

Vysvětlení zadávací dokumentace - odpověď na dotaz účastníka s poř. č. 6

ZADAVATEL:

Město Trutnov

Slovanské nám. 165, 541 01 Trutnov

IČ: 00278360

Zastoupený: Ing. arch. Milan Rosa, starosta města

V Rychnově nad Kněžnou dne viz elektronický podpis

Vážení,

v zastoupení zadavatele veřejné zakázky na stavební práce zadávané v otevřeném nadlimitním řízení dle § 56 zákona č. 134/2016 Sb., o zadávání veřejných zakázek, ve znění pozdějších předpisů (dále jen „zákon“) s názvem „**Rozšíření domova pro seniory na p. č. 2656/3 a 2634, k. ú. Trutnov, ul. R. Frimla č. p. 936, Trutnov**“, zahájené dne 27. srpna 2024 odesláním Oznámení o zahájení zadávacího řízení do Věstníku veřejných zakázek a zároveň do Úředního věstníku EU, evidenční číslo zakázky ve Věstníku veřejných zakázek: Z2024-041632, poskytujeme odpověď na žádost o vysvětlení účastníka:

Dotaz č. 1

Článek 9.1 SOD

Dle článku je dílo považováno za dokončené, je-li stavebně dokončeno řádně tak, že nevykazuje žádné faktické vady bránící jeho užívání.

Dle ustanovení § 2628 občanského zákoníku má objednatel povinnost převzít dílo s drobnými vadami a nedodělky, které osamocené ani ve svém souhrnu nebrání užívání díla. Ustanovení § 2628 občanského zákoníku nebylo smlouvou vyloučeno. Podle textu smlouvy nesmí dílo vykazovat žádné faktické vady. Žádáme upravit text smlouvy ve smyslu zákona, tj. že dílo může být předáno s drobnými vadami a nedodělky.

Odpověď:

Článek 9.1. Smlouvy o dílo skutečně uvádí, že „*Dílo je považováno za dokončené, je-li stavebně dokončeno řádně tak, že nevykazuje žádné **faktické vady bránící jeho užívání**.*“, avšak nevyklučuje ustanovení § 2628 občanského zákoníku, jak je uvedeno v dotaze č. 1, což je stvrzeno také v ustanovení odst. 17.3 SOD, kde je uvedeno že: „*Strany se dohodly, že se tato smlouva o dílo a vztahy z ní vyplývající řídí ustanoveními zákona č. 89/2012 Sb., občanský zákoník, ve znění pozdějších předpisů.*“.

V dotaze je dále uvedeno, že dle textu smlouvy nesmí dílo vykazovat žádné faktické vady. Zadavatel k tomu uvádí, že dílo nesmí vykazovat faktické vady **bránící jeho užívání**, čímž jsou zásadní vady, nikoliv vady drobné nebránící užívání díla. Ustanovení § 2628 občanského zákoníku uvádí, že: „*objednatel nemá právo odmítnout převzetí stavby pro ojedinělé drobné vady, které samy o sobě ani ve spojení s jinými nebrání užívání stavby funkčně nebo esteticky, ani její užívání podstatným způsobem neomezuji.*“ Z ustanovení § 2628 občanského zákoníku jednoznačně vyplývá, že drobnými vadami jsou ty vady, **které nebrání užívání stavby**.

Na základě výše uvedeného, nebude zadavatel upravovat znění odst. 9.1. Smlouvy o dílo a zadavatel tímto trvá na smlouvě o dílo, kterou poskytl jako součást zadávací dokumentace. Konkrétní skutečnosti při převzetí díla budou řešeny při realizaci stavby a v případě drobných vad a nedodělků, které nebrání řádnému užívání díla, objednatel dílo převezme, přičemž se stanoví v předávacím protokole výčet těchto drobných vad a nedodělků a lhůta pro jejich odstranění.

Dotaz č. 2**Článek 6.9 SOD**

Pokud zhotovitel nesplní některou svou povinnost sjednanou v této smlouvě a objednatel v důsledku tohoto nesplní podmínky poskytovatele dotace a nebude tak oprávněn čerpat dotaci na spolufinancování díla nebo jeho části nebo bude povinen vrátit dotaci nebo její část, je zhotovitel povinen uhradit objednateli smluvní pokutu ve výši takto nedočerpané, popř. vrácené dotace.

