



ÚRAD PRE VEREJNÉ OBSTARÁVANIE
odbor legislatívno-právny
Ružová dolina 10, 821 09 Bratislava

Bratislava 20. 7. 2020

Číslo spisu: 7925-3000/2020

Úrad pre verejné obstarávanie, Ružová dolina 10, 821 09 Bratislava (ďalej aj ako „správny orgán“ alebo „úrad“) ako ústredný orgán štátnej správy pre oblasť verejného obstarávania a ako orgán príslušný podľa § 140, § 147 písm. b), c) a j), § 167 ods. 2 písm. c), § 182 v spojení s § 185 zákona č. 343/2015 Z. z. o verejnom obstarávaní a o zmene a doplnení niektorých zákonov v znení neskorších predpisov a v súlade s § 5, § 46 a § 47 zákona č. 71/1967 Zb. o správnom konaní v znení neskorších predpisov (ďalej len „správny poriadok“) vo veci správneho deliktu podľa § 182 ods. 3 písm. b) bod 2 zákona č. 343/2015 Z. z. o verejnom obstarávaní a o zmene a doplnení niektorých zákonov v znení účinnom do 30. 11. 2019 (ďalej len „zákon o verejnom obstarávaní“), ktorého sa dopustil verejný obstarávateľ **Chladiace veže Bohunice, spol. s r.o., Námestie sv. Michala 171/4, 919 30 Jaslovské Bohunice, IČO: 34109960** (ďalej len „účastník konania“), vydáva toto

r o z h o d n u t i e:

Účastníkovi konania sa **ukladá zákaz účasti vo verejnom obstarávaní na dobu troch rokov podľa § 182 ods. 3 písm. b) bod 2 zákona o verejnom obstarávaní** za to, že v dôsledku nedodržania lehoty na vykonanie a odovzdanie diela podľa článku VI. bodu 6.16 Zmluvy o dielo č. 2070/2018-KE uzatvorenej medzi účastníkom konania a Slovenským vodohospodárskym podnikom, štátnym podnikom, Radničné námestie 8, 969 55 Banská Štiavnica (ďalej len „objednávateľ“ alebo „verejný obstarávateľ“) dňa 10. 12. 2018 (ďalej len „Zmluva o dielo“) ako výsledku verejného obstarávania podlimitnej zákazky na predmet „*Prioritné preventívne protipovodňové opatrenia v SR Podprojekt 3 Prešov – Aktivita 2*“ vyhlásenej na základe Výzvy na predkladanie ponúk č. 4755-WYP zverejnenej dňa 6. 4. 2018 vo Vestníku verejného obstarávania č. 68/2018, došlo k odstúpeniu od Zmluvy o dielo zo strany objednávateľa pre podstatné porušenie Zmluvy o dielo podľa bodu 22.4.11 účastníkom konania a vyhotoveniu referencie s hodnotením neuspokojivé.

O d ô v o d n e n i e:

1. Správne konanie vo veci predmetného správneho deliktu začal správny orgán z úradnej povinnosti na základe podkladov získaných pri preverovaní referencie vyhotovenej dňa 23. 12. 2019 verejným obstarávateľom s výsledným hodnotením neuspokojivé.
2. Správny orgán v súlade s § 18 správneho poriadku a v súlade s § 17 ods. 1 a § 29 zákona č. 305/2013 Z. z. o elektronickej podobe výkonu pôsobnosti orgánov verejnej moci a o zmene a doplnení niektorých zákonov v znení neskorších predpisov (ďalej len „zákon

o e Governmente“) oznámil účastníkovi konania začatie správneho konania listom č. spisu 7925-3000/2019 zo dňa 13. 5. 2020, ktorý bol účastníkovi konania doručený prostredníctvom Ústredného portálu verejnej správy (ďalej len „ÚPVS“) dňa 3. 6. 2020.

