

VEC: Vybavenie Žiadosti o nápravu (2)

Verejnému obstarávateľovi Košický samosprávny kraj, Námestie Maratónu mieru 1, 042 66 Košice (ďalej aj ako „**verejný obstarávateľ**“) bola dňa 2.12.2021 prostredníctvom elektronického systému EVO doručená v poradí druhá Žiadosť o nápravu (ďalej aj ako „**Žiadosť**“) od záujemcu XX (ďalej ako „záujemca“) podľa § 164 zákona č. 343/2015 Z. z. o verejnom obstarávaní a o zmene a doplnení niektorých zákonov v znení neskorších predpisov (ďalej aj ako „**Zákon**“) v rámci verejného obstarávania na predmet zákazky „Obstaranie dopravcu na zabezpečenie služieb vo verejnom záujme v prímestskej pravidelnej autobusovej doprave pre Košický samosprávny kraj“ vyhláseného vo Vestníku verejného obstarávania č. 267/2021 zo dňa 18.11.2021, číslo oznámenia 56725-MSS.

Verejný obstarávateľ po oboznámení sa s obsahom a argumentami uvedenými v Žiadosti týmto poskytuje nasledovné vyjadrenie:

Z dôvodu lepšej prehľadnosti uvádza verejný obstarávateľ v rámci vybavenia žiadosti o nápravu svoje vyjadrenia ku každej namietanej skutočnosti osobitne.

1. Zmluva o ochrane investícií

Podľa ods. 18.2 súťažných podkladov sa vyžaduje v rámci ponuky predloženie vyplnenej a podpísanej zmluvy o ochrane investícií.

Koncept ochrany vynaloženej investície pri predčasnom ukončení Zmluvy považujeme za vhodný, avšak aktuálne táto zmluva upravuje ďalšie povinnosti ako aj záväzky objednávateľa ako aj dopravcu nad rámec predmetu Zákazky a Zmluvy.

Zároveň, navrhované riešenie kompenzácie nákladov, ktoré do dňa ukončenia Zmluvy nebudú objednávateľom uhradené v prípade neuplatnenia opcie (resp. predčasného ukončenia zmluvy z iného dôvodu) nedostatočným spôsobom reflektujú skutočné náklady dopravcu, ktoré mu v dôsledku neuplatnenia opcie vzniknú. Niektoré budúce záväzky strán pri ukončení Zmluvy sú definované neurčito. Nakoľko teda uchádzači nebudú mať garantovanú kompenzáciu všetkých vynaložených nákladov, budú uchádzači v rozpore s princípom hospodárnosti a efektívnosti nútení navýšiť svoje ponuky.

Návrh žiadateľa na vybavenie žiadosti o nápravu:

V rámci zachovania konceptu žiadame úpravu zmluvy o ochrane investícií v tom zmysle, že dopravca bude mať možnosť sa rozhodnúť, v akom rozsahu sa uplatní postup podľa zmluvy o ochrane investícií pri ukončení Zmluvy.

Vyjadrenie verejného obstarávateľa:

V zmysle Zmluvy o ochrane investícií vzniká v prvom rade povinnosť na strane Objednávateľa, a to podľa predmetu zmluvy v bode 1.1. písm. a) až c). Dopravcovi vzniká nárok na uplatnenie uvedených ustanovení a nie povinnosť. V prípade, ak úspešný uchádzač nebude súhlasiť s podmienkami uvedenými v Zmluve o ochrane investícií a nebude ju považovať za nevyhnutnú pre plnenie Zmluvy o službách, môže písomne oznámiť KSK, že sa vzdáva svojich nárokov (úplne alebo len čiastočne) v zmysle Zmluvy o ochrane investícií, a to konkrétne podľa bodu 1.2 písm. d) tejto zmluvy.

2. Neprimeranosť zmluvných podmienok

2.1. Vozidlá s nulovou emisnou normou

Podľa ustanovenia 3.23 návrhu Zmluvy sa dopravca zaväzuje prevziať do správy vozidlá na zabezpečenie Služby, ktoré vlastní Objednávateľ a/alebo Organizátor, najmä vozidlá s nulovými emisiami, v zmysle definície zákona č 214/2021 Z. z. o podpore ekologických vozidiel cestnej dopravy v znení neskorších predpisov, ako aj nevyhnutnú infraštruktúru na zabezpečenie ich prevádzky, a Objednávateľ sa zaväzuje kompenzovať Dopravcovi ekonomicky oprávnené náklady na ich údržbu a prevádzku.

Z uvedeného ustanovenia však nevyplýva, o aký typ vozidiel by sa malo jednať, ani o počet vozidiel, ktoré by mohli byť v budúcnosti nahradené.

Uvedené ustanovenie žiadnym spôsobom nerieši náklady vynaložené na vozidlá dopravcu, ktoré budú takýmto postupom nahradené. Bez záväzku objednávateľa nahradiť tieto náklady v celom rozsahu budú uchádzači nútení špekulatívne navyšovať svoje ponuky, aby si vytvorili rezervy na pokrytie týchto nákladov.

