



Mesto Trnava
Ulica Hlavná 1, 917 71 Trnava

IS JOSEPHINE

Všetkým zájemcom

Váš list číslo/zo dňa ŽoN	Naše číslo ÚtVO/5436-29860/19/Kič	Vybavuje/inka	Trnava 03.05.2019
------------------------------	---	---------------	-----------------------------

Vec

Vybavenie žiadosti o nápravu

Podľa § 165 ods. 3 zákona č. 343/2015 Z. z. o verejnom obstarávaní a o zmene a doplnení niektorých zákonov v platnom znení (ďalej len „zákon o verejnom obstarávaní“) verejný obstarávateľ, obstarávateľ alebo osoba podľa § 8 doručí do siedmich dní od doručenia úplnej žiadosti o nápravu doručenej v lehote podľa § 164 ods. 5 alebo ods. 6 alebo doplnenej podľa odseku 1

- žiadatelovi a všetkým známym uchádzačom, záujemcom alebo účastníkom písomné oznámenie o výsledku vybavenia žiadosti o nápravu s odôvodnením a uvedením spôsobu a lehoty na vykonanie nápravy alebo
- žiadatelovi písomné oznámenie o zamietnutí žiadosti o nápravu s odôvodnením.

Dňa 30. 4. 2019 o 9:36:16 žiadateľ doručil verejnému obstarávateľovi Mestu Trnava v nadlimitnej zákazke vyhlásenej v Úradnom vestníku Európskej únie dňa 8. 4. 2019 pod zn. 2019/S 069-162437 a vo Vestníku verejného obstarávania č. 70/2019 zo dňa 9. 4. 2019 pod zn. 6861 - MSS na predmet zákazky „Mestská autobusová doprava v meste Trnava“ žiadosť o nápravu podľa § 164 ods. 1 písm. b) zákona o verejnom obstarávaní.

I.

Žiadateľ v bode I. žiadosti o nápravu namieta stanovenie predpokladanej hodnoty zákazky. Ďalej žiadateľ namieta stanovenie možnosti zrušiť verejné obstarávanie, ak cena za vzkm presiahne sumu 2,6 eur. Uvádza, že nesprávne stanovená predpokladaná hodnota zákazky a následne neadekvátne stanovené ustanovenie o možnosti zrušiť súťaž v prípade, ak cena presiahne nejaký limit, ktorý vzhľadom na nesprávne stanovenú predpokladanú hodnotu zákazky môže byť tiež nesprávne stanovený, môže viesť k odradeniu uchádzačov od predloženia ponuky, nakoľko sa môže stať, že po započítaní všetkých nákladov pri zohľadnení aktuálnych cien nebudú uchádzači schopní splniť stanovené požiadavky verejného obstarávateľa, vrátane požiadavky na maximálnu cenu za jeden vzkm. Uvedená situácia môže v konečnom dôsledku znamenať aj porušenie princípu hospodárnosti a efektívnosti, ako aj porušenie pravidiel čestnej hospodárskej súťaže.

Navrhovateľ žiada, aby verejný obstarávateľ stanovil predpokladanú hodnotu zákazky za jeden vzkm, a tým aj celkovú predpokladanú hodnotu zákazky na základe aktuálnych údajov a cien s prihliadnutím na jednotlivé požiadavky verejného obstarávateľa, ktoré je potrebné zo strany uchádzačov zohľadniť pri naceňovaní predmetu zákazky a následne, aby upravil ustanovenie súťažných podkladov, podľa ktorého je možné pristúpiť k zrušeniu súťaže, ak cena za vzkm presiahne nejakú sumu, konkrétne, aby túto sumu prispôbil správne výpočtu predpokladanej hodnoty zákazky. Zároveň uvádza, že požiadavka na vekovú štruktúru vozového parku je zadaná neprimerane a bude nútiť vo výraznej miere obmeniť a vynoviť vozový park dopravcu.

Verejný obstarávateľ podľa § 165 ods. 3 písm. b) zamieta žiadosť o nápravu v bode I.

Odôvodnenie:

Podľa § 6 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní predpokladaná hodnota zákazky sa určuje ako cena bez dane z pridanej hodnoty **s cieľom ustanovenia postupu verejného obstarávania podľa finančných limitov**. Verejný obstarávateľ a obstarávateľ určia predpokladanú hodnotu zákazky **na základe údajov a informácií o zákazkách na rovnaký alebo porovnateľný predmet zákazky**. Ak nemá verejný obstarávateľ alebo obstarávateľ údaje podľa druhej vety k dispozícii, určí predpokladanú hodnotu na základe údajov získaných prieskumom trhu s požadovaným plnením, prípravnou trhovou konzultáciou alebo na základe údajov získaných iným vhodným spôsobom. Predpokladaná hodnota zákazky je platná v čase odoslania oznámenia o vyhlásení verejného obstarávania alebo oznámenia použitého ako výzva na súťaž na uverejnenie; ak sa uverejnenie takého oznámenia nevyžaduje, predpokladaná hodnota je platná v čase začatia postupu zadávania zákazky.

Podľa § 6 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní do predpokladanej hodnoty zákazky verejný obstarávateľ a obstarávateľ zahrnú aj

- a) hodnotu opakovaných plnení, ak sa plánujú zabezpečiť,
- b) všetky formy opcí a všetky obnovenia zákazky,
- c) ceny a odmeny, ktoré sa poskytnú uchádzačom alebo účastníkom súťaže návrhov (ďalej len „účastník“),
- d) predpokladanú hodnotu tovaru alebo služieb, ktoré verejný obstarávateľ a obstarávateľ poskytnú dodávateľovi v súvislosti so zákazkou na uskutočnenie stavebných prác, ak sú potrebné na uskutočnenie stavebných prác.

Verejný obstarávateľ postupoval pri stanovení predpokladanej hodnoty predmetnej zákazky v súlade so zákonom o verejnom obstarávaní.

Suma 2,12 za vzkv vychádza z objektívneho posúdenia nákladov jednotlivých prevádzkovateľov mestskej verejnej dopravy na Slovensku. Verejný obstarávateľ uskutočnil prieskum z verejne dostupných údajov a sumu stanovil nad priemer miest Trenčín, Nitra, Martin, Prievidza a Trnava. Zároveň verejný obstarávateľ poukazuje na skutočnosť, že dopravca na základe predkladaných výkazov verejnému obstarávateľovi v súčasnosti službu mestskej autobusovej dopravy vykonáva za nižšiu sumu ako 2,12 za vzkv. Argument o nákladoch na nové autobusy nie je relevantný, nakoľko už za sumu pod 2,12 za vzkv je žiadateľ schopný udržiavať vek vozového parku na úrovni, ktorá je súladná s právnymi predpismi. Cena za vzkv obsahuje aj náklady na udržiavanie vozového parku a prípadné obnovenie vozového parku. Navyše súťaž nie je nastavená a vyhlásená len pre žiadateľa, t.j. verejný obstarávateľ nemôže prispôbovať súťaž a jej podmienky na konkrétneho dopravcu, do súťaže sa môžu prihlásiť hospodárske subjekty z celej EÚ a nie je možné, aby verejný obstarávateľ zohľadňoval aktuálny vozový park každého dopravcu. Napríklad do súťaže sa môže prihlásiť hospodársky subjekt z Českej republiky alebo iného členského štátu EÚ, ktorý má nakúpený nový vozový park (vyhovujúci požiadavkám verejného obstarávateľa). Pre takéhoto dopravcu by mohla byť hodnota predpokladanej hodnoty zákazky vyhovujúca, nakoľko tento nemá toľko nákladov s opravami a kvalitou obsluhy.

Žiadateľ na svojej internetovej stránke uvádza, že prevádzkuje celkom 275 autobusov, z ktorých je prevažná časť zaradená v pravidelnej doprave všetkých druhov. V spoločnosti pracuje 447 zamestnancov, z čoho je 356 vodičov. Zamestnanci spoločnosti sú svojou kvalifikáciou, vzdelaním, odbornosťou a skúsenosťami jednou z hlavných konkurenčných výhod spoločnosti oproti ostatným firmám na dopravnom trhu.“ Z uvedeného vyplýva, že pre žiadateľa nemôže byť problém postupne obnovovať svoj vozidlový park.

Žiadateľ navyše neuvádza, žiadne konkrétne čísla, ktoré by podľa jeho názoru objektivizovali cenu za vzk, pričom žiadateľ je členom Zväzu autobusovej dopravy, preto by pre neho nemalo byť problém porovnať si tieto údaje, tak ako to urobil verejný obstarávateľ.

Cieľom určenia predpokladanej hodnoty zákazky je stanovenie správneho postupu verejného obstarávateľa vo väzbe na povinnosť nespáchať správny delikt podľa § 6 ods. 16 zákona o verejnom obstarávaní. Podľa predmetného ustanovenia zákazku, koncesiu alebo súťaž návrhov nemožno rozdeliť ani zvoliť spôsob určenia jej predpokladanej hodnoty s cieľom znížiť predpokladanú hodnotu pod finančné limity podľa zákona o verejnom obstarávaní. V tomto prípade obstaráva verejný obstarávateľ zákazku nadlimitným postupom verejného obstarávania. Ide o nejaviac transparentný postup verejného obstarávania s publicitou v rámci celej EÚ. Táto zákazka bola riadne publikovaná v Úradnom vestníku Európskej únie ako aj vo Vestníku verejného obstarávania. Z uvedeného vyplýva, že verejný obstarávateľ v súlade s európskymi smernicami o verejnom obstarávaní, ako aj so zákonom o verejnom obstarávaní oznámil záujem transparentne vyhlásiť súťaž s cieľom prilákať hospodárske subjekty z celej EÚ, aby súperili o predmetnú zákazku. Verejný obstarávateľ pri stanovení predpokladanej hodnoty zákazky vychádzal aj z údajov z predchádzajúcich zákaziek, čím postupoval podľa § 6 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní. Zároveň postupoval podľa § 6 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní.

Pre verejného obstarávateľa zabezpečuje služby mestskej autobusovej dopravy práve žiadateľ. Žiadateľ a jeho právny predchodcovia tieto služby pre mesto Trnava vykonáva od vzniku mestskej autobusovej dopravy v Trnave. Podnik Slovenská autobusová doprava Trnava, akciová spoločnosť; skratene: SAD Trnava, a.s. je nahradený žiadateľom od 4. 12. 2015.

Mesto Trnava sa snaží práve predmetnou súťažou na 10 rokov vytvoriť priestor pre riadnu hospodársku súťaž, kde by mohli o zákazku súperiť aj iné subjekty ako žiadateľ. Je však možné, že o zákazku bude mať záujem len žiadateľ, ako tomu bolo v nasledovných verejných obstarávaníach:

Vestník verejného obstarávania č. 252/2017 zo dňa 22. 12. 2017 sp. Zn. 17687 – VSS,
Vestník verejného obstarávania č. 138/2018 zo dňa 13. 7. 2018 sp. Zn. 9580 – VBS.

Ďalej sa zo žiadateľom uzatvorili dve koncesné zmluvy č. 1380/2017 a č. 220/2018.

Z uvedeného vyplýva, že postavenie žiadateľa je voči verejnému obstarávateľovi doposiaľ monopolné. Práve stanovenie súťažných pravidiel v súčasnom verejnom obstarávaní má zabezpečiť hospodársku súťaž, naplniť princíp hospodárnosti a efektívnosti. Stanovenie horného limitu za vzk vo výške 2,6 eur má zabezpečiť ochranu verejného obstarávateľa pred stavom, kedy by sa do súťaže prihlásil len jeden hospodársky subjekt s príliš vysokou cenou za vzk. Verejný obstarávateľ má za to, že cena 2,6 eur za vzk sa pohybuje na hornej hranici cien v Slovenskej republike. Ak by sa do súťaže prihlásilo viacero hospodárskych subjektov a ich ceny budú nad 2,6 eur za vzk (išlo by o trhovú cenu nie „monopolnú“ cenu jedného dopravcu) verejný obstarávateľ zväži zrušenie zákazky. Verejný obstarávateľ v súťažných podkladoch bod 14 uviedol: „Ak cena za vzk presiahne 2,6000 eur bude ponuka uchádzača považovaná za neprijateľnú v súlade s § 70 ods. 4 zákona o verejnom obstarávaní. V takomto prípade je verejný obstarávateľ oprávnený použiť postup podľa § 70 ods. 1 písm. e) zákona o verejnom obstarávaní.“. Z uvedeného vyplýva, že ak by súťaž nevygenerovala „dobrú“ cenu za vzk verejný obstarávateľ bude o cenách rokovať so všetkými uchádzačmi, ktorí spĺňajú podmienky účasti a v predchádzajúcej verejnej súťaži alebo v užšej súťaži predložili ponuky zodpovedajúce formálnym požiadavkám verejného obstarávania.

Navyše verejný obstarávateľ poukazuje na to, že práve žiadateľ je súčasným (niekoľko desaťročí) poskytovateľom služby pre verejného obstarávateľa. Činnosť žiadateľa má byť okrem iného regulovaná nariadením Európskeho parlamentu a Rady (ES) č. 1370/2007 z 23. októbra 2007 o službách vo verejnom záujme v železničnej a cestnej osobnej doprave, ktorým sa zrušujú nariadenia Rady (EHS) č. 1191/69 a (EHS) č. 1107/70. Predmetné nariadenie v čl. 4 bod 8 vyžaduje, aby dopravca na základe zmlúv

o službách vo verejnom záujme poskytoval informácie, ktoré sú nevyhnutné na zadanie zmlúv o službách vo verejnom záujme.

V žiadosti o nápravu však žiadateľ žiaden konkrétny údaj a ani spôsob, ako by k nejakému konkrétnemu údaju dospel neuvádza.

II.

Žiadateľ v bode II. žiadosti o nápravu namieta stanovenie predpokladanej hodnoty zákazky vo väzbe na opcii pre obec Biely Kostol, ktorú verejný obstarávateľ stanovil vo výške 15 000 vzkm ročne (PHZ 318 000,- eur za 10 rokov).

Verejný obstarávateľ podľa § 165 ods. 3 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní čiastočne vyhovuje žiadosti o nápravu. Súťažné podklady k predmetnej zákazke budú upravené v zmysle nižšie uvedeného odôvodnenia. Verejný obstarávateľ zverejní opravu oznámenia o vyhlásení verejného obstarávania a súťažných podkladov bezodkladne po vybavení tejto žiadosti o nápravu.

Odôvodnenie:

Verejný obstarávateľ preveril pôvodný výpočet 15 000 vzkm určených pre obec Biely Kostol prehodnotením vzkm pripadajúcich na ulicu Rekreačná, ktorá sa nachádza v katastroch oboch obcí. Na základe uvedeného upravuje počet vzkm určených pre obec Biely Kostol na 11 000 vzkm (zahŕňa súčasných 10 800 vzkm plus rezervu vzhľadom na možné požiadavky obce Biely Kostol v súvislosti s územným rozvojom). Dáta o dĺžke liniek vyplývajú z cestovných poriadkov generovaných v digitálnej forme do GIS systému mesta Trnava. Dáta o cestovných poriadkoch získava verejný obstarávateľ od dopravcu, ktorý predkladá cestovné poriadky na schválenie mestu Trnava.

Verejný obstarávateľ nevie na základe čoho žiadateľ dospel k výpočtu vzkm pre obec Biely Kostol.

Verejný obstarávateľ opätovne poukazuje na funkciu predpokladanej hodnoty zákazky, ktorej cieľom je stanovenie správneho postupu verejného obstarávateľa vo väzbe na povinnosť nespáchať správny delikt podľa § 6 ods. 16 zákona o verejnom obstarávaní. Podľa predmetného ustanovenia zákazku, koncesiu alebo súťaž návrhov nemožno rozdeliť ani zvoliť spôsob určenia jej predpokladanej hodnoty s cieľom znížiť predpokladanú hodnotu pod finančné limity podľa zákona o verejnom obstarávaní. V tomto prípade obstaráva verejný obstarávateľ zákazku nadlimitným postupom verejného obstarávania. Táto zákazka bola riadne publikovaná v Úradnom vestníku Európskej únie ako aj vo Vestníku verejného obstarávania. Z uvedeného vyplýva, že verejný obstarávateľ v súlade s európskymi smernicami o verejnom obstarávaní, ako aj so zákonom o verejnom obstarávaní oznámil záujem transparentne vyhlásiť súťaž s cieľom prilákať hospodárske subjekty z celej EÚ, aby súperili o predmetnú zákazku. Verejný obstarávateľ pri stanovení predpokladanej hodnoty zákazky vychádzal aj z údajov z predchádzajúcich zákaziek, čím postupoval podľa § 6 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní. Zároveň postupoval podľa § 6 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní.

III.

Žiadateľ v bode III. žiadosti o nápravu namieta zmluvnú požiadavku uvedenú v čl. 1 bod 2 písm. b) návrhu zmluvy.

Verejný obstarávateľ podľa § 165 ods. 3 písm. b) zamieta žiadosť o nápravu v bode III.

Odôvodnenie:

V čl. 1 ods. 2 písm. b) návrhu zmluvy je uvedené:

Za podmienok stanovených v tejto Zmluve sa dopravca zaväzuje najmä: b) spolupracovať pri príprave a realizácii integrovaného dopravného systému mesta Trnava alebo regiónu (ďalej len "IDS"), ak sa ho objednávateľ rozhodne zriadiť, resp. k nemu pristúpiť a následne poskytovať požadovaný rozsah

dopravných služieb ako súčasť príslušnej etapy rozvoja IDS, a to za podmienok a v rozsahu dohodnutom písomne medzi zmluvnými stranami v podobe opcie vyjadrenej cez vzkm; opcia a jej rozsah bude dohodnutá dodatkom k tejto zmluve podľa požadovaného počtu vzkm a reálneho preukázania nákladov priamo súvisiacich s integráciou.

Verejný obstarávateľ poukazuje na výkladové stanovisko Úradu pre verejné obstarávanie č. 3/2016 „k právomoci úradu preskúmať zmluvné podmienky návrhu zmluvy alebo rámcovej dohody, ktorá má byť výsledkom verejného obstarávania“. V predmetnom výkladovom stanovisku sa uvádza: „Podľa § 42 ods. 11 zákona č. 343/2015 Z. z. o verejnom obstarávaní a o zmene a doplnení niektorých zákonov v znení zákona č. 438/2015 Z. z. (ďalej len „zákon o verejnom obstarávaní“) súťažné podklady obsahujú aj návrh zmluvy alebo rámcovej dohody, ktorých časť obsahu možno určiť odkazom na všeobecné obchodné podmienky; ak sa odkazuje na všeobecné obchodné podmienky, musia byť súčasťou súťažných podkladov.

