



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

---

Bratislava 19. 02. 2024  
Číslo spisu: 3649-3000/2024  
11500-3000/2023

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 30. 06. 2022 (ďalej len „zákon o verejnom obstarávaní“), ktorého sa dopustil účastník konania **A.En. Slovensko s.r.o., Dúbravca 5, 036 01 Martin, IČO: 36 399 604** (ďalej len „účastník konania“), vydáva toto

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

Účastníkovi konania sa **ukladá pokuta vo výške 800 eur** (slovom: osemsto eur) **podľa § 182 ods. 3 písm. d) zákona o verejnom obstarávaní** za to, že porušil:

- a) 2. časť „Všeobecné zmluvné podmienky“, Čl. V bod 5.1 písm. a) a Čl. VI bod 6.1.1 Obchodných podmienok elektronického trhoviska vo verzii 3.6 účinnej odo dňa 01. 07. 2019 do 01. 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. Z202014837\_Z zo dňa 14. 07. 2020 (ďalej len „Kúpna zmluva“), uzavretej automatizovaným spôsobom v rámci Elektronického kontraktčného systému (ďalej len „EKS“) medzi verejným obstarávateľom **Stredná odborná škola obchodu a služieb, Mojmírova 99/28, 921 01 Piešťany, IČO: 00 654 302** (ďalej len „verejný obstarávateľ č. 1“) ako objednávateľom a účastníkom konania ako dodávateľom ako výsledok zadávania zákazky na dodanie predmetu zákazky „**Dodávanie elektrickej energie**“, vyhlásenej prostredníctvom EKS dňa 03. 07. 2020 (ďalej len „zákazka č. 1“), pričom účastník konania sa predmetného porušenia dopustil tým, že nedodal verejnemu obstarávateľovi č. 1 predmet Kúpnej zmluvy v rozsahu, kvalite a spôsobom podľa uzatvorenej Kúpnej zmluvy, v dôsledku čoho verejný obstarávateľ č. 1 vyhotovil referenciu zo dňa 01. 08. 2022 v evidencii referencií úradu s hodnotením plnenia „Neuspokojivé“,
- b) 2. časť „Všeobecné zmluvné podmienky“, Čl. V bod 5.1 písm. a) a b) a Čl. VI bod 6.1.1 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 Zmluvy o poskytovaní služieb č. Z202028789\_Z zo dňa 11. 11. 2020 (ďalej len „Zmluva o poskytovaní služieb č. 1“), uzavretej automatizovaným spôsobom v rámci EKS medzi verejným obstarávateľom **Mestská časť Košice - Západ, Trieda SNP 39, 040 11 Košice, IČO: 00 690 970** (ďalej len „verejný obstarávateľ č. 2“) ako objednávateľom a účastníkom konania ako dodávateľom ako výsledok zadávania zákazky na poskytnutie služieb „**Dodávka elektrickej energie**“, vyhlásenej

prostredníctvom EKS dňa 05. 11. 2020 (ďalej len „zákazka č. 2“), pričom účastník konania sa predmetného porušenia dopustil tým, že neposkytol verejnému obstarávateľovi č. 2 predmet Zmluvy o poskytovaní služieb č. 1 v rozsahu, kvalite a spôsobom podľa uzatvorenej Zmluvy o poskytovaní služieb č. 1, v dôsledku čoho verejný obstarávateľ č. 2 vyhotovil referenciu zo dňa 06. 03. 2023 v evidencii referencií úradu s hodnotením plnenia „Neuspokojivé“,

- c) 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 odo dňa 02. 08. 2021 do 13. 04. 2022 (ďalej len „OPET 3.7“) 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 3.7, ktoré tvoria neoddeliteľnú prílohu Zmluvy o poskytovaní služieb č. Z202123313\_Z zo dňa 29. 11. 2021 (ďalej len „Zmluva o poskytovaní služieb č. 2“), uzavretej automatizovaným spôsobom v rámci EKS medzi verejným obstarávateľom **Základná škola, Nábřežná 845/17, 024 01 Kysucké Nové Mesto, IČO: 36 142 654** (ďalej len „verejný obstarávateľ č. 3“) ako objednávateľom a účastníkom konania ako dodávateľom ako výsledok zadávania zákazky na poskytnutie služieb „**Dodávka elektrickej energie**“, vyhlásenej prostredníctvom EKS dňa 22. 11. 2021 (ďalej len „zákazka č. 3“), pričom účastník konania sa predmetného porušenia dopustil tým, že neposkytol verejnému obstarávateľovi č. 3 predmet Zmluvy o poskytovaní služieb č. 2 v rozsahu, kvalite a spôsobom podľa uzatvorenej Zmluvy o poskytovaní služieb č. 2, v dôsledku čoho verejný obstarávateľ č. 3 vyhotovil referenciu zo dňa 06. 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 **3649300024** 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 (ďalej len „zákon o e-Governmente“) oznámil účastníkovi konania začatie správneho konania vo veci správneho deliktu listom č. 11500-3000/2023 zo dňa 14. 07. 2023, doručeným dňa 30. 07. 2023 (ďalej len „Oznámenie o začatí správneho konania“).
3. Správny orgán listom č. 11500-3000/2023 s názvom „Žiadosť o súčinnosť“ zo dňa 16. 08. 2023, doručeným verejnému obstarávateľovi č. 1 prostredníctvom Ústredného portálu verejnej správy (ďalej len „ÚPVS“) v ten istý deň (ďalej len „Žiadosť o súčinnosť č. 1“) požiadal verejného obstarávateľa č. 1 o poskytnutie vyjadrenia k okolnostiam vystavenia referencie zo dňa 01. 08. 2022.
4. Správny orgán listom č. 11500-3000/2023 s názvom „Žiadosť o súčinnosť“ zo dňa 16. 08. 2023, doručeným verejnému obstarávateľovi č. 2 prostredníctvom ÚPVS v ten istý deň (ďalej len „Žiadosť o súčinnosť č. 2“) požiadal verejného obstarávateľa č. 2 o poskytnutie vyjadrenia k okolnostiam vystavenia referencie zo dňa 06. 03. 2023.
5. Správny orgán listom č. 11500-3000/2023 s názvom „Žiadosť o súčinnosť“ zo dňa 16. 08. 2023, doručeným verejnému obstarávateľovi č. 3 prostredníctvom ÚPVS v ten istý deň (ďalej len „Žiadosť o súčinnosť č. 3“) požiadal verejného obstarávateľa č. 3 o poskytnutie vyjadrenia k okolnostiam vystavenia referencie zo dňa 06. 02. 2023.