Návrh žiadateľa na vybavenie žiadosti o nápravu

Žiadame o doplnenie prísl. ustanovenia Zmluvy tak, aby bola zabezpečená ochrana investície objednávateľa v prípade nahradenia vozidiel vyššie uvedeným postupom. Zároveň žiadame o približnú špecifikáciu typu vozidiel (typ pohonu) ako aj počet vozidiel, ktorý by v budúcnosti mohol byť nahradený vozidlami s nulovými emisiami v zmysle vyššie uvedeného.

Vyjadrenie verejného obstarávateľa:

Nakoľko ide o informácie, ktoré nemôžu byť verejnému obstarávateľovi a uchádzačovi známe v čase predkladania ponúk (aj v súvislosti s možnosťou uchádzania sa v budúcnosti o finančné prostriedky EU v rámci jednotlivých výziev), bude úprava nákladov Dopravcu, ktorá vznikne pri nahradení vozidiel Dopravcu novými vozidlami podľa bodu 3.23 Zmluvy o službách, predmetom nového dodatku k Zmluve o službách (primerane sa použijú ustanovenia bodu 5.4.8 Zmluvy o službách).

2.2. Výška poplatku za vjazd a užívanie AS — návrh zmluvy

Podľa ustanovenia 5.2.2., druhý ods. Zmluvy je Dopravca je povinný zaslať Objednávateľovi kópiu alebo sken každej zo zmlúv podľa § 11 písm. d) zákona č. 56/2012 Z. z. uzatvorenej pre účely plnenia tejto Zmluvy.

Zmluva však nerieši situáciu, kedy dopravca stanicu vlastní (prípadne ju má ako celý objekt v nájme) a teda uzatvorenie dohody o vjazde a užívaní takejto AS nie je možné.

Návrh žiadateľa na vybavenie žiadosti o nápravu

Žiadame úpravu príslušného ustanovenia Zmluvy tak, aby odzrkadľovala aj situáciu, kedy dopravca stanicu vlastní.

Vyjadrenie verejného obstarávateľa:

Súčasťou Jednotkových nákladov nie sú poplatky za infraštruktúru, predovšetkým poplatky za vstup Spoja do autobusových staníc a ich užívanie. Dopravca je povinný vopred prerokovať s Objednávateľom výšku poplatku za vjazd a užívanie autobusových staníc, dohodnutého s prevádzkovateľom alebo vlastníkom príslušnej autobusovej stanice a zaslať Objednávateľovi kópiu alebo sken každej zo zmlúv podľa § 11 písm. d) zákona č. 56/2012 Z. z. uzatvorenej pre účely plnenia tejto Zmluvy. Povinnosť dopravcu poskytnúť uvedené zmluvy sa teda týka výhradne situácií, ktoré vznikajú zo zmluvného vzťahu s iným subjektom, ktorý stanovuje poplatky za užívanie stanice.

Dopravca má nárok na úhradu poplatku, ktorý vyplýva z platných CP a Obehov vozidiel, a to vo výške odsúhlasenej Objednávateľom. Objednávateľ bude pri odsúhlasení poplatku vychádzať z aktuálneho cenníka predmetnej autobusovej stanice v danom čase a cenníkov ostatných autobusových staníc na území východného Slovenska, so zohľadnením počtu všetkých vstupov dopravcov.

Povinnosť poskytnúť kópiu alebo sken zmluvy sa týka výhradne prípadov, kedy je poplatok za užívanie stanice stanovený zmluvou s tretím subjektom. To však nezavahuje dopravcu povinností podľa bodu 5.2.2 Zmluvy, prerokovať a odsúhlasiť všetky poplatky za užívanie stanice.

2.3. Valorizácia časti ceny za priame mzdy

Podľa ustanovenia 5.4.2. Zmluvy je maximálna výška uznanej valorizovanej celkovej časti ceny za výkonovú mzdu limitovaná hornou hranicou valorizácie celkových nákladov výkonovej mzdy za príslušný kalendárny rok, v závislosti od výšky priemernej nominálnej mesačnej mzdy v hospodárstve SR.

Uvedená úprava je podľa nás správna v čase, keď nedochádza k jednorazovému výnimočnému rastu miezd u dopravcu, avšak nereflektuje mimoriadne zvýšenia miezd napr. z dôvodu zmeny požiadaviek zástupcov zamestnancov, legislatívne zmeny vo forme zvýšenia minimálnej mzdy presahujúceho navýšenie priemernej mzdy v hospodárstve, zavedenie nových sektorovo limitovaných povinností v oblasti sociálneho zabezpečenia atď.

Limitovanie maximálneho zvýšenia nákladov dopravcu teda maximálnej prípustnej valorizácie miezd vodičov môže viesť k nevhodnosti procesu obstarávania, nakoľko na jednej strane odrádza potenciálnych uchádzačov od predkladania ponúk z dôvodu neistoty a na druhej strane núti uchádzačov k neprimeranému navýšeniu cien ponúk, čo je priamo v rozpore s princípom hospodárnosti a efektívnosti vyjadrenými v 10 ods. 2 ZOVO.

Návrh žiadateľa na vybavenie žiadosti o nápravu

Žiadame upraviť prísl. znenie Zmluvy tak, aby sa okrem valorizácie v závislosti od výšky priemernej nominálnej mesačnej mzdy v hospodárstve SR pri cenách za priame mzdy zohľadňovali skutočné náklady dopravcu, ktoré vznikli dodatočne, objektívne (napr. legislatívne zmeny súvisiace s minimálnou mzdou) alebo sú výsledkom kolektívneho vyjednávania.

