

Informácia pre záujemcov

ŽÁDOST DODAVATELE O VYSVĚTLENÍ (RESP. ZMĚNU) ZADÁVACÍCH PODMÍNEK _ ODPOVEĎ

- A) Dopravnému podniku Bratislava, akciová spoločnosť ako obstarávateľskej organizácii (ďalej len „**Obstarávateľská organizácia**“) bolo prostredníctvom IS Josephine doručené dňa 26.02.2024 podanie označené ako „Návrh zmien na zadavateľa ohľadne kvalifikácie do DNS“
- B) Oznámenie o vyhlásení verejného obstarávania bolo zverejnené v Úradnom vestníku EÚ pod č. 00731342-2023 a vo Vestníku verejného obstarávania č. 240/2023 zo dňa 04.12.2023 pod zn. 38204 - MUT.

Žádost č. 1:

Zadavateľ Verejné zakázky v čl. 8.1 návrhu Rámcovej zmluvy na dodanie tovaru stanovil nasledujúci ustanovení:

V prípade, ak sa Dodávateľ dostane do omeškania so splnením svojej povinnosti dodať Tovar Objednávateľovi včas a riadne, Objednávateľ je oprávnený požadovať od Dodávateľa zaplatenie zmluvnej pokuty vo výške 15 % z Kúpnej ceny nedodaného Tvaru za každý aj začatý deň omeškania.

Z uvedeného ustanovení vyplýva, že Zadavateľ je oprávnený požadovať smluvnú pokutu vo výši 15% z kúpnej ceny dodávaného tovaru za každý deň prodlení. Dodávateľ je toho názoru, že predmetná smluvná pokuta je nepriemerovaná a v rozpore s poctivým obchodným stykom, keď značne prevyšuje bežne sjednávané smluvné pokuty za pozdné dodanie tovaru. Dodávateľ si je vedomý toho, že smluvná pokuta v tomto prípade má mať zejména motivačnú funkciu a v rámci predmetnej verejnej zakázky sú dodávané náhradné diely, ktoré môžu mať i nízku kúpnu cenu a v danom prípade by bežne sjednávaná smluvná pokuta, napr. 0,5% denne z kúpnej ceny tovaru za každý deň prodlení nemusela naplňovať motivujúci prvok smluvnej pokuty, tj. motiváciu ke včasnému dodaniu tovaru ze strany dodavateľa. Na druhú stranu predmetom dodávok v rámci predmetnej verejnej zakázky môžu byť i náhradné diely, ktoré môžu dosahovať kúpnu cenu niekoľko set tisíc euro. V takovom prípade je predmetná smluvná pokuta za pozdné dodanie zcela nepriemerovaná a odporuje poctivému obchodnému styku. Zároveň zjevná nepriemerovanosť vyplýva i z čl. 8.2. návrhu Rámcovej zmluvy na dodanie tovaru, keď je sjednaná smluvná pokuta za prodlení sa zaplacením faktury na kúpnu cenu tovaru 0,022% z dlžnej čiastky za deň prodlení. Pri tomto porovnaní je zjevné, že smluvná pokuta za nesplnenie povinnosti dodať tovar vyplývajúci ze zmluvy je mnohonásobne vyššia než smluvná pokuta vči Zadavateľovi za pozdnú platbu. Zároveň takto vysoká smluvná pokuta odporuje princípu hospodárnosti verejného zadávania, keď Dodávateľ musí s takto vysokou smluvnou pokutou kalkulovať nákladech na riziko, čo sa zcela jistě projeví v nabízené ceně. Aby zadavateľ udržel motivujúci prvok vči dodávateľovi pro včasné dodanie i u tovaru, jehož cena je veľmi nízka, navrhuje Dodávateľ mechanizmus minimálnej nominálnej hodnoty smluvnej pokuty za každý deň prodlení s dodaním tovaru. S ohľadom na výše uvedené si Dodávateľ dovoľuje navrhnout nasledujúcu zmenu v textaci predmetného ustanovení tak, aby nebola vči Dodávateľovi nepriemerovaná, ale zároveň aby bola motivujúci ke včasnému splnení záväzků Dodavateľa:

V prípade, ak sa Dodávateľ dostane do omeškania so splnením svojej povinnosti dodať Tovar Objednávateľovi včas a riadne, Objednávateľ je oprávnený požadovať od Dodávateľa zaplatenie

zmluvnej pokuty vo výške 0,5 % z Kúpnej ceny nedodaného Tvaru za každý aj začatý deň omeškania, vždy však minimálne 100 EUR za každý aj začatý deň omeškania.

Dotaz: Dodavateľ sa dotazuje, zdali zadavateľ zväží úpravu čl. 8.1 návrhu Rámcovej zmluvy na dodanie tovaru, a to konkrétne snížením súčasnej smluvnej pokuty?

