



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

---

Bratislava 25. 01. 2023  
Číslo spisu: 14011-3000/2022  
3155-3000/2023

Úrad pre verejné obstarávanie (ďalej aj ako „správny orgán“ alebo „úrad“), Ružová dolina 10, 821 09 Bratislava, 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 a ako správny orgán podľa § 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“) v správnom konaní vedenom voči účastníkovi konania **UK ENERGY SLOVAKIA, s.r.o., Pri Habánskom mlyne 16, 811 04 Bratislava - mestská časť Staré Mesto, IČO: 51 966 255** (ďalej len „účastník konania“), vydáva toto

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

Účastníkovi konania sa **ukladá pokuta** v celkovej výške **450,00 eur** (slovom: štyristopäťdesiat eur) podľa **§ 182 ods. 3 písm. d)** zákona č. 343/2015 Z. z. o verejnom obstarávaní a o zmene a doplnení niektorých zákonov v znení účinnom do 08. 03. 2022 (ďalej len „zákon o verejnom obstarávaní“) za to, že účastník konania porušil 2. časť „Všeobecné zmluvné podmienky“, Čl. V bod 5.1 písm. a) a b) a Čl. VI bod 6.1.1 Obchodných podmienok elektronického trhoviska vo verzii 3.7 účinnej od 02. 08. 2021, ktoré tvoria neoddeliteľnú prílohu Zmluvy o poskytovaní služieb č. Z202117687\_Z zo dňa 06. 09. 2021 (ďalej len „Zmluva o poskytovaní služieb“), uzavretej automatizovaným spôsobom v rámci Elektronického kontraktačného systému (ďalej len „EKS“) medzi verejným obstarávateľom Bytový podnik mesta Košice, s.r.o., Južné nábrežie 13, 042 19 Košice, IČO: 44 518 684 (ďalej len „verejný obstarávateľ“) ako objednávateľom a účastníkom konania ako dodávateľom (v čase uzatvorenia zmluvy účastník konania bol označený ako BCF ENERGY, s.r.o.) ako výsledok zadávania zákazky na poskytnutie služieb „**Dodávka elektrickej energie vrátane prevzatia zodpovednosti za odchýlku - NÚ**“, vyhlásenej prostredníctvom EKS dňa 24. 08. 2021, pričom sa účastník konania predmetného porušenia dopustil tým, že neposkytol verejnému obstarávateľovi predmet Zmluvy o poskytovaní služieb v rozsahu, kvalite a spôsobom podľa uzatvorenej Zmluvy o poskytovaní služieb, v dôsledku čoho verejný obstarávateľ vyhotovil referenciu zo dňa 11. 11. 2021 v evidencii referencií úradu s hodnotením plnenia „Neuspokojivé“.

Účastník konania je povinný uloženú pokutu zaplatiť v lehote **do 15 dní** odo dňa nadobudnutia právoplatnosti tohto rozhodnutia na účet správneho orgánu číslo **IBAN SK10 8180 0000 0070 0006 2713**, vedeného v Štátnej pokladnici s uvedením identifikačného variabilného symbolu **3155300023** a konštantného symbolu **0558**.

**O d ô v o d n e n i e :**

1. Správne konanie vo veci vyššie uvedeného správneho deliktu začal správny orgán z úradnej povinnosti.
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 oznámil účastníkovi konania začatie správneho konania listom č. 14011-3000/2022 zo dňa 02. 11. 2022, ktorý mu bol

doručený elektronicky prostredníctvom Ústredného portálu verejnej správy dňa 03. 11. 2022 (ďalej len „Oznámenie o začatí správneho konania“).

