



záujemcom

Váš list číslo/zo dňa

Naše číslo

Vybavuje/linka

Matej Sliška
+421 2 509 44311

Bratislava

17. 1. 2023

Vec

Verejná súťaž na predmet zákazky „**Servis analyzátorov dychu Dräger**“ – Vysvetlenie informácií potrebných na vypracovanie ponuky č. 1 a oprava súťažných podkladov č. 1

Vo verejnej súťaži na predmet zákazky „Servis analyzátorov dychu Dräger“ vyhlásenej verejným obstarávateľom Ministerstvo vnútra Slovenskej republiky vo Vestníku verejného obstarávania č. 272/2022 z 27.12.2022 pod značkou 51113 - MSS (identifikátor JOSEPHINE 35840) bola verejnému obstarávateľovi doručená žiadosť o vysvetlenie. Na jej podklade verejný obstarávateľ poskytuje vysvetlenie informácií potrebných na vypracovanie ponuky:

Otázka č. 1.1:

Zmluva je uzatváraná na „obdobie 4 (slovom štyroch) rokov odo dňa nadobudnutia jej účinnosti alebo do vyčerpania finančného limitu uvedeného v článku V. bode 5.2. tejto zmluvy podľa toho, ktorá skutočnosť nastane skôr“ (čl. 9.1 Zmluvy), pričom má povahu rámcovej zmluvy. S ohľadom na dĺžku trvania Zmluvy a skutočnosť, že víťazný uchádzač – poskytovateľ nebude výrobcom náhradných dielov ale len ich odberateľom je neprimerané, aby garantoval dostupnosť všetkých náhradných dielov uvedených v Prílohe č. 2 Zmluvy počas celého jej trvania. Toto by bolo možné jedine v prípade, ak by objednávateľ jednorazovo tieto náhradné diely objednal/nakúpil v požadovanom množstve a tieto boli pre neho poskytovateľom skladované. Zmluva však predpokladá len ich postupné nákupy počas celého trvania zmluvy podľa aktuálnej potreby objednávateľa.

Vzhľadom na uvedené preto verejnému obstarávateľovi navrhujeme vloženie nových dvoch viet do aktuálneho čl. 5.4 Zmluvy na jeho záver (zvýraznené nižšie) s nasledovným znením:

„5.4. Pri cene najčastejšie používaných náhradných dielov a služieb bude poskytovateľ vychádzať z cenníkov uvedených v prílohe č. 1 a prílohe č. 2 k tejto zmluve. V prípade náhradných dielov a služieb, ktoré nie sú súčasťou prílohy č. 1 a prílohy č. 2 k tejto zmluve, bude poskytovateľ pri oceňovaní vychádzať z aktuálne platného zverejneného cenníka, s ktorým bude objednávateľ oboznámený do 14 (slovom štrnástich) kalendárnych dní od nadobudnutia jeho platnosti. Poskytovateľ sa zaväzuje objednávateľa oboznámiť s navýšením cien náhradných dielov a služieb, ktoré nie sú súčasťou prílohy č. 1 a prílohy č. 2 tejto zmluvy písomne do 14 (slovom štrnástich) kalendárnych dní od nadobudnutia platnosti navýšenia. Počas trvania zmluvy môže poskytovateľ písomne informovať objednávateľa, že určité náhradné diely, ktoré sú uvedené v prílohe č. 2 k tejto zmluve alebo v inom cenníku poskytovateľa sa už výrobcom nedodávajú (ich výroba bola ukončená) a sú nedostupné. V takom prípade, bez potreby akéhokoľvek osobitného právneho úkonu, povinnosť poskytovateľa dodať takéto náhradné diely zaniká a nebude sa na ňu prihliadať.“

Odpoveď:

Verejný obstarávateľ súhlasí s návrhom.

Verejný obstarávateľ v prílohe č. 2 SP upravuje čl. V bod 5.4, pričom tento po novom znie:

„5.4. Pri cene najčastejšie používaných náhradných dielov a služieb bude poskytovateľ vychádzať z cenníkov uvedených v prílohe č. 1 a prílohe č. 2 k tejto zmluve. V prípade náhradných dielov a služieb, ktoré nie sú súčasťou prílohy č. 1 a prílohy č. 2 k tejto zmluve, bude poskytovateľ pri oceňovaní vychádzať z aktuálne platného zverejneného cenníka, s ktorým bude objednávateľ oboznámený do 14 (slovom štrnástich) kalendárnych dní od nadobudnutia jeho platnosti. Poskytovateľ sa zaväzuje objednávateľa oboznámiť s navýšením cien náhradných dielov a služieb, ktoré nie sú súčasťou prílohy č. 1 a prílohy č. 2 tejto zmluvy písomne do 14 (slovom štrnástich) kalendárnych dní od nadobudnutia platnosti navýšenia. Počas trvania zmluvy môže poskytovateľ písomne informovať objednávateľa, že určité náhradné diely, ktoré sú uvedené v prílohe č. 2 k tejto zmluve alebo v inom cenníku poskytovateľa sa už výrobcom nedodávajú (ich výroba bola

ukončená) a sú nedostupné. V takom prípade, bez potreby akéhokoľvek osobitného právneho úkonu, povinnosť poskytovateľa dodať takéto náhradné diely zaniká a nebude sa na ňu prihliadať.“.

