

Vec

**„Služby na zabezpečenie verejnej vodnej dopravy po Dunaji motorovou kompou medzi prístavmi Vojka nad Dunajom a Kyselica“ - oznámenie o výsledku vybavenia žiadosti o nápravu**

Dňa 30.09.2019 bola obstarávateľovi – VODOHOSPODÁRSKA VÝSTAVBA, ŠTÁTNY PODNIK, Karloveská 2, 84204 Bratislava-Karlova Ves, IČO: 00156752, vo verejnej súťaži na predmet zákazky „Služby na zabezpečenie verejnej vodnej dopravy po Dunaji motorovou kompou medzi prístavmi Vojka nad Dunajom a Kyselica“, vyhlásenej v Úradnom vestníku Európskej únie č. S118 zo dňa 21.06.2019 pod zn. 2019/S 118-290664 a vo Vestníku verejného obstarávania č. 125/2019 zo dňa 24.06.2019 pod číslom 14873 - MSS (ďalej len „verejná súťaž“), podľa § 164 ods. 1 písm. b) zákona č. 343/2015 Z. z. o verejnom obstarávaní a o zmene a doplnení niektorých zákonov v znení neskorších predpisov (ďalej len „zákon o verejnom obstarávaní“), doručená žiadosť o nápravu proti podmienkam uvedeným v iných dokumentoch potrebných na vypracovanie ponuky (obsahovo proti podmienkam uvedeným v súťažných podkladoch), (ďalej len „žiadosť o nápravu 2“).

Žiadosť o nápravu 2 bola podaná v lehote podľa § 164 ods. 3 písm. b) zákona o verejnom obstarávaní a mala všetky náležitosti v súlade s § 164 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní.

Predmetná žiadosť o nápravu 2 proti podmienkam uvedeným v súťažných podkladoch poskytnutých obstarávateľom bola v bodoch 4, 5 a 6 v súlade s § 165 ods. 3 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní

**vybavená.**

**Odôvodnenie:**

**Vyjadrenie obstarávateľa k bodu 4 žiadosti o nápravu 2:**

Obstarávateľ v rámci štvrtého bodu žiadosti o nápravu 1 žiadateľovi vyhovel, a to z dôvodu vylúčenia akýchkoľvek pochybností o domnulej povinnosti uchádzačov vo svojej ponuke ponúknuť plnenie čo i len sčasti zákazky bezodplatne.

**Obstarávateľ vzhľadom na uvedené upravil obchodné podmienky** stanovené v čl. 6 ods. 6.2, 6.3 a ods. 6.4 Návrhu zmluvy o poskytovaní služieb uvedených v prílohe č. 2 súťažných podkladov, tak aby bolo jednoznačne zrejmé a preukázateľné, že obstarávateľ nemal, a ani nebude mať v úmysle požadovať nereálne, resp. bezodplatné plnenia, čo i len časti tejto zákazky.

Pôvodné znenie čl. 6 ods. 6.2 Návrhu zmluvy o poskytovaní služieb:

*„Zmluvné strany sa dohodli, že dopravca bude objednávateľovi fakturovať mesačne cenu za naftu, ktorú spotrebuje kompa pri vykonávaní prepravy podľa článku 2. ods. 2.12 bodu 2.12.2 tejto zmluvy podľa nasledovného vzorca:*

*skutočná spotreba nafty (l/hod) x cena nafty zverejnená Štatistickým úradom SR<sup>1</sup> k prvému (1.) dňu kalendárneho mesiaca, za ktorý sa faktúra vystavuje x skutočný počet hodín odjazdených kompou v príslušnom kalendárnom mesiaci.*

*Maximálny finančný limit na fakturáciu ceny za naftu podľa tejto zmluvy je stanovený celkom vo výške 250 000,- Eur (slovom: dvestopäťdesiat tisíc eur) bez DPH na jeden (1) rok. V prípade vyčerpania maximálneho finančného limitu dopravcom podľa tohto odseku tohto článku zmluvy za jeden (1) rok, dopravca bude vykonávať prepravu v príslušnej časti roku na vlastné náklady.“*

