

Vysvětlení zadávací dokumentace č. 1

„Generální zhotovitel stavby – budova Vlašského dvora v rámci projektu „Revitalizace NKP Vlašský dvůr““

Dne 6.2.2018 zahájil zadavatel **Město Kutná Hora**, IČO 00236195, se sídlem Havlíčkovo náměstí 552/1, 28401 Kutná Hora podlimitní veřejnou zakázku na stavební práce s názvem „**Generální zhotovitel stavby – budova Vlašského dvora v rámci projektu „Revitalizace NKP Vlašský dvůr“**“ zadávanou v otevřeném řízení.

Dne 16.2.2018 obdržel zadavatel prostřednictvím svého zástupce e-mailem žádost o vysvětlení zadávací dokumentace.

V žádosti dodavatel žádal o objasnění následujícího, pro přehlednost zadavatelem rozděleno na dílčí dotazy označených arabskými číslicemi:

1)

1.6. *V návaznosti na předchozí odstavec této smlouvy pak zhotovitel prohlašuje, že obsahové vymezení díla tak, jak je uvedeno v projektové dokumentaci pro provedení díla, považuje za vhodné, správné a úplné. Zhotovitel prohlašuje, že dle jeho odborného názoru lze dílo popsané v této smlouvě ve sjednaném termínu a řádně provést. Smluvní strany si výslovně sjednávají, že toto prohlášení má ve vztahu k projektové dokumentaci pro provedení díla obdobné účinky, jako přezkum pokynů objednatele zhotovitelem ve smyslu ust. § 2594 občanského zákoníku, a že za okamžik, při kterém mohl zhotovitel s vynaložením odborné péče nejpozději zjistit vady projektové dokumentace pro provedení díla, se považuje okamžik uzavření této smlouvy.*

Žádáme zadavatele, aby výše uvedené ustanovení buď vypustil, nebo upravil tak, aby bylo v souladu se zákonem o zadávání veřejných zakázek. Rozsah plnění VZ musí být stanoven zadavatelem určitě a srozumitelně tak, aby nedocházelo k pochybnostem, co je předmětem ocenění, a to poskytnutím neoceněného výkazu výměr. Výše citovaným ustanovením má zadavatel v úmyslu v rozporu se zákonem přenést na dodavatele svoji odpovědnost za správnost a úplnost zadávací dokumentace – žádáme o úpravu.

Zadavatel se domnívá, že daným ustanovením nepřenáší na dodavatele svou odpovědnost za správnost a úplnost zadávací dokumentace a ani se to jakkoliv nepokouší. Dodavatel je s ohledem na zadavatelem poskytnuté podklady povinen zpracovat svou nabídku zahrnující nabídkovou cenu ve formě ocenění přiloženého výkazu výměr. Dodavatel vystupuje jako odběrně způsobilá osoba (což také vyplývá z prokazované kvalifikace). Zadavatelem na základě provedeného hodnocení nabídek vybraný dodavatel uzavře se zadavatelem smlouvu o dílo dle ust. § 2586 a násl. občanského zákoníku. Vybraný dodavatel jakožto zhotovitel a odběrně způsobilá osoba je vynaložením odborné péče povinen zadavatele upozornit zadavatele jakožto objednatele na nevhodnou povahu věci, kterou mu objednatel k provedení díla předal nebo příkaz, který mu objednatel dal.

y č. 3 zadávací dokumentace – smlouvy o dílo.

2)

Rovněž výše uvedené se týká posledních dvou vět článku 2.2 s textem:

2.2. *Zhotovitel v rámci přípravy své nabídky obsah dokumentace pro provádění stavby s vynaložením odborné péče přezkoumal před podáním své nabídky. Zhotovitel v této souvislosti prohlašuje, že se před podáním nabídky řádně seznámil s projektovou dokumentací díla, a tu považuje za řádně zhotovenou, kompletní, zcela úplnou a proveditelnou.*

A rovněž článku 2.4:

2.4. *Provedení díla obecně zahrnuje veškeré práce, výkony a opatření, které jsou nutné nebo účelné ke zhotovení díla v úplném, soběstačném, bezchybném, funkčním a provozně jistém stavu, nebo jejichž nutnost a účelnost k řádnému provedení díla zhotovitel mohl nebo měl předvídat, a to i tehdy, pokud některá z prací, výkonů či opatření není výslovně uvedeno v oceněném výkazu výměr, který je přílohou č. 7 této smlouvy. V tomto stavu zhotovitel předá dílo jako celek, včetně veškerých příslušných technických dokladů, revizí a případných povolení pro provoz zařízení. Zhotovitel podal v zadávacím řízení uvedeném v odst. 1.3 této smlouvy nabídku na celý předmět plnění veřejné zakázky a podle toho rovněž stanovil nabídkovou cenu, do které veškerá tato plnění zahrnul.*

Tímto žádáme, aby tato ustanovení bylo rovněž uvedeno do souladu se zákonem o zadávání veřejných zakázek.