3. Správny orgán listom č. 13203-3000/2022 s názvom „Žiadosť o predloženie dokumentov“ zo dňa 06. 10. 2022 doručený verejnému obstarávateľovi dňa 07. 10. 2022 požiadal verejného obstarávateľa (ďalej len „Žiadosť o predloženie dokumentov“) o poskytnutie rovnopisov alebo odpisov, resp. osvedčených kópií dokumentov, ktoré nie sú zverejnené na stránke www.eks.sk, napríklad odstúpenia od Zmluvy o poskytovaní služieb, o informácie ohľadne prípadného čiastočného poskytnutia predmetu Zmluvy o poskytovaní služieb, o akúkoľvek komunikáciu medzi verejným obstarávateľom a dodávateľom, ktoré súvisia s plnením zmluvy a zároveň o zaslanie vyjadrenia k vzniknutému skutkovému stavu, prípadne inú dokumentáciu, ktorá môže bližšie ozrejmiť skutkový stav. Verejný obstarávateľ zaslal dňa 11. 10. 2022 správny orgán list č. 5377/12/2022/PO s názvom „Vyjadrenie k žiadosti o predloženie dokumentov“ zo dňa 07. 10. 2022 spolu s prílohou.
4. Zároveň správny orgán Oznámením o začatí správneho konania informoval účastníka konania, že v zmysle § 33 ods. 2 správneho poriadku má právo pred vydaním rozhodnutia vyjadriť sa k podkladom pre rozhodnutie, k spôsobu ich zistenia, prípadne navrhnúť ich doplnenie. Účastníka konania ďalej vyzval na písomné vyjadrenie sa k podkladom pre rozhodnutie v správnom konaní v lehote najneskôr do 5 pracovných dní odo dňa doručenia Oboznámenia sa s podkladom pre rozhodnutie, resp. upovedomil účastníka konania o možnosti dohodnutia osobnej účasti na oboznámení sa s podkladmi pre rozhodnutie. Správny orgán zároveň sprístupnil účastníkovi konania podklady pre rozhodnutie, ktorými ako účastník konania nedisponoval, v elektronickej podobe.
5. Účastník konania nepožiadala správny orgán o účasť na osobnom oboznámení sa s podkladmi pre rozhodnutie a ani sa v stanovenej lehote nevyjadril k podkladom pre rozhodnutie.
6. Správny orgán dňa 07. 12. 2022 zaslal účastníkovi konania Výzvu na vyjadrenie sa ku skutočnostiam zisteným v správnom konaní č. spisu 14011-3000/2022 pred vydaním rozhodnutia podľa § 182 ods. 11 zákona č. 343/2015 Z. z. o verejnom obstarávaní a o zmene a doplnení niektorých zákonov v znení neskorších predpisov (ďalej len „Výzva“), ktorá bola účastníkovi konania doručená dňa 23. 12. 2022.
7. Účastník konania sa k Výzve v stanovenej lehote nevyjadril.
8. V súvislosti s predchádzajúcimi bodmi rozhodnutia tak podklady pre vydanie rozhodnutia tvoria:
  - Anonymný zmluvný formulár zákazky č. Z202117687,
  - Objednávkový formulár zákazky č. Z202117687,
  - Obchodné podmienky elektronického trhoviska vo verzii 3.7 účinnej od 02. 08. 2021,
  - Príloha č.1: Zmluvný formulár zákazky č. Z202117687,
  - Príloha č.2: Výsledné poradie dodávateľov zákazky č. Z202117687,
  - Zmluva o poskytovaní služieb,
  - Príloha č. 4A: Záznam o systémových udalostiach zákazky elektronického trhoviska č. Z202117687,
  - Príloha č. 4B: Záznam o systémových udalostiach elektronickej aukcie,
  - Príloha č. 5: Vlastný návrh plnenia zákazky č. Z202117687,
  - Protokol o priebehu zadávania zákazky č. Z202117687,
  - Referencia uverejnená verejným obstarávateľom dňa 11. 11. 2021 v evidencii referencií s hodnotením kvality plnenia „Neuspokojivé“,
  - Žiadosť o predloženie dokumentov,
  - List verejného obstarávateľa č. 5377/12/2022/PO s názvom „Vyjadrenie k žiadosti o predloženie dokumentov“ zo dňa 07. 10. 2022 spolu s prílohou – listom účastníka konania s názvom „Odstúpenie od Zmluvy o poskytovaní služieb č. Z202117687\_Z“ zo

dňa 02. 11. 2021 doručený verejnému obstarávateľovi (ďalej len „Odpoveď verejného obstarávateľa“),

- Administratívny spis správneho orgánu č. 14011-3000/2022:

- Oznámenie o začatí správneho konania,
- Výzva.

### **Skutkové okolnosti vyplývajúce z podkladu pre rozhodnutie**

9. Správny orgán zistil, že verejný obstarávateľ ako objednávateľ vyhlásil v EKS dňa 24. 08. 2021 o 10:28:15 hod. zákazku č. Z202117687 na predmet „Dodávka elektrickej energie vrátane prevzatia zodpovednosti za odchýlku – NÚ“.
10. Na základe výsledného poradia ponúk, v zmysle ktorého sa víťazným uchádzačom stal účastník konania s cenovou ponukou vo výške 112 618,06 eur bez DPH, resp. 135 141,67 eur s DPH, bola dňa 06. 09. 2021 uzatvorená medzi verejným obstarávateľom a účastníkom konania automatizovaným spôsobom v rámci EKS uzatvorená Zmluva o poskytovaní služieb, pričom jej neoddeliteľnou prílohou boli Obchodné podmienky elektronického trhoviska verzia 3.7, účinná zo dňa 02. 08. 2022 (ďalej len „OPET“), ktoré bližšie upravovali práva a povinnosti zmluvných strán.
11. Podľa článku 2.2 Zmluvy o poskytovaní služieb v časti „Funkcia“ bolo jej predmetom, okrem iného, cit.: „(...) *odnávať elektrickú energiu 12 mesiacov (1 rok) pre 29 odberných miest (OM) vyšpecifikovaných objednávateľom - ako verejným obstarávateľom vrátane prevzatia zodpovednosti za odchýlku odberateľa v OM a zabezpečenie distribúcie elektrickej energie v kvalite zodpovedajúcej technickým podmienkam prevádzkovateľa distribučnej sústavy (PDS).*“
12. V článku 2.3 Zmluvy o poskytovaní služieb je uvedené, okrem iného, cit.:

„Zmluva sa uzatvára na dobu určitú, objednávateľ požaduje plnenie predmetu zákazky pre každé odberné miesto od 1.1.2022 od 00,00 hod. do 31.12.2022 do 24,00 hod.

