

## Vysvětlení a úprava zadávací dokumentace 1

podle §§ 98, 99 zákona č. 134/2016 Sb., o zadávání veřejných zakázek v platném znění (dále jen „Zákon“)

<b>Zadavatel:</b>	Pardubický kraj
<b>sídlo:</b>	Komenského náměstí 125, 532 11 Pardubice
<b>zastoupený:</b>	JUDr. Martinem Netolickým, Ph.D., hejtnanem
<b>IČO/ DIČ:</b>	70892822/ CZ70892822
<b>profil:</b>	<a href="https://zakazky.pardubickykraj.cz">https://zakazky.pardubickykraj.cz</a>
<b>Zástupce pověřený organizací zadávacího řízení:</b>	Mgr. Ing. Robert Hebký, advokátní kancelář <a href="mailto:advokat@hebkycz">advokat@hebkycz</a>
<b>IČO:</b>	64010082
<b>sídlo:</b>	Václava Řezáče 315, PSČ 434 01 Most
<b>Název veřejné zakázky:</b>	SŠ uměleckoprůmyslová Ústí nad Orlicí - areál Perla
<b>Druh zakázky / řízení:</b>	stavební práce / nadlimitní zakázka / otevřené nadlimitní
<b>Zahájení řízení:</b>	dne 26.10.2023

V Mostě, dne 6.11.2023

### 1) Zadavatel obdržel prostřednictvím profilu zadavatele dne 01.11.2023 09:31:07 hod. následující dotazy, na které podává dále uvedené vysvětlení.

*Dovolujeme si tímto zadavatele požádat o vysvětlení zadávací dokumentace pro veřejnou zakázku s názvem: SŠ Uměleckoprůmyslová Ústí nad Orlicí – areál Perla:*

#### **Dotaz č. 1:**

*Žádáme zadavatele, aby do smlouvy o dílo začlenil inflační doložku a upravil obchodní podmínky v článku 10, odst. 1. Dodavatelé jsou odborníci ve smyslu provádění stavebních prací, ale nevyznačují se jasnovidetskými schopnostmi. Aktuální vývoj ekonomického cyklu je v současnosti nepředvídatelný a zadavatel svým postupem přenáší nepředvídatelné a nekontrolovatelné riziko vývoje cen na zhotovitele. Tento fakt by dle našeho názoru působil neurčitost zadání, neporovnatelnost nabídek. Každý dodavatel by totiž ve své nabídce budoucí vývoj cen při vynaložení nejlepších věšteckých schopností ocenil jinak a jejich nabídky by tedy nemohly být porovnatelné. Při vyšší hodnotě nabídky bude navíc inflační riziko dosahovat řádů statisíců korun a způsob ocenění inflačního rizika může rozhodovat významnou měrou o pořadí nabídek. Navíc požadavek zadavatele na převzetí inflačního rizika dodavateli může být pro mnohé dodavatele likvidační a obezřetnému dodavateli také brání v podání nabídky, byť s jejím zpracováním již započal a věnoval jí určitou část energie a nákladů. Veřejná zakázka se soutěží ve velmi specifické fázi ekonomického cyklu, kdy dochází ke skokovému nárůstu ceny stavebních materiálů a předvídatelnost vývoje cen v budoucnu je v podstatě nulová. Tím, že zadavatel přenáší na dodavatele riziko vývoje cen, vytvořil netransparentní a nepřiměřenou zadávací podmínku, která je v rozporu se ZZVZ. Dodavatelé, kteří by se přes to rozhodli podat nabídku, by byli nuceni činit naprosté spekulace v oblasti naprosto nepředvídatelného vývoje cen, aby mohli podat své nabídky. O vítězi tendru nakonec zřejmě nebude rozhodovat jeho kvalita či schopnost nabídnout ekonomicky nejvýhodnější cenu, ale pouze jeho odhada či spíše nezodpovědnost ohledně odhadu inflačních a cenových rizik. Uvedený postup zadavatele nemůže mít oporu v zákoně. O vítězi zakázky nemůže rozhodovat míra ochoty dodavatelů jednat hazardně a v podstatě náhodně tipovat vývoj budoucí inflace a cen jednotlivých zdrojů. Zadavatel tak by po dodavatelích žádal spekulaci, která výrazně přesahuje běžná podnikatelská rizika související s realizací staveb.*