Úrad pre verejné obstarávanie (ďalej len „úrad“) pri výkone svojej činnosti neskúma súlad zmluvných podmienok s obchodnoprávnymi, občianskoprávnymi alebo inými verejnoprávnymi predpismi. Preskúmacia právomoc úradu sa v tomto prípade obmedzuje na skúmanie súladu zmluvných podmienok so zákonom o verejnom obstarávaní, najmä s jeho princípmi, a to z pohľadu, či verejný obstarávateľ/obstarávateľ/osoba podľa § 8 zákona o verejnom obstarávaní nastavili zmluvné podmienky pre všetkých záujemcov v súlade s princípom transparentnosti, nediskriminácie a princípom rovnakého zaobchádzania.

Odôvodnenie

Významnú úlohu v procese zadávania zákazky, stratégie pre uzavretie zmluvy, zohráva uplatňovanie zmluvných podmienok súvisiacich s dodaním predmetu zákazky, ktoré vyplývajú z osobitných právnych predpisov ako aj poznania možností trhu, prípadne jednotlivých hospodárskych subjektov.

Definovanie zmluvných podmienok je úlohou verejného obstarávateľa/obstarávateľa osoby podľa § 8 zákona o verejnom obstarávaní. Zmluvnými podmienkami sa určujú podmienky, za ktorých sa bude zákazka realizovať. Tieto podmienky musia vychádzať z potrieb verejného obstarávateľa/obstarávateľa/osoby podľa § 8 zákona o verejnom obstarávaní, z charakteru predmetu zmluvy, vrátane jeho kvalitatívnych požiadaviek, musia obsahovať podmienky zhotovenia alebo dodania predmetu zákazky. Zostavujú sa podľa osobitných právnych predpisov, najmä podľa Obchodného zákonníka. Zmluvné podmienky musia podporovať čestnú hospodársku súťaž. V rozpore so zákonom o verejnom obstarávaní by bolo, ak by zmluvné podmienky boli nastavené výhodne pre konkrétny hospodársky subjekt.

Verejný obstarávateľ/obstarávateľ/osoba podľa § 8 zákona o verejnom obstarávaní sú povinní nastaviť zmluvné podmienky v súlade so základnými princípmi verejného obstarávania, t. j. princípom transparentnosti, nediskriminácie a princípom rovnakého zaobchádzania, aj keď obchodnoprávne a občianskoprávne predpisy umožňujú v rámci zmluvných podmienok vytvoriť výhodnejšiu situáciu v prospech verejného obstarávateľa/obstarávateľa/osoby podľa § 8 zákona o verejnom obstarávaní ako objednávateľa tovarov/služieb/stavebných prác. Stanovením prísnych, ale nediskriminačných zmluvných podmienok nedochádza k porušeniu zákona o verejnom obstarávaní. Skúmanie súladu zmluvných podmienok s obchodnoprávnymi, občianskoprávnymi alebo inými verejnoprávnymi predpismi spadá pod ochranu iných špecializovaných štátnych orgánov, preto úrad do zmluvnej slobody a k kontraktáčnej voľnosti verejného obstarávateľa/obstarávateľa/osoby podľa § 8 zákona o verejnom obstarávaní zasahuje v obmedzenej miere len v rozsahu preskúmania súladu stanovených zmluvných podmienok so zákonom o verejnom obstarávaní, najmä jeho princípmi.“

Vzhľadom na uvedené má verejný obstarávateľ za to, že opcia vyjadrená v čl. 1 ods. 2 písm. b) návrhu zmluvy je plne súladná so zákonom o verejnom obstarávaní.

Podľa § 10 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní verejný obstarávateľ a obstarávateľ musia dodržať princíp rovnakého zaobchádzania, princíp nediskriminácie hospodárskych subjektov, princíp transparentnosti, princíp proporcionality a princíp hospodárnosti a efektívnosti.

Verejný obstarávateľ má za to, že dodržal princípy verejného obstarávania, nakoľko predmetná klauzula je jasná, uplatní sa voči každému dodávateľovi rovnako, popisuje situáciu, ktorá môže hypoteticky nastať a určuje jasné a nediskriminačné pravidlo, ako sa bude v danej situácii postupovať. Ak by daná klauzula v zmluve absentovala verejný obstarávateľ by počas desiatich rokov nemohol a nevedel riešiť prípadnú integráciu mestskej autobusovej dopravy na iné dopravné systémy v meste a v regióne. Navyše integrovanie dopravných systémov je trendom v EÚ aj v samotnej Slovenskej republike.

Podľa § 42 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní súťažné podklady sú písomné, grafické alebo iné podklady obsahujúce podrobné vymedzenie predmetu zákazky. V súťažných podkladoch verejný obstarávateľ a obstarávateľ uvedú všetky okolnosti, ktoré budú dôležité na plnenie zmluvy a na vypracovanie ponuky. Opis predmetu zákazky môže odkazovať aj na osobitný postup alebo metódu výroby alebo poskytovania požadovaných tovarov, stavebných prác alebo služieb, ako aj na osobitný postup inej fázy ich životného cyklu, a to aj vtedy, ak tieto faktory netvoria súčasť ich hmotnej podstaty, musia však súvisieť s predmetom zákazky a byť primerané jej hodnote a cieľom. Predmet zákazky musí verejný obstarávateľ a obstarávateľ opísať jednoznačne, úplne a nestranne na základe technických požiadaviek podľa prílohy č. 3. Technické požiadavky

a) zohľadnia požiadavky dostupnosti pre osoby so zdravotným postihnutím a riešenia vhodné pre všetkých užívateľov okrem náležite odôvodnených prípadov; ak právne záväzné akty Európskej únie ustanovujú záväzné požiadavky dostupnosti pre osoby so zdravotným postihnutím alebo riešenia vhodné pre všetkých užívateľov, v technických požiadavkách verejný obstarávateľ a obstarávateľ uvedú odkaz na príslušné právne záväzné akty Európskej únie,

b) musia byť určené tak, aby bol zabezpečený rovnaký prístup pre všetkých uchádzačov alebo záujemcov a zabezpečená hospodárska súťaž.

Verejný obstarávateľ má za to, že dodržal § 42 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní. Integrácia dopravných systémov Bratislavského samosprávneho kraja a Trnavského samosprávneho kraja sa ešte len kreuje a požiadavky na integráciu nie sú ešte sfinalizované a známe. Preto verejný obstarávateľ nemohol v súťažných podkladoch uviesť viac informácií k budúcej integrácii. Integrácia dopravného systému bude mať pre verejného obstarávateľa zmysel, až po tom ako sa zintegrujú dopravné systémy oboch samosprávnych krajov.

Cieľom určenia predpokladanej hodnoty zákazky je stanovenie správneho postupu verejného obstarávateľa vo väzbe na povinnosť nespáchať správny delikt podľa § 6 ods. 16 zákona o verejnom obstarávaní. Podľa predmetného ustanovenia zákazku, koncesiu alebo súťaž návrhov nemožno rozdeliť ani zvoliť spôsob určenia jej predpokladanej hodnoty s cieľom znížiť predpokladanú hodnotu pod finančné limity podľa tohto zákona. V tomto prípade obstaráva verejný obstarávateľ zákazku nadlimitným postupom verejného obstarávania. Táto zákazka bola riadne publikovaná v Úradnom vestníku Európskej únie ako aj vo Vestníku verejného obstarávania. Z uvedeného vyplýva, že verejný obstarávateľ v súlade s európskymi smernicami o verejnom obstarávaní ako aj so zákonom o verejnom obstarávaní oznámil záujem transparentne vyhlásiť súťaž s cieľom prilákať hospodárske subjekty z celej EÚ, aby súperili o predmetnú zákazku. Verejný obstarávateľ pri stanovení predpokladanej hodnoty zákazky vychádzal aj z údajov z predchádzajúcich zákaziek, čím postupoval podľa § 6 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní. Zároveň postupoval podľa § 6 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní.

IV.

Žiadateľ v bode IV. žiadosti o nápravu namieta zmluvnú požiadavku uvedenú v čl. 1 bod 2 písm. d) návrhu zmluvy.

Verejný obstarávateľ podľa § 165 ods. 3 písm. b) zamietla žiadosť o nápravu v bode IV.

Odôvodnenie:

V čl. 1 ods. 2 písm. d) návrhu zmluvy je uvedený:

Za podmienok stanovených v tejto Zmluve sa dopravca zaväzuje najmä: d) zabezpečiť zavedenie akceptácie kariet používaných v tarifnom systéme časových lístkov, ak objednávateľ požiadava o zavedenie takejto tarify.

Verejný obstarávateľ poukazuje na výkladové stanovisko Úradu pre verejné obstarávanie č. 3/2016 „k právomoci úradu preskúmať zmluvné podmienky návrhu zmluvy alebo rámcovej dohody, ktorá má byť výsledkom verejného obstarávania“. V predmetnom výkladovom stanovisku sa uvádza: „Podľa § 42 ods. 11 zákona č. 343/2015 Z. z. o verejnom obstarávaní a o zmene a doplnení niektorých zákonov v znení zákona č. 438/2015 Z. z. (ďalej len „zákon o verejnom obstarávaní“) súťažné podklady obsahujú aj návrh zmluvy alebo rámcovej dohody, ktorých časť obsahu možno určiť odkazom na všeobecné obchodné podmienky; ak sa odkazuje na všeobecné obchodné podmienky, musia byť súčasťou súťažných podkladov.

Úrad pre verejné obstarávanie (ďalej len „úrad“) pri výkone svojej činnosti neskúma súlad zmluvných podmienok s obchodnoprávnymi, občianskoprávnymi alebo inými verejnoprávnymi predpismi. Preskúmavacia právomoc úradu sa v tomto prípade obmedzuje na skúmanie súladu zmluvných podmienok so zákonom o verejnom obstarávaní, najmä s jeho princípmi, a to z pohľadu, či verejný obstarávateľ/obstarávateľ/osoba podľa § 8 zákona o verejnom obstarávaní nastavili zmluvné podmienky pre všetkých záujemcov v súlade s princípom transparentnosti, nediskriminácie a princípom rovnakého zaobchádzania.

Odôvodnenie

Významnú úlohu v procese zadávania zákazky, stratégie pre uzavretie zmluvy, zohráva uplatňovanie zmluvných podmienok súvisiacich s dodaním predmetu zákazky, ktoré vyplývajú z osobitných právnych predpisov ako aj poznania možností trhu, prípadne jednotlivých hospodárskych subjektov.

Definovanie zmluvných podmienok je úlohou verejného obstarávateľa/obstarávateľa osoby podľa § 8 zákona o verejnom obstarávaní. Zmluvnými podmienkami sa určujú podmienky, za ktorých sa bude zákazka realizovať. Tieto podmienky musia vychádzať z potrieb verejného obstarávateľa/obstarávateľa/osoby podľa § 8 zákona o verejnom obstarávaní, z charakteru predmetu zmluvy, vrátane jeho kvalitatívnych požiadaviek, musia obsahovať podmienky zhotovenia alebo dodania predmetu zákazky. Zostavujú sa podľa osobitných právnych predpisov, najmä podľa Obchodného zákonníka. Zmluvné podmienky musia podporovať čestnú hospodársku súťaž. V rozpore so zákonom o verejnom obstarávaní by bolo, ak by zmluvné podmienky boli nastavené výhodne pre konkrétny hospodársky subjekt.

Verejný obstarávateľ/obstarávateľ/osoba podľa § 8 zákona o verejnom obstarávaní sú povinní nastaviť zmluvné podmienky v súlade so základnými princípmi verejného obstarávania, t. j. princípom transparentnosti, nediskriminácie a princípom rovnakého zaobchádzania, aj keď obchodnoprávne a občianskoprávne predpisy umožňujú v rámci zmluvných podmienok vytvoriť výhodnejšiu situáciu v prospech verejného obstarávateľa/obstarávateľa/osoby podľa § 8 zákona o verejnom obstarávaní ako objednávateľa tovarov/služieb/stavebných prác. Stanovením prísnych, ale nediskriminačných zmluvných podmienok nedochádza k porušeniu zákona o verejnom obstarávaní. Skúmanie súladu zmluvných podmienok s obchodnoprávnymi, občianskoprávnymi alebo inými verejnoprávnymi predpismi spadá pod ochranu iných špecializovaných štátnych orgánov, preto úrad do zmluvnej slobody a k kontraktáčnej voľnosti verejného obstarávateľa/obstarávateľa/osoby podľa § 8 zákona o verejnom obstarávaní zasahuje v obmedzenej miere len v rozsahu preskúmavania súladu stanovených zmluvných podmienok so zákonom o verejnom obstarávaní, najmä jeho princípmi.“

Verejný obstarávateľ má za to, že žiadateľa ani iné hospodárske subjekty predmetnom požiadavkou nediskvalifikuje, neobmedzuje a nediskriminuje. Verejný obstarávateľ neurčil žiadnu konkrétnu technológiu, neurčil žiadneho výrobcu, výrobok a výrobný postup. Je na poskytovateľovi služby, aby v prípade potreby verejného obstarávateľa nastavil systém lístkov na časovú tarifu. Takáto požiadavka nemá žiaden podstatný vplyv na cenu za vzkm. Ak by uchádzač mal za to, že navýšenie ceny je potrebné, môže tak urobiť v nacenení služby vyjadrenej v cene za vzkm. Časová platnosť lístka, ktorú popisuje verejný obstarávateľ predstavuje mesačné, štvrtročné a ročné lístky s neobmedzeným počtom jász na

takýto lístok v danom období. Takáto zmena dopravnej tarify by nemala predstavovať žiadne podstatné náklady, nakoľko je založená na súčasnom nastavení systému, kedy označovač cestovného lístka v autobuse eviduje elektronickú kartu. V tomto smere by aj súčasný dopravca/ žiadateľ nemal mať žiaden problém so splnením tejto požiadavky.

Žiadateľ navyše neuvádza žiadne technické argumenty, na ktoré by mohol verejný obstarávateľ reagovať.

V.

Žiadateľ v bode V. žiadosti o nápravu namieta zmluvnú požiadavku uvedenú v čl. 2 bod 1 návrhu zmluvy.

Verejný obstarávateľ podľa § 165 ods. 3 písm. b) zamieta žiadosť o nápravu v bode V.

Odôvodnenie:

V čl. 2 bod 1 návrhu zmluvy je uvedené:

„Zmluvné strany sa dohodli, že dopravca prostredníctvom min. 34 kusov autobusov zabezpečí dopravné služby v rozsahu plánovaných 1 135 000 vzkm za prvý kalendárny rok trvania zmluvy pre objednávateľa 1 a 15 000 pre objednávateľa 2, čo je plánovaných 11 500 000 vzkm za celú dobu účinnosti Zmluvy. Objednávateľ 1 a objednávateľ 2 si vyhradzuje právo počas účinnosti tejto Zmluvy každoročne jednostranne zvýšiť alebo znížiť rozsah dopravných služieb o 10 % oproti plánovanému rozsahu dopravných služieb za predchádzajúci kalendárny rok pripadajúcich na každého z uvedených objednávateľov.“

Vzhľadom na predchádzajúce čiastočné vyhovenie žiadosti o nápravu v bode II. je znenie uvedeného bodu nasledovné:

„Zmluvné strany sa dohodli, že dopravca prostredníctvom min. 34 kusov autobusov zabezpečí dopravné služby v rozsahu plánovaných 1 138 000 vzkm za prvý kalendárny rok trvania zmluvy pre objednávateľa 1 a 11 000 pre objednávateľa 2, čo je plánovaných 11 500 000 vzkm za celú dobu účinnosti Zmluvy. Objednávateľ 1 a objednávateľ 2 si vyhradzuje právo počas účinnosti tejto Zmluvy každoročne jednostranne zvýšiť alebo znížiť rozsah dopravných služieb o 10 % oproti plánovanému rozsahu dopravných služieb za predchádzajúci kalendárny rok pripadajúcich na každého z uvedených objednávateľov.“

Verejný obstarávateľ nesúhlasí s tým, že predmetný článok zmluvy je v rozpore so zákonom o verejnom obstarávaní. V cene za vzkm je obsiahnutý aj pomerný náklad na vozový park. Ak verejný obstarávateľ využije právo na úpravu dopravných služieb o 10 %, táto úprava sa priebežne odzrkadľuje aj v nákladoch na vozový park. Táto úprava nie je skoková a jej kontinuálny vývoj umožní poskytovateľovi priebežne reagovať na potreby/možnosti verejného obstarávateľa. Žiadateľ ako dlhodobý monopolný poskytovateľ služby musí vedieť, že počet vzkm je v meste Trnava dlhodobo stabilný s odchýlkou cca 3 %.

Žiadateľ sa dovoľáva uvedenia nejakého „vzorca alebo spôsobu úpravy nákladov“, ale sám takýto vzorec alebo konkrétny spôsob neuvádza. Verejný obstarávateľ má za to, že uviedol jasný spôsob, ten je vyjadrený v mernej jednotke vzkm, ktorá zohľadňuje aj náklady na vozový park. Ak by počet vzkm klesol alebo stúpil práve miera 10 % ročne umožňuje dopravcovi pružné reagovanie na zmenu potrieb verejného obstarávateľa a chráni ho pred skokovými zmenami, kedy by sa nevedel pripraviť na vzniknutú situáciu.

VI.

Žiadateľ v bode VI. žiadosti o nápravu namieta zmluvnú požiadavku uvedenú v čl. 2 bod 2 návrhu zmluvy.

Verejný obstarávateľ podľa § 165 ods. 3 písm. b) zamieta žiadosť o nápravu v bode VI.

Odôvodnenie:

V čl. 2 bod 2 návrhu zmluvy dopravca je oprávnený ročne žiadať úhradu manipulačných kilometrov v rozsahu max. 8 % z ročného objemu vykonaných vozidlových kilometrov prislúchajúcich objednávateľovi 1 Uvedená platba za manipulačné km sa realizuje na základe skutočne preukázaných vzkm od objednávateľa 1.

Verejný obstarávateľ opätovne poukazuje na výkladové stanovisko Úradu pre verejné obstarávanie č. 3/2016 „k právomoci úradu preskúmať zmluvné podmienky návrhu zmluvy alebo rámcovej dohody, ktorá má byť výsledkom verejného obstarávania“. V predmetnom výkladovom stanovisku sa uvádza: „Podľa § 42 ods. 11 zákona č. 343/2015 Z. z. o verejnom obstarávaní a o zmene a doplnení niektorých zákonov v znení zákona č. 438/2015 Z. z. (ďalej len „zákon o verejnom obstarávaní“) súťažné podklady obsahujú aj návrh zmluvy alebo rámcovej dohody, ktorých časť obsahu možno určiť odkazom na všeobecné obchodné podmienky; ak sa odkazuje na všeobecné obchodné podmienky, musia byť súčasťou súťažných podkladov.