*Predmetom zmluvy je záväzok dodávateľa dodávať elektrickú energiu za podmienok dohodnutých v zmluve, Všeobecných podmienok pre EKS - OPET a osobitnom ustanovení o zákazkách na dodávku elektriny a plynu.*

*Dodávka elektrickej energie zahŕňa dodávku dohodnutého množstva elektriny do odberného miesta odberateľa v množstve, čase a za podmienok dohodnutých v tejto zmluve.*

*Dodávateľ garantuje okrem pravidelnej dodávky elektrickej energie na odberné miesto odberateľa, vrátane distribúcie aj prevzatie zodpovednosti za odchýlku, v kvalite elektrickej energie zodpovedajúcej technickým podmienkam prevádzkovateľa distribučnej siete, za dodržania právnych predpisov.*

*Dodávateľ sa zaväzuje bez prerušenia dodávať odberateľovi dohodnuté množstvo elektriny v režime prenesenej zodpovednosti za odchýlku pre spotrebu v odbernom mieste uvedenom odberateľom.*

(...)

*Odpojenie od zdroja elektrickej energie sa vylučuje, s výnimkou závažného porušenia zmluvných podmienok zo strany Objednávateľa.*

*Predávajúci je povinný zabezpečiť dodávku elektrickej energie aj v prípade, ak dôjde k predčasnemu ukončeniu zmluvného vzťahu a to do doby, kým nebude zabezpečený prechod plnenia plynule na ďalšieho predávajúceho.*

(...)

*Každá zo zmluvných strán je oprávnená od zmluvy odstúpiť ak a) druhá zmluvná strana podala na seba návrh na vyhlásenie konkurzu alebo b) bol podaný návrh na vyhlásenie konkurzu voči zmluvnej strane treťou osobou, pričom dotknutá zmluvná strana je platobne neschopná alebo v úpadku, alebo c) bol na majetok druhej strany vyhlásený konkurz, alebo bol návrh na vyhlásenie konkurzu zamietnutý pre nedostatok majetku, alebo d) druhá zmluvná strana vstúpila do likvidácie.“*

13. Podľa článku 3.2 Zmluvy o poskytovaní služieb bola lehota plnenia Zmluvy o poskytovaní služieb stanovená od 01. 01. 2022 00:00:00 - 31. 12. 2022 23:59:00.
14. Z Odpovede verejného obstarávateľa ohľadne poskytnutia plnenia zo strany účastníka konania vyplýva, že, cit.: „ (...) Plnenie nebolo dodané v celom rozsahu, nakoľko v zmysle zmluvy verejný obstarávateľ požadoval plnenie predmetu zákazky pre každé odberné miesto od 01. 01. 2022 a k odstúpeniu od zmluvy došlo pred týmto dátumom.“
15. Ďalej z Odpovede verejného obstarávateľa vyplýva, že mu bol doručený list od účastníka konania s názvom „Odstúpenie od Zmluvy o poskytovaní služieb č. Z202117687 Z“ zo dňa 02. 11. 2021, v ktorom účastník konania okrem iného uviedol, že, cit.: „týmto si Vám dovoľujeme oznámiť, že **odstupujeme od Zmluvy o poskytovaní služieb č. 2202117687 Z** uzatvorenej dňa 06. 09. 2021 medzi objednávateľom Bytový podnik mesta Košice, s.r.o., so sídlom Južné nábrežie 13, 042 19 Košice a dodávateľom BCF ENERGY, s.r.o., so sídlom Zvolenská cesta 14, 974 05 Banská Bystrica z dôvodu ukončenia podnikateľskej činnosti týkajúcej sa dodávky elektrickej energie od 27. 10. 2021.“
16. Dňa 11. 11. 2021 verejný obstarávateľ vyhotovil účastníkovi konania referenciu s hodnotením kvality plnenia „Neuspokojivé“. Z odôvodnenia referencie vyplýva, že skutkovým dôvodom pre vyhotovenie referencie s uvedeným hodnotením je odstúpenie od Zmluvy o poskytovaní služieb na strane účastníka konania.