Otázka č. 1.2:

Vzhľadom na možné maximálne trvanie Zmluvy – až 48 mesiacov – a znenie § 18 ods. 1 písm. a) ZVO, považujeme za potrebné upraviť indexáciu cien takým spôsobom, ktorý bude bez potreby dohody odzrkadľovať inflačný vývoj (zmeny a posuny cien a nákladov výroby a dopravy už dnes zaznamenávame naprieč rôznymi odvetviami, inflácia za rok 2022 sa predpokladá v dvojčíferných číslach: <https://www.financnykompas.sk/grafy/vyvoj-inflacie>). Aktuálne znenie čl. 5.6 a 5.7 Zmluvy podmieňuje uplatnenie inflačnej doložky výlučne dohodou zmluvných strán, pričom čl. 5.7 Zmluvy výslovne stanovuje, že „5.7 Podanie písomného návrhu poskytovateľa podľa bodu 5.6. tohto článku nemá odkladný účinok na práva objednávateľa a povinnosti poskytovateľa podľa tejto zmluvy. Nedosiahnutie dohody o navýšení cien podľa bodu 5.6. tejto zmluvy nemá vplyv na práva objednávateľa a povinnosti poskytovateľa podľa tejto zmluvy.“ Inflácia je pritom objektívny fakt, ktorý nie je závislý od vôle poskytovateľa – podľa navrhovaného znenia však v prípade nesúhlasu objednávateľa k indexácii nedôjde a poskytovateľ bude povinný plniť Zmluvu bez ohľadu na prípadné inflačné vplyvy.

Považujeme preto za korektné a primerané – a teda umožňujúce účasť väčšieho počtu uchádzačov – implementovať univerzálny a praxou overený jednostranný mechanizmus úpravy ceny a preto navrhujeme vypustiť čl. 5.7 Zmluvy a súčasné znenie čl. 5.6 Zmluvy nahradiť nasledovným novým znením:

„5.6 Bez ohľadu na predchádzajúce ustanovenia, poskytovateľ je oprávnený raz ročne (napr. v marci) písomným oznámením doručeným objednávateľovi upravovať jednotkové ceny služieb a náhradných dielov o sumu zodpovedajúcu miere inflácie za celý skončený predchádzajúci rok, zistenej na základe zmeny indexu spotrebiteľských cien z údajov publikovaných Štatistickým úradom SR na jeho web stránke (www.statistics.sk) spravidla v časti „ukazovatele ekonomického vývoja“ údaj „harmonizovaný vývoj indexov spotrebiteľských cien“.“

Odpoveď:

Verejný obstarávateľ s takouto úpravou nesúhlasí. Zároveň však verejný obstarávateľ upravuje zmluvu v prílohe č. 2 SP nasledovne:

V čl. IX sa dopĺňa nový bod 9.8, ktorý znie:

„9.8. Túto zmluvu môže poskytovateľ písomne vypovedať v prípade, ak sú splnené podmienky podľa bodu 5.6 tejto zmluvy a do 30 dní od doručenia návrhu poskytovateľa podľa bodu 5.6 objednávateľovi nedôjde k dohode zmluvných strán formou písomného dodatku. V takomto prípade je výpovedná lehota 3 mesiace. Výpovedná lehota začína plynúť prvým dňom mesiaca nasledujúceho po mesiaci, v ktorom bola písomná výpoveď doručená objednávateľovi.“.

Otázka č. 1.3:

V zmysle čl. 9.3 je možnosť odstúpenia od Zmluvy naviazaná na jej podstatné porušenie, pričom podľa čl. 9.3 písm. a) Zmluvy sa na strane poskytovateľa za podstatné porušenie považuje porušenie „akejkoľvek povinnosti vyplývajúcej mu z tejto zmluvy.“.

