

## **Hlavný kontrolór mesta Trebišov**

---

Číslo: HK - 08/2017

**Určené:** na zasadnutie Mestského zastupiteľstva v Trebišove, dňa 11.12.2017

### **Správa o výsledku kontroly verejného obstarávania zákazky – Klimatizačné zariadenia**

V zmysle ustanovenia § 18d zákona č. 369/1990 Z. z. o obecnom zriadení v platnom znení, rovnako aj na základe požiadaviek Mestského zastupiteľstva v Trebišove bola vykonaná kontrola verejného obstarávania zákazky – Klimatizačné zariadenia.

#### **Začiatok kontroly:**

29.9.2017

#### **Kontrolovaný subjekt:**

Mesto Trebišov, Mestský úrad Trebišov

#### **Kontrolu vykonal:**

Ing. Ľubomír Princík

#### **Predmet kontroly:**

Kontrola verejného obstarávania zákazky – Klimatizačné zariadenia.

#### **Cieľ kontroly:**

Zistenie súladu so zákonom.

#### **Kontrolované obdobie:**

Rok 2017

## Zistený stav:

### Verejné obstarávanie – Klimatizačné zariadenia

#### Predmet zákazky:

Dodanie a montáž 2 typov klimatizačných zariadení, vrátane inštalácie na mieste plnenia (budova MsÚ v Trebišove), vybúranie potrebných otvorov v stenách, ich vyspravenie a náter vyspravených časti stien a vykonania skúšky funkčnosti a zaškolenia poverenej osoby v nevyhnutnom rozsahu. Celkový počet klimatizačných zariadení – 10 ks, z toho 2 ks - výkon chladenia a vykurovania min. 6 kW a 8 ks – výkon chladenia a vykurovania min. 2,5 kW.

#### Druh zákazky:

Zákazka s nízkou hodnotou podľa § 117 na dodanie iného ako bežne dostupného tovaru.

#### Predpokladaná hodnota zákazky:

8.100 € bez DPH

Stanovenie predpokladanej hodnoty zákazky – 6.7.2017.

Test bežnej dostupnosti na trhu – 6.7.2017.

Výzva na predloženie cenovej ponuky – 10.7.2017 (zaslaná poštou štyrom firmám a zverejnená na internetovej stránke mesta).

Lehota na predloženie cenových ponúk – do 19.7.2017 do 11:00 hod.

Kritérium na hodnotenie cenových ponúk – Najnižšia cena s DPH na celý predmet zákazky.

Otváranie obálok a Zápisnica z otvárania obálok – 25.7.2017.

Zaslanie zápisníc z otvárania obálok uchádzačom – 26.7.2017.

Zápis z prieskumu trhu a dátum vyhodnotenia cenových ponúk – 2.8.2017.

Oznámenie o výsledku prieskumu trhu úspešnému uchádzačovi a neúspešným uchádzačom – 3.8.2017.

Cenové ponuky predložili 4 uchádzači. Najnižšia ponuka bola od firmy – Marián Krištof – KLIMAJO, L. Sáru 2347/2, 075 01 Trebišov – cena s DPH – 8.250,05 €. Víťazný uchádzač bol v Oznámení o výsledku prieskumu trhu úspešnému uchádzačovi vyzvaný na predloženie návrhu zmluvy o dielo do dvoch pracovných dní od dňa doručenia oznámenia, čo je neštandardný postup verejného obstarávateľa. Na tento neobvyklý postup úspešný uchádzač upozornil hlavného kontrolóra a až po jeho pripomienke zmluvu o dielo vypracoval verejný obstarávateľ – Mesto Trebišov a Návrh na uzavretie zmluvy bol zaslaný úspešnému uchádzačovi dňa 18.8.2017.

K zaslanému návrhu zmluvy o dielo mal úspešný uchádzač - firma Marián Krištof – KLIMAJO viacero pripomienok:

- Čas realizácie diela do 2 týždňov od dňa účinnosti zmluvy – táto podmienka bola špecifikovaná vo výzve na predloženie cenovej ponuky, uchádzač rešpektoval dobu plnenia, no žiadal doplniť možnosť predĺženia doby realizácie len z objektívnych dôvodov, t. j. ak nastanú počas realizácie nepredvídané komplikácie (búrky, výpadky, el. energie a pod.)
- Lehota na odstránenie väd vzniknutých počas záručnej lehoty bola stanovená na maximálne do 24 hod. od času nahlásenia vady, v prípade havarijného stavu bezodkladne najneskôr do 12 hod. od času nahlásenia vady - táto podmienka nebola špecifikovaná vo výzve na predloženie cenovej ponuky a úspešný uchádzač žiadal upraviť lehoty obvyklé podľa Obchodného zákonníka a bol ochotný pristúpiť aj na iné dohody.