### **Právny rámec**

17. Podľa § 13 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní je elektronické trhovisko informačný systém verejnej správy, ktorý slúži na zabezpečenie ponuky a nákupu tovarov alebo služieb, bežne dostupných na trhu, a to aukčným postupom, ako aj na zabezpečenie s tým súvisiacich činností. Správcom elektronického trhoviska je Ministerstvo vnútra Slovenskej republiky
18. Podľa § 13 ods. 8 zákona o verejnom obstarávaní, obchodné podmienky elektronického trhoviska upravujú, v rozsahu zákona, tieto oblasti vzťahov:
  - a) podmienky používania elektronického trhoviska, z hľadiska
    1. bezpečnosti,
    2. ochrany osobných údajov a iných údajov,
    3. postupu registrácie na elektronickom trhovisku a podrobností o spôsobe preukazovania splnenia podmienok registrácie,
    4. postupu zverejňovania ponuky na dodanie tovaru alebo poskytnutie služby,
    5. rozsahu denného času, kedy verejný obstarávateľ a obstarávateľ môže elektronické trhovisko používať na verejné obstarávanie a
    6. komunikácie medzi uchádzačmi alebo záujemcami a verejným obstarávateľom a obstarávateľom,
  - b) okrem náležitostí musí zmluva, uzatvorená medzi verejným obstarávateľom alebo obstarávateľom a uchádzačom obsahovať aj
    1. moment a spôsob vzniku zmluvy,
    2. komunikáciu zmluvných strán,
    3. možnosti skončenia zmluvy,
    4. sankcie za neplnenie zmluvných podmienok,

5. rozhodné právo a spôsob riešenia sporov zo zmluvy,
  6. moment nadobudnutia účinnosti zmluvy, ak ide o povinne zverejňovanú zmluvu podľa osobitného predpisu.
19. Podľa § 13 ods. 11 zákona o verejnom obstarávaní, obchodné podmienky elektronického trhoviska sú pre registrovaných uchádzačov a záujemcov záväzné a v časti podľa odseku 8 písm. b) sú súčasťou zmluvy uzatvorenej medzi verejným obstarávateľom alebo obstarávateľom a uchádzačom
  20. Podľa § 110 ods. 1 ZVO, verejný obstarávateľ nemusí použiť postup podľa § 109, v takom prípade,
    - a) zadá zákazku jej zverejnením na elektronickom trhovisku v časti, zodpovedajúcej klasifikácii tovaru alebo služieb; verejný obstarávateľ môže primerane použiť ustanovenia § 42 a 44,
    - b) registrovaní uchádzači a záujemcovia predkladajú ponuky prostredníctvom elektronického trhoviska.
  21. Podľa § 273 ods. 1 zákona č. 513/1991 Zb. Obchodného zákonníka v znení neskorších predpisov (ďalej len „Obchodný zákonník“), časť obsahu zmluvy možno určiť aj odkazom na všeobecné obchodné podmienky vypracované odbornými alebo záujmovými organizáciami alebo odkazom na iné obchodné podmienky, ktoré sú stranám uzavierajúcim zmluvu známe alebo k návrhu priložené.
  22. Podľa § 261 ods. 2 Obchodného zákonníka touto časťou zákona sa spravujú takisto záväzkové vzťahy medzi subjektom verejného práva, ak sa týkajú zabezpečovania verejných potrieb alebo vlastnej prevádzky a podnikateľmi pri ich podnikateľskej činnosti.
  23. Podľa § 344 ods. 1 Obchodného zákonníka od zmluvy možno odstúpiť iba v prípadoch, ktoré ustanovuje zmluva alebo tento alebo iný zákon.
  24. Podľa § 345 ods. 2 Obchodného zákonníka na účely tohto zákona je porušenie zmluvy podstatné, ak strana porušujúca zmluvu vedela v čase uzavretia zmluvy alebo v tomto čase bolo rozumné predvídať s prihliadnutím na účel zmluvy, ktorý vyplynul z jej obsahu alebo z okolností, za ktorých bola zmluva uzavretá, že druhá strana nebude mať záujem na plnení povinností pri takom porušení zmluvy. Pri pochybnostiach sa predpokladá, že porušenie zmluvy nie je podstatné.
  25. Podľa 1. časti „Trhový poriadok“ Čl. I písm. f) OPET, dodávateľ je akákoľvek fyzická osoba, právnická osoba alebo skupina takýchto osôb, ktorá má záujem o zákazky zadávané prostredníctvom EKS, pričom dodávateľom pri zákazkách v režime zákona o verejnom obstarávaní môže byť uchádzač podľa zákona o verejnom obstarávaní, záujemca podľa zákona o verejnom obstarávaní alebo iná osoba, ktorá má záujem o zákazky zadávané prostredníctvom EKS.
  26. Podľa 1. časti „Trhový poriadok“ Čl. I písm. o) OPET, objednávateľ je akákoľvek fyzická osoba alebo právnická osoba, ktorá je verejným obstarávateľom podľa § 7 zákona o verejnom obstarávaní, osobou podľa § 8 zákona o verejnom obstarávaní alebo inou osobou, ktorá používa EKS na zadávanie zákaziek.
  27. Podľa 2. časti „Všeobecné zmluvné podmienky“ Čl. I bod 1.1 OPET, tieto všeobecné zmluvné podmienky tvoria súčasť OPET a v súlade s § 13 ods. 8 písm. b) zákona o verejnom obstarávaní upravujú náležitosti zmluvy uzatvorenej medzi objednávateľom a dodávateľom ako výsledok zadávania zákazky na trhovisku postupom uvedeným v OPET.
  28. Podľa 2. časti „Všeobecné zmluvné podmienky“ Čl. V bod 5.1 písm. a) OPET sa zmluvou za podmienok uvedených v týchto všeobecných zmluvných podmienkach dodávateľ zaväzuje dodať objednávateľovi tovar podľa špecifikácie a v dohodnutom množstve, čase a mieste

