

Komunikácia s hospodárskym subjektom ohľadom navrhovaných zmien týkajúcich sa znenia zmlúv_1

Rekcia zadávateľa:

Obraciame sa na Vás, ako na hospodársky subjekt, ktorý nám v rámci vyhlásenej súťaže predložil pripomienky k zmluve o dielo a k servisnej zmluve. Skôr ako zverejníme finálny text zmluvy o dielo a servisnej zmluvy by sme s Vami chceli odkomunikovať nasledovné pripomienky, ktoré ste nám poslali.

Bod 11.14 zmluvy o dielo:

Náš návrh tohto bodu zmluvy o dielo je nasledovný:

„Dodávateľ zodpovedá za škodu spôsobenú Objednávateľovi v dôsledku väd Diela, za ktoré zodpovedá Dodávateľ. Dodávateľ nezodpovedá za škodu, ktorá bola spôsobená v dôsledku prevádzky Diela v rozpore s Prevádzkovou dokumentáciou.“

Vy navrhujete, aby tento bod zmluvy o dielo znel nasledovne:

*„Dodávateľ zodpovedá za škodu spôsobenú Objednávateľovi v dôsledku väd Diela, za ktoré zodpovedá Dodávateľ. **Dodávateľ však nenesie žiadnu zodpovednosť za ušlý zisk ani za škody v súvislosti s prerušením alebo zastavením prevádzky.** Dodávateľ nezodpovedá za škodu, ktorá bola spôsobená v dôsledku prevádzky Diela v rozpore s Prevádzkovou dokumentáciou.“*

Z uvedeného vyplýva, že máte záujem absolútne limitovať Vašu zodpovednosť za škodu/ušlý zisk, ktorá by nám teoreticky mohla vzniknúť v súvislosti s prerušením alebo zastavením prevádzky žeriavov v dôsledku ich väd, za ktoré zodpovedá dodávateľ.

S takouto absolútnou limitáciou zodpovednosti dodávateľa za škodu/ušlý zisk nemôžeme súhlasiť, nakoľko neprerušená prevádzka je pre nás nevyhnutná, pretože okrem iného ide o naplnenie hlavného účelu grantu, ktorý nám bol poskytnutý na financovanie celého projektu. Navyše, ako je známe, na plnenie zmluvy o dielo z našej strany budú použité finančné prostriedky Európskej komisie z fondu CEF, pričom navrhovaná limitácia zodpovednosti je podľa nás v rozpore s našou zodpovednosťou konať hospodárne a s našou povinnosťou nakladať s poskytnutými finančnými prostriedkami z fondu CEF s obozretnosťou a starostlivosťou riadneho hospodára a efektívne tak, aby nedošlo k akémukoľvek potenciálnemu poškodeniu najmä finančných záujmov EÚ. K uvedenému sme zaviazaní okrem iného aj grantovou dohodou, ktorú sme uzatvorili za účelom získania grantu. Je vylúčené, aby sme sa bez ďalšieho vopred vzdali našich prípadných nárokov na náhradu škody.

Navrhujeme však, aby dodávateľ nezodpovedal za škodu/ušlý zisk v prípade plánovaných odstávok. Zároveň navrhujeme limitáciu zodpovednosti na výšku celkovej ceny za dielo, pričom máme za to, že dodávateľ by sa mohol za týmto účelom príslušne poistiť.

Navrhujeme teda nasledovné znenie bodu 11.14 Zmluvy o dielo:

„Dodávateľ zodpovedá za škodu spôsobenú Objednávateľovi v dôsledku väd Diela, za ktoré zodpovedá Dodávateľ. Dodávateľ nezodpovedá za škodu, ktorá bola spôsobená v dôsledku prevádzky Diela v rozpore s Prevádzkovou dokumentáciou; za škodu, ktorá bola spôsobená vopred plánovaným prerušením alebo zastavením prevádzky Diela buď predpokladaným v Servisnej zmluve alebo vopred dohodnutým s Objednávateľom. Výška škody, za ktorú zodpovedá Dodávateľ podľa tohto bodu 11.14 tejto Zmluvy je maximálne vo výške celkovej ceny za Dielo podľa tejto Zmluvy“.