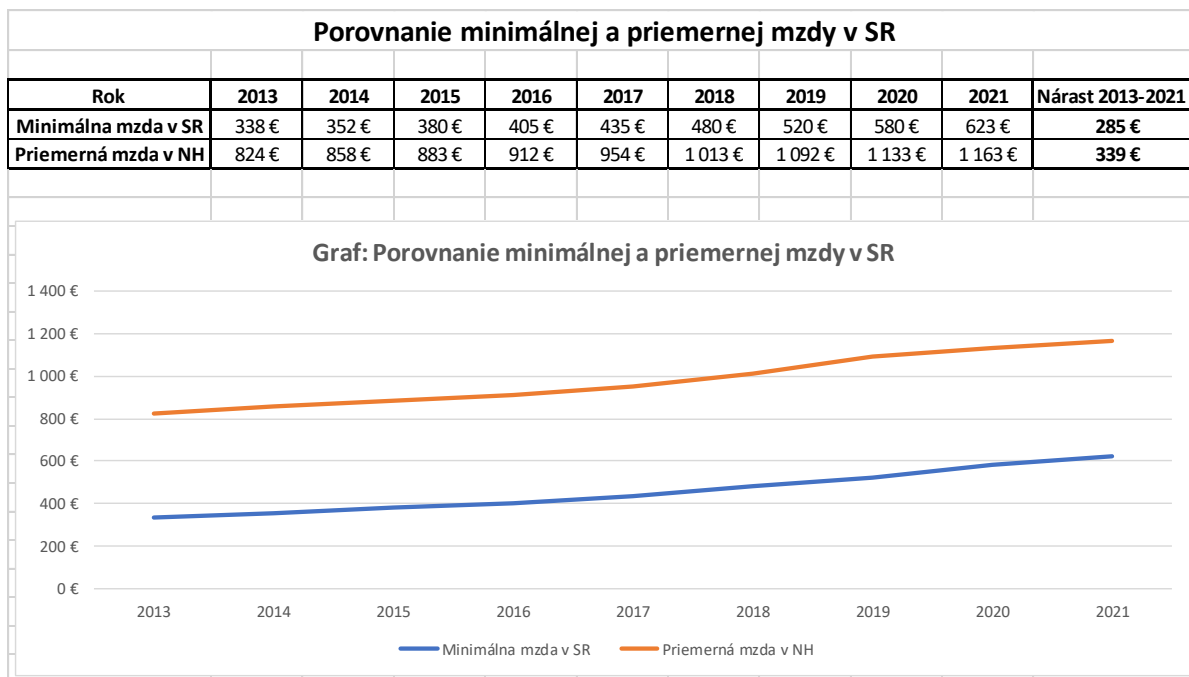
Vyjadrenie verejného obstarávateľa:

V súčasnosti je výkonová mzda u autobusových dopravcov vo verejnom záujme viazaná na minimálnu mzdu, čo spôsobuje aktuálne problémy s odmeňovaním vodičov autobusov na celom Slovensku. Nesprávna fixácia mzdy vodiča je zároveň dôvodom návrhu na zmenu a valorizáciu minimálne vo výške nárastu minimálnej mzdy.

V Zmluve je stanovená valorizácia „podľa priemernej mzdy v národnom hospodárstve“, ktorá objektívne zohľadňuje reálnu situáciu na trhu práce a prispieva k stabilnejšej zmene EON. Tento spôsob sa následne prejavuje plynulou zmenou výšky príspevku z rozpočtu Objednávateľa.

Ďalším nástrojom pre dopravcov je možnosť presúvať nevyčerpané zdroje na priame mzdy v danom roku do rokov nasledujúcich (výhradne na mzdy) a eliminovať mimoriadne zmeny miezd podľa dohôd so zástupcami odborov.

Medziročná zmena minimálnej mzdy v SR je často ovplyvnená aktuálnym politickým vplyvom, napriek tomu sa jej zmena pochopiteľne prejaví aj v priemernej mzdě v národnom hospodárstve. Ďalším dôvodom prečo je valorizácia aplikovaná podľa zmeny priemernej mzdy v NH je potenciálna možnosť zrušenia inštitútu „minimálnej mzdy“ na Slovensku a určovania jej konkrétnej hodnoty, čo by úplne znemožnilo valorizáciu. Naopak priemernú mzdu vykazovanú Štatistickým úradom SR nemožno zrušiť.



Požadovaná zmena preukázateľne spôsobí vyššie výdaje Objednávateľa a je v priamom rozpore s princípom hospodárnosti a efektívnosti. Dopravcovia môžu stanoviť v ponukovej cene objektívny údaj a zohľadniť predpokladaný vývoj priemernej mzdy podľa ŠÚ SR so zohľadnením uplynulých 10 rokov.

