

Obec Drienov, Mierová 1, 082 04 Drienov

Všetkým záujemcom

V Drienove
30.07.2018

VEC

Oznámenie o výsledku vybavenia žiadosti o nápravu k zákazke s názvom „Novostavba 4. triednej materskej školy Drienov, p. č. 763/1, k. ú. Drienov“ (VVO č. 140/2018 zo dňa 17.07.2018 pod č. 9768 – WYP):

Dňa 25.07.2018 bola verejnému obstarávateľovi doručená elektronicky prostredníctvom systému JOSEPHINE žiadosť o nápravu uplatnená podľa § 164 ods. 1 písm. b) zákona č. 343/2015 Z. z. o verejnom obstarávaní a o zmene a doplnení niektorých zákonov (ďalej len „zákon o verejnom obstarávaní“).

V zmysle § 165 ods. 3 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní Vám zasielame oznámenie o výsledku vybavenia žiadosti o nápravu s odôvodnením a uvedením spôsobu a lehoty na vykonanie nápravy.

Vybavenie žiadosti o nápravu:

Obec Drienov, Mierová 1, 082 04 ako verejný obstarávateľ

čiastočne vyhovuje návrhom žiadateľa

uvedeným v žiadosti o nápravu doručenej dňa 25.07.2018

V opise rozhodujúcich skutočností a označení dôkazov v žiadosti o nápravu bolo uvedené:

1.

Súťažné podklady v časti C. „PRÍLOHY SÚŤAŽNÝCH PODKLADOV“ Príloha č. 4 „Zmluva o dielo“ v Článku 6. Bankové záruky bod 6.1 obsahujú nasledovnú povinnosť pre **zhotoviteľa**:

6.1 „Dodávateľ je povinný najneskôr ku dňu uzatvorenia (podpisu) zmluvy odovzdať objednávateľovi „Bankovú záruku za riadne vykonanie Diela“ (kaučná, výkonová banková záruka) na zabezpečenie riadneho plnenia/splnenia Diela, a to pre prípad, že dodávateľ nebude plniť svoje povinnosti podľa tejto zmluvy a objednávateľovi voči nemu vznikne nárok a/alebo pohľadávka (ďalej v tomto bode len „banková záruka“). Banková záruka bude dodávateľom vystavená v prospech objednávateľa „bez výhrad“ bude vystavená bankou podľa zákona č. 483/2001 Z.z. o bankách v platnom znení, bude obsahovať záväzok, že v lehote 15 dní po doručení písomnej žiadosti objednávateľa na zaplatenie, zaplatí banka akúkoľvek sumu až do výšky 20% z ceny Diela bez DPH v období medzi prevzatím Staveniska a podpisom Preberacieho protokolu. Objednávateľ je oprávnený použiť bankovú záruku alebo jej časť v prípade, ak dodávateľ poruší/nesplní niektorú svoju zmluvnú povinnosť, nesplní povinnosť uhradiť peňažné záväzky vrátane zmluvných pokút a sankcií za nedodržanie/nesplnenie/porušenie zmluvných povinností, najmä/ale nie výlučne vo veciach vyhradenej kvality Diela, termínu riadneho dokončenia Diela a/alebo nedodržanie termínu na odstránenie zistených nedorobkov a väd Diela v čase jeho plnenia zo strany dodávateľa, po zdokladovaní ich preukázateľnosti a vopred písomnom upozornení dodávateľa, ktorý si svoj záväzok nesplní ani v primeranej lehote na nápravu. V prípade využitia bankovej záruky> alebo jej časti objednávateľom, bude dodávateľ bez zbytočného odkladu povinný doplniť bankovú záruku do plnej

výšky', t.j. 20 % z ceny Diela bez DPH, a to najneskôr do 15 dní od doručenia výzvy objednávateľa na jej doplnenie. V prípade riadneho ukončenia zmluvy sa banková záruka vráti dodávateľovi do 30 dní po odovzdaní a prevzatí ukončeného Diela. Banková záruka musí trvať počas celej doby platnosti tejto zmluvy uvedenej v Článku 20, bodu 20.2 a nesmie byť po uvedení doby odvolateľná. “

Danú časť súťažných podkladov, ktorá obsahuje vyššie uvedenú povinnosť v bode 6.1 Článku 6. predmetnej zmluvy o dielo považujeme za diskriminačnú a zároveň za takú, ktorá má vplyv na účasť uchádzačov v predmetnom verejnom obstarávaní a to z nasledovných dôvodov:

Stanovenie požiadavky poskytnúť kaučnú, výkonovú záruku najneskôr ku dňu uzatvorenia (podpisu) zmluvy o dielo je diskriminačné hlavne pre cieľ, ktorý má záruka plniť.

V zmysle Článku 6 bod 6.1 má **kaučná, výkonová záruka slúžiť na zabezpečenie riadneho plnenia/splnenia Diela**, a to pre prípad, že dodávateľ nebude plniť svoje povinnosti podľa tejto zmluvy a objednávateľovi voči nemu vznikne nárok a/alebo pohľadávka. Objednávateľ je oprávnený použiť bankovú záruku alebo jej časť v prípade, ak dodávateľ poruší/nesplní niektorú svoju zmluvnú povinnosť, nesplní povinnosť uhradiť peňažné záväzky vrátane zmluvných pokút a sankcií za nedodržanie/nesplnenie/porušenie zmluvných povinností, najmä/ale nie výlučne vo veciach vyhradenej kvality Diela, termínu riadneho dokončenia Diela a/alebo nedodržanie termínu na odstránenie zistených nedorobkov a väd Diela v čase jeho plnenia zo strany dodávateľa, po zdokladovaní ich preukázateľnosti a vopred písomnom upozornení dodávateľa, ktorý si svoj záväzok nesplní ani v primeranej lehote na nápravu.

