

profil zadavatele

V Říčanech dne 25. 05. 2022

Reg. č.: VZ-99/22

Č.j.: 892/22/KSUS/R/BAL

Vyřizuje: Bc. Lukáš Balog

**Vysvětlení zadávací dokumentace č. 3 k veřejné zakázce „II/268 Klášter-Hradiště n. J., most ev.č. 268-007 přes Jizeru před obcí Klášter-Hradiště nad Jizerou“**

Vážený dodavateli,

Krajská správa a údržba silnic Středočeského kraje, příspěvková organizace, se sídlem Zborovská 11, 150 21 Praha 5 – Smíchov (dále jen „zadavatel“) Vám tímto poskytuje níže uvedená vysvětlení zadávací dokumentace.

<b>Znění žádosti o vysvětlení zadávací dokumentace</b>	
3.	<p>obracíme se na Vás jako dodavatel, který má zájem o Veřejnou zakázku, a to s žádostí o vysvětlení, resp. změnu zadávacích podmínek, neboť máme za to, že zadavatel fakticky předložením závazného znění smlouvy o dílo na realizaci Veřejné zakázky (SoD) ve znění, v jakém je součástí zadávacích podmínek k Veřejné zakázce, přenáší odpovědnost za zadávací podmínky na potenciální dodavatele, a to z důvodů dále uvedených.</p> <p>Znění zadávacích podmínek k Veřejné zakázce je v rozporu s ust. § 6 ZZVZ, a to se zásadami, na kterých je ZZVZ založen, zejména pak se zásadou přiměřenosti a transparentnosti.</p> <p>Závazné znění SoD, a to konkrétně čl. 9 odst. 9. 4.stanoví, že:</p> <p>9.4 Zvýšení materiálových, mzdových a jiných nákladů, jakož i případná změna cel, dovozních přírážek nebo kursu české koruny po podpisu Smlouvy, popřípadě jiné vlivy, nemají dopad na Cenu Díla dle odst. 8.1. Smlouvy. Cena Díla dle odst. 8.1. Smlouvy nebude navyšována ani v souvislosti s případnou inflací, a to ani v případě, že po uzavření Smlouvy dojde ke zdržení při zahájení realizace Díla z jakýchkoliv důvodů (např. v souvislosti se zpožděním při schválení finančních prostředků určených k financování realizace Díla aj.). Podpisem této Smlouvy Zhotovitel výslovně přejímá nebezpečí změny okolností ve smyslu ustanovení § 1765 odst. 2 a § 2620 odst. 2 občanského zákoníku. Smluvní strany dále výslovně prohlašují, že Cena Díla dle odst. 8.1. Smlouvy není ve smyslu ustanovení § 2612 odst. 1 občanského zákoníku určena odhadem, a proto nemůže být překročena.</p> <p>Zadavateli je známo, že Veřejnou zakázku vyhlásil v době, kdy v důsledku agrese Ruské federace na Ukrajině (dále také jako „Událost“) dochází jednak k nepředvídatelnému nárůstu cen stavebních materiálů, ale i k prodlužování lhůt pro</p>

jeho dodání.

Garance termínů dodání některých stavebních materiálů prakticky na trhu v tuto chvíli neexistuje a ceny materiálů a subdodávek jako např. zádržný systém drží dodavatelé maximálně v délce sedmi dnů nebo betonářská výztuž je platná pouze v den zaslání nabídky.

Problémy s termíny dodávky materiálů včetně nepředvídatelnosti jeho cen, tak mohou nastat kdykoliv v průběhu poskytování plnění vybraným uchazečem dle zadavatelem předložené SoD, zároveň tímto dodavatel nemůže předejít.

Zadavatelem předložená SoD však v tomto směru přenáší veškerá rizika za nárůst cen materiálů na trhu na potenciální dodavatele, a to zněním čl. 9. 4., a zároveň nijak neřeší možnost prodloužení doby realizace Díla z důvodu např. absence materiálu nebo jeho pozdního dodání. Zadavatel si je přitom jednoznačně vědom faktu, že doba realizace Veřejné zakázky převyšuje dobu dvou let, zadavatel ani přesně negarantuje dobu zahájení plnění Veřejné zakázky, a situace na trhu s komoditami nezbytnými k realizaci Veřejné zakázky je v důsledku Události zcela nejistá a dodavatel nemůže jakkoliv ovlivnit cenu komodit nezbytných pro realizaci Veřejné zakázky; v těchto skutečnostech zároveň dodavatel spatřuje nezákonnost zadávacích podmínek na Veřejnou zakázku.

S ohledem na uvedené uchazeč o Veřejnou zakázku vyzývá zadavatele ke změně závazného znění SoD, a to konkrétně k vypuštění čl. 9 odst. 9.4 SoD. Uchazeč o Veřejnou zakázku zároveň vyzývá zadavatele o úpravu zadávacích podmínek a zahrnutí inflační/cenové doložky do smluvní dokumentace.