<sup>1</sup> v prípade zverejňovania cien nafty Štatistickým úradom SR na kalendárny týždeň, cena nafty bude vychádzať z kalendárneho týždňa, na ktorý prípadne prvý (1.) deň príslušného kalendárneho mesiaca

**upravil na nové - upravené znenie čl. 6 ods. 6.2 Návrhu zmluvy o poskytovaní služieb:**

*„Zmluvné strany sa dohodli, že dopravca bude objednávatel'ovi fakturovať mesačne cenu za naftu, ktorú spotrebuje kompa pri vykonávaní prepravy podľa článku 2. ods. 2.12 bodu 2.12.2 tejto zmluvy, podľa nasledovného vzorca:*

*skutočná spotreba nafty (l/hod) x cena nafty zverejnená Štatistickým úradom SR<sup>2</sup> k prvému (1.) dňu kalendárneho mesiaca, za ktorý sa faktúra vystavuje x skutočný počet hodín odjazdených kompou v príslušnom kalendárnom mesiaci.*

*Maximálny finančný limit na fakturáciu ceny za naftu podľa tejto zmluvy je stanovený celkom vo výške 250 000,- Eur (slovom: dvestopäťdesiat tisíc eur) bez DPH na jeden (1) rok. V prípade ak cena za liter nafty stúpne o dvojnásobok (2-násobok) násobok oproti cene zverejenej Štatistickým úradom SR ku dňu účinnosti zmluvy, zmluvné strany budú postupovať v súlade so zákonom o verejnom obstarávaní.“*

Pôvodné znenie čl. 6 ods. 6.3 Návrhu zmluvy o poskytovaní služieb:

*„Doprovca je povinný pri zmene a vydávaní cestovného poriadku zohľadniť maximálny finančný limit na fakturáciu ceny za naftu podľa ods. 6.2 tohto článku zmluvy takým spôsobom, aby bola zabezpečená prevádzka kompy počas celého trvania tejto zmluvy, inak je dopravca povinný poskytovať služby v zmysle tejto zmluvy na vlastné náklady.“*

**upravil na nové - upravené znenie čl. 6 ods. 6.3 Návrhu zmluvy o poskytovaní služieb:**

*„Doprovca je povinný pri zmene a vydávaní cestovného poriadku zohľadniť maximálny finančný limit na fakturáciu ceny za naftu podľa ods. 6.2 tohto článku zmluvy takým spôsobom, aby bola zabezpečená prevádzka kompy počas celého trvania tejto zmluvy.“*

Pôvodné znenie čl. 6 ods. 6.4 Návrhu zmluvy o poskytovaní služieb:

*„V cene podľa ods. 6.1 tohto článku zmluvy sú zahrnuté všetky náklady dopravcu spojené s poskytovaním služieb podľa tejto zmluvy vrátane upratovania interiérov a exteriérov budov prístavov, odstraňovania odpadu a kontrolná činnosť zariadení prístavov, vrátane nákladov vyplývajúcich z podnikateľského rizika dopravcu s výnimkou ceny za naftu, ktorú bude dopravca fakturovať samostatne podľa ods. 6.2 tohto článku zmluvy po zohľadnení maximálneho finančného limitu podľa ods. 6.2 tohto článku zmluvy.“*

