



Elektronicky

Všetkým známym záujemcom

Váš list číslo/zo dňa	Naše číslo	Vybavuje/linka	Banská Bystrica
		Martin Daniš 048/4325645	08.08.2018

Vec

Odpoveď na žiadosť o vysvetlenie informácií uvedených v súťažných podkladoch.

Identifikácia verejného obstarávania.

Verejný obstarávateľ: Banskobystrický samosprávny kraj, Nám. SNP 23, 974 01 Banská Bystrica
Predmet zákazky: Rekonštrukcia ciest a mostov II/578 B. Bystrica - Kordíky, Skalka - Kremnica, III/2434 Králiky, III/2433, III/2410 Špania Dolina, III/2411, III/2412.
Vyhlásené: vo Vestníku verejného obstarávania č. 144/2018 dňa 23.07.2018 pod zn. oznámenia 10135 - WYP

Na základe žiadostí o vysvetlenie súťažných podkladov k vyššie identifikovanému verejnému obstarávaniu, doručených postupne dňa 02.08.2018 a 06.08.2018 prostredníctvom komunikačného rozhrania Josephine a v súlade s § 114 ods. 8 zákona č. 343/2015 z.z. o verejnom obstarávaní a o zmene a doplnení niektorých zákonov, poskytujeme všetkým známym záujemcom nasledovné vysvetlenie:

Otázka č. 1.

V Súťažných podkladoch je v bode 22.3. písm. f) časti A. Pokyny na vypracovanie ponuky uvedené: „22.3. Verejný obstarávateľ požaduje od úspešného uchádzača (zhotoviteľa), aby s dostatočným časovým predstihom pred podpisom zmluvy, ale najneskôr ku dňu podpisu zmluvy predložil verejnému obstarávateľovi nasledovné doklady a dokumenty:

.....
f) Záručná listina - doklad preukazujúci poskytnutie bankovej záruky na vady diela a garančné vady, obsahom ktorej bude záväzok všeobecne akceptovateľnej banky uspokojiť objednávateľa do výšky akejkoľvek splatnej peňažnej pohľadávky objednávateľa voči zhotoviteľovi z titulu zodpovednosti zhotoviteľa za vady diela a garančné vady podľa zmluvy alebo v súvislosti s ňou a to vo výške 10% z ceny diela (bez DPH); Banková záruka vystavená bankou podľa zákona č. 483/2001 Z. z. o bankách v platnom znení, v prospech verejného obstarávateľa (objednávateľa) „bez výhrad“ musí obsahovať záväzok, že v lehote 15 dní po doručení písomnej žiadosti verejného obstarávateľa (objednávateľa) na zaplatenie, zaplatí banka akúkoľvek sumu až do výšky 10 % z ceny diela bez DPH v období odo dňa podpisu preberacieho protokolu/zápisu o odovzdaní staveniska do dňa nasledujúceho po dni uplynutia záručnej doby podľa zmluvy o dielo (expiry event, t.j. banková záruka viazaná na udalosť, nie na dátum). V prípade, ak banka nevydáva bankovú záruku podľa predošlej vety (expiry event), doba platnosti bankovej záruky sa určí ako obdobie od predpokladaného dňa podpisu preberacieho protokolu/zápisu o odovzdaní staveniska do dňa nasledujúceho po predpokladanom dni uplynutia záručnej doby (expiry date, t.j. banková záruka viazaná na dátum). Plnenie banky z uvedenej bankovej záruky môže byť podmienené len doručením písomnej výzvy verejného obstarávateľa (objednávateľa) na plnenie vo výške peňažnej sumy určenej objednávateľom (požiadavky banky na

formálne náležitosti výzvy ako napr. osvedčenie pravosti podpisov alebo predloženie výpisu z obchodného registra verejného obstarávateľa (objednávateľa) sa nepovažujú za podmienenie plnenia banky z bankovej záruky) (ďalej len "banková záruka").

Úspešný uchádzač môže bankovú záruku nahradiť zložením finančnej zábezpeky na bankový účet verejného obstarávateľa (objednávateľa), a to vo výške 10% z ceny diela (bez DPH). Táto zábezpeka slúži na rovnaké účely ako banková záruka (je ekvivalentná bankovej záruke)."