Úrad pre verejné obstarávanie (ďalej len „úrad“) pri výkone svojej činnosti neskúma súlad zmluvných podmienok s obchodnoprávnymi, občianskoprávnymi alebo inými verejnoprávnymi predpismi. Preskúmavacia právomoc úradu sa v tomto prípade obmedzuje na skúmanie súladu zmluvných podmienok so zákonom o verejnom obstarávaní, najmä s jeho princípmi, a to z pohľadu, či verejný obstarávateľ/obstarávateľ/osoba podľa § 8 zákona o verejnom obstarávaní nastavili zmluvné podmienky pre všetkých záujemcov v súlade s princípom transparentnosti, nediskriminácie a princípom rovnakého zaobchádzania.

Odôvodnenie

Významnú úlohu v procese zadávania zákazky, stratégie pre uzavretie zmluvy, zohráva uplatňovanie zmluvných podmienok súvisiacich s dodaním predmetu zákazky, ktoré vyplývajú z osobitných právnych predpisov ako aj poznania možností trhu, prípadne jednotlivých hospodárskych subjektov.

Definovanie zmluvných podmienok je úlohou verejného obstarávateľa/obstarávateľa osoby podľa § 8 zákona o verejnom obstarávaní. Zmluvnými podmienkami sa určujú podmienky, za ktorých sa bude zákazka realizovať. Tieto podmienky musia vychádzať z potrieb verejného obstarávateľa/obstarávateľa/osoby podľa § 8 zákona o verejnom obstarávaní, z charakteru predmetu zmluvy, vrátane jeho kvalitatívnych požiadaviek, musia obsahovať podmienky zhotovenia alebo dodania predmetu zákazky. Zostavujú sa podľa osobitných právnych predpisov, najmä podľa Obchodného zákonníka. Zmluvné podmienky musia podporovať čestnú hospodársku súťaž. V rozpore so zákonom o verejnom obstarávaní by bolo, ak by zmluvné podmienky boli nastavené výhodne pre konkrétny hospodársky subjekt.

Verejný obstarávateľ/obstarávateľ/osoba podľa § 8 zákona o verejnom obstarávaní sú povinní nastaviť zmluvné podmienky v súlade so základnými princípmi verejného obstarávania, t. j. princípom transparentnosti, nediskriminácie a princípom rovnakého zaobchádzania, aj keď obchodnoprávne a občianskoprávne predpisy umožňujú v rámci zmluvných podmienok vytvoriť výhodnejšiu situáciu v prospech verejného obstarávateľa/obstarávateľa/osoby podľa § 8 zákona o verejnom obstarávaní ako objednávateľa tovarov/služieb/stavebných prác. Stanovením prísnych, ale nediskriminačných zmluvných podmienok nedochádza k porušeniu zákona o verejnom obstarávaní. Skúmanie súladu zmluvných podmienok s obchodnoprávnymi, občianskoprávnymi alebo inými verejnoprávnymi predpismi spadá pod ochranu iných špecializovaných štátnych orgánov, preto úrad do zmluvnej slobody a k kontraktnej voľnosti verejného obstarávateľa/obstarávateľa/osoby podľa § 8 zákona o verejnom obstarávaní zasahuje v obmedzenej miere len v rozsahu preskúmavania súladu stanovených zmluvných podmienok so zákonom o verejnom obstarávaní, najmä jeho princípmi.“

Verejný obstarávateľ stanovil mieru oprávnených manipulačných kilometrov na úrovni max. 8 % na základe objektívnych výpočtov softvérového nástroja s primeranou rezervou. Je pritom potrebné poukázať na to, že súťaž nemá za cieľ prispôbiť sa reáliám súčasného dopravcu/žiadateľa, ale má

vytvoriť priestor na efektívne poskytovanie služby bez ohľadu na poskytovateľa. Sám dopravca vie navrhnuť a optimalizovať manipulačné kilometre, tak aby sa verejné finančné prostriedky míňali efektívne. Verejného obstarávateľa zaujíma preprava občanov a nie zvýšená potreba manipulačných kilometrov zo strany dopravcov. Verejný obstarávateľ neporušil žiadne ustanovenie zákona o verejnom obstarávaní, snaží sa vytvoriť priestor pre hospodársku súťaž a nebude prispôsobovať svoje požiadavky požiadavkám monopolného dopravcu.

VII.

Žiadateľ v bode VII. žiadosti o nápravu namieta zmluvnú požiadavku uvedenú v čl. 2 bod 11 návrhu zmluvy.

Verejný obstarávateľ podľa § 165 ods. 3 písm. b) zamieta žiadosť o nápravu v bode VII.

Odôvodnenie:

V čl. 2 bod 11 návrhu zmluvy je uvedené:

Doprovca je v prípade mimoriadnej udalosti v doprave a iných náhodných udalostí, zabezpečiť náhradnú prepravu v primeranom rozsahu, s prihliadnutím na aktuálne personálne a technické možnosti dopravcu; v prípade tejto udalosti sa cena za služby vo verejnom záujme určí na základe reálne najazdených vzkm pri poskytovaní služby MAD. Náklady spojené s mimoriadnymi udalosťami budú ročne zúčtované v rámci ročného vyúčtovania.

Verejný obstarávateľ poukazuje na výkladové stanovisko Úradu pre verejné obstarávanie č. 3/2016 „k právomoci úradu preskúmať zmluvné podmienky návrhu zmluvy alebo rámcovej dohody, ktorá má byť výsledkom verejného obstarávania“. V predmetnom výkladovom stanovisku sa uvádza: „Podľa § 42 ods. 11 zákona č. 343/2015 Z. z. o verejnom obstarávaní a o zmene a doplnení niektorých zákonov v znení zákona č. 438/2015 Z. z. (ďalej len „zákon o verejnom obstarávaní“) súťažné podklady obsahujú aj návrh zmluvy alebo rámcovej dohody, ktorých časť obsahu možno určiť odkazom na všeobecné obchodné podmienky; ak sa odkazuje na všeobecné obchodné podmienky, musia byť súčasťou súťažných podkladov.

Úrad pre verejné obstarávanie (ďalej len „úrad“) pri výkone svojej činnosti neskúma súlad zmluvných podmienok s obchodnoprávnymi, občianskoprávnymi alebo inými verejnoprávnymi predpismi. Preskúmavacia právomoc úradu sa v tomto prípade obmedzuje na skúmanie súladu zmluvných podmienok so zákonom o verejnom obstarávaní, najmä s jeho princípmi, a to z pohľadu, či verejný obstarávateľ/obstarávateľ/osoba podľa § 8 zákona o verejnom obstarávaní nastavili zmluvné podmienky pre všetkých záujemcov v súlade s princípom transparentnosti, nediskriminácie a princípom rovnakého zaobchádzania.

Odôvodnenie

Významnú úlohu v procese zadávania zákazky, stratégie pre uzavretie zmluvy, zohráva uplatňovanie zmluvných podmienok súvisiacich s dodaním predmetu zákazky, ktoré vyplývajú z osobitných právnych predpisov ako aj poznania možností trhu, prípadne jednotlivých hospodárskych subjektov.

Definovanie zmluvných podmienok je úlohou verejného obstarávateľa/obstarávateľa osoby podľa § 8 zákona o verejnom obstarávaní. Zmluvnými podmienkami sa určujú podmienky, za ktorých sa bude zákazka realizovať. Tieto podmienky musia vychádzať z potrieb verejného obstarávateľa/obstarávateľa/osoby podľa § 8 zákona o verejnom obstarávaní, z charakteru predmetu zmluvy, vrátane jeho kvalitatívnych požiadaviek, musia obsahovať podmienky zhotovenia alebo dodania predmetu zákazky. Zostavujú sa podľa osobitných právnych predpisov, najmä podľa Obchodného zákonníka. Zmluvné podmienky musia podporovať čestnú hospodársku súťaž. V rozpore so zákonom o verejnom obstarávaní by bolo, ak by zmluvné podmienky boli nastavené výhodne pre konkrétny hospodársky subjekt.

Verejný obstarávateľ/obstarávateľ/osoba podľa § 8 zákona o verejnom obstarávaní sú povinní nastaviť zmluvné podmienky v súlade so základnými princípmi verejného obstarávania, t. j. princípom transparentnosti, nediskriminácie a princípom rovnakého zaobchádzania, aj keď obchodnoprávne a

občianskoprávne predpisy umožňujú v rámci zmluvných podmienok vytvoriť výhodnejšiu situáciu v prospech verejného obstarávateľa/obstarávateľa/osoby podľa § 8 zákona o verejnom obstarávaní ako objednávateľa tovarov/služieb/stavebných prác. Stanovením prísnych, ale nediskriminačných zmluvných podmienok nedochádza k porušeniu zákona o verejnom obstarávaní. Skúmanie súladu zmluvných podmienok s obchodnoprávnymi, občianskoprávnymi alebo inými verejnoprávnymi predpismi spadá pod ochranu iných špecializovaných štátnych orgánov, preto úrad do zmluvnej slobody a k kontraktačnej voľnosti verejného obstarávateľa/obstarávateľa/osoby podľa § 8 zákona o verejnom obstarávaní zasahuje v obmedzenej miere len v rozsahu preskúmania súladu stanovených zmluvných podmienok so zákonom o verejnom obstarávaní, najmä jeho princípmi.“

Verejný obstarávateľ má za to, že predmetná požiadavka nepredstavuje porušenie zákona o verejnom obstarávaní. Rovnako platí pre akéhokoľvek záujemcu, uchádzača. Ročné vyúčtovanie mimoriadnych a náhodných udalostí považuje verejný obstarávateľ za dostatočné, nakoľko tieto udalosti sú výnimočné, nepredstavujú žiaden podstatný náklad pre poskytovateľa. Ročné vyúčtovanie považuje verejný obstarávateľ za dostatočné aj vzhľadom na skúsenosti a periodicitu takýchto výnimočných stavov v doprave.

VIII.

Žiadateľ v bode VIII. žiadosti o nápravu namieta zmluvnú požiadavku uvedenú v čl. 3 bod 7 návrhu zmluvy.

Verejný obstarávateľ podľa § 165 ods. 3 písm. b) zamieta žiadosť o nápravu v bode VIII.

Odôvodnenie:

V čl. 3 bod 7 návrhu zmluvy je uvedené:

V prípade zmeny legislatívy, ktorá má preukázateľný vplyv na výpočet ceny za vzkm zmluvné strany sú oprávnené pristúpiť k zmene ceny za vzkm písomným dodatkom k tejto zmluve. Za týmto účelom je dopravca povinný predložiť všetky potrebné doklady odôvodňujúce zmenu, vrátane predloženia pracovných zmlúv, mzdových výmerov, účtovníctva, dokladov preukazujúcich nákup vozidiel.

Verejný obstarávateľ aj v tejto súvislosti poukazuje na výkladové stanovisko Úradu pre verejné obstarávanie č. 3/2016 „k právomoci úradu preskúmať zmluvné podmienky návrhu zmluvy alebo rámcovej dohody, ktorá má byť výsledkom verejného obstarávania“. V predmetnom výkladovom stanovisku sa uvádza: „Podľa § 42 ods. 11 zákona č. 343/2015 Z. z. o verejnom obstarávaní a o zmene a doplnení niektorých zákonov v znení zákona č. 438/2015 Z. z. (ďalej len „zákon o verejnom obstarávaní“) súťažné podklady obsahujú aj návrh zmluvy alebo rámcovej dohody, ktorých časť obsahu možno určiť odkazom na všeobecné obchodné podmienky; ak sa odkazuje na všeobecné obchodné podmienky, musia byť súčasťou súťažných podkladov.

Úrad pre verejné obstarávanie (ďalej len „úrad“) pri výkone svojej činnosti neskúma súlad zmluvných podmienok s obchodnoprávnymi, občianskoprávnymi alebo inými verejnoprávnymi predpismi. Preskúmavacia právomoc úradu sa v tomto prípade obmedzuje na skúmanie súladu zmluvných podmienok so zákonom o verejnom obstarávaní, najmä s jeho princípmi, a to z pohľadu, či verejný obstarávateľ/obstarávateľ/osoba podľa § 8 zákona o verejnom obstarávaní nastavili zmluvné podmienky pre všetkých záujemcov v súlade s princípom transparentnosti, nediskriminácie a princípom rovnakého zaobchádzania.

Odôvodnenie

Významnú úlohu v procese zadávania zákazky, stratégie pre uzavretie zmluvy, zohráva uplatňovanie zmluvných podmienok súvisiacich s dodaním predmetu zákazky, ktoré vyplývajú z osobitných právnych predpisov ako aj poznania možností trhu, prípadne jednotlivých hospodárskych subjektov.

Definovanie zmluvných podmienok je úlohou verejného obstarávateľa/obstarávateľa osoby podľa § 8 zákona o verejnom obstarávaní. Zmluvnými podmienkami sa určujú podmienky, za ktorých sa bude zákazka realizovať. Tieto podmienky musia vychádzať z potrieb verejného

obstarávateľa/obstarávateľa/osoby podľa § 8 zákona o verejnom obstarávaní, z charakteru predmetu zmluvy, vrátane jeho kvalitatívnych požiadaviek, musia obsahovať podmienky zhotovenia alebo dodania predmetu zákazky. Zostavujú sa podľa osobitných právnych predpisov, najmä podľa Obchodného zákonníka. Zmluvné podmienky musia podporovať čestnú hospodársku súťaž. V rozpore so zákonom o verejnom obstarávaní by bolo, ak by zmluvné podmienky boli nastavené výhodne pre konkrétny hospodársky subjekt.

Verejný obstarávateľ/obstarávateľ/osoba podľa § 8 zákona o verejnom obstarávaní sú povinní nastaviť zmluvné podmienky v súlade so základnými princípmi verejného obstarávania, t. j. princípom transparentnosti, nediskriminácie a princípom rovnakého zaobchádzania, aj keď obchodnoprávne a občianskoprávne predpisy umožňujú v rámci zmluvných podmienok vytvoriť výhodnejšiu situáciu v prospech verejného obstarávateľa/obstarávateľa/osoby podľa § 8 zákona o verejnom obstarávaní ako objednávateľa tovarov/služieb/stavebných prác. Stanovením prísnych, ale nediskriminačných zmluvných podmienok nedochádza k porušeniu zákona o verejnom obstarávaní. Skúmanie súladu zmluvných podmienok s obchodnoprávnymi, občianskoprávnymi alebo inými verejnoprávnymi predpismi spadá pod ochranu iných špecializovaných štátnych orgánov, preto úrad do zmluvnej slobody a k kontraktáčnej voľnosti verejného obstarávateľa/obstarávateľa/osoby podľa § 8 zákona o verejnom obstarávaní zasahuje v obmedzenej miere len v rozsahu preskúmania súladu stanovených zmluvných podmienok so zákonom o verejnom obstarávaní, najmä jeho princípmi.“.

Verejný obstarávateľ trvá na predmetnej požiadavke a má za to, že neporušil zákon o verejnom obstarávaní.

Činnosť žiadateľa má byť okrem iného regulovaná nariadením Európskeho parlamentu a Rady (ES) č. 1370/2007 z 23. októbra 2007 o službách vo verejnom záujme v železničnej a cestnej osobnej doprave, ktorým sa zrušujú nariadenia Rady (EHS) č. 1191/69 a (EHS) č. 1107/70. Predmetné nariadenie v čl. 4 bod 8 vyžaduje, aby dopravca na základe zmlúv o službách vo verejnom záujme poskytoval informácie, ktoré sú nevyhnutné na zadanie zmlúv o službách vo verejnom záujme.

Konkrétne, nariadenie požaduje, že sa od poskytovateľa má vyžadovať, aby príslušnému orgánu (v tomto prípade verejnému obstarávateľovi) poskytol informácie, ktoré sú nevyhnutné na zadanie zmlúv o službách vo verejnom záujme, pričom sa zabezpečí oprávnená ochrana dôverných obchodných informácií. Príslušné orgány sprístupňujú všetkým zainteresovaným stranám relevantné informácie na vypracovanie ponuky v rámci verejnej súťaže, pričom zabezpečia oprávnenú ochranu dôverných obchodných informácií. Patria medzi ne informácie o dopyte cestujúcich, cestovnom, nákladoch a výnosoch súvisiacich s verejnou osobnou dopravou zahrnutou do verejnej súťaže a podrobné informácie o špecifikáciách infraštruktúry, dôležitých pre prevádzku požadovaných vozidiel alebo železničných koľajových vozidiel, s cieľom umožniť zainteresovaným stranám vypracovať dobre podložené podnikateľské plány. Nedodržanie vyššie uvedených ustanovení bude predmetom súdneho preskúmania ustanoveného v článku 5 ods. 7.

Priamo nariadenie vyžaduje, aby poskytovateľ služieb sa zmluvne zaviazal na poskytovanie všetkých informácií, ktoré predstavujú okrem iného náklady. Medzi náklady služby bezpochyby patria aj mzdové náklady súvisiace s poskytovaním služby. Samozrejme verejný obstarávateľ je povinný chrániť zákonom chránené informácie v súlade s osobitnými právnymi predpismi, napr. aj zákonom č. 18/2018 Z. z. o ochrane osobných údajov a o zmene a doplnení niektorých zákonov v platnom znení. Verejný obstarávateľ chráni údaje, ktoré majú povahu chránených informácií v súlade s platným právnym poriadkom Slovenskej republiky.

IX.

Žiadateľ v bode IX. žiadosti o nápravu namieta zmluvnú požiadavku uvedenú v čl. 3 bod 8 návrhu zmluvy.

Verejný obstarávateľ podľa § 165 ods. 3 písm. b) zamieta žiadosť o nápravu v bode IX.

Odôvodnenie:

V čl. 3 bod 8 návrhu zmluvy je uvedený:

Zmluvné strany sa výslovne dohodli, že cena služieb bude každoročne upravovaná podľa ročnej miery inflácie za predchádzajúci kalendárny rok, meranej indexom spotrebiteľských cien podľa Štatistického úradu SR. Táto zmena bude realizovaná o plnú výšku inflácie, pričom prvý krát je možné zmeniť ceny v roku 2021. Úprava výšky cien služieb bude uskutočnená na základe písomného oznámenia dopravcu objednávateľovi o zmene výšky cien podľa tohto bodu, pričom prílohou tohto oznámenia bude aj presné uvedenie cien po inflácii. Takáto zmena ceny je účinná prvým dňom nasledujúceho mesiaca po doručení oznámenia podľa tohto ustanovenia druhej zmluvnej strane. Zmluvné strany sa dohodli, že zvýšenie ceny za služby o mieru inflácie sa nebude aplikovať na nákladovú položku odpisy, povinné zákonné poistenie.