6. Verejný obstarávateľ č. 1 prostredníctvom e-mailu „Žiadosť o súčinnosť - zaslanie dokumentácie“ doručeného správneho orgánu dňa 25. 08. 2023 o 11:03 hod., zaslal správneho orgánu vyjadrenie ku skutkovému stavu spolu s prílohou, ktoré bolo následne doplnené e-mailom „spis č. 11500-3000/2023“ doručeným úradu dňa 18. 09. 2023 o 15:24 hod.
7. Verejný obstarávateľ č. 2 listom „Odpoveď na žiadosť o súčinnosť“ – č. listu 1605/2023/MO zo dňa 24. 08. 2023, doručeným správneho orgánu prostredníctvom ÚPVS dňa 24. 08. 2023, zaslal správneho orgánu vyjadrenie ku skutkovému stavu spolu s prílohou.
8. Verejný obstarávateľ č. 3 listom „Poskytnutie informácií, odoslanie dokumentov“ – č. listu 221/2023 zo dňa 06. 09. 2023, doručeným správneho orgánu prostredníctvom pošty dňa 07. 09. 2023, zaslal správneho orgánu vyjadrenie ku skutkovému stavu spolu s prílohami.
9. Správny orgán listom „Oboznámenie sa s podkladom pre rozhodnutie v správnom konaní“ zo dňa 25. 09. 2023, ktorý bol účastníkovi konania doručený dňa 29. 09. 2023 (ďalej len „Oboznámenie sa s podkladmi“) upovedomil 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 15 pracovných dní odo dňa doručenia, 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.
10. Účastník konania nepožiadaval správny orgán o účasť na osobnom oboznámení sa s podkladmi pre rozhodnutie a ani sa nevyjadril k podkladom pre rozhodnutie v správnom konaní.
11. Podľa § 49 ods. 2 správneho poriadku v ostatných prípadoch, ak osobitný zákon neustanovuje inak, je správny orgán povinný rozhodnúť vo veci do 30 dní od začatia konania; vo zvlášť zložitých prípadoch rozhodne najneskôr do 60 dní; ak nemožno vzhľadom na povahu veci rozhodnúť ani v tejto lehote, môže ju primerane predĺžiť odvolací orgán (orgán príslušný rozhodnúť o rozklade). Ak správny orgán nemôže rozhodnúť do 30, prípadne do 60 dní, je povinný o tom účastníka konania s uvedením dôvodov upovedomiť.
12. Nakoľko správny orgán z dôvodu potreby zistiť presne a úplne skutočný stav veci v zmysle § 32 v spojení s § 3 ods. 5 správneho poriadku tak, aby rozhodnutie vychádzalo zo spoľahlivo zisteného stavu veci, ako aj umožniť účastníkovi konania oboznámiť sa s podkladmi pre rozhodnutie v správnom konaní a vyjadriť sa k nim podľa § 33 ods. 2 správneho poriadku, nemohol rozhodnúť v správnom konaní v 60-dňovej zákonnej lehote, listom č. 11500-3000/2023 zo dňa 25. 09. 2023 požiadaval podľa § 49 ods. 2 správneho poriadku orgán, ktorý je príslušný rozhodnúť o rozklade, o predĺženie lehoty na rozhodnutie v správnom konaní. Orgán príslušný rozhodnúť o rozklade s predĺžením lehoty pre rozhodnutie dňa 25. 09. 2023 súhlasil. O predĺžení lehoty na rozhodnutie v správnom konaní bol účastník konania upovedomený listom č. 11500-3000/2023 zo dňa 27. 09. 2023, ktorý mu bol doručený prostredníctvom ÚPVS dňa 01. 10. 2023.
13. Listom č. 11500-3000/2023 zo dňa 15. 12. 2023, ktorý bol účastníkovi konania doručený dňa 19. 12. 2023, 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 prejednávanych správnych deliktov, uloží úrad v rozhodnutí účastníkovi konania pokutu zníženú o 50 %, t. j. v predmetnom prípade pokutu zníženú na 400 eur (ďalej len „Výzva na vyjadrenie“).
14. Účastník konania na Výzvu na vyjadrenie nereagoval.

15. Podkladmi pre rozhodnutie v správnom konaní sú:

K Zákazke č. 1:

- OPET,
- Anonymný zmluvný formulár zákazky č. Z202014837,
- Objednávkový formulár zákazky č. Z202014837,
- Príloha č.1: Zmluvný formulár zákazky č. Z202014837,
- Príloha č.2: Výsledné poradie dodávateľov zákazky č. Z202014837,
- Kúpna zmluva,
- Príloha č. 4A: Záznam o systémových udalostiach zákazky elektronického trhoviska č. Z202014837,
- Príloha č. 4B: Záznam o systémových udalostiach elektronickej aukcie,
- Protokol o priebehu zadávania zákazky č. Z202014837,
- Referencia zo dňa 01. 08. 2022, uverejnená verejným obstarávateľom č. 1 v evidencii referencií s hodnotením kvality plnenia „Neuspokojivé“,

