

Наручилац: Општина Бечеј
Адреса: Трг ослобођења 2, Бечеј
Бр. ЈН: 20/15
Датум: 21.12.2015. године

У складу са чланом 63. ЗЈН наручилац доставља одговор на питање заинтересованог лица за јавну набавку велике вредности радова на реконструкцији пешачког платоа на Тргу ослобођења у Бечеју јн 20/15.

Питање:

1.Чл. 3 ст. 2 модела уговора предвиђено је да Наручилац задржава право да динамику исплате средстава усклађује са ликвидним могућностима буџета општине Бечеј предвиђеним за ове намене. Овако формулисана одредба је незаконита јер према чл. 4 ст. 1 Закона о роковима измирења новчаних обавеза у комерцијалним трансакцијама, у уговорима у којима је јавни сектор дужник, не може се предвидети рок за измирење новчаних обавеза дужи од 45 дана.

2.Чл. 3 ст. 7 модела уговора предвиђено је да Наручилац има право на придржај неисплаћеног дела цене ради отклона недостатака, наплате пенала и претрпљене штете, након примопредаје радова. Ова одредба је спорна из више разлога:
- прво, Наручилац има право да умањи вредност изведених радова у складу са чл. 620 и 621 Закона о облигационим односима тек уколико Извођач не отклони утврђене недостатке, те се не може на име оклањања недостатака вршити придржај износа који је одређен по дискреционој оцени;

- друго, претрпљена штета (основ и висина) се мора доказати, те се не може иста отклањати по слободној процени на терет Извођача и то на тај начин што ће се Извођачу ускратити исплата једног дела вредности изведених радова.

3.Чл. 16 последњи став модела уговора предвиђа да рекламације одлажу обавезу плаћања до њиховог отклона. Ова одредба је спорна из истих разлога као и напред изнето, посебно имајући у виду дужину гарантног рока.

4.Чл. 18 модела уговора предвиђа да менице за отклањање недостатака у гарантном року Наручилац сме да наплати уколико Извођач не отпочне са отклањањем недостатака у року од пет дана од дана пријема писменог захтева Наручиоца, док чл. 16 ст. 2 предвиђа да је рок за отклањање недостатака осам дана од дана рекламације.

Осим рока спорно је и то што недостатак прво мора бити утврђен од стране обе уговорне стране да би Извођач приступио његовом отклањању, те се не може предвидети да рок тече од дана пријема захтева Наручиоца већ од дана када се утврди недостатак.

5.Чл. 18 последњи став модела уговора предвиђа да Наручилац у сврху обезбеђења извршења уговора може успоставити залогу на сваком материјалу, опреми и другој покретној ствари која се нађе у наведеним објектима, до измирења својих потраживања.

- Овако формулисана одредба је нејасна и незаконита јер предмет заложног права може бити само индивидуално одређена ствар којом залогодавац може слободно располагати и залогом се

може обезбедити само тачно одређено потраживање, такође је неприхватљива имајући у виду да је извршење уговора обезбеђено банкарском гаранцијом за добро извршење посла, меницом за отклањање недостатака у грантном року и уговорном казном.

6.Чл. 19 последњи став модела уговора предвиђа да уколико Извођач радова не поступи у складу са претходним ставом признаје своју искључиву прекршајну и кривичну одговорност и једини сноси накнаду за све настале материјалне и нематеријалне штете, при чему овај

Уговор признаје за извршну исправу без права приговора.

- Ова одредба је незаконита имајући у виду да се уговор не може третирати као извршна исправа по члану 13 Закона о извршењу и обезбеђењу већ само као правни основ за остваривање уговорених права и обавеза, и то искључиво у редовном судском поступку, и да уговор ниједним прописом није одређен као извршна исправа.

7.Молимо Вас да дефинишете проценат непредвиђених радова у грађевинским радовима пошто износ није дефинисан.

Одговор:

1. Одредба да „Наручилац задржава право да динамику исплате средстава усклађује са ликвидним могућностима буџета општине Бечеј предвиђеним за ове намене“, подразумева поштовање законског рока, а прецизно је дефинисана на страни 11 конкурсне документације под насловом 3.16. „Начин и услови плаћања“ . Конкретна дужина рока плаћања биће унета у уговор приликом закључивања истог, који ће бити у оквиру законског рока.
2. Обзиром на обим радова који су предмет уговора, Наручилац је, у намери да се обезбеди у највишој могућој мери на шта исти свакако има право, предвидео могућност придржаја неисплаћеног дела цене ради отклона недостатака, наплате пенала и претрпљене штете, након примопредаје радова, што је и формулисано одредбама члана 3. и члана 5. уговора, у којима се наводи да ће се коначан обрачун извршити по примопредаји изведених радова, а путем окончане ситуације оверене од стране стручног надзора, као и да се наплата уговорене казне-пенала извршава без претходног пристанка Извођача, уз претходну оверу стручног надзора, умањењем рачуна наведеног у окончаној ситуацији. Такође је неспорно да извођач има право на законски рок за отклон недостатака, што је такође формулисано уговором. Наведена формулација, свакако не значи, да ће се Извођачу дефинитивно ускратити исплата дела цене, како се наводи у Захтеву за објашњењима, већ значи привремену меру обезбеђења, док се не испуне сви услови за исплату.
3. Имајући у виду објашњење дато под тачком два, наводимо да су исти разлози-мере обезбеђења предвиђени и одредбом члана 16 последњег става.
4. У циљу поштовања начела економичности Наручилац је предвидео рок од 5 дана за ОТПОЧИЊАЊЕ отклањања недостатака у гарантном року, а члан 16 говори о дужини рока отклањања недостатака и то конкретно – у најкраћем примереном року, односно у року од 8 дана уколико је то у конкретном случају могуће. Дакле, у циљу спречавања пролонгирања приступању отклона недостатака, Наручилац уговара крајњи рок од 5 дана као обавезан за почетак отклањања недостатака, као и крајњи рок од 8 дана. Чињеница је да гарантни рок траје 2 године, али није у циљу Наручиоца да се по једној рекламацији користи неоправдано дугачак рок за отклањање.
5. Законом није ограничен број и врста средстава обезбеђења, те из тога произилази да Наручилац може уговорити право на залогу на покретним стварима, коју ће у случају

потребе, одредити на конкретној покретној ствари за конкретно потраживање и исту регистровати по закону.

6. Одредба члана 19.последњег става, погрешно је протумачена да ће уговор сматрати сам по себи извршном исправом, те из наведеног разлога није незаконита. Под истом се подразумева да се прихватају одредбе уговора од обе уговорне стране као такве, те да се не може накнадно приговарати на основ и садржину одредаба уговора. А свакако обема уговорним странама на располагању стоје све правне могућности за решавање евентуалних нејасноћа или спорова уколико се за истим укаже потреба.
7. У погледу дефинисања процента непредвиђених радова, упућујемо Вас на одредбу члана 8. модела уговора.

Комисија за јавне набавке