3. Účastníkovi konania bolo podľa § 33 ods. 2 správneho poriadku umožnené oboznámiť sa s podkladom pre rozhodnutie, vyjadriť sa k podkladu i k spôsobu jeho zistenia a navrhnúť jeho prípadné doplnenie. Správny orgán listom č. 7925-3000/2020 zo dňa 4. 6. 2020 zaslaným prostredníctvom ÚPVS a doručeným účastníkovi konania dňa 24. 4. 2020 a následnej aj e-mailom, informoval účastníka konania, že dňa 29. 6. 2020 sa na úrade uskutoční oboznámenie účastníka konania s podkladmi pre rozhodnutie, ako aj so spôsobom ich zistenia pred vydaním rozhodnutia za správny delikt.
4. Účastník konania sa oboznámenia sa s podkladom pre rozhodnutie dňa 29. 6. 2020 nezúčastnil a ani nedoručil správny orgán žiadne vyjadrenie vo veci, či návrh na vykonanie iných dôkazov.
5. V súvislosti s predchádzajúcimi bodmi tak podklad pre vydanie rozhodnutia tvorí najmä:
 - Žiadosť o súčinnosť č. 2503-8000/2020 zo dňa 13. 1. 2020 odoslaná úradom verejnému obstarávateľovi,
 - Odpoveď verejného obstarávateľa na žiadosť o súčinnosť zo dňa 12. 2. 2020, spolu s prílohami:
 - Zmluva o dielo č. 2070/2018-KE „Prioritné preventívne protipovodňové opatrenia v SR, Podprojekt 3 Prešov – Aktivita 2“ – žiadosť o súčinnosť – odpoveď verejného obstarávateľa zo dňa 4. 2. 2020 s prílohami,
 - Zmluva o dielo č. 2070/2018-KE zo dňa 10. 12. 2018,
 - Zápis o odovzdaní staveniska,
 - Zápis z kontrolného dňa stavby „Prioritné preventívne protipovodňové opatrenia v SR, Podprojekt 3 Prešov – Aktivita 2“ konaného dňa 6. 3. 2019,
 - Zápis z kontrolného dňa stavby „Prioritné preventívne protipovodňové opatrenia v SR, Podprojekt 3 Prešov – Aktivita 2“ konaného dňa 21. 3. 2019,
 - Zápis z kontrolného dňa stavby „Prioritné preventívne protipovodňové opatrenia v SR, Podprojekt 3 Prešov – Aktivita 2“ konaného dňa 4. 4. 2019,
 - Zápis z kontrolného dňa stavby „Prioritné preventívne protipovodňové opatrenia v SR, Podprojekt 3 Prešov – Aktivita 2“ konaného dňa 24. 4. 2019,
 - Zápis z kontrolného dňa stavby „Prioritné preventívne protipovodňové opatrenia v SR, Podprojekt 3 Prešov – Aktivita 2“ konaného dňa 15. 5. 2019,
 - Zápis z kontrolného dňa stavby „PPO v SR Podprojekt 3 Prešov – Aktivita 2“ konaného dňa 30. 5. 2019,
 - Zápis z kontrolného dňa stavby „Prioritné preventívne protipovodňové opatrenia v SR, Podprojekt 3 Prešov – Aktivita 2“ konaného dňa 13. 6. 2019,
 - Zápis z kontrolného dňa stavby „Prioritné preventívne protipovodňové opatrenia v SR, Podprojekt 3 Prešov – Aktivita 2“ konaného dňa 27. 6. 2019,
 - Zápis z kontrolného dňa stavby „Prioritné preventívne protipovodňové opatrenia v SR, Podprojekt 3 Prešov – Aktivita 2“ konaného dňa 18. 7. 2019,