K Zákazke č. 2:

- OPET,
- Anonymný zmluvný formulár zákazky č. Z202028789,
- Objednávkový formulár zákazky č. Z202028789,
- Príloha č.1: Zmluvný formulár zákazky č. Z202028789,
- Príloha č.2: Výsledné poradie dodávateľov zákazky č. Z202028789,
- Zmluva o poskytovaní služieb č. 1,
- Príloha č. 4A: Záznam o systémových udalostiach zákazky elektronického trhoviska č. Z202028789,
- Príloha č. 4B: Záznam o systémových udalostiach elektronickej aukcie,
- Protokol o priebehu zadávania zákazky č. Z202028789,
- Referencia zo dňa 06. 03. 2023, uverejnená verejným obstarávateľom č. 2 v evidencii referencií s hodnotením kvality plnenia „Neuspokojivé“,

K Zákazke č. 3:

- OPET 3.7,
- Anonymný zmluvný formulár zákazky č. Z202123313,
- Objednávkový formulár zákazky č. Z202123313,
- Príloha č.1: Zmluvný formulár zákazky č. Z202123313,
- Príloha č.2: Výsledné poradie dodávateľov zákazky č. Z202123313,
- Zmluva o poskytovaní služieb č. 2,
- Príloha č. 4A: Záznam o systémových udalostiach zákazky elektronického trhoviska č. Z202123313,
- Príloha č. 4B: Záznam o systémových udalostiach elektronickej aukcie,
- Protokol o priebehu zadávania zákazky č. Z202123313,
- Referencia zo dňa 06. 02. 2023, uverejnená verejným obstarávateľom č. 3 v evidencii referencií s hodnotením kvality plnenia „Neuspokojivé“,

Spoločne k Zákazke č. 1, Zákazke č. 2 a Zákazke č. 3:

- Administratívny spis správneho orgánu č. 3649-3000/2024, 11500-3000/2023 obsahujúci:
  - Oznámenie o začatí správneho konania,
  - Rozhodnutie Úradu pre reguláciu sieťových odvetví č. 0001/2022/E-PR, č. spisu: 3352-2022-BA zo dňa 26. 04. 2022,
  - Žiadosť o súčinnosť č. 1,
  - Žiadosť o súčinnosť č. 2,

- Žiadosť o súčinnosť č. 3,
- List verejného obstarávateľa č. 2 „Odpoveď na žiadosť o súčinnosť“ – č. listu 1605/2023/MO zo dňa 24. 08. 2023 doručený úradu prostredníctvom ÚPVS dňa 25. 08. 2023 spolu s prílohou:
  - List účastníka konania o ukončení dodávok elektrickej energie,
- E-mail verejného obstarávateľa č. 1 „Žiadosť o súčinnosť - zaslanie dokumentácie“ doručený úradu dňa 25. 08. 2023 o 11:03 hod. spolu s prílohou (scanom dokumentov a komunikácie medzi verejným obstarávateľom č. 1 a účastníkom konania vo vzťahu k zákazke č. 1) (ďalej len „Odpoveď verejného obstarávateľa č. 1“),
- E-mail verejného obstarávateľa č. 3 „ZŠ Nábrežná K.N.Mesto, IČO: 36142654“ doručený úradu dňa 31. 08. 2023 o 08:49 hod. – žiadosť o predĺženie lehoty na poskytnutie súčinnosti,
- E-mail správneho orgánu „Predĺženie lehoty na poskytnutie súčinnosti - A.En. Slovensko s.r.o.“ odoslaný verejnému obstarávateľovi č. 3 zo strany úradu dňa 04. 09. 2023 o 9:42 hod.,
- List verejného obstarávateľa č. 3 „Poskytnutie informácií, odoslanie dokumentov“ – č. listu 221/2023 zo dňa 06. 09. 2023 doručený úradu prostredníctvom pošty spolu s prílohami (dokumentami a komunikáciou medzi verejným obstarávateľom č. 3 a účastníkom konania vo vzťahu k zákazke č. 3),
- E-mail verejného obstarávateľa č. 1 „spis č. 11500-3000/2023“ doručený úradu dňa 18. 09. 2023 o 15:24 hod.,
- 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 – č. spisu 11500-3000/2023 zo dňa 25. 09. 2023,
- List správneho orgánu „Upovedomenie o predĺžení lehoty pre rozhodnutie“ – č. spisu 11500-3000/2023 zo dňa 27. 09. 2023, odoslaný účastníkovi konania,
- Výzva na vyjadrenie.

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

### **Zákazka č. 1**

16. Verejný obstarávateľ č. 1 ako objednávateľ vyhlásil v EKS dňa 03. 07. 2020 10:20:23 hod. zákazku č. Z202014837 na predmet „Dodávanie elektrickej energie“.
17. Na základe výsledného poradia ponúk, v zmysle ktorého sa víťazným uchádzačom stal účastník konania s cenovou ponukou vo výške 26 019,42 eur bez DPH, resp. 31 223,30 eur s DPH, bola dňa 14. 07. 2020 medzi účastníkom konania a verejným obstarávateľom č. 1 automatizovaným spôsobom v rámci EKS uzatvorená Kúpna zmluva, pričom jej neoddeliteľnou prílohou boli OPET, ktoré bližšie upravovali práva a povinnosti zmluvných strán. Vzhľadom na status zmluvných strán, a síce verejného obstarávateľa č. 1 (objednávateľa) ako verejnoprávny subjekt a účastníka konania (dodávateľa) ako podnikateľa, sa uzatvorená Kúpna zmluva považuje za obchodnoprávny záväzkový vzťah spadajúci pod režim ustanovenia § 261 a nasl. zákona č. 513/1991 Zb. Obchodný zákonník v znení neskorších právnych predpisov (ďalej len „Obchodný zákonník“).
18. Podľa čl. II. bodu 2.2 Kúpnej zmluvy v časti „Funkcia“ bolo jej predmetom, okrem iného, cit.: *„Predmetom zákazky je dodávanie elektrickej energie formou združenej dodávky, vrátane zabezpečenia distribučných služieb. Dodávka elektrickej energie vrátane distribučných služieb musí zodpovedať technickým podmienkam, prevádzkovému poriadku PDS a musí byť v súlade s platnými právnymi predpismi SR v platnom znení.“*