a podľa ostatných zmluvných špecifikácií (s výnimkou Krabicového softvéru) a previesť na objednávateľa vlastnícke právo k predmetnému tovaru, ak je plnením tovar.

29. Podľa 2. časti „Všeobecné zmluvné podmienky“ Čl. V bod 5.1 písm. b) OPET sa zmluvou za podmienok uvedených v týchto všeobecných zmluvných podmienkach dodávateľ zaväzuje poskytnúť objednávateľovi služby podľa špecifikácie v dohodnutom množstve, čase a v súlade s ostatnými zmluvnými špecifikáciami, ak je plnením služba.
30. Podľa 2. časti „Všeobecné zmluvné podmienky“ Čl. VI bod 6.1.1 OPET je dodávateľ povinný dodať či poskytnúť plnenie v súlade so všetkými špecifikáciami a inými podmienkami uvedenými v zmluve, v dohodnutej akosti a množstve riadne a včas.
31. Podľa 2. časti „Všeobecné zmluvné podmienky“ Čl. VI bod 6.1.2 OPET je dodávateľ povinný dodať či poskytnúť plnenie, ktoré spĺňa okrem špecifikácii tiež všetky požiadavky príslušných právnych predpisov a platných technických noriem záväzných pre takéto plnenie a týkajúcich sa jeho uvádzania na trh.
32. Podľa 2. časti „Všeobecné zmluvné podmienky“ Čl. XVIII bod 18.1 OPET môže zmluva zaniknúť okrem riadneho splnenia všetkých práv a povinností zmluvných strán z nej vyplývajúcich, na základe dohody zmluvných strán alebo spôsobmi uvedenými v zákone a týchto Všeobecných zmluvných podmienok.
33. Podľa 2. časti „Všeobecné zmluvné podmienky“ Čl. XVIII bod 18.2 písm. a) OPET je Objednávateľ oprávnený odstúpiť od zmluvy, ak Dodávateľ poruší povinnosť podľa zmluvy alebo týchto Všeobecných zmluvných podmienok podstatným spôsobom.
34. Podľa 2. časti „Všeobecné zmluvné podmienky“ Čl. XVIII bod 18.3 písm. a) OPET je Dodávateľ oprávnený od Zmluvy odstúpiť, ak Objednávateľ poruší svoju povinnosť podľa Zmluvy alebo týchto Všeobecných zmluvných podmienok podstatným spôsobom.
35. Podľa 2. časti „Všeobecné zmluvné podmienky“ Čl. XVIII bod 18.4 OPET sa pre účely Zmluvy porušenie povinnosti zmluvnej strany považuje za podstatné, v prípade ak: také porušenie Zmluva alebo tieto Všeobecné zmluvné podmienky za podstatné porušenie vyslovene označujú, alebo ak strana porušujúca Zmluvu vedela v čase uzavretia Zmluvy alebo v tomto čase bolo rozumné predvídať s prihliadnutím na účel Zmluvy, ktorý vyplynul z jej obsahu alebo z okolností, za ktorých bola Zmluva uzavretá, že druhá strana nebude mať záujem na plnení povinností pri takom porušení Zmluvy.
36. Podľa Prílohy č. 1 Všeobecných zmluvných podmienok Čl. XII bod 12.2 OPET sa za podstatné porušenie povinností objednávateľa považuje:
  - a) omeškanie objednávateľa s úhradou akýchkoľvek peňažných pohľadávok dodávateľa, ktoré boli vyúčtované v súlade so Zmluvou na dodávku elektriny/plynu a neboli objednávateľom uhradené ani v dodatočnej lehote nie kratšej ako 30 dní, ktorú na tento účel dodávateľ určil v písomnej výzve,
  - b) opakované neumožnenie prístupu k určenému meradlu ani po písomnej výzve dodávateľa,
  - c) neoprávnený odber elektriny/plynu na odbernom mieste objednávateľa.
37. Podľa § 182 ods. 3 písm. d) zákona o verejnom obstarávaní, úrad uloží uchádzačovi, záujemcovi alebo hospodárskemu subjektu pokutu do 5 000 eur, ak v postupe zadávania zákazky prostredníctvom elektronického trhoviska alebo pri plnení zmluvy uzavretej prostredníctvom elektronického trhoviska poruší ustanovenia tohto zákona alebo obchodné podmienky elektronického trhoviska.
38. Podľa § 182 ods. 4 zákona o verejnom obstarávaní pri ukladaní pokuty podľa odsekov 2 a 3 úrad prihliada najmä na povahu, závažnosť, spôsob a následky porušenia povinnosti.

