**Vysvetlenie súťažných podkladov č. 12 zo dňa 15.03.2021**

vysvetlenie nasledovných pripomienok k predloženému návrhu zmluvy o dielo :

Otázka 1./

 v zmysle čl.4, CENA DIELA, ods.4.5., písm.e) sa zhotoviteľ nemôže dovolávať zvýšenia ceny v prípade nesúladu PD a výkazu výmer, ak tieto bolo možné objektívne odhaliť z dokumentácie. Bohužiaľ prípadov, kde je zrejmý nesúlad medzi predloženou PD a výkazom výmer je v tomto prípade niekoľko desiatok. Pritom zhotoviteľ môže naceniť len tie položky, ktoré sa vo výkaze výmer nachádzajú. Bude takýto nesúlad chápaný ako zmena zmluvy, alebo tieto práce má zaplatiť zhotoviteľ? Žiadame o oficiálne stanovisko objednávateľa, pričom si dovoľujeme poukázať na skutočnosť, že zhotoviteľ /uchádzač/ nie je autorom projektovej dokumentácie a táto by mala byť ako výsledok osobitného verejného obstarávania v primeraj kvalite a rozsahu a následne mala byť v zmysle platného znenia obchodného zákonníka podrobená odbornej kontrole zo strany objednávateľa. Kontrolovať PD a výkaz výmer nie je povinnosťou záujemcu/zhotoviteľa.

**ODPOVEĎ:**

**Verejný obstarávateľ upravuje znenie zmluvy čl.4, CENA DIELA, ods.4.5., písm. e) nasledovne:**

Zhotoviteľ sa nemôže dovolávať a uplatňovať nároky na zvýšenie ceny Diela v prípadoch:

a) vlastných chýb,

b) nepochopenia podkladov z verejného obstarávania k Dielu,

c) nedostatkov riadenia a koordinácie činností pri príprave a realizácii Diela,

d) zvýšenia cien dodávok a prác pre Dielo,

e) zmeny daňového statusu zhotoviteľa – z neplatcu DPH sa stane platca DPH alebo naopak.

Otázka 2./

v čl.6, PLATOBNÉ PODMIENKY, ods.6.4. sa uvádza : .....Celková fakturovaná suma nesmie presiahnuť celkovú cenu Diela dohodnutú v bode 4.1 tejto Zmluvy. Znamená to, že ani prípadné naviac práce, ktoré by mal zhotoviteľ realizovať na základe požiadavky Objednávateľa na zmenu Diela a ktoré majú za dôsledok zvýšenie ceny Diela, nebudú uhradené?

**ODPOVEĎ:**

**Verejný obstarávateľ upravuje znenie zmluvy, čl.6, PLATOBNÉ PODMIENKY, ods.6.4. nasledovne: posledná veta sa vypúšťa a ods. znie:**

6.4. Zhotoviteľ mesačne zostaví súpis vykonaných prác a dodávok, ktoré ocení podľa položiek uvedených v ponukovej cene podľa Prílohy č.1 zmluvy, samostatne pre oprávnené výdavky spolufinancované z finančných prostriedkov Európskej únie a súpis vykonaných prác a dodávok samostatne pre výdavky, ktoré sú financované z vlastných zdrojov Objednávateľa v súlade s prehľadom, ktorý Objednávateľ poskytne Zhotoviteľovi pri odovzdávaní staveniska v zmysle čl.7 tejto zmluvy. K súpisu vykonaných prác a dodávok sa vyjadrí do 5 pracovných dní technický dozor Objednávateľa. Ak má súpis vady, vráti ho Zhotoviteľovi na prepracovanie. Zisťovanie súpisu vykonaných prác sa bude vykonávať každý mesiac vždy do 3 pracovných dní mesiaca nasledujúceho po mesiaci, v ktorom boli práce vykonané. Podkladom pre vystavenie faktúry bude súbor mesačných súpisov skutočne vykonaných prác a dodávok odsúhlasených stavebným/technickým dozorom Objednávateľa a zaevidovaných v stavebnom denníku.

Otázka 3./

 v čl.6, PLATOBNÉ PODMIENKY, ods.6.6. sa uvádza : Zhotoviteľ vystaví Objednávateľovi faktúru po písomnom odovzdaní a prebratí celého Diela so splatnosťou 60 dní od jej doručenia Objednávateľovi. Znamená to, že napriek mesačne zostaveným súpisom vykonaných prác bude iba jedna konečná faktúra po ukončení a odovzdaní diela ?