Odpoveď od hospodárskeho subjektu:

Ušlý zisk a škoda v súvislosti s prerušením prevádzky su nekalkulovateľné riziká, ktoré naša poisťovňa neuhrádza a ktoré sú z pohľadu konateľa spoločnosti správajúceho sa zodpovedne, neakceptovateľné. Nerozumieme prečo a ako by malo vylúčením zodpovednosti za ušlý zisk resp. škody v súvislosti s prerušením prevádzky dôjsť k poškodeniu finančných záujmov EÚ. EÚ predsa nie je spoločníkom BB-Trade a nemá podiel na zisku/výsledku BB-Trade. Tým pádom nemôže byť EÚ ani nijako ukrátená resp. poškodená. Spoločnosť Künz predsa nenavrhuje vylúčiť svoju zodpovednosť za škody, ktoré vzniknú na samotných žeriavoch resp. inom majetku BB-Trade (vrátane majetku financovaného fondmi EÚ). Takéto škody bude a aj je povinná Künz kompenzovať.

Trváme preto na našom pôvodnom návrhu:

„Dodávateľ zodpovedá za škodu spôsobenú Objednávateľovi v dôsledku väd Diela, za ktoré zodpovedá Dodávateľ. Dodávateľ však nenesie žiadnu zodpovednosť za ušlý zisk ani za škody v súvislosti s prerušením alebo zastavením prevádzky. Dodávateľ nezodpovedá za škodu, ktorá bola spôsobená v dôsledku prevádzky Diela v rozpore s Prevádzkovou dokumentáciou.“

Nový navrhovaný bod 21.7 zmluvy o dielo:

V rámci Vašich pripomienok ste navrhli vloženie nového bodu 21.7 zmluvy o dielo:

„V prípade zániku tejto Zmluvy (z akéhokoľvek dôvodu a akýmkoľvek spôsobom (vrátane odstúpenia od Zmluvy, vypovedania Zmluvy, etc.)) uhradí Objednávateľ Dodávateľovi všetky škody, náklady a výdavky, ktoré Dodávateľovi vznikli do momentu zániku Zmluvy.“

S uvedeným nemôžeme súhlasiť. Poukazujeme na ust. bodu 21.4 zmluvy o dielo:

*„V prípade skončenia tejto Zmluvy z akéhokoľvek dôvodu je Objednávateľ, **po úhrade všetkých nákladov Dodávateľovi vynaložených na vykonanie Diela ku dňu skončenia tejto Zmluvy**, a pod podmienkou zachovania ochrany know-how, obchodného a firemného tajomstva Dodávateľa, oprávnený pokračovať v plnení tejto Zmluvy s tretou osobou a Dodávateľ je povinný vykonať a umožniť vykonanie všetkých právnych a iných úkonov potrebných k pokračovaniu tejto Zmluvy s tretou osobou.*

Zmluvné strany nie sú povinné vracať si vzájomne poskytnuté plnenia a Dodávateľ je povinný odovzdať Objednávateľovi všetky veci zaobstarané na vykonanie Diela podľa tejto Zmluvy, ako aj celý rozsah už vykonaného Diela. V prípade, ak by došlo k odstúpeniu od tejto Zmluvy v čase po zabezpečení objednania materiálu a technológie potrebnej na vykonanie Diela a Náhradných dielov, Dodávateľ sa zaväzuje zabezpečiť, aby tieto získal Objednávateľ na náklady Objednávateľa.“

Uvedené ust. bodu 21.4 zmluvy o dielo podľa nás dostatočne rieši otázku prípadného vysporiadania sa v prípade zániku zmluvy o dielo.

Nie je možné, aby sme sa zaviazali na abstraktnú úhradu akýchkoľvek nákladov dodávateľa v prípade zániku zmluvy o dielo a už vôbec nie pre akýkoľvek prípad zániku zmluvy o dielo, keď predpokladáme, že odstúpenie z našej strany je možné len v prípade opakovaného porušenia zmluvy o dielo zo strany dodávateľa.

