



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

Bratislava 26. 04. 2024
Číslo spisu: 6395-3000/2024

Úrad pre verejné obstarávanie, Ružová dolina 10, 821 09 Bratislava (ďalej len „úrad“ alebo „správny orgán“) ako ústredný orgán štátnej správy pre verejné obstarávanie a orgán príslušný podľa § 140 ods. 1, § 147 písm. b), c) a j), § 167 ods. 2 písm. c) a § 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 (správny poriadok) v znení neskorších predpisov (ďalej len „správny poriadok“) vo veci správneho deliktu **§ 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“), ktorého sa dopustil účastník 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 vo výške 150 eur** (slovom: stopäťdesiat eur) **podľa § 182 ods. 3 písm. d) zákona 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 (ďalej len „OPET“) v spojení s Čl. III. bod 3.1 písm. a) až c) „Prílohy č. 1 k Všeobecným zmluvným podmienkam Osobitné ustanovenia o Zákazkách na dodávku elektriny a plynu“ OPET, ktoré tvoria neoddeliteľnú prílohu Kúpnej zmluvy č. Z202119393_Z zo dňa 04. 10. 2021 (ďalej len „Kúpna zmluva“), uzavretej automatizovaným spôsobom v rámci Elektronického kontraktačného systému (ďalej len „EKS“) medzi verejným obstarávateľom Spojená škola internátna, Námestie Štefana Kluberta 1, 054 01 Levoča, IČO: 42 085 390 (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 „**Elektrická energia pre rok 2022**“, vyhlásenej prostredníctvom EKS dňa 27. 09. 2021, 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 06. 02. 2023, zverejnenú dňa 07. 02. 2023 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 **6395300024** 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 vlastného podnetu.
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. listom č. 6395-3000/2024 zo dňa 01. 02. 2024, ktorý mu bol doručený elektronicky prostredníctvom Ústredného portálu verejnej správy dňa 05. 02. 2024 (ďalej len „Oznámenie o začatí správneho konania“).

3. Správny orgán listom č. 6395-3000/2024 s názvom „Žiadosť o predloženie dokumentov“ zo dňa 09. 02. 2024 doručený verejnému obstarávateľovi dňa 09. 02. 2024 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, o informácie ohľadne prípadného čiastočného poskytnutia predmetu Kúpnej zmluvy, o akúkoľvek komunikáciu medzi verejným obstarávateľom a dodávateľom, ktoré súvisia s plnením Kúpnej zmluvy a zároveň o zaslanie vyjadrenia k vzniknutému skutkovému stavu, prípadne inú dokumentáciu, ktorá môže bližšie ozrejmiť skutkový stav. Verejný obstarávateľ zaslal dňa 12. 02. 2024 správny orgán e-mail s predmetom „Odpoveď k listu č. 6395-3000/2024“ s prílohami, a to:
 - list č. SŠJ – LE – 13/2024-001 s názvom „Žiadosť o predloženie dokladov – odpoveď“ zo dňa 12. 02. 2024,
 - List účastníka konania adresovaný verejnému obstarávateľovi s názvom Odstúpenie od Kúpnej zmluvy Z202119393_Z zo dňa 02. 11. 2021,
 - E-mail EKS adresovaný účastníkovi konania zo dňa 08. 11. 2021 (ďalej len „Odpoveď verejného obstarávateľa“).
4. Listom č. 6395-3000/2024 „Oboznámenie sa s podkladmi pre rozhodnutie v správnom konaní“ zo dňa 20. 02. 2024 (ďalej len „Oboznámenie sa s podkladmi 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 podkladmi 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. Listom č. 6395-3000/2024 zo dňa 19. 03. 2024, ktorý bol účastníkovi konania doručený prostredníctvom ÚPVS dňa 21. 03. 2024, správny orgán účastníkovi konania oznámil, že ak v lehote do 15 dní odo dňa doručenia tohto listu 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 (ďalej len „Výzva na vyjadrenie“).
7. Správny orgán požiadal podľa § 49 ods. 2 správneho poriadku orgán príslušný rozhodnúť o rozklade o predĺžení lehoty pre rozhodnutie. Správny orgán listom č. 6395-3000/2024 zo dňa 04. 04. 2024 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 05. 05. 2024.
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. Z202119393,
 - Objednávkový formulár zákazky č. Z202119393,
 - OPET,
 - Príloha č.1: Zmluvný formulár zákazky č. Z202119393,
 - Príloha č.2: Výsledné poradie dodávateľov zákazky č. Z202119393,
 - Kúpna zmluva,
 - Príloha č. 4A: Záznam o systémových udalostiach elektronického trhoviska zákazky č. Z202119393,
 - Príloha č. 4B: Záznam o systémových udalostiach elektronickej aukcie,
 - Príloha č. 5: Vlastný návrh plnenia zákazky Z202119393,
 - Protokol o priebehu zadávania zákazky č. Z202119393,
 - Referencia zo dňa 06. 02. 2023 uverejnená verejným obstarávateľom v evidencii referencií dňa 07. 02. 2023 s hodnotením kvality plnenia „Neuspokojivé“,
 - Administratívny spis správneho orgánu č. 6395-3000/2024:
 - Oznámenie o začatí správneho konania,
 - Žiadosť o predloženie dokumentov,
 - Odpoveď verejného obstarávateľa,
 - Oboznámenie sa s podkladmi pre rozhodnutie,
 - Žiadosť o predĺženie lehoty podľa § 49 ods. 2 zákona č. 71/1967 Zb. o správnom konaní (správny poriadok) v znení neskorších predpisov zo dňa 27. 03. 2024,
 - Upovedomenie o predĺžení lehoty pre rozhodnutie,
 - Výzva na vyjadrenie.

