

Číslo: 7351-5000/2017
Bratislava: 18. 4. 2017

E-mailom z 15. 3. 2017 ste Úrad pre verejné obstarávanie (ďalej len „úrad“) požiadali o metodické usmernenie k zákonu č. 343/2015 Z. z. o verejnom obstarávaní a o zmene a doplnení niektorých zákonov v platnom znení (ďalej len „zákon o verejnom obstarávaní“).

V žiadosti uvádzate nasledovné: „Verejný obstarávateľ postupom zadávania podlimitnej zákazky s využitím elektronického trhoviska zadal zákazku – uzatvoril prostredníctvom systému EKS zmluvu.

V objednávkovom formulári, následne zmluvnom formulári a uzatvorenej zmluve bol jasne definovaný a určený termín plnenia zmluvy (stanovený dňom, mesiacom a rokom začatia a ukončenia plnenia predmetu zákazky).

Predmet zákazky mal byť financovaný zo zdrojov EÚ.

Verejný obstarávateľ predložil príslušnému orgánu všetky dokumenty z daného postupu zadávania zákazky pre účely výkonu kontroly ex ante, všetko na schválenie Zákazky, pričom schválenie zákazky po vykonanej kontrole je jednou z podmienok nadobudnutia účinnosti predmetnej zmluvy, ktorá bola výsledkom zadávania podlimitnej zákazky postupom s využitím elektronického trhoviska.

K dnešnému dňu márne uplynula

- lehota troch mesiacov, po uplynutí ktorej môže ktorákoľvek zo zmluvných strán odstúpiť od zmluvy, nakoľko k dnešnému dňu nedošlo k ukončeniu ex ante kontroly a teda nedošlo ani k schváleniu predmetnej zákazky,
- lehota na začatie plnenia predmetu zákazky a lehota na ukončenie plnenia predmetu zákazky.

Žiadame Vás, ako odbornú autoritu v oblasti verejného obstarávania, o metodické usmernenie, či uzatvorením dodatku k platne uzatvorenej zmluve prostredníctvom systému EKS, ktorá nenadobudla účinnosť (z dôvodu neukončenia kontroly zákazky ex ante a teda k schváleniu zákazky, čo je jednou z podmienok nadobudnutia účinnosti zmluvy) môže dôjsť k nasledovným zmenám

- k zmene v termíne začatia plnenia predmetu zákazky,
- k zmene termínu ukončenia plnenia predmetu zákazky.

Žiadame Vás zároveň o usmernenie, či zmenu zmluvy spočívajúcu v zmene termínov začatia a ukončenia plnenia predmetu zákazky, ktoré boli jednoznačne definované v základných dokumentoch, ktoré tvorili podklad na predloženie ponuky v postupe zadávania konkrétnej zákazky a ktoré tvorili požiadavku verejného obstarávateľa týkajúcu sa plnenia predmetu zákazky a následne tieto termíny po ukončení postupu zadávania zákazky boli zahrnuté v zmluvných podmienkach zmluvy, ktorá bola uzatvorená ako výsledok verejného obstarávania možno považovať za podstatnú zmenu, ktorou sa podstatným spôsobom zmenili

podmienky, ktoré by v pôvodnom postupe zadávania zákazky umožnili účasť iných hospodárskych subjektov, alebo by umožnili prijať inú ponuku (napr. s inou navrhovanou cenou za predmet zákazky) ako pôvodne prijatú ponuku.“

K uvedenému Vám poskytujeme nasledovné metodické usmernenie.

Podľa § 13 ods. 8 písm. b) zákona o verejnom obstarávaní Obchodné podmienky elektronického trhoviska upravujú, tieto oblasti vzťahov: okrem náležitostí musí zmluva, uzatvorená medzi verejným obstarávateľom alebo obstarávateľom a uchádzačom obsahovať aj

1. moment a spôsob vzniku zmluvy,
2. komunikáciu zmluvných strán,
3. možnosti skončenia zmluvy,
4. sankcie za neplnenie zmluvných podmienok,
5. rozhodné právo a spôsob riešenia sporov zo zmluvy,
6. moment nadobudnutia účinnosti zmluvy, ak ide o povinne zverejňovanú zmluvu podľa osobitného predpisu.

Podľa § 13 ods. 11 zákona o verejnom obstarávaní obchodné podmienky elektronického trhoviska sú pre registrovaných uchádzačov a záujemcov záväzné a v časti podľa odseku 8 písm. b) sú súčasťou zmluvy uzatvorenej medzi verejným obstarávateľom alebo obstarávateľom a uchádzačom.

Podľa časti 2 „Všeobecné zmluvné podmienky“ Obchodných podmienok elektronického trhoviska – verzia 3.1 účinná odo dňa 01.02.2017, čl. IV „Nadobudnutie platnosti a účinnosti Zmluvy“ bodu 4.1 zmluva nadobúda platnosť momentom jej vzniku.

Podľa časti 2 „Všeobecné zmluvné podmienky“ Obchodných podmienok elektronického trhoviska – verzia 3.1 účinná odo dňa 01.02.2017, čl. IV „Nadobudnutie platnosti a účinnosti Zmluvy“, bodu 4.3 v prípadoch, kedy Zmluva, zákon alebo tieto VZP vyžadujú na nadobudnutie účinnosti Zmluvy splnenie tiež ďalšej podmienky (napr. právoplatnosť nevyhnutného úradného rozhodnutia, schválenie Zákazky v rámci kontroly a pod.), nenadobudne Zmluva v súlade s bodom 4.2 týchto VZP účinnosť skôr, než dôjde súčasne k splneniu takejto osobitnej podmienky. Ak uvedená podmienka nie je splnená v lehote, ktorá vyplýva zo Zmluvy, zákona, inak najneskôr v lehote 3 mesiacov od nadobudnutia platnosti Zmluvy, ktorákoľvek zmluvná strana je oprávnená od tejto Zmluvy odstúpiť.

V nadväznosti na uvedenú úpravu zmluvných dojednaní elektronického trhoviska, ktoré sa verejný obstarávateľ ako aj dodávateľ zaviazal rešpektovať, obom stranám vzniklo vo Vami opisovanej situácii právo od zmluvy odstúpiť.

Máme za to, že márnym uplynutím zmluvne kontrahovaných lehôt sa obsah zmluvy nedá vykonať.

Z uvedeného dôvodu Vám odporúčame vykonať nové verejné obstarávanie. V nasledujúcom verejnom obstarávaní Vám odporúčame predvídať opisovanú situáciu a nadviazať lehoty plnenia až na nadobudnutie účinnosti zmluvy (napr. realizácia plnenia sa vykoná do xx mesiacov od nadobudnutia účinnosti zmluvy).