Za účelom transparentnosti však navrhujeme nasledovné doplnenie bodu 21.4 zmluvy o dielo:

„V prípade skončenia tejto Zmluvy z akéhokoľvek dôvodu je Objednávateľ, po úhrade všetkých nákladov Dodávateľovi vynaložených na vykonanie Diela ku dňu skončenia tejto Zmluvy, a pod podmienkou zachovania ochrany know-how, obchodného a firemného tajomstva Dodávateľa, oprávnený pokračovať v plnení tejto Zmluvy s tretou osobou a Dodávateľ je povinný vykonať a umožniť vykonanie všetkých právnych a iných úkonov potrebných k pokračovaniu tejto Zmluvy s tretou osobou. Zmluvné strany nie sú povinné vracať si vzájomne poskytnuté plnenia a Dodávateľ je povinný odovzdať Objednávateľovi všetky veci zaobstarané na vykonanie Diela podľa tejto Zmluvy, ako aj celý rozsah už vykonaného Diela. V prípade, ak by došlo k odstúpeniu od tejto Zmluvy v čase po zabezpečení objednania materiálu a technológie potrebnej na vykonanie Diela a Náhradných dielov, Dodávateľ sa zaväzuje zabezpečiť, aby tieto získal Objednávateľ na náklady Objednávateľa. Ak do momentu skončenia tejto Zmluvy z akéhokoľvek dôvodu nedošlo k úhrade časti Ceny za Dielo zodpovedajúcej veciam zaobstaraným na vykonanie Diela podľa tejto Zmluvy, ako aj celému rozsahu už vykonaného Diela, ktoré má byť po skončení tejto Zmluvy odovzdané Objednávateľovi, Objednávateľ sa zaväzuje uhradiť Dodávateľovi zodpovedajúcu časť Ceny za Dielo.“

Odpoveď od hospodárskeho subjektu:

Súhlasíme s navrhovaným doplnením zmluvy, ďakujeme.

Bod 4.13 servisnej zmluvy:

Navrhujete, aby tento bod servisnej zmluvy znel nasledovne:

„Celková zodpovednosť Dodávateľa je obmedzená na celkovú výšku ročnej ceny za výkon Servisných činností. Dodávateľ nenesie žiadnu zodpovednosť za ušlý zisk ani za škody v súvislosti s prerušením alebo zastavením prevádzky.“

K tomuto navrhovanému bodu servisnej zmluvy uvádzame to, čo sme uviedli k Vami navrhovanému bodu 11.14 Zmluvy o dielo.

Navrhujeme teda nasledovné znenie bodu 4.13 servisnej zmluvy:

„Celková zodpovednosť Dodávateľa je obmedzená na výšku celkovej ceny za Dielo podľa Zmluvy o dielo. Dodávateľ nezodpovedá za škodu, ktorá bola spôsobená vopred plánovaným prerušením alebo zastavením prevádzky Diela buď predpokladaným v Servisnej zmluve alebo vopred dohodnutým s Objednávateľom.“

Odpoveď od hospodárskeho subjektu:

Tak ako sme už reagovali vyššie k bodu 11.14 Zmluvy o dielo, nemôžeme akceptovať zodpovednosť za ušlý zisk a škodu v súvislosti s prerušením prevádzky. Čo sa týka výšky limitácie zodpovednosti za škodu, tak aj v servisnej zmluve je potrebné dať výšku zodpovednosti do relácie s cenou servisných činností. Bolo by v zjavnom a hrubom nepomere, ak by Künz zodpovedala za servisné činnosti v ročnej hodnote 200.000 Eur do výšky ceny diela (viac ako 10.000.000 Eur!). Navrhujeme preto limitovať zodpovednosť za servisné činnosti do výšky zaplatenej ceny za servisné činnosti:

„Celková zodpovednosť Dodávateľa je obmedzená na celkovú výšku zaplatenej ceny za výkon Servisných činností. Dodávateľ nenesie žiadnu zodpovednosť za ušlý zisk ani za škody v súvislosti s prerušením alebo zastavením prevádzky.“