39. Podľa § 182 ods. 11 zákona č. 343/2015 Z. z. o verejnom obstarávaní a o zmene a doplnení niektorých zákonov v znení neskorších predpisov (ďalej ako „zákon o verejnom obstarávaní v znení neskorších predpisov“), ak ide o konanie, ktoré sa začína za správny delikt podľa odseku 3, úrad pred vydaním rozhodnutia oznámi účastníkovi konania sankciu, ktorú mu zamýšľa uložiť, a informáciu o tom, že ak v lehote do 15 dní od doručenia tohto oznámenia účastník konania oznámi úradu, že so všetkými porušeniami zákona, ktoré sú predmetom konania, súhlasí v plnom rozsahu, pokuta a dĺžka trvania zákazu účasti vo verejnom obstarávaní, ak sa podľa odseku 3 ukladá, ktoré by boli inak účastníkovi konania uložené, sa znížia o 50 %. Ak účastník konania v lehote podľa prvej vety písomne oznámi úradu, že v plnom rozsahu, bezpodmienečne a neodvolateľne súhlasí s porušeniami zákona, ktoré sú predmetom konania, a zároveň v plnom rozsahu, bezpodmienečne a neodvolateľne súhlasí s tým, že sa dopustil prejednávanych správnych deliktov, uloží úrad v rozhodnutí pokutu a zákaz účasti vo verejnom obstarávaní, ak sa podľa odseku 3 ukladá, zníženú o 50 %. Proti rozhodnutiu podľa predchádzajúcej vety nemožno podať opravný prostriedok. Rozhodnutie o znížení pokuty o 50 % a zákazu účasti vo verejnom obstarávaní, ak sa podľa odseku 3 ukladá, nie je preskúmateľné súdom.
40. 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.
41. 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.
42. 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**

43. Účastník konania bol v čase vyhlásenia predmetnej zákazky aktívne zaregistrovaný v registri dodávateľov EKS. Správny orgán uvádza, že účastník konania registráciou do EKS ako dodávateľ sa zaviazal akceptovať a dodržiavať OPET, ktoré upravujú základné pravidlá fungovania elektronického trhoviska. Náležitosti uzatvorenej Zmluvy o poskytovaní služieb medzi účastníkom konania a verejným obstarávateľom ako výsledok zadávania zákazky v EKS bližšie upravujú OPET v 2. časti „Všeobecné zmluvné podmienky“ spolu s Prílohou č. 1 Osobitné ustanovenia o Zákazkách na dodávku elektriny a plynu, ktoré sú zároveň všeobecnými obchodnými podmienkami v zmysle § 273 ods. 1 Obchodného zákonníka a tvoria neoddeliteľnú prílohu Zmluvy o poskytovaní služieb. Jednou z povinností účastníka konania, ako dodávateľa, bolo v zmysle 2. časti „Všeobecné zmluvné podmienky“ Čl. V bod 5.1 písm. a) a b), ako aj Čl. VI bod 6.1.1 OPET splniť všetky špecifikácie a iné podmienky uvedené v Zmluvy o poskytovaní služieb. Účastník konania ako dodávateľ bol teda výlučne zodpovedný za poskytnutie predmetu zmluvy podľa špecifikácií uvedených v článku II Zmluvy o poskytovaní služieb.
44. Vzhľadom na automatizovaný spôsob uzatvárania zmlúv prostredníctvom EKS je dôvodné očakávať, že hospodársky subjekt, ktorý sa rozhodne zapojiť do takéhoto verejného obstarávania je spôsobilý zabezpečiť a zabezpečí jeho poskytnutie, t. j. je predmet zmluvy zároveň schopný aj v určenej lehote a v dohodnutej cene poskytnúť v zmysle Zmluvy o poskytovaní služieb.