- Cena bola v návrhu zmluvy stanovená 6.875,04 bez DPH, pritom kritériom na hodnotenie cenových ponúk bola najnižšia cena s DPH. Úspešný uchádzač nie je platcom DPH a trval na ponúknuť sume s DPH – 8.250,05 €, ktorá bola najnižšia v prieskume trhu. Faktom ale je, že úspešný uchádzač skutočnosť, že nie je platcom DPH vo svojom cenovom návrhu neuviedol, neuviedol však ani svoje IČ DPH, čo vypovedá o skutočnosti, že ide o neplatiteľa DPH. Súťažné podklady verejného obstarávateľa neobsahovali možnosť pre neplatiteľa DPH ponúknuť cenu jednou konečnou sumou a z toho dôvodu úspešný uchádzač rozdelil konečnú sumu 8.250,05 € na sumy 6.875,04 € a 1.375,01 €, tak ako to vyžadovala tabuľka cenovej ponuky vo výzve.

Mesto Trebišov ako verejný obstarávateľ pripomienky úspešného uchádzača neprijalo a následne uzatvorilo zmluvu o dielo s uchádzačom druhým v poradí – firmou Marek Tomko - el-mont, 1. mája 79/2, 076 03 Hraň. Zmluvná cena diela vychádzala z cenovej ponuky zhotoviteľa a predstavovala sumu 8.635,20 € s DPH. Ostatné podmienky zmluvy zostali zachované. Zmluva o dielo bola uzatvorená 13.9.2017 a účinná bola dňa 26.9.2017, keď bola zverejnená na internetovej stránke mesta.

## **Záver:**

1. Verejný obstarávateľ – Mesto Trebišov pri verejnom obstarávaní klimatizačných zariadení vyžadoval v zmluve o dielo sprísnené podmienky lehôt na odstránenie väd vzniknutých počas záručnej lehoty, pričom tieto podmienky boli nad rámec výzvy na predloženie cenových ponúk. Úspešný uchádzač na túto skutočnosť upozornil, no jeho pripomienka nebola akceptovaná.
2. V návrhu zmluvy o dielo pre úspešného uchádzača – firmy – Marián Krištof – KLIMAJO, Trebišov bola verejným obstarávateľom požadovaná cena diela 6.875,04, teda cena bez DPH, hoci kritérium na hodnotenie cenových ponúk bola najnižšia cena s DPH na celý predmet zákazky, ktorú úspešný uchádzač ponúkol najnižšiu – 8.250,05 €. Táto najnižšia ponuka bola o 385,15 € nižšia ako ponúknutá cena s DPH – 8.635,20 € uchádzača druhého v poradí – firmy – Marek Tomko - el-mont, Hraň. Na sumu 8.635,20 €, teda cenu s DPH bola s uchádzačom druhým v poradí uzatvorená zmluva o dielo.
3. Mesto Trebišov postupovalo pri tomto verejnom obstarávaní nehospodárne, keď neprijalo najnižšiu cenovú ponuku. Neplatiteľ DPH by fakturoval konečnú sumu 8.250,05 €, z ktorej by Mesto Trebišov už nič neodvádzalo daňovému úradu. Skutočnosť je však taká, že firma – Marek Tomko - el-mont, Hraň fakturovala Mestu Trebišov sumu bez DPH 7.196,00 € a Mesto v rámci prenosu daňovej povinnosti zaplatilo daňovému úradu DPH sumu 1.439,20 €, teda spolu zaplatilo 8.635,20 €. Mesto pri prijatí plnenia súvisiaceho s výkonom samosprávy nemá právo na odpočítanie DPH na vstupe, takže týmto postupom zaplatilo za zákazku Klimatizačné zariadenia viac o 385,15 €.

## Odporúčania:

- Špecifické zmluvné a obchodné podmienky uvedené v zmluve o dielo musia byť uvedené vo výzve na predloženie cenovej ponuky, keď zmluva o dielo nie je súčasťou výzvy.
- Úpravou zmluvných, resp. obchodných podmienok stanovených v súťažných podkladoch nemôže dôjsť k zmene, resp. úprave, ktorá by mohla mať vplyv na výber úspešného uchádzača.
- Tabuľku ponúkanej ceny vo výzve na predloženie cenovej ponuky upraviť aj pre neplatiteľov DPH, prípadne doplniť text, aby bolo možné jednoznačne identifikovať či ide o platiteľa alebo neplatiteľa DPH.

## Lehoty pre kontrolovaný subjekt:

Návrh správy z kontroly predložený dňa 20.11.2017.

Lehota na podanie námietok k zisteným nedostatkom – do 30.11.2017.

Lehota na predloženie písomnej správy o splnených opatreniach prijatých na nápravu nedostatkov zistených kontrolou a o odstránení ich príčin – do 31.3.2018

## Námietky k návrhu správy z kontroly:

Kontrolovaný subjekt dňa 27.11.2017 podal námietky k záverom návrhu správy v tomto znení:

*Námietka k záveru č. 1: Zmluvný vzťah založený zmluvou o dielo je vzťahom obchodnoprávnym a nie občianskoprávnym. V rámci obchodnoprávných vzťahov možno dohodnúť iné podmienky vzťahujúce sa k právam a povinnostiam zo záruky, ako sú uvedené v zákone o ochrane spotrebiteľa. Tieto vzájomne dohodnuté podmienky nemôžu odporovať bežným obchodným zvyklostiam. Stanovenie lehoty na odstránenie väd vzniknutých počas záručnej lehoty a na odstránenie väd v prípade havarijného stavu, považuje verejný obstarávateľ za primerané. Je veľa iných obchodnoprávných zmlúv zverejnených na internete, kde si verejní obstarávatelia v rámci obchodnoprávneho vzťahu stanovili ešte kratšie lehoty na odstránenie väd počas záručnej doby, ale aj v prípade havárie, ako boli uvedené v návrhu zmluvy o dielo.*