V zmysle Článku 6 bod 6.1 banková záruka bude dodávateľom vystavená v prospech objednávateľa „bez výhrad“, bude vystavená bankou podľa zákona č. 483/2001 Z.z. o bankách v platnom znení, bude obsahovať záväzok, že v lehote 15 dní po doručení písomnej žiadosti objednávateľa na zaplatenie, zaplatí banka akúkoľvek sumu až do výšky 20% z ceny Diela bez DPH **v období medzi prevzatím Staveniska a podpisom Preberacieho protokolu.**

V zmysle zmluvy o dielo Článok 4 bod 4.3 je Dodávateľ povinný **prevziať Stavenisko od objednávateľa najneskôr do siedmich (7) kalendárnych dní odo dňa písomného doručenia "Výzvy na prevzatie Staveniska", ktorá bude dodávateľovi zaslaná objednávateľom.** O odovzdaní a prevzatí Staveniska spíšu Zmluvné strany zápis. V zmysle bodu 4.4 Článku 4 je Dodávateľ povinný začať s výkonom stavebných prác na zhotovenie Diela najneskôr do siedmich (7) kalendárnych dní odo dňa prevzatia Staveniska, pokiaľ si objednávateľ s dodávateľom písomne nedohodnú iný termín začatia prác.

V zmysle zmluvy o dielo Článok 20 bod 20.1 je uvedené:

*20.1 Zmluva nadobudne platnosť dňom jej podpisu oprávnenými zástupcami Zmluvných strán. Táto zmluva podlieha zverejneniu v súlade s § 5a Zákona č. 211/2000 Z. z. o slobodnom prístupe k informáciám v platnom znení, pričom Zmluva nadobúda účinnosť dňom po splnení odkladacej podmienky. Odkladacou podmienkou nadobudnutia účinnosti zmluvy je právoplatné ukončenie administratívnych a iných kontrol súvisiacich/vyžadovaných/podmienovaných RO pre realizáciu projektu. **O splnení odkladacej podmienky poslednej v poradí je objednávateľ povinný písomne informovať dodávateľa najneskôr pätnásť (15) kalendárnych dní pred zaslaním Výzvy na prevzatie Staveniska podľa Článku 4, bodu 4.3 tejto zmluvy. Táto zmluva nadobudne účinnosť dňom doručenia predmetného oznámenia.** Všetky počítania hmotno-právnych lehôt medzi objednávateľom a dodávateľom, ako aj ďalšie právne skutočnosti zakladajúce, zrušujúce a meniace vzájomné práva a povinnosti medzi zmluvnými stranami sa právne odvíjajú od momentu účinnosti tejto zmluvy.*

Z uvedeného vyplýva, že kaučná, výkonová záruka má slúžiť na zabezpečenie plnenia realizácie. Uchádzač/zhotoviteľ však začne dielo plniť/realizovať až po podpise zmluvy o dielo, po nadobudnutí účinnosti zmluvy o dielo, ku ktorej dôjde až po splnení odkladacej podmienky a následne až po odovzdaní a prevzatí staveniska.

Z uvedeného je zrejmé, že požiadavka na čas zloženia kaučnej, výkonovej záruky „najneskôr ku dňu uzatvorenia (podpisu) zmluvy“ je v danej časti súťažných podkladov (C) uvedená diskriminačne hlavne z dôvodu, že v lehote „najneskôr ku dňu uzatvorenia (podpisu) zmluvy“ a až do odovzdania a prevzatia staveniska, kedy nie je reálne možné predmet zmluvy realizovať, by poskytnutá kaučná, výkonová záruka nebola poskytnutá na účel, na ktorý aj v zmysle zmluvných podmienok má slúžiť.

Diskrimináciu požiadavky na predloženie kaučnej, ikonovej záruky vidíme aj v tom, že nie je umožnená aj iná forma zabezpečenia plnenia predmetu zákazky ako je poskytnutie kaučnej, výkonovej záruky formou bankovej záruky.

Máme za to, že sú aj iné formy poskytnutia kaučnej, výkonovej záruky, ktoré by splnili rovnaký účel ako je banková záruka, ako napríklad zloženie finančných prostriedkov na účet verejného objednávateľa zabezpečujúca kaučnú, výkonovú záruku.

Preto je diskriminačné, ak verejný obstarávateľ v časti C. „PRÍLOHY SÚŤAŽNÝCH PODKLADOV“ Príloha č. 4 „Zmluva o dielo“ v Článku 6. Bankové záruky neuviedol aj inú možnosť poskytnutia kaučnej, výkonovej záruky.

2

Ďalším diskriminačným prvkom v postupe verejného obstarávateľa je neprimerane stanovená výška požadovanej kaučnej, výkonovej záruky. Verejný obstarávateľ požaduje zloženie kaučnej, výkonovej záruky vo výške 20% z ceny diela bez DPH.