Skutkové okolnosti vyplývajúce z podkladov pre rozhodnutie

10. Úrad zistil, že verejný obstarávateľ ako objednávateľ vyhlásil v EKS dňa 27. 09. 2021 o 13:34:35 hod. zákazku č. Z202119393 na predmet „Elektrická energia pre rok 2022“.
11. Na základe výsledného poradia ponúk, v zmysle ktorého sa víťazným uchádzačom stal účastník konania s cenovou ponukou vo výške 19 969,99 eur bez DPH, resp. 23 963,99 eur s DPH, bola dňa 04. 10. 2021 uzatvorená medzi verejným obstarávateľom a účastníkom konania automatizovaným spôsobom v rámci EKS 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.: „(...) *nákup silovej elektrickej energie v pásme vysokej tarify (VT) a nízkej tarify (NT) pre odberné miesto (OM) objednávateľa vrátane prevzatia zodpovednosti za odchýlku a zabezpečenie distribúcie elektrickej energie pre obdobie od 01. 01. 2022 od 00.00 hod. do 31. 12. 2022 do 23.59 hod.*“
13. V článku 2.3 Kúpnej zmluvy je uvedené, okrem iného, cit.:

„(...)“

Objedávateľ má právo, bez zbytočného odkladu po zistení nedostatkov, písomne reklamovať u dodávateľa kvalitu poskytnutého plnenia, odpočet určeného meradla a fakturáciu poskytnutého plnenia alebo s tým súvisiacich služieb. Dodávateľ vybaví reklamáciu v čo najkratšom možnom čase, najneskôr však do 30 dní od uplatnenia reklamácie.

(...)

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

Zmluvné strany sa dohodli, že za podstatné porušenie zmluvných povinností bude objednávateľ považovať: - odobratie licencie resp. oprávnení na dodávku a distribúcie elektrickej energie - ak sa dodávateľ dostane do návrhu na konkurz alebo vyrovnanie alebo je voči nemu vznesený právoplatný výkon exekučného rozhodnutia - ak dodaný tovar nebude zodpovedať vlastnostiam dohodnutým v tejto zmluve.“

