

Žiadosť o vysvetlenie č. 5, zo dňa 22.11.2024 14:10:20

Ako záujemca si Vás týmto ako verejného obstarávateľa podľa § 7 ods. 1 písm. b) zákona č. 343/2015 o verejnom obstarávaní v znení neskorších predpisov, ktorý vyhlásil verejnú súťaž na služby – **Digitálna platforma údajov o energetickej hospodárnosti budov**, ktorá bola zverejnená v európskom vestníku a vo Vestníku verejného obstarávania č. 218/2024 zo dňa 05.11.2024 pod značkou 27194-MSS dovoľujem požiadať o vysvetlenie a/alebo úpravu súťažných podkladov v zmysle nižšie uvedených otázok.

Otázka č. 1

Vzhľadom na to, že v SP (kritéria na vyhodnotenie ponúk) sa uvádza ako kritérium na vyhodnotenie ponúk najnižšia cena s DPH v EUR žiadame o vysvetlenie ako bude verejný obstarávateľ vyhodnocovať celkovú ponúknutú cenu vrátane DPH

- a) V prípade uchádzača so sídlom v tuzemsku, ktorý nie je platcom DPH a teda jeho ponuková cena bude o 20% nižšia než ponuková cena iných uchádzačov – platcov DPH
- b) V prípade uchádzača so sídlom v inom členskom štáte, pri aplikovaní režimu „samozdanenia“ v zmysle § 69 zákona č. 222/2004 Z. z. o DPH, ktorého ponúknutá celková cena v tomto dôsledku bude tiež o 20% nižšia než ponuková cena iných uchádzačov z tuzemska – platcov DPH
- c) V prípade uchádzača z tretej krajiny, ktorý bude aplikovať inú sadzbu DPH podľa právnych predpisov krajiny svojho sídla, ktorá môže byť vyššia/nižšia ako sadzba DPH na Slovensku.

Keďže suma DPH predstavuje nepriamu daň, nie je reálnym príjmom dodávateľa ani reálnym nákladom verejného obstarávateľa, preto hodnotenie celkovej ceny s DPH sa nám s ohľadom na vyššie uvedené javí ako netransparentné a diskriminačné.

Odpoveď:

Verejný obstarávateľ má za to, že kritérium vyhodnotenia ponúk „v eur s DPH“ sa bežne využíva v praxi a to aj preto, že hodnota s DPH predstavuje pre verejného obstarávateľa konečnú hodnotu zákazky, ktorú musí úspešnému uchádzačovi (zmluvnému partnerovi) uhradiť, keďže verejný obstarávateľ nie je platiteľ DPH a za predmet zákazky musí v konečnom dôsledku uhradiť hodnotu vrátane dane z pridanej hodnoty.

Verejný obstarávateľ upriamuje pozornosť žiadateľa na Časť D súťažných podkladov – Kritériá na hodnotenie ponúk a spôsob ich uplatnenia, v ktorej je o.i. uvedené, cit.:

„V prípade, že uchádzač je platiteľom DPH, avšak jeho sídlo je v inom členskom štáte Európskej únie (EÚ) alebo sídli mimo EÚ, uvedie v ponuke cenu, ktorá bude rozdelená na ním navrhovanú cenu bez DPH, výšku DPH podľa slovenských právnych predpisov (v súčasnosti 20 %) a cenu s DPH aj keď samotnú DPH nebude v súlade s komunitárnym právom fakturovať.“

Verejný obstarávateľ nepredpokladá, že by sa predmetnej zákazky zúčastnil subjekt, ktorý nie je platiteľom DPH. V prípade, ak by sa tak predsa len stalo, platí nižšie uvedené ustanovenie časti D súťažných podkladov – Kritériá na hodnotenie ponúk a spôsob ich uplatnenia, cit.:

„V prípade, ak uchádzač ku dňu predkladania ponuky nie je platcom DPH, avšak po uzatvorení zmluvného vzťahu sa ním stane, nemá nárok na zvýšenie celkovej ceny predmetu zákazky, tzn. v prípade zmeny postavenia uchádzača na platcu DPH, sú ním predložené celkové ceny konečné a nemenné a budú považované za cenu na úrovni s DPH.“