Požiadavka kaučnej, výkonovej záruky v stanovenej výške je neprimerane neobvyklá a vymyká sa bežným obchodným zvyklostiam, kedy je obvyklé, aby kaučná, výkonová záruka bola požadovaná vo výške 5 % z hodnoty diela.

Ak sa vezme do úvahy predpoklad realizácie diela 15 mesiacov, kedy by mala byť kaučná, výkonová záruka v hodnote 20% z ceny diela bez DPH zložená objednávateľovi, má to určite podstatný vplyv na cenu predmetu zákazky.

Výška požadovanej realizačnej záruky je neprimeraná k predmetu zákazky a k jeho predpokladanej hodnote, preto považujeme jej stanovenie za diskriminačné a odradzujúce od účasti vo verejnom obstarávaní.

3.

Súťažné podklady v časti A.1 časť 29 bod 29.3.3 obsahujú nasledovnú povinnosť pre úspešného uchádzača v rámci poskytnutia riadnej súčinnosti potrebnej na uzavretie zmluvy:

„29.3.3 Zloženie zmluvnej zábezpeky podľa pokynov uvedených v Zmluve o dielo.“

Danú časť súťažných podkladov, ktorá obsahuje vyššie uvedenú povinnosť v bode 29.3.3 časti 29 predmetných súťažných podkladov považujeme za diskriminačnú a zároveň za takú, ktorá má vplyv na účasť uchádzačov v predmetnom verejnom obstarávaní a to z nasledovných dôvodov:

Stanovenie požiadavky poskytnúť kaučnú, výkonovú záruku v rámci poskytnutia súčinnosti potrebnej na uzavretie zmluvy je diskriminačné hlavne pre cieľ, ktorý má záruka plniť.

V zmysle Článku 6 bod 6.1 zmluvy o dielo má **kaučná, výkonová záruka slúžiť na zabezpečenie riadneho plnenia/splnenia Diela**, a to pre prípad, že dodávateľ nebude plniť svoje povinnosti podľa tejto zmluvy a objednávateľovi voči nemu vznikne nárok a/alebo pohľadávka. Objedávateľ je oprávnený použiť bankovú záruku alebo jej časť v prípade, ak dodávateľ poruší/nesplní niektorú svoju zmluvnú povinnosť, nesplní povinnosť uhradiť

peňažné záväzky vrátane zmluvných pokút a sankcií za nedodržanie/nesplnenie/porušenie zmluvných povinností, najmä/ale nie výlučne vo veciach vyhradenej kvality Diela, termínu riadneho dokončenia Diela a/alebo nedodržanie termínu na odstránenie zistených nedorobkov a väd Diela v čase jeho plnenia zo strany dodávateľa, po zdokladovaní ich preukázateľnosti a vopred písomnom upozornení dodávateľa, ktorý si svoj záväzok nesplní ani v primeranej lehote na nápravu.

V zmysle Článku 6 bod 6.1 zmluvy o dielo banková záruka bude dodávateľom vystavená v prospech objednávateľa „bez výhrad“, bude vystavená bankou podľa zákona č. 483/2001 Z.z. o bankách v platnom znení, bude obsahovať záväzok, že v lehote 15 dní po doručení písomnej žiadosti objednávateľa na zaplatenie, zaplatí banka akúkoľvek sumu až do výšky 20% z ceny Diela bez DPH v období medzi prevzatím Staveniska a podpisom Preberacieho protokolu.

V zmysle zmluvy o dielo Článok 4 bod 4.3 je Dodávateľ povinný **prevziať Stavenisko od objednávateľa najneskôr do siedmich (7) kalendárnych dní odo dňa písomného doručenia "Výzvy" na prevzatie Staveniska**, ktorá bude dodávateľovi zaslaná objednávateľom. O odovzdaní a prevzatí Staveniska spíšu Zmluvné strany zápis. V zmysle bodu 4.4 Článku 4 je Dodávateľ povinný začať s výkonom stavebných prác na zhotovenie Diela najneskôr do siedmich (7) kalendárnych dní odo dňa prevzatia Staveniska, pokiaľ si objednávateľ s dodávateľom písomne nedohodnú iný termín začatia prác.

V zmysle zmluvy o dielo Článok 20 bod 20.1 je uvedené:

- 20.1 *Zmluva nadobudne platnosť dňom jej podpisu oprávnenými zástupcami Zmluvných strán. Táto zmluva podlieha zverejneniu v súlade s § 5a Zákona č. 211/2000 Z. z. o slobodnom prístupe k informáciám v platnom znení, pričom Zmluva nadobúda účinnosť dňom po splnení odkladacej podmienky. Odkladacou podmienkou nadobudnutia účinnosti zmluvy je právoplatné ukončenie administratívnych a iných kontrol súvisiacich/vyžadovaných/podmienенých RO pre realizáciu projektu. O splnení odkladacej podmienky poslednej v poradí je objednávateľ povinný písomne informovať dodávateľa najneskôr pätnásť (15) kalendárnych dní pred zaslaním Výzvy na prevzatie Staveniska podľa Článku 4, bodu 4.3 tejto zmluvy. Táto zmluva nadobudne účinnosť dňom doručenia predmetného oznámenia. Všetky počítania hmotno-právnych lehôt medzi objednávateľom a dodávateľom, ako aj ďalšie právne skutočnosti zakladajúce, zrušujúce a meniace vzájomné práva a povinnosti medzi zmluvnými stranami sa právne odvíjajú od momentu účinnosti tejto zmluvy.*

Z uvedeného vyplýva, že kaučná. výkonová záruka má slúžiť na zabezpečenie plnenia realizácie. Uchádzač/zhotoviteľ však začne dielo plniť/realizovať až po podpise zmluvy o dielo, po nadobudnutí účinnosti zmluvy o dielo, ku ktorej dôjde až po splnení odkladacej podmienky a následne až po odovzdaní a prevzatí staveniska.

