

Váš list zn/zo dňa	Naša značka	Vybavuje/linka	Brezno
	DEN-006-2021	Mikušinec / 0908 93 46 80	12.03.2021

Vec:

Oznámenie o výsledku vybavenia žiadosti o nápravu

Predmet zákazky: Úprava ulice Rázusova - chodníky a príľahlý zelený pás

Zverejnená: Vestník verejného obstarávania č. 48/2021 zo dňa 16.02.2021, značka: 13382 - WYP

Verejnému obstarávateľovi doručená žiadosť o nápravu podľa § 164 ods. 1, písm. b) zákona Žiadosť o nápravu proti: podmienkam uvedeným v iných dokumentoch potrebných na vypracovanie žiadosti o účasť, ponuky alebo návrhu poskytnutých verejným obstarávateľom, obstarávateľom alebo osobou podľa § 8.

Opis rozhodujúcich skutočností a dôkazov:

Zo súťažných podkladov, časť D - Obchodné podmienky, vyplýva návrh znenia Zmluvy o dielo, ktorá má byť uzatvorená medzi obstarávateľom a úspešným uchádzačom.

Podľa navrhovaného znenia čl. 6 bod 1.1. - 1.4. Zmluvy o dielo vyplýva:

1. Cenu za zhotovenie diela sa objednávateľ zaväzuje zaplatiť na základe faktúry, ktorú zhotoviteľ vystaví a odošle objednávateľovi samostatne za realizáciu stavebných prác po splnení týchto podmienok:
 - 1.1 Práce budú fakturované do 5 dní na základe objednávateľom odsúhlasených a podpísaných zisťovacích protokolov a súpisov vykonaných prác, v ktorých bude uvedené množstvo merných jednotiek a ich ocenenie v súlade s objektovou skladbou projektu stavby a ponukového rozpočtu.
 - 1.2 Overenie vykonaných prác vykoná objednávateľ do 3. pracovného dňa od predloženia súpisu skutočne zrealizovaných prác zhotoviteľom. Ak má súpis vady, vráti ho zhotoviteľovi na prepracovanie.
 - 1.3 Zhotoviteľ ku každej faktúre doloží fotodokumentáciu vykonaných prác na CD nosiči.
 - 1.4 Zhotoviteľovi vzniká právo vystaviť faktúru za vykonané stavebné práce po ukončení kolaudačného konania. Objednávateľ je povinný zvolať kolaudačné konanie ihneď po odovzdaní zrealizovaného diela, najneskôr však do 2 pracovných dní odo dňa odovzdania zhotoveného diela Zhotoviteľom.

Namietame znenie čl. 6 ods. 1 bod 1.1. - 1.4. návrhu Zmluvy o dielo, teda úpravu platobných podmienok ceny diela a žiadame túto časť návrhu Zmluvy o dielo upraviť.

Máme za to, že uvedené znenie je zmätočné a neurčité. V zmysle bodu 1.1. majú byť práce fakturované do 5 dní od odsúhlasenia súpisov prác a zisťovacích protokolov. V zmysle bodu 1.2. overenie vykonaných prác vykoná objednávateľ do 3. pracovného dňa od predloženia súpisu. V zmysle bodu 1.4. má však zhotoviteľovi vzniknúť právo vystaviť faktúru za vykonané práce až po ukončení kolaudačného konania.

/viď návrh Zmluvy o dielo, časť D - Obchodné podmienky/

Z uvedeného znenia nie je zrozumiteľné a určité, ako by mal celý proces fakturácie prebiehať, nakoľko bod 1.1. a 1.2. predpokladá, že zhotoviteľ bude predkladať na odsúhlasenie súpisy prác, ktoré má objednávateľ v dohodnutej lehote odsúhlasiť a odvtedy plynie 5 dňová lehota na vystavenie faktúry, na druhej strane bod 1.4. uvádza, že vystaviť faktúru možno až po skončení kolaudačného konania.

Zo znenia bodu 1.3. vyplýva, že sa má jednať o viacej faktúr.

Máme za to, že ak by strany mali postupovať v zmysle bodu 1.1. a bodu 1.2. uvedeného článku, nemôže byť vystavenie faktúry následne viazané na skončenie kolaudačného konania. Súpisy prác a ich odsúhlasovanie prác a plynutie 5 dňovej lehoty nie je možné naviazať na „skončenie kolaudačného konania,,.

Je zrejmé, že v návrhu zmluvy uvedený spôsob fakturácie si navzájom odporuje, pričom nie je zrejmé, ktorý spôsob sa použije. Neurčitosť znenia tejto časti môže spôsobiť aj neplatnosť tejto časti zmluvy, prípadne môže vyvolať súdny spor o zaplatenie ceny diela.

Poukazujeme podporne aj na čl. 8 bod 8.1. písmeno b/ návrhu zmluvy, v zmysle ktorého k termínu preberacieho konania zhotoviteľ pripraví konečnú faktúru, teda aj toto ustanovenie nie je súladné s čl. 6 bod 1.4. návrhu zmluvy.

