

Vec: Oznámenie o výsledku vybavenia žiadosti o nápravu

Dňa 6.10.2017 bola verejnému obstarávateľovi doručená elektronicky prostredníctvom systému JOSEPHINE žiadosť o nápravu v zmysle § 164 ods. 1 písm. b) zákona č. 343/2015 Z.z. o verejnom obstarávaní a o zmene a doplnení niektorých zákonov v znení neskorších predpisov (ďalej len „zákon“).

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

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

1.)

Verejný obstarávateľ v časti III.1.3) Oznámenia o vyhlásení verejného obstarávania č. 12338 – MSP zverejneného vo Vestníku verejného obstarávania č. 169/2017 zo dňa 28.08.2017 požaduje ako jeden z minimálnych štandardov pre stavbyvedúceho a pre zástupcu stavbyvedúceho aspoň jednu preukázateľnú praktickú skúsenosť v oblasti riadenia stavieb v pozícii stavbyvedúceho obdobnej ako predmetu zákazky v minimálnej hodnote 2 mil. € EUR bez DPH, viď citácia:

„III.1.3) Technická a odborná spôsobilosť“

Uchádzač preukáže, že má k dispozícii - Stavbyvedúceho a jeho zástupcu: počet min. 1 stavbyvedúci a 1 zástupca stavbyvedúceho. Každý z nich

- *predloží doklad o odbornej spôsobilosti na výkon činnosti stavbyvedúci, t.j. Osvedčenie SKSI alebo ekvivalentný doklad o vykonaní odbornej skúšky podľa zákona č. 138/1992 Zb. o autorizovaných architektoch a autorizovaných stavebných inžinieroch v znení*

neskorších predpisov odborné zameranie pozemné stavby (z dokladu musí byť zrejmé zameranie pozemné stavby); preukáže osvedčením,

- *preukáže minimálne 5-ročnú preukázateľnú odbornú prax v oblasti riadenia stavieb v pozícii stavbyvedúceho; preukáže životopisom,*
- *preukáže minimálne jednu preukázateľnú praktickú skúsenosť v oblasti riadenia stavieb v pozícii stavbyvedúceho obdobnej ako predmetu zákazky v minimálnej hodnote 2 mil. € EUR bez DPH; preukáže v akom zmluvnom vzťahu je stavbyvedúci a jeho zástupca k uchádzačovi.*

Odôvodnenie použitia podmienok účasti Certifikáty a osôb zodpovedných za plnenie predmetu zákazky: Verejný obstarávateľ požaduje preukázanie týchto podmienok účasti z dôvodu nevyhnutnosti dodržania kvality stavby, dodržania všeobecne záväzných právnych predpisov najmä na úseku stavebných prác a dodržania predpisov bezpečnosti a ochrany zdravia pri prácach.“

Verejný obstarávateľ v použitom odôvodnení nezdôvodňuje opodstatnenosť tejto požadovanej skúsenosti, čo nie je v súlade s § 38 ods. 5 ZVO minimálne z dôvodu

- a) primeranosti vo vzťahu ku predpokladanej hodnote zákazky, pričom je táto cca 2,5 krát nižšia ako je požadovaná skúsenosť
- b) absencie relevantného odôvodnenia tejto požiadavky.“

Týmto postupom verejný obstarávateľ požaduje, aby prestavbu predmetného objektu riadil stavbyvedúci a jeho zástupca s oveľa vyššou praktickou skúsenosťou ako je pre túto zákazku nevyhnutné.

Zvolené minimálne štandardy neumožňujú uchádzačom s praktickou skúsenosťou podobného charakteru a rozsahu ako je predmet zákazky zúčastniť sa súťaže, čo je v rozpore s § 10 ods. 2 Zákona o verejnom obstarávaní.

Odpoveď verejného obstarávateľa na bod 1.):

Verejný obstarávateľ vyhovuje žiadosti uchádzača o nápravu textu v bode III.1.3) oznámenia o vyhlásení verejného obstarávania č.12338-MSP zverejneného vo VVO č.169/2017 zo dňa 28.08.2017 a opraviť textovú chybu v časti požadovanej praktickej skúsenosti v oblasti riadenia stavieb v pozícii stavbyvedúceho obdobnej ako predmetu zákazky v **minimálnej hodnote 800 tis € bez DPH**.

Uvedená oprava textu v bode III.1.3) oznámenia o vyhlásení verejného obstarávania bude vykonaná a zverejnená najneskôr do 13.10.2017.

