Datum: 15. 2. 2024

ZADEVA: POJASNILO 1 K RAZPISNI DOKUMENTACIJI ŠT. **JPE-SPV-23/24 - Dobava opreme proizvajalca Siemens**

1. **Dne 15. 2. 2024 smo prejeli vprašanje potencialnega ponudnika z naslednjo vsebino:**

»Zainteresirani ponudnik se načeloma strinja z vsebino osnutka sporazuma, predlaga pa njegove naslednje spremembe oziroma dopolnitve ter naročnika sprašuje, ali so predlogi zanj sprejemljivi.

1. PREDMET OKVIRNEGA SPORAZUMA - 3. člen osnutka sporazuma, 1.odstavek, drugi stavek

Osnutek sporazuma predvideva izvajalčevo izrecno odpoved vsem zahtevkom do naročnika, ki bi izvirali iz izvajalčeve morebitne neseznanjenosti s pogoji po okvirnem sporazumu.

Določba celotnega odstavka je vsebinsko precej izvotljena, zaradi česar je za izvajalca nesorazmerno tvegana, saj se s temi določbami omejijo pravice izvajalca glede možnih sprememb cene sporazuma, poleg tega se mora izvajalec odpovedati vsem zahtevkom iz naslova neseznanjenosti s pogoji sporazuma, kar dopušča (pre)široko interpretacijo.

Zaradi uravnoteženja tveganj obeh strank sporazuma, zainteresirani ponudnik ob navedenem predlaga, da se izbriše drugi stavek v prvem odstavku člena 3 osnutka sporazuma oziroma, da naročnik konkretneje opredeli, kateri zahtevki so mišljeni v okviru te določbe.

2. OCENJENA VREDNOST OKVIRNEGA SPORAZUMA - 4. člen osnutka sporazuma, 2. odstavek

Glede na seznamu imate namreč navedenih več rezervnih delov, kateri so trenutno še dobavljivi vendar pa so ali bodo v naslednjih mesecih označeni kot »phase out«. Nabavne cene takih proizvodov se po objavi »phase out« takoj podražijo, na kar pa mi kot prodajalec nimamo vpliva in ne moremo sami trpeti takšnih sprememb cen. Osnutek sporazuma predvideva fiksnost cene na enoto mere, in sicer ne glede na to, ali se bodo po sklenitvi sporazuma bistveno zvišale cene za elemente, na podlagi katerih je bila ta določena. Upoštevajoč enoletno trajanje okvirnega sporazuma, zainteresirani ponudnik pripominja, da sam ne more trpeti cenovnih sprememb po sklenitvi sporazuma glede na aktualno stanje v gospodarstvu, zviševanje cen materiala in trenutno že obstoječo inflacijo pa tudi sicer ne more predvideti vseh bodočih okoliščin in se zavezati, da se cena na enoto mero ne more spremeniti. Gre za objektivno nezmožnost izpolnitve te zaveze. Naročnika se zato prosi za izbris drugega odstavka v členu 4 osnutka sporazuma, ker ne predstavlja sorazmernosti pogodbenih zavez in s tem uravnoteženja interesov pogodbenih strank in zainteresirani ponudnik meni, da gre za neveljavno pogodbeno določilo. Podredno zainteresirani ponudnik predlaga in prosi, da se besedilo drugega odstavka v členu 4 spremeni, da glasi: »Cene na enoto mere, navedene v ponudbenem predračunu izvajalca, so določene na podlagi sprejete ponudbe izvajalca ter ponudbenega predračuna izvajalca in so v času veljavnosti okvirnega sporazuma fiksne in se ne spreminjajo, razen v primeru znižanja cen ali (bistvenega) zvišanja cen nad 10% po oddaji ponudbe, o čemer mora izvajalec naročnika sproti obvestiti.«