**ODPOVEĎ:**

ÁNO, napriek mesačne zostaveným súpisom vykonaných prác bude iba jedna konečná faktúra po ukončení a odovzdaní diela. **Podkladom pre vystavenie faktúry bude súbor mesačných súpisov skutočne vykonaných prác a dodávok odsúhlasených stavebným/technickým dozorom Objednávateľa a zaevidovaných v stavebnom denníku, tak ako je to uvedené v obchodných podmienkach, v bode 6.4. Mesačné súpisy budú priložené ku konečnej faktúre.**

Otázka 4./

v zmysle čl.9, ZMENA ZMLUVY ods.9.2.2.b) pri položkách nenachádzajúcich sa v priloženom rozpočte, ale obsiahnutých v cenníku CENKROS budú cenníkové ceny požadovaných naviac prác upravené smerom dole o % vypočítané ako percentuálny rozdiel medzi zmluvnou cenou a rozpočtovou cenou z realizačnej projektovej dokumentácie za celý predmet ZoD. Táto zmluvná podmienka je v rozpore so Zákonom o VO a rozhodovacou činnosťou Úradu pre verejné obstarávanie, nakoľko cena, ktorá bude určená podľa programu CENKROS nebude predstavovať vysúťaženú cenu, čo je samo o sebe v rozpore so základnými zásadami verejného obstarávania a povinnosťami verejného obstarávateľa uvedenými v §10 ods.2 Zákona o VO podľa ktorého “Verejný obstarávateľ a obstarávateľ musia dodržať princíp rovnakého zaobchádzania, princíp nediskriminácie hospodárskych subjektov, princíp transparentnosti, princíp proporcionality a princíp hospodárnosti a efektívnosti“.

Ďalej zastávame názor, že uvedená podmienka pod písmenom b je ukážkovým prípadom zneužitia postavenia silnejšej strany v rámci obchodno-právneho vzťahu, kedy súťažiteľovi nie je možné ovplyvniť text zmluvy a na druhej strane je povinný jeho obsah bez výhrad akceptovať, ak sa chce verejného obstarávania zúčastniť. Uvedené ustanovenie je podľa nášho názoru v rozpore s poctivým obchodným stykom, kedy súťažiteľ je vopred povinný akceptovať cenu, ktorú nepozná, ktorá nebola výsledkom súťaže a ktorá môže byť netrhová a dumpingová. Uvedené ustanovenie môže byť v konkrétnom prípade pre súťažiteľa, už v pozícii zhotoviteľa likvidačné, nakoľko bude zmluvne viazaný vykonať dielo za ceny, ktoré vopred nepozná a ktoré nemusia pokrývať ani náklady na zhotovenie diela.
K určeniu ceny prostredníctvom kalkulačného a rozpočtového programu CENKROS, na obdobie, v ktorom budú práve vykonávané, znížené o % vypočítané ako percentuálny rozdiel medzi zmluvnou cenou a rozpočtovou cenou z realizačnej projektovej dokumentácie za celý predmet plnenia uvádzame, že takto stanovená zmluvná požiadavka je neopodstatnená a nemá žiadne logické zdôvodnenie, keďže kalkulačný a rozpočtový program narába s orientačnými cenami, ktoré nezodpovedajú reálnym trhovým cenám, každý uchádzač /zhotoviteľ/ upravuje svoju cenovú ponuku podľa reálnej situácie na trhu a podľa vlastných výrobných a režijných nákladov. Žiaden projektant si ale nedáva robiť reálnu cenovú ponuku výrobcom a dodávateľom podľa aktuálnej situácie na trhu, ničím nezodpovedá za reálnosť predpokladanej hodnoty zákazky, verejnému obstarávateľovi zodpovedá iba za výkaz výmer, nie za cenu. To znamená, že percentuálny rozdiel medzi predpokladanou hodnotou zákazky stanovenou projektantom a reálnou cenovou ponukou uchádzača môže byť záporný /stačí podhodnotiť dodávky, ktoré nie sú v programe CENKROS/, minimálny, ale aj kladný /a v praxi poznáme veľa takých prípadov/ navýšený aj o 40%, závisí to iba na projektantovom rozpočtárovi, ako odhadne ceny jednotlivých prác. Tiež treba podotknúť, že orientačné ceny s ktorými narába program CENKROS sú v niektorých stavebných oddieloch nadhodnotené a zároveň vo viacerých podhodnotené. V praxi to znamená, že uchádzač môže byť nútený oceniť naviac práce podľa podhodnoteného cenníka a tie ešte znížiť o ďalšie percentá, ktorých výška je závislá od odhadu a erudovanosti rozpočtára, ktorý ale môže predpokladanú hodnotu riadne „prestreliť“, aby nebol verejným obstarávateľom dodatočne obviňovaný, že zákazku podhodnotil.