*Vzhledem k výše uvedenému si dovolujeme požádat zadavatele o úpravu a doplnění smlouvy o dílo o inflační doložku.*

#### **Odpověď:**

Zadavatel si je vědom, že i ÚOHS se v nedávném rozhodnutí vyjádřil ve prospěch implementace inflační doložky do smluv na plnění veřejných zakázek. Nicméně v tom samém rozhodnutí výslovně potvrdil, že její

nezahrnutí není postupem v rozporu se ZZVZ. S ohledem na to, že růst cen ve stavebnictví od začátku roku zpomaluje, (viz výstup ČSÚ dostupný na [https://www.czso.cz/documents/11350/191095011/gipc091823\\_2.xlsx/05ad18c0-0e3c-4596-828b-0ece733b4376?version=1.0](https://www.czso.cz/documents/11350/191095011/gipc091823_2.xlsx/05ad18c0-0e3c-4596-828b-0ece733b4376?version=1.0)), má zadavatel za to, že nabídku je možné zodpovědně sestavit se znalostí současného vývoje na trhu. Pokud by na trhu došlo v době po podání nabídek k výskytu nové významné nepředvídatelnosti, má dále zadavatel za to, že i na tuto by bylo možno reagovat obdobným způsobem jako při právě odeznělém tržním výkyvu (tj. změnou smlouvy postupem podle § 222 ZZVZ). Inflační doložka tak do smlouvy na základě tohoto požadavku doplněna nebude.

#### **Dotaz č. 2:**

*Dovolujeme si zadavatele požádat, aby zvážil snížení nepřiměřeně vysokých smluvních pokut, uvedených v článku 15 přílohy smlouvy o dílo – obchodních podmínkách.*

#### **Odpověď:**

Zadavatel zvolil takto nastavený způsob zajištění vč. jeho výše u významných povinností dodavatele s ohledem na závažnost možných následků pro řádnost realizace. Vzhledem k předpokládané hodnotě zakázky se při plnění v případě nutnosti jejich využití pravděpodobně uplatní zastropované částky smluvních pokut kalkulované z ceny díla 100 mil. Kč; efektivní hodnota procentních sazeb smluvních pokut tak bude nižší než uvedená. Požadavku uvedenému v dotazu potom nelze vyhovět - vyjma toho, že zadavatel považuje uvedenou úroveň zajištění za přísnou, nicméně ne excesivní - také proto, že je formulován naprosto obecně, a nelze tak vysledovat konkrétní důvody u konkrétního případu, pro které by měl ke změně sazeb přistoupit.

#### **Dotaz č. 3:**

*Ve smlouvě o dílo, příloze obchodní podmínky, článek 12 je v bodu 6 uvedeno, že:*

*Vystavení finanční záruky doloží zhotovitel objednateli originálem záruční listiny vystavené bankou nebo pojišťovnou ve prospěch objednatele jako oprávněného, který předá objednateli:*

- a) v případě záruky na realizaci před uzavřením této smlouvy (viz zadávací podmínky veřejné zakázky, na jejímž základě byla smlouva uzavřena);*
- b) v případě záruky v záruční době nejpozději ke dni začátku běhu záruční doby (tj. dni podpisu protokolu o převzetí díla bez vad a nedodělků);*
- c) v případě záruky za zádržné nejpozději současně s doručením daňového dokladu/faktury, kterým nárokuje platbu v částce převyšující v součtu 90 % smluvní ceny díla.*

*Objednatel akceptuje záruční listiny v listinné i elektronické podobě. Na možnost předložení listinné záruky na realizaci se mohou vztahovat omezení plynoucí ze ZZVZ.*

*Dovolujeme si zadavatele požádat o jasné stanovení toho, jaké bankovní záruky požaduje.*

#### **Odpověď:**

Z obchodních podmínek vyplývá povinnost zajistit záruky ad a) a b) (čl. 12 bod 4) a možnost nahradit zárukou ad c) zádržné z ceny (čl. 12 bod 5).