3. OCENJENA VREDNOST OKVIRNEGA SPORAZUMA IN CENE - 4. člen osnutka sporazuma, nov odstavek

Ponudnik predlaga vključitev besedila glede spremembe zakonskih določil in standardov po sklenitvi sporazuma s ciljem uravnoteženja pogodbenih interesov obeh pogodbenih strank ter korporativnih zahtev ponudnika. Ponudnik predlaga, da se v 4. člen osnutka sporazuma doda nov odstavek, ki glasi: »Če zaradi spremembe zakonodaje oziroma predpisov, tehničnih in drugih standardov, zahtev državnih organov, organov lokalne samouprave ali nosilcev javnih pooblastil, sodne prakse oziroma prakse upravnih organov, do katerih je prišlo po sklenitvi tega sporazuma, predmeta sporazuma ni mogoče izpolniti v dogovorjenem obsegu ali na dogovorjen način, bo izvajalec oziroma dobavitelj izvedel spremenjen obseg dobave na podlagi predhodnega dogovora z naročnikom o spremembi pogodbenih pogojev (npr. pogodbenih rokov, cene in podobnega).«

4. NAROČANJE, ROK , KRAJ DOBAVE TER PREVZEM- 7. člen osnutka sporazuma

Osnutek sporazuma po mnenju zainteresiranega ponudnika ne vsebuje varovalk pred finančnimi tveganji, ki bi se lahko pojavila, če pravočasna dobava morebiti ne bi bila mogoča zaradi razlogov na strani naročnika. Ponudnik zaradi uravnoteženja tveganj obeh strank ter upoštevajoč običajno poslovno prakso pri projektih kot je konkretni predlaga, da se v členu 7 osnutka sporazuma doda nov, osmi odstavek, ki glasi:

»V primeru, da izvajalec ne bi mogel začeti z izvedbo sporazuma ali bi bila izvedba prekinjena in otežena oz. je ne bi mogel izvesti pravilno in pravočasno zaradi razlogov na strani naročnika, se dogovorjeni izvedbeni rok podaljša za čas trajanja tovrstnih ovir. Naročnik je dolžan kriti morebitne s prekinitvijo oz. oteženim izvajanjem sporazuma povezane izvajalčeve stroške. V primeru prekinitve, ki kumulativno traja dlje od 3 mesecev, je izvajalec upravičen odstopiti od sporazuma.«

5. NAROČANJE, ROK , KRAJ DOBAVE TER PREVZEM- 8. člen osnutka sporazuma, nov odstavek

Glede na določbe, da mora naročnik omogočiti izvedbo prevzema blaga in podpisati dobavnico o prevzemu blaga, ponudnik predlaga, da se v sporazumu izrecno zapiše, da naročnik ne sme neutemeljeno zavrniti podpisa posameznih dobavnic, tudi ne v primerih nebistvenih napak, ki ne vplivajo na normalno rabo predmeta sporazuma. Za izvajalca pa je najbolj bistveno, da v kolikor do podpisa posameznih dobavnic o prevzemu blaga ne pride, četudi so izpolnjeni vsi pogoji za prevzem, se šteje, da je bil prevzem opravljen z dnem, ko je izvajalec poslal naročniku obvestilo o tem, da je predmet sporazuma pripravljen na prevzem. Za prevzem opravljenih dobav šteje tudi trenutek, ko naročnik ali končni naročnik/Investitor prične uporabljati predmet pogodbe oziroma sporazuma. Ponudnik zato predlaga, da se v 8. člen sporazuma doda naslednji odstavek: »V okviru izpolnjevanja svojih obveznosti po tem sporazumu naročnik ne sme neutemeljeno zavrniti podpisa posameznih dobavnic o prevzemu blaga, prav tako naročnik ne sme odkloniti podpisa posameznih dobavnic v primerih nebistvenih napak, ki ne vplivajo na normalno rabo predmeta sporazuma. V kolikor do podpisa posameznih dobavnic o prevzemu blaga ne pride kljub izpolnitvi vseh pogojev za prevzem, se šteje, da je bil prevzem opravljen z dnem, ko je izvajalec poslal naročniku obvestilo o tem, da je predmet sporazuma oziroma blago pripravljeno na prevzem. Za prevzem opravljenih dobav šteje tudi trenutek, ko naročnik prične uporabljati predmet sporazuma oziroma dejansko dobavljeno blago.«

6. KAKOVOST, GARANCIJA IN REKLAMACIJE - 13. člen osnutka sporazuma (rok za rešitev reklamacije)

Zainteresirani ponudnik glede na trenutne tržne razmere in pomanjkanja surovin in materiala predlaga, da se rok za rešitev reklamacije zaradi neustreznosti dobavljenega blaga ali zaradi količinskih primanjkljajev iz 5 dni spremeni »po dogovoru in potrditvi s strani obeh strank«.