- Zápis z pracovného stretnutia Prioritné preventívne protipovodňové opatrenia v SR, Podprojekt 3 Prešov – Aktivita 2“ konaného dňa 23. 7. 2019,
- Zápis z kontrolného dňa stavby „Prioritné preventívne protipovodňové opatrenia v SR, Podprojekt 3 Prešov – Aktivita 2“ konaného dňa 14. 8. 2019,
- Zápis z kontrolného dňa stavby „Prioritné preventívne protipovodňové opatrenia v SR, Podprojekt 3 Prešov – Aktivita 2“ konaného dňa 10. 9. 2019,
- Zápis z pracovného rokovania o postupe stavebných prác stavby „Prioritné preventívne protipovodňové opatrenia v SR, Podprojekt 3 Prešov – Aktivita 2“ konaného dňa 23. 9. 2019 v zasadačke SVP, š.p. v Banskej Štiavnici,
- Zápis z kontrolného dňa stavby „Prioritné preventívne protipovodňové opatrenia v SR, Podprojekt 3 Prešov – Aktivita 2“ konaného dňa 26. 9. 2019,
- Zápis z kontrolného dňa stavby „Prioritné preventívne protipovodňové opatrenia v SR, Podprojekt 3 Prešov – Aktivita 2“ konaného dňa 7. 11. 2019,
- „Prioritné preventívne protipovodňové opatrenia v SR, Podprojekt 3 Prešov – Aktivita 2“ – Upozornenie na dodržanie lehoty realizácie stavby a výzva na plnenie povinností zo Zmluvy o dielo zo dňa 16. 5. 2019,
- Prioritné preventívne protipovodňové opatrenia v SR, Podprojekt 3 Prešov – Aktivita 2 - odpoveď zo dňa 3. 6. 2019,
- Prioritné preventívne protipovodňové opatrenia v SR, Podprojekt 3 Prešov – Aktivita 2 – Stanovisko projektanta k postupu výstavby zo dňa 20. 9. 2019,
- Zmluva o dielo č. 2070/2018-KE „Prioritné preventívne protipovodňové opatrenia v SR, Podprojekt 3 Prešov – Aktivita 2“ – žiadosť o informácie o stave vykonávania Diela a termíne jeho odovzdania zo dňa 11. 11. 2019,
- Zmluva o dielo č. 2070/2018-KE „Prioritné preventívne protipovodňové opatrenia v SR, Podprojekt 3 Prešov – Aktivita 2“ – vrátenie faktúry č. 2019090188 zo dňa 11. 11. 2019,
- Stavba Prioritné preventívne protipovodňové opatrenia v SR - Podprojekt 3 Prešov – aktivita 2 – list účastníka konania zo dňa 19. 11. 2019,
- List č. CS SVP PR 4401/2019/4 Zmluva o dielo č. 2070/2018-KE „Prioritné preventívne protipovodňové opatrenia v SR, Podprojekt 3 Prešov – Aktivita 2“ – žiadosť o informácie o stave vykonávania Diela a termíne jeho odovzdania zo dňa 20. 11. 2019 (odstúpenie od Zmluvy),
- Zmluva o dielo č. 2070/2018-KE „Prioritné preventívne protipovodňové opatrenia v SR, Podprojekt 3 Prešov – Aktivita 2“ – vrátenie faktúry č. 2019090188 zo dňa 25. 11. 2019,
- Zmluva o dielo č. 2070/2018-KE „Prioritné preventívne protipovodňové opatrenia v SR, Podprojekt 3 Prešov – Aktivita 2“ – žiadosť o odovzдание dokladov zo dňa 16. 12. 2019,
- Zmluva o dielo č. 2070/2018-KE „Prioritné preventívne protipovodňové opatrenia v SR, Podprojekt 3 Prešov – Aktivita 2“ - žiadosť o odovzдание vykonaných prác spolu s príslušnou dokumentáciou zo dňa 27. 1. 2020,
- E-mail zo dňa 15. 6. 2020 s upozornením na Výzvu na oboznámenie s podkladom pre rozhodnutie,

- Súvisiaci spisový materiál.

Skutkové okolnosti vyplývajúce z podkladu pre rozhodnutie

6. Verejný obstarávateľ vyhlásil verejné obstarávanie na predmet zákazky „*Prioritné preventívne protipovodňové opatrenia v SR Podprojekt 3 Prešov – Aktivita 2*“ Výzvou na predkladanie ponúk č. 4755-WYP zverejnenou dňa 6. 4. 2018 vo Vestníku verejného obstarávania č. 68/2018. Výsledkom verejného obstarávania bolo uzatvorenie Zmluvy o dielo č. 2070/2018-KE zo dňa 10. 12. 2018 medzi verejným obstarávateľom ako objednávateľom a účastníkom konania ako zhotoviteľom.
7. Predmetom Zmluvy o dielo bolo podľa čl. IV. bod 4.1.1 najmä zhotovenie diela „*Prioritné preventívne protipovodňové opatrenia v SR Podprojekt 3 Prešov – Aktivita 2*“ (ďalej aj len „dielo“). Účastník konania bol povinný predmet Zmluvy o dielo zrealizovať a poskytnúť všetko dohodnuté plnenie **najneskôr v lehote 11 mesiacov od nadobudnutia účinnosti Zmluvy o dielo**. Súčasne podľa bodu 5.1 Zmluvy o dielo bol účastník konania povinný plniť si svoje povinnosti v súlade s Plánom vykonania diela a dodržiavať najmä v ňom dohodnutý časový harmonogram realizácie diela.
8. Podľa článku V. bodu 5.2 Zmluvy o dielo bol účastník konania povinný začať s realizáciou stavebných prác na zhotovení diela do 14 dní od nadobudnutia účinnosti Zmluvy o dielo. Zmluva o dielo účinnosť nadobudla dňa 11. 12. 2018.
9. **Podľa článku VI. bodu 6.16 Zmluvy o dielo bol účastník konania ako zhotoviteľ povinný vykonať a odovzdať dielo** podľa tejto Zmluvy a vykonať všetko dohodnuté plnenie **najneskôr do posledného dňa lehoty podľa bodu 5.1** tejto Zmluvy.
10. **Podľa článku XX bodu 20.14 Zmluvy o dielo pre prípad porušenia povinnosti zhotoviteľa podľa bodu 6.16 a 7.21 Zmluvy** bol Zhotoviteľ povinný zaplatiť Objednávateľovi zmluvnú pokutu vo výške 0,05% z celkovej ceny diela bez DPH za každý aj začatý deň trvania porušovania tejto povinnosti Zhotoviteľa.
11. Podľa článku XX. bodu 22.4.11 Zmluvy o dielo mohol objednávateľ od Zmluvy o dielo odstúpiť najmä v prípade podstatného porušenia Zmluvy zo strany Zhotoviteľa, pričom **za podstatné porušenie Zmluvy Zhotoviteľom sa považuje najmä porušenie povinností, v súvislosti s ktorými si Objednávateľ mohol uplatniť zmluvnú pokutu podľa článku XX. Zmluvy**.
12. Dňa 23. 12. 2019 bola zo strany verejného obstarávateľa vyhotovená účastníkovi konania referencia s výsledným hodnotením neuspokojivé, ktorá bola na webovej stránke úradu zverejnená dňa 27. 12. 2019. Z hodnotenia kvality plnenia v časti 3.1 referencie vyplýva, že dôvodom tejto hodnotiacej známky bolo podstatné porušenie povinností zhotoviteľa, konkrétne, že aj napriek priaznivým poveternostným podmienkam nedokázal dokončiť dielo v stanovenej lehote na vykonanie diela (11 mesiacov).
13. Listom zo dňa 16. 5. 2019 verejný obstarávateľ upozornil účastníka konania na nemožnosť predĺženia lehoty vykonania diela., cit.: „*Na základe uvedených skutočností Vás upozorňujeme, že nie je možné predĺženie lehoty vykonania diela po niekoľko mesačnej stavebnej nečinnosti a nedodržiavaní Vami aktualizovaného harmonogramu stavebných prác, pretože predĺženie*