Samotná Zmluva tak v prvej vete hovorí o podstatnom porušení zmluvy (pričom § 345 ods. 2 ObchZ toto definuje nasledovne: Na účely tohto zákona je porušenie zmluvy podstatné, ak strana porušujúca zmluvu vedela v čase uzavretia zmluvy alebo v tomto čase bolo rozumné predvídať s prihliadnutím na účel zmluvy, ktorý vyplynul z jej obsahu alebo z okolností, za ktorých bola zmluva uzavretá, že druhá strana nebude mať záujem na plnení povinností pri takom porušení zmluvy. Pri pochybnostiach sa predpokladá, že porušenie zmluvy nie je podstatné.) a v následnej vete pre poskytovateľa toto rozlišovanie na podstatné/nepodstatné úplne stiera a ako takéto porušenie definuje porušenie akejkoľvek zmluvnej povinnosti poskytovateľom.

Na druhej strane pre objednávateľa je podstatné porušenie Zmluvy definované veľmi obmedzene len na jednu konkrétnu okolnosť popísanú v čl. 9.3 písm. b) Zmluvy („na strane objednávateľa omeškanie s úhradou jednotlivých faktúr, ktoré neboli uhradené najneskôr do 90 (slovom deväťdesiat) dní po lehote ich splatnosti.“).

Ustanovenie čl. 9.3 tak vytvára výraznú nerovnosť v postavení oboch zmluvných strán a umožňuje objednávateľovi odstúpiť od zmluvy pri akejkolvek, aj banálnom a odstrániteľnom, porušení Zmluvy (napr. opomenutie zaslania pracovného výkazu a pod.), čím je zároveň v rozpore so zásadami poctivého obchodného styku.

Vzhľadom na uvedené navrhujeme, aby čl. 9.3 písm. a) Zmluvy bol doplnený nasledovne (zvýraznený text):

„a) na strane poskytovateľa porušenie akejkoľvek povinnosti vyplývajúcej mu z tejto zmluvy, ktoré poskytovateľ nenapraví a takúto povinnosť nesplní ani v primeranej dodatočnej lehote poskytnutej objednávateľom v písomnom upozornení na porušenie zmluvy doručenom poskytovateľovi,“

Uvedenou zmenou by tak došlo k zosúladieniu (hoci nie terminologickému) s právami a povinnosťami stanovenými Obchodným zákonníkom, osobitne s poukazom na jeho § 346 ods. 1.

Odpoveď:

Verejný obstarávateľ súhlasí s návrhom.

Verejný obstarávateľ v prílohe č. 2 SP upravuje čl. IX bod 9.3 písm. a), pričom tento po novom znie:

„a) na strane poskytovateľa porušenie akejkoľvek povinnosti vyplývajúcej mu z tejto zmluvy, ktoré poskytovateľ nenapraví a takúto povinnosť nesplní ani v primeranej dodatočnej lehote poskytnutej objednávateľom v písomnom upozornení na porušenie zmluvy doručenom poskytovateľovi.“

Otázka č. 1.4:

Podľa čl. 9.7 môže objednávateľ kedykoľvek Zmluvu písomne vypovedať aj bez udania dôvodu, čo je opäť výrazným prvkom vzájomnej nerovnováhy zmluvných strán prekračujúcim zásady poctivého obchodného styku.

Z dôvodu zabezpečenia vyrovnaného postavenia zmluvných strán navrhujeme toto ustanovenie upraviť tak, aby bolo toto právo poskytnuté obojstranným zmluvným stranám a zároveň, pre zvýšenie ich istoty, predĺžiť výpovednú lehotu.

Vzhľadom na uvedené navrhujeme, aby čl. 9.7 Zmluvy bol nahradený nasledovným novým znením:

„9.7. Túto zmluvu môže ktorákoľvek zmluvná strana písomne vypovedať aj bez udania dôvodu. Výpovedná lehota je 3 mesiace. Výpovedná lehota začína plynúť prvým dňom mesiaca nasledujúceho po mesiaci, v ktorom bola písomná výpoveď doručená druhej zmluvnej strane.“

Odpoveď:

Verejný obstarávateľ čiastočne súhlasí s návrhom. Verejný nesúhlasí so zavedením možnosti bezdôvodnej výpovede zmluvy zo strany poskytovateľa. Verejný obstarávateľ má za to, že v kontexte vyššie uvedených úprav zmluvy sú výpovedné dôvody na strane poskytovateľa postačujúce.

Verejný obstarávateľ však v prílohe č. 2 SP upravuje čl. IX bod 9.7 tak, že slová „2 mesiace“ sa nahrádzajú slovami „3 mesiace“.

Upravená príloha č. 2 súťažných podkladov (verzia v2) je prílohou tohto listu a je zverejnená v systéme JOSEPHINE.

Verejný obstarávateľ mení lehoty:

Nová lehota na predkladanie ponúk je 2.2.2023 o 10:00

Nový moment otváranie ponúk je 2.2.2023 o 10:05

S pozdravom

.....
Mgr. Matej Sliška
odbor verejného obstarávania