Z uvedeného je zrejmé, že požiadavka na čas zloženia kaučnej, výkonovej záruky „v rámci poskytnutia riadnej súčinnosti potrebnej na uzavretie zmluvy“¹ je v danej časti súťažných podkladov (A.1) uvedená diskriminačné hlavne z dôvodu, že v lehote „v rámci poskytnutia riadnej súčinnosti potrebnej na uzavretie zmluvy“ a až do odovzdania a prevzatia staveniska, kedy nie je reálne možné predmet zmluvy realizovať, by poskytnutá kaučná, výkonová záruka nebola poskytnutá na účel, na ktorý aj v zmysle zmluvných podmienok má slúžiť.

Súčasne je táto požiadavka na čas zloženia kaučnej, výkonovej záruky „v rámci poskytnutia riadnej súčinnosti potrebnej na uzavretie zmluvy“ proti princípu hospodárnosti a efektívnosti verejného obstarávania, keď úspešný uchádzač znáša zvýšené náklady na kaučnú, výkonovú záruku aj v čase medzi zložením kaučnej, výkonovej záruky „v rámci poskytnutia riadnej súčinnosti potrebnej na uzavretie zmluvy“ a až do odovzdania a prevzatia staveniska, kedy nie je reálne možné predmet zmluvy realizovať, by poskytnutá kaučná, výkonová záruka nebola poskytnutá na účel, na ktorý aj v zmysle zmluvných podmienok má slúžiť.

Nakoľko časť súťažných podkladov týkajúca sa podmienok poskytnutia súčinnosti potrebnej na uzavretie zmluvy a zmluvných podmienok viažucich sa k požiadavke na výkonnostnú záruku je na základe vyššie uvedených dôvodov a skutočností diskriminačná a nevhodná s vplyvom na výsledok verejného obstarávania a uplatnením uvedených podmienok poskytnutia súčinnosti zmluvy o dielo potrebnej na podpis zmluvy a zmluvných podmienok dochádza tak k porušovaniu princípu nediskriminácie, hospodárnosti a efektívnosti a dochádza tak k obmedzeniu riadnej hospodárskej súťaže a tým k porušeniu základných práv a právom chránených záujmov uchádzačov a našej spoločnosti na riadnu a spravodlivú hospodársku súťaž, domáhame sa zjednania nápravy v danom postupe zadávania zákazky oprávneným podaním tejto žiadosti o nápravu.

Dôkaz:

Súťažné podklady, C. „PRÍLOHY SÚŤAŽNÝCH PODKLADOV“ Príloha č. 4

Zmluva o dielo“.

Súťažné podklady časti A.1 POKYNY PRE VYPRACOVANIE PONUKY časť 29

I. Návrh na vybavenie žiadosti o nápravu:

Žiadateľ na základe vyššie uvedených skutočností žiada verejného obstarávateľa, aby v rámci vybavenia oprávnenej žiadosti o nápravu zjednal nápravu tým, že:

Upraví súťažné podklady v časti „C. PRÍLOHY SÚŤAŽNÝCH PODKLADOV“ Príloha č. 4 „Zmluva o dielo“ v častiach týkajúcich sa požiadavky na moment poskytnutia kaučnej, výkonovej záruky tak, aby dané zmluvné podmienky boli určené nasledovne:

- požiadavka poskytnutia kaučnej, výkonovej záruky bola stanovená k momentu odovzdania staveniska, nie v čase uzatvorenia (podpisu) zmluvy o dielo
- umožňuje sa zloženie kaučnej, výkonovej záruky aj formou zloženia finančných prostriedkov na účet verejného obstarávateľa, na ktorú sa vzťahujú rovnaké podmienky jej uplatnenia ako v prípade poskytnutia bankovej záruky
- kaučná, výkonová záruka bola znížená a stanovená v primeranej výške so zohľadnením predpokladanej hodnoty zákazky a so zohľadnením spôsobu možnosti vystavenia faktúr za časti vykonaných stavebných prác v rámci plnenia predmetu zákazky - zhotovenia diela a splatnosti faktúr.

Upraví súťažné podklady v časti A.1 POKYNY PRE VYPRACOVANIE PONUKY časť 29 v častiach týkajúcich sa požiadavky na moment poskytnutia kaučnej, výkonovej záruky tak, aby dané podmienky boli určené nasledovne:

- požiadavka poskytnutia kaučnej, výkonovej záruky bola stanovená k momentu odovzdania staveniska, nie v čase poskytnutia súčinnosti potrebnej na uzavretie zmluvy

Výsledok vybavenia žiadosti o nápravu:

A. Požiadavky na úpravu súťažných podkladov v časti „C. PRÍLOHY SÚŤAŽNÝCH PODKLADOV“ Príloha č. 4 „Zmluva o dielo“:

1. Verejný obstarávateľ **č i a s t o ě n e v y h o v u j e** požiadavke žiadateľa na úpravu poskytnutia kaučnej, výkonovej záruky tak, aby bola stanovená k momentu odovzdania staveniska, nie v čase uzatvorenia (podpisu) zmluvy o dielo .