14. Podľa článku 3.2 Kúpnej zmluvy bola lehota plnenia stanovená od 01. 01. 2022 00:00:00 - 31. 12. 2022 23:59:00.
15. Z Odpovede verejného obstarávateľa ohľadne poskytnutia plnenia zo strany účastníka konania vyplýva, že, cit.: „ (...) 03. 11. 2021 nám bolo zaslané mailom a následne poštou „Odstúpenie od Kúpnej zmluvy č. Z202119393-Z z dôvodu ukončenia podnikateľskej činnosti /doklad v prílohe/.
08. 11. 2021 sme zaslali odstúpenie od zmluvy aj na mailovú adresu Podpora EKS /doklad v prílohe/.
06. 12. 2021 bola uzatvorená v EKS nová zmluva na dodávku elektrickej energie na rok 2022 a 2023 v sume 49 098,43 € s DPH č. zmluvy Z202123848-Z.“
16. Ďalej z Odpovede verejného obstarávateľa vyplýva, že mu bol doručený list od účastníka konania s názvom „Odstúpenie od Kúpnej zmluvy č. Z202119393_Z“ zo dňa 02. 11. 2021, v ktorom účastník konania okrem iného uviedol, že, cit.: „týmto si Vám dovoľujeme oznámiť, že odstupujeme od Kúpnej zmluvy č. Z202119393_Z uzatvorenej dňa 04. 10. 2021 medzi objednávateľom Spojená škola internátna, so sídlom Námestie Štefana Kluberta 1, 054 01 Levoča 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.“
17. Dňa 06. 02. 2023 verejný obstarávateľ vyhotovil účastníkovi konania referenciu zverejnenú dňa 07. 02. 2023 s hodnotením kvality plnenia „Neuspokojivé“ s odôvodnením, cit.: „dodávateľ ukončil podnikateľskú činnosť ešte pred začatím plnenia, čiže nedodal dohodnuté množstvo“. V bode 4.2 referencie vyplýva, cit.: „dodávateľ nám oznámil, že odstupuje od zmluvy z dôvodu, že ukončil podnikateľskú činnosť.“ Z odôvodnenia referencie tak vyplýva, že skutkovým dôvodom pre vyhotovenie referencie s uvedeným hodnotením je odstúpenie od Kúpnej zmluvy na strane účastníka konania.

Právny rámec

18. Podľa § 13 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní je elektronická platforma informačný systém verejnej správy, ktorý slúži na zabezpečenie zadávania zákazky na dodanie tovaru, na uskutočnenie stavebných prác a na poskytnutie služby, na evidenciu týchto zákaziek, ako aj na zabezpečenie s tým súvisiacich činností. Správcom elektronickej platformy je Úrad vlády Slovenskej republiky.
19. Podľa § 13 ods. 8 zákona o verejnom obstarávaní, obchodné podmienky elektronickej platformy upravujú, tieto oblasti vzťahov:
- a) podmienky používania elektronickej platformy, z hľadiska
1. bezpečnosti,
 2. ochrany osobných údajov a iných údajov,
 3. postupu registrácie na elektronickej platforme a podrobností o spôsobe preukazovania splnenia podmienok registrácie,
 4. postupu zverejňovania alebo predkladania ponuky,
 5. rozsahu denného času, kedy verejný obstarávateľ a obstarávateľ môže elektronicкую platformu 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.
20. Podľa § 13 ods. 11 zákona o verejnom obstarávaní, obchodné podmienky elektronickej platformy sú pre registrovaných uchádzačov a záujemcov záväzné a ak ide o postup podľa § 109 až 111, sú v časti podľa odseku 8 písm. b) súčasťou zmluvy uzatvorenej medzi verejným obstarávateľom alebo obstarávateľom a uchádzačom.
21. Podľa § 110 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní, verejný obstarávateľ nemusí použiť postup podľa § 109, v takom prípade
- a) zadá zákazku jej zverejnením na elektronickej platforme v časti, zodpovedajúcej klasifikácii tovaru alebo služieb; verejný obstarávateľ môže primerane použiť ustanovenia § 42 a 44,
 - b) registrovaní uchádzači a zájemcovia zapísaní v zozname hospodárskych subjektov predkladajú ponuky prostredníctvom elektronickej platformy.
22. Podľa § 273 ods. 1 Obchodného zákonníka, 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.
23. 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.
24. Podľa § 344 ods. 1 Obchodného zákonníka od zmluvy možno odstúpiť iba v prípadoch, ktoré ustanovuje zmluva alebo tento alebo iný zákon.
25. 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.
26. 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.
27. Podľa 1. časti „Trhový poriadok“ Čl. I písm. o) OPET, objednávateľ je akákoľvek fyzická osoba podnikateľ 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.
28. 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.