45. Podľa článku III. bod 3.2 Zmluvy o poskytovaní služieb sa účastník konania zaviazal poskytnúť verejnému obstarávateľovi predmet Zmluvy o poskytovaní služieb v lehote plnenia od 01. 01. 2022 do 31. 12. 2022. Podľa článku IV. bod 4.3 Zmluvy o poskytovaní služieb bola celková cena predmetu tejto zmluvy dohodnutá vo výške vo výške 135 141,67 eur vrátane DPH.
46. V článku 2.3 Zmluvy o poskytovaní služieb je uvedené, okrem iného, cit.:
- „Predmetom zmluvy je **záväzok dodávateľa dodávať elektrickú energiu** za podmienok dohodnutých v zmluve, Všeobecných podmienok pre EKS - OPET a osobitnom ustanovení o zákazkách na dodávku elektriny a plynu.*
- Dodávka elektrickej energie zahŕňa dodávku dohodnutého množstva elektriny do odberného miesta odberateľa v množstve, čase a za podmienok dohodnutých v tejto zmluve.*
- Dodávateľ garantuje okrem pravidelnej dodávky elektrickej energie na odberné miesto odberateľa, vrátane distribúcie aj prevzatie zodpovednosti za odchýlku, v kvalite elektrickej energie zodpovedajúcej technickým podmienkam prevádzkovateľa distribučnej siete, za dodržania právnych predpisov.**“*
47. Účastník konania svojím podpisom potvrdil, že sa pred uzavretím Zmluvy o poskytovaní služieb riadne oboznámil s technickou špecifikáciou predmetu zákazky a osobitnými podmienkami pre plnenie predmetu zákazky, a predovšetkým, že si bol vedomý svojho záväzku dodávať elektrickú energiu verejnému obstarávateľovi v určenej lehote plnenia, t. j. od 01. 01. 2022 do 31. 12. 2022.
48. Z podkladov pre vydanie rozhodnutia podľa správneho orgánu vyplýva, že účastník konania sa predmetného porušenia dopustil tým, že svoj záväzok vyplývajúci mu zo Zmluvy o poskytovaní služieb, a to dodávať elektrickú energiu do odberných miest špecifikovaných verejným obstarávateľom vrátane prevzatia zodpovednosti za odchýlku odberateľa v odberných miestach, nesplnil vôbec, a to od 01. 01. 2022 minimálne do dňa vydania tejto výzvy, čím došlo k podstatnému porušeniu zmluvných podmienok s tým, že verejnému obstarávateľovi oznámil odstúpenie od Zmluvy o poskytovaní služieb. Správny orgán zároveň uvádza, že z podkladov pre rozhodnutie nevyplýva, že by sa účastník konania pokúsil ukončiť predmetný zmluvný vzťah dohodou, ani že nastal jeden z dôvodov na odstúpenie od Zmluvy o poskytovaní služieb zo strany účastníka konania podľa bodu 18.3 OPET, 2. časť, Všeobecných zmluvných podmienok, ako ani jeden z dôvodov podstatného porušenia povinností verejného obstarávateľa podľa bodu 12.2 Prílohy č. 1 Všeobecných zmluvných podmienok Osobitné ustanovenia o zákazkách na dodávku elektriny a plynu.
49. Správny orgán uvádza, že účastník konania si musí byť pred uzatváraním zmluvných vzťahov dostatočne vedomý právnych dôsledkov, ktoré môžu vzniknúť pri nesplnení jeho zmluvných povinností a v posudzovanom prípade nebol účastník konania dostatočne obozretný pri zvážení svojej schopnosti plniť si všetky zmluvné podmienky stanovené verejným obstarávateľom, resp. nebol dodatočne obozretný pri ukončovaní svojej podnikateľskej činnosti vo svetle jeho stále platných uzatvorených záväzkov.
50. Správny orgán v súvislosti s vyššie uvedeným konštatuje, že účastník konania nekonal s náležitou odbornou starostlivosťou, keď po skončení elektronickej aukcie a následnom uzatvorení Zmluvy o poskytovaní služieb neposkytol predmet zákazky tak, ako to bolo dohodnuté v Zmluve o poskytovaní služieb a od predmetnej zmluvy odstúpil. Správny orgán má za to, že predložením ponuky zo strany účastníka konania, tento ako dodávateľ vzal na seba podnikateľské riziko a bolo jeho povinnosťou verejnému obstarávateľovi poskytnúť predmet zákazky v súlade s požiadavkami uvedenými v Zmluve o poskytovaní služieb.
51. Preskúmaním skutkového stavu považuje správny orgán za preukázané, že neposkytnutím predmetu Zmluvy o poskytovaní služieb v stanovenom rozsahu podľa Zmluvy o poskytovaní služieb, postupoval účastník konania v rozpore s čl. II. bod 2.2, 2.3 a 3.2 Zmluvy o poskytovaní



služieb a súčasne aj s Čl. V bod 5.1 písm. a) a b) OPET, 2. časť, Všeobecných zmluvných podmienok a s Čl. VI bod 6.1.1 OPET, 2. časť, Všeobecných zmluvných podmienok.

52. Uvedeným postupom sa účastník konania dostal nielen do rozporu so Zmluvou o poskytovaní služieb a OPET, ale svojím konaním zároveň naplnil znaky skutkovej podstaty správneho deliktu podľa § 182 ods. 3 písm. d) zákona o verejnom obstarávaní, keďže bolo jeho povinnosťou postupovať pri využívaní EKS v súlade so zákonom o verejnom obstarávaní, ako aj s OPET.