2.)

Verejný obstarávateľ v časti III.1.3) Oznámenia o vyhlásení verejného obstarávania č. 12338 – MSP zverejneného vo Vestníku verejného obstarávania č. 169/2017 zo dňa 28.08.2017 určuje požiadavku.

„Minimálna požadovaná úroveň štandardov: Uchádzač preukáže minimálne 3 realizácie stavebných prác rovnakého, alebo podobného charakteru, pričom každá realizácia musí byť minimálne vo výške 800 tis. € bez DPH.“

Upresnenie tohto minimálneho štandardu uvádza v odôvodnení vysvetlením obsahu pojmu „podobné stavebné práce“:

„Za stavebné práce podobného charakteru sa považuje uskutočnenie prestavby budov uvedených v prílohe vyhlášky č. 323/2010 Z.z. o štatistickej kvalifikácii stavieb - trieda 1110, 1121, 1122, a 1130.“

Z príslušnej vyhlášky vyplýva, že ide o

<u>111</u>	-	<u>Jednohytové budovy</u>
	<u>1110</u>	<u>Jednohytové budovy</u>
<u>112</u>	-	<u>Dvojhytové a viachytové budovy</u>
	<u>1121</u>	<u>Dvojhytové budovy</u>
	<u>1122</u>	<u>Trojhytové a viachytové budovy</u>
<u>113</u>	-	<u>Ostatné budovy na bývanie</u>
	<u>1130</u>	<u>Ostatné budovy na bývanie</u>

V odôvodnení vyššie uvedeného požadovaného minimálneho štandardu verejný obstarávateľ neodôvodnil, prečo nie je prípustné kvalifikovať sa preukázaním realizácie stavebných prác na napr. nebytových budovách, a teda aká osobitosť je v prestavbe budovy na bývanie, ktorá

dáva právne relevantný dôvod vyhovujúci požiadavke na nediskrimináciu podľa § 10 ods. 2 Zákona o verejnom obstarávaní. Taktiež verejný obstarávateľ nezdôvodňuje

- neprípustnosť výstavby budov vo vyššie uvedených triedach ako skúsenosť a
- zaradenie tried budov 1110 a 1121 z hľadiska rozsahu stavebných prác a ich cien na požadovanej úrovni do skupiny prípustnej skúsenosti.

Verejný obstarávateľ sa v príslušnom odôvodnení zaoberá iba krátkou dobou výstavby a z toho vyplývajúcimi niektorými dôsledkami na minimálne štandardy.

Verejný obstarávateľ v použitom odôvodnení neodôvodňuje opodstatnenosť tohto minimálneho štandardu, čo nie je v súlade s § 38 ods. 5 ZVO minimálne z dôvodu:

- a) primeranosti vo vzťahu ku predmetu zákazky,
- b) absencie relevantného odôvodnenia tejto požiadavky.

Odpoveď verejného obstarávateľa na bod 2.):

Na základe vyjadrenia projektovo-inžinierskej kancelárie, cit.: „... na základe posúdenia žiadosti o nápravu uchádzača v bode 2 Vám oznamujeme, že po porovnaní nimi doplnených tried kvalifikácie (z oddielu nebytové budovy), podľa prílohy k vyhl. č.323/2010, s projektovou dokumentáciou predmetnej stavby, doporučujeme akceptovať v tomto bode požiadavku súťažiackej firmy, keďže v danom prípade sú konštrukcie nebytových budov požadovaných tried na doplnenie, podobné konštrukciám použitým v projekte“, verejný obstarávateľ vyhovie žiadosti uchádzača a upraví text v bode III.1.3) oznámenia o vyhlásení verejného obstarávania č.12338-MSP zverejneného vo VVO č.169/2017 zo dňa 28.08.2017 nasledovne:

„Za stavebné práce podobného charakteru sa považuje uskutočnenie prestavby budov uvedených v prílohe vyhlášky č.323/2010 Z.z. o štatistickej kvalifikácii stavieb – trieda 1110, 1121, 1122, 1130, 1211, 1212, 1220, 1230, 1261, 1262, 1263, 1264, 1272 a 1273.“

Uvedená úprava textu v bode III.1.3) oznámenia o vyhlásení verejného obstarávania bude vykonaná a zverejnená najneskôr do 13.10.2017.

3.)