29. 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 a (s výnimkou krabicového softvéru) previesť na objednávateľa vlastnícke právo k predmetnému tovaru, ak je plnením tovar.
30. 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.
31. 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.
32. Podľa 2. časti „Všeobecné zmluvné podmienky“ Čl. VI bod 6.1.2 OPET je dodávateľ povinný dodať či poskytnúť plnenie, ktoré spĺňa okrem špecifikácií tiež všetky požiadavky príslušných právnych predpisov a platných technických noriem záväzných pre takéto Plnenie a týkajúcich sa jeho uvádzania na trh.
33. 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.
34. 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.
35. 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.
36. Podľa 2. časti „Všeobecné zmluvné podmienky“ Čl. XVIII bod 18.4 OPET sa pre účely Zmluvy porušenie povinností 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.
37. 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.
38. Podľa Prílohy č. 1 Všeobecných zmluvných podmienok Čl. XII bod 12.3 OPET sa za podstatné porušenie povinností dodávateľa považuje:

a) opakované neoprávnené obmedzenie alebo prerušenie dodávky elektriny/plynu a s tým spojených distribučných služieb do OM objednávateľa,

b) omeškanie dodávateľa s úhradou akýchkoľvek peňažných pohľadávok objednávateľa vyplývajúcich zo Zmluvy na dodávku elektriny/plynu, pričom dodávateľ ich neuhradil ani v dodatočnej lehote nie kratšej ako 30 dní určenej mu na tento účel v písomnej výzve objednávateľa,

c) dodávateľ v rozpore s čl. III ods. 3.1 písm. c) OUEP neprevezme za objednávateľa zodpovednosť za odchýlku za OM objednávateľa voči zúčtovateľovi odchýlok.

39. Podľa Prílohy č. 1 Všeobecných zmluvných podmienok Čl. III. bod 3.1 písm. a) OPET zmluvou na združenú dodávku elektriny/plynu sa za podmienok uvedených v týchto osobitných ustanoveniach týkajúcich sa zákaziek na dodávku elektriny a/alebo plynu (ďalej len „OUEP“) a Všeobecných zmluvných podmienkach dodávateľ zaväzuje dodať objednávateľovi elektrinu/plyn do odberného miesta (ďalej len „OM“) objednávateľa v dohodnutom množstve, kvalite, čase a podľa ostatných zmluvných špecifikácií.
40. Podľa Prílohy č. 1 Všeobecných zmluvných podmienok Čl. III. bod 3.1 písm. b) OPET zmluvou na združenú dodávku elektriny/plynu sa za podmienok uvedených v týchto OUEP a Všeobecných zmluvných podmienkach dodávateľ zaväzuje zabezpečiť pre objednávateľa prenos elektriny/prepravu plynu, distribúciu elektriny/plynu, regulované distribučné služby od príslušného prevádzkovateľa distribučnej siete (ďalej len „PDS“), ku ktorej je OM Objednávateľa pripojené a ostatné súvisiace služby.
41. Podľa Prílohy č. 1 Všeobecných zmluvných podmienok Čl. III. bod 3.1 písm. c) OPET zmluvou na združenú dodávku elektriny/plynu sa za podmienok uvedených v týchto OUEP a Všeobecných zmluvných podmienkach dodávateľ zaväzuje prevziať za objednávateľa zodpovednosť za odchýlku za OM objednávateľa voči zúčtovateľovi odchýlok.
57. 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 elektronickej platformy alebo pri plnení zmluvy uzavretej prostredníctvom elektronickej platformy poruší ustanovenia tohto zákona alebo obchodné podmienky elektronickej platformy.
58. 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.
59. 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 prejednávaných správnych deliktov, uloží úrad v rozhodnutí pokutu a zákaz účasti vo verejnom obstarávaní, ak sa podľa odseku 3 ukladá, znížené 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.

28. Podľa § 29 ods. 1 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; ustanovenie prvej vety tým nie je dotknuté.
29. Podľa § 14 ods. 1 správneho poriadku, účastníkom konania je ten, o koho právach, právom chránených záujmoch alebo povinnostiach sa má konať alebo koho práva, právom chránené záujmy alebo povinnosti môžu byť rozhodnutím priamo dotknuté; účastníkom konania je aj ten, kto tvrdí, že môže byť rozhodnutím vo svojich právach, právom chránených záujmoch alebo povinnostiach priamo dotknutý, a to až do času, kým sa preukáže opak.
30. 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.
31. 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.
32. 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

