



РЕПУБЛИКА СРБИЈА
ГРАД ПАНЧЕВО
Број: XI-13-404-245/2019
Датум: 17.03.2020. године
ПАНЧЕВО

ПРЕДМЕТ: Питања и одговори и појашњења број 16 везана за јавну набавку бр. XI -13-404-245/2019, за избор приватног партнера и Доделу уговора без елемената концесије за финасирање, изградњу и одржавање локалне путне инфраструктуре на територији града Панчева са јавним плаћањем.

Потенцијални понуђач поставио је питања и тражио следећа појашњења, дана 16. Марта 2020. електронским путем:

ПИТАЊЕ бр. 1

Модел уговора члан 6.2 Компензациони догађаји

У пречишћеном тексту конкурсне документације која је објављена 2/03/2020, у чл. 6.2 извршена је измена у смислу да Наручилац искључио могућност новчане надокнаде за ризике које је преузео Јавни партнер.

*„За кашњења, услед догађаја за које је ризик преузео Јавни партнер („Компензациони догађаји“ - не односе на новчану накнаду), Приватни партнер може тражити **или** померање дана почетка пружања услуге. “*

- а) Молимо Вас да појасните на шта се односи „или“ у цитираној реченици, обзиром да не постоје две могућности на које Приватни партнер има право по овако написаном члану 6.2.

Овом изменом се изгубио смисао значења компензационих догађаја, већ су се исти свели на карактер Ослобађајућих догађаја, јер Приватни партнер има право само на евентуално померање почетка пружања услуге.

Члан 6.2 као компензационе догађаје за које Приватни Партнер нема право новчане надокнаде наводи:

- 1) Кршење обавеза Јавног тела по Уговору (нпр. непружање помоћи за добијање одговарајућих дозвола, неиздавање дозвола и одобрења из надлежности Јавног партнера, необезбеђивање приступа градилишту и сл.)
- 2) Захтев Јавног тела да се измене детаљи пројекта
- 3) Дискриминаторна или специфична промене закона.

Захтеви јавног тела да се измене детаљи пројекта су регулисани чланом 17 Модела уговора. Овако дефинисани компензациони догађаји у чл. 6.2 су контрадикторни чл. 17 у коме се дефинише да Приватни Партнер, у случају да Јавни партнер захтева измене, **има право** да достави своју процену која укључује **и цену и временски оквир спровођења захтеване измене.**

Искључење права на новчану надокнаду у случају дискриминаторне промене закона у уговору који је предвиђен да траје 10 година је изузетно неповољан за будућег Приватног партнера, није у складу са добрим пословним обичајима и коси се са начелом равноправности уговорних страна предвиђеним чланом 6. Закона о јавно-приватном партнерству и концесији.

Овим је Наручилац довео у неравноправан положај будућег Приватног Партнера јер је предвидео да Приватни Партнер сноси све новчане последице ризика које је преузео Јавни Партнер.

б) Молимо вас да извршите корекцију члана 6.2 Модела уговора тако да буде у складу са Законом о јавно-приватном партнерству и концесији.

ОДГОВОР НА ПИТАЊЕ бр. 1

„За кашњења, услед догађаја за које је ризик преузео Јавни партнер („Компензациони догађаји“- се не односе на новчану накнаду), Приватни партнер може тражити и/или померање дана почетка пружања услуге и/или померање рока завршетка услуге“

Наручилац ће ускладити модел уговора тако да могућност за да се тражи и један и други захтев.

ПИТАЊЕ бр. 2

Модел уговора члан 37.4 - Вољни раскид од стране јавног тела

На питање потенцијалног понуђача у којим случајевима и под којим условима Јавни партнер може једнострано да раскине Уговор тј. на које случајеве се односи члан 37.4 Уговора Наручилац је дана 02.03.2020. године одговорио да је ово дефинисано чланом 37.2 - Пропусти Приватног партнера. Члан 37.2 - Пропусти Приватног партнера се односи на раскид уговора од стране Јавног партнера због пропуста Приватног партнера. Овим чланом су прописани пропусти Приватног партнера који представљају разлоге за раскид уговора од стране Јавног партнера, рок за исправљање пропуста као и обавеза Јавног партнера да Приватном партнеру плати раскидну компензацију. Раскидна компензација покрива преосталу вредност уговора, умањену за 30%, уколико је изградња целокупне инфраструктуре завршена, односно вредност извршених радова и уграђене опреме до момента наступања разлога за раскид, умањену за 20%, уколико радови нису завршени.

