

Vysvetlenie súťažných podkladov č. IX

1. Otázka:

Na základe vysvetlenia súťažných podkladov č. VIII zo dňa 26.10.2020 poskytnutého VO žiadame verejného obstarávateľa o vysvetlenie:

1. VO v odpovedi uvádza, že uchádzač preukáže disponibilitu osoby, resp. spoločnosti zodpovednej za zhodnocovanie odpadov činnosťou R5 (spätne získavanie recyklátu) uvedením do zoznamu subdodávateľov. Už samotná požiadavka VO na uchádzačov o disponibilitu osoby zodpovednej za zhodnocovanie odpadov činnosťou R5 (spätne získavanie recyklátu) je diskriminačná, nakoľko len malé množstvo firiem, ktoré sa zúčastňujú verejného obstarávania o realizáciu líniových stavieb sa zaoberá zhodnocovaním odpadov činnosťou R5. Navyiac prečo 3 dni pred odovzdaním súťaže VO zmenil podmienku uvedenú v súťažných podkladoch, v časti Obchodné podmienky, kde uvádza, že súhlas, alebo ekvivalentný doklad stačí objednávateľovi doložiť do 7 kalendárnych dní od prevzatia staveniska ?

2. Máme za to, že osoba, resp. spoločnosť ktorá sa zaoberá zhodnocovaním odpadov nemá byť braná ako subdodávateľ, ale len ako bežný dodávateľ nakoľko nevidíme rozdiel medzi predmetnou spoločnosťou a napr. dodávateľom asfaltových zmesí, štrkov... V prípade úspešnosti ktoréhokoľvek uchádzača, nevidíme problém vo vydokladovaní spolupráce medzi osobou, resp. spoločnosťou zaoberajúcou sa zhodnocovaním odpadov a úspešným uchádzačom v termíne aký je uvedený v časti Obchodné podmienky - a to do 7 kalendárnych dní od prevzatia staveniska.

Odpoveď:

Verejný obstarávateľ zafinancoval požiadavku na zabezpečenie zhodnocovania odpadov už v čase vyhlásenia zákazky a zverejnenia súťažných podkladov zo dňa 18.09.2020 nasledovne:

V článku 8, bod 35 zmluvy :

„Zhotoviteľ prehlasuje, že disponuje alebo bude disponovať osobou zodpovednou za zhodnocovanie odpadov činnosťou R5 (spätne získavanie recyklátu) – stavebné odpady s kódom 17 01, bitúmeny 17 03, Zeminy a kamenivo 17 05, zmiešané odpady 17 09) v súlade s § 97 ods. 1 písm. h) zákona č. 79/2015 Z. z. Zákon o odpadoch a o zmene a doplnení niektorých zákonov, čo preukáže objednávateľovi súhlasom alebo iným ekvivalentným dokladom do 7 kalendárnych dní od prevzatia staveniska.“

Od toho času nebola predmetná požiadavka vôbec nijako upravovaná, preto nerozumieme, čo sme podľa Vás zmenili krátko pred uplynutím lehoty na predkladanie ponúk.

Uchádzač tak mal dostatok času na predloženie otázky príp. iných revízných prostriedkov, ak sa domnieval, že môže byť diskriminačná.

Verejný obstarávateľ predmetnú požiadavku považuje za súladnú so zákonom a súčasne súvisiacu s predmetom zákazky, preto je s ohľadom aj na uplatnenie zeleného obstarávania v predmetnej zákazke nevyhnutné zhodnocovať požadované odpady.

Dôležité je, aby uchádzač jasne deklaroval svoj zámer nakladania s odpadom vzniknutým na stavbe (výkopová zemina, suť).

Spôsob 1: recyklácia a zhodnotenie výkopovej zeminy a sute na stavenisku

Spôsob 2: likvidácia odpadov (výkopová zemina a suť) prostredníctvom oprávnenej osoby – skládka odpadov, alebo recyklačný dvor.

V zmysle metodických usmernení úradu a jeho rozhodovacej praxe sa za subdodávateľa považuje:

Metodika:

Číslo: 14229-5000/2020

Bratislava: 14.10. 2020

Zákon o verejnom obstarávaní definuje pojem subdodávateľ v ustanovení § 2 ods. 5 písm. e), a to ako **hospodársky subjekt, ktorý uzavrie alebo uzavrel s úspešným uchádzačom písomnú odplatnú zmluvu na plnenie určitej časti zákazky alebo koncesie.**

Kumulatívnymi podmienkami definície subdodávateľa sú teda:

1. hospodársky subjekt, 2. uzavretie zmluvy priamo s úspešným uchádzačom,
3. písomná forma zmluvy, 4. odplatný charakter, 5. predmet zmluvy – plnenie určitej časti zákazky.

Za subdodávateľa je v zmysle zákonnej definície považovaný ten, **kto sa priamo podieľa na plnení predmetu zákazky**, t.j. subjekt plní časť záväzku uchádzača, a to na základe zmluvy s uchádzačom. Medzi uchádzačom a jeho subdodávateľom by mala vždy a za každých okolností existovať zmluva, na základe ktorej bude mať jednak subdodávateľ vedomosť o tom, že dodáva určité plnenie za účelom realizácie konkrétnej zákazky vo verejnom obstarávaní, a jednak samotný uchádzač bude mať túto vedomosť.