lehoty plnenia zmluvy by bolo dodatočné zvýhodňovanie víťazného uchádzača a v prípade takéhoto dodatku Zmluvy i dielo by sa náklady na realizáciu stavby po pôvodne dohodnutom termíne stali neoprávnenými nákladmi, čo je pre SLOVENSKÝ VODOHOSPODÁRSKY PODNIK, štátny podnik, neprijateľné.“

14. Neskôr listom č. CS SVP PR 4401/2019/3 zo dňa 11. 11. 2019, doručeným účastníkovi konania dňa 15. 11. 2019, verejný obstarávateľ upozornil účastníka konania na povinnosť vykonať dielo a všetky dohodnuté plnenia najneskôr do 11. 11. 2019, t. j. do 11 mesiacov od nadobudnutia účinnosti Zmluvy o dielo a žiadal bezodkladné zaslanie informácie ohľadom súčasného stavu vykonávania diela a termínu jeho odovzdania.
15. Listom č. CS SVP PR 4401/2019/4 zo dňa 20. 11. 2019 verejný obstarávateľ odstúpil od Zmluvy o dielo podľa článku XXII. bodu 22.4.5 a 22.4.11 Zmluvy o dielo. Verejný obstarávateľ skonštatoval, že z dôvodu nesplnenia termínu vykonania a odovzdania diela účastník konania porušil Zmluvu o dielo podstatným spôsobom.
16. Po zverejnení referencie dňa 27. 12. 2019 požiadal úrad listom č. 2503-80000/2020 zo dňa 13. 1. 2020 verejného obstarávateľa o poskytnutie súčinnosti za účelom náležitého zistenia skutkového stavu pre konanie o uložení zázaku účasti vo verejnom obstarávaní, konkrétne o vyjadrenie k okolnostiam predčasného ukončenia Zmluvy o dielo a zaslanie relevantných podkladov. Dňa 12. 2. 2020 bola úradu doručená zo strany verejného obstarávateľa odpoveď na žiadosť o súčinnosť, list č. CS SVP PR 566/2020/2 zo dňa 4. 2. 2020 spolu s prílohami.
17. Z vyjadrenia verejného obstarávateľa a z predložených dokladov vyplýva, že dôvodom odstúpenia od Zmluvy o dielo bolo opakované porušenie zmluvných povinností účastníkom konania, a to nedodržanie časového harmonogramu realizácie diela a termínu dokončenia a odovzdania diela, na čo bol účastník konania opakovane verejným obstarávateľom upozorňovaný.