7. VIŠJA SILA - 15. člen osnutka sporazuma

Ponudnik zaradi jasnejše definicije višje sile, uravnoteženja tveganj, ter s tem zagotavljanja pravne varnosti, predlaga, da se modificira člen 15 osnutka sporazuma in se v osnutek vključi besedilo glede okoliščin višje sile, kritja stroškov in odstopa v primeru če višja sila traja več kot 6 mesecev.

»Kot primeri višje sile se štejejo naravne nesreče ali katastrofalni dogodki kot so npr. epidemije, jedrske nesreče, požar, poplave, viharji ali potresi; dejanja ali opustitve s strani civilnih ali vojaških oblasti kot so sprememba zakonodaje, omejitve uporabe ali trgovanja s tujo valuto, preklic ali ukinitev izvoznih ali uvoznih dovoljenj, uvedba izrednega stanja, določitev kvot ali omejitve pri uporabi materialov ali delovne sile; pomanjkanje plina, vojna ali mobilizacija, državljanska vojna ali vstaja, nemiri, sabotaže ali revolucije; stavke ali izprtja. Med drugim se štejejo za višjo silo tudi motnje v proizvodnji izvajalca ali njegovih podizvajalcev, ki so posledica delovanja višje sile in povzročijo zamudo pri dobavi pomembnih surovin in sestavnih delov. Če zaradi delovanja višje sile pogodbenima strankama nastanejo stroški ali škoda, jih vsaka pogodbena stranka krije sama. V primeru, če dogodek višje sile traja več kot šest (6) mesecev, ima vsaka stranka pravico odstopiti od sporazuma.«

8. OBVEZNOSTI IZVAJALCA PO OKVIRNEM SPORAZUMU - 16. člen osnutka sporazuma

Ponudnik predlaga, da se zadnji odstavek 16. člena osnutka zaradi jasnosti in konsistentnosti določb glede odgovornosti za neposredno škodo spremeni na način, da sedaj glasi:

»Izvajalec odgovarja za neposredno škodo, ki nastane naročniku in tretjim osebam in izvira iz njegovega dela in njegovih obveznosti po tem okvirnem sporazumu, skladno z omejitvami odškodninske odgovornosti, določenimi v tem členu.«

9. OBVEZNOSTI STRANK PO OKVIRNEM SPORAZUMU - 16. člen osnutka sporazuma

Ponudnik predlaga, da se skladno z ustaljeno poslovno prakso v postopkih javnih naročil ter zaradi uravnoteženja interesov in obveznosti pogodbenih strank ter glede na običajno prakso pri bistveno podobnih projektih na ravni EU, omeji izvajalčeva odškodninska odgovornost za neposredno škodo ter izključi izvajalčeva odgovornost za posredno škodo. Ponudnik ob navedenem predlaga, da se v členu 16 osnutka sporazuma zadnji odstavek spremeni in nadomesti z naslednjim besedilom:

»Izvajalec odgovarja za neposredno škodo, ki nastane naročniku in tretjim osebam in izvira iz njegovega dela in njegovih obveznosti po tem sporazumu, vendar največ do višine pogodbene vrednosti tega sporazuma (100%) z DDV za vse škodne primere skupaj. Izvajalec naročniku ne odgovarja za morebitno refleksno škodo, škodo zaradi zaupanja, nemožnosti uporabe stvari, izgube dobička ali izgubo možnosti uporabe dobička, izgube pričakovanih prihrankov, izgube podatkov oziroma informacij, izpada proizvodnje, izpada prodaje, izgubo napajanja opreme ali nadomestnega napajanja, stroške kapitala, plačanih pogodbenih kazni in odškodnin na podlagi zahtevkov tretjih oseb, finančne ali ekonomske izgube oziroma drugih oblik posredne škode naročnika, ki izhajajo iz pogodbe oziroma sporazuma, nezakonitega ravnanja, objektivne odgovornosti ali kako drugače, razen v primeru, če je izvajalec takšno škodo povzročil iz hude malomarnosti ali namenoma. Omejitev izvajalčeve dškodninske odgovornosti po tem členu velja tudi za izvajalčeve zaposlene, poddobavitelje in podizvajalce.«

10. FINANČNO ZAVAROVANJE - 19. člen osnutka sporazuma

Ponudnik predlaga, da se zadnji odstavek 19. člena osnutka zaradi jasnosti in konsistentnosti določb glede odgovornosti za neposredno škodo spremeni na način, da sedaj glasi:

»Unovčitev finančnega zavarovanja ne odvezuje izvajalca od njegove obveznosti, povrniti naročniku škodo v višini zneska razlike med višino dejanske škode, ki jo je naročnik zaradi neizpolnjevanja obveznosti izvajalca iz tega okvirnega sporazuma utrpel in zneskom iz unovčenega finančnega zavarovanja, upoštevaje omejitve odškodninske odgovornosti iz 16. člena tega sporazuma.«

11. POGODBENA KAZEN – 20. člen osnutka sporazuma, prvi odstavek

Zainteresirani ponudnik zaradi uravnoteženja pogodbenih tveganj in ustaljene prakse pri bistveno podobnih projektih predlaga znižanje kazni na 0,2% za vsak zamujeni koledarski dan, hkrati pa tudi znižanje maksimalne kazen, in sicer na največ 10% vrednosti posameznega nabavnega naročila.

12. POGODBENA KAZEN – 20. člen osnutka sporazuma, drugi odstavek

Ponudnik predlaga, da se drugi odstavek 20. člena osnutka sporazuma izbriše, ker je skladno s korporativnimi pravili ponudnika določba, da lahko naročnik odstopi od sporazuma v primeru, če pogodbena kazen preseže dogovorjeni maksimum pogodbene vrednosti, prestroga in zato nesorazmerna. Ponudnik zato prosi za izbris drugega odstavka 20. člena osnutka sporazuma. Podredno ponudnik predlaga spremembo drugega odstavka 20. člena na način, da glasi: V kolikor pogodbena kazen preseže maksimalno dogovorjeno vrednost posameznega nabavnega naročila naročnika brez DDV lahko naročnik unovči finančno zavarovanje za zavarovanje dobre izvedbe obveznosti iz okvirnega sporazuma.«

14. ODPOVED OD OKVIRNEGA SPORAZUMA - 24. člen osnutka sporazuma)

Ponudnik zaradi uravnoteženja pogodbenih interesov in tveganj obeh pogodbenih strank predlaga izbris prvega in drugega odstavka člena 24 osnutka sporazuma, ki urejata odpoved od sporazuma brez krivdnega razloga.

Glede na rok izvedbe del in naravo predmeta sporazuma odpoved (brez krivdnega razloga) za izvajalca predstavlja preveliko oziroma nesorazmerno finančno tveganje in s tem krši načela enakopravnosti obeh pogodbenih strank.

15. ODSTOP OD OKVIRNEGA SPORAZUMA (člen 24 osnutka sporazuma, tretji odstavek)

Ponudnik meni, da glede na dejansko situacijo draženja surovin oziroma materiala, določba o odstopu zaradi povišanja cen v času veljavnosti okvirnega sporazuma, ne odraža dejanskega stanja in predstavlja nesoramerno tveganje za ponudnika.

