

Č. j.: ORM/540/24/Vaj

Vyřizuje: Jana Valečková
Telefon: 376 347 255
E-mail: javaleckova@mukt.cz

*Všem účastníkům zadávacího
řízení, kteří si vyzvedli nebo
vyzvednou zadávací dokumentaci*

Datum: 20.02.2024

*prostřednictvím el. nástroje E-ZAK***Vysvětlení zadávací dokumentace č. 7 – nadlimitní veřejná zakázka na stavební práce dle zákona č. 134/2016 Sb., otevřené řízení****„KLATOVY – RETENČNÍ NÁDRŽE PŘED ČOV“****Znění dotazu č. 11 z 19.02.2024:**

1) Dodavatel žádá zadavatele o objasnění odst. 4.5 smlouvy o dílo, neboť toto ujednání obsahuje neomezenou, bezdůvodnou výpověď objednatele ze smlouvy o dílo, a to s okamžitou účinností. Je si objednatel vědom, že se bude jednat o bezdůvodné ukončení smlouvy na plnění veřejné zakázky? Na její provedení má zhotovitel nárok, tedy pokud neporuší smlouvu takovým způsobem, který by umožnil objednateli odstoupit od smlouvy. Výpověď ze smlouvy má být nástroj pro jiné typy smluv, v podstatě s opakovaným plněním, nikoli jednorázovým, jakým je provedení díla a to díla v rámci plnění veřejné zakázky. Zadavatel koncipovat smluvní podmínku v podstatě jako obcházení zákona o zadávání veřejných zakázek. Zákon zná jasně dané důvody pro ukončení zadávacího řízení, přičemž zadávací řízení nelze ukončit z libovolného důvodu, naopak jen z důvodů přesně daných. Zadavatel se tak snaží smluvní podmínky nastavit tak, aby zákon mohl obejít a v případě vítězství pro něj "nepohodlným" vítězem může smlouvu ukončit výpovědí. Takové ujednání se nejeví jako férové, přiměřené a obcházející zákon o zadávání veřejných zakázek. Pokud zhotovitel splnit veškeré podmínky zákona, má nárok na provedení dané zakázky. Žádáme tak o nápravu a vypuštění bezdůvodné výpovědi smlouvy.

2) Objasní zadavatel jím koncipované ustanovení odst. 8.10.3 písm. a) smlouvy o dílo - obsahuje vady, na které je objednatel povinen upozornit. O jaké vady, jakého typu se má jednat, že na ně musí zadavatel upozornit. Ustanovení se jeví jako netransparentní.

3) Dodavatel žádá zadavatele o objasnění odst. 8.10.5 smlouvy o dílo, tedy z jakého důvodu je vypuštěna zákonná povinnost k převzetí díla? Po zadavateli požadujeme objasnění uvedeného ustanovení smlouvy, ve kterém je uvedeno oprávnění, nikoli povinnost objednatele k převzetí díla vykazujícím při jeho předání drobné vady či nedodělky. Dodavatel si je samozřejmě vědom dispozitivnosti ustanovení § 2628 OZ, nicméně zákonodárce měl velmi dobré důvody při zakotvení povinnosti objednatele k převzetí díla i v případě, že dílo vykazuje drobné vady či nedodělky, které nebrání užívání díla. Zadavatel není krácen na svých právech, neboť může dílo užívat, přičemž dodavatel je pod hrozbou sankcí vystaven povinnosti vady či nedodělky odstranit. Stavební dílo je komplexní a složité dílo, u kterého je velmi komplikované a téměř nemožné, aby bylo provedení absolutně bez vad. Proto uvedená a zákonem aprobovaná povinnost na straně objednatele k převzetí díla i v případě výskytu drobných vad či nedodělků. Upraví tak zadavatel napadená ustanovení tím způsobem, aby byla zakotvena povinnost objednatele k převzetí díla s drobnými vadami či nedodělků, respektive připuštěna zákonná úprava § 2628 OZ?

4) Vysvětlí zadavatel odst. 9.11 smlouvy o dílo, tedy zda umožní záměnu bankovní záruky za pojištění záruky? Je možné požadovanou bankovní záruku nahradit pojistným certifikátem, pojištěním záruky, jak ostatně umožňuje i zákon o zadávání veřejných zakázek v případě předložení jistoty za nabídku. Dodavatel je přesvědčen, že v případě, kdy zákonodárce uznal za rovnocenný doklad o jistění zadavatele v podobě bankovní záruky či pojištění záruky v rámci zadávacího řízení, není objektivně důvodné tuto alternativu vyloučit v rámci samotné realizace. Dodavatel tak žádá zadavatele o zvážení a následnou úpravu smluvních podmínek v tom smyslu, aby bylo dodavatelům, respektive vítězi zadávacího řízení při realizaci zakázky umožněno zaměnit bankovní záruku za pojištění záruky.

Odpověď k dotazu č. 11:

1) Výpověď sjednaná v bodě č. 4.5 smlouvy o dílo jako soukromoprávní institut nelze zaměňovat s instituty upravenými ve veřejnoprávních právních předpisech (např. ZZVZ). K uvedenému ustanovení smlouvy tak musí účastník přihlídnout při tvorbě nabídky, stejně tak jako k ostatním ustanovením návrhu SoD.

2) Pokud dílo obsahuje vady, kvůli kterým objednatel odmítne převzetí, je na tyto konkrétní vady samozřejmě povinen zhotovitele upozornit. Jak je uvedeno v bodě č. 8.10.2 smlouvy o dílo, objednatel je povinen k písemné výzvě zhotovitele v uvedené lhůtě řádně dokončené dílo převzít. Řádným dokončením díla je provedení kompletního díla bez vad a nedodělků (ověřuje se na místě provedení díla a součástí prohlídky je i prověření funkčnosti díla) a předání tam uvedených dokumentů. V případě, že zhotovitel s posouzením objednatele nebude souhlasit, další postup se řídí příslušnými ustanoveními SoD (přizvání znalce atd.).

3) Zadavatel trvá na znění bodu č. 8.10.5 smlouvy o dílo. Úmyslem zadavatele není samozřejmě nijak poškozovat zhotovitele, nicméně vzhledem ke zkušenostem zadavatele bude postupováno v souladu s ustanoveními smlouvy o dílo v jejich vzájemných vztazích a vazbách. Zadavatel nemá v úmyslu vyhybat se převzetí díla, i proto je zde uvedené ustanovení smlouvy přímo takto uvedeno.

4) Zadavatel trvá na požadavku předložení bankovních záruk a neumožňuje jejich nahrazení pojištěním bankovní záruky. Pojištění záruky je odlišným institutem od bankovní záruky, neboť pojištění je subsidiárním posílením zajišťovacího institutu, zatímco bankovní záruka představuje samotný zajišťovací institut. Bankovní záruka je pro věřitele instrumentem vyšší právní jistoty, neboť ručitelem je zde přímo banka, která záruku vydala.

Závěr:

Vysvětlením zadávací dokumentace nedochází ke změně zadávacích podmínek, **lhůta pro podání nabídek zůstává beze změn, tedy do 01.03.2024, 10:00 h.** Toto vysvětlení je uveřejněno na profilu zadavatele [Veřejné zakázky - E-ZAK Klatovy \(mesto-klatovy.cz\)](https://www.mesto-klatovy.cz) v detailu uvedené zakázky.

Tímto se Vám omlouváme za vzniklé komplikace.

S pozdravem

Ing. Daniela Pleskotová
vedoucí odboru rozvoje města
kontaktní osoba zadavatele pro VZ