Odôvodnenie:

Verejný obstarávateľ vyžaduje predloženie zmluvnej zábezpeky v čase poskytnutia súčinnosti z dôvodu, že predmet zákazky je financovaný z nenávratného finančného príspevku z EŠIF a verejný obstarávateľ chce minimalizovať riziká súvisiace s riadnym plnením zmluvy ešte vo fáze pred jej samotným podpisom. Verejný obstarávateľ potrebuje zabezpečiť garanciu riadneho plnenia zmluvy o dielo už v momente jej uzavretia. Verejný obstarávateľ si preto v tejto súvislosti dovoľuje zdôrazniť, že v prípade zlyhania úspešného uchádzača už ako dodávateľa (t.j. v prípade, ak by úspešný uchádzač ako dodávateľ neposkytol zmluvnú zábezpeku k momentu odovzdania staveniska), nemôže zabezpečiť nového dodávateľa inak, ako novým verejným obstarávaním. Pred samotným vyhlásením nového verejného obstarávania by sa však musel verejný obstarávateľ vysporiadať s odstúpením od zmluvy o dielo uzatvorenej s úspešným uchádzačom. Tento postup však predstavuje pre verejného obstarávateľa vážne riziko dodržania časového harmonogramu realizácie hlavnej aktivity projektu v súlade s podmienkami uvedenými v zmluve o poskytnutí nenávratného finančného príspevku. Nepredloženie dôkazu o zložení zmluvnej zábezpeky úspešným uchádzačom v čase poskytnutia súčinnosti umožňuje verejnemu obstarávateľovi, v súlade so zákonom o verejnom obstarávaní, vyzvať na poskytnutie súčinnosti uchádzača, ktorý sa umiestnil na druhom a v prípade potreby aj na treťom mieste v poradí a takýmto spôsobom konať v súlade s princípom hospodárnosti a efektívnosti.

Napriek vyššie uvedenému však verejný obstarávateľ zohľadnil aj argumentáciu žiadateľa uvedenú v žiadosti o nápravu vo vzťahu k momentu nadobudnutia účinnosti zmluvy o dielo. V tejto súvislosti verejný obstarávateľ chce poukázať na skutočnosť, že k výzve na súčinnosť k podpisu zmluvy o dielo dôjde až po doručení kladného výsledku druhej ex-ante kontroly verejného obstarávania poskytovateľom nenávratného finančného príspevku, ktorá sa vykonáva vo fáze pred samotným podpisom zmluvy o dielo. Na základe uvedeného má verejný obstarávateľ za to, že požiadavka na preukázanie zloženia zmluvnej zábezpeky v čase poskytnutia súčinnosti nie je diskriminačná v kontexte potreby zabezpečenia riadneho plnenia zmluvy o dielo. Verejný obstarávateľ ako Objednávateľ je oprávnený použiť zmluvnú zábezpeku na účely úhrady nárokov Objednávateľa, vrátane zmluvných pokút, ktoré súvisia s porušovaním povinností dodávateľa už vo fáze prípadného neprevzatia staveniska v lehote stanovenej v zmluve o dielo (viď. Čl. 15 sankcie bod 15.1 ods. ii).

Časový úsek, ktorý uplynie medzi poskytnutím súčinnosti a odovzdaním staveniska nepredstavuje pre uchádzačov skutočnosť, ktorou by došlo k porušovaniu princípu nediskriminácie, hospodárnosti a efektívnosti a k obmedzeniu riadnej hospodárskej súťaže a tým k porušeniu základných práv a právom chránených záujmov uchádzačov a žiadateľa na riadnu a spravodlivú hospodársku súťaž.

Pre jednoznačné zadefinovanie dotknutého ustanovenia zmluvy o dielo verejný obstarávateľ sa rozhodol upraviť znenie článku 20 bod. 20.1 zmluvy o dielo.

Spôsob a lehoty vykonania nápravy:

Verejný obstarávateľ v deň odoslania tohto písomného vybavenia žiadosti o nápravu, ktorú zašle žiadateľovi a všetkým známym záujemcom prostredníctvom systému JOSEPHINE zverejní nový verejný dokument v systéme JOSEPHINE – upravenú Prílohu č. 4 zmluvy o dielo s vykonanými zmenami v znení Článku 20 bod 20.1 záväzného formulára zmluvy o dielo, kde sa nahrádza pôvodný text novým textom (zmeny budú vykonané formou sledovania zmien) a to nasledovne:

Namiesto:

~~20.1 — Zmluva nadobudne platnosť dňom jej podpisu oprávnenými zástupcami Zmluvných strán. Táto zmluva podlieha zverejneniu v súlade s § 5a Zákona č. 211/2000 Z. z. o slobodnom prístupe k informáciám v platnom znení, pričom Zmluva nadobúda účinnosť dňom po splnení odkladacej~~