19. Z čl. II. bodu 2.3. „Osobitné požiadavky na plnenie“ Kúpnej zmluvy vyplýva, cit.: „*Dodávateľ garantuje okrem pravidelnej dodávky elektrickej energie do odberných miest objednávateľa, vrátane distribúcie aj prevzatie zodpovednosti za odchýlku, v kvalite elektrickej energie zodpovedajúcej technickým podmienkam prevádzkovateľa distribučnej siete, za dodržania právnych predpisov.*

*Dodávateľ sa zaväzuje bez prerušenia dodávať objednávateľovi dohodnuté množstvo elektriny.*

*... Ak vzniknú pri fakturácii úhrad za dodávku elektriny chyby z dôvodu nesprávneho odpočtu, použitím nesprávnej sadzby, matematickou chybou a pod. majú objednávateľ aj dodávateľ nárok na vyrovnanie nesprávne fakturovaných čiastok.*

*... Porušenie akejkoľvek uvedenej požiadavky sa považuje za podstatné porušenie zmluvných podmienok.“*

20. Podľa čl. III. bodu 3.2 Kúpnej zmluvy bola lehota plnenia Kúpnej zmluvy stanovená od 01. 08. 2020 10:18 hod. do 31. 07. 2022 10:18 hod.
21. Z čl. III. bodu 3.3 Kúpnej zmluvy vyplýva, že účastník konania sa zaviazal dodať verejnému obstarávateľovi č. 1 predmet plnenia v rozsahu 173 400 kWh.
22. Celková cena predmetu Kúpnej zmluvy bola podľa jej článku IV. vo výške 26 019,42 eur bez DPH (31 223,30 eur s DPH).
23. Z Odpovede verejného obstarávateľa č. 1 vyplýva, že Kúpna zmluva bola predčasne ukončená dňa 02. 05. 2022 z dôvodu zániku účastníka konania a referencia zo dňa 01. 08. 2022 s hodnotením plnenia „Neuspokojivé“ bola vyhotovená z dôvodu podstatného porušenia povinností dodávateľa (účastníka konania). Z príloh k Odpovedi verejného obstarávateľa č. 1 taktiež vyplýva, že verejný obstarávateľ č. 1 považoval za podstatné porušenie Kúpnej zmluvy aj neuhradenie preplatku účastníkom konania v stanovenej lehote, ktoré predstavuje porušenie bodu 12.3. „Prílohy č. 1 k Všeobecným zmluvným podmienkam Osobitné ustanovenia o Zákazkách na dodávku elektriny a plynu“ OPET. E-mailom zo dňa 18. 09. 2023 verejný obstarávateľ č. 1 doplnil svoju odpoveď na Žiadosť o súčinnosť č. 1 a uviedol, že od mesiaca september 2020 do mája 2022 uhradil účastníkovi konania za dodávku elektrickej energie faktúry v celkovej výške 13 112,60 eur.
24. Dňa 01. 08. 2022 verejný obstarávateľ č. 1 vyhotovil účastníkovi konania referenciu s hodnotením kvality plnenia „Neuspokojivé“. Z odôvodnenia referencie vyplýva, že skutkovým dôvodom pre vystavenie referencie s uvedeným hodnotením je podstatné porušenie povinností dodávateľa (účastníka konania), ktoré viedlo k predčasnému ukončeniu Kúpnej zmluvy. Verejný obstarávateľ č. 1 v odôvodnení referencie tiež uviedol, cit.: „*Dodávateľ predčasne ukončil zmluvný vzťah.*“

## **Zákazka č. 2**

25. Verejný obstarávateľ č. 2 ako objednávateľ vyhlásil v EKS dňa 05. 11. 2020 14:47:38 hod. zákazku č. Z202028789 na predmet „Dodávka elektrickej energie“.
26. Na základe výsledného poradia ponúk, v zmysle ktorého sa víťazným uchádzačom stal účastník konania s cenovou ponukou vo výške 53 919,84 eur bez DPH, resp. 64 703,81 eur s DPH, bola dňa 11. 11. 2020 medzi účastníkom konania a verejným obstarávateľom č. 2 automatizovaným spôsobom v rámci EKS uzatvorená Zmluva o poskytovaní služieb č. 1, pričom jej neoddeliteľnou prílohou boli OPET, ktoré bližšie upravovali práva a povinnosti zmluvných strán. Vzhľadom na status zmluvných strán, a síce verejného obstarávateľa č. 2 (objedávateľa) ako verejnoprávny subjekt a účastníka konania (dodávateľa) ako podnikateľa, sa uzatvorená Zmluva o poskytovaní služieb č. 1 považuje za obchodnoprávny záväzkový vzťah spadajúci pod režim ustanovenia § 261 a nasl. Obchodného zákonníka.