Члан 37.4 се односи на једнострану вољни раскид уговора од стране Јавног партнера. Овим чланом је предвиђено да ће Јавни партнер у случају једностраног раскида уговора платити Приватном партнеру раскидну компензацију која је једнака износу који Приватни партнер треба да прими од јавног тела увећану за 30%, ако је изградња целокупне уговорене инфраструктуре већ завршена. У случају да изградња није завршена Јавни партнер ће исплатити вредност извршених радова и уграђене опреме до момента раскида уговора увећану за 50%.

Имајући у виду да се раскидна компензација предвиђена чланом 37.2 разликује од раскидне компензације предвиђене чланом 37.4 може закључити да ова два члана регулишу различите ситуације.

Стога Вас још једном молимо за појашњење у којим случајевима и под којим условима Јавни партнер може једнострано да раскине Уговор уз исплату раскидне компензације предвиђене чланом 37.4 тј. на које случајеве се односи члан 37.4 Модела уговора?

ОДГОВОР НА ПИТАЊЕ бр. 2

Вољни раскид уговора значи да без посебног разлога, осим чисте воље јавни партнер раскида уговор.

Само у случајевима када јавни партнер не би био у могућности да обезбеди финансирање у неком предстојећем периоду, искључиво по наређењу Министарства финансија и уgroжавању буџета Републике Србије.

Овај члан штити приватног партнера од самовоље, вољног раскида од стране јавног партнера и дефинише пенал који ће у таквим случајевима да плати јавни партнер.

ПИТАЊЕ бр.3

Модел уговора члан 31. - Обавеза Извршиоца да оснује Друштво посебне намене и отвори Рачун посебне намене

На примедбу потенцијалног понуђача да члан 31. Модела уговора није усклађен са чланом 46. став 2) Закона о јавно-приватном партнерству и концесији Наручилац је одговорио да је чланом 31. обухваћено све оно што је неопходно за пословну сарадњу приватног и јавног партнера, а да на све остало приватни партнер примењује Закон о привредним друштвима.

а)Молимо за појашњење да ли то значи да приватни партнер сам одлучује о томе у којој ће правној форми основати ДПН и колики ће бити његов основни капитал?

Такође , чланом 2 тачка 5. Модела уговора који дефинише појам „Приватни партнер“ предвиђено је се овај појам, између осталог, односи и на ДПН које оснива Приватни партнер са Јавним партнером. Чланом 31. Модела уговора предвиђеноје да ДПН оснива искључиво Приватни партнер.

б)Имајући у виду напред наведено молимо Вас да ускладите тачку 5. члана 2 Модела уговора са чланом 31. Модела уговора.

ОДГОВОР НА ПИТАЊЕ бр. 3

Чланом 46. Закона о јавно- приватном партнерству и концесијама одређена је Садржина јавног уговора, односно одређено је да јавни уговор садржи све одредбе, услове и друге клаузуле које јавни партнер сматра корисним за испуњавање задатка приватног партнера и за однос приватног партнера са другим учесницима који играју значајну улогу у реализацији ЈПП са или без елемената концесије, а није потребно да јавни уговор садржи све наведене одредбе, а поготово уколико нека од ових питања није потребно уредити конкретним јавним уговором за реализацију конкретног пројекта.

Наручилац посебно наглашава да Закон у овом делу не захтева изричито уређивање свих наведених питања, већ оставља могућност јавном партнеру да уреди нека од ових питања која је неопходно уредити како би се предметни јавни уговор могао реализовати. Као што нити једним уговором у правном промету није неопходно уредити сва евентуална и потенцијална питања, тако и јавним уговором није потребно уредити питања која се не односе на конкретну јавну набавку и која нису од важности за реализацију уговора.