33. 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“ 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 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 poskytnutie predmetu zmluvy podľa špecifikácií uvedených v článku II Kúpnej zmluvy.
34. 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 Kúpnej zmluvy.
35. Podľa článku III. bod 3.2 Kúpnej zmluvy sa účastník konania zaviazal poskytnúť verejnemu obstarávateľovi predmet Kúpnej zmluvy v lehote plnenia od 01. 01. 2022 do 31. 12. 2022. Podľa článku IV. bod 4.3 Kúpnej zmluvy bola celková cena predmetu tejto zmluvy dohodnutá vo výške vo výške 23 963,99 eur vrátane DPH.
36. V článku 2.2 Kúpnej zmluvy je uvedené, okrem iného, cit.:

„nákup silovej elektrickej energie v pásme vysokej tarify (VT) a nízkej tarify (NT) pre odberné miesto (OM) objednávateľa vrátane prevzatia zodpovednosti za odchýlku a zabezpečenie distribúcie elektrickej energie pre obdobie od 01. 01. 2022 od 00.00 hod. do 31. 12. 2022 do 23.59 hod.“

37. 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 zabezpečiť distribúciu elektrickej energie verejnému obstarávateľovi, t. j. dodávať mu elektrickú energiu v určenej lehote plnenia, t. j. od 01. 01. 2022 do 31. 12. 2022.
38. 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 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 do 31. 12. 2022, čím došlo k podstatnému porušeniu zmluvných podmienok s tým, že verejnému obstarávateľovi oznámil odstúpenie od Kúpnej zmluvy. Účastník konania pritom od Kúpnej zmluvy uzatvorenej dňa 04. 10. 2021 odstúpil už listom zo dňa 02. 11. 2021, v ktorom uviedol, že dňom 27. 10. 2021 ukončil podnikateľskú činnosť týkajúcu sa dodávky elektrickej energie. Ide o zjavne krátke časové obdobie (3 týždne od uzatvorenia zmluvy), ktoré indikuje, že účastník konania pri vynaložení náležitej odbornej starostlivosti už v čase predloženia svojej ponuky do EKS musel disponovať informáciami o možnom ukončení svojej podnikateľskej činnosti v danej oblasti a teda nemožnosti splniť záväzok dodávať verejnému obstarávateľovi elektrickú energiu od 01. 01. 2022 do 31. 12. 2022. 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, 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.
39. 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.
40. 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 neposkytol predmet zákazky tak, ako to bolo dohodnuté v Kúpnej zmluve 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 Kúpnej zmluve.
41. Preskúmaním skutkového stavu považuje správny orgán za preukázané, že neposkytnutím predmetu Kúpnej zmluvy v stanovenom rozsahu podľa Kúpnej zmluvy, postupoval účastník konania v rozpore s čl. II. bod 2.2, 2.3 a 3.2 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 v spojení s čl. III. bod 3.1 písm. a) až c) Prílohy č. 1 Všeobecných zmluvných podmienok.
42. 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

43. 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.
44. 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 ako aj na to, či už bola účastníkovi konania v minulosti uložená pokuta za ten istý správny delikt.
45. 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, prítážujúce 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.
46. Pri posudzovaní povahy, závažnosti, spôsobu a následkov porušenia správny orgán pri určení výšky pokuty zohľadnil prítážujúce 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, účastníkom konania, výrazne prevažujú nad negatívnymi. Za prítážujúcu okolnosť majúcu vplyv na uloženie pokuty správny orgán považuje skutočnosť, že účastník konania odstúpil od Kúpnej zmluvy krátko po jej uzavretí a pred samotnou lehotou plnenia, pričom svojím konaním zapríčinil, že nedošlo k plneniu Kúpnej zmluvy v celom rozsahu, čo spôsobilo zmarenie účelu verejného obstarávania.
47. Na základe uvedeného správny orgán pristúpil k uloženiu sankcie účastníkovi konania 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 z Kúpnej zmluvy, OPET, ako aj zo zákona o verejnom obstarávaní. Zároveň správny orgán konštatuje, že výška pokuty zodpovedá rozhodovacej praxi úradu so súčasným zohľadnením všetkých individuálnych okolností prípadu.
48. K výške pokuty správny orgán ďalej dodáva, že vo Výzve na vyjadrenie 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 150 eur a oznámil mu, že ak v lehote do 15 dní odo dňa doručenia Výzvy na vyjadrenie 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 prejednávaného správneho deliktu, uloží úrad v rozhodnutí účastníkovi konania pokutu zníženú o 50 %, t. j. v predmetnom prípade pokutu zníženú na 75 eur.

49. 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.
50. 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. Paulína Vargicová, PhD.
riadiateľka odboru

Doručuje sa:

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