Samotné znenie bodu 1.4. zmluvy, teda viazanosť vystavenia faktúry až na skončenie kolaudačného konania, je podľa nášho názoru podmienkou neprimeranou a v rozpore s poctivým obchodným stykom. Uvedené viazanie vystavenia faktúry na „skončenie kolaudačného konania,, vytvára zjavnú nerovnováhu medzi zmluvnými stranami, nakoľko samotné začatie kolaudačného konania závisí výlučne od vôle objednávateľa, pričom aj skončenie kolaudačného konania môže byť závislé od iných skutočností, ako je vyhotovenie diela /riadne splnenie povinnosti zhotoviteľa/. V danom prípade by sa mohlo stať, že oprávnenie vystaviť faktúru nikdy nenastane a to napriek tomu, že dielo bolo vykonané riadne a bez väd, pričom tento stav by spôsobil výlučne objednávateľ. Takáto podmienka nemôže požívať právnu ochranu. Okrem toho nie je zrejmé, čo sa myslí pod pojmom „skončenie kolaudačného konania,, - teda kedy nastane daná podmienka /konečným zápisom z kolaudačného konania, vydaním rozhodnutia, právoplatnosťou rozhodnutia?/. V zmysle Obchodného zákonníka platí, že nárok na zaplatenie ceny diela je v zásade daný riadnym vyhotovením diela. Poukazujeme aj na fakt, že tento bod je v rozpore aj so zákonom o dani z pridanej hodnoty, v zmysle ktorého zhotoviteľ je povinný vystaviť faktúru po vykonaní zdanieľného plnenia a to v zákonom stanovenej lehote, pričom pri stavbe sa zdanieľným plnením považuje odovzdanie stavby.

Návrh žiadateľa na nápravu

Navrhujeme zmeniť uvedené ustanovenia čl. 6. tak, aby sa odstránila neurčitosť a zmätočnosť celého znenia čl. 6.

Navrhujeme zmeniť znenie čl. 6 zmluvy tak, aby bolo zrejmé, že fakturácia bude prebiehať priebežne na základe odsúhlasených súpisov /podľa bodov 1.1. a 1.2./, s konečnou faktúrou vystavenou po podpísaní odovzdávacieho protokolu alebo alternatívne zmeniť znenie tak, že bude vystavená len jedna faktúra /bod 1.4./, pričom táto bude vystavená po podpísaní odovzdávacieho protokolu /teda nie po skončení kolaudačného konania/.

Verejný obstarávateľ preskúmal doručенú žiadosť o nápravu a oznamuje žiadateľovi **výsledok vybavenia žiadosti o nápravu** nasledovne:

Žiadosti o nápravu sa **vyhovuje**, a to s nasledovným odôvodnením:

Odôvodnenie :

Verejný obstarávateľ podrobne preskúmal žiadosť o nápravu podanú záujemcom v príslušnom návrhu zmluvy o dielo vykonal príslušné zmeny a to tak, že znenie článku 6, bod 1.1 – 1.4 preformuloval a to tak, že v rámci realizácie stavebných prác bude mať zhotoviteľ právo vystaviť jednu faktúru za vykonané stavebné práce po kompletnom protokolárnom odovzdaní diela Objednávateľovi. Objednávateľ bude mať zároveň právo zadržať 5% fakturovanej ceny diela a to do ukončenia kolaudačného konania právoplatným kolaudačným rozhodnutím s tým, že Objednávateľ sa zaviazal do dvoch pracovných dní odo dňa prevzatia diela od Zhotoviteľa požiadať príslušný stavebný úrad o začatie kolaudačného konania. Príslušnú úpravu súťažných podkladov verejný obstarávateľ zverejňuje bezodkladne v profile verejného obstarávateľa.

UPOZORNENIE!

Na základe spôsobu vybavenia žiadosti o nápravu tak, ako je uvedené vyššie

verejný obstarávateľ rozhodol, že lehota na predkladanie a otváranie ponúk ostane nezmenená, nakoľko v príslušných podkladoch nebola vykonaná podstatná zmena.

Poučenie:

Verejný obstarávateľ v súlade s § 165, ods. 5, zákona 343/2015 Z. z. o verejnom obstarávaní v znení neskorších predpisov upozorňuje, že doručením písomného oznámenia o výsledku vybavenia žiadostí o nápravu oprávňuje žiadateľa podať námietku v súlade s § 170 zákona č. 343/2015 Z. z. o verejnom obstarávaní v znení neskorších predpisov a to v lehote 10 dní odo dňa doručenia písomného oznámenia o výsledku vybavenia žiadosti o nápravu a spôsobom stanoveným zákonom č. 343/2015 Z. z. o verejnom obstarávaní v znení neskorších predpisov.

S pozdravom

Za verejného obstarávateľa:

Mgr. Roman Mikušinec
osoba poverená výkonom VO