**upravil na nové - upravené znenie čl. 6 ods. 6.4 Návrhu zmluvy o poskytovaní služieb:**

*„V cene podľa ods. 6.1 tohto článku zmluvy sú zahrnuté všetky náklady dopravcu spojené s poskytovaním služieb podľa tejto zmluvy, t.j. ide najmä o osobné náklady spoločnosti (mzdové náklady, odvody, školenia a vzdelávanie, BOZP); prevádzkové náklady a náklady súvisiace so službami servisu, opravy, údržby a s revíziou, vrátane nákladov súvisiacich s preventívnou údržbou, ak sú potrebné, náklady na prevádzkové kvapaliny okrem nafty, ako aj náklady na náhradné diely; režijné, správne náklady; náklady uvedené v článku 2. ods. 2.17 zmluvy; náklady vyplývajúce z podnikateľského rizika (vrátane nákladov vyvolaných nepremávaním kompy); náklady na energie podľa článku 4. ods. 4.7 zmluvy; náklady súvisiace s poistením a poplatkami; náklady vyplývajúce z požiadaviek definovaných objednávatel'om v súťažných podkladoch, najmä však uvedených v tejto zmluve; náklady na dopravu; daňové náklady, odpisy; zisk, rezerva zo zisku; s výnimkou ceny za naftu, ktorú bude dopravca fakturovať samostatne podľa ods. 6.2 tohto článku zmluvy po zohľadnení maximálneho finančného limitu podľa ods. 6.2 tohto článku zmluvy.“*

Vzhľadom na vyššie uvedené skutočnosti bola žiadosť o nápravu 1 v bode 4 žiadateľa vybavená podľa § 165 ods. 3 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní a to spôsobom a v lehote uvedenej v štvrtom bode vybavenia žiadosti o nápravu 1 žiadateľa.

**Z dôvodu pretrvávajúcich domnelých pochybností žiadateľa, že vo svojej ponuke bude musieť ponúknuť plnenie čo i len sčasti zákazky bezodplatne, bude žiadosť o nápravu 2 v bode 4 vybavená podľa § 165 ods. 3 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní.**

<sup>2</sup> v prípade zverejňovania cien nafty Štatistickým úradom SR na kalendárny týždeň, cena nafty bude vychádzať z kalendárneho týždňa, na ktorý pripadne prvý (1.) deň príslušného kalendárneho mesiaca

**Pre vylúčenie akýchkoľvek pochybností, obstarávateľ uvádza, že uvedená úprava obchodných podmienok nemá vplyv na výšku predpokladanej hodnoty zákazky, nakoľko náklady na naftu, ktoré obstarávateľ v súčasnosti vynakladá na zabezpečenie služieb rovnakého charakteru, ako sú služby požadovaného predmetu zákazky, sú na úrovni približne 50 % stanoveného maximálneho finančného limitu na fakturáciu ceny za naftu vo výške 250 000,- Eur (slovom: dvestopäťdesiat tisíc eur) bez DPH na jeden (1) rok.**

#### **Spôsob a lehota na vykonania nápravy:**

Obstarávateľ v súlade s informáciami uvedenými vyššie, v tomto bode 4 žiadosti o nápravu 2, vypracuje a zverejní v systéme EVO upravenú prílohu č. 2. Návrh zmluvy o poskytovaní služieb súťažných podkladov, a to bezodkladne v čase po vydaní rozhodnutia Rady Úradu pre verejné obstarávanie, vzhľadom na vydané predbežné opatrenie Úradom pre verejné obstarávanie (pod č.11420-6000/2019-PO dňa 12.08.2019) podľa § 172 ods. 11 zákona o verejnom obstarávaní, ktorým Úrad pre verejné obstarávanie pozastavil konanie kontrolovaného okrem úkonov súvisiacich so zrušením predmetného verejného obstarávania a rozhodol, že lehoty, ktoré obstarávateľovi – kontrolovanému stanovuje zákon o verejnom obstarávaní a lehoty, ktoré určil kontrolovaný, v predmetnom verejnom obstarávaní neplatia.

#### **Vyjadrenie obstarávateľa k bodu 5 žiadosti o nápravu 2:**

Obstarávateľ vzhľadom na nie úplnú jednoznačnosť výkladu zmluvných ustanovení uvedených:

- v článku 2 bod 2.12 ods. 2.12.2 písm. a), konkrétne piatej, šiestej a siedmej vety Návrhu Zmluvy o poskytovaní služieb podľa prílohy č. 2 súťažných podkladov, v ktorom obstarávateľ stanovil citujeme: „*Cestovný poriadok je súčasťou prepravného poriadku, ktorý tvorí Prílohu č. 1 tejto zmluvy a jeho zmena podlieha uzatvoreniu dodatku k tejto zmluve. Zmluvné strany sa dohodli, že objednávateľ je oprávnený kedykoľvek počas trvania tejto zmluvy prehodnotiť cestovný poriadok zmenou počtu cyklov, pričom v dôsledku ich zmeny zmluvné strany uzatvoria písomný dodatok k tejto zmluve, ktorým sa nahradí predchádzajúci cestovný poriadok novým cestovným poriadkom. Ak na základe prehodnotenia podľa predchádzajúcej vety tejto zmluvy nebude uzatvorený písomný dodatok k tejto zmluve z dôvodu na strane dopravcu, je dopravca oprávnený fakturovať objednávateľovi iba cenu za naftu v rozsahu cyklov, ktoré požadoval objednávateľ a ktoré objednávateľ písomne oznámil dopravcovi.*“
- v článku 14 bod 14.7 tretia a štvrtá veta Návrhu Zmluvy o poskytovaní služieb podľa prílohy č. 2 súťažných podkladov, v ktorom obstarávateľ stanovil citujeme: „*Zmluvné strany sa dohodli, že objednávateľ je oprávnený pred nadobudnutím účinnosti tejto zmluvy prehodnotiť cestovný poriadok a potrebu poskytovania služieb dopravcom podľa tejto zmluvy, pričom v dôsledku ich zmeny zmluvné strany uzatvoria písomný dodatok k tejto zmluve. Ak na základe prehodnotenia podľa predchádzajúcej vety tohto odseku zmluvy nebude uzatvorený písomný dodatok k tejto zmluve, je dopravca oprávnený fakturovať objednávateľovi iba cenu za naftu v rozsahu cyklov, ktoré požadoval objednávateľ a ktoré objednávateľ písomne oznámil dopravcovi.*“

**upraví tieto zmluvné ustanovenia** tak, aby z týchto zmluvných ustanovení jednoznačne vyplývalo pravidlo, na základe ktorého bude úspešný uchádzač/doprovca oprávnený fakturovať obstarávateľovi/objednávateľovi a tiež, že obstarávateľ/objednávateľ bude uhrádzať aj paušálnu odplatu stanovenú v rámci čl. 6 bod 6.1 Prílohy č. 2 Návrh zmluvy o poskytnutí služieb súťažných podkladov, t.j. nie len cenu za naftu v rozsahu cyklov, ktoré bude požadovať obstarávateľ/objednávateľ a ktoré obstarávateľ/objednávateľ písomne oznámi úspešnému uchádzačovi/doprovci.

Obstarávateľ tiež uvádza, že vzhľadom na **argumentáciu obstarávateľa vo vzťahu k zanedbateľnosti vplyvu počtu cyklov**, ktoré sa budú vykonávať v rámci pravidelnej prepravy, a to na predloženie návrhu na plnenie kritéria na vyhodnotenie ponúk, ktorým je paušálna cena, ktorú obstarávateľ **uviedol vo vyjadrení k bodu 1 žiadosti o nápravu 2**, a tiež vzhľadom na **úpravy dokumentov potrebných na vypracovanie ponuky**, ktoré obstarávateľ vykonal a vykoná podľa bodov 4, 5 a 6 tejto žiadosti o nápravu 2 žiadateľ, obstarávateľ má zato, že:

- obstarávateľom stanovené **zmluvné podmienky** v rámci Prílohy č. 2 Návrh zmluvy o poskytnutí služieb súťažných podkladov, **nie sú v rozpore** s účelom a cieľom verejného obstarávania a tiež cieľom zákona o verejnom obstarávaní, t.j. so znením a účelom § 24 ods. 1, § 18, § 42 ods. 1, § 56 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní a tiež princípmi verejného obstarávania uvedenými v § 10 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní,
- **nie je možné dopredu predikovať**, že v prípade aplikácie obchodných podmienok stanovených obstarávateľom v článku 2 bod 2.12 ods. 2.12.2 písm. a) piata, šiesta a siedma veta, článku 14 bod 14.7 tretia a štvrtá veta v spojení s článkom 14 bod 14.2 a 14.3 Prílohy č. 2 Návrh zmluvy o poskytnutí služieb súťažných podkladov, **bude obstarávateľ postupovať v rozpore** s § 18 a § 56 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní, nielen na skutočnosť, že takáto situácia ešte ani nenastala,
- **zmena plnenia nemôže mať výrazný negatívny vplyv na ponukovú cenu** úspešného uchádzača v zmysle uvedeného zo strany žiadateľa v bode 5 žiadosti o nápravu 2, a tiež, že
- postupom opísaným žiadateľom môže dôjsť k zmareniu predmetného verejného obstarávania.