Verejný obstarávateľ poukazuje na výkladové stanovisko Úradu pre verejné obstarávanie č. 3/2016 „k právomoci úradu preskúmať zmluvné podmienky návrhu zmluvy alebo rámcovej dohody, ktorá má byť výsledkom verejného obstarávania“. V predmetnom výkladovom stanovisku sa uvádza: „Podľa § 42 ods. 11 zákona č. 343/2015 Z. z. o verejnom obstarávaní a o zmene a doplnení niektorých zákonov v znení zákona č. 438/2015 Z. z. (ďalej len „zákon o verejnom obstarávaní“) súťažné podklady obsahujú aj návrh zmluvy alebo rámcovej dohody, ktorých časť obsahu možno určiť odkazom na všeobecné obchodné podmienky; ak sa odkazuje na všeobecné obchodné podmienky, musia byť súčasťou súťažných podkladov.

Úrad pre verejné obstarávanie (ďalej len „úrad“) pri výkone svojej činnosti neskúma súlad zmluvných podmienok s obchodnoprávnymi, občianskoprávnymi alebo inými verejnoprávnymi predpismi. Preskúmacia právomoc úradu sa v tomto prípade obmedzuje na skúmanie súladu zmluvných podmienok so zákonom o verejnom obstarávaní, najmä s jeho princípmi, a to z pohľadu, či verejný obstarávateľ/obstarávateľ/osoba podľa § 8 zákona o verejnom obstarávaní nastavili zmluvné podmienky pre všetkých záujemcov v súlade s princípom transparentnosti, nediskriminácie a princípom rovnakého zaobchádzania.

Odôvodnenie

Významnú úlohu v procese zadávania zákazky, stratégie pre uzavretie zmluvy, zohráva uplatňovanie zmluvných podmienok súvisiacich s dodaním predmetu zákazky, ktoré vyplývajú z osobitných právnych predpisov ako aj poznania možností trhu, prípadne jednotlivých hospodárskych subjektov.

Definovanie zmluvných podmienok je úlohou verejného obstarávateľa/obstarávateľa osoby podľa § 8 zákona o verejnom obstarávaní. Zmluvnými podmienkami sa určujú podmienky, za ktorých sa bude zákazka realizovať. Tieto podmienky musia vychádzať z potrieb verejného obstarávateľa/obstarávateľa/osoby podľa § 8 zákona o verejnom obstarávaní, z charakteru predmetu zmluvy, vrátane jeho kvalitatívnych požiadaviek, musia obsahovať podmienky zhotovenia alebo dodania predmetu zákazky. Zostavujú sa podľa osobitných právnych predpisov, najmä podľa Obchodného zákonníka. Zmluvné podmienky musia podporovať čestnú hospodársku súťaž. V rozpore so zákonom o verejnom obstarávaní by bolo, ak by zmluvné podmienky boli nastavené výhodne pre konkrétny hospodársky subjekt.

Verejný obstarávateľ/obstarávateľ/osoba podľa § 8 zákona o verejnom obstarávaní sú povinní nastaviť zmluvné podmienky v súlade so základnými princípmi verejného obstarávania, t. j. princípom transparentnosti, nediskriminácie a princípom rovnakého zaobchádzania, aj keď obchodnoprávne a občianskoprávne predpisy umožňujú v rámci zmluvných podmienok vytvoriť výhodnejšiu situáciu v prospech verejného obstarávateľa/obstarávateľa/osoby podľa § 8 zákona o verejnom obstarávaní ako objednávateľa tovarov/služieb/stavebných prác. Stanovením prísnych, ale nediskriminačných zmluvných podmienok nedochádza k porušeniu zákona o verejnom obstarávaní. Skúmanie súladu zmluvných podmienok s obchodnoprávnymi, občianskoprávnymi alebo inými verejnoprávnymi predpismi spadá pod ochranu iných špecializovaných štátnych orgánov, preto úrad do zmluvnej slobody a k kontraktáčnej voľnosti verejného obstarávateľa/obstarávateľa/osoby podľa § 8 zákona o verejnom obstarávaní zasahuje v obmedzenej miere len v rozsahu preskúmania súladu stanovených zmluvných podmienok so zákonom o verejnom obstarávaní, najmä jeho princípmi.“

Verejný obstarávateľ trvá na predmetnej požiadavke a má za to, že neporušil zákon o verejnom obstarávaní.

Verejný obstarávateľ má za to, že inflácia by sa nemala zohľadňovať pri odpisoch a pri zákonom poistení. Žiadateľ neuvádza, prečo by tomu tak malo byť, či to vyplýva z nejakého právneho predpisu alebo žiadateľ vedie účtovníctvo podľa medzinárodných štandardov, ktoré by mu prípadne umožňovali zohľadnenie inflácie aj pri odpisoch. Verejný obstarávateľ nevidí dôvod, prečo by mal meniť svoju zmluvnú požiadavku bez relevantných informácií, ktoré však žiadateľ neuvádza.

Čo sa týka požiadavky žiadateľa na zohľadnenie legislatívnych zmien v oblasti pracovnoprávnej agendy verejný obstarávateľ poukazuje na čl. 3 ods. 7 návrhu zmluvy. Podľa tohto článku v prípade zmeny legislatívy, ktorá má preukázateľný vplyv na výpočet ceny za vzkm zmluvné strany sú oprávnené pristúpiť k zmene ceny za vzkm písomným dodatkom k tejto zmluve. Za týmto účelom je dopravca povinný predložiť všetky potrebné doklady odôvodňujúce zmenu, vrátane predloženia pracovných zmlúv, mzdových výmerov, účtovníctva, dokladov preukazujúcich nákup vozidiel. Ak teda počas trvania zmluvy nastane zmena legislatívy, ktorá vyvolá zmenu nákladov u dopravcu a tento túto zmenu objektívne preukáže je to dôvodom na úpravu ceny za vzkm.

X.

Žiadateľ v bode X. žiadosti o nápravu namieta zmluvnú požiadavku uvedenú v čl. 3 bod 12 a čl. 4 bod 1 návrhu zmluvy.

Verejný obstarávateľ podľa § 165 ods. 3 písm. b) zamieta žiadosť o nápravu v bode X.

Odôvodnenie:

V čl. 3 bod 12 návrhu zmluvy je uvedené:

Doprovca je povinný Objednávateľovi 1 predkladať mesačné výkazy podľa prílohy č. 8 – osobitná príloha zmluvy v termíne do 15. dňa nasledujúceho mesiaca.

V čl. 4 bod 1 návrhu zmluvy je uvedené:

Kontrolu plnení vyplývajúcich z tejto Zmluvy vykonávajú poverení zamestnanci objednávateľa na základe výkazov skutočne realizovaných výkonov, dosiahnutých priamych tržieb a výnosov a iných kontrolovaných parametrov za každý mesiac zmluvného obdobia predkladaných dopravcom. Dopravca predloží výkazy každý mesiac vždy do 10. pracovného dňa nasledujúceho kalendárneho mesiaca a to:

1. Výkaz č. 1 Kalkulačný vzorec – nákladová časť v členení pre objednávateľa 1 a objednávateľa 2
2. Výkaz č. 2 Kalkulačný vzorec – výnosová a výkonová časť v členení pre objednávateľa 1 a objednávateľa 2
3. Výkaz č. 3 Mesačné dopravné výkony vozidiel podľa liniek
4. Výkaz č. 4 Vozidlový park mestskej autobusovej dopravy
5. Výkaz č. 5 Prehľad počtu predaných SMS lístkov
6. Výkaz č. 6 Prehľad vynechaných spojov

Verejný obstarávateľ poukazuje na výkladové stanovisko Úradu pre verejné obstarávanie č. 3/2016 „k právomoci úradu preskúmať zmluvné podmienky návrhu zmluvy alebo rámcovej dohody, ktorá má byť výsledkom verejného obstarávania“. V predmetnom výkladovom stanovisku sa uvádza: „Podľa § 42 ods. 11 zákona č. 343/2015 Z. z. o verejnom obstarávaní a o zmene a doplnení niektorých zákonov v znení zákona č. 438/2015 Z. z. (ďalej len „zákon o verejnom obstarávaní“) súťažné podklady obsahujú aj návrh zmluvy alebo rámcovej dohody, ktorých časť obsahu možno určiť odkazom na všeobecné obchodné podmienky; ak sa odkazuje na všeobecné obchodné podmienky, musia byť súčasťou súťažných podkladov.

Úrad pre verejné obstarávanie (ďalej len „úrad“) pri výkone svojej činnosti neskúma súlad zmluvných podmienok s obchodnoprávnymi, občianskoprávnymi alebo inými verejnoprávnymi predpismi. Preskúmovacia právomoc úradu sa v tomto prípade obmedzuje na skúmanie súladu zmluvných podmienok so zákonom o verejnom obstarávaní, najmä s jeho princípmi, a to z pohľadu, či verejný obstarávateľ/obstarávateľ/osoba podľa § 8 zákona o verejnom obstarávaní nastavili zmluvné podmienky pre všetkých záujemcov v súlade s princípom transparentnosti, nediskriminácie a princípom rovnakého zaobchádzania.

Odôvodnenie

Významnú úlohu v procese zadávania zákazky, stratégie pre uzavretie zmluvy, zohráva uplatňovanie zmluvných podmienok súvisiacich s dodaním predmetu zákazky, ktoré vyplývajú z osobitných právnych predpisov ako aj poznania možností trhu, prípadne jednotlivých hospodárskych subjektov.

Definovanie zmluvných podmienok je úlohou verejného obstarávateľa/obstarávateľa osoby podľa § 8 zákona o verejnom obstarávaní. Zmluvnými podmienkami sa určujú podmienky, za ktorých sa bude zákazka realizovať. Tieto podmienky musia vychádzať z potrieb verejného obstarávateľa/obstarávateľa/osoby podľa § 8 zákona o verejnom obstarávaní, z charakteru predmetu zmluvy, vrátane jeho kvalitatívnych požiadaviek, musia obsahovať podmienky zhotovenia alebo dodania predmetu zákazky. Zostavujú sa podľa osobitných právnych predpisov, najmä podľa Obchodného zákonníka. Zmluvné podmienky musia podporovať čestnú hospodársku súťaž. V rozpore so zákonom o verejnom obstarávaní by bolo, ak by zmluvné podmienky boli nastavené výhodne pre konkrétny hospodársky subjekt.

Verejný obstarávateľ/obstarávateľ/osoba podľa § 8 zákona o verejnom obstarávaní sú povinní nastaviť zmluvné podmienky v súlade so základnými princípmi verejného obstarávania, t. j. princípom transparentnosti, nediskriminácie a princípom rovnakého zaobchádzania, aj keď obchodnoprávne a občianskoprávne predpisy umožňujú v rámci zmluvných podmienok vytvoriť výhodnejšiu situáciu v prospech verejného obstarávateľa/obstarávateľa/osoby podľa § 8 zákona o verejnom obstarávaní ako objednávateľa tovarov/služieb/stavebných prác. Stanovením prísnych, ale nediskriminačných zmluvných podmienok nedochádza k porušeniu zákona o verejnom obstarávaní. Skúmanie súladu zmluvných podmienok s obchodnoprávnymi, občianskoprávnymi alebo inými verejnoprávnymi predpismi spadá pod ochranu iných špecializovaných štátnych orgánov, preto úrad do zmluvnej slobody a k kontraktnej voľnosti verejného obstarávateľa/obstarávateľa/osoby podľa § 8 zákona o verejnom obstarávaní zasahuje v obmedzenej miere len v rozsahu preskúmavania súladu stanovených zmluvných podmienok so zákonom o verejnom obstarávaní, najmä jeho princípmi.“

Verejný obstarávateľ trvá na predmetnej požiadavke a má za to, že neporušil zákon o verejnom obstarávaní.

Predmetné vykazovanie má výlučne kontrolnú funkciu nemá nič spoločné s finančným plnením, ktoré sa realizuje na základe zálohovej platby, ktorá sa zúčtuje po uplynutí kalendárneho roka.

XI.

Žiadateľ v bode XI. žiadosti o nápravu namieta zmluvnú požiadavku uvedenú v čl. 4 bod 4 návrhu zmluvy.

Verejný obstarávateľ podľa § 165 ods. 3 písm. b) zamieta žiadosť o nápravu v bode XI.

Odôvodnenie:

V čl. 4 bod 4 návrhu zmluvy je uvedené:

Objednávateľ je oprávnený na svoje náklady kontrolovať plnenie podľa tejto zmluvy aj prostredníctvom auditu vykonaného nezávislou treťou stranou, ktorá má v predmete podnikania alebo činnosti, resp. v oprávnení podľa osobitných právnych predpisov vykonávanie auditu (audítora alebo znalca). Oprávnenia objednávateľa podľa tejto zmluvy v takomto prípade má audítora, resp. znalec. Audítora, resp. znalec bude mať povinnosť mlčanlivosti voči tretím osobám o všetkých skutočnostiach o ktorých sa pri audite dozvie

okrem povinnosti poskytnúť informácie podľa osobitných právnych predpisov. V prípade ak audítor resp. znalec zistí porušenie zmluvy dopravcom, dopravca znáša náklady auditu resp. náklady znaleckej činnosti.

Verejný obstarávateľ poukazuje na výkladové stanovisko Úradu pre verejné obstarávanie č. 3/2016 „k právomoci úradu preskúmať zmluvné podmienky návrhu zmluvy alebo rámcovej dohody, ktorá má byť výsledkom verejného obstarávania“. V predmetnom výkladovom stanovisku sa uvádza: „Podľa § 42 ods. 11 zákona č. 343/2015 Z. z. o verejnom obstarávaní a o zmene a doplnení niektorých zákonov v znení zákona č. 438/2015 Z. z. (ďalej len „zákon o verejnom obstarávaní“) súťažné podklady obsahujú aj návrh zmluvy alebo rámcovej dohody, ktorých časť obsahu možno určiť odkazom na všeobecné obchodné podmienky; ak sa odkazuje na všeobecné obchodné podmienky, musia byť súčasťou súťažných podkladov.

Úrad pre verejné obstarávanie (ďalej len „úrad“) pri výkone svojej činnosti neskúma súlad zmluvných podmienok s obchodnoprávnymi, občianskoprávnymi alebo inými verejnoprávnymi predpismi. Preskúmavacia právomoc úradu sa v tomto prípade obmedzuje na skúmanie súladu zmluvných podmienok so zákonom o verejnom obstarávaní, najmä s jeho princípmi, a to z pohľadu, či verejný obstarávateľ/obstarávateľ/osoba podľa § 8 zákona o verejnom obstarávaní nastavili zmluvné podmienky pre všetkých záujemcov v súlade s princípom transparentnosti, nediskriminácie a princípom rovnakého zaobchádzania.

Odôvodnenie

Významnú úlohu v procese zadávania zákazky, stratégie pre uzavretie zmluvy, zohráva uplatňovanie zmluvných podmienok súvisiacich s dodaním predmetu zákazky, ktoré vyplývajú z osobitných právnych predpisov ako aj poznania možností trhu, prípadne jednotlivých hospodárskych subjektov.

Definovanie zmluvných podmienok je úlohou verejného obstarávateľa/obstarávateľa osoby podľa § 8 zákona o verejnom obstarávaní. Zmluvnými podmienkami sa určujú podmienky, za ktorých sa bude zákazka realizovať. Tieto podmienky musia vychádzať z potrieb verejného obstarávateľa/obstarávateľa/osoby podľa § 8 zákona o verejnom obstarávaní, z charakteru predmetu zmluvy, vrátane jeho kvalitatívnych požiadaviek, musia obsahovať podmienky zhotovenia alebo dodania predmetu zákazky. Zostavujú sa podľa osobitných právnych predpisov, najmä podľa Obchodného zákonníka. Zmluvné podmienky musia podporovať čestnú hospodársku súťaž. V rozpore so zákonom o verejnom obstarávaní by bolo, ak by zmluvné podmienky boli nastavené výhodne pre konkrétny hospodársky subjekt.

Verejný obstarávateľ/obstarávateľ/osoba podľa § 8 zákona o verejnom obstarávaní sú povinní nastaviť zmluvné podmienky v súlade so základnými princípmi verejného obstarávania, t. j. princípom transparentnosti, nediskriminácie a princípom rovnakého zaobchádzania, aj keď obchodnoprávne a občianskoprávne predpisy umožňujú v rámci zmluvných podmienok vytvoriť výhodnejšiu situáciu v prospech verejného obstarávateľa/obstarávateľa/osoby podľa § 8 zákona o verejnom obstarávaní ako objednávateľa tovarov/služieb/stavebných prác. Stanovením prísnych, ale nediskriminačných zmluvných podmienok nedochádza k porušeniu zákona o verejnom obstarávaní. Skúmanie súladu zmluvných podmienok s obchodnoprávnymi, občianskoprávnymi alebo inými verejnoprávnymi predpismi spadá pod ochranu iných špecializovaných štátnych orgánov, preto úrad do zmluvnej slobody a k kontraktačnej voľnosti verejného obstarávateľa/obstarávateľa/osoby podľa § 8 zákona o verejnom obstarávaní zasahuje v obmedzenej miere len v rozsahu preskúmavania súladu stanovených zmluvných podmienok so zákonom o verejnom obstarávaní, najmä jeho princípmi.“

Verejný obstarávateľ trvá na predmetnej požiadavke a má za to, že neporušil zákon o verejnom obstarávaní.

Prax, kedy je dodávateľ povinný uhradiť prípadné náklady auditu/znaleckej činnosti nie je výnimočná. Uplatňuje sa pri obstarávaní rôznych produktov a plnení. Bližšie pozri manuály Európskej únie k obstarávaniu vybraných komodít – dostupné na internetovej stránke Európskej komisie http://ec.europa.eu/environment/gpp/eu_gpp_criteria_en.htm. Predmetná prax je označovaná za

obvyklú v Európskej únii. Žiadateľ sa svojím názvom pričleňuje ku koncernu, preto predpokladáme, že takáto prax jej nie je neznáma aj z iných členských štátov EÚ. Verejný obstarávateľ je povinný sa riadiť okrem iného aj princípom hospodárnosti. Uvedené vyplýva z § 10 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní. Hospodárnosti sa nakoniec dovoľáva aj sám žiadateľ. Je pritom potrebné poukázať na to, že verejný obstarávateľ očakáva, že dodávateľ bude zmluvu plniť riadne a bez výskytu prípadných auditných alebo znaleckých zistení, ktoré by konštatovali porušovanie zmluvy zo strany poskytovateľa služieb. Práve predmetné ustanovenie napomáha ochrane hospodárskej súťaže, nakoľko všetci uchádzači musia počítať s tým, že verejný obstarávateľ si plnenie podľa zmluvy bude dávať preverovať. Postavenie uchádzačov v súťaži je rovnaké a nikto sa nemôže spoliehať na nedodržiavanie zmluvy.