Z hľadiska zohľadnenia kolektívneho vyjednávania pri valorizácii miezd Úrad pre verejné obstarávanie v rozhodnutí č. 10887-6000/2021-OD zo dňa 27. 10. 2021 konštatoval, že podmienku, podľa ktorej by sa verejný obstarávateľ zaviazal preplatiť akékoľvek navýšenie mzdových nákladov, ktoré by vzišlo z kolektívneho vyjednávania, resp. ktoré by vyplývalo z kolektívnej zmluvy, a to bez možnosti akýmkoľvek spôsobom ovplyvniť tento nárast nákladov zo strany verejného obstarávateľa, považuje za rozpornú s princípom hospodárnosti. V tejto súvislosti úrad ďalej uviedol, že uchádzač má postavenie podnikateľa podľa Obchodného zákonníka, s čím súvisí aj jeho povinnosť znášať podnikateľské riziko, preto je výlučne na uchádzačovi ako sa s predmetným rizikom vysporiada, t. j. či a ako si ho zaráta do svojej ponuky, a či je vôbec ochotný podstúpiť predmetné riziko. Cieľom verejného obstarávania nie je vybrať dopravcu, ktorý bude mať garantovaný zisk, ale vybrať dopravcu, ktorý je ochotný podstúpiť primerané riziko za účelom dosiahnutia zisku.

2.4. Valorizácia časti ceny za ostatné priame náklady

Podľa ustanovenia 5.4.3 b) Zmluvy sú jednotkové náklady valorizované za časť ostatné priame náklady iba v časti „cestovné náhrady“ len koeficientom vplyvu legislatívnych zmien, a ostatné položky budú iba predmetom aktualizácie v zmysle bodu 5.4.5 Zmluvy a úpravy v zmysle bodu 5.4.6 Zmluvy.

Uvedená úprava nereflektuje nárast osobných nákladov nezávisle od dopravcu a môže viesť k neehospodárnosti procesu obstarávania (uchádzači budú umelo navyšovať ponuku).

Návrh žiadateľa na vybavenie žiadosti o nápravu

Žiadame upraviť príslušné znenie Zmluvy tak, aby sa časť ceny ostatné priame náklady za zákonné sociálne náklady, ktoré majú súvis so mzdovými nákladmi (tvorba sociálneho fondu, doplnkové dôchodkové sporenie, odchodné, odstupné, náhrada príjmu pri dočasnej pracovnej neschopnosti zamestnanca) valorizovali rovnakým spôsobom ako priame mzdy.

Vyjadrenie verejného obstarávateľa:

Dopravca je povinný pristupovať k naceňovaniu ponuku s odbornou starostlivosťou, a to pri zvážení minulých údajov o nákladoch s predpokladom ich vývoja do budúcnosti. Je to práve know-how Dopravcu, akým spôsobom (personálne a technické zabezpečenie) pristúpi k zabezpečeniu poskytovania služieb, ktorých rozsah je určený v medziach stanovených v Zmluve o službách. Keďže ide o model brutto zmluvy, je predpoklad, že určité riziko odhadu nákladov leží na strane Dopravcu.

Pre účely valorizácie ostatných priamych nákladov sa okrem zmien uvedených v bode 5.4.3 písm. b) Zmluvy o službách aplikuje aj ustanovenie bod 5.4.8 Zmluvy o službách, podľa ktorého Výsledná jednotková cena bude v priebehu trvania Zmluvy ďalej upravovaná len v prípadoch, ak dôjde k zavedeniu novej povinnosti vyplývajúcej z právnych predpisov (napr. zmeny legislatívy týkajúcej sa personálnych nákladov), kedy Dopravca preukazuje priamy finančný dopad príslušnej zmeny.

V prípade osobných nákladov, ktoré nevyplývajú z právnych predpisov ako povinnosť (napr. doplnkové dôchodkové sporenie) ide o zamestnaneckú politiku konkrétneho Dopravcu a tieto náklady nebudú uhrádzané v preukázateľnej výške (z hľadiska zachovania princípu rovnakého zaobchádzania, napr. iným uchádzačom, ktorí sa rozhodnú v rámci zamestnaneckej politiky poskytnúť bonus pre svojich zamestnancov v inej podobe ako DDS, takéto náklady by neboli uhrádzané v preukázateľnej výške).

2.5. Valorizácia časti ceny za prevádzkovú a správnu réžiu

Podľa bodu 5.4.3 c) Zmluvy sú jednotkové náklady za časť ceny Réžie valorizované v závislosti od zmeny Indexu spotrebiteľských cien oproti bazickému obdobiu pre ukazovateľ Spotrebiteľské ceny úhrnom zverejneným Štatistickým úradom SR, pričom sa za účelom valorizácie pre príslušný kalendárny rok, v ktorom bola Služba poskytovaná, použije uvedený ukazovateľ za predchádzajúci kalendárny rok.

Uvedená úprava nereflektuje nárast osobných nákladov nezávisle od dopravcu a môže viesť k nehospodárnosti procesu obstarávania.

Návrh žiadateľa na vybavenie žiadosti o nápravu

Žiadame upraviť príslušné znenie Zmluvy tak, aby sa časť ceny za prevádzkovú a správnu réžiu - položky osobných nákladov valorizovali nad rámec indexu spotrebiteľských cien v prípade legislatívnych zmien súvisiacich s minimálnou mzdou, príplatkami a pod.).