Verejný obstarávateľ v časti II.2.7) Oznámenia o vyhlásení verejného obstarávania č. 12338 – MSP zverejneného vo Vestníku verejného obstarávania č. 169/2017 zo dňa 28.08.2017 uvádza:

„II.2.7) *Dĺžka trvania zákazky, rámcovej dohody alebo dynamického nákupného systému*
Obdobie: v mesiacoch (od zadania zákazky)
Trvanie v mesiacoch: 12“.

Verejný obstarávateľ v časti III.1.3) Oznámenia o vyhlásení verejného obstarávania č. 12338 – MSP zverejneného vo Vestníku verejného obstarávania č. 169/2017 zo dňa 28.08.2017 v odôvodnení k minimálnym štandardom uvádza:

„*Odôvodnenie použitia tejto podmienky účasti: Verejný obstarávateľ potrebuje uskutočniť stavebné práce v šesťmesačnej lehote, čo si vyžaduje nasadenie a koordináciu väčšieho počtu pracovníkov. Vzhľadom na nevyhnutnosť uskutočniť stavebné práce počas krátkeho obdobia je nevyhnutné, aby úspešný uchádzač mal dostatočné skúsenosti s úspešnou realizáciou rovnakých alebo podobných stavebných prác. Za stavebné práce podobného charakteru sa považuje uskutočnenie prestavby budov uvedených v prílohe vyhlášky č. 323/2010 Z.z. o štatistickej kvalifikácii stavieb - trieda 1110, 1121, 1122, a 1130.*“

V čl. IV. bod 4.1. záväzného formulára zmluvy o dielo sa uvádzajú termíny

- | | |
|------------------|--|
| • začatie prác | do 10 kalendárnych dní odo dňa odovzdania staveniska |
| • ukončenie prác | do 15.12.2018. |

Tieto záväzné inštrukcie verejného obstarávateľa nie sú zhodné, čím spôsobujú, že predmet zákazky je v podstatnom aspekte nejednoznačný a teda je v rozpore s § 41 ods. 1 Zákona o verejnom obstarávaní.

Okrem toho verejný obstarávateľ nevie garantovať minimálne 6-mesačnú lehotu na realizáciu zákazky, nakoľko nemôže ovplyvniť Ministerstvo dopravy a výstavby SR pri rozhodovaní o poskytnutí príslušnej dotácie podľa zákona č. 443/2010 Z.z. v platnom znení.

Odpoveď verejného obstarávateľa na bod 3.):

Verejný obstarávateľ vyhovie žiadosti uchádzača o nápravu textu v bode III.1.3) oznámenia o vyhlásení verejného obstarávania č.12338-MSP zverejneného vo VVO č.169/2017 zo dňa 28.08.2017 a nahrádza pôvodný text v časti určenia lehoty výstavby novým znením:

„Verejný obstarávateľ potrebuje uskutočniť stavebné práce **najneskôr do 15.12.2018**, čo si vyžaduje nasadenie a koordináciu väčšieho počtu pracovníkov.“

V bode II.2.7. oznámenia o vyhlásení verejného obstarávania č.12338-MSP zverejneného vo VVO č.169/2017 zo dňa 28.08.2017 nie je možné vykonať opravu lehoty trvania zákazky a tým jej zosúladiť s termínom uvedeným v návrhu zmluvy, nakoľko systém zadávania dĺžky trvania zákazky počas editácie oznámenia na internetovej stránke Úradu pre verejné obstarávanie ponúka iba možnosť výberu v dňoch a mesiacoch bez možnosti uvedenia konkrétneho dátumu.

Termín ukončenia prác uvedený v čl. IV. Bod 4.1. záväzného formulára zmluvy o dielo určený do 15.12.2018 je záväzný pre uchádzača a vyplýva z projektovej dokumentácie.

Uvedená zmena textu v bode III.1.3) oznámenia o vyhlásení verejného obstarávania bude vykonaná a zverejnená najneskôr do 13.10.2017.

4.)

Verejný obstarávateľ v čl. XII. bod 12.4. záväzného formulára zmluvy o dielo požaduje od úspešného uchádzača, aby podpisom zmluvy o dielo deklaroval, že súhlasí s podmienkami verejného obstarávania.

Táto deklarácia je právne sporná, nakoľko neobsahuje nutný predpoklad súladu podmienok verejného obstarávania s právnym poriadkom Slovenskej republiky, čoho dôkazom môžu byť aj právne pochybnosti resp. výhrady uvedené v tejto žiadosti o nápravu.