Овим је Наручилац указао да су дати сви подаци који су неопходни за пословну сарадњу

наручиоца и приватног партнера, а да на све остало, приватни партнер примењује Закон о привредним друштвима и усаглашава се са процедурама које прописује АПР.

ПИТАЊЕ бр.4

Модел уговора члан 37.7 - Ступање јавног тела

У вези са питањем потенцијалног понуђача у којим конкретно случајевима Јавно тело може ступити у уговорну позицију Приватног партнера и које све радње се подразумевају под термином „разумна помоћ“ наручилац је дана 02.03.2020. године извршио члан 37.7 Модела уговора, али није дао конкретан одговор на ово питање.

Молимо за додатно појашњење у којим конкретно случајевима Јавно тело може ступити у уговорну позицију Приватног партнера, тј. у којим ситуацијама ће Јавни партнер „сматрати да је неопходно да тако поступи због озбиљности ризика...“ како је то наведено у члану 37.7 и које се све радње подразумевају под термином "помоћ"?

ОДГОВОР НА ПИТАЊЕ бр.4

Јасно пише:

„Јавни партнер ће имати право да ступи у позицију Приватног партнера када Приватни партнер није поступио по опомени Јавног партнера у року од 30 дана и оправдано сматра да је неопходно тако да поступи због озбиљног ризика који постоји или Јавни партнер мора да испуни своју обавезу.“

У сваком случају, Приватни партнер се може позвати на мирно решавање спорова у складу са чланом 37.8.

ПИТАЊЕ бр.5

Чланом 32.2 став 2 предвиђено је да уколико Извршилац не достави оригинал банкарске гаранције којом се осигурава извршење активности у периоду вршења комплетне уговорне услуге најкасније у року од 15 дана од дана почетка обрачунског периода, Наручилац има право да активира гаранцију из члана 13.1 Уговора.

Пошто Модел уговора не садржи члан 13.1 предлажемо да Наручилац изврши усклађивање чланова Уговора.

ОДГОВОР НА ПИТАЊЕ бр.5

Наручилац прихвата сугестију потенцијалног понуђача и извршиће исправку тако да ће у моделу уговора стајати:

„Наручилац има право да активира гаранцију из члана 32.1 Уговора...“

ПИТАЊЕ бр.6

У моделу Уговора члан 31. став 5, наводи се да ће ДПН од оснивања имати рачун посебне намене који ће Приватни партнер користити за усмеравање свих примања и вршење свих плаћања у току извршавања својих обавеза по Јавном Уговору.

Молимо Наручиоца за појашњење на која плаћања се мисли. Да ли се мисли на плаћање накнада Приватном партнеру од стране Јавног партнера?

ОДГОВОР НА ПИТАЊЕ бр.6

Превасходно се мисли да ће накнаде које буде плаћао јавни партнер бити исплаћене на рачун посебне намене ДПН-а.

Наручилац ће сачинити пречишћен текст конкурсне документације и објавити Обавештење о продужењу рока за подношење понуда.

Наручилац посебно наглашава да су позив за подношење понуда и конкурсна документација објављени на порталу јавних набавки и интернет страници наручиоца дана 30.12.2019. године, а јавни позив у Сл. гласнику РС дана 31.12.2019. године, што значи да су сви заинтересовани потенцијални понуђачи могли у том периоду да сагледају могућности за припрему понуда. Сматармо да постављеним питањима потенцијални понуђач врши опструкцију овог поступка јавне набавке, односно реализацију пројекта за који је наручилац добио сагласност Републичке комисије за јавно- приватно партнерство.

Циљ и поступак ове јавне набавке је да се добије приватни партнер који ће у једнаком положају са јавним партнером извршавати обавезе по овом јавном уговору.

Циљ закључења овог јавног уговора је добра пословна сарадња, а не тражење разлога за његово неизвршење у целости.

Комисија образована решењем градоначелника број XI-13-404-245/2019