Uvádzame, že na to, aby sa subjekt považoval za subdodávateľa **pri dodaní tovaru**, je potrebné, **aby priamo plnil za úspešného uchádzača časť jeho záväzku vyplývajúcu mu zo zmluvy, ktorá vznikla z verejného obstarávania.** Ak by subjekt dodával tovar uchádzačovi v rámci svojej bežnej obchodnej činnosti, pričom by nevedel, že predmetný tovar sa použije na plnenie zákazky na dodanie tovaru, nie je subdodávateľom uchádzača. Obdobne je to aj v prípade, ak uchádzač dodáva tovar, ktorý má už na sklade. (Ak teda výrobca auta, resp. jeho importér má, resp. bude mať len všeobecnú zmluvu o dodávkach áut s úspešným uchádzačom, nie je považovaný za subdodávateľa. Ak však má, resp. bude mať s úspešným uchádzačom uzatvorenú zmluvu o dodávkach áut na účely plnenia konkrétnej zákazky, je považovaný za subdodávateľa). Hospodársky subjekt v pozícii subdodávateľa by mal preukázateľne disponovať informáciou, že dodávka predmetného tovaru je poskytovaná za účelom danej zákazky.

Problematike definičného vymedzenia subdodávateľa sa úrad venoval v značnom množstve metodických usmernení, ktoré sú zverejnené na webovom sídle úradu. Do pozornosti Vám dávame napr. metodické usmernenie: č. 2994-5000/2019, č. 13835-5000/2018, č. 13551-5000/2016.

Číslo: 13551-5000/2016

Bratislava: 10. 08. 2016

Pri uskutočňovaní stavieb (a obdobne aj pri poskytovaní služieb) by mal byť za subdodávateľa považovaný ten, kto sa priamo podieľa na plnení predmetu zákazky, t. j. subjekt plní časť záväzku uchádzača, a to na základe zmluvy s uchádzačom. Dôraz by sa mal klásť na tú skutočnosť, že medzi uchádzačom a jeho subdodávateľom by mala vždy a za každých okolností existovať zmluva, na základe ktorej bude mať jednak subdodávateľ vedomosť o tom, že dodáva určité plnenie za účelom realizácie konkrétnej zákazky vo verejnom obstarávaní, a jednak samotný uchádzač bude mať túto vedomosť a teda z nej preukázateľne vyplývajúcu povinnosť zápisu tohto subdodávateľa do RKUV.

Uchádzač je zodpovedný pri realizácii diela aj za konanie subdodávateľa, preto sa domnievame, že by mal mať medzi firmou, ktorá bude reálne realizovať časť diela miesto uchádzača, písomnú odplatnú zmluvu. V zmysle uvedeného a ustanovenia § 41 ods. 8 zákona o VO Ustanoveniami odsekov 1 až 7 predmetného ustanovenia nie je dotknutá zodpovednosť dodávateľa za plnenie zmluvy.

V súlade s článkom 8 bod 8 návrhu zmluvy Zhotoviteľ počas realizovania diela a odstraňovania prípadných väd na ňom je povinný dodržiavať aj všetky právne predpisy upravujúce nakladanie s odpadmi, za čo nesie plnú právnu zodpovednosť.

V súlade s článkom 14 bod 10 návrhu zmluvy

Zhotoviteľ je zodpovedný za všetky škody na predmete plnenia spôsobené vlastným zavinením alebo zavinením jeho subdodávateľom počas ich pracovných postupov, ktoré vykonali za účelom plnenia záväzkov pri odstraňovaní vád a opravách počas záručnej lehoty a vzniknuté škody na vlastné náklady odstráni

Na základe vyššie uvedeného sa domnievame, že ak by predmetnú časť realizácie diela mala vykonávať tretia osoba, ktorá musí prísť reálne na stavenisko prevziať odpad na zhodnocovanie alebo vývoz na skládku či na recyklačný dvor a ten následne zhodnocovať u seba, ak mu to povoľuje zákon o odpadoch, príp. bude táto osoba odpad zhodnocovať priamo na mieste, máme za to, že táto osoba má presné informácie o tom, že poskytuje predmetné plnenie za účelom realizácie konkrétnej zákazky vo verejnom obstarávaní.

Ak sa uchádzač domnieva, že predmetnú časť plnenia bude vykonávať tretia osoba iným spôsobom, podľa ktorého má za to, že nenapĺňa znaky subdodávateľa, tak v takom prípade ho do zoznamu subdodávateľov neuvedie, avšak uvedené neznamena, že verejný obstarávateľ nemôže predmetnú skutočnosť overiť v rámci plnenia zmluvy, čo môže mať za následok aj uplatnenie zmluvnej pokuty príp. iných krokov, ktoré mu zmluva umožňuje vykonať.

2. Otázka:

Dobry deň,
verejný obstarávateľ požaduje od úspešného uchádzača preukázať disponibilitu osoby zodpovednej za zhodnocovanie odpadov činnosťou R5 (spätné získavanie recyklátu) – stavebné odpady s kódom 17 01, bitúmeny 17 03, Zeminy a kamenivo 17 05, zmiešané odpady 17 09) v súlade s § 97 ods. 1 písm. h) zákona č. 79/2015 Z. z. Zákon o odpadoch a o zmene a doplnení niektorých zákonov. Zároveň však verejný obstarávateľ uviedol vo výkaze výmer položky na odvoz skládky zeminy a kamenivo a suť. Ako máme vnímať predloženie oprávnenia v súvislosti na ocenenie príslušných položiek vo výkaze výmer.

Odpoveď:

Požiadavka na recykláciu je alternatívnou požiadavkou k odvozu na skládku a k poplatku za uloženie.