



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

Bratislava 05. 04. 2023
Číslo spisu: 3857-3000/2023

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 **150,00 eur** (slovom: stopäťdesiat 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 3.6 účinnej od 01. 07. 2019 (ďalej len „OPET“), ktoré tvoria neoddeliteľnú prílohu Kúpnej zmluvy č. Z202016152_Z zo dňa 22. 07. 2020 (ďalej len „Kúpna zmluva“), uzavretej automatizovaným spôsobom v rámci Elektronického kontraktačného systému (ďalej len „EKS“) medzi verejným obstarávateľom Psychiatrická nemocnica Michalovce, n.o., Andreja Hrehovčíka 1, 071 01 Michalovce, IČO: 35 581 000 (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 dodanie tovaru „**Dodávka elektrickej energie na rok 2021**“, vyhlásenej prostredníctvom EKS dňa 15. 07. 2020, pričom sa účastník konania predmetného porušenia dopustil tým, že nedodal verejnemu obstarávateľovi predmet Kúpnej zmluvy v rozsahu, kvalite a spôsobom podľa uzatvorenej Kúpnej zmluvy, v dôsledku čoho verejný obstarávateľ vyhotovil referenciu zo dňa 11. 01. 2022 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 **3857300023** 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. 3857-3000/2023 zo dňa 03. 01. 2023, ktorý mu bol

doručený elektronicky prostredníctvom Ústredného portálu verejnej správy dňa 08. 01. 2023 (ďalej len „Oznámenie o začatí správneho konania“).

3. Správny orgán listom č. 3857-3000/2023 s názvom „Žiadosť o predloženie dokumentov“ zo dňa 19. 01. 2023 doručený verejnému obstarávateľovi dňa 21. 01. 2023 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 Kúpnej zmluvy, o informácie ohľadne prípadného čiastočného dodania predmetu Kúpnej zmluvy, 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 doručil dňa 25. 01. 2023 správne orgánu list č. 90/2023 s názvom „Žiadosť o predloženie dokumentov - odpoveď“ zo dňa 25. 01. 2023 spolu s prílohami.
4. Listom č. 3857-3000/2023 „Oboznámenie sa s podkladom pre rozhodnutie v správnom konaní“ zo dňa 03. 02. 2023 (ďalej len „Oboznámenie sa s podkladom pre rozhodnutie“) správny orgán 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, ani sa v stanovenej lehote k podkladom pre rozhodnutie písomne nevyjadril.
6. Správny orgán dňa 23. 02. 2023 zaslal účastníkovi konania Výzvu č. 3857-3000/2023 zo dňa 23. 02. 2023 na vyjadrenie sa ku skutočnostiam zisteným v správnom konaní č. spisu 3857-3000/2023 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 mu bola doručená dňa 11. 03. 2023.
7. Správny orgán požiadal podľa § 49 ods. 2 správneho poriadku orgán príslušný rozhodnúť o rozklade o predĺženie lehoty pre rozhodnutie. Správny orgán listom č. 3857-3000/2023 zo dňa 08. 03. 2023 označeným ako „Upovedomenie o predĺžení lehoty pre rozhodnutie“ (ďalej len „Upovedomenie o predĺžení lehoty pre rozhodnutie“) upovedomil účastníka konania o nemožnosti vo veci rozhodnúť do 30, resp. do 60 dní od začatia správneho konania, t. j. o predĺžení lehoty pre rozhodnutie, na základe súhlasu orgánu príslušného rozhodnúť o rozklade, a to do 08. 04. 2023.
8. Účastník konania sa k Výzve v stanovenej lehote nevyjadril.
9. V súvislosti s predchádzajúcimi bodmi rozhodnutia tak podklady pre vydanie rozhodnutia tvoria:
 - Anonymný zmluvný formulár zákazky č. Z202016152,
 - Objednávkový formulár zákazky č. Z202016152,
 - OPET,
 - Príloha č.1: Zmluvný formulár zákazky č. Z202016152,
 - Príloha č.2: Výsledné poradie dodávateľov zákazky č. Z202016152,
 - Kúpna zmluva,
 - Príloha č. 4A: Záznam o systémových udalostiach elektronického trhoviska zákazky č. Z202016152,
 - Príloha č. 4B: Záznam o systémových udalostiach elektronickej aukcie,