Účelem záruky ad a) je zajištění zadavatele pro případ výdajů vynucených tím, že by stavba nebyla dokončena do stavu, ve které lze uvažovat o zahájení předávacího řízení.

Účelem zádržného, resp. fakultativní záruky ad c) je zvýšení (negativní) finanční motivace dodavatele k úplnému dokončení díla bez vad a nedodělků.

Účelem záruky ad b) je zajištění zadavatele pro případ výdajů vynucených tím, že by dodavatel zejm. neodstraňoval závady na díle zjištěné za trvání záruční doby.

*Ve smlouvě o dílo, příloze obchodní podmínky, článek 12 je v bodu 7. až 8. uvedeno, že:*

*Finanční záruka musí být výslovně vystavena jako neodvolatelná a bezpodmínečná, zejména bez možnosti banky nebo pojišťovny uplatnit jakékoliv námitky a bez nutnosti výzvy věřitele (objednatel) dané dlužníkovi (zhotoviteli) ke plnění jeho povinností v případě nesplnění kterékoliv povinnosti zhotovitele stanovené smlouvou, přičemž banka nebo pojišťovna je povinna plnit bez námitek a na první výzvu objednatel jako oprávněného.*

8. Finanční záruky musí být vystaveny nejméně v těchto parametrech:

a) záruka na realizaci v částce nejméně 5 % smluvní ceny díla a její platnost (možnost uplatnění objednatel) nesmí skončit dříve než 30 dnů po sjednaném termínu zabavení předávacího řízení vyplývajícím ze smlouvy;

b) záruka v záruční době v částce nejméně 5 % smluvní ceny díla a její platnost (možnost uplatnění objednatel) nesmí skončit dříve než 15 dnů po vypršení záruční doby díla. To neplatí v případě, že banka nebo pojišťovna zhotovitele nevystavuje finanční záruky v trvání delším než 5 let. Zhotovitel je v takovém případě oprávněn předložit finanční záruku s platností 5 let společně se svým čestným prohlášením, že záruku podle věty první tohoto ustanovení není možné u vystavující banky nebo pojišťovny obstarat, a tuto záruku je povinen nejpozději do 3 měsíců od jejího předání objednateli upravit tak, aby vyhověla podmínkám věty první;

c) záruka za zádržné v částce nejméně 10 % smluvní ceny navýšené o DPH a její platnost nesmí při jejím prvním předložení skončit dříve než 60 dnů po sjednaném termínu zabavení předávacího řízení vyplývajícím ze smlouvy. Od stanovení termínu pro odstranění vad a nedodělků se platnost záruky odvíjí od tohoto data tak, že přesah platnosti záruky po termínu stanoveném pro odstranění vad a nedodělků musí činit nejméně 15 dnů. Rozhodným okamžikem pro změnu je podpis každého jednotlivého protokolu o předání dokončeného díla s vadami a nedodělků.

*Dovolujeme si zadavatele požádat o vyjasnění viz výše, dále, zda-li tomu rozumíme správně, že pro výpočet bude použita cena díla bez DPH a dále o tomu odpovídající úpravu bodu 8, odst. c).*

**Odpověď:**

**Záruky ad a) a b) používají za základ pro výpočet smluvní cenu, tady cenu bez DPH. Záruka ad c) používá za základ cenu díla vč. DPH, neboť se jedná o vyšší částky, kterou zadavatel dodavatel skutečně vyplatí. Na stavbu se neuplatňuje režim přenesení daňové povinnosti, zadavatel proto dodavatel hradí jak smluvní cenu, tak částku, kterou má dodavatel v této souvislosti odvést na DPH. Upuštěním od zajištění částky připadající na DPH u záruky ad c) by zadavatel zhoršil svoji pozici ve srovnání s uplatněním zádržného, které záruka může nahradit.**

**Zadavatel s ohledem na shora uvedené vysvětlení lhůtu pro podání nabídek neprodlužuje.**

**Pardubický kraj**

**v z. Mgr. Ing. Robert Hebký, advokát**