ODPOVEĎ:

Obstarávateľská organizácia považuje podmienky stanovené zmluvou za podmienky, ktoré sú potrebné pre nerušené a riadne plnenie predmetu zmluvy. Obstarávateľská organizácia zmluvnými podmienkami vymedzila základné pravidlá a podmienky, podľa ktorých sa bude zákazka realizovať. Stanovené zmluvné podmienky vychádzajú z potrieb Obstarávateľskej organizácie, vrátane kvalitatívnych požiadaviek a z charakteru predmetu zmluvy. Obchodný zákonník aj Občiansky zákonník, ktorými je potrebné riadiť sa pri formulovaní zmluvných podmienok, poskytujú zmluvným stranám zmluvnú voľnosť pri formulovaní zmluvných ustanovení. Rovnako aj Zákon o verejnom obstarávaní umožňuje slobodne stanoviť zmluvné podmienky v súťažných podkladoch. Neakceptovanie obchodných podmienok dodania predmetu zákazky určených obstarávateľskou organizáciou zo strany uchádzača môže byť dôvodom pre jeho vylúčenie, za predpokladu, že obchodné podmienky sú v súlade s príslušnými právnymi predpismi. Stanovením prísnych, ale nediskriminačných zmluvných podmienok nedochádza k porušeniu Zákona o verejnom obstarávaní. Verejní obstarávatelia sú pritom oprávnení stanoviť si aj také zmluvné podmienky, ktoré sú pre nich výhodnejšie ako pre ich dodávateľov, za predpokladu, že zmluvné podmienky rešpektujú princípy verejného obstarávania. Každá zmluvná podmienka totiž môže byť niektorými z potenciálnych uchádzačov vnímaná ako výhodnejšia pre verejného obstarávateľa než pre dodávateľa. Obstarávateľská organizácia nastavila zmluvné podmienky v súlade so základnými princípmi verejného obstarávania. Obstarávateľská organizácia nepristúpi k požadovanej zmene stanovených zmluvných podmienok.

Žádost č. 2:

Zadavateľ Veřejné zakázky v čl. 8.3 návrhu Rámcovej zmluvy na dodanie tovaru stanovil nasledujúci ustanovení:

V prípade, ak sa Dodávateľ dostane do omeškania so splnením svojej povinnosti odstrániť vady Tvaru podľa článku 5 bodu 5.8 Zmluvy, Objednávateľ je oprávnený požadovať od Dodávateľa zaplataenie zmluvnej pokuty vo výške 5 % z Kúpnej ceny vadného Tvaru za každý aj začatý deň omeškania.

Z uvedeného ustanovení vyplýva, že Zadavateľ je oprávnený požadovať smluvnú pokutu ve výši 5% z kupní ceny zboží za každý den prodlení s odstraněním vady předmětného zboží. Dodavateľ je toho názoru, že předmětná smluvní pokuta je nepřiměřená a v rozporu s poctivým obchodním stykem, když značně převyšuje běžně sjednáváné smluvní pokuty za pozdní odstranění vad zboží v jiných obdobných smlouvách v rámci veřejných zakázek. Dodavateľ si je vědom toho, že smluvní pokuta v tomto případě má mít zejména motivační funkci a v rámci předmětné veřejné zakázky jsou dodávány náhradní díly, které mohou mít i nízkou kupní cenu a v daném případě by běžně sjednáváná smluvní pokuta, např. 0,5% denně z kupní ceny zboží za každý den prodlení nemusela mít motivující prvek ke včasnému dodání vůči Dodávateli. Na druhou stranu předmětem dodávek v rámci předmětné veřejné zakázky mohou být náhradní díly, které mohou dosahovat hodnoty několika set tisíc euro. V takovém případě je předmětná smluvní pokuta za pozdní odstranění vad zcela nepřiměřená a odporuje poctivému obchodnímu styku. Zároveň takto vysoká smluvní pokuta odporuje principu hospodárnosti veřejného zadávání, když Dodavateľ musí s takto vysokou smluvní pokutou kalkulovat nákladech na rizika, což se zcela jistě projeví v nabízené ceně, a to zejména s ohledem na poměrně krátkou lhůtu pro odstranění vad zboží v délce pěti pracovních dnů. Aby zadavateľ udržel motivující prvek vůči dodávateli pro včasné

řešení vad i u zboží, jehož cena je velmi nízká, navrhuje Dodavatel mechanismus minimální nominální smluvní pokuty za každý den prodlení s odstraněním vad zboží. S ohledem na výše uvedené si Dodavatel dovoluje navrhnout následující změnu v textaci předmětného ustanovení tak, aby nebyla vůči Dodavateli nepřiměřená, ale zároveň aby byla motivující ke včasnému splnění závazků Dodavatele:

*V prípade, ak sa Dodávateľ dostane do omeškania so splnením svojej povinnosti odstrániť vady Tovarú podľa článku 5 bodu 5.8 Zmluvy, Objednávateľ je oprávnený požadovať od Dodávateľa zaplatenie zmluvnej pokuty vo výške **0,5 %** z Kúpnej ceny vadného Tovarú za každý aj začatý deň omeškania, **vždy však minimálne 50 EUR za každý aj začatý pracovný deň omeškania.***

Dotaz: Dodavatel se dotazuje, zdali zadavatel zvaží úpravu čl. 8.3 návrhu Rámcové zmluvy na dodanie tovaru, a to konkrétne snížením súčasnej smluvnej pokuty?