XII.

Žiadateľ v bode XII. žiadosti o nápravu namieta zmluvnú požiadavku uvedenú v čl. 5 bod 1 písm. cc) návrhu zmluvy.

Verejný obstarávateľ podľa § 165 ods. 3 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní čiastočne vyhovuje žiadosti o nápravu. Súťažné podklady k predmetnej zákazke budú upravené v zmysle nižšie uvedeného odôvodnenia. Verejný obstarávateľ zverejní opravu oznámenia o vyhlásení verejného obstarávania a súťažných podkladov bezodkladne po vybavení tejto žiadosti o nápravu.

Odôvodnenie:

Verejný obstarávateľ z čl. 5 bod 1 vypustí písm. cc) a písm. dd) premenuje na nové písmeno cc).

XIII.

Žiadateľ v bode XIII. žiadosti o nápravu namieta zmluvnú požiadavku uvedenú v čl. 5 bod 1 písm. s) bod 1 a 2 návrhu zmluvy.

Verejný obstarávateľ podľa § 165 ods. 3 písm. b) zamietá žiadosť o nápravu v bode XIII.

Odôvodnenie:

V čl. 5 bod 1 písm. s) bod 1 a 2 návrhu zmluvy je uvedené:

Dopravca je najmä povinný:

a) dopravca z dôvodu zavedenia elektronického kontrolného mechanizmu bude poskytovať objednávateľovi v mesačných intervaloch, za hodnotené mesačné obdobie, vždy do 10. dňa v mesiaci za predchádzajúci kalendárny mesiac nasledujúce údaje:

1. zoznam zastávok

pričom názvy zastávok musia byť jedno jednoznačné a musia byť totožné pre palubné počítače, cestovné poriadky a súvisiace súbory a dokumenty

- Formát súboru TXT, CVS, DBF, XLS, HTML, XML

- Štruktúra

o Názov zastávky

o Číslo zastávky (používané pre palubné počítače)

o Číslo zastávky (používané pre cestovné poriadky – ak je rozdielne)

2. Poloha zastávok – ak existuje o tom záznam v nejakej forme

- Formát súboru TXT, CVS, DBF, XLS, HTML, XML

- Poloha v mapovom podklade alebo

- Poloha v GPS/ JTSK

Verejný obstarávateľ poukazuje na výkladové stanovisko Úradu pre verejné obstarávanie č. 3/2016 „k právomoci úradu preskúmať zmluvné podmienky návrhu zmluvy alebo rámcovej dohody, ktorá má byť výsledkom verejného obstarávania“. V predmetnom výkladovom stanovisku sa uvádza: „Podľa § 42 ods.

11 zákona č. 343/2015 Z. z. o verejnom obstarávaní a o zmene a doplnení niektorých zákonov v znení zákona č. 438/2015 Z. z. (ďalej len „zákon o verejnom obstarávaní“) súťažné podklady obsahujú aj návrh zmluvy alebo rámcovej dohody, ktorých časť obsahu možno určiť odkazom na všeobecné obchodné podmienky; ak sa odkazuje na všeobecné obchodné podmienky, musia byť súčasťou súťažných podkladov.

Úrad pre verejné obstarávanie (ďalej len „úrad“) pri výkone svojej činnosti neskúma súlad zmluvných podmienok s obchodnoprávnymi, občianskoprávnymi alebo inými verejnoprávnymi predpismi. Preskúmovacia právomoc úradu sa v tomto prípade obmedzuje na skúmanie súladu zmluvných podmienok so zákonom o verejnom obstarávaní, najmä s jeho princípmi, a to z pohľadu, či verejný obstarávateľ/obstarávateľ/osoba podľa § 8 zákona o verejnom obstarávaní nastavili zmluvné podmienky pre všetkých záujemcov v súlade s princípom transparentnosti, nediskriminácie a princípom rovnakého zaobchádzania.

Odôvodnenie

Významnú úlohu v procese zadávania zákazky, stratégie pre uzavretie zmluvy, zohráva uplatňovanie zmluvných podmienok súvisiacich s dodaním predmetu zákazky, ktoré vyplývajú z osobitných právnych predpisov ako aj poznania možností trhu, prípadne jednotlivých hospodárskych subjektov.

Definovanie zmluvných podmienok je úlohou verejného obstarávateľa/obstarávateľa osoby podľa § 8 zákona o verejnom obstarávaní. Zmluvnými podmienkami sa určujú podmienky, za ktorých sa bude zákazka realizovať. Tieto podmienky musia vychádzať z potrieb verejného obstarávateľa/obstarávateľa/osoby podľa § 8 zákona o verejnom obstarávaní, z charakteru predmetu zmluvy, vrátane jeho kvalitatívnych požiadaviek, musia obsahovať podmienky zhotovenia alebo dodania predmetu zákazky. Zostavujú sa podľa osobitných právnych predpisov, najmä podľa Obchodného zákonníka. Zmluvné podmienky musia podporovať čestnú hospodársku súťaž. V rozpore so zákonom o verejnom obstarávaní by bolo, ak by zmluvné podmienky boli nastavené výhodne pre konkrétny hospodársky subjekt.

Verejný obstarávateľ/obstarávateľ/osoba podľa § 8 zákona o verejnom obstarávaní sú povinní nastaviť zmluvné podmienky v súlade so základnými princípmi verejného obstarávania, t. j. princípom transparentnosti, nediskriminácie a princípom rovnakého zaobchádzania, aj keď obchodnoprávne a občianskoprávne predpisy umožňujú v rámci zmluvných podmienok vytvoriť výhodnejšiu situáciu v prospech verejného obstarávateľa/obstarávateľa/osoby podľa § 8 zákona o verejnom obstarávaní ako objednávateľa tovarov/služieb/stavebných prác. Stanovením prísnych, ale nediskriminačných zmluvných podmienok nedochádza k porušeniu zákona o verejnom obstarávaní. Skúmanie súladu zmluvných podmienok s obchodnoprávnymi, občianskoprávnymi alebo inými verejnoprávnymi predpismi spadá pod ochranu iných špecializovaných štátnych orgánov, preto úrad do zmluvnej slobody a k kontraktáčnej voľnosti verejného obstarávateľa/obstarávateľa/osoby podľa § 8 zákona o verejnom obstarávaní zasahuje v obmedzenej miere len v rozsahu preskúmavania súladu stanovených zmluvných podmienok so zákonom o verejnom obstarávaní, najmä jeho princípmi.“.

Verejný obstarávateľ trvá na predmetnej požiadavke a má za to, že neporušil zákon o verejnom obstarávaní.

Verejný obstarávateľ trvá na svojej požiadavke. Prekopírovanie informácií o zastávkach nemôže byť v čase digitalizácie pre dopravcu problém. Verejný obstarávateľ nevie vylúčiť vznik, preloženie, zánik alebo premenovanie zastávky.

XIV.

Žiadateľ v bode XIV. žiadosti o nápravu namieta zmluvnú požiadavku uvedenú v čl. 5 bod 1 písm. i) návrhu zmluvy.

Verejný obstarávateľ podľa § 165 ods. 3 písm. b) zamieta žiadosť o nápravu v bode XIV.

Odôvodnenie:

V čl. 5 bod 1 písm. i) návrhu zmluvy je uvedené:

Dopravca je najmä povinný: spĺňať štandardnú výbavu všetkých vozidiel podľa prílohy č. 1 zmluvy a platných právnych predpisov,

Verejný obstarávateľ poukazuje na výkladové stanovisko Úradu pre verejné obstarávanie č. 3/2016 „k právomoci úradu preskúmať zmluvné podmienky návrhu zmluvy alebo rámcovej dohody, ktorá má byť výsledkom verejného obstarávania“. V predmetnom výkladovom stanovisku sa uvádza: „Podľa § 42 ods. 11 zákona č. 343/2015 Z. z. o verejnom obstarávaní a o zmene a doplnení niektorých zákonov v znení zákona č. 438/2015 Z. z. (ďalej len „zákon o verejnom obstarávaní“) súťažné podklady obsahujú aj návrh zmluvy alebo rámcovej dohody, ktorých časť obsahu možno určiť odkazom na všeobecné obchodné podmienky; ak sa odkazuje na všeobecné obchodné podmienky, musia byť súčasťou súťažných podkladov.

Úrad pre verejné obstarávanie (ďalej len „úrad“) pri výkone svojej činnosti neskúma súlad zmluvných podmienok s obchodnoprávnymi, občianskoprávnymi alebo inými verejnoprávnymi predpismi. Preskúmacia právomoc úradu sa v tomto prípade obmedzuje na skúmanie súladu zmluvných podmienok so zákonom o verejnom obstarávaní, najmä s jeho princípmi, a to z pohľadu, či verejný obstarávateľ/obstarávateľ/osoba podľa § 8 zákona o verejnom obstarávaní nastavili zmluvné podmienky pre všetkých záujemcov v súlade s princípom transparentnosti, nediskriminácie a princípom rovnakého zaobchádzania.

Odôvodnenie

Významnú úlohu v procese zadávania zákazky, stratégie pre uzavretie zmluvy, zohráva uplatňovanie zmluvných podmienok súvisiacich s dodaním predmetu zákazky, ktoré vyplývajú z osobitných právnych predpisov ako aj poznania možností trhu, prípadne jednotlivých hospodárskych subjektov.

Definovanie zmluvných podmienok je úlohou verejného obstarávateľa/obstarávateľa osoby podľa § 8 zákona o verejnom obstarávaní. Zmluvnými podmienkami sa určujú podmienky, za ktorých sa bude zákazka realizovať. Tieto podmienky musia vychádzať z potrieb verejného obstarávateľa/obstarávateľa/osoby podľa § 8 zákona o verejnom obstarávaní, z charakteru predmetu zmluvy, vrátane jeho kvalitatívnych požiadaviek, musia obsahovať podmienky zhotovenia alebo dodania predmetu zákazky. Zostavujú sa podľa osobitných právnych predpisov, najmä podľa Obchodného zákonníka. Zmluvné podmienky musia podporovať čestnú hospodársku súťaž. V rozpore so zákonom o verejnom obstarávaní by bolo, ak by zmluvné podmienky boli nastavené výhodne pre konkrétny hospodársky subjekt.

Verejný obstarávateľ/obstarávateľ/osoba podľa § 8 zákona o verejnom obstarávaní sú povinní nastaviť zmluvné podmienky v súlade so základnými princípmi verejného obstarávania, t. j. princípom transparentnosti, nediskriminácie a princípom rovnakého zaobchádzania, aj keď obchodnoprávne a občianskoprávne predpisy umožňujú v rámci zmluvných podmienok vytvoriť výhodnejšiu situáciu v prospech verejného obstarávateľa/obstarávateľa/osoby podľa § 8 zákona o verejnom obstarávaní ako objednávateľa tovarov/služieb/stavebných prác. Stanovením prísnych, ale nediskriminačných zmluvných podmienok nedochádza k porušeniu zákona o verejnom obstarávaní. Skúmanie súladu zmluvných podmienok s obchodnoprávnymi, občianskoprávnymi alebo inými verejnoprávnymi predpismi spadá pod ochranu iných špecializovaných štátnych orgánov, preto úrad do zmluvnej slobody a k kontraktáčnej voľnosti verejného obstarávateľa/obstarávateľa/osoby podľa § 8 zákona o verejnom obstarávaní zasahuje v obmedzenej miere len v rozsahu preskúmania súladu stanovených zmluvných podmienok so zákonom o verejnom obstarávaní, najmä jeho princípmi.“

Verejný obstarávateľ trvá na predmetnej požiadavke a má za to, že neporušil zákon o verejnom obstarávaní.

Verejný obstarávateľ má za to, že štandardy predstavujú želaný výsledok, ktorý sa dosiahne plnením záväzkov, či už zo strany dopravcu alebo zo strany verejného obstarávateľa.

XV.

Žiadateľ v bode XV. žiadosti o nápravu namieta zmluvnú požiadavku uvedenú v čl. 5 bod 1 písm. f) návrhu zmluvy.

Verejný obstarávateľ podľa § 165 ods. 3 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní čiastočne vyhovuje žiadosti o nápravu. Súťažné podklady k predmetnej zákazke budú upravené v zmysle nižšie uvedeného odôvodnenia. Verejný obstarávateľ zverejní opravu oznámenia o vyhlásení verejného obstarávania a súťažných podkladov bezodkladne po vybavení tejto žiadosti o nápravu. Verejný obstarávateľ podľa § 165 ods. 3 písm. b) zamieta žiadosť o nápravu v bode XV v zmysle odôvodnenia.

Odôvodnenie:

V čl. 5 bod 1 písm. f) návrhu zmluvy je uvedené:

veková štruktúra vozového parku musí byť v zložení 25% do 3 rokov od výroby, 25% do 6 rokov od výroby, 25% do 9 rokov od výroby a 25% do 12 rokov od výroby,

Verejný obstarávateľ predmetnú vetu doplní o text: „Zaokrúhľovanie zloženia vozového parku sa uskutočňuje na základe matematických pravidiel so zaokrúhlením na celé autobusy. Ak by zaokrúhľovaním vychádzalo napr. na 8,5 autobusu potreba výmeny = 9 autobusov. Ak by zaokrúhľovaním vychádzalo napr. na 8,49 autobusu potreba výmeny = 8 autobusov.“.

Čo sa týka pojmu „výroba“ tento je jasný a verejný obstarávateľ požaduje vek vozového parku stanovovať vo väzbe na dátum výroby toho ktorého autobusu. Dátum výroby sa uvádza napr. v technickom preukaze alebo v dokladoch preukazujúcich nadobudnutie a vyrobenie vozidla.

XVI.

Žiadateľ v bode XVI. žiadosti o nápravu namieta zmluvnú požiadavku uvedenú v čl. 5 bod 1 písm. r) návrhu zmluvy.

Verejný obstarávateľ podľa § 165 ods. 3 písm. b) zamieta žiadosť o nápravu v bode XVI.

Odôvodnenie:

V čl. 5 bod 1 písm. r) návrhu zmluvy je uvedené:

doprovca sa zaväzuje k používaniu softwaru pre priebežnú analýzu dopravného procesu v MAD Trnava, ktorého licenciu mu bezodplatne poskytne objednávateľ,

Verejný obstarávateľ poukazuje na výkladové stanovisko Úradu pre verejné obstarávanie č. 3/2016 „k právomoci úradu preskúmať zmluvné podmienky návrhu zmluvy alebo rámcovej dohody, ktorá má byť výsledkom verejného obstarávania“. V predmetnom výkladovom stanovisku sa uvádza: „Podľa § 42 ods. 11 zákona č. 343/2015 Z. z. o verejnom obstarávaní a o zmene a doplnení niektorých zákonov v znení zákona č. 438/2015 Z. z. (ďalej len „zákon o verejnom obstarávaní“) súťažné podklady obsahujú aj návrh zmluvy alebo rámcovej dohody, ktorých časť obsahu možno určiť odkazom na všeobecné obchodné podmienky; ak sa odkazuje na všeobecné obchodné podmienky, musia byť súčasťou súťažných podkladov.“

Úrad pre verejné obstarávanie (ďalej len „úrad“) pri výkone svojej činnosti neskúma súlad zmluvných podmienok s obchodnoprávnymi, občianskoprávnymi alebo inými verejnoprávnymi predpismi. Preskúmacia právomoc úradu sa v tomto prípade obmedzuje na skúmanie súladu zmluvných podmienok so zákonom o verejnom obstarávaní, najmä s jeho princípmi, a to z pohľadu, či verejný obstarávateľ/obstarávateľ/osoba podľa § 8 zákona o verejnom obstarávaní nastavili zmluvné podmienky pre všetkých záujemcov v súlade s princípom transparentnosti, nediskriminácie a princípom rovnakého zaobchádzania.

Odôvodnenie

Významnú úlohu v procese zadávania zákazky, stratégie pre uzavretie zmluvy, zohráva uplatňovanie zmluvných podmienok súvisiacich s dodaním predmetu zákazky, ktoré vyplývajú z osobitných právnych predpisov ako aj poznania možností trhu, prípadne jednotlivých hospodárskych subjektov.

Definovanie zmluvných podmienok je úlohou verejného obstarávateľa/obstarávateľa osoby podľa § 8 zákona o verejnom obstarávaní. Zmluvnými podmienkami sa určujú podmienky, za ktorých sa bude zákazka realizovať. Tieto podmienky musia vychádzať z potrieb verejného obstarávateľa/obstarávateľa/osoby podľa § 8 zákona o verejnom obstarávaní, z charakteru predmetu zmluvy, vrátane jeho kvalitatívnych požiadaviek, musia obsahovať podmienky zhotovenia alebo dodania predmetu zákazky. Zostavujú sa podľa osobitných právnych predpisov, najmä podľa Obchodného zákonníka. Zmluvné podmienky musia podporovať čestnú hospodársku súťaž. V rozpore so zákonom o verejnom obstarávaní by bolo, ak by zmluvné podmienky boli nastavené výhodne pre konkrétny hospodársky subjekt.

Verejný obstarávateľ/obstarávateľ/osoba podľa § 8 zákona o verejnom obstarávaní sú povinní nastaviť zmluvné podmienky v súlade so základnými princípmi verejného obstarávania, t. j. princípom transparentnosti, nediskriminácie a princípom rovnakého zaobchádzania, aj keď obchodnoprávne a občianskoprávne predpisy umožňujú v rámci zmluvných podmienok vytvoriť výhodnejšiu situáciu v prospech verejného obstarávateľa/obstarávateľa/osoby podľa § 8 zákona o verejnom obstarávaní ako objednávateľa tovarov/služieb/stavebných prác. Stanovením prísnych, ale nediskriminačných zmluvných podmienok nedochádza k porušeniu zákona o verejnom obstarávaní. Skúmanie súladu zmluvných podmienok s obchodnoprávnymi, občianskoprávnymi alebo inými verejnoprávnymi predpismi spadá pod ochranu iných špecializovaných štátnych orgánov, preto úrad do zmluvnej slobody a k kontraktáčnej voľnosti verejného obstarávateľa/obstarávateľa/osoby podľa § 8 zákona o verejnom obstarávaní zasahuje v obmedzenej miere len v rozsahu preskúmavania súladu stanovených zmluvných podmienok so zákonom o verejnom obstarávaní, najmä jeho princípmi.“.