27. Podľa čl. II. bodu 2.2 Zmluvy o poskytovaní služieb č. 1 v časti „Funkcia“ bolo jej predmetom, cit.: *„Predmetom zákazky je združená dodávka elektrickej energie na obdobie od 01.03.2021 do 28.02.2023 a prevzatie zodpovednosti za odchýlku na všetkých odberných miestach odberateľa (vid' technické vlastnosti) a zabezpečenie distribúcie elektrickej energie do odberných miest objednávateľa za dodržania platných predpisov Slovenskej republiky, technických podmienok a prevádzkového poriadku prevádzkovateľa distribučnej siete v požadovanej kvalite a za dodržania osobitných požiadaviek objednávateľa.“*
28. Podľa čl. III. bodu 3.2 Zmluvy o poskytovaní služieb č. 1 bola lehota plnenia Zmluvy o poskytovaní služieb č. 1 stanovená od 01. 03. 2021 00:00 hod. do 28. 02. 2023 23:59 hod.
29. Z čl. III. bodu 3.3 Zmluvy o poskytovaní služieb č. 1 vyplýva, že účastník konania sa zaviazal dodať verejnému obstarávateľovi č. 2 predmet plnenia v rozsahu 342 MWh.
30. Celková cena predmetu Zmluvy o poskytovaní služieb č. 1 bola podľa jej článku IV. vo výške 53 919,84 eur bez DPH (64 703,81 eur s DPH).
31. Z Odpovede verejného obstarávateľa č. 2 vyplýva, že Zmluva o poskytovaní služieb č. 1 bola predčasne ukončená z dôvodu, že účastník konania dňom 03. 05. 2022 stratil spôsobilosť na dodávku elektrickej energie koncovým zákazníkom, o čom účastník konania informoval verejného obstarávateľa č. 2 listom dňa 29. 04. 2022. Verejný obstarávateľ č. 2 zároveň uviedol, že predmet Zmluvy o poskytovaní služieb č. 1 bol dohodnutý v objeme 342 MWh v hodnote 53 919,84 eur bez DPH a bol dodaný len čiastočne v objeme 178,992 MWh za 27 900,99 eur bez DPH.
32. Dňa 06. 03. 2023 verejný obstarávateľ č. 2 vyhotovil účastníkovi konania referenciu s hodnotením kvality plnenia „Neuspokojivé“. Z odôvodnenia referencie vyplýva, že skutkovým dôvodom pre vystavenie referencie s uvedeným hodnotením je, cit.: *„Zmluva bola predčasne ukončená z dôvodu, že dodávateľ dňom 3.5.2022 stratil spôsobilosť na dodávku elektrickej energie koncovým zákazníkom.“*

### **Zákazka č. 3**

33. Verejný obstarávateľ č. 3 ako objednávateľ vyhlásil v EKS dňa 22. 11. 2021 14:35:03 hod. zákazku č. Z202123313 na predmet „Dodávka elektrickej energie“.
34. Na základe výsledného poradia ponúk, v zmysle ktorého sa víťazným uchádzačom stal účastník konania s cenovou ponukou vo výške 16 395,92 eur bez DPH, resp. 19 675,10 eur s DPH, bola dňa 29. 11. 2021 medzi účastníkom konania a verejným obstarávateľom č. 3 automatizovaným spôsobom v rámci EKS uzatvorená Zmluva o poskytovaní služieb č. 2, pričom jej neoddeliteľnou prílohou boli OPET 3.7, ktoré bližšie upravovali práva a povinnosti zmluvných strán. Vzhľadom na status zmluvných strán, a síce verejného obstarávateľa č. 3 (objedávateľa) ako verejnoprávny subjekt a účastníka konania (dodávateľa) ako podnikateľa, sa uzatvorená Zmluva o poskytovaní služieb č. 2 považuje za obchodnoprávny záväzkový vzťah spadajúci pod režim ustanovenia § 261 a nasl. Obchodného zákonníka.
35. Podľa čl. II. bodu 2.2 Zmluvy o poskytovaní služieb č. 2 v časti „Funkcia“ bolo jej predmetom, okrem iného, cit.: *„Zabezpečiť distribúciu elektriny do odberného miesta Objedávateľa vrátane súvisiacich služieb a prevziať za Objedávateľa zodpovednosť za odchýlku, za podmienok a v kvalite zodpovedajúcej všeobecným právnym predpisom a technickým podmienkam prevádzkovateľa distribučnej siete.“*
36. Z čl. II. bodu 2.3. „Osobitné požiadavky na plnenie“ Zmluvy o poskytovaní služieb č. 2 vyplýva, cit.: *Dodávateľ garantuje okrem pravidelnej dodávky elektrickej energie do OM odberateľa, vrátane distribúcie, prevzatia zodpovednosti za odchýlku aj kvalitu elektrickej energie zodpovedajúcej technickým podmienkam prevádzkovateľa distribučnej siete, za dodržanie platných právnych predpisov.*

*Dodávateľ sa zaväzuje bez prerušenia dodávať odberateľovi dohodnuté množstvo elektrickej energie v režime prenesenej zodpovednosti za odchýlku pre spotrebu v odbernom mieste odberateľa.*

*... Pre zmluvné vzťahy platia Obchodné podmienky elektronického trhoviska a Príloha č. 1 k všeobecným zmluvným podmienkam - osobitné ustanovenia o zákazkách na dodávku elektriny a plynu účinné ku dňu uzatvorenia zmluvy.*

*... Nedodržanie ktorejkoľvek podmienky a požiadavky objednávateľa uvedenej v objednávkovom formulári sa bude považovať za podstatné porušenie zmluvných podmienok, čo bude mať za následok odstúpenia od zmluvy.“*