Zadavatel ve výše uvedeném odkazuje na odpověď zadavatele na žádost o vysvětlení uvedenou výše pod číslem 1). Zadavatel s ohledem na provedenou formální změnu, která nemá vliv na prodloužení lhůty pro podání nabídek, současně s touto odpovědí na žádost o vysvětlení zadávací dokumentace zveřejňuje na svém profilu opravené znění přílohy č. 3 zadávací dokumentace – smlouvy o dílo.

3)

Žádáme zadavatele o vysvětlení k článku 2.11.:

Veškeré udané standardy a zařízení specifikované v zadávací dokumentaci a jejích přílohách (zejm. přílohy č. 1 této smlouvy o dílo) se rozumí jako minimální požadavky ze strany objednatele. V případě, že se v zadávací dokumentaci a jejích přílohách nebo v dokumentaci pro provádění stavby vyskytnou různé požadavky na standard některé části nebo zařízení díla, je vždy platný „vyšší“ standard, pokud smluvními stranami nebude písemně dohodnuto něco jiného. Provedení díla ve „vyšším“ standardu ve smyslu tohoto článku se považuje za plnění díla dle této smlouvy a nemá vliv na výši ceny díla. Dílo zhotovené zhotovitelem dle této smlouvy musí odpovídat všem platným státním normám a všem předpisům platným v ČR.

Žádáme o specifikaci, co se míní těmito udanými standardy a zařízeními specifikovanými v zadávací dokumentaci a jejích přílohách.

Odstavec 2.11. smlouvy o dílo stanoví, že „veškeré udané standardy specifikované v zadávací dokumentaci a jejích přílohách (zejm. přílohy č. 1 této smlouvy o dílo) se rozumí jako minimální požadavky ze strany objednatele. V případě, že se v zadávací dokumentaci a jejích vyskytnou různé požadavky na standard (např. způsob provedení, materiál) některé části nebo zařízení díla, je vždy platný „vyšší“ standard, pokud smluvními stranami nebude písemně dohodnuto něco jiného. Provedení díla ve „vyšším“ standardu ve smyslu tohoto článku se považuje za plnění díla dle této smlouvy a nemá vliv na výši ceny díla. Dílo zhotovené zhotovitelem dle této smlouvy musí odpovídat všem platným státním normám a všem předpisům platným v ČR.

4)

- 5.10 *Zhotovitel je oprávněn zádržně nahradit bankovní zárukou (záruční listinou) za řádné provádění a dokončení díla, kterou zhotovitel objednateli předá při podpisu této smlouvy, a to ve výši ve výši **[BUDE DOPLNĚNO PŘI PODPISU SMLOUVY]**, - Kč (slovy: **[BUDE DOPLNĚNO PŘI PODPISU SMLOUVY]** korun českých), odpovídající **10 % ze sjednané ceny díla** (ceny nabídnuté zhotovitelem v krycím listu nabídky), jejímž prostřednictvím bude ve prospěch objednatele zajištěna povinnost zhotovitele provádět dílo a jeho části řádně (záruka se vztahuje i na včasné provádění jednotlivých částí díla a na včasné zahájení prací na jednotlivých částech díla) a povinnost zhotovitele dokončit dílo, povinnost k náhradě způsobené újmy, tedy bude sloužit k zajištění finančních nároků objednatele za zhotovitelem, vzniklých objednateli z důvodu porušení povinností zhotovitele a dodržení smluvních podmínek, které zhotovitel nesplnil ani po předchozí výzvě objednatele.*
- 5.11 *Bankovní záruka bude vystavena ve smyslu § 2029 zákona č. 89/2012 Sb., občanského zákoníku, na požadovanou finanční částku a na celou dobu provádění díla, do převzetí díla jako celku bez vad a nedodělků.*
- 5.12 *Bankovní záruka bude objednatel uvolněna do patnácti (15) pracovních dnů, ode dne, kdy objednatel celé dílo převezme bez vad a nedodělků, resp. k převzetí díla dojde způsobem dle čl. 16. odst. 16.12. této smlouvy, tj. podpisem protokolu o předání a převzetí díla jako celku bez vad a nedodělků.*

Rozumíme tomuto ustanovení správně tak, že bude-li zhotovitelem předána bankovní záruka za řádné provedení, tak v takovém případě nebude uplatněno zádržné dle článku 5.5.?

Zadavatel jakožto objednatel ve smlouvě o dílu zakotvuje určitou záruku za řádné provádění a dokončení díla, která může mít podobu zádržného, kdy z jednotlivých faktur je část odpovídající 10% z fakturované částky objednatel zadržena do doby splnění smlouvy sjednaných podmínek, nebo tato záruka může mít podobu bankovní záruky ve výši odpovídající 10 % z nabídkové ceny zhotovitele. Tyto dvě podoby záruky jsou zastupitelné (viz odst. 5.10 smlouvy o dílo: *zhotovitel je oprávněn zádržně nahradit bankovní zárukou (záruční listinou) za řádné provádění a dokončení díla.*

5)

V případě, že zhotovitel nepředá objednateli bankovní záruku za řádné plnění záručních podmínek do deseti (10) pracovních dnů ode dne podpisu protokolu o předání a převzetí díla jako celku bez vad a nedodělků, je povinen objednateli zaplatit smluvní pokutu ve výši 30.000,- Kč za každý započatý den prodlení až do splnění povinnosti, resp. do skončení záruční doby na dílo, nevyšší však do 10 % ceny díla vč. DPH.

