



VÁŠ LIST ZNAČKY / ZO DŇA

NAŠA ZNAČKA

VYBAVUJE / LINKA

KOŠICE

Alena Tóthová / 0905 658 226

23.04.2024

VEC: Odpoveď na Všeobecnú žiadosť

Identifikačné údaje obstarávateľa:

Dopravný podnik mesta Košice, akciová spoločnosť
Bardejovská 6, 043 29 Košice
IČO: 31701914

Predmet zákazky: Poskytovanie podporných služieb pre zabezpečenie prevádzky IS Helios Nephrite

Druh postupu: nie nadlimitná zákazka na poskytnutie služby zadávaná obstarávateľom

Vyhlásená: 27.03.2024 v IS JOSEPHINE na webovej adrese:
<https://josephine.proebiz.com/sk/tender/52795/summary>

Všeobecná žiadosť č.1:

Dňa 05.04.2024 bola prostredníctvom elektronického systému JOSEPHINE doručená spoločnosti Dopravný podnik mesta Košice, akciová spoločnosť (ďalej len „DPMK“) Všeobecná žiadosť, žiadosť o nápravu v súťažných podkladoch predmetu zákazky Poskytovanie podporných služieb pre zabezpečenie prevádzky IS Helios Nephrite.

Obsah všeobecnej žiadosti č.1:

Na základe oboznámenia sa so súťažnými podkladmi Obstarávateľa v zákazke ID: 52795, Poskytovanie podporných služieb pre zabezpečenie prevádzky IS Helios Nephrite, sme ako uchádzač pripravený sa zapojiť do procesu verejného obstarávania. Zároveň, Vás ako Obstarávateľa týmto žiadame o zmenu podkladov v časti Návrh Zmluvy, nasledovne:

• V ustanovení ods. 3.11. návrhu zmluvy je uvedená sankcia za nenasadenie legislatívneho updatu vymedzená povinnosťou jeho zapracovania do dátumu nadobudnutia účinnosti.

Zdôvodnenie uchádzača:

Takto nastavená povinnosť je problematická z viacerých dôvodov.

- V prvom rade ide o možnosť, že aj napriek tomu že legislatívna úprava nadobudne účinnosť, plnenie povinností z nej vyplývajúcich nastane neskôr. Typicky ide o príklad nadobudnutia účinnosti zmeny so zakotvením povinnosti plnenia v ďalšom období.
- Ďalej môže ísť o situáciu, že legislatívna úprava nadobudne účinnosť, ale vykonávací predpis, bez ktorého nie je možné reálne nasadenie do softvéru, bude vydaný neskôr.
- Napokon môže ísť o situáciu, že autor legislatívnej zmeny dodatočne špecifikuje výklad už účinnej zmeny, ktorú následne bude nevyhnutné zapracovať / modifikácie nasadenia do samotného softvéru späťne.

Z vyššie uvedených dôvodov preto považujeme vymedzenie povinnosti legislatívneho updatu naviazané na nadobudnutie účinnosti za potenciálne nesplniteľné a aj napriek skutočnosti, že Obstarávateľ si splní zákonnú povinnosť, ktorá je často vyžadovaná neskôr ako samotná účinnosť bude môcť uchádzača vystaviť sankciám. Máme za to, že navrhované sankcie za nesplnenie, nie sú obvyklé na trhu a ani v danej oblasti/segmente. Požadujeme zdôvodnenie na základe akého predpisu, alebo usmernenia navrhuje Obstarávateľ predmetnú výšku 1.000 EUR plus 2% z paušálnej ceny. Tak ako bolo uvedené vyššie, môže Obstarávateľ uplatniť sankciu aj napriek tomu, že Uchádzač si svoje legislatívne povinnosti splnil.



e-mail: dpmk@dpmk.sk

IČ DPH: SK2020488206, IČO: 31 701 914

Bankové spojenie: UniCredit Bank Czech Republic and Slovakia, a.s., SK36 1111 0000 0066 1018 6006, SWIFT: UNCRSKBX

Zápis v OR Mestského súdu Košice č. 559/V oddiel: Sa

www.dpmk.sk

Odpoveď na všeobecnú žiadosť č.1:

Obstarávateľ upravil podmienky týkajúce sa zabezpečenia súladu s legislatívou tak, aby predstavovali jasné, zrozumiteľné, konzistentné a najmä splnené kritérium plnenia predmetu zmluvy berúc do úvahy charakter legislatívneho procesu.