37. Podľa čl. III. bodu 3.2 Zmluvy o poskytovaní služieb č. 2 bola lehota plnenia Zmluvy o poskytovaní služieb č. 2 stanovená od 01. 01. 2022 00:00 hod. do 31. 12. 2022 00:00 hod.
38. Celková cena predmetu Zmluvy o poskytovaní služieb č. 1 bola podľa jej článku IV. vo výške 16 395,92 eur bez DPH (19 675,10 eur s DPH).
39. Z Odpovede verejného obstarávateľa č. 3 vyplýva, že Zmluva o poskytovaní služieb č. 2 bola predčasne ukončená z dôvodu, že účastník konania dňom 03. 05. 2022 stratil spôsobilosť na dodávku elektrickej energie koncovým zákazníkom, o čom účastník konania informoval verejného obstarávateľa č. 3 e-mailom zo dňa 25. 04. 2022. Verejný obstarávateľ č. 3 ďalej uviedol, že Zmluva o poskytovaní služieb č. 2 bola uzatvorená na 12 mesiacov, pričom účastník konania dodával elektrickú energiu len počas prvej tretiny zazmluvneného obdobia, t. j. od 01. 01. 2022 do 02. 05. 2022 a celkové náklady verejného obstarávateľa č. 3 za toto obdobie boli vo výške 9 858,31 eur. Verejný obstarávateľ č. 3 vo svojej odpovedi na Žiadosť o súčinnosť č. 3 uviedol, že v dôsledku ukončenia dodávok elektrickej energie účastníkom konania sa mu zvýšili náklady na elektrickú energiu o 300 %.
40. Dňa 06. 02. 2023 verejný obstarávateľ č. 3 vyhotovil účastníkovi konania referenciu s hodnotením kvality plnenia „Neuspokojivé“. Z odôvodnenia referencie vyplýva, že skutkovým dôvodom pre vystavenie referencie s uvedeným hodnotením je podstatné porušenie povinností dodávateľa (účastníka konania), ktoré viedlo k predčasnému ukončeniu Zmluvy o poskytovaní služieb č. 2. Verejný obstarávateľ č. 3 v odôvodnení referencie tiež uviedol, cit.: „*Vítězný uchádzač veřejného obstarávání nemal v čase zazmluvnenia zákazky nakúpené dostatočné množstvo tovaru - elektrickej energie - a v období, kedy jej cena vzrástla, už nebol schopný plniť svoje záväzky. Po štyroch mesiacoch od začiatku platnosti zmluvy prestal byť schopný dodávať nám elektrickú energiu, podľa informácií z tlače "skrachoval", ukončil jednostranne zmluvu a dostali sme sa pod dodávateľa poslednej inštalácie, čím sa naše náklady zdvihli o 300 % !!!“*
41. Účastník konania sa počas správneho konania nevyjadril k podkladom pre rozhodnutie v správnom konaní a ani nereagoval na Výzvu na vyjadrenie.

### **Právny rámec**

42. 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.
43. 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 elektronicke 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.
44. 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.
45. 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 záujemcovia zapísaní v zozname hospodárskych subjektov predkladajú ponuky prostredníctvom elektronickej platformy.
46. 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.
47. 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.
28. Podľa § 344 ods. 1 Obchodného zákonníka od zmluvy možno odstúpiť iba v prípadoch, ktoré ustanovuje zmluva alebo tento alebo iný zákon.
29. 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.
30. Podľa 1. časti „Trhový poriadok“ Čl. I písm. f) OPET a OPET 3.7, 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.

31. Podľa 1. časti „Trhový poriadok“ Čl. I písm. o) OPET a OPET 3.7, 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.
32. Podľa 2. časti „Všeobecné zmluvné podmienky“ Čl. I bod 1.1 OPET a OPET 3.7, tieto všeobecné zmluvné podmienky tvoria súčasť OPET (OPET 3.7) a v súlade s § 13 ods. 8 písm. b) zákona o verejnom obstarávaní č. 343/2015 Z. z. upravujú náležitosti zmluvy uzatvorenej medzi objednávateľom a dodávateľom ako výsledok zadávania zákazky na trhovisku postupom uvedeným v OPET (OPET 3.7).
33. Podľa 2. časti „Všeobecné zmluvné podmienky“ Čl. V bod 5.1 písm. a) OPET a OPET 3.7 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.
34. Podľa 2. časti „Všeobecné zmluvné podmienky“ Čl. V bod 5.1 písm. b) OPET a OPET 3.7 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.
35. Podľa 2. časti „Všeobecné zmluvné podmienky“ Čl. VI bod 6.1.1 OPET a OPET 3.7 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.**
36. Podľa 2. časti „Všeobecné zmluvné podmienky“ Čl. XVIII bod 18.1 OPET a OPET 3.7 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 podmienkach.
37. Podľa 2. časti „Všeobecné zmluvné podmienky“ Čl. XVIII bod 18.2 písm. a) OPET a OPET 3.7 je objednávateľ oprávnený odstúpiť od zmluvy, ak dodávateľ poruší povinnosť podľa zmluvy alebo týchto Všeobecných zmluvných podmienok podstatným spôsobom.
38. Podľa 2. časti „Všeobecné zmluvné podmienky“ Čl. XVIII bod 18.3 písm. a) OPET a OPET 3.7 je dodávateľ oprávnený od zmluvy odstúpiť, ak objednávateľ poruší svoju povinnosť podľa zmluvy alebo týchto Všeobecných zmluvných podmienok podstatným spôsobom.
39. Podľa 2. časti „Všeobecné zmluvné podmienky“ Čl. XVIII bod 18.4. OPET a OPET 3.7 sa pre účely zmluvy porušenie povinnosti zmluvnej strany považuje za podstatné, v prípade ak:
  - a) také porušenie zmluva alebo tieto Všeobecné zmluvné podmienky za podstatné porušenie vyslovene označujú, alebo
  - b) 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.
40. Podľa čl. III. bod 3.1 písm. a) „Prílohy č. 1 k Všeobecným zmluvným podmienkam Osobitné ustanovenia o Zákazkách na dodávku elektriny a plynu“ OPET a OPET 3.7 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.
41. Podľa čl. III. bod 3.1 písm. b) „Prílohy č. 1 k Všeobecným zmluvným podmienkam Osobitné ustanovenia o Zákazkách na dodávku elektriny a plynu“ OPET a OPET 3.7 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 Objávateľa pripojené a ostatné súvisiace služby.