~~podmienky. Odkladacou podmienkou nadobudnutia účinnosti zmluvy je právoplatné ukončenie administratívnych a iných kontrol súvisiacich/vyžadovaných/podmienených RO pre realizáciu projektu. O splnení odkladacej podmienky poslednej v poradí je objednávateľ povinný písomne informovať dodávateľa najneskôr pätnásť (15) kalendárnych dní pred zaslaním Výzvy na prevzatie Staveniska podľa Článku 4, bodu 4.3 tejto zmluvy. Táto zmluva nadobudne účinnosť dňom doručenia predmetného oznámenia. Všetky počítania hmotno-právnych lehôt medzi objednávateľom a dodávateľom, ako aj ďalšie právne skutočnosti zakladajúce, zrušujúce a meniace vzájomné práva a povinnosti medzi zmluvnými stranami sa právne odvíjajú od momentu účinnosti tejto zmluvy.~~

má byť:

„20.1 Táto zmluva nadobúda platnosť dňom podpisu obidvomi zmluvnými stranami a účinnosť nadobúda dňom nasledujúcim po dni jej zverejnenia na webovom sídle objednávateľa.“

2. Verejný obstarávateľ **vyhovuje** požiadavke žiadateľa na umožnenie zloženie kaučnej, výkonovej záruky aj formou zloženia finančných prostriedkov na účet verejného obstarávateľa, na ktorú sa vzťahujú rovnaké podmienky jej uplatnenia ako v prípade poskytnutia bankovej záruky .

Odôvodnenie:

Verejný obstarávateľ uznáva žiadosť o nápravu ako oprávnenú.

Spôsob a lehoty vykonania nápravy:

Verejný obstarávateľ v deň odoslania tohto písomného vybavenia žiadosti o nápravu, ktorú zašle žiadateľovi a všetkým známym záujemcom prostredníctvom systému JOSEPHINE zverejní nový verejný dokument prostredníctvom systému JOSEPHINE – upravenú prílohu č. 4 SP Zmluva o dielo s vykonanými zmenami v znení Článku 6 zmluvy o dielo, kde sa nahrádza pôvodný text novým textom a to vrátane všetkých súvisiacich zmien v záväznom formulári zmluvy o dielo (zmeny budú vykonané formou sledovania zmien):

Namiesto:

Článok 6 Bankové záruky

~~6.1 Dodávateľ je povinný najneskôr ku dňu uzatvorenia (podpisu) zmluvy odovzdať objednávateľovi „Bankovú záruku za riadne vykonanie Diela“ (kaučná, výkonová banková záruka) na zabezpečenie riadneho plnenia/splnenia Diela, a to pre prípad, že dodávateľ nebude plniť svoje povinnosti podľa tejto zmluvy a objednávateľovi voči nemu vznikne nárok a/alebo pohľadávka (ďalej v tomto bode len „banková záruka“). Banková záruka bude dodávateľom vystavená v prospech objednávateľa „bez výhrad“, bude vystavená bankou podľa zákona č. 483/2001 Z.z. o bankách v platnom znení, bude obsahovať záväzok, že v lehote 15 dní po doručení písomnej žiadosti objednávateľa na zaplatenie, zaplatí banka akúkoľvek sumu až do výšky 20% z ceny Diela bez DPH v období medzi prevzatím Staveniska a podpisom Preberacieho protokolu. Objednávateľ je oprávnený použiť bankovú záruku alebo jej časť v prípade, ak dodávateľ poruší/nesplní niektorú svoju zmluvnú povinnosť, nesplní povinnosť uhradiť peňažné záväzky vrátane zmluvných pokút a sankcií za nedodržanie/nesplnenie/porušenie zmluvných povinností, najmä/ale nie výlučne vo veciach vyhradenej kvality Diela, termínu riadneho dokončenia Diela a/alebo nedodržanie termínu na odstránenie zistených nedorobkov a väd Diela v čase jeho plnenia zo strany dodávateľa, po zdokladovaní ich preukázateľnosti a vopred písomnom upozornení dodávateľa, ktorý si svoj záväzok nesplní ani v primeranej lehote na nápravu. V prípade využitia bankovej záruky alebo jej časti objednávateľom, bude dodávateľ bez zbytočného odkladu povinný doplniť bankovú záruku do plnej výšky, t.j. 20 % z ceny Diela bez DPH, a to najneskôr do 15 dní od doručenia výzvy objednávateľa na jej doplnenie. V prípade riadneho ukončenia zmluvy sa banková záruka vráti~~

~~dodávateľovi do 30 dní po odovzdaní a prevzatí ukončeného Diela. Banková záruka musí trvať počas celej doby platnosti tejto zmluvy uvedenej v Článku 20, bodu 20.2 a nesmie byť po uvedení doby odvolateľná.~~

má byť:

Článok 6

Zmluvná zábezpeka

Objednávateľ požaduje zmluvnú (realizačnú) zábezpeku vo výške 15 % z celkovej ceny Diela bez DPH a to jedným zo spôsobov ďalej uvedených ako zábezpeku na zhotovenie Diela, ktorá je predmetom Zmluvy. Objednávateľ je oprávnený všetky uplatnené zmluvné pokuty a náhrady škody, na ktorých sa zmluvné strany v tejto Zmluve dohodli, jednostranne započítať proti akejkoľvek pohľadávke Dodávateľa a proti akejkoľvek časti ceny diela. Dôvodom pre zmluvnú (realizačnú) zábezpeku je ochrániť Objednávateľa pred škodami a stratou príležitosti získať nenávratný finančný príspevok v prípade, že Dodávateľ nedodá Dielo, resp. nedodá ho úplne a včas. V týchto prípadoch by totiž objednávatel ako verejný obstarávateľ s veľmi veľkou pravdepodobnosťou nestihol vyčerpať nenávratný finančný príspevok.

