



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

---

Bratislava 23. 01. 2023  
Číslo spisu: 13815-3000/2022  
3131-3000/2023

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 **400,00 eur** (slovom: štyristo 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 1. 7. 2019, ktoré tvoria neoddeliteľnú prílohu Kúpnej zmluvy č. Z202015432\_Z zo dňa 13. 07. 2020 (ďalej len „Kúpna zmluva“), uzavretej automatizovaným spôsobom v rámci Elektronického kontraktačného systému (ďalej len „EKS“) medzi verejným obstarávateľom obec Štiavnik, Štiavnik 1350, 013 55 Štiavnik, IČO: 00 321 672 (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 „**Združená dodávka elektrickej energie**“, vyhlásenej prostredníctvom EKS dňa 08. 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 02. 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 **3131300023** 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. 13815-3000/2022 zo dňa 27. 10. 2022, ktorý mu bol doručený elektronicky prostredníctvom Ústredného portálu verejnej správy dňa 31. 10. 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 06. 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 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 zaslal dňa 11. 10. 2022 správny orgán list č. 878/2022 s názvom „Zaslanie dokladov k predčasnému ukončeniu Kúpnej zmluvy č. Z202015432\_ Z uzatvorenej prostredníctvom EKS dňa 13. 07. 2020“ zo dňa 10. 10. 2022 spolu s prílohami.
4. Listom č. 13815-3000/2022 „Oboznámenie sa s podkladom pre rozhodnutie v správnom konaní“ zo dňa 02. 11. 2022 (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 nepožiadaval 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 13815-3000/2022 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“).
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. Z202015432,
  - Objednávkový formulár zákazky č. Z202015432,
  - Obchodné podmienky elektronického trhoviska verzia 3.6, účinná zo dňa 01. 07. 2019,
  - Príloha č.1: Zmluvný formulár zákazky č. Z202015432,
  - Príloha č.2: Výsledné poradie dodávateľov zákazky č. Z202015432,
  - Kúpna zmluva,
  - Príloha č. 4A: Záznam o systémových udalostiach elektronického trhoviska zákazky č. Z202015432,
  - Príloha č. 4B: Záznam o systémových udalostiach elektronickej aukcie,
  - Protokol o priebehu zadávania zákazky č. Z202015432,
  - Vyjadrenie k rozporom opisného formulára OF-208082 zákazky č. Z202015432,
  - Referencia zo dňa 02. 11. 2021 uverejnená verejným obstarávateľom v evidencii referencií s hodnotením kvality plnenia „Neuspokojivé“,
  - Žiadosť o predloženie dokumentov,
  - List verejného obstarávateľa č. 878/2022 zo dňa 10. 10. 2022, doručený úradu dňa 11. 10. 2022 s názvom „Zaslanie dokladov k predčasnému ukončeniu Kúpnej zmluvy

č. Z202015432\_Z uzatvorenej prostredníctvom EKS dňa 13. 07. 2020 spolu s nasledovnými prílohami (ďalej len „Odpoveď verejného obstarávateľa“):

- Príloha č. 1: list účastníka konania zo dňa 14. 07. 2020 s názvom „Realizácia zákazky Z\_202015432“ adresovaný verejnému obstarávateľovi s prílohami,
  - Príloha č. 2: e-mail Stredoslovenskej distribučnej, a.s. adresovaný verejnému obstarávateľovi zo dňa 28. 10. 2021 s názvom „Oznámenie o začatí dodávky elektriny prostredníctvom dodávateľa poslednej inštancie“ s prílohami,
  - Príloha č. 3: List účastníka konania zo dňa 02. 11. 2021 s názvom „Ukončenie dodávky elektriny od 27. 10. 2021“ doručený verejnému obstarávateľovi,
- Administratívny spis správneho orgánu č. 13815-3000/2022:
- Oznámenie o začatí správneho konania,
  - Oboznámenie sa s podkladom pre rozhodnutie,
  - Výzva.

### Skutkové okolnosti vyplývajúce z podkladu pre rozhodnutie

9. Správny orgán zistil, že verejný obstarávateľ ako objednávateľ vyhlásil v EKS dňa 08. 07. 2020 14:03:41 hod. zákazku č. Z202015432 na predmet „Združená dodávka elektrickej energie“.
10. Na základe výsledného poradia ponúk, v zmysle ktorého sa víťazným uchádzačom stal účastník konania s cenovou ponukou vo výške 86 689,89 eur bez DPH, resp. 104 027,87 eur s DPH, bola dňa 13. 07. 2020 medzi účastníkom konania a verejným obstarávateľom automatizovaným spôsobom v rámci EKS uzatvorená Kúpna zmluva, pričom jej neoddeliteľnou prílohou boli Obchodné podmienky elektronického trhoviska verzia 3.6, účinná zo dňa 01. 07. 2019 (ďalej len „OPET“), ktoré bližšie upravovali práva a povinnosti zmluvných strán.
11. Podľa článku 2.2 Kúpnej zmluvy v časti „Funkcia“ bolo jej predmetom, okrem iného, dodávka elektrickej energie, distribúcia, resp. poskytovanie systémových služieb v kvalite zodpovedajúcej technickým podmienkam prevádzkovateľa distribučnej siete (DS), vrátane prevzatia zodpovednosti za odchýlku.
12. V článku 2.3 Kúpnej zmluvy je uvedené, okrem iného, cit.:

*„Dodávateľ sa zaväzuje zabezpečiť všetky úkony vrátane plynulej dodávky a distribúcie elektrickej energie súvisiace so zmenou dodávateľa včas.  
Dodávateľ garantuje okrem pravidelnej dodávky elektrickej energie do odberného miesta objednávateľa vrátane distribúcie aj prevzatie zodpovednosti za odchýlku zodpovedajúcu technickým podmienkam prevádzkovateľa distribučnej siete za dodržania právnych predpisov.  
Dodávateľ preberá zodpovednosť za neobmedzenú odchýlku zmluvného množstva elektrickej energie.  
(...)  
2. Dodávateľ sa zaväzuje bez prerušenia dodávať objednávateľovi dohodnuté množstvo elektrickej energie v režime prenesenej zodpovednosti za odchýlku pre spotrebu v jeho odberných miestach. Porušenie tejto povinnosti sa považuje za podstatné porušenie zmluvných podmienok.“*
13. Podľa článku 3.2 Kúpnej zmluvy bola lehota plnenia Kúpnej zmluvy stanovená od 01. 01. 2021 00:00:00 - 31. 12. 2023 23:59:00.
14. Z Odpovede verejného obstarávateľa ohľadne poskytnutia plnenia zo strany účastníka konania vyplýva, že, cit.: „ (...) **skutočný termín plnenia kúpnej zmluvy bol od 01. 01. 2021 do 27. 10. 2021/Kúpna zmluva zanikla dňa 27. 10. 2021** zo strany dodávateľa a od 28. 10. 2021 do 31. 12. 2023 nebol vôbec dodaný z dôvodu odstúpenia od Zmluvy o zúčt. odchýlky s

dodávateľom elektriny BCF ENERGY, s.r.o., Zvolenská cesta 14, Ban. Bystrica. *Nebol dodaný vo výške 83 811,34 € s DPH.*

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. Listom zo dňa 27. 10. 2022 doručený verejnému obstarávateľovi dňa 28. 10. 2021 s názvom „Oznámenie o začatí dodávky elektriny prostredníctvom dodávateľa poslednej inštancie“ mu oznámila spoločnosť Stredoslovenská distribučná, a.s., že, cit.: „*dovoľujeme si Vám oznámiť, že spoločnosti Stredoslovenská distribučná, a.s., ktorá je prevádzkovateľom distribučnej sústavy na vymedzenom území, oznámil dňa 27. 10. 2021 OKTE, a.s. (Organizátor krátkodobého trhu s elektrinou) odstúpenie od Zmluvy o zúčtovaní odchýlky s dodávateľom elektriny BCF ENERGY, s. r. o., IČO: 51966255, Zvolenská cesta 14, Banská Bystrica, PSČ: 974 05 a to k 27. 10. 2021. Od nasledujúceho dňa, t.j. od 28. 10. 2021, je dodávka elektriny do Vášho odberného miesta zabezpečená plynule v zmysle §18 zákona číslo 251/2012 Z. z. o energetike a o zmene niektorých zákonov v znení neskorších predpisov dodávateľom poslednej inštancie, spoločnosťou Stredoslovenská energetika, a.s./ďalej len SSE, a.s./, IČO: 51865467, so sídlom Pri Rajčianke 8591/4B, 010 47 Žilina.*“
17. Dňa 02. 11. 2021 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 odstúpenie od Zmluvy o zúčtovaní odchýlky k 27. 10. 2021.

### **Právny rámec**

18. 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
19. 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.
20. 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
21. 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.
22. 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.
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 týchto 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 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 (s výnimkou Krabicového softvéru) a 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 špecifikácii 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 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.
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, 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.
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 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.
44. 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.
45. 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 31. 12. 2023.

Podľa článku IV. bod 4.3 Kúpnej zmluvy bola celková cena predmetu tejto zmluvy dohodnutá vo výške vo výške 104 027,87 eur vrátane DPH.

46. V článku 2.3 Kúpnej zmluvy je uvedené, okrem iného, cit.:

*„Dodávateľ sa zaväzuje zabezpečiť všetky úkony vrátane plynulej dodávky a distribúcie elektrickej energie súvisiace so zmenou dodávateľa včas.*

*Dodávateľ garantuje okrem pravidelnej dodávky elektrickej energie do odberného miesta objednávateľa vrátane distribúcie aj prevzatie zodpovednosti za odchýlku zodpovedajúcu technickým podmienkam prevádzkovateľa distribučnej siete za dodržania právnych predpisov.*

*Dodávateľ preberá zodpovednosť za neobmedzenú odchýlku zmluvného množstva elektrickej energie.*

*(...)*

*Dodávateľ sa zaväzuje bez prerušenia dodávať objednávateľovi dohodnuté množstvo elektrickej energie v režime prenesenej zodpovednosti za odchýlku pre spotrebu v jeho odberných miestach. Porušenie tejto povinnosti sa považuje za podstatné porušenie zmluvných podmienok.“*

47. 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 31. 12. 2023.
48. 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 minimálne do dňa vydania tejto výzvy, 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.
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 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 verejnemu obstarávateľovi dodať predmet zákazky v súlade s požiadavkami uvedenými v Kúpnej zmluve.
51. 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.

52. Uvedeným postupom sa účastník konania dostal nielen do rozporu s Kúpnuou 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**

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, prítlačujúce 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 prítlačujúce 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 prítlačujúcu okolnosť, ktorou je výška zmluvnej ceny uzatvorenej Kúpnej zmluvy. Za prítlačujúcu okolnosť majúcu vplyv na uloženie pokuty správny orgán považuje aj skutočnosť, že účastník konania svojím konaním zapríčinil, že nedošlo k plneniu Kúpnej zmluvy od 28. 10. 2021, 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 z Kúpnej zmluvy, 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 400 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 prejednávaného správneho deliktu, uloží úrad v rozhodnutí účastníkovi konania pokutu zníženú o 50 %, t. j. v predmetnom prípade pokutu zníženú na 200 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 prejednávaneho správneho deliktu, správny orgán nepristúpil k aplikácii inštitútu zníženia pokuty o 50 %, a to na 200 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