Odpoveď verejného obstarávateľa na bod 4.)

Verejný obstarávateľ vyhovie žiadosti uchádzača o nápravu textu v čl. XII. bod 12.4. záväzného formulára zmluvy o dielo a nahrádza pôvodný text novým znením.

12.4 Zhotoviteľ vyhlasuje, že ~~súhlasí~~ **sa oboznámil** s podmienkami verejného obstarávania určenými objednávateľom **týkajúcimi sa technických požiadaviek a charakteristík na stavebnú zákazku (dielo) a požiadaviek na spôsob realizácie stavebnej zákazky, pričom vyhlasuje, že všetky tieto objednávateľom stanovené požiadavky je schopný a spôsobilý splniť a zaväzuje sa ich dodržiavať a naplňať po celú dobu platnosti tejto zmluvy.**

Účelom a zmyslom ustanovenia bodu 12.4 bolo zmluvne zaviazť zhotoviteľa k doržiadaniu všetkých podmienok zákazky, ktoré boli vymienené v procese verejného obstarávania, v štádiu plynutia zmluvy a zhotovovania diela.

Obsahové znenie zmlúv o dielo je v podmienkach Nitrianskej investičnej, s.r.o. štandardizované, avšak pre jednotlivé stavby sú v súťažných podkladoch a inej dokumentácii z VO rôzne nastavené podmienky na technické charakteristiky stavby ako aj podmienky na spôsob vedenia výstavby (napr. odborná spôsobilosť stavbyvedúceho a pod.). Keďže tieto podmienky sa jednotlivito nepremietajú do znenia zmluvy, ale objednávateľ považuje za dôležité zabezpečiť ich dodržiavanie v celom procese realizácie zákazky, je nevyhnutné, aby zmluva obsahovala všeobecný záväzok zhotoviteľa dodržiavať všetky podmienky výstavby, ktoré objednávateľ vymienil v procese verejného obstarávania, čo je zabezpečené ustanovením bodu 12.4.. Nakoľko jeho predchádzajúca formulácia presne nevystihovala tento účel, pristúpili sme k úprave a precizovaniu jeho znenia.

Uvedená zmena textu v čl. XII. bod 12.4. záväzného formulára zmluvy o dielo bude vykonaná a zverejnená najneskôr do 13.10.2017.

5.)

Verejný obstarávateľ v čl. V, bod 5.1. záväzného formulára zmluvy o dielo určuje uchádzačovi povinnosť predložiť ako prílohu ku zmluve rozpočet v elektronickej podobe v programe ROUND.

Takýto program nie je nám ako záujemcovi známy. Z dôvodu dodržania postupov určených v § 10 zákona o verejnom obstarávaní žiadame o zabezpečenie dostupnosti tohto programu. V prípade, ak má verejný uchádzač na mysli tabuľkový procesor Excel, treba túto skutočnosť uviesť v záväznom formulári zmluvy o dielo. Právnym dôsledkom nevykonania nápravy v tomto bode môže byť, že ak ktorýkoľvek uchádzač predloží prílohu v inom programe ako verejným obstarávateľom určený program „ROUND“, jeho ponuka nebude môcť byť hodnotená.

Odpoveď verejného obstarávateľa na bod 5)

Verejný obstarávateľ vyhovuje žiadosti uchádzača o nápravu čl. V bod 5.1. záväzného formulára zmluvy o dielo tak, že upraví text uvedeného článku v časti ...v programe ROUND... a nahrádza ho textom ...v tabuľkovom programe EXCEL...

Uvedená zmena textu čl. V bod 5.1. záväzného formulára zmluvy bude vykonaná a zverejnená najneskôr do 13.10.2017.

6.)

Verejný obstarávateľ v čl. V, bod 5.4. a 5.5. a nasl. záväzného formulára zmluvy o dielo spomína funkciu „stavebný dozor“ a funkciu „technický dozor“. Zo súťažných podmienok, ani z ostatných súťažných podkladov nie je zrejmé, kto túto funkciu v tejto zákazke kreuje a personálne obsadzuje.

Okrem toho stavebný zákon v § 44 ods. 2 v súbehu s § 46b určuje povinnosť mať stavebný dozor iba pre stavebníka pri uskutočňovaní jednoduchých stavieb a ich zmien svojpomocou. Ak je na stavbe stavbyvedúci, funkcia stavebného dozora je nadbytočná.