Vyjadrenie verejného obstarávateľa:

Verejný obstarávateľ pri nastavovaní mechanizmu valorizácie jednotlivých častí Výslednej jednotkovej ceny vychádzal z priebehu vývoja nákladov na zabezpečenie dopravnej obslužnosti z minulých období, pričom uskutočnil porovnanie aj s navrhovaným zmluvným mechanizmom valorizácie v rôznych obmenách. Aj v súvislosti s princípom hospodárnosti z hľadiska verejných financií, verejný obstarávateľ zvolil konkrétny spôsob valorizácie. Verejný obstarávateľ stanovil predmet zákazky vrátane výpočtov úhrady na základe svojich požiadaviek a potrieb tak, aby výsledok verejného obstarávania čo najlepšie zodpovedal jeho potrebám.

Valorizácia prevádzkovej a správnej réžie na základe Indexu spotrebiteľských cien je bežnou praxou aj v iných verejných obstarávaniach podobného predmetu zákazky.

2.6. Prepočítavanie jednotkových nákladov

Podľa ustanovenia 5.4.2. písm. b) jednotkové náklady v časti „mzdové zvýhodnenia a náhrady mzdy“ uvedené na r. 4.1.2 sú automaticky prepočítavané podľa platných právnych predpisov, pokiaľ ide o nárast ich hodnoty (nie zmeny počtu časových jednotiek, za ktoré sa uhrádzajú).

Uvedené ustanovenie automaticky limituje zmenu zmeny nákladov, ak dôjde k zmene počtu časových jednotiek, bez ohľadu na dôvod vzniku takejto zmeny.

Opätovne, ak bude dopravca nútený počítať s rizikom neuhradenia neočakávaných nákladov, ktoré vzniknú bez jeho pričinenia, bude nútený toto riziko naceňovať a teda aj navyšovať cenovú ponuku.

Návrh žiadateľa na vybavenie žiadosti o nápravu

Žiadame zmeniť ustanovenie 5.4.2. písm. b) tak, že sa budú jednotkové náklady v časti „mzdové zvýhodnenia a náhrady mzdy“ prepočítavať aj v prípade zmeny počtu časových jednotiek, za ktoré sa uhrádzajú.

Vyjadrenie verejného obstarávateľa:

Dopravca je povinný pristupovať k naceňovaniu ponuky s odbornou starostlivosťou, a teda na základe aj vlastných skúseností uvažovať s časovým fondom vodičov vrátane potrebnej rezervy pri dodržiavaní platnej legislatívy.

Problematika nadčasov a organizácie práce vodičov v kombinácii s vplyvom na optimalizáciu mzdových nákladov je výhradne know-how Dopravcu. Medziročné zmeny nadčasových hodín môžu zásadne meniť výšku celkových nákladov na mzdy, čo je pre Objednávateľa z hľadiska účelu verejnej súťaže neprijateľné. Samotný výkon v rámci nadčasov je akceptovaný v rámci ceny na priame mzdy. Zohľadnenie ceny za príplatky je takisto možné zohľadniť v ponukovej cene za priame mzdy alebo v cene primeraného zisku podľa plánovanej miery nadčasov. Toto riešenie eliminuje možné manipulácie a zmeny v cene za priame mzdy a zároveň vytvára priestor pre Dopravcu na optimalizáciu svojich nákladov s cieľom hospodárnosti.

2.7. Spôsob predkladania výkazov

Podľa ustanovenia 5.4.2. bod 3 Zmluvy dopravca predkladá celkove skutočné a preukázateľné mzdové náklady Dopravcu na vodičov zabezpečujúcich Službu za príslušný kalendárny rok vyčíslené v samostatnom výkaze v štruktúre vopred odsúhlasenej Objednávateľom. Dopravca je v rámci kontroly plnenia Zmluvy povinný predložiť povereným osobám doklady, ktoré preukážu tieto skutočnosti.

V súťažných podkladoch však chýba vzor tohto výkazu.

Návrh žiadateľa na vybavenie žiadosti o nápravu

Žiadame doplniť súťažné podklady o vzor tohto výkazu na preukazovanie skutočných a preukázateľných mzdových nákladov Dopravcu.

Vyjadrenie verejného obstarávateľa:

Dopravca predkladá celkové skutočné a preukázateľné mzdové náklady vyčíslené v samostatnom výkaze v štruktúre vopred odsúhlasenej Objednávateľom. To znamená, že po podpise Zmluvy o službách dopravca predloží vlastnú navrhovanú štruktúru na jej odsúhlasenie Objednávateľovi.

2.8. Poistenie ako vstupný náklad na výpočet ceny

Podľa ustanovenia 5.4.5.3 Zmluvy sa v prípade zmeny používaných vozidiel vypočíta aktualizovaná časť ceny za fixne náklady na základe výšky poistného na poistenie vozidiel uvedeného v ponuke.

Nakoľko poistné sa môže meniť na ročnej báze, je neprimerané, aby sa výpočet nákladov zakladal na sume poistného uvedenej v ponuke dopravcu počas celého obdobia trvania Zmluvy, nehovoriac o možných legislatívnych zmenách (napr. daň z poistenia a pod.). Ak nebudú do výpočtu zmenených fixných nákladov vstupovať skutočné náklady dopravcu, uchádzači budú nútení umelo navyšovať svoje ponuky, čo je v rozpore so základným princípom verejného obstarávania.