- Protokol o priebehu zadávania zákazky č. Z202016152,
- Vyjadrenie k rozporom opisného formulára OF-216074 zákazky Z202016152,
- Referencia zo dňa 11. 01. 2022 uverejnená verejným obstarávateľom v evidencii referencií s hodnotením kvality plnenia „Neuspokojivé“,
- Administratívny spis správneho orgánu č. 3857-3000/2023:
 - Oznámenie o začatí správneho konania,
 - Žiadosť o predloženie dokumentov,
 - List verejného obstarávateľa č. 90/2023 s názvom „Žiadosť o predloženie dokumentov – odpoveď“ zo dňa 25. 01. 2023 spolu s prílohami (ďalej len „Odpoveď verejného obstarávateľa“):
 - E-mailová komunikácia zo dňa 23. 07. 2020 s prílohami,
 - E-mailová komunikácia zo dňa 05. 11. 2021 s prílohou s názvom „Ukončenie dodávok elektriny od 27. 10. 2021“,
- Oboznámenie sa s podkladmi,
- Žiadosť o predĺženie lehoty podľa § 49 ods. 2 zákona č. 71/1967 Zb. o správnom konaní (správny poriadok) v znení neskorších predpisov zo dňa 01. 03. 2023,
- Upovedomenie o predĺžení lehoty pre rozhodnutie,
- Výzva.

Skutkové okolnosti vyplývajúce z podkladu pre rozhodnutie

10. Správny orgán zistil, že verejný obstarávateľ ako objednávateľ vyhlásil v EKS dňa 15. 07. 2020 o 14:50:18 hod. zákazku č. Z202016152 na predmet „Dodávka elektrickej energie na rok 2021“.
11. Na základe výsledného poradia ponúk, v zmysle ktorého sa víťazným uchádzačom stal účastník konania s cenovou ponukou vo výške 113 163,52 eur bez DPH, resp. 135 796,22 eur s DPH, bola dňa 22. 07. 2020 medzi účastníkom konania a verejným obstarávateľom automatizovaným spôsobom v rámci EKS uzatvorená Kúpna zmluva, pričom jej neoddeliteľnou prílohou boli OPET, ktoré bližšie upravovali práva a povinnosti zmluvných strán.
12. Podľa článku 2.2 Kúpnej zmluvy v časti „Funkcia“ bolo jej predmetom, cit.: „(...) pravidelná dodávka elektrickej energie v predpokladanom objeme 940 MWh ± 20% za zmluvné obdobie od 00:00 hod. SEČ dňa 01. 01. 2021 do 24:00 hod. SEČ dňa 31. 12. 2021, vrátane jej prepravy distribučnou sústavou do odberného miesta (OM) odberateľa a prevzatia zodpovednosti za odchýlku, v kvalite zodpovedajúcej technickým podmienkam prevádzkovateľa distribučnej siete, za dodržania platných právnych predpisov SR, technických podmienok a prevádzkového poriadku prevádzkovateľa distribučnej siete a garancia dodávky po celú dobu platnosti zmluvy.“
13. V článku 2.3 Kúpnej zmluvy je uvedené, okrem iného, cit.:

„Predmetom Zmluvy je združená dodávka elektrickej energie (ďalej len „elektriny“) v zmluvnom období od 00:00 hod. SEČ dňa 01. 01. 2021 do 24:00 hod. SEČ dňa 31. 12. 2021.

Dodávateľ sa zaväzuje zabezpečiť pravidelne a opakovane plynulú a spoľahlivú dodávku a distribúciu elektriny do OM na adrese sídla Odberateľa, ako aj ostatné služby spojené s užívaním sústavy, vrátane dopravy a prevzatia zodpovednosti za odchýlku v množstve, kvalite a čase dodania elektriny za OM Odberateľa voči zúčtovateľovi odchýlok. Dodávateľ sa zároveň zaväzuje dodržiavať Vyhlášku ÚRSO č. 24/2013 Z. z., ktorou sa ustanovujú pravidlá pre fungovanie vnútorného trhu s elektrinou a plynom a ostatné platné právne predpisy.

Dodávateľ sa zaväzuje:

- (...)
- Dodať dohodnuté celkové množstvo elektriny.
- (...)