Žádáme o odstranění daných článků smlouvy. Zhotovitel nemůže přebírat odpovědnost za udělení nebo neudělení dotace. Dotace není nárokový titul. Není ani zřejmé, jak by se porušení povinností zhotovitele ve vztahu k nepřidělení dotace prokazovalo. Navrhujeme úplné odstranění, případně úpravu pouze na případ, kdy porušením povinností zhotovitele dojde k nutnosti vrátit část již přidělené dotace.

Odpověď:

Ujednáním obsaženým v čl. 6.9 návrhu smlouvy o dílo zadavatel/objednatel pouze deklaruje zákonnou povinnost zhotovitele nahradit objednateli škodu (smluvní pokutu), která by vznikla v případě, že by objednateli nebyla dotace proplacena z důvodu pochybení na straně zhotovitele. Přestože hrozba takto vysoké škody může mít odrazující účinek, představuje tato podmínka legitimní požadavek, který je navíc toliko odrazem zákonných nároků objednatele. Objednatel touto smluvní podmínkou nepřekračuje rámec toho, co lze běžně v obchodních vztazích tohoto typu očekávat pro případ, že dotace nebude poskytnuta v důsledku pochybení na straně zhotovitele.

Je na každém účastníkovi (potenciálním dodavateli), aby si vyhodnotil, zda podstoupí riziko vyplývající ze zákonné odpovědnosti za škodu, na kterou objednatel pouze výslovně poukazuje v čl. 6.9 návrhu smlouvy o dílo. Tímto však není omezena hospodářská soutěž a konkurenční prostředí mezi účastníky (potencionálními dodavateli), neboť se o veřejnou zakázku mohou ucházet všichni účastníci, kteří jsou objektivně způsobilí ji splnit. Ujednání čl. 6.9 návrhu smlouvy o dílo proto není ani skrytě diskriminační. Zadavatel nebude měnit text návrhu smlouvy o dílo a trvá si na jejím ujednání v daném znění.

Dotaz č. 3**Článek 5.10 SOD**

Objednatel vyžaduje řádné a včasné plnění finančních závazků vůči všem účastníkům dodavatelského řetězce podílejícím se na plnění předmětu dle této smlouvy, a to v souladu se zásadami SOVZ. Zhotovitel je povinen uhradit svému poddodavateli, smluvnímu partnerovi (např. ve sdružení) apod. za práce/dodávky/služby (části prací/dodávek/služeb), které byly řádně provedeny (byly provedeny a k jejich kvalitě nemá objednatel / TDS výhrady, p opř. pouze výhrady drobné, které nebránily tomu, aby za tyto práce/služby objednatel zhotoviteli již zaplatil), a to bez zbytečného odkladu od obdržení platby za tyto stejné práce od objednatele. Stejným způsobem zaváže zhotovitel k platbám i své poddodavatele a další smluvní partnery, aby došlo ke včasnému plnění finančních závazků v celém dodavatelském řetězci. Pokud objednatel obdrží podnět na neplnění tohoto bodu od člena dodavatelského řetězce, je zhotovitel povinen zjednat neprodleně nápravu a pokud dle mínění zhotovitele nedošlo k porušení tohoto ustanovení, tyto skutečnosti objednateli hodnověrně doložit. Jestliže zhotovitel nezjedná nápravu, může objednatel zhotoviteli pozastavit do doby dořešení tohoto problému další platby, nebo od něho požadovat uhrazení smluvní pokuty ve výši částky vč. DPH, kterou zhotovitel, či jeho smluvní partner, zadržuje oprávněnému členu dodavatelského řetězce. Tuto pokutu je povinen zhotovitel zaplatit objednateli do 15 kalendářních dnů od doby, kdy tuto sankci objednatel prokazatelně uplatnil. Doloží-li však zhotovitel v této době 15 kalendářních dnů objednateli, že dlužnou částku člen poddodavatelského řetězce obdržel, pohlíží se na tuto konkrétní výzvu k úhradě pokuty, jako by nebyla vystavena (stává se od počátku neplatná).