Právny rámec

18. Podľa § 10 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní verejný obstarávateľ a obstarávateľ sú povinní pri zadávaní zákaziek, koncesií a pri súťaži návrhov postupovať podľa tohto zákona.
19. Podľa § 12 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní evidencia referencií je informačný systém verejnej správy, ktorého správcom je úrad a v ktorom sa vedú referencie od verejných obstarávateľov a obstarávateľov.
20. Podľa § 12 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní referenciou na účely tohto zákona je elektronický dokument, obsahujúci potvrdenie o dodaní tovaru, uskutočnení stavebných prác alebo poskytnutí služby. Referencia obsahuje
 - a) meno a priezvisko, obchodné meno alebo názov, adresu pobytu, sídlo alebo miesto podnikania, identifikačné číslo dodávateľa alebo dátum narodenia, ak nebolo pridelené identifikačné číslo,
 - b) názov verejného obstarávateľa alebo obstarávateľa,
 - c) označenie verejného obstarávania,
 - d) číslo zmluvy alebo koncesnej zmluvy,
 - e) stručnú identifikáciu plnenia podľa zmluvy alebo koncesnej zmluvy,
 - f) množstvo, objem alebo rozsah plnenia,

- g) miesto, cenu a lehotu plnenia zmluvy alebo koncesnej zmluvy,
- h) hodnotenie plnenia, najmä hodnotenie, či plnenie bolo dodané v rozsahu, kvalite a spôsobom podľa zmluvy alebo koncesnej zmluvy a či celkovo bolo uspokojivé alebo neuspokojivé,
- i) informáciu, či došlo k odstúpeniu od zmluvy, koncesnej zmluvy alebo rámcovej dohody zo strany verejného obstarávateľa alebo obstarávateľa z dôvodu podstatného porušenia povinnosti dodávateľa,
- j) ďalšie informácie, ktoré verejný obstarávateľ alebo obstarávateľ považuje za dôležité,
- k) dátum vyhotovenia referencie.

21. Podľa § 182 ods. 3 písm. b) bod 2 zákona o verejnom obstarávaní úrad uloží uchádzačovi, záujemcovi alebo hospodárskemu subjektu zákaz účasti vo verejnom obstarávaní na dobu troch rokov, ak došlo k odstúpeniu od zmluvy, koncesnej zmluvy alebo rámcovej dohody zo strany verejného obstarávateľa alebo obstarávateľa z dôvodu podstatného porušenia povinností dodávateľa.
22. Podľa § 29 zákona o e-Governmente elektronické podanie a elektronický úradný dokument sa doručuje elektronicky, pričom miestom na elektronické doručovanie je elektronická schránka, ktorá je aktivovaná. Elektronické doručovanie elektronického podania a elektronického úradného dokumentu sa vykoná spôsobom podľa tohto zákona, ak osobitné predpisy pri spôsobe doručovania elektronickými prostriedkami neustanovujú inak.
23. Podľa § 46 správneho poriadku rozhodnutie musí byť v súlade so zákonmi a ostatnými právnymi predpismi, musí ho vydať orgán na to príslušný, musí vychádzať zo spoľahlivo zisteného stavu veci a musí obsahovať predpísané náležitosti.
24. Podľa § 47 ods. 1 správneho poriadku rozhodnutie musí obsahovať výrok, odôvodnenie a poučenie o odvolaní (rozklade). Odôvodnenie nie je potrebné, ak sa všetkým účastníkom konania vyhovuje v plnom rozsahu.
25. Podľa § 47 ods. 2 správneho poriadku výrok obsahuje rozhodnutie vo veci s uvedením ustanovenia právneho predpisu, podľa ktorého sa rozhodlo, prípadne aj rozhodnutie o povinnosti nahradiť trovy konania. Pokiaľ sa v rozhodnutí ukladá účastníkovi konania povinnosť na plnenie, správny orgán určí pre ňu lehotu; lehota nesmie byť kratšia, než ustanovuje osobitný zákon.
26. Podľa § 47 ods. 3 správneho poriadku v odôvodnení rozhodnutia správny orgán uvedie, ktoré skutočnosti boli podkladom na rozhodnutie, akými úvahami bol vedený pri hodnotení dôkazov, ako použil správnu úvahu pri použití právnych predpisov, na základe ktorých rozhodoval, a ako sa vyrovnal s návrhmi a námietkami účastníkov konania a s ich vyjadreniami k podkladom rozhodnutia.

Zistenia správneho orgánu

27. Správny orgán sa podrobne oboznámil s podkladmi pre rozhodnutie a uvádza, že zo Zmluvy o dielo je možné jednoznačne a výslovne dedukovať prípady konania zmluvnej strany, ktoré sú považované za podstatné porušenie Zmluvy o dielo.
28. Zo zisteného skutkového stavu možno bez pochyby konštatovať, že účastník konania porušil ustanovenie bodu 5.1 v spojení s bodom 6.16 Zmluvy o dielo, v zmysle ktorých bol povinný

vykonať dielo a poskytnúť všetko dohodnuté plnenie najneskôr v lehote 11 mesiacov od nadobudnutia účinnosti Zmluvy o dielo, t. j. najneskôr do 11. 11. 2019.