Navrhujeme např. použití vzorové inflační doložky zpracované odborníky ze Svazu podnikatelů ve stavebnictví a Sdružení pro výstavbu silnic v návaznosti na činnost Expertní skupiny pro veřejné zakázky při Ministerstvu pro místní rozvoj, kterou zasíláme v příloze č. 2 této žádosti a která je dostupná na webových stránkách Hospodářské komory České republiky: <https://komora.cz/legislativa/vzorova-inflacni-dolozka/>.

Podotýkáme, že uvedená doložka vyhovuje definici vyhrazené změny podle § 222 odst. 2 zákona o zadávání veřejných zakázek, je vhodná pro široké spektrum stavebních zakázek, kde zhotovitel fakturuje provedené práce průběžně podle skutečného stavu realizace díla, pracuje s indexy Českého statistického úřadu a podchycuje jak zvyšování ceny, tak její případné snížení při deflaci, inflace je počítána na základě stanoveného vzorce po jednotlivých čtvrtletích s tím, že vyúčtování zvýšení či snížení ceny se provede na základě samostatné faktury jednou ročně a změny cen jsou předmětem úpravy podle doložky ode dne podání nabídky dodavatele. Uvedený postup brání cenovým spekulacím v případech, kdy dochází k nepředvídatelným prodlevám mezi podáním nabídky a podpisem smlouvy, případně zahájením stavby. Rovněž je minimalizováno riziko, že v období mezi podáním nabídky a podpisem smlouvy dojde k takovým změnám v cenách stavebních prací, že pro jednu nebo druhou stranu již nebude akceptovatelné uzavřít smlouvu za nabídnutých podmínek.

Závazné znění SoD na Veřejnou zakázku zároveň nijak neupravuje „vyšší moc“ a

její dopady na realizaci Díla. Uchazeč o veřejnou zakázku tak vyzývá zadavatele, aby do SoD nadefinoval vyšší moc a do SoD vložil ujednání, které by stanovilo, že o dobu trvání vyšší moci a jejich dopadů na realizaci díla se prodlužuje doba pro dokončení a předání Díla.

V tomto směru dodavatel navrhuje, aby zadavatel vložil do SoD následující ustanovení:

Vyšší moc znamená výjimečnou událost nebo okolnost, a) kterou smluvní strana nemůže ovládat, b) proti které smluvní strana nemohla učinit opatření před uzavřením SoD, c) které se po jejím vzniku nemohla tato smluvní strana účelně vyhnout nebo ji překonat a d) kterou nelze v podstatné míře přičíst druhé smluvní straně. Smluvní strany se výslovně dohodly, že za

případ vyšší moci považují zejména dopady války na Ukrajině na smluvní strany a na realizaci Díla dle této SoD v průběhu jeho realizace.

Termín dokončení a předání Díla, jak uveden v SoD, se prodlužuje, jestliže a do té míry, do jaké má vyšší moc vliv na realizaci díla dle SoD, vždy však minimálně o dobu jejího trvání.

#### **Vysvětlení zadávací dokumentace**

Je výsadou a rovněž odpovědností zadavatele, aby nastavil smluvní kritéria, resp. obecně zadávací podmínky. Vyloučení aplikace § 1765 odst. 2 a § 2620 odst. 2 občanského zákoníku je zcela standardní, běžně používána smluvní konstrukce, která chrání oprávněné zájmy zadavatele. Uchazečům o veřejnou zakázku je ozbrojený konflikt na Ukrajině v době běhu lhůty pro podání nabídek znám, je tedy na nich, aby i) zvážili svou účast, resp. ochotu účasti v zadávacím řízení, ii) promítli možná podnikatelská rizika do nabídkové ceny. Zadavatel v tomto ohledu zdůrazňuje bod 2 Zadávací dokumentace, tedy skutečnost, že uchazeči o veřejnou zakázku mohou podat své nabídky zvýšené o 20 % oproti předpokládané hodnotě veřejné zakázky, vypočteně dle aktuálního Oborového třídníku stavebních konstrukcí a prací Státního fondu dopravní infrastruktury. Zadavatel má proto prostor pro zohlednění všech okolností za dostatečný a přiměřený. Obdobné platí pro zmiňovanou inflační doložku. Je rovněž možností, nikoliv však povinností zadavatele, takovou zahrnout do smluvních podmínek.

Ad vis maior – zadavatel má smluvní definici vyšší moci za nadbytečnou. Pojem vyšší moci je v právním prostředí obecně znám, byl mnohokrát judikován soudy ČR a není potřeba jej v SoD definovat. Ostatně návodná kritéria vyšší moci jsou zakotvena v § 2913 odst. 2 občanského zákoníku. Prodloužení termínu pro splnění smluvních povinností v souvislosti s **prokazatelným zásahem vyšší moci** a včasného informování zadavatele zhotovitelem je možné i za současných zadávacích podmínek a rámce zákona (§ 222 odst. 6 ZZVZ).

Z výše uvedených zadavatel trvá na znění zadávací dokumentace vč. SoD.