Návrh žiadateľa na vybavenie žiadosti o nápravu

Žiadame upraviť prísl. znenie Zmluvy tak, aby sa zohľadňovali a uznávali skutočné náklady dopravcu na poistenie v skutočnej výške.

Vyjadrenie verejného obstarávateľa:

Dopravca pri predkladaní cenovej ponuky pristupuje s odbornou starostlivosťou berúc do úvahy minulý vývoj jeho nákladov. Výška nákladov na poistenie závisí aj od vôle dopravcu rokovať o cene s poisťovacími subjektami. Z hľadiska hospodárnosti Objednávateľ sleduje pri tejto nákladovej položke snahu dopravcu o dosiahnutie čo najlepšej ceny počas celého zmluvného obdobia.

V prípade, ak dôjde k zavedeniu novej povinnosti vyplývajúcej z právnych predpisov je možné vykonať úpravu ceny podľa bodu 5.4.8 Zmluvy o službách.

2.9. Zmena podielu Technických kilometrov

Podľa ods. 5.4.9 Zmluvy sa zohľadňuje zmena podielu Technických kilometrov na celkovom realizovanom dopravnom výkone v dôsledku zmien CP.

Uvedené však nezohľadňuje zmenu tohto podielu v prípade výluk, obchádzok, uzáver atď.

Nezohľadňovanie zmien podielu Technických kilometrov na celkovom realizovanom dopravnom výkone aj v dôsledku iných skutočností ako iba zmeny CP je v rozpore s princípom hospodárnosti a efektívnosti vyjadrenými v 10 ods. 2 ZOVO, nakoľko vedie k neprimeranému navyšovaniu cien ponúk.

Návrh žiadateľa na vybavenie žiadosti o nápravu

Žiadame upraviť prísl. znenie Zmluvy tak, aby sa zohľadňovali a uznávali zmeny podielu Technických kilometrov z akýchkoľvek dôvodov nezávislých výlučne od Dopravcu.

Vyjadrenie verejného obstarávateľa:

Bod 5.4.9 Zmluvy zohľadňuje prípad zmeny podielu Technických kilometrov na celkovom realizovanom dopravnom výkone pri zabezpečení Služby, tzn. vrátane odsúhlasených výluk, obchádzok a uzávierok (v nadväznosti na zmeny CP, ku ktorým dochádza z daného dôvodu). Dopravca naceňuje ponuku s ohľadom na stanovené cestovné poriadky, ktoré sú prílohou Zmluvy o službách v rámci súťažných podkladov, tzn. že pri vynaložení odbornej starostlivosti zohľadňuje aj nevyhnutný objem Technických kilometrov. Práve rozsah Technických kilometrov, súvisiaci najmä s know-how daného dopravcu v oblasti technológie VOD, predstavuje oblasť súťaženia dopravcov o poskytnutie čo najlepšej ceny, čím Objednávateľ sleduje hospodárnosť využívania verejných prostriedkov.

2.10. Banková záruka

V súlade s ods. 10.3 Dopravca odovzdal Objednávateľovi v rámci súčinnosti pri uzatvorení tejto Zmluvy bankovú záruku na zabezpečenie plnenia Zmluvy vo výške 750 000 EUR.

Podľa aktuálneho znenia Zmluvy tak nastane situácia, kedy KSK vyzve úspešného uchádzača na uzatvorenie Zmluvy do 10 dní odo dňa doručenia výzvy, pričom v rámci tejto lehoty bude úspešný uchádzač povinný predložiť bankovú záruku na sumu 750 000 EUR.

Vzhľadom k výške záruky nie je možné zabezpečiť jej vydanie prísl. finančnou inštitúciou v tak krátkom čase.

Osobitne to platí najmä v prípade spoločností, kde vydávanie záruk podlieha predchádzajúcemu schvaľovaniu zahraničnými akcionármi.

Uvedená požiadavka tak aktuálne vyžaduje, aby uchádzači žiadali o vydanie tejto záruky pred tým, než bude známy výsledok verejného obstarávania, aby efektívne boli schopní splniť podmienku predloženia bankovej záruky v rámci súčinnosti na podpis Zmluvy. S vydávaním záruk sú samozrejme spojené náklady, ktorých vynaloženie nie je efektívne pokiaľ nedôjde k výzve na uzavretie Zmluvy a teda neprimerané.

Návrh žiadateľa na vybavenie žiadosti o nápravu

Žiadame upraviť povinnosť predložiť bankovú záruku v Zmluve najneskôr do 30 pracovných dní odo dňa podpisu Zmluvy, alebo alternatívne, upraviť predloženie bankovej záruky ako odkladaciu podmienku v Zmluve.

Vyjadrenie verejného obstarávateľa:

Verejný obstarávateľ v bode 2.10. žiadosti o nápravu vyhovuje a pristupuje k úprave bodu 10.3. Zmluvy o službách. Bod 10.3 Zmluvy o službách znie:

10.3 Dopravca poskytne Objednávateľovi bankovú záruku na zabezpečenie plnenia Zmluvy vo výške 750 000 EUR (sedemstopäťdesiat tisíc eur) (ďalej ako „banková záruka“). Banková záruka bude predložená v lehote do 30 pracovných dní odo dňa podpisu Zmluvy.