29. Správny orgán poukazuje na to, že zmluvné strany ako podstatné stanovili v čl. XXII. bod 22.4.11 Zmluvy o dielo najmä tie povinnosti, za ktorých porušenie mohol verejný obstarávateľ uplatniť voči zhotoviteľovi zmluvnú pokutu podľa čl. XX Zmluvy o dielo.
30. Správny orgán zdôrazňuje, že účastník konania bol povinný dodržať časový harmonogram realizácie diela. Predmetný harmonogram si vypracúval dokonca sám. Na skutočnosť, že predĺženie lehoty ukončenia diela nie je možné, ho verejný obstarávateľ upozornil už listom zo dňa 16. 5. 2019. Účastník konania tak mal možnosť zvážiť svoje schopnosti, kapacity a finančnú situáciu na to, aby zhodnotil, či bude alebo nebude schopný zabezpečiť realizáciu diela v dohodnutom čase.
31. Účastník konania prevzal stavenisko dňa 21. 12. 2018, o čom bol spísaný Zápis o odovzdaní staveniska. Následne boli realizované početné kontrolné dni, počas ktorých verejný obstarávateľ kontroloval priebeh a stav realizácie diela. Ako vyplýva zo zápisu z kontrolného dňa 21. 3. 2019, účastník konania vypracoval harmonogram prác, ktorý tu odovzdal verejnému obstarávateľovi. Následne na kontrolnom dni 4. 4. 2019 verejný obstarávateľ odsúhlasil harmonogram prác a žiadal posilnenie kapacity pri realizácii diela a dodržiavanie časového postupu prác v zmysle uvedeného harmonogramu. Už v zápise z kontrolného dňa stavby 13. 6. 2019 bolo pritom konštatované, cit.: *„Na základe konštatácie zhotoviteľa, ako aj výsledkov kontrol v priebehu stavebných prác zo strany stavebného dozoru vykonávaných mimo termínov kontrolných dní je zrejmé, že **Vami predložený kontrolný harmonogram stavby (dodaný dňa 22. 3. 2019) a posilnenie strojných kapacít na deklarovanych SO nie je plnený. Súčasne je možné konštatovať, že do dnešného dňa nebol odstránený ani sklz stavebných prác. Objednávateľ upozorňuje na bod č. 5.1 Zmluvy o dielo.**“*
32. Správny orgán z predložených podkladov zistil, že verejný obstarávateľ účastníka konania už predtým upozorňoval na neplnenie povinností podľa Zmluvy o dielo. Účastník konania na výzvu verejného obstarávateľa zo dňa 16. 5. 2019 reagoval listom zo dňa 3. 6. 2019, v ktorom odôvodnil vzniknuté meškanie realizácie diela. Správny orgán na základe posúdenia účastníkom konania tvrdených skutočností má za to, že v konaní neboli preukázané ani potvrdené, pričom z kontextu Zmluvy o dielo nevyplýva možnosť posunúť termín dokončenia diela v prípade nepriaznivých poveternostných podmienok či predĺženia procesu výberu a schvaľovania subdodávateľov. Účastník konania totiž tvrdil, cit.: *„...zdržanie výkonu stavebných prác na Diele bolo zapríčinené viacerými okolnosťami, počínajúc výberom niektorých subdodávateľov pripravujúcich realizáciu prác a PD dotknutých objektov, a tiež schválením spomínaných subdodávateľov Vašou spoločnosťou ako Objednávateľom Diela a končiac aj mimoriadne daždivými podmienkami v mesiaci máj 2019.“* Zo Zmluvy o dielo, konkrétne článku XXI. bod 21.1 vyplýva, že cit.: *„Zmluvné strany nezodpovedajú za čiastočné ani plné neplnenie povinností daných Zmluvou v prípade (a v tom rozsahu), kedy toto neplnenie bolo výsledkom udalosti alebo okolnosti spôsobenej Vyššou mocou podľa § 374 Obchodného zákonníka.“* Podľa bodu 21.4 Zmluvy o dielo však o vzniku a príčinách vyššej moci mala tá zmluvná strana, ktorá sa na vyššiu moc odvolávala, povinnosť druhú zmluvnú stranu do piatich dní upovedomiť a predložiť jej dôveryhodný dôkaz o tejto skutočnosti. Na základe vyjadrenia

účastníka konania zo dňa 3. 6. 2019 správny orgán vyhodnotil, že k uplatneniu vyššej moci nedošlo, nakoľko nebol predložený žiaden relevantný dôkaz o nepriaznivosti podmienok na realizáciu stavby. Z predložených podkladov správne orgánu ani nevyplynula existencia okolnosti vylučujúcej zodpovednosť.