Otázka č. 2

Budú údaje uložené v systéme šifrované? Alebo akú ochranu údajov a bezpečnostné opatrenia predpokladá verejný obstarávateľ v nadväznosti na transformáciu smernice NIS 2? V predloženom návrhu zmluvy je len určená povinnosť zhotoviteľa dodržiavať bezpečnostné požiadavky na poskytované plnenie definované Objednávateľom. Môže verejný obstarávateľ tieto špecifikovať? Nakoľko takto určený záväzok nepovažujeme za jednoznačne určený, nakoľko podľa nás z neho nie je zrejmé, aké spôsobom má poskytovateľ postupovať pri poskytovaní služieb, žiadame verejného obstarávateľa, aby tieto podmienky určil tak, aby ich splnenie mohol uchádzač zohľadniť vo svojej ponuke. Zákon síce pripúšťa verejnému obstarávateľovi, určiť osobitné podmienky plnenia zmluvy, avšak zároveň ustanovuje, že tieto nesmú byť diskriminačné a musia byť potencionálnym záujemcom/uchádzačom vopred známe.

Odpoveď:

Údaje v IS EHB budú šifrované na úrovni FileSystému a celý systém bude prevádzkovaný vo vládnom cloude, alebo vo verejnej časti vládneho cloudu zabezpečenej na úrovni U3. V rámci Opisu predmetu zákazky je požadované od uchádzača aj vypracovanie Bezpečnostného projektu, ktorý bude zohľadňovať všetky opatrenia v zmysle platnej legislatívy, teda aj transpozíciu NIS2 do podmienok slovenskej legislatívy.

Otázka č. 3

V zmysle zverejnených súťažných podkladov verejný obstarávateľ požaduje, *aby odovzdaný Vytvorený zdrojový kód bol byť pokrytý testami (aspoň na 90%) a dosahovať rating kvality (statická analýza kódu) podľa CodeClimate/CodeQL a pod. (minimálne stupňa B)*. K tejto požiadavke žiadame o vysvetlenie, či sa táto vzťahuje na celý kód, tzn. aj na kódy tretích strán?

Odpoveď:

Verejný obstarávateľ uvádza, že uvedená časť zmluvy sa nevzťahuje na licencovaný softvér tretích strán.

Otázka č. 4

Verejný obstarávateľ v súťažných podkladoch, konkrétne v článku 7 návrhu zmluvy uvádza nasledovné.

Zhotoviteľ sa zaväzuje, že pri predčasnom ukončení tejto Zmluvy zo strany Objednávateľa a zmene subjektu na strane Zhotoviteľa poskytne Objednávateľovi alebo subjektu určenému Objednávateľom primeranú súčinnosť pri prechode na nový subjekt na strane Zhotoviteľa, najmä v oblasti architektúry a integrácie informačných systémov a informuje nový subjekt na strane Zhotoviteľa o všetkých procesných a iných úkonoch pri plnení tejto Zmluvy so zreteľom na úkony týkajúce sa odovzdania Diela. Zhotoviteľ je povinný poskytnúť súčinnosť novému subjektu na strane Zhotoviteľa podľa tohto odseku v období maximálne 6 (šesť) mesiacov od predčasného ukončenia tejto Zmluvy a v rozsahu minimálne 40 (štyridsať) hodín konzultácií a ďalších činností/úkonov v súlade s ods. 4 tohto článku Zmluvy za kalendárny mesiac. Objednávateľ a Zhotoviteľ môžu za týmto účelom podpísať dodatok k Zmluve, ktorého predmetom bude poskytnutie súčinnosti tretej strane teda novému subjektu na strane Zhotoviteľa. 3. 4. 5. 6. 1. 2. 3. 4. 5.

Zhotoviteľ sa zaväzuje, že po odovzdaní a prevzatí Diela a riadnom skončení Zmluvy poskytne primeranú a akúkoľvek aj kontinuálnu súčinnosť budúcemu poskytovateľovi služieb prevádzky, podpory a rozvoja k Dielu. Zhotoviteľ sa zaväzuje poskytnúť súčinnosť v súlade s predchádzajúcou vetou v období

maximálne do 6 (šest) mesiacov odo dňa protokolárneho odovzdania Diela ako celku Objednávateľovi, t. j. odo dňa podpísania Záverečného akceptačného protokolu.

