

M e s t s k á č a s ť B r a t i s l a v a - N o v é M e s t o

Materiál na rokovanie

miestnej rady

dátum 10.11.2020

A/ Návrh na zrušenie:

- časti **B.** uznesenia miestneho zastupiteľstva mestskej časti Bratislava-Nové Mesto č. 22/07 z 20.04.2010 a
- uznesenia miestneho zastupiteľstva mestskej časti Bratislava-Nové Mesto č. 02/27 zo dňa 17.02.2015

B/ Návrh na schválenie podmienok pre vypracovanie zmlúv o dielo, ktoré je potrebné zapracovať do všetkých zmlúv o dielo na dodávku stavebných prác

Predkladateľ:

JUDr. Ing. Lubomír Baník
Prednosta

Materiál obsahuje:

1. Návrh uznesenia
2. Dôvodová správa
3. Prílohy:
 - 01 - uznesenie MZ č. 22/07 z 20.04.2010
 - 02 – uznesenie MZ č. 02/27 zo dňa 17.02.2015

Zodpovedný

Mgr. Marianna Moravcová
Tomčíková
vedúca oddelenia PPČESČaSP

Spracovateľ:

Mgr. Marianna Moravcová
Tomčíková
vedúca oddelenia PPČESČaSP

Na rokovanie prizvať:

Zodpovedného, spracovateľa

N á v r h u z n e s e n i a

miestna rada

odporúča

Miestnemu zastupiteľstvu mestskej časti Bratislava-Nové Mesto

A/ zrušiť

- časť B. uznesenia miestneho zastupiteľstva mestskej časti Bratislava-Nové Mesto č. 22/07 z 20.04.2010 a
- uznesenia miestneho zastupiteľstva mestskej časti Bratislava-Nové Mesto č. 02/27 zo dňa 17.02.2015

B/ schváliť

Podmienky pre vypracovanie zmlúv o dielo, ktoré je potrebné zapracovať do všetkých zmlúv o dielo na dodávku stavebných prác v nasledovnom znení:

„V prípade, ak zhotoviteľ v priebehu lehoty dohodnutej v Zmluve vadu neodstráni, alebo ak obratom neodstráni havarijný stav, ktorého dôsledkom môže dôjsť k poškodeniu majetku objednávateľa /mestskej časti Bratislava-Nové Mesto/, má objednávateľ právo vadu odstrániť pomocou iného dodávateľa. Náklady na takéto odstránenie vady znáša zhotoviteľ a čiastka použitá na zabezpečenie odstránenia vady bude objednávateľom použitá:

- a) buď z finančnej zábezpeky zloženej zo strany zhotoviteľa na *osobitne* zriadený samostatný účet objednávateľa (bezüročne), za účelom prijímania finančných zábezpek, ak si zhotoviteľ vyberie túto možnosť, resp.
- b) v prípade, ak zhotoviteľ poskytne namiesto finančnej zábezpeky bankovú záruku, tak z tejto poskytnutej bankovej záruky.

Finančná zábezpeka

Zmluvné strany sa dohodli, že zhotoviteľ je v lehote 5 dní odo dňa účinnosti Zmluvy povinný zložiť finančnú zábezpeku na uvedený účet objednávateľa s uvedením variabilného symbolu – čísla uzatvorenej Zmluvy (zložením sa rozumie deň pripísania príslušnej sumy na účet objednávateľa), a to vo výške 5 % celkovej ceny za dielo dojednanej v Zmluve vrátane DPH, pričom finančná zábezpeka bude zhotoviteľom poskytnutá počas celej doby trvania tejto Zmluvy a na dobu xxx mesiacov odo dňa prevzatia diela objednávateľom (podpísania protokolu o prevzatí diela) za účelom zabezpečenia prípadných akýchkoľvek väd, chýb, prípadne nedorobkov diela (ďalej v texte aj ako „vady diela“), ako aj na úhradu prípadných náhrad škôd, zmluvných pokút a pod. v zmysle Zmluvy. Podkladom pre použitie finančnej zábezpeky zo strany objednávateľa bude najmä:

- písomné uplatnenie nákladov na odstránenie väd objednávateľom v prípade, že zhotoviteľ vady neodstráni dojednaným spôsobom a v dojednanej lehote,
- doklad o odoslaní písomného uplatnenia nákladov z väd diela – t.j. podací lístok potvrdený poštou o odoslaní zásielky objednávateľom na adresu sídla/miesta podnikania zhotoviteľa uvedenú v záhlaví Zmluvy,
- ak vadu odstránila objednávateľovi tretia osoba, faktúry vystavené touto treťou osobou objednávateľovi,
- písomné oznámenie o uplatnení škody, resp. zmluvnej pokuty v zmysle Zmluvy, resp. inej sankcie.

Objednávateľ je oprávnený použiť zloženú finančnú zábezpeku aj na úhradu zmluvných pokút, náhrady prípadných vzniknutých škôd, ako aj škôd voči tretím osobám, resp. aj na úhradu zmluvných pokút v súvislosti s nedodržaním stanovených termínov zo strany zhotoviteľa, prípadne nezrealizovaním udržiavacích prác vôbec, resp. len čiastočne, t.j. všetkých povinností v zmysle Zmluvy.

Finančná zábezpeka

Finančnú zábezpeku v zmysle Zmluvy je možné nahradiť neodvolateľnou bankovou zárukou /písomným vyhlásením banky v záručnej listine/ v zmysle ust. § 313 a nasl. Zákona č. 519/1991 Zb. Obchodného zákonníka; pričom ustanovenia o finančnej zábezpeke sa použijú na bankovú záruku primerane. Zhotoviteľ je oprávnený na účely nahradenia finančnej zábezpeky pre účely krytia nárokov objednávateľa voči zhotoviteľovi podľa Zmluvy zriadiť bankovú záruku /doručiť písomné vyhlásenie banky – záručnú listinu/ vo výške finančnej zábezpeky, ktorú nahrádza, a ktorá bude vyhovovať nižšie stanoveným požiadavkám (ďalej aj ako „Banková záruka“). Z Bankovej záruky musí vyplývať záväzok banky, ktorá vystavila Bankovú záruku, že na prvé písomné požiadanie / výzvu/ objednávateľa, ako veriteľa, uvoľní v prospech bankového účtu objednávateľa uvedeného v záhlaví tejto zmluvy, akúkoľvek čiastku, ktorú Objednávateľ prehlási za splatnú podľa alebo na základe tejto Zmluvy, najviac však do výšky Bankovej záruky. Banková záruka musí byť poskytnutá /platná a vymáhateľná/ počas celej doby trvania Zmluvy a na dobu xxx mesiacov odo dňa prevzatia diela objednávateľom (podpísania protokolu o prevzatí diela). Objednávateľ je oprávnený čerpať Bankovú záruku na akúkoľvek splatnú čiastku, ktorá objednávateľovi vznikne zo Zmluvy alebo v súvislosti s ňou (vrátane čiastok splatných z dôvodu porušenia, resp. nedodržania Zmluvy zo strany zhotoviteľa). V prípade čerpania Bankovej záruky o tom objednávateľ zhotoviteľa bezodkladne informuje.“

- s pripomienkami
- bez pripomienok

Dôvodová správa

Predmetný návrh podmienok pre vypracovanie zmlúv o dielo, ktoré je potrebné zapracovať do všetkých zmlúv o dielo na dodávku stavebných prác je predložený z dôvodu viacerých požiadaviek zo strany záujemcov v rámci verejných obstarávaní realizovaných zo strany mestskej časti.

Zároveň v spojitosti s doručenou žiadosťou o nápravu zo strany spoločnosti Skanska SK, a.s. v rámci verejného obstarávania na realizáciu novostavby MŠ Teplická, v spojitosti s poukazom na výkladové stanovisko úradu pre verejné obstarávanie k rozhodnutiu rady úradu pre verejné obstarávanie č. 18010-9000/2017, je vhodné, aby sa do zmlúv zakomponovala okrem finančnej zábezpeky, aj možnosť poskytnutia bankovej záruky.

