

Vysvetlenie súťažných podkladov

11.11.2022

Názov zákazky: **Kompostáreň - PRAMEŇ**
Výzva na predkladanie ponúk: Vestník VO č. 234/2022 zo dňa 31.10.2022, zn. 45687 - WYP
Verejný obstarávateľ: PRAMEŇ združenie obcí Konská, Kunerad, Kamenná Poruba, Stránske, Zbyňov

Žiadosť o vysvetlenie – otázka:

V Súťažných podkladoch v zmluve o dielo v článku IV „Zmluvná cena“ bod 2 je uvedené :: „ *Cena diela, dohodnutá oboma zmluvnými stranami zahŕňa všetky vykázané a ocenené práce a dodávky a ďalšie súvisiace práce, ktoré budú potrebné či už pri realizácii, alebo k prevzatíu diela a jeho odovzdaniu do užívania. Cena zohľadňuje akékoľvek navyšenie nákladov a prestojov, zvýšené náklady, či prenájom vybavenia, zariadení alebo pracovnej sily súvisiace s omeškaním dokončenia a odovzdania diela, ako aj súvisiace s nedostatočnou obhliadkou miesta vykonania diela, nedostatočnou kontrolou výkazu výmer zo strany zhotoviteľa, nedostatočným zameraním a vyhodnotením potrebných prác, najmä ak tieto nie sú súčasťou výkazu výmer. Takéto navyšenie nákladov nie sú dôvodom na zvýšenie ceny diela,* „

Máme zato, že týmto bodom verejný obstarávateľ postupuje v rozpore so základnými princípmi, najmä princípom rovnakého zaobchádzania, keď sa na uchádzača snaží preniesť zodpovednosť za vymedzenie rozsahu predmetu zákazky napriek tomu, že je jeho povinnosťou opísať predmet zákazky jednoznačne a úplne.

Dávame do pozornosti niektoré odseky § 42 zákona č. 343/2015 Z.z. o verejnom obstarávaní, ktoré pojednávajú najmä o rovnakom zaobchádzaní s uchádzačmi.

§ 42 Súťažné podklady

(1) „*Súťažné podklady sú písomné, grafické alebo iné podklady obsahujúce podrobné vymedzenie predmetu zákazky. V súťažných podkladoch verejný obstarávateľ a obstarávateľ uvedú všetky okolnosti, ktoré budú dôležité na plnenie zmluvy a na vypracovanie ponuky. Opis predmetu zákazky môže odkazovať aj na osobitný postup alebo metódu výroby alebo poskytovania požadovaných tovarov, stavebných prác alebo služieb, ako aj na osobitný postup inej fázy ich životného cyklu, a to aj vtedy, ak tieto faktory netvoria súčasť ich hmotnej podstaty, musia však súvisieť s predmetom zákazky a byť primerané jej hodnote a cieľom. Predmet zákazky musí verejný obstarávateľ a obstarávateľ opísať jednoznačne, úplne a nestranne na základe technických požiadaviek podľa prílohy č. 3. Technické požiadavky*

b) *musia byť určené tak, aby bol zabezpečený rovnaký prístup pre všetkých uchádzačov alebo záujemcov a zabezpečená hospodárska súťaž.*“

V nadväznosti na vyššie uvedené žiadame bod 2 v článku IV „Zmluvná cena“ zo zmluvy o dielo odstrániť.

Odpoveď:

V predmetnom bode 2. čl. IV. je negatívne vymedzené, ktoré práce navyiac nebudú dôvodom na zvýšenie ceny diela. Následne sú však v bode tri vymedzené práce navyiac v súvislosti so zvýšením ceny diela. Čiže cena je určená pevne, ale nie je výslovne „zastropovaná“, pretože v zmluve nie je vylúčené, že by sa cena diela nijakým spôsobom (ani s ohľadom na faktory a okolnosti, ktoré sa počas vykonávania vyskytnú) nemohla meniť. Práve bod 3. hovorí o tom, že práce navyiac budú zaplatené, ale musí dôjsť ku konsenzu zmluvných strán a musí sa vyhotoviť dodatok k zmluve – môžu nastať neočakávané okolnosti, v dôsledku ktorých bude potrebné uzatvoriť dodatok. Máme za to, že je to v poriadku a je to aj bežná prax podobných zmlúv, že musí byť uzatvorený dodatok k predmetnej zmluve, rovnako takúto situáciu rieši aj ust. § 18 zákona o verejnom obstarávaní, a to za týchto podmienok:

(1) Zmluvu, rámcovú dohodu alebo koncesnú zmluvu možno zmeniť počas jej trvania bez nového verejného obstarávania, ak

- a. pôvodná zmluva, rámcová dohoda alebo koncesná zmluva obsahuje jasné, presné a jednoznačné podmienky jej úpravy, vrátane úpravy ceny alebo opcie, rozsah, povahu možných úprav a opcií a podmienky ich uplatnenia; nemožno určiť takú podmienku, ktorou by sa menil charakter zmluvy, rámcovej dohody alebo koncesnej zmluvy,
- b. ide o doplnujúce tovary, stavebné práce alebo služby, ktoré sú nevyhnutné, nie sú zahrnuté do pôvodnej zmluvy, rámcovej dohody alebo koncesnej zmluvy, poskytuje ich pôvodný dodávateľ alebo koncesionár a zmena dodávateľa alebo koncesionára
 1. nie je možná z ekonomických dôvodov alebo technických dôvodov, pričom ide najmä o požiadavku vzájomnej zameniteľnosti alebo interoperability s existujúcim zariadením, službami alebo inštaláciami podľa pôvodnej zmluvy, rámcovej dohody alebo koncesnej zmluvy a
 2. spôsobí verejnému obstarávateľovi alebo obstarávateľovi významné ťažkosti alebo podstatnú duplicitu nákladov,
- c. potreba zmeny vyplýva z okolností, ktoré verejný obstarávateľ alebo obstarávateľ nemohol pri vynaložení náležitej starostlivosti predvídať a zmenou sa nemení charakter zmluvy, rámcovej dohody alebo koncesnej zmluvy.
- d. ide o nahradenie pôvodného dodávateľa novým dodávateľom alebo pôvodného koncesionára novým koncesionárom na základe
 1. uplatnenia podmienky podľa písmena a),
 2. skutočnosti, že iný hospodársky subjekt, ktorý spĺňa pôvodne určené podmienky účasti, je právny nástupcom pôvodného dodávateľa alebo pôvodného koncesionára v dôsledku jeho reorganizácie, vrátane zlúčenia a splynutia alebo úpadku, za predpokladu, že pôvodná zmluva, rámcová dohoda alebo koncesná zmluva sa podstatne nemení a cieľom zmeny nie je vyhnúť sa použitiu postupov a pravidiel podľa tohto zákona alebo
 3. skutočnosti, že verejný obstarávateľ alebo obstarávateľ plní povinnosti hlavného dodávateľa alebo hlavného koncesionára voči jeho subdodávateľom podľa § 41 alebo
- e. nedochádza k podstatnej zmene pôvodnej zmluvy, rámcovej dohody alebo koncesnej zmluvy bez ohľadu na hodnotu tejto zmeny.

Nestotožňujeme sa s názorom, že sa verejný obstarávateľ snaží preniesť zodpovednosť na uchádzača za vymedzenie rozsahu predmetu zákazky a že tým porušuje zásadu rovnakého zaobchádzania. Verejný obstarávateľ musí predmet zákazky opísať jednoznačne a úplne, a teda garantovať uchádzačom rovnaké postavenie už v štádiu formulovania ponúk, avšak máme za to, že je jednoznačne a úplne opísaný v čl. II. bod 1. zmluvy, ktorý odkazuje aj na prílohu, kde sú uvedené podrobnosti o predmete diela. Nevidíme v predmetnom článku zmluvy nič diskriminačné ani v rozpore s princípom rovnakého zaobchádzania, respektíve že by tento článok porušoval hospodársku súťaž, pretože žiadneho uchádzača tým neuprednostňujeme či nezmýšľujeme.