6.1 Zábezpeka musí byť zložená pred podpisom zmluvy a doklad o jej zložení tvorí prílohu Zmluvy.

6.2 Spôsoby zloženia zábezpeky:

6.2.1 Poskytnutím bankovej záruky za dodávateľa alebo

6.2.2 Zložením finančných prostriedkov na bankový účet objednávatel'a

6.3 Podmienky zloženia zmluvnej (realizačnej) zábezpeky poskytnutím bankovej záruky za uchádzača

6.3.1 Poskytnutie bankovej záruky sa riadi ustanoveniami § 313 až § 322 zákona č. 513/1991 Zb. Obchodného zákonníka.

6.3.2 Banková záruka musí byť poskytnutá vo výške najmenej 15% celkovej ceny Diela bez DPH a vydaná najmenej na dobu realizácie Diela.

6.3.3 Banková záruka môže byť vystavená bankou so sídlom v Slovenskej republike, pobočkou zahraničnej banky v Slovenskej republike alebo zahraničnou bankou. V prípade zahraničnej banky je potrebné doložiť aj bankovú záruku v pôvodnom jazyku aj úradne overený preklad do jazyka slovenského.

6.3.4 V bankovej záruke (záručná listina) musí banka písomne vyhlásiť, že neodvolateľne a bez akýchkoľvek námietok na prvú výzvu uspokojí Objednávateľa uhradením peňažnej sumy alebo peňažných súm v akejkoľvek výške, ktorých celková výška neprekročí peňažnú sumu, ktorú Objednávateľ požaduje ako Zábezpeku na vykonanie Diela v prípade, ak Zhotoviteľ porušuje svoje záväzky vyplývajúce mu zo Zmluvy a všeobecne záväzných právnych predpisov. V bankovej záruke musí byť uvedené, že banka sa zaväzuje do 15 dní po doručení výzvy Objednávateľa na zaplatenie, zaplatiť vzniknutú pohľadávku na účet Objednávateľa uvedený v záhlaví zmluvy.

6.3.5 V prípade využitia bankovej záruky alebo jej časti objednávatel'om, bude dodávateľ bez zbytočného odkladu povinný doplniť bankovú záruku do plnej výšky, t.j. 15 % z ceny Diela bez DPH, a to najneskôr do 15 dní od doručenia výzvy objednávatel'a na jej doplnenie. V prípade riadneho ukončenia zmluvy sa banková záruka vráti dodávateľovi do 30 dní po odovzdaní a prevzatí ukončeného Diela. Banková záruka musí trvať počas celej doby platnosti tejto zmluvy uvedenej v Článku 20, bodu 20.2 a nesmie byť po uvedení doby odvolateľná.

6.4 Podmienky zloženia realizačnej zábezpeky zložením finančných prostriedkov na bankový účet verejného obstarávateľa:

6.4.1 Finančné prostriedky musia byť v čase podpisu zmluvy pripísané na bezúročný účet Objednávateľa uvedený v záhlaví zmluvy v sume 15 % z celkovej ceny Diela bez DPH. Ako variabilný symbol uvedie uchádzač svoje IČO.

- 6.4.2 Doba platnosti realizačnej zábezpeky formou zloženia finančných prostriedkov na účet Objednávateľa musí trvať počas celej doby platnosti tejto zmluvy uvedenej v Článku 20, bodu 20.2.
- 6.4.3 Objednávateľ je bez potreby akéhokoľvek ďalšieho právneho úkonu oprávnený použiť zábezpeku na účely úhrady nárokov Objednávateľa, vrátane zmluvných pokút, náhrady škody, úrokov z omeškania, ktoré mu vznikli v súvislosti s porušením povinností Zhotoviteľa pri realizácii Diela podľa tejto zmluvy.
- 6.4.4 V prípade využitia realizačnej zábezpeky alebo jej časti objednávatelom, bude dodávateľ bez zbytočného odkladu povinný doplniť realizačnú zábezpeku do plnej výšky, t.j. 15 % z ceny Diela bez DPH, a to najneskôr do 15 dní od doručenia výzvy objednávatel'a na jej doplnenie.
- 6.4.5 V prípade riadneho ukončenia zmluvy sa realizačná zábezpeka vráti dodávateľovi do 30 dní po odovzdaní a prevzatí ukončeného Diela a to na účet dodávateľa, č.ú.: IBAN: SK/doplň uchádzač/

3. Verejný obstarávateľ **v y h o v u j e** požiadavke žiadateľa na zníženie kaučnej, výkonovej záruky a aby bola znížená a stanovená v primeranej výške so zohľadnením predpokladanej hodnoty zákazky a so zohľadnením spôsobu možnosti vystavenia faktúr za časti vykonaných stavebných prác v rámci plnenia predmetu zákazky - zhotovenia diela a splatnosti faktúr.