V zmysle vyššie uvedeného rozhodnutia úrad upozorňuje verejných obstarávateľov, obstarávateľov a osoby podľa § 8 zákona o verejnom obstarávaní (ďalej ako „kontrolovaný“), že kumulácia skutočností týkajúcich sa spôsobu stanovenia podmienok zloženia tejto zábezpeky v danom prípade môže predstavovať významnú finančnú záťaž pre potenciálnych záujemcov a uchádzačov a je tak spôsobilá výrazne ovplyvniť účasť hospodárskych subjektov vo verejnom obstarávaní, a tým aj samotnú hospodársku súťaž.

Išlo o kumuláciu nasledovných skutočností:

- a. nezáväznosti uplatnenia inštitútu zmluvnej zábezpeky zo strany kontrolovaného (kontrolovaný môže, t. j. nemusí vyžadovať zloženie zábezpeky, pričom v zmluve ani neboli ustanovené podmienky, za splnenia ktorých je kontrolovaný oprávnený zloženie zábezpeky vyžadovať),
- b. spôsobu zloženia zábezpeky (výlučne iba na účet kontrolovaného, bez možnosti akceptovania napr. bankovej záruky),
- c. požadovanej výšky zábezpeky (v danom prípade 30 % zmluvnej ceny, t. j. 285 480 eur s DPH),
- d. lehoty určenej na zloženie zábezpeky na účet kontrolovaného (do 10 dní do dňa nadobudnutia účinnosti tejto zmluvy),
- e. neprimeranej dĺžky zadržiavania zábezpeky [zábezpeka bude zložená na účet kontrolovaného do dňa uplynutia záručnej doby podľa tejto zmluvy a musí byť udržiavaná v plnej výške 30 % zmluvnej ceny počas celej doby zloženia, t. j. počas 150 dní (dodacia lehota) + 2 roky (záručná doba)].

V tejto súvislosti rada tiež poukázala na to, že v zmysle zmluvných podmienok bolo použitie zábezpeky možné len po vzájomnej dohode kontrolovaného a dodávateľa. Do úvahy teda prichádza situácia, kedy úspešný uchádzač síce zloží kontrolovanému na účet zábezpeku v požadovanej výške, avšak prakticky kontrolovanému nemusí byť poskytnutá súčinnosť jednoducho tým, že úspešný uchádzač nedospeje k vzájomnej dohode s kontrolovaným o uplatnení si určitej čiastky zo zloženej zábezpeky.

Na základe kumulácie všetkých vyššie uvedených skutočností, ktoré samé o sebe nemusia predstavovať porušenia zákona o verejnom obstarávaní, mala rada úradu v uvedenom rozhodnutí za to, že kontrolovaný stanovením zábezpeky tak, ako bolo uvedené, postupoval v rozpore s § 10 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní, a to najmä princípom nediskriminácie hospodárskych subjektov, princípom transparentnosti, ako aj princípom proporcionality. Rada úradu zároveň konštatovala, že kumulácia uvedených skutočností mohla mať vplyv na výsledok verejného obstarávania, nakoľko stanovenie zmluvnej zábezpeky vyššie uvedeným spôsobom mohlo mať za následok zúženie okruhu záujemcov, ktorí by boli schopní a ochotní zúčastniť sa daného verejného obstarávania za daných zmluvných podmienok, čím kontrolovaný ohrozil riadnu hospodársku súťaž.

V tejto súvislosti úrad uvádza, že **nemožno akceptovať také určenie zmluvnej podmienky** (teda aj zábezpeky), **ktoré by mohlo mať za následok zmarenie účelu postupov verejného obstarávania, t. j. také stanovenie zmluvnej podmienky, ktoré by mohlo v zásadnej miere odradiť záujemcov/uchádzačov od účasti vo verejnom obstarávaní, a tak nepriamo obmedziť zdravú hospodársku súťaž.**