Vzhľadom na to, že sa jedná o identickú povinnosť, kedy naopak pri predčasnom skončení zmluvy tento rozsah môžu strany limitovať, čo neplatí v prípade riadneho skončenia žiadame aby verejný obstarávateľ prehodnotil obdobie poskytovania súčinnosti

a) V prípade riadneho skončenia zmluvy

Nakoľko máme za to, že v prípade, ak zhotoviteľ bude riadne plniť záväzky zo zmluvy, a teda nedôjde k jej predčasnému ukončeniu, máme za to, že verejný obstarávateľ má dostatočný priestor na to, aby zabezpečil nového dodávateľa počas platnosti, a teda žiadame aby poskytnutie súčinnosti podľa článku 7 bod 3 návrhu zmluvy bolo limitované dobou posledných 6 mesiacov pred plánovaným ukončením zmluvy, nakoľko po skončení zmluvy, akúkoľvek súčinnosť musí úspešný uchádzač poskytnúť bez nároku na odmenu.

b) V prípade predčasného skončenia zmluvy

Nakoľko predpokladom predčasného skončenia zmluvy je nedodržanie záväzkov na jednej zo zmluvných strán obdobie 6 mesiacov je podľa nás nepríjemne dlhým, a nedôvodným. Okrem toho formulácia uvedená v článku 7 bod 2 zmluvy vytvára priestor pre rôzne spôsoby uplatnenia tejto súčinnosti, keďže z predloženého návrhu vyplýva, že za týmto účelom môžu zmluvné strany podpísať dodatok. Z nášho pohľadu možno toto ustanovenie považovať nielen za rozporné so zásadami verejného obstarávania ale aj so zásadami poctivého obchodného styku, ktoré majú ochraňovať zmluvných partnerov pred šikanóznymi tendenciami a praktikami v obchodovaní, kedy vlastne verejný obstarávateľ rozhodne bez akýchkoľvek vopred známych kritérií, aké parametre bude mať súčinnosť zhotoviteľa.

V nadväznosti na uvedené preto žiadame, a to aj s ohľadom na to, že takto určená súčinnosť predstavuje vopred neznámu množinu úkonov, a teda môže zaberať rozsah jednotiek alebo aj desiatok človekodní a ich rozsah by mal byť v čase predkladania ponuky všetkým uchádzačom vopred známy, tieto limitovať jednoznačne (bez možnosti uzatvoriť dodatok) a pre oba spôsoby skončenia zmluvy.

Zároveň žiadame verejného obstarávateľa aby zväžil rozsah množstva prác, resp. prácností úkonov aj s ohľadom na kategóriu incidentov.

Odpoveď:

Zo skúseností verejného obstarávateľa je zrejmé, že dĺžku trvania procesu verejného obstarávania zákaziek (predovšetkým nadlimitných) nie je možné predikovať, nakoľko v prípade takýchto zákaziek môžu byť zo strany záujemcov o zákazku ako aj uchádzačov uplatnené žiadosti o vysvetlenie súťažných podkladov, námietky a pod., ktoré môžu výrazne predĺžiť proces verejného obstarávania, a preto nie je možné, ako požaduje žiadateľ, poskytnutie súčinnosti limitovať poslednými šiestimi mesiacmi pred plánovaným ukončením zmluvy, ktorá je predmetom tohto verejného obstarávania.

Rozsah primeranej súčinnosti (obdobie a počet hodín konzultácie) pri prechode na nového zhotoviteľa je daný, nedá sa však jednoznačne vopred určiť, v akom štádiu rozpracovania diela, alebo poskytovania služieb dôjde k predčasnému ukončeniu zmluvy. Preto je v čl. 7 ods. 2 zmluvy uvedená „primeraná súčinnosť“ a „najmä v oblasti“.