- Akékoľvek prerušenie dodávky elektriny v rozpore s touto Zmluvou a platnou legislatívou SR a EÚ v oblasti energetiky je dôvodom na zrušenie Zmluvy.

Pri podstatnom porušení povinností zmluvných strán vyplývajúcich z tejto Zmluvy môže oprávnená strana odstúpiť od Zmluvy bez zbytočného odkladu. Za podstatné porušenie zmluvných povinností sa považuje aj porušenie povinností uvedených v Čl. XII. bod 12.2 a 12.3 OPET.

Zmluvné strany sa dohodli, že za podstatné porušenie zmluvných povinností bude Odberateľ považovať aj:

- a) odobratie licencie resp. oprávnení na dodávku a distribúciu elektrickej energie,
- b) ak sa Dodávateľ dostane do návrhu na konkurz alebo vyrovnanie alebo je voči nemu vznesený právoplatný výkon exekučného rozhodnutia,
- c) ak dodaný tovar nebude zodpovedať vlastnostiam dohodnutým v tejto Zmluve.

Nedodržanie ktorejkoľvek požiadavky Odberateľa uvedenej v tejto Zmluve sa bude považovať za podstatné porušenie zmluvných povinností Dodávateľa, pričom Odberateľ ukončí s Dodávateľom zmluvný vzťah v súlade s článkom XVIII, bod 18.2, písm. a), VZP OPET z dôvodu, že Dodávateľ podstatne porušil svoje povinnosti.“

14. Podľa článku 3.2 Kúpnej zmluvy bola lehota plnenia Kúpnej zmluvy stanovená od 01. 01. 2021 00:00:00 - 01. 01. 2022 00:00:00.
15. Z Odpovede verejného obstarávateľa ohľadne poskytnutia plnenia zo strany účastníka konania vyplýva, že, cit.: „Zmluvný dodávateľ si plnil svoju povinnosť od 01. 01. 2021 do 27.10.2021. Ukončenie dodávok predmetu zmluvy nám oznámil listom zo dňa 02. 11. 2021, ktorý nám zaslal elektronickou poštou dňa 05. 11. 2021 a doručil aj poštou dňa 11. 11. 2021.

Zmluvne bolo dohodnuté, že nám dodávateľ dodá elektrickú energiu v období od 01. 01. 2021 do 31. 12. 2021 v množstve 940 000 kWh v celkovej sume 135 796,22 EUR. Do 27. 10. 2021 nám bola dodaná elektrická energia v množstve 795 346 kWh v celkovej fakturovanej sume 123 626,24 EUR.

Po zvyšnú dobu obdobia, na ktoré bola zmluva uzatvorená nám elektrickú energiu dodávala spoločnosť Východoslovenská energetika, a.s. ako dodávateľ poslednej inštancie. Za obdobie od 28. 10. 2021 do 31. 12. 2021 nám bola za dodávku elektrickej energie fakturovaná suma 56 603,62 EUR. Celkovo sme za elektrickú energiu v roku 2021 uhradili sumu 180 229,92 EUR namiesto vysúťažených 135 796,22 EUR.“

15. Ďalej z Odpovede verejného obstarávateľa vyplýva, že mu bol doručený list od účastníka konania s názvom „Ukončenie dodávok elektriny od 27. 10. 2021“ zo dňa 02. 11. 2021, v ktorom účastník konania okrem iného uviedol, že, cit.: „Vzhľadom k znemožneniu nákupu od niektorých našich významných dodávateľov energií a enormnému rastu cien na veľkoobchodných trhoch energií sme boli nútení ukončiť svoju podnikateľskú činnosť týkajúcu sa dodávky elektriny od 27. 10. 2021.

(...)

Vaša Zmluva o združenej dodávke elektriny vrátane prevzatia zodpovednosti za odchýlku so zabezpečením distribúcie elektriny a súvisiacich sieťových služieb (ďalej len „Zmluva o dodávke elektriny“) zanikla k 27. 10. 2021.

Dodávku elektriny bude pre Vás po dobu nasledujúcich troch mesiacov po ukončení činnosti na energetickom trhu zaisťovať tzv. Dodávateľ poslednej inštancie - toto právo vzniká každému jednému Zákazníkovi priamo zo zákona.

Zároveň by sme Vás chceli informovať, že v najbližších dňoch Vás bude kontaktovať príslušný Dodávateľ poslednej inštancie.