### **Sankcia**

53. Správny orgán 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, za dostatočne a jednoznačne preukázaný.
54. V súvislosti s výškou pokuty ukladanej za správny delikt podľa § 182 ods. 3 písm. d) zákona o verejnom obstarávaní správny orgán uvádza, že je v jeho diskrečnej právomoci určiť výšku pokuty v rámci zákonom stanoveného rozpätia do 5 000 eur, a to s prihliadnutím najmä na povahu, závažnosť, spôsob a následky porušenia povinnosti.
55. Z hľadiska požiadavky primeranosti ukladanej sankcie zohráva významnú úlohu jej prísna individualizácia, ktorá prakticky umožňuje naplnenie tejto požiadavky v konkrétnych prípadoch. Správny orgán má za to, že individualizácia sankcie je prostriedkom dosiahnutia jej primeranosti. Správny orgán tak pri ukladaní sankcií je povinný prihliadať na závažnosť protiprávneho konania, jeho následok, prítiažujúce a poľahčujúce okolnosti. Pritom požiadavka primeranosti ukladanej sankcie a jej individualizácia núti správny orgán prihliadať na okolnosti konkrétneho prípadu, na jeho zvláštnosti, a teda bráni mechanickému postupu správneho orgánu pri ukladaní sankcie.
56. Pri posudzovaní povahy, závažnosti, spôsobu a následkov porušenia správny orgán pri určení výšky pokuty zohľadnil prítiažujúce i poľahčujúce okolnosti. Ako poľahčujúcu okolnosť správny orgán považuje skutočnosť, že v evidencii referencií vedenej úradom prevyšujú pozitívne referencie. Možno teda skonštatovať, že pozitívne skúsenosti s predmetným dodávateľom výrazne prevažujú nad negatívnymi. Zároveň správny orgán v súvislosti s výškou pokuty zohľadnil aj prítiažujúcu okolnosť, ktorou je výška zmluvnej ceny uzatvorenej Zmluvy o poskytovaní služieb. Za prítiažujúcu okolnosť majúcu vplyv na uloženie pokuty správny orgán považuje aj skutočnosť, že účastník konania svojím konaním zapríčinil, že nedošlo k plneniu Zmluvy o poskytovaní služieb v celom rozsahu, čo spôsobilo zmarenie účelu verejného obstarávania. Správny orgán pristúpil k uloženiu sankcie v sume, ktorá je stále v dolnej hranici sadzby, aby táto spĺňala nie represívny, ale predovšetkým výchovný účel a do budúcnosti motivovala účastníka konania k dodržiavaniu povinností pri využívaní EKS, ktoré mu vyplývajú zo Zmluvy o poskytovaní služieb, ktoré sú výsledkom postupu zadávania zákazky s využitím EKS, z OPET ako aj zo zákona o verejnom obstarávaní.
57. K výške pokuty správny orgán ďalej dodáva, že vo Výzve správny orgán uviedol, že konaním účastníka konania došlo ku konaniu naplňajúcemu znaky skutkovej podstaty správneho deliktu podľa § 182 ods. 3 písm. d) zákona o verejnom obstarávaní, za ktoré mu úrad zamýšľal uložiť pokutu v dolnej hranici zákonom stanoveného sankčného rozpätia, a to vo výške 450 eur a oznámil mu, že ak v lehote do 15 dní odo dňa doručenia tejto Výzvy účastník konania písomne oznámi úradu, že v plnom rozsahu, bezpodmienečne a neodvolateľne súhlasí s porušeniami zákona, ktoré sú predmetom konania a zároveň uvedie, že v plnom rozsahu, bezpodmienečne a neodvolateľne súhlasí s tým, že sa dopustil prejednávaneho správneho deliktu, uloží úrad v rozhodnutí účastníkovi konania pokutu zníženú o 50 %, t. j. v predmetnom prípade pokutu

zníženú na 225 eur, a to podľa § 182 ods. 11 zákona o verejnom obstarávaní v znení neskorších predpisov.

58. Keďže v stanovenej lehote účastník konania neoznámil úradu, že v plnom rozsahu, bezpodmienečne a neodvolateľne súhlasí s porušeniami zákona, ktoré sú predmetom konania a zároveň, že v plnom rozsahu, bezpodmienečne a neodvolateľne súhlasí s tým, že sa dopustil prejednávaného správneho deliktu, správny orgán nepristúpil k aplikácii inštitútu zníženia pokuty o 50 %, a to na 225 eur.
59. Na základe uvedeného bolo potrebné rozhodnúť 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.

*(elektronický podpis)*

JUDr. Viktória Országhová  
vymenovaná na zastupovanie riaditeľky odboru

#### Doručuje sa:

UK ENERGY SLOVAKIA, s.r.o., Pri Habánskom mlyne 16, 811 04 Bratislava - mestská časť Staré Mesto, URI: ico://sk/51966255