Vzhľadom na vyššie uvedené sa v Článku 9 v bode 9.1 Zmluvy o službách dopĺňa posledný odsek v nasledovnom znení:

ak Dopravca poruší povinnosť, ktorá pre neho vyplýva z bodu 10.3. Zmluvy, je Objednávateľ oprávnený uložiť zmluvnú pokutu vo výške 30 000 EUR (tridsať tisíc eur) za prvý deň omeškania so splnením povinnosti a následne za každý aj začatý kalendárny mesiac omeškania so splnením povinnosti.

Verejný obstarávateľ má za to, že uvedenou zmenou nedochádza k zavádzaniu novej povinnosti, ale upravuje sa len spôsob uplatnenia už stanovenej povinnosti (t.j. doplnenie lehoty na predloženie bankovej záruky), nejde teda o podstatnú zmenu súťažných podkladov a nie je potrebné predlžovať lehotu na predkladanie ponúk.

2.11. Režim DPH

V Zmluva absentuje úprava režimu DPH pri jednotlivých plneniach.

Návrh žiadateľa na vybavenie žiadosti o nápravu

Pre zamedzenie pochybností žiadame doplniť do Zmluvy nasledovné ustanovenie:

Pokiaľ plnenie Dopravcu podľa Zmluvy nepodlieha DPH, platby Objednávateľa, najmä Záloha na Preukázanú stratu a Doplatok, budú bez DPH. Ak plnenie Dopravcu podľa Zmluvy bude podliehať DPH, platba za takéto plnenie Dopravcu bude Objednávateľom Dopravcovi navýšená o zodpovedajúcu sumu DPH.

Vyjadrenie verejného obstarávateľa:

Nakoľko všetky uvedené nákladové a výnosové položky sú v zmysle Zmluvy o službách a jej príloh uvádzané bez DPH, teda aj Cena služby, Mesačná úhrada a Doplatok podľa bodov 5.7.3 a 5.8 Zmluvy o službách sú zákonite bez DPH, Verejný obstarávateľ v bode 2.11. žiadosti o nápravu vyhovuje a pristupuje len k doplneniu bodu 5.13 v Článku 5 Zmluvy o službách pre prípad potenciálneho vzniku daňovej povinnosti v oblasti DPH v nasledovnom znení:

5.13 Ak by po uzatvorení tejto Zmluvy došlo k zmene legislatívy v oblasti daňovej povinnosti Dopravcu alebo Objednávateľa v súvislosti s daňou z pridanej hodnoty, ktorá v čase podpisu Zmluvy nie je známa, Objednávateľ sa zaväzuje takúto vzniknutú povinnosť upraviť Dodatkom k Zmluve.

Verejný obstarávateľ má za to, že uvedenou zmenou nedochádza k zavádzaniu novej povinnosti, ide len o potvrdenie stanoveného režimu DPH a doplnenie ustanovenia pre potenciálny prípad legislatívnych zmien v oblasti DPH v budúcnosti. Nejedná sa teda o podstatnú zmenu súťažných podkladov a nie je potrebné predlžovať lehotu na predkladanie ponúk.

3. Podmienky uvedené v prílohe č. 7

3.1. Chybný údaj v tabuľke

V prílohe č. 7, bunka H8 je uvedené €/rok, hoci v príslušnom riadku je uvedené Priemerná mesačná mzda zamestnanca v hospodárstve SR zverejnená Štatistickým úradom SR (pM0).

Návrh žiadateľa na vybavenie žiadosti o nápravu

Žiadame o opravu prísl. tabuľky a odstránenie rozporu (predpokladáme, že sa jedná o omyl a správne má byť uvedené €/mesiac).

Vyjadrenie verejného obstarávateľa:

Áno, ide o chybný údaj uvedených jednotiek. Verejný obstarávateľ v bode 3.1. žiadosti o nápravu vyhovuje a pristupuje k úprave prílohy č. 7 Zmluvy o službách (platí pre obe časti Ponuky dopravcu: KSK Východ, KSK Západ). Na riadku 8 v stĺpci H sa údaj „€/rok“ opravuje na „€/mes.“. Taktiež v r. 7 v stĺpci H sa údaj „€/l bez DPH“ opravuje na „€/l s DPH“. Ide o údaje poskytované Štatistickým úradom SR v uvedenom formáte a jednotkách, ktoré sú takto definované.

Verejný obstarávateľ má za to, že uvedenou zmenou nedochádza k podstatnej zmene súťažných podkladov (ide v skutočnosti len o chybu v písaní) a nie je potrebné predlžovať lehotu na predkladanie ponúk.

3.2. Náklady na časť priamej mzdy

V poznámkach pre vyplnenie ponuky sa uvádzajú jednotkové náklady za časť ceny priame mzdy Mvodič0 pre kategórie vozidiel L, Ma S nesmú byť nižšie ako 0,40 €/km.

Podľa nášho prepočtu uvedená suma nedosahuje ani minimálnu mzdu v tarifnom stupni pre profesiu vodič autobusu. Napriek tomu je v riadku 8 tejto tabuľky uvedené "Priemerná mesačná mzda zamestnanca v hospodárstve SR zverejnená Štatistickým úradom SR (pM0)".