Považujte prosím tento list za potvrdenie ukončenia Zmluvy o dodávke elektriny s našou spoločnosťou a to ku dňu 27. 10. 2021.

16. Dňa 11. 01. 2022 verejný obstarávateľ vyhotovil účastníkovi konania referenciu s hodnotením kvality plnenia „Neuspokojivé“. Z odôvodnenia referencie vyplýva, že skutkovým dôvodom pre vystavenie referencie s uvedeným hodnotením je skutočnosť, že účastník konania ako dodávateľ počas trvania zmluvného vzťahu oznámil ukončenie podnikania a prestal dodávať predmet plnenia.

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 zákona o verejnom obstarávaní, 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 § 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.
37. 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.
38. 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, znížený 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.
39. 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.
40. 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.
41. 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

42. 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 trhu. Náležitosti uzatvorenej Kúpnej zmluvy medzi účastníkom konania a verejným obstarávateľom ako výsledok zadávania zákazky v EKS bližšie upravujú OPET v 2. časti „Všeobecné zmluvné podmienky“, ktoré sú zároveň všeobecnými obchodnými podmienkami v zmysle § 273 ods. 1 Obchodného zákonníka a tvoria neoddeliteľnú prílohu Kúpnej zmluvy. 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 Kúpnej zmluve. Účastník konania ako dodávateľ bol teda výlučne zodpovedný za dodanie predmetu zmluvy podľa špecifikácií uvedených v článku II Kúpnej zmluvy.
43. Vzhľadom na automatizovaný spôsob uzatvárania zmlúv prostredníctvom EKS je dôvodné očakávať, že hospodársky subjekt, ktorý sa rozhodne zapojiť do takéhoto verejného obstarávania, má požadovaný tovar k dispozícii, resp. je spôsobilý zabezpečiť a zabezpečiť jeho dodanie, t. j. je predmet zmluvy zároveň schopný aj v určenej lehote a v dohodnutej cene dodať v zmysle Kúpnej zmluvy.
44. Podľa článku III bod 3.2 Kúpnej zmluvy sa účastník konania zaviazal dodať verejnemu obstarávateľovi predmet Kúpnej zmluvy v lehote plnenia od 01. 01. 2021 do 01. 01. 2022. Podľa článku IV. bod 4.3 Kúpnej zmluvy bola celková cena predmetu tejto zmluvy dohodnutá vo výške vo výške 135 796,22 eur vrátane DPH.
45. V článku 2.3 Kúpnej zmluvy je uvedené, okrem iného, cit.:
- „Predmetom Zmluvy je združená dodávka elektrickej energie (ďalej len „elektriny“) v zmluvnom období **od 00:00 hod. SEČ dňa 01. 01. 2021 do 24:00 hod. SEČ dňa 31. 12. 2021.***
- Dodávateľ sa zaväzuje zabezpečiť pravidelne a opakovane **plynulú a spoľahlivú dodávku a distribúciu elektriny** do OM na adrese sídla Odberateľa, (...)*
- Dodávateľ sa zaväzuje:*
- (...)
 - **Dodať dohodnuté celkové množstvo elektriny.**
 - (...).“
46. Účastník konania svojím podpisom potvrdil, že sa pred uzavretím Kúpnej zmluvy 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 verejnemu obstarávateľovi v určenej lehote plnenia, t. j. do 01. 01. 2022.
47. Z podkladov pre vydanie rozhodnutia podľa správneho orgánu vyplýva, že účastník konania sa predmetného porušenia dopustil tým, že svoj záväzok vyplývajúci mu z Kúpnej zmluvy, a to dodať tovar verejnemu obstarávateľovi, nesplnil od 28. 10. 2021 do 01. 01. 2022, čím došlo k podstatnému porušeniu zmluvných podmienok s tým, že verejnemu obstarávateľovi oznámil zánik Kúpnej zmluvy. 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 Kúpnej zmluvy zo strany účastníka konania podľa bodu 18.3 OPET, 2. časť, Všeobecných zmluvných podmienok.