Žádáme zadavatele o snížení nepřiměřeně vysoké smluvní pokuty.

Zadavatel má za to, že lhůta pro zajištění bankovní záruky v délce 10 pracovních dnů (navíc, kdy k převzetí díla je zhotovitel povinen objednatel vyzvat pět dnů předem) je dostatečnou dobou pro to, aby si zhotovitel tuto bankovní záruku opatřil a předal zadavateli jakožto objednateli. Smluvní pokuta zajišťuje případné nároky zadavatele a její výše je navíc omezena 10 % ceny díla vč. DPH.

6)

23.6 Před uplatněním plnění bankovní záruky oznámí objednatel jako oprávněný písemně zhotoviteli výši požadovaného plnění ze strany banky jako povinného a tuto výši je povinen zhotoviteli doložit.

Rozumíme tomuto ustanovení správně tak, že se tato povinnost vztahuje i na bankovní záruku za řádné provádění a dokončení díla?

Dle ust. čl. 5. odst. 5.14. se ustanovení dle čl. 23. odst. 23.2. – 23.8. smlouvy o dílo se pro bankovní záruku za řádné provádění a dokončení díla použijí přiměřeně. Objednatel před uplatněním nároku oznámí jako oprávněný písemně zhotoviteli výši požadovaného plnění ze strany banky jako povinného a tuto výši je povinen zhotoviteli doložit.

7)

23.8 Zhotovitel je povinen zajistit prodloužení či obnovení platnosti bankovní záruky, pokud její platnost v průběhu zadávací lhůty uplyne, a to nejpozději čtrnáct (14) dnů před uplynutím lhůty, na niž byla bankovní záruka vystavena.

Co se rozumí slovy „v průběhu zadávací lhůty“? Žádáme o vyjasnění.

V daném případě se jedná o chybu v psaní a namísto slovního spojení „v průběhu zadávací lhůty“ má správně být „v průběhu poskytnuté záruční doby“. Zadavatel s ohledem na provedenou formální změnu, která nemá vliv na prodloužení lhůty pro podání nabídek, současně s touto odpovědí na žádost o vysvětlení zadávacích dokumentace zveřejňuje opravení znění přílohy č. 3 zadávací dokumentace – smlouvy o dílo.

8)

Žádáme o specifikaci, které přílohy smlouvy mají být přiloženy v nabídkách dodavatelů?

Co se týče přílohy č. 6 – dle ustanovení článku 5.10. je to, zda dodavatel nahradí zádržné bankovní zárukou, jeho rozhodnutím, proto by i tato příloha měla být fakultativní.

Vybraný dodavatel, jakožto zhotovitel předá záruku za řádné provádění a dokončení díla zhotovitelem při podpisu smlouvy. (podobně jako předložení pojistné smlouvy je podmínkou pro uzavření smlouvy o dílo). V případě, že bankovní záruka nebude předána, bude objednatel provádět zádržné z každé vystavené faktury zhotovitele, jak je ve smlouvě o dílo sjednáno.

Ve vztahu k dotazu, které přílohy smlouvy o dílo mají být předloženy v nabídkách dodavatelů, si zadavatel dovoluje odkázat na čl. 8 zadávací dokumentace, kde zadavatel pro zjednodušení stanovil, že: „Text smlouvy o dílo dodavatel fyzicky do nabídky nepřikládá, pouze v nabídce písemně prohlásí, že s tímto zněním souhlasí, a to např. odkazem na poslední verzi textu smlouvy o dílo uveřejněné na profilu zadavatele. Pro tyto účely lze využít prohlášení, které je součástí krycího listu (příloha č. 4).“ Uchazečem podepsaný návrh smlouvy (vč. příloh) tedy nemusí být součástí nabídky uchazeče, postačí pouze čestné prohlášení uchazeče, že s návrhem smlouvy v posledním zveřejněném znění na profilu zadavatele souhlasí.

Výše uvedená vysvětlení a navazující provedená úprava zadávací dokumentace není takové povahy, aby vyžadovalo prodloužení lhůty pro podání nabídek. Zadavatel proto neprodlužuje lhůtu pro podání nabídek.

V Praze dne 20.2.2018

.....
Město Kutná Hora
JUDr. Jindřich Vítek, Ph.D., advokát
Advokátní kanceláře
ERHARTOVÁ VÍTEK & PARTNERS
zmocněná osoba zadavatele