Verejný obstarávateľ trvá na predmetnej požiadavke a má za to, že neporušil zákon o verejnom obstarávaní. Ide o zjednotenie spôsobu analýzy údajov o prevádzke autobusovej dopravy. Úspešný uchádzač získa licenciu zo strany verejného obstarávateľa bezplatne. Zároveň získa jednoduchý manuál, ktorý popíše požadované operácie a funkcionality systému. Práca so softvérom je na bežnej užívateľskej úrovni, nevyžaduje žiadne školenia alebo špecializáciu – ide o jednoduchý export dát z palubných počítačov a ich vloženie do softvéru.

XVII.

Žiadateľ v bode XVII. žiadosti o nápravu namieta zmluvnú požiadavku uvedenú v čl. 6 bod 5 návrhu zmluvy.

Verejný obstarávateľ podľa § 165 ods. 3 písm. b) zamieta žiadosť o nápravu v bode XVII.

Odôvodnenie:

V čl. 6 bod 5 návrhu zmluvy je uvedené:

Objednávateľ nie je povinný platiť úroky z omeškania v prípade, ak k porušeniu jeho finančnej povinnosti došlo z dôvodov vyplývajúcich z vyššej moci, spočívajúcich najmä vo výpadku daňových príjmov v dôsledku zmeny legislatívy.

Verejný obstarávateľ poukazuje na výkladové stanovisko Úradu pre verejné obstarávanie č. 3/2016 „k právomoci úradu preskúmať zmluvné podmienky návrhu zmluvy alebo rámcovej dohody, ktorá má byť výsledkom verejného obstarávania“. V predmetnom výkladovom stanovisku sa uvádza: „Podľa § 42 ods. 11 zákona č. 343/2015 Z. z. o verejnom obstarávaní a o zmene a doplnení niektorých zákonov v znení zákona č. 438/2015 Z. z. (ďalej len „zákon o verejnom obstarávaní“) súťažné podklady obsahujú aj návrh zmluvy alebo rámcovej dohody, ktorých časť obsahu možno určiť odkazom na všeobecné obchodné

podmienky; ak sa odkazuje na všeobecné obchodné podmienky, musia byť súčasťou súťažných podkladov.

Úrad pre verejné obstarávanie (ďalej len „úrad“) pri výkone svojej činnosti neskúma súlad zmluvných podmienok s obchodnoprávnymi, občianskoprávnymi alebo inými verejnoprávnymi predpismi. Preskúmacia právomoc úradu sa v tomto prípade obmedzuje na skúmanie súladu zmluvných podmienok so zákonom o verejnom obstarávaní, najmä s jeho princípmi, a to z pohľadu, či verejný obstarávateľ/obstarávateľ/osoba podľa § 8 zákona o verejnom obstarávaní nastavili zmluvné podmienky pre všetkých záujemcov v súlade s princípom transparentnosti, nediskriminácie a princípom rovnakého zaobchádzania.

Odôvodnenie

Významnú úlohu v procese zadávania zákazky, stratégie pre uzavretie zmluvy, zohráva uplatňovanie zmluvných podmienok súvisiacich s dodaním predmetu zákazky, ktoré vyplývajú z osobitných právnych predpisov ako aj poznania možností trhu, prípadne jednotlivých hospodárskych subjektov.

Definovanie zmluvných podmienok je úlohou verejného obstarávateľa/obstarávateľa osoby podľa § 8 zákona o verejnom obstarávaní. Zmluvnými podmienkami sa určujú podmienky, za ktorých sa bude zákazka realizovať. Tieto podmienky musia vychádzať z potrieb verejného obstarávateľa/obstarávateľa/osoby podľa § 8 zákona o verejnom obstarávaní, z charakteru predmetu zmluvy, vrátane jeho kvalitatívnych požiadaviek, musia obsahovať podmienky zhotovenia alebo dodania predmetu zákazky. Zostavujú sa podľa osobitných právnych predpisov, najmä podľa Obchodného zákonníka. Zmluvné podmienky musia podporovať čestnú hospodársku súťaž. V rozpore so zákonom o verejnom obstarávaní by bolo, ak by zmluvné podmienky boli nastavené výhodne pre konkrétny hospodársky subjekt.

Verejný obstarávateľ/obstarávateľ/osoba podľa § 8 zákona o verejnom obstarávaní sú povinní nastaviť zmluvné podmienky v súlade so základnými princípmi verejného obstarávania, t. j. princípom transparentnosti, nediskriminácie a princípom rovnakého zaobchádzania, aj keď obchodnoprávne a občianskoprávne predpisy umožňujú v rámci zmluvných podmienok vytvoriť výhodnejšiu situáciu v prospech verejného obstarávateľa/obstarávateľa/osoby podľa § 8 zákona o verejnom obstarávaní ako objednávateľa tovarov/služieb/stavebných prác. Stanovením prísnych, ale nediskriminačných zmluvných podmienok nedochádza k porušeniu zákona o verejnom obstarávaní. Skúmanie súladu zmluvných podmienok s obchodnoprávnymi, občianskoprávnymi alebo inými verejnoprávnymi predpismi spadá pod ochranu iných špecializovaných štátnych orgánov, preto úrad do zmluvnej slobody a k kontraktáčnej voľnosti verejného obstarávateľa/obstarávateľa/osoby podľa § 8 zákona o verejnom obstarávaní zasahuje v obmedzenej miere len v rozsahu preskúmania súladu stanovených zmluvných podmienok so zákonom o verejnom obstarávaní, najmä jeho princípmi.“

Verejný obstarávateľ trvá na predmetnej požiadavke a má za to, že neporušil zákon o verejnom obstarávaní.

Verejný obstarávateľ poukazuje na skutočnosť, že predmetné ustanovenie rieši len „oslobodenie“ z úrokov z omeškania nie „oslobodenie“ od platieb za poskytnuté služby a takéto oslobodenie je viazané na objektívne dôvody nie na svojvôľu objednávateľa. Podľa čl. 7 bod 5 návrhu zmluvy je dopravca oprávnený odstúpiť od Zmluvy, voči objednávateľovi 1 ak objednávateľ 1 závažne poruší povinnosti podľa Zmluvy. Závažným porušením povinnosti objednávateľa 1 sa rozumie omeškanie objednávateľa 1 so zaplatením finančných povinností vyplývajúcich z tejto Zmluvy o viac, než 60 dní po dni splatnosti, pričom nedôjde k náprave ani v dodatočnej lehote desiatich (10) dní poskytnutej dopravcom na nápravu v písomnom upozornení, za porušenie povinností objednávateľa 1 sa nepovažuje postup podľa čl. 6 ods. 5 tejto Zmluvy. Obdobne je riešený vzťah k objednávateľovi 2.

XVIII

Žiadateľ v bode XVIII. žiadosti o nápravu namieta zmluvnú požiadavku uvedenú v čl. 7 bod 1 návrhu zmluvy.

Verejný obstarávateľ podľa § 165 ods. 3 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní vyhovuje žiadosti o nápravu. Súťažné podklady k predmetnej zákazke budú upravené v zmysle nižšie uvedeného odôvodnenia. Verejný obstarávateľ zverejní opravu oznámenia o vyhlásení verejného obstarávania a súťažných podkladov bezodkladne po vybavení tejto žiadosti o nápravu.

Odôvodnenie:

V čl. 7 bod 1 návrhu zmluvy je uvedené:

Táto Zmluva sa uzatvára na dobu určitú odo dňa jej účinnosti najskôr však od 1.1.2020 do 31.12.2030. Zmluvné strany sa zaväzujú bez zbytočných odkladov po podpise tejto Zmluvy túto Zmluvu zverejniť, podľa zákona č. 40/1964 Zb. Občiansky zákonník v znení neskorších predpisov.

Tento text bude nahradený textom: „Táto Zmluva sa uzatvára na dobu určitú odo dňa jej účinnosti najskôr však od 1.1.2020 do 31.12.2029. Zmluvné strany sa zaväzujú bez zbytočných odkladov po podpise tejto Zmluvy túto Zmluvu zverejniť, podľa zákona č. 40/1964 Zb. Občiansky zákonník v znení neskorších predpisov.“.

XIX.

Žiadateľ v bode XIX. žiadosti o nápravu namieta zmluvnú požiadavku uvedenú v čl. 7 bod 7 návrhu zmluvy.

Verejný obstarávateľ podľa § 165 ods. 3 písm. b) zamieta žiadosť o nápravu v bode XIX.

Odôvodnenie:

V čl. 7 bod 7 návrhu zmluvy je uvedené:

Zmluvné strany sa dohodli, že v prípade ak v danom kalendárnom roku dôjde oproti predchádzajúcemu rozpočtovému obdobiu k významnému zníženiu rozpočtu bežných výdavkov objednávateľa, tzn. rozpočtu Mesta Trnava a rozpočtu obce Biely Kostol, objednávateľ má nárok na zníženie minimálneho rozsahu služieb podľa tejto zmluvy, ktoré si objedná v danom kalendárnom roku u dopravcu. Uvedené sa realizuje na základe dodatku, cena za vzkv zostáva však nezmenená.

Verejný obstarávateľ poukazuje na výkladové stanovisko Úradu pre verejné obstarávanie č. 3/2016 „k právomoci úradu preskúmať zmluvné podmienky návrhu zmluvy alebo rámcovej dohody, ktorá má byť výsledkom verejného obstarávania“. V predmetnom výkladovom stanovisku sa uvádza: „Podľa § 42 ods. 11 zákona č. 343/2015 Z. z. o verejnom obstarávaní a o zmene a doplnení niektorých zákonov v znení zákona č. 438/2015 Z. z. (ďalej len „zákon o verejnom obstarávaní“) súťažné podklady obsahujú aj návrh zmluvy alebo rámcovej dohody, ktorých časť obsahu možno určiť odkazom na všeobecné obchodné podmienky; ak sa odkazuje na všeobecné obchodné podmienky, musia byť súčasťou súťažných podkladov.

Úrad pre verejné obstarávanie (ďalej len „úrad“) pri výkone svojej činnosti neskúma súlad zmluvných podmienok s obchodnoprávnymi, občianskoprávnymi alebo inými verejnoprávnymi predpismi. Preskúmavacia právomoc úradu sa v tomto prípade obmedzuje na skúmanie súladu zmluvných podmienok so zákonom o verejnom obstarávaní, najmä s jeho princípmi, a to z pohľadu, či verejný obstarávateľ/obstarávateľ/osoba podľa § 8 zákona o verejnom obstarávaní nastavili zmluvné podmienky pre všetkých záujemcov v súlade s princípom transparentnosti, nediskriminácie a princípom rovnakého zaobchádzania.

Odôvodnenie

Významnú úlohu v procese zadávania zákazky, stratégie pre uzavretie zmluvy, zohráva uplatňovanie zmluvných podmienok súvisiacich s dodaním predmetu zákazky, ktoré vyplývajú z osobitných právnych predpisov ako aj poznania možností trhu, prípadne jednotlivých hospodárskych subjektov.

Definovanie zmluvných podmienok je úlohou verejného obstarávateľa/obstarávateľa osoby podľa § 8 zákona o verejnom obstarávaní. Zmluvnými podmienkami sa určujú podmienky, za ktorých sa bude zákazka realizovať. Tieto podmienky musia vychádzať z potrieb verejného

obstarávateľa/obstarávateľa/osoby podľa § 8 zákona o verejnom obstarávaní, z charakteru predmetu zmluvy, vrátane jeho kvalitatívnych požiadaviek, musia obsahovať podmienky zhotovenia alebo dodania predmetu zákazky. Zostavujú sa podľa osobitných právnych predpisov, najmä podľa Obchodného zákonníka. Zmluvné podmienky musia podporovať čestnú hospodársku súťaž. V rozpore so zákonom o verejnom obstarávaní by bolo, ak by zmluvné podmienky boli nastavené výhodne pre konkrétny hospodársky subjekt.

Verejný obstarávateľ/obstarávateľ/osoba podľa § 8 zákona o verejnom obstarávaní sú povinní nastaviť zmluvné podmienky v súlade so základnými princípmi verejného obstarávania, t. j. princípom transparentnosti, nediskriminácie a princípom rovnakého zaobchádzania, aj keď obchodnoprávne a občianskoprávne predpisy umožňujú v rámci zmluvných podmienok vytvoriť výhodnejšiu situáciu v prospech verejného obstarávateľa/obstarávateľa/osoby podľa § 8 zákona o verejnom obstarávaní ako objednávateľa tovarov/služieb/stavebných prác. Stanovením prísnych, ale nediskriminačných zmluvných podmienok nedochádza k porušeniu zákona o verejnom obstarávaní. Skúmanie súladu zmluvných podmienok s obchodnoprávnymi, občianskoprávnymi alebo inými verejnoprávnymi predpismi spadá pod ochranu iných špecializovaných štátnych orgánov, preto úrad do zmluvnej slobody a k kontraktačnej voľnosti verejného obstarávateľa/obstarávateľa/osoby podľa § 8 zákona o verejnom obstarávaní zasahuje v obmedzenej miere len v rozsahu preskúmania súladu stanovených zmluvných podmienok so zákonom o verejnom obstarávaní, najmä jeho princípmi.“

Verejný obstarávateľ trvá na predmetnej požiadavke a má za to, že neporušil zákon o verejnom obstarávaní.

Predmetná klauzula má za cieľ ochrániť verejného obstarávateľa pred výnimočnou situáciou, ktorá môže hypoteticky nastať. Samozrejme, nie je záujmom verejného obstarávateľa, aby predmetná situácia nastala a ide o výnimočný prípad, ktorého existenciu nevie verejný obstarávateľ ovplyvniť. Verejný obstarávateľ je subjektom verejnej správy a musí plniť množstvo úloh, ktoré mu ukladajú aj orgány štátnej správy – napr. vláda Slovenskej republiky a pod. Ak by nastala situácia, že verejný obstarávateľ nemá dostatok finančných prostriedkov na zabezpečenie autobusovej dopravy v zmluvou predvídanom rozsahu, musí dôjsť k obmedzeniu objednávania a plnenia dopravných služieb. Nemá zmysel trvať na pôvodných výkonoch, nakoľko verejný obstarávateľ by nedisponoval finančnými prostriedkami na ich úhradu. Takáto situácia by nepospela ani dopravcovi, ktorý by musel plniť pôvodné záväzky, avšak vedel by, že verejný obstarávateľ ich nemôže uhradiť. Cieľom verejného obstarávateľa je plnenie služieb aspoň v rozsahu, aký je poskytovaný dnes podľa súčasne platných cestovných poriadkov. Ak nastane uvedená situácia, zmluvné strany ju budú kontrahovať vo forme dodatku. Z uvedeného dôvodu je dnes irelevantné špekulovať o tom, čo sa považuje za významné zníženie rozpočtu bežných výdavkov, nakoľko verejný obstarávateľ nedisponuje so žiadnym iným rozpočtom len s tým oficiálnym, ktorý sa tvorí zo zákonných a legálnych príjmov mesta.

XX.

Žiadateľ v bode XX. žiadosti o nápravu namieta zmluvnú požiadavku uvedenú v čl. 8 bod 5 návrhu zmluvy.

Verejný obstarávateľ podľa § 165 ods. 3 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní čiastočne vyhovuje žiadosti o nápravu. Súťažné podklady k predmetnej zákazke budú upravené v zmysle nižšie uvedeného odôvodnenia. Verejný obstarávateľ zverejní opravu oznámenia o vyhlásení verejného obstarávania a súťažných podkladov bezodkladne po vybavení tejto žiadosti o nápravu. Verejný obstarávateľ podľa § 165 ods. 3 písm. b) zamietá žiadosť o nápravu v ostatných častiach bodu XX – vid'. odôvodnenie.

Odôvodnenie:

V čl. 8 bod 5 návrhu zmluvy je uvedený:

Objednávateľ má právo uložiť dopravcovi pokutu vo výške 10 000,- € v prípade, ak dopravca poruší povinnosti vyplývajúce mu z tejto Zmluvy spôsobom, ktorý zakladá právo objednávateľa na odstúpenie od tejto Zmluvy t.j. poruší povinnosti podľa článku 5 odsek 1 písm. a), b), e), f), p), s), w), aa) a bb) a objednávateľ od tejto Zmluvy z tohto dôvodu odstúpi.

Podľa čl. 5 bod 1 písm. e) návrhu zmluvy:

Dopravca je najmä povinný:

zabezpečovať dopravné služby autobusom v počte min. 34 ks, ktorý spĺňa podmienky uvedené v prílohe č. 1 zmluvy.

Predmetný text čl. 5 bod 1 písm. e) bude upravený nasledovne:

„Dopravca je najmä povinný:

zabezpečovať dopravné služby autobusom v počte min. 34 ks, ktorý spĺňa podmienky uvedené v prílohe č. 1 zmluvy. Ak bude v súlade s touto zmluvou (po využití prípadných opcí alebo znížení prepravných služieb) potrebný na výkon požadovanej prepravy nižší počet autobusov nejde o porušenie tohto záväzku.“.

V ostatných častiach sa žiadosť o nápravu zamietá.

Verejný obstarávateľ poukazuje na výkladové stanovisko Úradu pre verejné obstarávanie č. 3/2016 „k právomoci úradu preskúmať zmluvné podmienky návrhu zmluvy alebo rámcovej dohody, ktorá má byť výsledkom verejného obstarávania“. V predmetnom výkladovom stanovisku sa uvádza: „Podľa § 42 ods. 11 zákona č. 343/2015 Z. z. o verejnom obstarávaní a o zmene a doplnení niektorých zákonov v znení zákona č. 438/2015 Z. z. (ďalej len „zákon o verejnom obstarávaní“) súťažné podklady obsahujú aj návrh zmluvy alebo rámcovej dohody, ktorých časť obsahu možno určiť odkazom na všeobecné obchodné podmienky; ak sa odkazuje na všeobecné obchodné podmienky, musia byť súčasťou súťažných podkladov.

Úrad pre verejné obstarávanie (ďalej len „úrad“) pri výkone svojej činnosti neskúma súlad zmluvných podmienok s obchodnoprávnymi, občianskoprávnymi alebo inými verejnoprávnymi predpismi. Preskúmacia právomoc úradu sa v tomto prípade obmedzuje na skúmanie súladu zmluvných podmienok so zákonom o verejnom obstarávaní, najmä s jeho princípmi, a to z pohľadu, či verejný obstarávateľ/obstarávateľ/osoba podľa § 8 zákona o verejnom obstarávaní nastavili zmluvné podmienky pre všetkých záujemcov v súlade s princípom transparentnosti, nediskriminácie a princípom rovnakého zaobchádzania.