48. 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 ukončení svojej podnikateľskej činnosti vo svetle jeho stále platných uzatvorených záväzkov.
49. Správny orgán v súvislosti s vyššie uvedeným konštatuje, že účastník konania nekonal s náležitou odbornou starostlivosťou, keď po skončení elektronickej aukcie a následnom uzatvorení Kúpnej zmluvy nedodal predmet zákazky tak, ako to bolo dohodnuté v Kúpnej zmluve. Správny orgán má za to, že predložením ponuky zo strany účastníka konania, tento ako dodávateľ vzal na seba podnikateľské riziko (aj v kontexte odôvodnenia skončenia podnikania v uvedenej oblasti účastníkom konania) a bolo jeho povinnosťou verejnému obstarávateľovi dodať predmet zákazky v súlade s požiadavkami uvedenými v Kúpnej zmluve.
50. Správny orgán taktiež poukazuje na Odpoveď verejného obstarávateľa, v ktorej uviedol, že, cit: „Zmluvne bolo dohodnuté, že nám dodávateľ dodá elektrickú energiu v období od 01. 01. 2021 do 31. 12. 2021 v množstve 940 000 kWh v celkovej sume 135 796,22 EUR. Do 27. 10. 2021 nám bola dodaná elektrická energia v množstve 795 346 kWh v celkovej fakturovanej sume 123 626,24 EUR.
- Po zvýšení dobu obdobia, na ktoré bola zmluva uzatvorená nám elektrickú energiu dodávala spoločnosť Východoslovenská energetika, a.s. ako dodávateľ poslednej inštancie. Za obdobie od 28. 10. 2021 do 31. 12. 2021 nám bola za dodávku elektrickej energie fakturovaná suma 56 603,62 EUR. Celkovo sme za elektrickú energiu v roku 2021 uhradili sumu 180 229,92 EUR namiesto vysúť'ažených 135 796,22 EUR.“
51. Správny orgán z uvedeného vyplýva, že v prípade, ak by účastník konania splnil svoj záväzok dodať predmet Kúpnej zmluvy v súlade s ňou, verejný obstarávateľ by napokon nevynaložil väčšie náklady na dodanie tovaru, ktorý obstaral prostredníctvom zadania predmetnej zákazky, ako bola zmluvná cena dohodnutá v Kúpnej zmluve.
52. Preskúmaním skutkového stavu považuje správny orgán za preukázané, že nedodaním predmetu Kúpnej zmluvy v stanovenom rozsahu podľa Kúpnej zmluvy, postupoval účastník konania v rozpore s čl. II. bod 2.3 Kúpnej zmluvy 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.
53. Uvedeným postupom sa účastník konania dostal nielen do rozporu s Kúpnu zmluvou 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

54. 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.
55. 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.

56. 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, priťažujúce 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.
57. Pri posudzovaní povahy, závažnosti, spôsobu a následkov porušenia správny orgán pri určení výšky pokuty zohľadnil priťažujúce 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 skutočnosť, že účastník konania čiastočne poskytol predmet Kúpnej zmluvy, pričom k ukončeniu dodávky predmetu Kúpnej zmluvy došlo ku dňu 27. 10. 2021, t. j. od 28. 10. 2021 do 31. 12. 2021 účastník konania predmet Kúpnej zmluvy už nedodával, čo predstavuje menšie časové obdobie, ako časové obdobie, počas ktorého účastník konania dodával predmet Kúpnej zmluvy v súlade s ňou. Za priťažujúcu okolnosť majúcu vplyv na uloženie pokuty správny orgán považuje skutočnosť, že v dôsledku predčasného ukončenia plnenia Kúpnej zmluvy účastníkom konania, verejný obstarávateľ napokon vynaložil väčšie náklady na dodanie predmetu Kúpnej zmluvy ako by vynaložil, pokiaľ by účastník konania plnil predmet Kúpnej zmluvy v súlade s dohodnutými podmienkami dodania.
58. K výške pokuty správny orgán ďalej dodáva, že vo Výzve správny orgán uviedol, že konaním účastníka konania došlo ku konaniu napĺňajúcemu 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 150 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 75 eur, a to podľa § 182 ods. 11 zákona o verejnom obstarávaní v znení neskorších predpisov.
59. 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 prejednávaneho správneho deliktu, správny orgán nepristúpil k aplikácii inštitútu zníženia pokuty o 50 %, a to na 75 eur.
60. Na základe uvedeného bolo potrebné rozhodnúť tak, ako je uvedené vo výroku tohto rozhodnutia.

Poučenie:

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