Odôvodnenie:

Verejný obstarávateľ uznáva žiadosť o nápravu ako oprávnenú.

Verejný obstarávateľ pri koncipovaní zmluvných podmienok prihliadal na aktuálne trhové podmienky a potreby mať upravené sankčné mechanizmy zaručujúce plnenie dodávateľa. Verejný obstarávateľ nemá inú možnosť domáhať sa dodržiavania zmluvných práv a povinností dodávateľa ako uplatnením sankčných mechanizmov. Pre zabezpečenie plnenia sa preto rozhodol využiť aj mechanizmus výkonnostnej záruky, ktorý stanovil s prihliadnutím na objem, náročnosť a dôležitosť realizácie plnenia. Výška 20% zmluvnej zábezpeky je podľa verejného obstarávateľa primeraná. Verejný obstarávateľ si dovoľí zdôrazniť, že nemôže v prípade zlyhania úspešného uchádzača zabezpečiť nového dodávateľa inak, ako cez verejné obstarávanie. Zlyhanie však v skutočnosti bude znamenať, že si celý projekt bude musieť verejný obstarávateľ uhradiť z vlastných prostriedkov z dôvodu nedodržania podmienok zmluvy o poskytnutí nenávratného finančného prostriedku. V prípade nedostavania stavby podľa stanoveného harmonogramu (celková realizácia diela uvedená v zmluve o dielo) verejnému obstarávateľovi hrozí vysoké riziko udelenia korekcie pre nedodržania zadávacích a zmluvných podmienok.“

Verejný obstarávateľ však zohľadnil aj argumentáciu žiadateľa uvedenú v žiadosti o nápravu a preto sa rozhodol ponížiť túto zmluvnú zábezpeku a to na 15% z ceny diela bez DPH.

Spôsob a lehoty vykonania nápravy:

Verejný obstarávateľ v deň odoslania tohto písomného vybavenia žiadosti o nápravu, ktorú zašle žiadateľovi a všetkým známym záujemcom prostredníctvom systému JOSEPHINE zverejní nový verejný dokument v systéme JOSEPHINE – upravenú Prílohu 4 Zmluvu o dielo s vykonanými zmenami v znení Článku 6 záväzného formulára zmluvy o dielo, kde sa nahrádza pôvodný text novým textom a to vrátane všetkých súvisiacich zmien v záväznom formulári zmluvy o dielo (zmeny budú vykonané formou sledovania zmien) vid'. bod 2.

B. Požiadavky na úpravu súťažných podkladov v časti A .I POKYNY PRE VYPRACOVANIE PONUKY časť 29 v častiach týkajúcich sa požiadavky na moment poskytnutia kaučnej, výkonovej záruky:

4. Verejný obstarávateľ **n e v y h o v u j e** požiadavke žiadateľa, aby poskytnutie kaučnej, výkonovej záruky bolo stanovené k momentu odovzdania staveniska, nie v čase poskytnutia súčinnosti potrebnej na uzavretie zmluvy.

Odôvodnenie:

Verejný obstarávateľ vyžaduje predloženie zmluvnej zábezpeky v čase poskytnutia súčinnosti z dôvodu, že predmet zákazky je financovaný z nenávratného finančného príspevku z EŠIF a verejný obstarávateľ chce minimalizovať riziká súvisiace s riadnym plnením zmluvy ešte vo fáze pred jej samotným podpisom. Verejný obstarávateľ potrebuje zabezpečiť garanciu riadneho plnenia zmluvy o dielo už v momente jej uzavretia. Verejný obstarávateľ si preto v tejto súvislosti dovoľuje zdôrazniť, že v prípade zlyhania úspešného uchádzača už ako dodávateľa (t.j. v prípade, ak by úspešný uchádzač ako dodávateľ neposkytol zmluvnú zábezpeku k momentu odovzdania staveniska), nemôže zabezpečiť nového dodávateľa inak, ako novým verejným obstarávaním. Pred samotným vyhlásením nového verejného obstarávania by sa však musel verejný obstarávateľ vysporiadať s odstúpením od zmluvy o dielo uzatvorenej s úspešným uchádzačom. Tento postup však predstavuje pre verejného obstarávateľa vážne riziko dodržania časového harmonogramu realizácie hlavnej aktivity projektu v súlade s podmienkami uvedenými v zmluve o poskytnutí nenávratného finančného príspevku. Nepredloženie dôkazu o zložení zmluvnej zábezpeky úspešným uchádzačom v čase poskytnutia súčinnosti umožňuje verejnému obstarávateľovi, v súlade so zákonom o verejnom obstarávaní, vyzvať na poskytnutie súčinnosti uchádzača, ktorý sa umiestnil na druhom a v prípade potreby aj na treťom mieste v poradí a takýmto spôsobom konať v súlade s princípom hospodárnosti a efektívnosti.

Podanie námietok:

Oprávnené subjekty podľa § 170 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní môže podať námietky v súlade s § 170 ods. 3 písm. b) a § 170 ods. 4 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní.

S pozdravom

Ing. Iveta Komorová Hil'ovská v. r.
Splnomocnená osoba poverená realizáciou procesu VO

Príloha: Upravená Príloha č. 4 SP - ZoD