33. Správny orgán konštatuje, že z predložených zápisov z kontrolných dní stavby vyplýva pravidelné požadovanie navýšenia a posilnenia kapacít na realizáciu diela zo strany verejného obstarávateľa (napr. aj zápis zo dňa 27. 6. 2019, 14. 8. 2019, 10. 9. 2019 a pod). Účastník konania si bol preukázateľne vedomý pochybenia a omeškania s realizáciou diela, nakoľko v zápise zo dňa 23. 9. 2019 uviedol, cit.: „*Ing. Jozef Šebej Koval' referoval zároveň o finančnej situácii zhotoviteľa, ktorá je v súčasnosti zlá z dôvodov vzniknutých na iných stavbách. Potvrdil, že práve to je príčinou pozastavenia stavebných prác, pretože v priľahlom regióne stavby sa o tejto situácii pravdepodobne vie.*“ Súčasne, ako vyplýva z daného zápisu z kontrolného dňa, verejný obstarávateľ ho informoval o maximálnom možnom predĺžení termínu dokončenia diela o 2,5 mesiaca.
34. Na základe uvedených skutočností dospel správny orgán k záveru, že účastník konania bol v trvalom omeškaní s realizáciou prác na dokončenie diela, pričom omeškania ako aj s ním súvisiacich následkov, si bol preukázateľne vedomý. Skutočnosť, že nezrealizovanie diela v zmluvou stanovenej lehote bolo zapríčinené účastníkom konania odôvodňuje aj stanovisko projektanta zo dňa 20. 9. 2019, v ktorom skonštatoval, cit.: „*Na škodu veci je, že zhotoviteľ stavby nerealizoval práce súbežne s prekládkami vedení aj práce na hlavnom stavebnom projekte SO – 04 Lavostranná úprava Torysy, t. j. výstavba nábrežných múrov, resp. múrikov – možnosť realizácie v rozsahu 680m z 779,65 m (87%). S ohľadom na priaznivé počasie a nízky stav hladiny vody v Toryse sa mohol realizovať stavebný objekt SO – 05 Kamenné prahy v dne Torysy – možnosť realizácie v rozsahu 100%.*“
35. Správny orgán má za to, že účastník konania napriek opakovaným výzvam zo strany verejného obstarávateľa na posilnenie kapacít a odstránenie vzniknutého omeškania nedodržiaval harmonogram prác a dielo nevykonával v dohodnutom čase podľa bodu 5.1 Zmluvy o dielo. Uvedené konanie účastníka konania možno klasifikovať ako zásadné zlyhanie pri vykonaní diela tak, ako ho uvádza bod 22.4.5 Zmluvy o dielo.
36. Na základe uvedených skutočností správny orgán nemá žiadne pochybnosti o tom, že odstúpenie od Zmluvy o dielo zo strany verejného obstarávateľa zo dňa 20. 11. 2019 **z dôvodu podstatného porušenia zmluvných povinností podľa bodu 22.4.5 a 22.4.11 Zmluvy o dielo** bolo v súlade s ustanoveniami Zmluvy o dielo a k naplneniu znaku správneho deliktu, teda ku konaniu spočívajúcemu v odstúpení od zmluvy pre podstatné porušenie zmluvných povinností zo strany účastníka konania, jednoznačne došlo. Pritom zdôrazňuje, že k odstúpeniu od Zmluvy o dielo verejný obstarávateľ pristúpil po termíne na dokončenie a odovzdanie diela, nakoľko Zmluva o dielo bola uzatvorená na čas do jej riadneho splnenia, pričom verejný obstarávateľ vyzval účastníka konania listom zo dňa 11. 11. 2019 na poskytnutie informácie o stave vykonávania diela a termíne jeho odovzdania, na ktorý účastník konania nereagoval.
37. Správny orgán považuje za potrebné uviesť taktiež tú skutočnosť, že pre správny delikt podľa § 182 ods. 3 písm. b) bod 2 zákona o verejnom obstarávaní ako objektívny delikt nie je potrebné