ODPOVEĎ:

Obstarávateľská organizácia považuje podmienky stanovené zmluvou za podmienky, ktoré sú potrebné pre nerušené a riadne plnenie predmetu zmluvy. Obstarávateľská organizácia zmluvnými podmienkami vymedzila základné pravidlá a podmienky, podľa ktorých sa bude zákazka realizovať. Stanovené zmluvné podmienky vychádzajú z potrieb Obstarávateľskej organizácie, vrátane kvalitatívnych požiadaviek a z charakteru predmetu zmluvy. Obchodný zákonník aj Občiansky zákonník, ktorými je potrebné riadiť sa pri formulovaní zmluvných podmienok, poskytujú zmluvným stranám zmluvnú voľnosť pri formulovaní zmluvných ustanovení. Rovnako aj Zákon o verejnom obstarávaní umožňuje slobodne stanoviť zmluvné podmienky v súťažných podkladoch. Neakceptovanie obchodných podmienok dodania predmetu zákazky určených obstarávateľskou organizáciou zo strany uchádzača môže byť dôvodom pre jeho vylúčenie, za predpokladu, že obchodné podmienky sú v súlade s príslušnými právnymi predpismi. Stanovením prísnych, ale nediskriminačných zmluvných podmienok nedochádza k porušeniu Zákona o verejnom obstarávaní. Verejní obstarávatelia sú pritom oprávnení stanoviť si aj také zmluvné podmienky, ktoré sú pre nich výhodnejšie ako pre ich dodávateľov, za predpokladu, že zmluvné podmienky rešpektujú princípy verejného obstarávania. Každá zmluvná podmienka totiž môže byť niektorými z potenciálnych uchádzačov vnímaná ako výhodnejšia pre verejného obstarávateľa než pre dodávateľa. Obstarávateľská organizácia nastavila zmluvné podmienky v súlade so základnými princípmi verejného obstarávania. Obstarávateľská organizácia nepristúpi k požadovanej zmene stanovených zmluvných podmienok.

Žádost č. 3:

Zadavatel Veřejné zakázky v čl. 8.5 návrhu Rámcové zmluvy na dodanie tovaru stanovil následující ustanovení:

*„V prípade, ak Dodávateľ poruší povinnosti v zmysle Zmluvy, porušenie ktorých zároveň zakladá právo Objednávateľa odstúpiť od zmluvy, Objednávateľ má právo za porušenie týchto povinností požadovať od Dodávateľa zmluvnú pokutu vo výške **35 % z obchodovateľného objemu podľa článku 2 bod 2.3 Zmluvy.** Tým nie je dotknuté právo Objednávateľa na náhradu škody.“*

Předmětné ustanovení je dle názoru Dodavatele neplatné pro svoji neurčitost, neboť není patrné, k jaké smluvní povinnosti se váže. Dodavatel má za to, že smluvní pokuty, které se vážou ke kvalitě a včasnosti dodání jsou již v návrhu Rámcové zmluvy na dodanie tovaru obsaženy. Uvedená smluvní pokuta je z pohledu Dodavatele nejen neplatná pro neurčitost, ale zároveň je zcela nepřiměřeně vysoká, když je vypočítávána z celého obchodovateľného objemu smluvy. Dodavatel by rád odkázal i na článek 10 bod 10.4 smluvy, kde např. v písmenu c) je sjednána možnost Objednatele odstoupit od smlouvy v případě nedodání požadovaných dokladů, a to i bez písemné výzvy k dodatečnému plnění.

Z uvedeného je patrné, že smluvní pokuta za takovéto porušení je zcela nepřiměřená, když může mnohonásobně přesahovat hodnotu celkového plnění vůči Zadavateli.

Dotaz: Dodavatel se dotazuje, zdali zadavatel zvaží odstranění článku 8.5 Rámcové zmluvy na dodanie tovaru?

ODPOVEĎ:

Obstaráateľská organizácia upravila znenie článku 8 bod 8.5 zmluvy, a zároveň upravila aj s tým súvisiaci článok 10 bod 10.4 písm. b) a c) zmluvy.

Príloha:

Príloha č. 6 - Rámcová zmluva na dodanie tovaru _ upravená

S pozdravom Morvayová