42. Podľa čl. III. bod 3.1 písm. c) „Prílohy č. 1 k Všeobecným zmluvným podmienkam Osobitné ustanovenia o Zákazkách na dodávku elektriny a plynu“ OPET a OPET 3.7 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.
43. Podľa čl. XII bod 12.2 „Prílohy č. 1 k Všeobecným zmluvným podmienkam Osobitné ustanovenia o Zákazkách na dodávku elektriny a plynu“ OPET a OPET 3.7 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.
44. Podľa čl. XII bod 12.3 „Prílohy č. 1 k Všeobecným zmluvným podmienkam Osobitné ustanovenia o Zákazkách na dodávku elektriny a plynu“ OPET a OPET 3.7 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.
45. 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.
46. 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 ako aj na to, či už bola účastníkovi konania v minulosti uložená pokuta za ten istý správny delikt.
47. 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 „zákon o verejnom obstarávaní č. 343/2015 Z. z.“), ak ide o konanie, ktoré sa začína za správny delikt podľa odseku 3, úrad pred vydaním rozhodnutia oznámi účastníkovi konania sankciu, ktorú mu zamýšľala 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.

48. 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.
49. 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.
50. 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.
51. 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.
52. 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**

53. Správny orgán na úvod uvádza, že účastník konania bol v čase vyhlásenia zákaziek č. 1, č. 2 a č. 3 aktívne zaregistrovaný v registri dodávateľov EKS. Správny orgán uvádza, že účastník konania sa registráciou do EKS ako dodávateľ zaviazal akceptovať a dodržiavať OPET, v prípade zákazky č. 3 OPET 3.7, ktoré upravujú základné pravidlá fungovania elektronického trhu.
54. Náležitosti uzatvorenej Kúpnej zmluvy, Zmluvy o poskytovaní služieb č. 1 a Zmluvy o poskytovaní služieb č. 2 medzi účastníkom konania a verejnými obstarávateľmi č. 1, č. 2 a č. 3 ako výsledok zadávania zákaziek č. 1, č. 2 a č. 3 v EKS bližšie upravujú OPET, resp. v prípade zákazky č. 3 OPET 3.7, v 2. časti „Všeobecné zmluvné podmienky“ v spojení s Prílohou č. 1 k Všeobecným zmluvným podmienkam (OUEP), ktoré sú zároveň všeobecnými obchodnými podmienkami v zmysle § 273 ods. 1 Obchodného zákonníka a tvoria neoddeliteľnú prílohu Kúpnej zmluvy, Zmluvy o poskytovaní služieb č. 1 a Zmluvy o poskytovaní služieb č. 2.
55. 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, resp. OPET 3.7 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, resp. 3.7 splniť všetky špecifikácie a iné podmienky uvedené v Kúpnej zmluve, Zmluve o poskytovaní služieb

č. 1 a Zmluve o poskytovaní služieb č. 2. Účastník konania ako dodávateľ bol teda výlučne zodpovedný za poskytnutie predmetu zmluvy podľa špecifikácií uvedených v čl. II. Kúpnej zmluvy, Zmluvy o poskytovaní služieb č. 1 a Zmluvy o poskytovaní služieb č. 2.

56. Vzhľadom na automatizovaný spôsob uzatvárania zmlúv prostredníctvom EKS je dôvodné očakávať, že hospodársky subjekt, ktorý sa rozhodne zapojiť do takéhoto verejného obstarávania, je schopný predmet plnenia poskytnúť v súlade so všetkými špecifikáciami uvedenými v Objednávkovom formulári a následne v Kúpnej zmluve, Zmluve o poskytovaní služieb č. 1 a Zmluve o poskytovaní služieb č. 2, v stanovenej lehote a dohodnutej cene.

#### **Zákazka č. 1**

50. Podľa čl. III. bodov 3.2 a 3.3 Kúpnej zmluvy sa účastník konania zaviazal dodať verejnému obstarávateľovi č. 1 predmet Kúpnej zmluvy v lehote plnenia od 01. 08. 2020 10:18 hod. do 31. 07. 2022 10:18 hod. a v rozsahu 173 400 kWh.
51. Podľa čl. IV. bodov 4.1. a 4.3 Kúpnej zmluvy bola celková cena predmetu tejto zmluvy dohodnutá vo výške 26 019,42 eur bez DPH, t. j. 31 223,30 eur vrátane DPH.

52. Z čl. II. bodu 2.3 Kúpnej zmluvy, vyplýva, cit.: „*Dodávateľ garantuje okrem pravidelnej dodávky elektrickej energie do odberných miest objednávateľa, vrátane distribúcie aj prevzatie zodpovednosti za odchýlku, v kvalite elektrickej energie zodpovedajúcej technickým podmienkam prevádzkovateľa distribučnej siete, za dodržania právnych predpisov.*

*Dodávateľ sa zaväzuje **bez prerušenia dodávať objednávateľovi dohodnuté množstvo elektriny.***

*... Porušenie akejkol'vek uvedenej požiadavky sa považuje za podstatné porušenie zmluvných podmienok.“*