Odôvodnenie

Významnú úlohu v procese zadávania zákazky, stratégie pre uzavretie zmluvy, zohráva uplatňovanie zmluvných podmienok súvisiacich s dodaním predmetu zákazky, ktoré vyplývajú z osobitných právnych predpisov ako aj poznania možností trhu, prípadne jednotlivých hospodárskych subjektov.

Definovanie zmluvných podmienok je úlohou verejného obstarávateľa/obstarávateľa osoby podľa § 8 zákona o verejnom obstarávaní. Zmluvnými podmienkami sa určujú podmienky, za ktorých sa bude zákazka realizovať. Tieto podmienky musia vychádzať z potrieb verejného obstarávateľa/obstarávateľa/osoby podľa § 8 zákona o verejnom obstarávaní, z charakteru predmetu zmluvy, vrátane jeho kvalitatívnych požiadaviek, musia obsahovať podmienky zhotovenia alebo dodania predmetu zákazky. Zostavujú sa podľa osobitných právnych predpisov, najmä podľa Obchodného zákonníka. Zmluvné podmienky musia podporovať čestnú hospodársku súťaž. V rozpore so zákonom o verejnom obstarávaní by bolo, ak by zmluvné podmienky boli nastavené výhodne pre konkrétny hospodársky subjekt.

Verejný obstarávateľ/obstarávateľ/osoba podľa § 8 zákona o verejnom obstarávaní sú povinní nastaviť zmluvné podmienky v súlade so základnými princípmi verejného obstarávania, t. j. princípom transparentnosti, nediskriminácie a princípom rovnakého zaobchádzania, aj keď obchodnoprávne a občianskoprávne predpisy umožňujú v rámci zmluvných podmienok vytvoriť výhodnejšiu situáciu v prospech verejného obstarávateľa/obstarávateľa/osoby podľa § 8 zákona o verejnom obstarávaní ako objednávateľa tovarov/služieb/stavebných prác. Stanovením prísnych, ale nediskriminačných zmluvných

podmienok nedochádza k porušeniu zákona o verejnom obstarávaní. Skúmanie súladu zmluvných podmienok s obchodnoprávnymi, občianskoprávnymi alebo inými verejnoprávnymi predpismi spadá pod ochranu iných špecializovaných štátnych orgánov, preto úrad do zmluvnej slobody a k kontraktáčnej voľnosti verejného obstarávateľa/obstarávateľa/osoby podľa § 8 zákona o verejnom obstarávaní zasahuje v obmedzenej miere len v rozsahu preskúmania súladu stanovených zmluvných podmienok so zákonom o verejnom obstarávaní, najmä jeho princípmi.“.

Verejný obstarávateľ má za to, že neporušil zákon o verejnom obstarávaní.

Verejný obstarávateľ trvá na čl. 8 bod 5 v ostatných namietaných bodoch, nakoľko platí, že každá zmluvná povinnosť by mala byť zabezpečená prípadnou sankciou, nakoľko nezabezpečenie a neuplatňovanie sankcií môže viesť k manipulovaniu výsledkov verejného obstarávania. Všetci záujemcovia majú v tomto smere rovnaké podmienky a verejný obstarávateľ má záujem mať takého zmluvného partnera, ktorý dodržiava zmluvné povinnosti. V prípade, že by došlo k porušovaniu zmluvy zo strany poskytovateľa služieb je sankcia účinným mechanizmom na napravenie nežiaduceho stavu. Verejný obstarávateľ dôsledne stanovoval sankcie a je si vedomý ich výšky. Sankcia má slúžiť aj preventívne s cieľom pôsobiť na poskytovateľa tak, aby predchádzal porušovaniu zmluvy, prijímal kontrolné mechanizmy a zabraňoval porušovaniu zmluvy zo strany svojich zamestnancov alebo príp. subdodávateľov. Ak ani sankcia nepomôže tomu, aby sa zmluva plnila riadne je potrebné zmluvu s poskytovateľom služieb ukončiť. Preto je vhodné použitie inštitútu odstúpenia od zmluvy.

XXI.

Žiadateľ v bode XXI. žiadosti o nápravu namieta zmluvnú požiadavku uvedenú v čl. 8 bod 2 návrhu zmluvy.

Verejný obstarávateľ podľa § 165 ods. 3 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní čiastočne vyhovuje žiadosti o nápravu. Súťažné podklady k predmetnej zákazke budú upravené v zmysle nižšie uvedeného odôvodnenia. Verejný obstarávateľ zverejní opravu oznámenia o vyhlásení verejného obstarávania a súťažných podkladov bezodkladne po vybavení tejto žiadosti o nápravu. Verejný obstarávateľ podľa § 165 ods. 3 písm. b) zamietá žiadosť o nápravu v ostatných častiach bodu XXI – vid'. odôvodnenie.

Odôvodnenie:

V čl. 8 bod 2 návrhu zmluvy je uvedené:

Za nedodržanie 7 % podielu záložných vozidiel voči celkovému počtu vozidiel dopravcu, vznikne objednávateľovi voči dopravcovi právo na zaplatenie zmluvnej pokuty vo výške 1 000,- € za každé vozidlo, ktoré dopravcovi chýba do splnenia limitu 7 %.

Text čl. 8 bod 2 návrhu zmluvy bude upravený nasledovne: „*Za nedodržanie 7 % podielu záložných vozidiel voči celkovému počtu vozidiel dopravcu používaných v MAD Trnava, vznikne objednávateľovi voči dopravcovi právo na zaplatenie zmluvnej pokuty vo výške 1 000,- € za každé vozidlo, ktoré dopravcovi chýba do splnenia limitu 7 %.*“.

V ostatných častiach sa žiadosť o nápravu zamietá.

Verejný obstarávateľ poukazuje na výkladové stanovisko Úradu pre verejné obstarávanie č. 3/2016 „k právomoci úradu preskúmať zmluvné podmienky návrhu zmluvy alebo rámcovej dohody, ktorá má byť výsledkom verejného obstarávania“. V predmetnom výkladovom stanovisku sa uvádza: „Podľa § 42 ods. 11 zákona č. 343/2015 Z. z. o verejnom obstarávaní a o zmene a doplnení niektorých zákonov v znení zákona č. 438/2015 Z. z. (ďalej len „zákon o verejnom obstarávaní“) súťažné podklady obsahujú aj návrh zmluvy alebo rámcovej dohody, ktorých časť obsahu možno určiť odkazom na všeobecné obchodné podmienky; ak sa odkazuje na všeobecné obchodné podmienky, musia byť súčasťou súťažných podkladov.“

Úrad pre verejné obstarávanie (ďalej len „úrad“) pri výkone svojej činnosti neskúma súlad zmluvných podmienok s obchodnoprávnymi, občianskoprávnymi alebo inými verejnoprávnymi predpismi. Preskúmovacia právomoc úradu sa v tomto prípade obmedzuje na skúmanie súladu zmluvných podmienok so zákonom o verejnom obstarávaní, najmä s jeho princípmi, a to z pohľadu, či verejný obstarávateľ/obstarávateľ/osoba podľa § 8 zákona o verejnom obstarávaní nastavili zmluvné podmienky pre všetkých záujemcov v súlade s princípom transparentnosti, nediskriminácie a princípom rovnakého zaobchádzania.

Odôvodnenie

Významnú úlohu v procese zadávania zákazky, stratégie pre uzavretie zmluvy, zohráva uplatňovanie zmluvných podmienok súvisiacich s dodaním predmetu zákazky, ktoré vyplývajú z osobitných právnych predpisov ako aj poznania možností trhu, prípadne jednotlivých hospodárskych subjektov.

Definovanie zmluvných podmienok je úlohou verejného obstarávateľa/obstarávateľa osoby podľa § 8 zákona o verejnom obstarávaní. Zmluvnými podmienkami sa určujú podmienky, za ktorých sa bude zákazka realizovať. Tieto podmienky musia vychádzať z potrieb verejného obstarávateľa/obstarávateľa/osoby podľa § 8 zákona o verejnom obstarávaní, z charakteru predmetu zmluvy, vrátane jeho kvalitatívnych požiadaviek, musia obsahovať podmienky zhotovenia alebo dodania predmetu zákazky. Zostavujú sa podľa osobitných právnych predpisov, najmä podľa Obchodného zákonníka. Zmluvné podmienky musia podporovať čestnú hospodársku súťaž. V rozpore so zákonom o verejnom obstarávaní by bolo, ak by zmluvné podmienky boli nastavené výhodne pre konkrétny hospodársky subjekt.

Verejný obstarávateľ/obstarávateľ/osoba podľa § 8 zákona o verejnom obstarávaní sú povinní nastaviť zmluvné podmienky v súlade so základnými princípmi verejného obstarávania, t. j. princípom transparentnosti, nediskriminácie a princípom rovnakého zaobchádzania, aj keď obchodnoprávne a občianskoprávne predpisy umožňujú v rámci zmluvných podmienok vytvoriť výhodnejšiu situáciu v prospech verejného obstarávateľa/obstarávateľa/osoby podľa § 8 zákona o verejnom obstarávaní ako objednávateľa tovarov/služieb/stavebných prác. Stanovením prísnych, ale nediskriminačných zmluvných podmienok nedochádza k porušeniu zákona o verejnom obstarávaní. Skúmanie súladu zmluvných podmienok s obchodnoprávnymi, občianskoprávnymi alebo inými verejnoprávnymi predpismi spadá pod ochranu iných špecializovaných štátnych orgánov, preto úrad do zmluvnej slobody a k kontraktáčnej voľnosti verejného obstarávateľa/obstarávateľa/osoby podľa § 8 zákona o verejnom obstarávaní zasahuje v obmedzenej miere len v rozsahu preskúmavania súladu stanovených zmluvných podmienok so zákonom o verejnom obstarávaní, najmä jeho princípmi.“

Verejný obstarávateľ má za to, že neporušil zákon o verejnom obstarávaní.

Verejný obstarávateľ trvá na čl. 8 v ostatných namietaných bodoch, nakoľko platí, že každá zmluvná povinnosť by mala byť zabezpečená prípadnou sankciou, nakoľko nezabezpečenie a neuplatňovanie sankcií môže viesť k manipulovaniu výsledkov verejného obstarávania. Všetci záujemcovia majú v tomto smere rovnaké podmienky a verejný obstarávateľ má záujem mať takého zmluvného partnera, ktorý dodržiava zmluvné povinnosti. V prípade, že by došlo k porušovaniu zmluvy zo strany poskytovateľa služieb je sankcia účinným mechanizmom na napravenie nežiaduceho stavu. Verejný obstarávateľ dôsledne stanovoval sankcie a je si vedomý ich výšky. Sankcia má slúžiť aj preventívne s cieľom pôsobiť na poskytovateľa tak, aby predchádzal porušovaniu zmluvy, prijímal kontrolné mechanizmy a zabraňoval porušovaniu zmluvy zo strany svojich zamestnancov alebo príp. subdodávateľov.

K sankcii za nedodržanie čl. 8 bod 9 verejný obstarávateľ uvádza, že pri trvale opakujúcej sa zhoršenej dopravnej situácii na určitej komunikácii si je dopravca povinný navrhnuť prispôsobenie časov pristavenia autobusu na konkrétnu zastávku a obeh vozidiel jednotlivých spojov, tak aby sa zohľadnilo možné dodržiavanie cestovného poriadku a nepriaznivá dopravná situácia v jednotlivých denných časoch na problematických dopravných úsekoch.

Žiadateľ v bode XXII. žiadosti o nápravu namieta zmluvnú požiadavku uvedenú v čl. 11 bod 8 návrhu zmluvy.

Verejný obstarávateľ podľa § 165 ods. 3 písm. b) zamieta žiadosť o nápravu v bode XXII.

Odôvodnenie:

V čl. 11 bod 8 návrhu zmluvy je uvedený:

Táto zmluva nadobúda platnosť dňom podpísania zmluvnými stranami a účinnosť dňom nasledujúcim pod dni zverejnenia na webovom sídle objednávateľa 1 vo vzťahu k objednávateľovi 1 a na webovom sídle objednávateľa 2 vo vzťahu k objednávateľovi 2, najskôr však od 1.1.2020.

Verejný obstarávateľ poukazuje na výkladové stanovisko Úradu pre verejné obstarávanie č. 3/2016 „k právomoci úradu preskúmať zmluvné podmienky návrhu zmluvy alebo rámcovej dohody, ktorá má byť výsledkom verejného obstarávania“. V predmetnom výkladovom stanovisku sa uvádza: „Podľa § 42 ods. 11 zákona č. 343/2015 Z. z. o verejnom obstarávaní a o zmene a doplnení niektorých zákonov v znení zákona č. 438/2015 Z. z. (ďalej len „zákon o verejnom obstarávaní“) súťažné podklady obsahujú aj návrh zmluvy alebo rámcovej dohody, ktorých časť obsahu možno určiť odkazom na všeobecné obchodné podmienky; ak sa odkazuje na všeobecné obchodné podmienky, musia byť súčasťou súťažných podkladov.

Úrad pre verejné obstarávanie (ďalej len „úrad“) pri výkone svojej činnosti neskúma súlad zmluvných podmienok s obchodnoprávnymi, občianskoprávnymi alebo inými verejnoprávnymi predpismi. Preskúmacia právomoc úradu sa v tomto prípade obmedzuje na skúmanie súladu zmluvných podmienok so zákonom o verejnom obstarávaní, najmä s jeho princípmi, a to z pohľadu, či verejný obstarávateľ/obstarávateľ/osoba podľa § 8 zákona o verejnom obstarávaní nastavili zmluvné podmienky pre všetkých záujemcov v súlade s princípom transparentnosti, nediskriminácie a princípom rovnakého zaobchádzania.

Odôvodnenie

Významnú úlohu v procese zadávania zákazky, stratégie pre uzavretie zmluvy, zohráva uplatňovanie zmluvných podmienok súvisiacich s dodaním predmetu zákazky, ktoré vyplývajú z osobitných právnych predpisov ako aj poznania možností trhu, prípadne jednotlivých hospodárskych subjektov.

Definovanie zmluvných podmienok je úlohou verejného obstarávateľa/obstarávateľa osoby podľa § 8 zákona o verejnom obstarávaní. Zmluvnými podmienkami sa určujú podmienky, za ktorých sa bude zákazka realizovať. Tieto podmienky musia vychádzať z potrieb verejného obstarávateľa/obstarávateľa/osoby podľa § 8 zákona o verejnom obstarávaní, z charakteru predmetu zmluvy, vrátane jeho kvalitatívnych požiadaviek, musia obsahovať podmienky zhotovenia alebo dodania predmetu zákazky. Zostavujú sa podľa osobitných právnych predpisov, najmä podľa Obchodného zákonníka. Zmluvné podmienky musia podporovať čestnú hospodársku súťaž. V rozpore so zákonom o verejnom obstarávaní by bolo, ak by zmluvné podmienky boli nastavené výhodne pre konkrétny hospodársky subjekt.

Verejný obstarávateľ/obstarávateľ/osoba podľa § 8 zákona o verejnom obstarávaní sú povinní nastaviť zmluvné podmienky v súlade so základnými princípmi verejného obstarávania, t. j. princípom transparentnosti, nediskriminácie a princípom rovnakého zaobchádzania, aj keď obchodnoprávne a občianskoprávne predpisy umožňujú v rámci zmluvných podmienok vytvoriť výhodnejšiu situáciu v prospech verejného obstarávateľa/obstarávateľa/osoby podľa § 8 zákona o verejnom obstarávaní ako objednávateľa tovarov/služieb/stavebných prác. Stanovením prísnych, ale nediskriminačných zmluvných podmienok nedochádza k porušeniu zákona o verejnom obstarávaní. Skúmanie súladu zmluvných podmienok s obchodnoprávnymi, občianskoprávnymi alebo inými verejnoprávnymi predpismi spadá pod ochranu iných špecializovaných štátnych orgánov, preto úrad do zmluvnej slobody a k kontraktnej voľnosti verejného obstarávateľa/obstarávateľa/osoby podľa § 8 zákona o verejnom obstarávaní zasahuje v obmedzenej miere len v rozsahu preskúmania súladu stanovených zmluvných podmienok so zákonom o verejnom obstarávaní, najmä jeho princípmi.“

Verejný obstarávateľ trvá na predmetnej požiadavke a má za to, že neporušil zákon o verejnom obstarávaní.

Verejný obstarávateľ má za to, že uchádzači sa na plnenie zmluvy pripravujú už v čase realizácie verejného obstarávania. Verejný obstarávateľ vo väzbe na vozidlá určil nasledovnú štruktúru vozidlového parku: veková štruktúra vozového parku musí byť v zložení 25% do 3 rokov od výroby, 25% do 6 rokov od výroby, 25% do 9 rokov od výroby a 25% do 12 rokov od výroby, t.j. verejný obstarávateľ nevyžaduje, aby všetky autobusy boli od prvého dňa plnenia kontraktu nové. Zároveň verejný obstarávateľ nechce, aby mu plnenie poskytoval hospodársky subjekt, ktorý nie je schopný zabezpečiť aspoň požadovaný vozidlový park a obsluhu vozidiel. Podľa internetovej stránky žiadateľa tento prevádzkuje celkom 275 autobusov, z ktorých je prevažná časť zaradená v pravidelnej doprave všetkých druhov. V spoločnosti pracuje 447 zamestnancov, z čoho je 356 vodičov. Zamestnanci spoločnosti sú svojou kvalifikáciou, vzdelaním, odbornosťou a skúsenosťami jednou z hlavných konkurenčných výhod spoločnosti oproti ostatným firmám na dopravnom trhu.“ Žiadateľ disponuje vozidlovým parkom v počte 275 autobusov. Predpokladáme, že splnenie požiadaviek verejného obstarávateľa nemôže spôsobovať žiadateľovi žiaden problém. Predpokladáme, že žiadateľ je plne pripravený zohľadňovať požiadavky platnej a pripravovanej legislatívy v oblasti autobusovej dopravy a že postupne obnovuje svoj vozidlový park, ktorý sa prispôbuje novým normám. Zákazka mesta Trnava nie je jedinou službou, ktorú žiadateľ poskytuje.

XXIII.

Žiadateľ v bode XXIII. žiadosti o nápravu namieta zmluvnú požiadavku uvedenú v čl. 11 bod 10 návrhu zmluvy.