Predmetné položky budú opravené nasledovným spôsobom:

V UPRAVENA Príloha č_3 Návrh zmluvy + príloha č_2 k zml. obstarávateľ doplnil nižšie uvedené body podľa požiadavky uchádzača:

- upravený /doplnený text v bode 2, v ods. 2.2.
- upravený /doplnený text v bode 3, v ods. 3.10
- upravený /doplnený text v bode 3, v ods. 3.11

UPRAVENA Príloha č_3 Návrh zmluvy + príloha č_2 k zml. je súčasťou tejto odpovede na všeobecnú žiadosť.

Všeobecná žiadosť č.2:

Dňa 09.04.2024 bola prostredníctvom elektronického systému JOSEPHINE doručená spoločnosti Dopravný podnik mesta Košice, akciová spoločnosť (ďalej len „DPMK“) Všeobecná žiadosť, žiadosť o nápravu v súťažných podkladoch predmetu zákazky Poskytovanie podporných služieb pre zabezpečenie prevádzky IS Helios Nephrite.

Obsah všeobecnej žiadosti č.2:

Dňa 24.03.2024 bolo na portáli Josephine <https://josephine.proebiz.com/sk/tender/52795/summary> zverejnené vyhlásenie verejného obstarávania na predmet zákazky „Poskytovanie podporných služieb pre zabezpečenie prevádzky IS Helios Nephrite“ (ďalej len „Oznámenie“). Po posúdení podkladov predložených do súťaže, má záujemca za to, že niektoré ustanovenia sú v rozpore so zákonom č. 343/2015 Z. z. o verejnom obstarávaní (ďalej len „ZoVO“) a podáva týmto v zákonom stanovenej lehote žiadosť o nápravu v súlade s ustanovením § 164 ods. 1 písm. b) ZoVO proti podmienkam uvedeným v iných dokumentoch potrebných na vypracovanie žiadosti o účasť, ponuky alebo návrhu poskytnutých Verejným obstarávateľom.

Verejný obstarávateľ v Prílohe č. 3 súťažných podkladov Návrh zmluvy Helios (ďalej ako „zmluva“) uvádza niekoľko ustanovení týkajúcich sa zabezpečovania súladu softvéru s legislatívou, v ktorých možno identifikovať zmätočnosť ich výkladu.

Konkrétne verejný obstarávateľ v ods. 2.2. predmetu zmluvy uvádza, že súčasťou poskytovania služby základnej podpory je aj zaistenie zhody s platnou legislatívou, avšak bližšia špecifikácia ďalej v návrhu absentuje. Obsahové požiadavky možno následne vyvodit' až z ustanovení týkajúcich sa riešenia prevádzkových problémov (ods. 3.10. a 3.11 . zmluvy), ktoré majú namiesto vecnej špecifikácie represívny charakter. Zmätočnosť v tomto kontexte spôsobuje aj terminológia, ktorá v predmetných ustanoveniach neoperuje s pojmom zhody s platnou legislatívou, ale s pojmom legislatívny update (absentuje jeho zavedenia ako skratky).

V ods. 3.10 zmluvy verejný obstarávateľ uvádza: „V prípade meškania Poskytovateľa s odstránením prevádzkového problému alebo nasadením legislatívneho updatu je Objednávateľ oprávnený požadovať zaplatenie zmluvnej pokuty vo výške 2% z paušálnej ceny za službu riešenia prevádzkových problémov za každý deň omeškania Poskytovateľa.“ a následne v ustanovení ods. 3.11. zmluvy uvádza: „V prípade ak Poskytovateľ nenasadí legislatívny update softwaru do dátumu účinnosti legislatívnej zmeny bude Objednávateľ oprávnený účtovať Poskytovateľovi zmluvnú pokutu 1000,00 EUR (slovom: Jedentisíc €). Nárok na uplatnenie zmluvnej pokuty nevzniká Objednávateľovi pokiaľ Poskytovateľ deklaroval pripravenosť nasadenia zmeny požiadavkou o nasadenie zmeny prostredníctvom ServiceDesku týždeň pred účinnosťou legislatívnej zmeny, ak legislatívna zmena bola prijatá so spätnou platnosťou resp. týždeň pred platnosťou legislatívnej zmeny.“

Obsah týchto sankčných mechanizmov indikuje požiadavku zapracovania legislatívnej zmeny pred nadobudnutím jej účinnosti, čo však ako skutočnosť určujúca predpoklad splnenia povinnosti stanovenej v predmete zmluvy zakotvuje potenciálnu objektívnu nemožnosť plnenia.

