

Všem uchazečům o veřejnou zakázku

Vyřizuje/tel. PaedDr. Zoja Šťastná/602 748 621

V Brně dne 23.09.2015

Věc: Veřejná zakázka:

„REKONSTRUKCE AULY V OBJEKTU A, BA 01“

Dodatečné informace k zadávacím podmínkám (5)

V souladu s principem transparentnosti, rovného zacházení a zákazu diskriminace, poskytuje zadavatel všem dodavatelům dodatečné informace k zadávacím podmínkám.

Dodatečné informace jsou poskytovány na základě dotazů dodavatelů (dotaz – odpověď) nebo informací poskytovaných zadavatelem (informace). Formulace dotazů dodavatelů je doslovně převzata.

Dotaz č. 37

Dobrý den,

zdvořile Vás žádám o zaslání dodatečných informací na akci „**Rekonstrukce auly v objektu A, BA 01**“:

1. V zadávací dokumentaci veřejné zakázky článku 3- Pokyny pro uchazeče odstavec 3.1. Nabídka, bankovní záruka je uvedena podmínka předložit resp. doložit do nabídky uchazeče příslib o vystavení bankovní záruky za kvalitu díla. Je možné nahradit tento příslib o vystavení bankovní záruky za kvalitu díla (odstraňování vad a nedodělků v záruční době), pojištěním bankovní záruky na dobu záruční doby. Z hlediska zajištění závazků je pojištění záruky a bankovní záruka na stejné hodnotě.

Odpověď č. 37

Obecně je bankovní záruka institut sloužící k zajištění závazku, přičemž jejím hlavním úkolem je zaručit věřiteli, že závazek dlužníka bude splněn řádně a včas – přičemž se takto zaručuje kapitálově silný a důvěryhodný subjekt.

Zadavatel stanovil tento požadavek (požadavek na příslib bankovní záruky) s ohledem na skutečnost, že závazný příslib banky k poskytnutí bankovní záruky (finanční záruky) dle podmínek uvedených v Zadávací dokumentaci představuje nezbytný zajišťovací prvek, který je běžně používán v rámci zadávání a realizace veřejných zakázek, významných pro zadavatele. Z povahy závazného příslibu u poskytnutí bankovní záruky jej nelze nahradit instrumentem pojištění záruky.

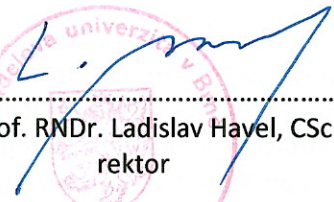
Zadavatel také mj. vychází z Rozhodnutí Úřadu pro ochranu hospodářské soutěže č. j.: ÚOHS-S262/2013/VZ-20122/2013/521/GSt ze dne 16.10.2013, shodně pak i Rozhodnutí Úřadu pro ochranu hospodářské soutěže Č. j.: ÚOHS-S402/2013/VZ-3627/2014/514/ZČa ze dne 18.2.2014.

Z rozhodnutí S262/2013/VZ-20122/2013/521/GSt vyjímáme:

59. Práva a povinnosti z pojištění záruky se řídí zákonem č. 37/2004 Sb., o pojistné smlouvě a o změně souvisejících zákonů, ve znění pozdějších předpisů, konkrétně ustanovením § 47 odst. 2 uvedeného zákona. Ten stanoví, že „pojištění záruky se sjednává pro případ plnění z ručitelského závazku pojištěného, propadnutí kauce, jistoty nebo plnění z kauce nebo z jistoty nebo z jiného obdobného důvodu uvedeného v pojistné smlouvě.“ Je tedy zřejmé, že **pojištění záruky je svým způsobem odlišný institut od bankovní záruky**, a to z toho důvodu, že se jedná o subsidiární posílení zajišťovacího institutu (ručení, kauce či jistota), přičemž bankovní záruka představuje samotný zajišťovací institut. Ač je tedy praktické využití obou institutů v podstatě stejné (ostatně je tomu tak i u všech ostatních zajišťovacích institutů), bankovní záruka představuje z pohledu věřitele (v případě zajištění plnění veřejné zakázky zadavatele) silnější zajištění, a to z důvodu, že ručitelským subjektem je zde banka jako silná a důvěryhodná instituce (banka zde neručí pouze svým kapitálem, ale také svojí dobrou pověstí na finančním trhu - goodwill), přičemž právě subjekt banky (který je rozdílný od subjektu pojišťovny v případě pojištění záruk) je určujícím znakem pro charakter bankovní záruky. Další rozdíl je ten, že k plnění ze strany pojistitele, tj. pojišťovny, v případě pojištění záruky dochází při vzniku pojistné události, kdežto u bankovních záruk dochází k plnění ze strany pojistitele, tj. banky, zpravidla na první výzvu. Důvodem, pro který v šetřeném případě Úřad shledal nedůvodné tvrzení navrhovatele, podle něhož zadavatel neoprávněně neumožnil nahradit příslib bankovní záruky instrumentem pojištění záruky, je skutečnost, že bankovní zárukou poskytuje zadavateli zajišťovací instrument vyšší právní jistoty.

60. Jako poslední krok v rámci testu proporcionality učinil Úřad posouzení potenciálního zásahu do základních zásad zákona o veřejných zakázkách, tedy k zásahu do ustanovení § 6 odst. 1 zákona. Ten stanoví, že zadavatel je povinen při postupu podle zákona dodržovat zásady transparentnosti, rovného zacházení a zákazu diskriminace. Úřad zkoumal, zda posuzované opatření – příslib bankovní záruky před uzavřením smlouvy na veřejnou zakázku – které vede k cíli zajištění předmětu plnění veřejné zakázky, nepřiměřeně nezasahuje do principu rovného zacházení a zákazu diskriminace, tedy zda nepřiměřeně neomezuje hospodářskou soutěž mezi uchazeči.

Zadavatel **trvá na stanovené formě** pro splnění zadávacích podmínek (požadavek na bankovní záruku za řádné dokončení díla ve sjednaném termínu a na bankovní záruku za kvalitu díla) dle bodu 3.1 Nabídka, bankovní záruky – viz zadávací dokumentace, resp. na předložení **ve formě bankovních příslibů o vystavení takovýchto záruk**. Zadavatel neumožňuje nahradit požadované přísliby o vystavení bankovních záruk dle bodu 3.1. zadávací dokumentace formou pojištění záruky.


prof. RNDr. Ladislav Havel, CSC.
rektor