naplnenie subjektívnej stránky skutkovej podstaty, a teda sa nevyžaduje preukázanie úmyslu dodávateľa, t. j. účastníka konania podstatne porušiť Zmluvu o dielo ako dôvod pre odstúpenie od zmluvy. Objektívnym základom tohto deliktu je odstúpenie od zmluvy pre podstatné porušenie zmluvných povinností dodávateľom. Povinnosťou správneho orgánu tak bolo skúmať, či dôvodom odstúpenia verejného obstarávateľa od Zmluvy o dielo bolo podstatné porušenie Zmluvy o dielo dodávateľom, t. j. účastníkom konania, v zmysle ustanovení Zmluvy o dielo, a teda či nedošlo odstúpením od Zmluvy o dielo k porušeniu Zmluvy o dielo. Skutková podstata správneho deliktu podľa § 182 ods. 3 písm. b) bod 2. zákona o verejnom obstarávaní neumožňuje správne orgánu modifikovať stanovenú sankciu v závislosti od okolností daného prípadu. Zo zisteného skutkového stavu pritom jednoznačne a bez akýchkoľvek pochybností vyplýva, že ktoré povinnosti upravené Zmluvou o dielo sa považujú za podstatné. Pritom s vedomím účastníka konania došlo k opakovanému porušeniu harmonogramu prác, ktorý sám vypracoval, preto odstúpenie od zmluvy zo strany verejného obstarávateľa bolo zjavne dôvodné a v súlade so Zmluvou o dielo, ako i platnou legislatívou. Správny orgán konštatuje, že na základe vyššie uvedeného boli preukázané obe skutočnosti, a teda boli naplnené oba kumulatívne vyžadované znaky skutkovej podstaty správneho deliktu.

38. Správny orgán má na základe vyššie uvedeného za to, že verejný obstarávateľ platne odstúpil od Zmluvy o dielo, nakoľko zo strany účastníka konania preukázateľne došlo ku konaniu, ktoré si zmluvné strany dohodli ako podstatné porušenie zmluvných povinností. Správny orgán posúdil všetky relevantné dôkazy jednotlivo a vo vzájomných súvislostiach a dospel k záveru, že účastník konania v predmetnom prípade naplnil skutkovú podstatu správneho deliktu podľa § 182 ods. 3 písm. b) bodu 3. zákona o verejnom obstarávaní.

Sankcia

39. Pri určovaní sankcie správny orgán postupoval podľa § 182 ods. 3 písm. b) bodu 2 zákona o verejnom obstarávaní, podľa ktorého úrad uloží uchádzačovi, záujemcovi alebo hospodárskemu subjektu zákaz účasti vo verejnom obstarávaní na dobu troch rokov, ak došlo k odstúpeniu od zmluvy, koncesnej zmluvy alebo rámcovej dohody zo strany verejného obstarávateľa alebo obstarávateľa z dôvodu podstatného porušenia povinností dodávateľa.
40. Správny orgán ďalej uvádza, že zákon o verejnom obstarávaní je v časti správneho trestania koncipovaný na princípe objektívnej zodpovednosti, ktorej podstata spočíva v tom, že pri naplnení zákonom stanovenej skutkovej podstaty správneho deliktu správny orgán neskúma subjektívnu stránku porušenia zákona (úmysel - nedbanlivosť), ale len rozpor právneho stavu so stavom skutočným, ktorý má správny orgán na základe vykonaného dokazovania a z podkladu pre rozhodnutie dostatočne a jednoznačne preukázaný. V danom prípade zákon neumožňuje správne orgánu znížiť, resp. celkom odpustiť sankciu za zistené porušenie povinnosti. Na tomto mieste považuje správny orgán za podstatné podotknúť, že hoci zákon neumožňuje variácie správnej sankcie, správny orgán ako prirážajúcu okolnosť vyhodnotil tú skutočnosť, že účastník konania aj po odstúpení od Zmluvy o dielo pokračoval v porušení ustanovení Zmluvy o dielo, keď ani napriek opakovaným výzvam verejného obstarávateľa si nesplnil povinnosť mu uloženú v bode 22.7 Zmluvy o dielo a neposkytol

riadnu súčinnosť v podobe predloženia chýbajúcich podkladov tak, aby verejný obstarávateľ mohol pristúpiť k úhrade nákladov za skutočne vykonané stavebné práce.

41. Pre úplnosť správny orgán tiež uvádza, že účastník konania bude v súlade s § 158 ods. 1 písm. d) zákona o verejnom obstarávaní po potvrdení uloženého zákaza účasti konečným rozhodnutím vyčiarknutý zo zoznamu hospodárskych subjektov.
42. V nadväznosti na uvedené skutočnosti správny orgán rozhodol o uložení sankcie zákaza účasti vo verejnom obstarávaní účastníkovi konania tak, ako je uvedené vo výroku tohto rozhodnutia.

P o u č e n i e:

Proti tomuto rozhodnutiu je možné podľa § 61 správneho poriadku podať rozklad na Úrad pre verejné obstarávanie, Ružová dolina 10, 821 09 Bratislava, do 15 dní odo dňa jeho doručenia. Rozhodnutie nie je možné preskúmať súdom.

(elektronicky)

Mgr. Zuzana Kršjaková
riaditeľka odboru

Doručuje sa:

Chladiace veže Bohunice, Námestie sv. Michala 171/4, 919 30 Jaslovské Bohunice, URI:
ico://34109960