Verejný obstarávateľ podľa § 165 ods. 3 písm. b) zamieta žiadosť o nápravu v bode XXIII.

Odôvodnenie:

V čl. 11 bod 10 návrhu zmluvy je uvedené:

Objednávateľ objednáva plnenia podľa tejto zmluvy podľa reálnych potrieb s prihliadnutím na svoje finančné možnosti. Objednávateľ je oprávnený nadobúdať plnenia aj od iných hospodárskych subjektov, ak by sa preukázalo, že cena vzkm stanovená touto zmluvou nie je hospodárna vzhľadom na vývoj a situáciu na trhu. V takomto prípade bude dodávateľ vyzvaný na úpravu cien smerom nadol. Zmena dohody sa uskutoční v súlade s § 18 zákona o verejnom obstarávaní. Ak nepríde k dohode o zmene ceny nadol objednávateľ je oprávnený vypovedať túto zmluvu. Výpovedná lehota je 1,5 roka od doručenia výpovede.

Verejný obstarávateľ poukazuje na výkladové stanovisko Úradu pre verejné obstarávanie č. 3/2016 „k právomoci úradu preskúmať zmluvné podmienky návrhu zmluvy alebo rámcovej dohody, ktorá má byť výsledkom verejného obstarávania“. V predmetnom výkladovom stanovisku sa uvádza: „Podľa § 42 ods. 11 zákona č. 343/2015 Z. z. o verejnom obstarávaní a o zmene a doplnení niektorých zákonov v znení zákona č. 438/2015 Z. z. (ďalej len „zákon o verejnom obstarávaní“) súťažné podklady obsahujú aj návrh zmluvy alebo rámcovej dohody, ktorých časť obsahu možno určiť odkazom na všeobecné obchodné podmienky; ak sa odkazuje na všeobecné obchodné podmienky, musia byť súčasťou súťažných podkladov.

Úrad pre verejné obstarávanie (ďalej len „úrad“) pri výkone svojej činnosti neskúma súlad zmluvných podmienok s obchodnoprávnymi, občianskoprávnymi alebo inými verejnoprávnymi predpismi. Preskúmacia právomoc úradu sa v tomto prípade obmedzuje na skúmanie súladu zmluvných podmienok so zákonom o verejnom obstarávaní, najmä s jeho princípmi, a to z pohľadu, či verejný obstarávateľ/obstarávateľ/osoba podľa § 8 zákona o verejnom obstarávaní nastavili zmluvné podmienky pre všetkých záujemcov v súlade s princípom transparentnosti, nediskriminácie a princípom rovnakého zaobchádzania.

Odôvodnenie

Významnú úlohu v procese zadávania zákazky, stratégie pre uzavretie zmluvy, zohráva uplatňovanie zmluvných podmienok súvisiacich s dodaním predmetu zákazky, ktoré vyplývajú z osobitných právnych predpisov ako aj poznania možností trhu, prípadne jednotlivých hospodárskych subjektov.

Definovanie zmluvných podmienok je úlohou verejného obstarávateľa/obstarávateľa osoby podľa § 8 zákona o verejnom obstarávaní. Zmluvnými podmienkami sa určujú podmienky, za ktorých sa bude zákazka realizovať. Tieto podmienky musia vychádzať z potrieb verejného obstarávateľa/obstarávateľa/osoby podľa § 8 zákona o verejnom obstarávaní, z charakteru predmetu zmluvy, vrátane jeho kvalitatívnych požiadaviek, musia obsahovať podmienky zhotovenia alebo dodania predmetu zákazky. Zostavujú sa podľa osobitných právnych predpisov, najmä podľa Obchodného zákonníka. Zmluvné podmienky musia podporovať čestnú hospodársku súťaž. V rozpore so zákonom o verejnom obstarávaní by bolo, ak by zmluvné podmienky boli nastavené výhodne pre konkrétny hospodársky subjekt.

Verejný obstarávateľ/obstarávateľ/osoba podľa § 8 zákona o verejnom obstarávaní sú povinní nastaviť zmluvné podmienky v súlade so základnými princípmi verejného obstarávania, t. j. princípom transparentnosti, nediskriminácie a princípom rovnakého zaobchádzania, aj keď obchodnoprávne a občianskoprávne predpisy umožňujú v rámci zmluvných podmienok vytvoriť výhodnejšiu situáciu v prospech verejného obstarávateľa/obstarávateľa/osoby podľa § 8 zákona o verejnom obstarávaní ako objednávateľa tovarov/služieb/stavebných prác. Stanovením prísnych, ale nediskriminačných zmluvných podmienok nedochádza k porušeniu zákona o verejnom obstarávaní. Skúmanie súladu zmluvných podmienok s obchodnoprávnymi, občianskoprávnymi alebo inými verejnoprávnymi predpismi spadá pod ochranu iných špecializovaných štátnych orgánov, preto úrad do zmluvnej slobody a k kontraktáčnej voľnosti verejného obstarávateľa/obstarávateľa/osoby podľa § 8 zákona o verejnom obstarávaní zasahuje v obmedzenej miere len v rozsahu preskúmania súladu stanovených zmluvných podmienok so zákonom o verejnom obstarávaní, najmä jeho princípmi.“.

Verejný obstarávateľ trvá na predmetnej požiadavke a má za to, že neporušil zákon o verejnom obstarávaní.

Verejný obstarávateľ uzatvára zmluvu na 10 rokov. Je v súlade s princípom hospodárnosti, aby sa verejný obstarávateľ chránil pred situáciou, že by služby odoberal neekonomicky vzhľadom na možný pohyb na trhu a rozvoj konkurencie. Samozrejme prednostným zmluvným partnerom verejného obstarávateľa je poskytovateľ služby, ktorý je úspešným uchádzačom vo verejnom obstarávaní. Pred akýmkoľvek znížením zmluvnej ceny sa obe zmluvné strany pokúsia o rokovanie, ktoré by mohlo objasniť cenotvorbu prípadnej konkurencie dopravcu. Až neúspešné rokovania o znížení ceny by viedli k výpovedi zmluvy. Samozrejme verejný obstarávateľ je povinný akékoľvek služby nadobúdať prostredníctvom procesu verejného obstarávania, ktorý vytvára priestor pre súťaž. Obava žiadateľa o nejakom spochybnení ceny zo strany iných súťažiteľov je preto nereálna, nakoľko aj títo by museli byť úspešní vo verejnom obstarávaní a museli by vynaložiť finančné prostriedky na prípravu svojich ponúk. Stanovenie času na úpravu ceny nie je vhodné uvádzať už v zmluve, všetko by sa odvíjalo od času potrebného na prípadnú analýzu predloženej ponuky. K analýze prípadnej situácie na trhu by verejný obstarávateľ pristupoval s primeranou opatrnosťou, nakoľko proces verejného obstarávania je aj pre verejného obstarávateľa nákladný a vyžaduje značný časový priestor.

XXIV.

Žiadateľ v bode XXIV. žiadosti o nápravu namieta bod 7.5.1, 10.2.1 a 10.2.2 Štandardov dopravnej obsluhy MAD v meste Trnava – príloha návrhu zmluvy.

Verejný obstarávateľ podľa § 165 ods. 3 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní čiastočne vyhovuje žiadosti o nápravu. Súťažné podklady k predmetnej zákazke budú upravené v zmysle nižšie uvedeného odôvodnenia. Verejný obstarávateľ zverejní opravu oznámenia o vyhlásení verejného obstarávania a súťažných podkladov bezodkladne po vybavení tejto žiadosti o nápravu.

Odôvodnenie:

Verejný obstarávateľ upraví intervaly liniek nasledovne:

20 min – 40 min v dopravnej špičke,

40 min – 60 min v dopravnom sedle.

XXV.

Žiadateľ v bode XXV. žiadosti o nápravu namieta bod 8 Štandardov dopravnej obslužnosti MAD v meste Trnava – príloha návrhu zmluvy.

Verejný obstarávateľ podľa § 165 ods. 3 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní vyhovuje žiadosti o nápravu. Súťažné podklady k predmetnej zákazke budú upravené v zmysle nižšie uvedeného odôvodnenia. Verejný obstarávateľ zverejní opravu oznámenia o vyhlásení verejného obstarávania a súťažných podkladov bezodkladne po vybavení tejto žiadosti o nápravu.

Odôvodnenie:

Požiadavka podľa bodu 8 „Vozidlá s kapacitou 80 – 90 cestujúcich, dĺžkou 10,5 -11,5 m“ sa nahradí požiadavkou „Vozidlá s kapacitou 80 – 90 cestujúcich, dĺžkou 10,5 -12 m“.

XXVI.

Žiadateľ v bode XXVI. žiadosti o nápravu namieta nesprávne číslovanie za bodom 11 Štandardov dopravnej obslužnosti MAD v meste Trnava – príloha návrhu zmluvy.

Verejný obstarávateľ podľa § 165 ods. 3 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní vyhovuje žiadosti o nápravu. Súťažné podklady k predmetnej zákazke budú upravené v zmysle nižšie uvedeného odôvodnenia. Verejný obstarávateľ zverejní opravu oznámenia o vyhlásení verejného obstarávania a súťažných podkladov bezodkladne po vybavení tejto žiadosti o nápravu.

Odôvodnenie:

Išlo o chybu v písaní. Chyby budú opravené.

XXVII.

Žiadateľ v bode XXVII. žiadosti o nápravu namieta prvý bod 10.3 „Variantnosť liniek“ Štandardov dopravnej obslužnosti MAD v meste Trnava – príloha návrhu zmluvy.

Verejný obstarávateľ podľa § 165 ods. 3 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní čiastočne vyhovuje žiadosti o nápravu. Súťažné podklady k predmetnej zákazke budú upravené v zmysle nižšie uvedeného odôvodnenia. Verejný obstarávateľ zverejní opravu oznámenia o vyhlásení verejného obstarávania a súťažných podkladov bezodkladne po vybavení tejto žiadosti o nápravu.

Odôvodnenie:

V bode 10.3 „Variantnosť liniek“ štandardov je uvedený:

Variantnosťou linky sa rozumie zmena trasy linky pre jeden, alebo viac spojov. V cestovnom poriadku danej linky sú takto upravené trasovania spoja danej linky, uvedené pod príslušnou poznámkou Variantnosť linky sa navrhuje iba vo výnimočne odôvodnených prípadoch. Štandard počtu variantných trás jednotlivých spojov na jednej linke je max 2 možnosti.

Z hľadiska dosiahnutia prehľadnosti, jednotnosti pri účasti všetkých zainteresovaných dopravcov je nutné postupne zavádzať nasledovné požiadavky v tejto oblasti:

- Používanie jednotných typov predplatných lístkov bez obmedzovania cestujúcej verejnosti vo výbere dopravcu v celej sieti MAD.
- Denný a týždenný priebeh dopravy v rozhodujúcej skupine liniek je veľmi vyrovnaný v pracovných dňoch. Nie sú v týchto dňoch väčšie výkyvy ako 5 -10 % cestujúcich.
- Dopravným výkonom (aktívny) sa rozumie priebeh jazd nasadeného vozidlového parku na všetkých linkách spolu, podľa platných cestovných poriadkov.

- K aktívnemu dopravnému výkonu je možné pripočítať max +8% vzkm na prístavné, odstavné a iné manipulačné jazdy.
- Ideálny stav dopravného výkonu je nutné dosiahnuť, zavedením pravidelnej intervalovej dopravy MAD počas nasledovných časových období:
 - pracovné dni (pondelok – piatok) – 100 % dopravného výkonu,
 - sobota – 20 % dopravného výkonu,
 - nedeľa – 15 % dopravného výkonu,
 - školské prázdniny (cca 75 % dopravného výkonu).

Denné rozdelenie dopravných výkonov podľa jednotlivých dopravných častí dňa:

- Ranné špičkové obdobie je rozhodujúce v čase 5,30 – 8,30 hod, - do 45 % celodenného výkonu.
- Dopoldňajšie sedlové obdobie (8,30 – 13 hod) - do 15 % celodenného výkonu.
- Poobedňajšie špičkové obdobie je rozhodujúce v čase 13 – 17,00 hod, - do 25 % celodenného výkonu.
- Večerné sedlové obdobie (17,30 – 22,30 hod) - do 10 % celodenného výkonu.

Celý dopravný systém MAD je prevádzkovaný ako prestupový, s dôrazom na používanie čipových predplatných kariet s výrazným zľavneným druhom, prestupovej cesty pri nástupe do nasledujúceho vozidla MAD do 50 minút na vykonanie prestupu.

Zjednotenie cestovných poriadkov a palubných počítačov.

Doprovca musí permanentne udržiavať jednotnú databázu cestovných poriadkov záznamov v palubných počítačoch.

Text bodu 10.3 „Variantnosť liniek“ štandardov sa upraví nasledovne:

Variantnosťou linky sa rozumie zmena trasy linky pre jeden, alebo viac spojov. V cestovnom poriadku danej linky sú takto upravené trasovania spoja danej linky, uvedené pod príslušnou poznámkou Variantnosť linky sa navrhuje iba vo výnimočne odôvodnených prípadoch. Štandard počtu variantných trás jednotlivých spojov na jednej linke je max 2 možnosti.

Z hľadiska dosiahnutia prehľadnosti, jednotnosti pri účasti všetkých zainteresovaných dopravcov je nutné postupne zavádzať nasledovné požiadavky v tejto oblasti:

- Používanie jednotných typov predplatných lístkov bez obmedzovania cestujúcej verejnosti vo výbere dopravcu v celej sieti MAD.
- Denný a týždenný priebeh dopravy v rozhodujúcej skupine liniek je veľmi vyrovnaný v pracovných dňoch. Nie sú v týchto dňoch väčšie výkyvy ako 5 -10 % cestujúcich.
- Dopravným výkonom (aktívny) sa rozumie priebeh jazd nasadeného vozidlového parku na všetkých linkách spolu, podľa platných cestovných poriadkov.
- K aktívnemu dopravnému výkonu je možné pripočítať max +8% vzkm na prístavné, odstavné a iné manipulačné jazdy.

Celý dopravný systém MAD je prevádzkovaný ako prestupový, s dôrazom na používanie čipových predplatných kariet s výrazným zľavneným druhom, prestupovej cesty pri nástupe do nasledujúceho vozidla MAD do 50 minút na vykonanie prestupu.

Zjednotenie cestovných poriadkov a palubných počítačov.

Doprovca musí permanentne udržiavať jednotnú databázu cestovných poriadkov záznamov v palubných počítačoch.

XXVIII.

Žiadateľ v bode XXVIII. žiadosti o nápravu namieta zmluvnú požiadavku uvedenú v čl. 2 bod 10 návrhu zmluvy.

Verejný obstarávateľ podľa § 165 ods. 3 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní čiastočne vyhovuje žiadosti o nápravu. Súťažné podklady k predmetnej zákazke budú upravené v zmysle nižšie uvedeného odôvodnenia. Verejný obstarávateľ zverejní opravu oznámenia o vyhlásení verejného obstarávania a súťažných podkladov bezodkladne po vybavení tejto žiadosti o nápravu.

Odôvodnenie:

V čl. 2 bod 10 návrhu zmluvy je uvedené:

Zmluvné strany berú na vedomie, že počas platnosti príslušných cestovných poriadkov môže dôjsť k dočasnej zmene trasy spojov liniek v dôsledku výluk, uzávierok a obchádzok (ďalej len "obchádzkové trasy"). Za relevantné sa pre účely tejto Zmluvy považujú len obchádzkové trasy, ktoré si zmluvné strany oznámili a písomne si ich odsúhlasili. Takáto zmena nebude mať žiadny vplyv na výšku ceny za 1 vzk. Obchádzkové trasy budú vyúčtované v rámci ročného vyúčtovania.

Čl. 2 bod 10 návrhu zmluvy sa upraví nasledovne:

Zmluvné strany berú na vedomie, že počas platnosti príslušných cestovných poriadkov môže dôjsť k dočasnej zmene trasy spojov liniek v dôsledku výluk, uzávierok a obchádzok (ďalej len "obchádzkové trasy"). Výluky, uzávierky a obchádzky trvajúce viac ako 24 hod. si zmluvné strany oznamujú a písomne si ich odsúhlasujú. Takáto zmena nebude mať žiadny vplyv na výšku ceny za 1 vzk. Obchádzkové trasy budú vyúčtované v rámci ročného vyúčtovania.

Na záver verejný obstarávateľ konštatuje, že snahou žiadateľa je zrejme nahradiť verejného obstarávateľa, ktorého žiadateľ zbavuje možnosti popísať svoje požiadavky na predmet zákazky a na návrh zmluvy.

Verejný obstarávateľ svoje potreby popísal vedome a toto svoje rozhodnutie nemusí žiadateľovi ani odôvodňovať, nakoľko opis potrieb a spôsob ich splnenia je v diskrečnej právomoci verejného obstarávateľa. Verejný obstarávateľ pritom nežiada žiadnu náročnú technológiu a obstaráva službu, ktorá nevykazuje znaky náročnosti a poskytuje sa naprieč miestami v rámci celej EÚ. Žiadny z prvkov opisu predmetu zákazky a prvkov zmluvy nie je pritom diskriminačný.

Ak by sa mala potvrdiť argumentácia žiadateľa o „diskriminácii“ verejní obstarávateľa a obstarávateľa by stratili akúkoľvek možnosť definovať predmet zákazky a zmluvné podmienky.

Verejný obstarávateľ odmieta túto argumentáciu žiadateľa.

Do pozornosti žiadateľa verejný obstarávateľ dáva nedávne rozhodnutie Súdneho dvora Európskej únie vo veci C-413/17 „Roche Lietuva“ UAB za účasti: Kauno Dainavos poliklinika VšĮ. Súdny dvor konštatuje, že právna úprava Únie týkajúca sa technických špecifikácií priznáva obstarávateľovi v rámci formulovania technických špecifikácií zákazky širokú mieru voľnej úvahy. Táto miera voľnej úvahy je odôvodnená skutočnosťou, že verejní obstarávateľa majú najlepší prehľad o dodávkach, ktoré potrebujú, a dokážu najlepšie určiť požiadavky, ktoré musia byť splnené, aby sa dosiahli požadované výsledky.

S pozdravom

JUDr. Peter Bročka, LL. M., v. r.
primátor mesta

Na vedomie:

Záujemcovia o predmetnú zákazku cez IS JOSEPHINE – verejný obstarávateľ oznámi vybavenie žiadosti o nápravu aj hospodárskym subjektom – záujemcom, nakoľko čiastočne vyhovel žiadosti o nápravu žiadateľa.