V Súťažných podkladoch je v bode 3. časti C. Obchodné podmienky uvedené:

„3. Prílohou zmluvy o dielo bude aj záručná listina - doklad preukazujúci poskytnutie bankovej záruky na vady diela a garančné vady, obsahom ktorej bude záväzok všeobecne akceptovateľnej banky uspokojiť objednávateľa do výšky akejkoľvek splatnej peňažnej pohľadávky objednávateľa voči zhotoviteľovi z titulu zodpovednosti zhotoviteľa za vady diela a garančné vady podľa zmluvy alebo v súvislosti s ňou a to vo výške 10% z ceny diela (bez DPH); Banková záruka vystavená bankou podľa zákona č. 483/2001 Z. z. o bankách v platnom znení, v prospech verejného obstarávateľa (objednávateľa) „bez výhrad“ musí obsahovať záväzok, že v lehote 15 dní po doručení písomnej žiadosti verejného obstarávateľa (objednávateľa) na zaplatenie, zaplatí banka akúkoľvek sumu až do výšky 10 % z ceny diela bez DPH v období odo dňa podpisu preberacieho protokolu/zápisu o odovzdaní staveniska do dňa nasledujúceho po dni uplynutia záručnej doby podľa zmluvy o dielo (expiry event, t.j. banková záruka viazaná na udalosť, nie na dátum). V prípade, ak banka nevydáva bankovú záruku podľa predošlej vety (expiry event), doba platnosti bankovej záruky sa určí ako obdobie od predpokladaného dňa podpisu preberacieho protokolu/zápisu o odovzdaní staveniska do dňa nasledujúceho po predpokladanom dni uplynutia záručnej doby (expiry date, t.j. banková záruka viazaná na dátum). Plnenie banky z uvedenej bankovej záruky môže byť podmienené len doručením písomnej výzvy verejného obstarávateľa (objednávateľa) na plnenie vo výške peňažnej sumy určenej objednávateľom (požiadavky banky na formálne náležitosti výzvy ako napr. osvedčenie pravosti podpisov alebo predloženie výpisu z obchodného registra verejného obstarávateľa (objednávateľa) sa nepovažujú za podmienenie plnenia banky z bankovej záruky) (ďalej len "banková záruka").

Úspešný uchádzač môže bankovú záruku nahradiť zložením finančnej zábezpeky na bankový účet verejného obstarávateľa (objednávateľa), a to vo výške 10% z ceny diela (bez DPH). Táto zábezpeka slúži na rovnaké účely ako banková záruka (je ekvivalentná bankovej záruke)."

Môže verejný obstarávateľ vysvetliť, či v prípade potreby čerpať z bankovej záruky na základe doručenej písomnej výzvy, uvedie Verejný obstarávateľ v písomnej výzve prehlásenie/zmienku, že Zhotoviteľ si nesplnil svoje záväzky z konkrétnej zmluvy o dielo (ktorá bude uzatvorená ako výsledok tohto verejného obstarávania) a zároveň uvedie opis nesplnených záväzkov z tejto konkrétnej zmluvy o dielo (ktorá bude uzatvorená ako výsledok tohto verejného obstarávania)?

Uvedenú otázku záujemca odôvodňuje v nadväznosti na jeho obavu plynúcu zo skutočnosti, že v Súťažných podkladoch a ani zmluve o dielo (ktorej návrh je súčasťou SP) nie sú stanovené ani minimálne obsahové náležitosti predmetnej výzvy, ktoré by korešpondovali s praxou bánk na území SR pri plnení z bankovej záruky a rovnako aj s požiadavkou druhej zmluvnej strany na zachovaní princípov právnej istoty pri plnení z bankovej záruky.

Pod pojmom minimálne obsahové náležitosti predmetnej výzvy záujemca rozumie uvedenie aspoň „prehlásenia, že Zhotoviteľ si nesplnil svoje záväzky vyplývajúce z riadne podpísanej a účinnej zmluvy o dielo (ktorá bude vo výzve konkretizovaná tak, aby nemohla byť zameniteľná s inou zmluvou o dielo“) a zároveň „prehlásenie, ktoré konkrétne záväzky z riadne podpísanej a účinnej zmluvy o dielo boli Zhotoviteľom porušené“. Uvedením takýchto prehlásení v samotnej výzve by nebola dotknutá nepodmienenosť plnenia z bankovej záruky, nakoľko záväzok banky plniť z bankovej záruky by stále bol podmienený jedine doručením predmetnej výzvy.

Odpoveď č. 1.

Pod dielom má verejný obstarávateľ na mysli predmet tejto konkrétnej zákazky zadávaný týmto konkrétnym postupom verejného obstarávania, čo vyplýva aj z verejným obstarávateľom uvedených požiadaviek na obsah záručnej listiny. V prípade potreby čerpať z bankovej záruky na základe doručenej písomnej výzvy, uvedie verejný obstarávateľ v písomnej výzve prehlásenie resp. zmienku, že Zhotoviteľ si nesplnil svoje záväzky z konkrétnej zmluvy o dielo (ktorá bude uzatvorená ako výsledok tohto verejného obstarávania). Opis nesplnených záväzkov z tejto konkrétnej zmluvy o dielo (ktorá bude uzatvorená ako výsledok tohto verejného obstarávania) verejný

obstarávateľ v písomnej výzve doručenej banke uvádzať nebude, keďže toto nemá byť predmetom skúmania zo strany banky.