Takto nadefinované podmienky umožňujú predkladanie špekulatívnych ponúk (pre účely súťaže postačuje uviesť minimálne jednotkové náklady za časť ceny priame mzdy v sume 0,40 €/km).

Návrh žiadateľa na vybavenie žiadosti o nápravu

Žiadame o navýšenie jednotkového nákladu za časť ceny priame mzdy na sumu skutočne zodpovedajúcu priemernej mesačnej mzde zamestnanca v hospodárstve v danom regióne.

Vyjadrenie verejného obstarávateľa:

Uvedená hodnota predstavuje minimálnu úroveň, pod ktorú nesmie jednotkový náklad klesnúť, čo zabraňuje špekulatívnym ponukám uchádzačov. Podľa názoru Objednávateľa nie je nevyhnutné stanoviť vyššiu hodnotu a stanovená hranica dostatočne bráni predloženiu dumpingovej ponukovej ceny a nebráni väčšej snahe o hospodárnosť dopravcu.

Zároveň platí, že Dopravca je povinný podľa bodu 2.2 písm. b) Zmluvy o službách „poskytovať Službu s odbornou starostlivosťou a v súlade s touto Zmluvou a všetkými jej prílohami, ako aj v súlade so všeobecne záväznými právnymi predpismi SR a EÚ“, a teda dodržiavať predpisy aj v oblasti pracovného práva a odmeňovania zamestnancov.

Prepočet minimálnej hodnoty nákladov na priame mzdy na 1 km bol vykonaný na základe poznatkov Objednávateľa zo zúčtovaní dopravcov, ale pre štandardný ročný dopravný výkon, t.j. podľa Prílohy č. 2 Zmluvy, t.z. bez obmedzení rozsahu služieb, ktoré boli uplatnené kvôli pandémie.

3.3. Náklady za prácu nadčas

V ods. 4.1.2 (riadok 12 hárku Charakteristika nákladov) sú z mzdových zvýhodnení a náhrad mzdy vylúčené zvýhodnenia za prácu nadčas.

Uvedená špecifikácia je neopodstatnená, najmä vzhľadom k aktuálnej globálnej absencii dostatočného počtu vodičov. Dnes je takmer pravidlom, že vodiči autobusov vyčerpajú možný ročný objem práce nadčas (podľa zákonníka práce), pričom pre veľkú časť vodičov predstavujú nadčasy možnosť dosiahnuť primerané ohodnotenie.

Ak budú z mzdových zvýhodnení a náhrad mzdy vylúčené zvýhodnenia za prácu nadčas, dopravca bude nútený:

zamestnať viac vodičov, ako je nevyhnutné na zabezpečenie služieb podľa zmluvy pri primeranom využívaní nadčasov a

navýšiť základnú zložku mzdy tak, aby priemerná mzda vodiča bez mzdových zvýhodnení za prácu nadčas dosahovala aspoň mzdové ohodnotenie vodičov na aktuálnom trhu, ktoré však zahŕňa aj toto mzdové zvýhodnenie, čo by znamenalo navýšenie týchto príslušných jednotkových nákladov vstupujúcich do výslednej ceny, čo je opätovne v rozpore s princípom hospodárnosti a efektívnosti vyjadrenými v 10 ods. 2 ZOVO.

Návrh žiadateľa na vybavenie žiadosti o nápravu

Rozumieme, že pre verejného obstarávateľa je dôležitá predvídateľnosť a vopred presne špecifikovaný rozsah jednotkových nákladov vstupujúcich do výslednej ceny, preto žiadame o zahrnutie mzdových zvýhodnení za prácu nadčas v rozsahu maximálne 10 % pracovného fondu vodiča za rok do oprávnených nákladov dopravcu.

Vyjadrenie verejného obstarávateľa:

Požiadavka dopravcu na zahrnutie nákladov za prácu nadčas je neakceptovateľná. Je výhradne na manažmente dopravcu, akým spôsobom optimalizuje zadelenie vodičov do turnusov, ide o jeho know-how a predmet konkurenčného boja. Rozsah nadčasov môže dopravca ľubovoľne meniť a optimalizovať tak svoje mzdové náklady a ovplyvňovať vlastnú mzdovú politiku.

Akákoľvek zmena v rozsahu hodín nadčasov v priebehu platnosti Zmluvy má vplyv na objektivnosť pri porovnávaní ponúk v rámci verejného obstarávania a zároveň eliminuje možné manipulácie celkovej ceny zo strany Dopravcu počas plnenia Zmluvy.

Vzhľadom na vyššie uvedené posúdenie verejný obstarávateľ:

- Žiadosti podľa § 165 ods. 3 písm. a) ZVO z časti vyhovuje (vid' vyššie uvedené vyjadrenia verejného obstarávateľa, v ktorých vyhovel záujemcovi), a vybavením tejto Žiadosti upravuje predmetné dokumenty v deklarovanom znení. Upravené dokumenty v znení vyššie deklarovaných zmien pre účely ich použitia uverejní vo svojom profile do 2 pracovných dní odo dňa zverejnenia tejto Žiadosti,
- v ostatných častiach Žiadost' podľa § 165 ods. 3 písm. b) ZVO zamietá.

osoba poverená realizovaním VO

(elektronicky podpísané)