávateľ vysvetliť, či navrhovaný spôsob fakturácie je podľa jeho názoru možné považovať za súladný s princípmi verejného obstarávania, nakoľko pri takto nastavenom spôsobe fakturácie by mohlo dôjsť k odradeniu širokého okruhu potencionálnych uchádzačov alebo záujemcov a tým pádom aj k nezabezpečeniu najlepšej ponuky na danom trhu?**

**V prípade, ak by sa verejný obstarávateľ nestotožnil s vyššie uvedeným názorom, môže verejný obstarávateľ aspoň primerane upraviť aktuálne nastavený spôsob fakturácie tak, že fakturácia bude možná po prestavaní minimálne 30% objemu prác (prvá faktúra po prestavaní prvých 30% objemu prác, druhá faktúra po prestavaní ďalších 30% objemu prác a tretia faktúra po prestavaní ďalších 30% objemu prác) a následne 5% objemu prác bude možné fakturovať po protokolárnom odovzdaní a prevzatí diela (štvrtá faktúra) a posledných 5% objemu prác bude možné fakturovať po riadnom odstránení zistených väd a nedorobkov uvedených v protokole o odovzdaní a prevzatí diela (piata faktúra) s tým, že každá z vyššie uvedených úhrad nebude viazaná na predchádzajúce úhrady?**

Za odpoveď vopred ďakujeme.

## **Odpoveď č. 4:**

*Dátum a čas doručenia:* 18.05.2021 12:55:21

*Predmet: RE: Žiadosť o vysvetlenie súťažných podkladov*

Dobrý deň,

Nastavenie platby a fakturácie je v zmysle financovania daného projektu z fondov EÚ. Verejný obstarávateľ preto nebude meniť dané podmienky v Zmluve o dielo. Nastavené podmienky platby a fakturácie boli schválené aj kontrolou na Riadiacom orgáne.

Za pochopenie ďakujeme