Dle zhotovitele se jedná o nepřiměřený zásah do subdodavatelských vztahů a subdodavatelského řetězce ze strany zadavatele. Zhotovitel musí zajistit ve vztahu ke svým subdodavatelům, aby měl záruku že dílo řádně a včas provede. Zároveň musí zajistit své subdodavatele, aby s ním dlouhodobě spolupracovali (v rámci jiných budoucích zakázek). Je tedy čistě podnikatelské riziko zhotovitele, jak si vztahy se subdodavateli nastaví. Podle zhotovitele dané ustanovení z hlediska

obecných, běžných vztahů se subdodavateli nic neřeší, ovšem z pohledu konkrétní problematické subdodávky omezuje a ohrožuje zhotovitele v její případné korekci a tím v konečném důsledku omezuje a ohrožuje dílo. Žádáme ustanovení odstranit, případně omezit pouze na konstatování z první věty, tj. „Objednatel vyžaduje řádné a včasné plnění finančních závazků vůči všem účastníkům dodavatelského řetězce podílejícím se na plnění předmětu dle této smlouvy, a to v souladu se zásadami SOVZ“.

Odpověď:

Ustanovením článku 5.10 návrhu smlouvy o dílo zadavatel aplikoval zásadu sociálně odpovědného zadávání, čímž splnil podmínku uvedenou v § 6 odst. 4 zákona č. 134/2016 Sb., o zadávání veřejných zakázek, v platném znění a zároveň se nechal inspirovat dokumentem s názvem „Férové podmínky v dodavatelském řetězci“ vydaným týmem SOVZ, podpořený Ministerstvem práce a sociálních věcí.

Nastavením férových podmínek v dodavatelském řetězci je zabránit komplikovaným vztahům v dodavatelském řetězci, které mohou být bariérou pro malé a střední podniky. Pro malé a střední podniky, které se na veřejných zakázkách podílí, představují dlouhé lhůty splatnosti nebo i následné překračování stanovené doby splatnosti kritické riziko. Tyto podniky nemívají velké finanční rezervy, proto nemohou unést to, že jim objednatel za provedené služby/dodávky/stavební práce nezaplatí včas, vůbec anebo jen částečně. Těmito praktikami je pak ohrožena samotná existence menších podniků, včetně schopnosti vyplácet mzdy zaměstnancům, a následně pak může být ohrožena i kvalita plnění a doba dodání.

Zadavatel konstatuje, že jednotliví členové dodavatelského řetězce veřejné zakázky mají právo na férové platební podmínky a řádné a včasné placení jejich pohledávek vzniklých v souvislosti s řádným plněním jejich povinností. Svévolné a neoprávněné neplacení či zdržování plateb je nepřípustné. Pravidla řádného a včasného placení musí fungovat jak ve vztahu mezi zadavatelem a dodavatelem, tak i mezi dodavatelem a poddodavateli veřejné zakázky, a to i dále na všech úrovních jejího plnění. Jednou z důležitých náležitostí je nastavení mechanismu kontroly, stanovení postupů řešení při zjištění nedostatků a samozřejmě i sankce, která je v tomto případě motivačním institutem, vedoucím k nápravě.

Jelikož se jedná pro zadavatele o jednu z větších zakázek s nabízejícím se zapojením poddodavatelů, zadavatel využil možnosti nastavit férové platební podmínky v dodavatelském řetězci. Zadavatel si klade tímto ustanovením za cíl podpořit malé a střední podniky, jejich účast na veřejné zakázce, přičemž zadavateli záleží na nastavení dobrých partnerských a transparentních vztahů s dodavatelem a dále v rámci dodavatelského řetězce. Zadavatel má zájem na tom, aby společnosti i lidé pracující na veřejné zakázce byli za práci férově odměněni a pracovali za důstojných pracovních podmínek.

Zadavatel z výše uvedených důvodů trvá na ustanovení čl. 5.10. návrhu smlouvy o dílo.

Výše uvedené vysvětlení zadávacích podmínek bude uveřejněno a dodavatelům oznámeno stejným způsobem, jakým byly tyto zadávací podmínky prvotně uveřejněny a dodavatelům oznámeny.

S pozdravem

Lucie Serbousková, DiS.

smluvní zastoupení zadavatele

DABONA s.r.o.