Otázka č. 2.

Môže Verejný obstarávateľ vysvetliť, či je vyššie obava záujemcu (*pozn. formulovaná v otázke č. 1) neodôvodnená, nakoľko Verejný obstarávateľ pod demonštratívnym výpočtom požiadaviek bánk na formálne náležitosti výzvy zaraďuje aj „prehlásenie, že Zhotoviteľ si nesplnil svoje záväzky vyplývajúce z riadne podpísanej a účinnej zmluvy o dielo (ktorá bude vo výzve konkretizovaná tak, aby nemohla byť zameniteľná s inou zmluvou o dielo“)* a zároveň aj „*prehlásenie, ktoré konkrétne záväzky z riadne podpísanej a účinnej zmluvy o dielo boli Zhotoviteľom porušené*“

Rovnako v nadväznosti na viacero súťaží vyhlásených v poslednom období rovnakým Verejným obstarávateľom, nie je vylúčená ani skutočnosť, že by došlo k uzatvoreniu viacerých zmlúv o dielo medzi Verejným obstarávateľom a uchádzačom, ktorý by bol úspešný v tejto súťaži a zároveň aj v iných súťažiach vyhlásených týmto Verejným obstarávateľom.

Odpoveď č. 2.

Obavy záujemcu, tak ako ich naformuloval, považuje verejný obstarávateľ za neodôvodnené. Skutočnosť, že by došlo k uzatvoreniu viacerých zmlúv o dielo medzi Verejným obstarávateľom a uchádzačom, ktorý by bol úspešný v tejto súťaži a zároveň aj v iných súťažiach vyhlásených týmto Verejným obstarávateľom, žiadnym spôsobom nesúvisí s čerpaním bankovej záruky/bankových záruk.

Otázka č. 3.

Môže Verejný obstarávateľ vysvetliť, či nastavením vyššie uvedených podmienok týkajúcich sa bankovej záruky mal, resp. má v záujme využívať tento zabezpečovací inštitút aj pri splnení záväzkov z iných právnych vzťahov, ako z toho, ktorý vznikne na základe zmluvy o dielo (ktorá bude uzatvorená ako výsledok tohto verejného obstarávania)? Alebo z bankovej záruky bude môcť Verejný obstarávateľ čerpať jedine v tom prípade, ak dôjde k porušeniu záväzkov z tejto konkrétnej zmluvy o dielo (ktorá bude uzatvorená ako výsledok tohto verejného obstarávania)?

Uvedená otázka je kladená zo strany záujemcu aj z toho dôvodu, že na predmetnú výzvu na plnenie z bankovej záruky nie sú stanovené žiadne obsahové náležitosti a vzhľadom k tomu, že plnenie z bankovej záruky má byť poskytnuté „bez výhrad“, zo strany banky nebude vôbec zisťované, na základe čoho sa plní z predmetnej bankovej záruky, nakoľko by porušila svoj záväzok. Takéto plnenie by v ďalšom procese mohlo znamenať značné komplikácie na oboch zmluvných stranách.

Odpoveď č. 3.

Konanie zo strany verejného obstarávateľa tak, ako naznačuje záujemca, by sa mohlo chápať ako naplnenie skutkovej podstaty trestného činu v zmysle § 221 resp. § 226 zákona č. 300/2005 Z.z. Trestný zákon – podvod resp. neoprávnené obohatenie. Verejný obstarávateľ z uvedeného dôvodu rozhodne nemá v úmysle postupovať takým spôsobom ako naznačuje záujemca.

Otázka č. 4.

- V čl. VI., bode 2 návrhu zmluvy o dielo sa uvádza: *"Objednávateľ a zhotoviteľ sa dohodli, že termín ukončenia Diela a odovzdania riadne vykonaného Diela (vybraté úseky ciest podľa Prílohy č. 1, stavebné práce na mostoch podľa Príloha č. 2) objednávateľovi je najneskôr do 60 kalendárnych dní odo dňa prevzatia Staveniska zhotoviteľom."*

Môže verejný obstarávateľ uviesť, či sa má táto lehota chápať ako spoločná pre všetky stavebné objekty (cesty a mosty), a teda či v tejto lehote majú byť vykonané práce na všetkých cestných komunikáciách a mostoch alebo platí táto lehota samostatne pre každú z ciest a mostov počnúc odovzdaním staveniska pre príslušnú komunikáciu/most?

Odpoveď č. 4.

Táto lehota je chápaná ako spoločná pre všetky stavebné objekty (cesty a mosty), čiže v tejto lehote majú byť vykonané práce na všetkých cestných komunikáciách a mostoch. Samozrejme, možnosť uchádzača navrhnúť vo svojej ponuke kratšie lehoty týmto nie je dotknutá.

S úctou,

Martin Daniš
za verejného obstarávateľa