Verejný obstarávateľ má za to, že v článku 7 ods. 2 jasne stanovil rozsah služieb poskytovaných v rámci poskytovanej súčinnosti, konkrétne „minimálne 40 (štyridsať) hodín konzultácií a ďalších

činností/úkonov v súlade s ods. 4 tohto článku Zmluvy za kalendárny mesiac“. Ďalej stanovil aj oblasť, v ktorej má byť súčinnosti poskytnutá, cit. Čl. 7 ods. 4 zmluvy:

„4. *Zhotoviteľ sa zaväzuje poskytnúť súčinnosť podľa predchádzajúceho odseku tohto článku Zmluvy, najmä v oblasti:*

- a) *podpory a prípravy verejného obstarávania za účelom vysúťaženia nového zhotoviteľa/poskytovateľa (najmä vo forme konzultácií zo strany Zhotoviteľa),*
- b) *nevyhnutnej podpory nového zhotoviteľa/poskytovateľa po podpise novej zmluvy (najmä vo forme zaškolenia zamestnancov nového zhotoviteľa/poskytovateľa),*
- c) *konkrétnych konzultácií vzťahujúcim sa k Dielu, a to aj po uplynutí platnosti a účinnosti tejto Zmluvy.“*

Možnosť uzavrieť dodatok je uvedená z dôvodu, aby sa pri predčasnom skončení Zmluvy zmluvné strany mohli dohodnúť na presnom rozsahu súčinnosti.

Ďalej v čl. 7 ods. 5 zmluvy sa uvádza, že súčinnosť podľa článku 7 zmluvy je súčasťou Ceny diela. V zmysle uvedeného má každý uchádzač možnosť svoje náklady na poskytnutie súčinnosti zahrnúť do ceny diela.

Predmetné ustanovenia zmluvy sú uvedené aj v obdobných zmluvách iných objednávateľov a vychádzajú z usmernení Ministerstva investícií, regionálneho rozvoja a informatizácie, ktoré sú určené pre zákazky obdobného charakteru ako je predmet zákazky.

Otázka č. 5

Vo vzťahu k odstraňovaniu väd a incidentov žiadame verejného obstarávateľa aby tieto odlišil nielen pojmovo, ale aj vo vzťahu k sankciám za ich neodstránenie, nakoľko podľa predloženého návrhu zmluvy určil nasledovné.

Objednávateľ bez zbytočného odkladu po zistení vady uplatní písomnú reklamáciu, ku ktorej je Zhotoviteľ povinný písomne sa vyjadriť najneskôr do 3 (troch) pracovných dní odo dňa jej doručenia. Ak sa v tejto lehote Zhotoviteľ k reklamácií nevyjadří, má sa za to, že s opodstatnenosťou reklamácie súhlasí. Oprávnené reklamované vadné plnenie je Zhotoviteľ povinný bezplatne odstrániť v lehote podľa dohody Zmluvných strán, ktorá nesmie byť kratšia ako 4 (štyri) pracovné dni.

Pričom v článku 13 bod 12 písm. f) sa ustanovuje sankcia vo výške 0,25 % z mesačnej ceny za Paušálne služby v prípade, ak nebude vada alebo incident odstránená v lehote (reakčnej dobe) podľa ods. 3.3.1. Prílohy č. 1.

Vzhľadom na to, že zmluva určuje pre odstránenie väd iný postup a iné lehoty, ako príloha č. 1 žiadame sankciu v tomto znení vo vzťahu k neodstráneniu vady vypustiť, a to aj s ohľadom na skutočnosť, že podľa odseku 4 tohto článku má Objednávateľ nárok na odstúpenie od zmluvy v prípade neodstránenia vady.

Odpoveď:

Verejný obstarávateľ v čl. 13 ods. 12 písm. f) zmluvy vypúšťa slovo „vada“. V dôsledky tejto zmeny upraví súťažné podklady a formuláre a zverejní ich aktualizované znenie.

Otázka č. 6

V špecifikácii cenovej ponuky sa naceňujú licencie. Pričom z opisu predmetu zákazky vyplýva, že verejný obstarávateľ preferuje využitie existujúcich GIS licencií, ktoré využíva v rámci rezortu, pričom

uchádzač môže v rámci ponuky navrhnúť aj ich upgrade a rozšírenie. Chápeme správne, že verejný obstarávateľ sítě tieto preferuje ale na ich využití netrvá?

Odpoveď:

Zoznam GIS licencií, ktorými verejný obstarávateľ disponuje je uvedený v odpovedi na dotaz č. 2 žiadosti o vysvetlenie č. 2, zo dňa 19.11.2024 11:26:22.

Áno, chápete to správne, verejný obstarávateľ netrvá na využití existujúcich licencií .