Exemplifikatívne ide napríklad o situáciu, kedy je úplnosť zapracovania legislatívnej zhody závislá od vykonávacieho predpisu, ktorý je vydaný neskôr ako pred účinnosťou všeobecne záväzného právneho predpisu, ktorý samotnú legislatívnu požiadavku zakotvuje. Rovnako tak môže ísť o situáciu, v ktorej síce

legislatívny predpis ako taký nadobudne účinnosť, avšak relevancia vzhľadom na plnenie z neho vyplývajúcich povinností nastane neskôr. Máme za to, že predmetné ustanovenia sú formulované nejasne a sú potenciálne spôsobilé na výkladové nezhody vedúce k zmluvnej neistote strán. Rovnako tak zavádza možnosť sankcionovania Poskytovateľa aj napriek skutočnosti, že si svoje podmienky splnil a Objednávateľovi si rovnako tak svoje legislatívne povinnosti splnil riadne a včas voči vydavateľovi legislatívnej zmeny (ďalej len „tretia strana“ a Objednávateľovi nevznikla žiadna potenciálna sankcia z tretej strany).

Aj napriek vyššie uvedeným skutočnostiam zmluva v týchto prípadoch umožňuje sankciu pre Poskytovateľa, ktorú Objednávateľ môže uplatniť od dátumu účinnosti legislatívnej zmeny.

Zároveň si dovoľujeme poukázať na rozhodnutie UVO vo veci pod sp. zn. 8123-6000/2022, v ktorom uvádza: „Súťažné podklady majú byť teda komplexným dokumentom obsahujúcim všetky požiadavky verejného obstarávateľa a/alebo obstarávateľa týkajúce sa predmetu zákazky a náležitostí ponuky. Verejný obstarávateľ a/alebo obstarávateľ je povinný v súťažných podkladoch dôkladne špecifikovať všetky technické požiadavky, údaje a okolnosti, ktoré sú dôležité pre záujemcov, resp. uchádzačov pri tvorbe ich ponuky, ako aj pre plnenie zmluvy, ktorá bude výsledkom procesu verejného obstarávania.“ Máme za to, že predložená zmluva nespĺňa podmienku dôkladnej špecifikácie vzhľadom na uvedené skutočnosti a ich výkladovú zmätosť.

Na základe vyššie uvedených skutočností žiadame, aby Verejný obstarávateľ odstránil uvedený stav a vykonal nápravu.

Vzhľadom na uvedené žiadame, aby verejný obstarávateľ upravil podmienky týkajúce sa zabezpečenia súladu s legislatívou tak, aby predstavovala jasné, zrozumiteľné, konzistentné a najmä splnené kritérium plnenia predmetu zmluvy berúc do úvahy charakter legislatívneho procesu.

Vzhľadom na potrebu viacerých zmien, ktoré umožnia účasť podstatne širšiemu okruhu záujemcov, žiadame, aby verejný obstarávateľ upravil súťažné podklady a súčasne predĺžil lehotu na predkladanie ponúk.

Odpoveď na všeobecnú žiadosť č.2:

Obstarávateľ upozorňuje uchádzača, že dňa 24.03.2024 na portáli Josephine zverejnil nie nadlimitnú zákazku na obstaranie služieb - Poskytovanie podporných služieb pre zabezpečenie prevádzky IS Helios Nephrite, ktorú vyhlásil ako Obstarávateľ. Z tohto dôvodu sa nejedná o žiadosť o nápravu v zmysle ZVO podľa § 164 písm. b), na ktorú sa pri vyššie uvedenom postupe § 164 písm. b) nevzťahuje. Obstarávateľ sa touto žiadosťou bude zaoberať ako bežne podanou všeobecnou žiadosťou.

Obstarávateľ upravil podmienky týkajúce sa zabezpečenia súladu s legislatívou tak, aby predstavovali jasné, zrozumiteľné, konzistentné a najmä splnené kritérium plnenia predmetu zmluvy berúc do úvahy charakter legislatívneho procesu.

Predmetné položky budú opravené nasledovným spôsobom:

V UPRAVENA Príloha č_3 Návrh zmluvy + príloha č_2 k zml. obstarávateľ doplnil nižšie uvedené body podľa požiadavky uchádzača:

- upravený /doplnený text v bode 2, v ods. 2.2.
- upravený /doplnený text v bode 3, v ods. 3.10
- upravený /doplnený text v bode 3, v ods. 3.11

UPRAVENA Príloha č_3 Návrh zmluvy + príloha č_2 k zml. je súčasťou tejto odpovede na všeobecnú žiadosť. Obstarávateľ zároveň primerane predĺžil lehotu na predkladanie ponúk.

S pozdravom

Ing. Roman Danko
poverený generálny riaditeľ

Prílohy: Príloha č. 1 UPRAVENA Príloha č_3 Návrh zmluvy + príloha č_2 k zml.