Ponudnik zato predlaga izbris četrte alineje tretjega odstavka 24. člena okvirnega sporazuma oziroma podredno predlaga njeno spremembo na način, da alineja po spremembi glasi: »- brez soglasja naročnika poviša cene v času veljavnosti okvirnega sporazuma;«

16. POSLOVNA SKRIVNOST - 33. člen osnutka sporazuma

Ponudnik zaradi uravnoteženja pogodbenih tveganj, specificiranja obveznosti v zvezi z varovanjem občutljivih, poslovnih informacij ter skladno z ustaljeno prakso pri podobnih projektih na ravni EU predlaga, da se v osnutku sporazuma doda besedilo: »Pogodbeni stranki se s podpisom tega sporazuma izrecno zavežeta, da bosta kot zaupne varovali kakršnekoli informacije ali dokumente, ki jima bodo razkriti tekom izvajanja tega sporazuma, ki jih bosta odkrili ali ustvarili sami in se nanašajo na naročnika ali izvajalca ter na njuno poslovanje ali na fizične in pravne osebe, ki so z naročnikom ali izvajalcem v kakršnikoli zvezi. Pogodbeni stranki zaupnih informacij/dokumentov ne bosta v nobenem primeru razkrili tretjim osebam, razen v kolikor nasprotna pogodbena stranka izrecno pisno dovoli razkritje posamezne informacije ali če to določajo veljavni predpisi. Pogodbeni stranki bosta svojo dolžnost varovanja informacij, dokumentov in drugih podatkov, vezanih na ta sporazum, razširili tudi na vse svoje delavce in na podizvajalce po tem sporazumu, ki so ali bodo izvrševali celotna ali posamična dela v zvezi s tem sporazumom. Obveznost varovanja poslovne skrivnosti se nanaša tako na čas izvrševanja tega sporazuma, kot tudi za čas po tem. V primeru kršitve tega člena vsaka pogodbena stranka drugi odgovarja za nastalo škodo, vendar največ do višine 75% vrednosti tega sporazuma z DDV.«

17. SKLADNOST S PRAVILI O NADZORU IZVOZA - 34. člen osnutka sporazuma

Ponudnik zaradi korporacijskih zahtev in ustaljene prakse predlaga, da se v 34. člen osnutka sporazuma doda nov odstavek:

»Naročnik je dolžan odvrniti morebitne zahtevke državnih organov oziroma tretjih do izvajalca zaradi naročnikovega neupoštevanja v tem členu navedenih obveznosti v zvezi z nadzorom nad izvozom. V primeru, da bi izvajalcu zaradi neupoštevanja omenjenih obveznosti nastali stroški oziroma škoda, mu jo je naročnik dolžan v celoti povrniti, razen, če je do kršitev prišlo iz razlogov, ki niso na strani naročnika.«