*Zároveň identické zmluvné podmienky boli predložené aj druhému uchádzačovi v poradí, ktorý voči týmto podmienkam nevzniesol žiadne pripomienky.*

*Námietka k záveru č. 2: V návrhu zmluvy o dielo pre úspešného uchádzača: Marián Krištof – KLIMAJO, Trebišov bola uvedená cena diela 6 875,04 €, teda cena bez DPH, nakoľko tento uchádzač nebol a nie je platiteľom DPH, pričom na túto skutočnosť verejného obstarávateľa vo svojej ponuke neupozornil a v jeho predloženej ponuke uviedol výšku DPH a cenu s DPH. V zmysle zákona o verejnom obstarávaní má uchádzač vo svojej ponuke uviesť pravdivé údaje. Zároveň za predloženie ponuky nesie zodpovednosť uchádzač, teda v prípade pochybenia na strane uchádzača zodpovednosť za takéto pochybenie nesie výlučne uchádzač. Kritériom na vyhodnotenie cenových ponúk bola najnižšia cena s DPH a tento uchádzač vo svojej ponuke uviedol cenu s DPH. Nakoľko nebol a ani nie je platiteľom DPH, do*

*samotného návrhu zmluvy bola uvedená cena v súlade s príslušnými právnymi predpismi, teda cena bez DPH.*

***Námietka k záveru č. 3:** Tvrdenie hlavného kontrolóra, že Mesto Trebišov postupovalo pri tomto verejnom obstarávaní ne hospodárne, keď neprijalo najnižšiu cenovú ponuku, je nesprávne, nakoľko Mesto Trebišov po vyhodnotení ponúk prijalo najnižšiu cenovú ponuku uchádzača Marián Krištof – KLIMAJO, Trebišov a vyzvalo tohto uchádzača k uzatvoreniu zmluvy o dielo. Nakoľko tento uchádzač neposkytol na uzatvorenie zmluvy potrebnú súčinnosť, teda odmietol uzatvoriť zmluvu, Mesto Trebišov ako verejný obstarávateľ postupovalo v súlade so zákonom o verejnom obstarávaní a vyzvalo uchádzača, ktorý sa umiestnil ako druhý v poradí, k uzatvoreniu zmluvy. Tento druhý uchádzač poskytol verejnému obstarávateľovi potrebnú súčinnosť a uzatvoril s mestom zmluvu.*

### **Vyjadrenie k námietkam voči záverom návrhu správy:**

**K námietke č. 1:** Záver číslo 1 nespochybňoval zmluvu o dielo ako takú. Podmienky v zmluve mohli byť aj prísnejšie. Záver č. 1 upozorňuje na to, že špecifické podmienky, ktoré verejný obstarávateľ plánuje do budúcej zmluvy zakomponovať mali byť uvedené už vo výzve na predkladanie ponúk. Sprísnené podmienky na lehoty záručných opráv podstatným spôsobom zmenili podmienky súťaže, čo je neprijateľné.

**K námietke č. 2:** Firma úspešného uchádzača Mariána Krištofa – KLIMAJO vo svojej cenovej ponuke uviedla aj cenu s DPH, teda 8.250,05 €. Táto cena bola v súťaži najnižšia. Práve najnižšia cena s DPH bola kritériom na hodnotenie cenových ponúk. Na skutočnosť, že uchádzač nie je platcom DPH upozornil vo svojich vyjadreniach k návrhu zmluvy. Formulár na predkladanie cenových ponúk, ktorý predložil verejný obstarávateľ neobsahoval možnosti na zadávanie ceny pre neplatiteľov DPH. Pri iných súťažiach verejný obstarávateľ - Mesto Trebišov túto možnosť pre neplatiteľov DPH ponúka. Firma, ktorá je neplatiteľom DPH nakupuje a aj predáva tovar, alebo svoje služby vrátane DPH. Nie je teda možné od takej firmy vyžadovať plnenie v cene bez DPH.

**K námietke č. 3:** Verejný obstarávateľ – Mesto Trebišov neprijalo cenovú ponuku úspešného uchádzača firmy Marián Krištof – KLIMAJO v sume 8.250,05 € (cena s DPH), ktorá bola kritériom na hodnotenie cenových ponúk. Verejný obstarávateľ neoprávnene trval na cene bez DPH, čo bolo pre úspešného uchádzača neprijateľné. Tento postup verejného obstarávateľa navodzuje dojem diskriminácie úspešného uchádzača a v konečnom dôsledku bola cena za klimatizačné zariadenia vyššia o 385,15 €.

V Trebišove, dňa 30.11.2017

---

Ing. Ľubomír Princík  
hlavný kontrolór mesta