**Vzhľadom na vyššie uvedené skutočnosti bude žiadosť o nápravu 2 v bode 5 vybavená podľa § 165 ods. 3 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní.**

#### **Spôsob a lehota na vykonania nápravy:**

Obstarávateľ v súlade s informáciami uvedenými vyššie, v tomto bode 5 žiadosti o nápravu 2, vypracuje a zverejní v systéme EVO upravenú prílohu č. 2. Návrh zmluvy o poskytovaní služieb súťažných podkladov, a to bezodkladne v čase po vydaní rozhodnutia Rady Úradu pre verejné obstarávanie, vzhľadom na vydané predbežné opatrenie Úradom pre verejné obstarávanie (pod č.11420-6000/2019-PO dňa 12.08.2019) podľa § 172 ods. 11 zákona o verejnom obstarávaní, ktorým Úrad pre verejné obstarávanie pozastavil konanie kontrolovaného okrem úkonov súvisiacich so zrušením predmetného verejného obstarávania a rozhodol, že lehoty, ktoré obstarávateľovi – kontrolovanému stanovuje zákon o verejnom obstarávaní a lehoty, ktoré určil kontrolovaný, v predmetnom verejnom obstarávaní neplynú.

#### **Vyjadrenie obstarávateľa k bodu 6 žiadosti o nápravu 2:**

Obstarávateľ pre zabezpečenie jednoznačného výkladu článku 1 bodu 1.7 prílohy č. 2 Návrh zmluvy o poskytovaní služieb súťažných podkladov, upraví tento článok tak, aby úspešný uchádzač/dopravca vedel jednoznačne identifikovať, aké doklady je povinný ku dňu účinnosti zmluvy, ktorá má byť výsledkom verejného obstarávania, predložiť obstarávateľovi/objednávateľovi, a podľa ktorých právnych predpisov sa má riadiť pri splnení tejto zmluvnej povinnosti.

**Vzhľadom na vyššie uvedené skutočnosti bude žiadosť o nápravu 2 v bode 6 vybavená podľa § 165 ods. 3 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní.**

#### **Spôsob a lehota na vykonania nápravy:**

Obstarávateľ v súlade s informáciami uvedenými vyššie, v tomto bode 6 žiadosti o nápravu 2, vypracuje a zverejní v systéme EVO upravenú prílohu č. 2. Návrh zmluvy o poskytovaní služieb súťažných podkladov, a to bezodkladne v čase po vydaní rozhodnutia Rady Úradu pre verejné obstarávanie, vzhľadom na vydané predbežné opatrenie Úradom pre verejné obstarávanie (pod č.11420-6000/2019-PO dňa 12.08.2019) podľa § 172 ods. 11 zákona o verejnom obstarávaní, ktorým Úrad pre verejné obstarávanie pozastavil konanie kontrolovaného okrem úkonov súvisiacich so zrušením predmetného verejného obstarávania a rozhodol, že lehoty, ktoré obstarávateľovi – kontrolovanému stanovuje zákon o verejnom obstarávaní a lehoty, ktoré určil kontrolovaný, v predmetnom verejnom obstarávaní neplynú.

Predmetná žiadosť o nápravu 2 proti podmienkam uvedeným v súťažných podkladoch poskytnutých obstarávateľom v súlade s § 165 ods. 3 písm. b) zákona o verejnom obstarávaní bola v bodoch 1, 2 a 3

**zamietnutá.**

JUDr. Ľubomír Púček

PanGen s.r.o.

konateľ a kontaktná osoba obstarávateľa