18. PRAVICE INTELEKTUALNE LASTNINE (nov člen)

V skladu z ustaljeno prakso pri podobnih projektih na ravni EU vas zaradi uravnoteženja pogodbenih tveganj vljudno prosimo za uporabo predlaganega besedila glede pravic industrijske lastnine. »Izvajalec si pridržuje vse pravice intelektualne lastnine (avtorske pravice in pravice industrijske lastnine) na programski opremi, predmetu dobave in vsej naročniku ali investitorju predani dokumentaciji, kot npr. načrtih, skicah, tehnični dokumentaciji, vzorcih, katalogih, prospektih, fotografijah (v nadaljevanju: dokumentacija). Reproduciranje, predelava in nadaljnja distribucija ponudbene in projektne dokumentacije ter programske opreme, kakor tudi razkrivanje slednjih tretjim osebam brez soglasja izvajalca ni dopustno. Izvajalec s tem sporazumom prenaša na naročnika neizključno in neprenosljivo pravico uporabe predmeta sporazuma, tehničnega znanja, izkušenj, načrtov, projektov specifikacij, modela in znanj, ki se nudijo pri izvajanju pogodbenih del, in do vsakega znanja/izkušenj, izboljšave ali iznajdbe, ki se razvije med izvedbo pogodbenih del ali kot rezultat takšnih del (skupno poimenovanih kot informacije) oziroma druge pravice industrijske lastnine v obsegu, ki je potreben za spuščanje v pogon, obratovanje in vzdrževanje predmeta sporazuma brez naročnikove pravice podeliti nadaljnjo podlicenco. Prav tako izvajalec na naročnika prenaša neizključno in neprenosljivo pravico uporabe pravic industrijske lastnine na predmetu sporazuma v obsegu, ki je potreben za spuščanje v pogon, obratovanje in vzdrževanje predmeta sporazuma, ki so v lasti tretjih oseb in so jih te prenesle na izvajalca brez naročnikove pravice podeliti nadaljnjo podlicenco. Pravice industrijske lastnine na predmetu sporazuma ostajajo v lasti izvajalca oziroma tretjih oseb. Naročnik je upravičen do uporabe dokumentacije le v nespremenjeni obliki, za namen in v obsegu, potrebnem za obratovanje in vzdrževanje predmeta dobave. Drugačna uporaba je dopustna le na podlagi predhodnega pisnega soglasja izvajalca. Naročnik brez posebnega pisnega soglasja ne sme kopirati ali posnemati predmeta dobave ali njegovih delov za namene, ki niso neposredno povezani z izpolnjevanjem obveznosti po tem sporazumu. Prav tako ni upravičen uporabljati predane dokumentacije ali predmeta dobave za izdelavo replik predmeta dobave ali njegovih delov. Prenos zgoraj naštetih pravic na tretje osebe, razen na investitorja, je dopusten le skupaj s prenosom predmeta dobave in soglasjem izvajalca. Vsi morebitni zahtevki naročnika ali investitorjev so izključeni, če je za kršitev pravic intelektualne lastnine odgovoren naročnik ali investitor sam ali oseba na njegovi strani, npr: kršitev je nastala zaradi načina uporabe, ki je izvajalec ni mogel vnaprej predvideti; do kršitve je prišlo zaradi sprememb predmeta dobave, ki jo je opravil naročnik ali investitor; do kršitve je prišlo z uporabo predmeta dobave v povezavi z drugo opremo, ki ne izvira od izvajalca. Kršenje teh pravil predstavlja hujšo kršitev obveznosti tega sporazuma.«

**Odgovor naročnika na zgornja vprašanja potencialnega ponudnika:**

Naročilo se oddaja za 1 (eno) leto. Naročnik pri izvajanju javnega naročila upošteva Pravilnik o načinih valorizacije denarnih obveznosti, ki jih v večletnih pogodbah dogovarjajo pravne osebe javnega sektorja.

Naročnik ne bo spreminjal besedila okvirnega sporazuma oziroma navedene predloge po spremembi okvirnega sporazuma naročnik zavrača.

To pojasnilo postane sestavni del razpisne dokumentacije.

1. **Dne 15. 2. 2024 smo prejeli vprašanje potencialnega ponudnika z naslednjo vsebino:**

Spoštovani, v popisu je navedena naročniška koda izdelka 6AG1241-1CH32-0XB0, ki ne obstaja. Prosim za informacijo kateri izdelek dejansko potrebujete. Hvala za informacijo. Lep pozdrav.

**Odgovor naročnika na zgornja vprašanja potencialnega ponudnika:**

Naročnik obvešča ponudnike, da je pri zaporedni postavki 138 prišlo do tipkarske napake, kjer je naročnik napačno navedel oznako materiala Siemens. Pravilno se glasi: 6ES7241-1CH32-0XB0.

**Ponudnike naprošamo, da pri pripravi ponudbe upoštevate popravljen celotni predračun popisa blaga z dne 15.2.2024, v katerem so navedeni vsi popravki, ki se ga-ustrezno izpolnjenega priloži k ponudbi.**

**Naročnik meni, da objavljeno pojasnilo št. 1 ni razlog za podaljšanje roka za oddajo ponudbe.**

*Pojasnilo je bilo dne, 15. 2. 2024 objavljeno tudi na Portalu javnih naročil.*

JAVNI HOLDING Ljubljana

Sektor za javna naročila