Požiadavka verejného obstarávateľa mať na stavbe stavebný dozor je z tohto hľadiska nadbytočná a teda aj v rozpore s § 10 ods. 2 (princíp hospodárnosti a efektívnosti).

Takto navrhnuté ustanovenia záväzného formulára zmluvy o dielo sú nejednoznačné a vo svojej podstate nevykonateľné.

Odpoveď verejného obstarávateľa na bod 6)

Verejný obstarávateľ vyhovuje žiadosti uchádzača ohľadom stavebného a technického dozoru a upravuje body 5.4, 5.5. a 6.2 záväzného formulára zmluvy nasledovne:

5.4 Zhotoviteľ sa zaväzuje, že nezrealizované práce a dodávky odsúhlasené objednávatelom, projektantom a stavebným dozorom budú z ceny diela odpočítané a to v cene, v akej sú zahrnuté do rozpočtu. **Osobu poverenú výkonom funkcie stavebného dozora na stavbe určí objednávatel a meno tejto osoby oznámi zhotoviteľovi najneskôr ku dňu odovzdania staveniska.**

5.5 V prípade, že dôjde k zrušeniu alebo odstúpeniu od tejto zmluvy z dôvodu na strane objednávatela, bude zhotoviteľ fakturovať skutočne vykonané stavebné práce podľa súpisu položiek odsúhlasených stavebným a ~~technickým~~ dozorom.

6.2 Zhotoviteľ po vykonaní minimálne 20% prác z celkovej sumy diela bez DPH, predkladá na potvrdenie súpis vykonaných prác objednávatelovi. Do 3 pracovných dní odo dňa predloženia súpisu vykonaných prác objednávatelovi musí objednávatel potvrdiť súpis vykonaných prác a v prípade rozporu ho vrátiť na prepracovanie zhotoviteľovi. Za objednávatela potvrdzuje súpis vykonaných prác stavebný dozor a ~~technický dozor~~ objednávatela.

Odôvodnenie:

Stavebný zákon č. 50/ 1976 Zb. v znení neskorších predpisov v príslušných ustanoveniach (viď § 44, § 46a, § 46b, § 46 d) nevylučuje, aby na stavbe bola popri funkcii stavbyvedúceho ustanovená aj funkcia stavebného dozora. Okruh oprávnení, povinností a zodpovednosti stavbyvedúceho je vymedzený osobitne v § 46a stavebného zákona a odlišne od okruhu oprávnení, povinností a zodpovednosti stavebného dozora vymedzených v § 46b stavebného zákona. Skutočnosť, že na stavbe môže paralelne popri sebe pôsobiť stavbyvedúci a stavebný dozor vyplýva aj z § 46d ods. 2 a ods. 3 stavebného zákona, podľa ktorých stavebný denník vedie stavbyvedúci, avšak do stavebného denníka sú oprávnené robiť zápisy aj ďalšie osoby, medzi ktorými figuruje aj stavebný dozor.

Máme za to, že pôsobenie stavebného dozora na stavbe, ktorej vedenie uskutočňuje stavbyvedúci, je nielen zákonné, ale aj legitímne z hľadiska požiadavky hospodárnosti a efektívnosti, nakoľko ustanovenie viacerých za stavbu zodpovedných osôb a tým založenie systému viacnásobnej a viacstupňovej kontroly sa pozitívne premietne do kvality stavby, riadneho zabezpečenia požiadaviek a opatrení BOZP na stavbe a v konečnom dôsledku do úspory verejných financií danej nevynakladaním ďalších investícií na odstraňovanie prípadných väd a nedostatkov stavebného diela alebo odstraňovanie škôd spôsobených následkom prípadných nevhodných a neodborných pokynov stavbyvedúceho.

Uvedená zmena textu v bodoch 5.4, 5.5 a 6.2 záväzného formulára zmluvy bude vykonaná a zverejnená najneskôr do 13.10.2017.

Upozornenie:

Na základe spôsobu a termínu vybavenia žiadosti o nápravu tak, ako je uvedené vyššie, verejný obstarávateľ rozhodol o predĺžení lehoty na predkladanie ponúk nasledovne:

Verejný obstarávateľ predlžuje lehotu na elektronické predkladanie ponúk do systému JOSEPHINE do 30. 10. 2017 do 9:00 hod.

Nitrianska investičná, s.r.o.
Mestský úrad v Nitre
Štefánikova 60, 950 06 Nitra
IČO: 365 677 61 DIČ: 2021008333