**ODPOVEĎ:**

**Verejný obstarávateľ v uvedenom článku obchodných podmienok určil spôsob ocenenia v prípade vzniknutých naviac prác v zmysle zákona 343/2015 o verejnom obstarávaní v platnom znení, § 18 ods. 1 písm. a). Toto ocenenie nie je súčasťou ponukovej ceny uchádzača!**

**Ustanovenie sa týka prípadnej zmeny zmluvy, ktorá môže a nemusí nastať počas jej plnenia, a ktorú ak chce verejný obstarávateľ realizovať bez nového verejného obstarávania, tak návrh zmluvy musí obsahovať jasné, presné a jednoznačné podmienky jej úpravy, vrátane úpravy ceny alebo opcie, rozsah, povahu možných úprav a opcií a podmienky ich uplatnenia.**

Otázka 5./

 v zmysle čl.10, SANKCIE ods.10.1 má objednávateľ právo na zmluvnú pokutu vo výške 0,5% za každý deň omeškania, to znamená že napr. za 20dní omeškania zhotoviteľ zaplatí 10% z ceny diela. Ďalej v zmysle ods.6.12 zhotoviteľovi bude uhradených max. 90% z dohodnutej ceny Diela bez DPH, 5% bude uhradených za 1 rok po uplynutí skúšobnej doby a zostávajúcich 5% za 5 rokov po uplynutí záručnej doby. Na druhej strane voči Objednávateľovi sankciu nemožno uplatniť, pokiaľ omeškanie bude spôsobené zdržaním schvaľovania Žiadosti o platbu zo strany RO /viď čl.6, ods.6.1, 6.6/. Takto stanovené zmluvné podmienky sú v rozpore z poctivým obchodným stykom, sú nevyvážené, zneužívajúce postavenie silnejšej strany v zmluvnom vzťahu a nesvedčia o deklarovanej podpore pre malé a stredné podniky.

**ODPOVEĎ:**

**Verejný obstarávateľ upravuje znenie zmluvy, čl.6, PLATOBNÉ PODMIENKY, ods.6.12. nasledovne:**

6.12. Zhotoviteľovi môže byť uhradených max. 95% z dohodnutej ceny Diela bez DPH po odovzdaní Diela, resp. po odstránení všetkých prípadných vád a nedorobkov t. j. i tých, čo nebránia užívať Dielo. Zostávajúcich 5% z ceny Diela bez DPH bude uhradených Objednávateľom Zhotoviteľovi až po uplynutí skúšobnej prevádzky, kedy Objednávateľ potvrdí, že Dielo funguje bez vád.

**Ohľadom prípadného omeškania platby za faktúru spôsobené zdržaním schvaľovania Žiadosti o platbu zo strany RO nevie verejný obstarávateľ túto skutočnosť ovplyvniť. V obchodných podmienkach je uvedené nasledovné ustanovenie:**

Faktúra bude uhradená po schválení Žiadosti o platbu zo strany RO pre IROP, pričom Objednávateľ je povinný faktúru uhradiť Zhotoviteľovi bezodkladne (najneskôr do 3 dní) od pripísania príslušnej platby na účet Objednávateľa.

**Ohľadom sankcií verejný obstarávateľ upravuje v článku X, SANKCIE, ods. 10.1 a 10.2 nasledovne:**

10.1. V prípade, že Zhotoviteľ nedodá Dielo v rozsahu podľa čl. II. zmluvy v dohodnutých termínoch podľa čl. V. zmluvy, Objednávateľ má právo na zmluvnú pokutu vo výške 0,1% z celkovej zmluvnej ceny Diela bez DPH za každý aj začatý deň omeškania až do jeho prevzatia Objednávateľom.

10.2. V prípade omeškania Objednávateľa s úhradou faktúry má Zhotoviteľ právo na úrok z omeškania vo výške 0,1 % z dlžnej ceny Diela bez DPH za každý aj začatý deň omeškania úhrady. Uvedenú sankciu nemožno uplatniť v prípade naplnenia bodu 6.1 zmluvy.

**Ostatné ustanovenia zmluvy zostávajú bezo zmeny.**