53. 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 verejnému obstarávateľovi č. 1 elektrickú energiu** do 3 odberných miest formou združenej dodávky, vrátane zabezpečenia distribučných služieb, a to **od 01. 08. 2020 do 31. 07. 2022.**
54. 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 verejnému obstarávateľovi č. 1 elektrickú energiu počas lehoty plnenia vyplývajúcej z Kúpnej zmluvy (od 01. 08 2020 do 31. 07. 2022), porušil, a to od 03. 05. 2022 do 31. 07. 2022, keď z dôvodu straty spôsobilosti účastníka konania na dodávku elektrickej energie zabezpečoval dodávku elektrickej energie od 03. 05. 2022 dodávateľ poslednej inštancie, a to ZSE Energia, a.s. (ďalej len „ZSE“), Stredoslovenská energetika, a.s. (ďalej len „SSE“) alebo Východoslovenská energetika, a.s. (ďalej len „VSE“), a to v závislosti od geografického umiestnenia odberného miesta. Uvedeným konaním účastníka konania došlo k podstatnému porušeniu zmluvných podmienok. 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.
56. Správny orgán uvádza, že účastník konania nekonal s náležitou odbornou starostlivosťou, keď po skončení elektronickej aukcie a následnom uzatvorení Kúpnej zmluvy nedodal predmet Kúpnej zmluvy v stanovenom množstve a čase, ktoré vyplývali z čl. III. bodov 3.2 a 3.3 Kúpnej zmluvy. 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 č. 1 dodať predmet zákazky v súlade s požiadavkami uvedenými v Kúpnej

zmluve. Správny orgán zdôrazňuje, že účastník konania bol v zmysle OPET povinný dodať predmet plnenia v súlade so špecifikáciami, v stanovenej lehote a množstve, vyplývajúcimi z Kúpnej zmluvy a rešpektovanie právnych predpisov o energetike nemôže ospravedlňovať a zakladať možnosť nerešpektovania iných právnych predpisov, v tomto prípade zákona o verejnom obstarávaní v spojení s OPET, nakoľko v tomto prípade nejde o právne predpisy vyššej a nižšej právnej sily.

57. Správny orgán taktiež poukazuje na odpoveď verejného obstarávateľa č. 1 na Žiadosť o súčinnosť č. 1, z ktorej vyplýva, že účastník konania splnil svoj záväzok dodať predmet plnenia Kúpnej zmluvy len čiastočne, pričom verejný obstarávateľ č. 1 uhradil za predmet plnenia faktúry v celkovej výške 13 112,60 eur z pôvodne zazmluvnenej sumy 26 019,42 eur bez DPH, t. j. 31 223,30 eur s DPH a zmluvný vzťah verejného obstarávateľa č. 1 a účastníka konania bol ukončený ku dňu 02. 05. 2022 z dôvodu straty spôsobilosti účastníka konania dodávať elektrickú energiu a na to nadväzujúce uplatnenie inštitútu dodávateľa poslednej inštalácie od 03. 05. 2022.
58. 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, 3.2 a 3.3 Kúpnej zmluvy a súčasne aj s Čl. V bod 5.1 písm. a) 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 k Všeobecným zmluvným podmienkam Osobitné ustanovenia o Zákazkách na dodávku elektriny a plynu“ OPET, čím zároveň naplnil znaky skutkovej podstaty správneho deliktu podľa § 182 ods. 3 písm. d) zákona o verejnom obstarávaní.

## **Zákazka č. 2**

59. Podľa čl. III. bodov 3.2 a 3.3 Zmluvy o poskytovaní služieb č. 1 sa účastník konania zaviazal dodať verejnému obstarávateľovi č. 2 predmet Zmluvy o poskytovaní služieb č. 1 v lehote plnenia od 01. 03. 2021 00:00 hod. do 28. 02. 2023 23:59 hod. a v rozsahu 342 MWh.
60. Podľa čl. IV. bodov 4.1. a 4.3 Zmluvy o poskytovaní služieb č. 1 bola celková cena predmetu tejto zmluvy dohodnutá vo výške 53 919,84 eur bez DPH, t. j. 64 703,81 eur vrátane DPH.
61. Z čl. II. bodu 2.2 Zmluvy o poskytovaní služieb č. 1 vyplýva, cit.: „*Predmetom zákazky je združená **dodávka elektrickej energie na obdobie od 01.03.2021 do 28.02.2023** a prevzatie zodpovednosti za odchýlku na všetkých odberných miestach odberateľa (viď technické vlastnosti) a zabezpečenie distribúcie elektrickej energie do odberných miest objednávateľa za dodržania platných predpisov Slovenskej republiky, technických podmienok a prevádzkového poriadku prevádzkovateľa distribučnej siete v požadovanej kvalite a za dodržania osobitných požiadaviek objednávateľa.*“
62. Z čl. II. bodu 2.3 Zmluvy o poskytovaní služieb č. 1 vyplýva, cit.: „*Dodávateľ je **povinný mať uzatvorenú rámcovú distribučnú zmluvu** s prevádzkovateľom distribučnej sústavy o distribúcii a prístupe do distribučnej sústavy **vo vymedzenom území Východoslovenského regiónu na príslušné obdobie**, ako aj zmluvu o zúčtovaní odchýlky účastníka trhu s elektrinou s prevádzkovateľom prenosovej sústavy.*“
63. Účastník konania svojím podpisom potvrdil, že sa pred uzavretím Zmluvy o poskytovaní služieb č. 1 riadne oboznámil s technickou špecifikáciou predmetu zákazky a osobitnými podmienkami pre plnenie predmetu zákazky, a predovšetkým, že si bol vedomý svojho záväzku **dodávať verejnému obstarávateľovi č. 2 elektrickú energiu**, vrátane zabezpečenia distribučných služieb, a to **od 01. 03. 2021 do 28. 02. 2023.**
64. Z podkladov pre vydanie rozhodnutia podľa správneho orgánu vyplýva, že účastník konania sa predmetného porušenia dopustil tým, že svoj záväzok, vyplývajúci mu zo Zmluvy o poskytovaní služieb č. 1, a to dodávať verejnému obstarávateľovi č. 2 elektrickú energiu

počas lehoty plnenia vyplývajúcej zo Zmluvy o poskytovaní služieb č. 1 (od 01. 03 2021 do 28. 02. 2023), porušil, a to od 03. 05. 2022 do 28. 02. 2023, keď verejnému obstarávateľovi č. 2 listom doručeným 29. 04. 2022 oznámil, že z dôvodu straty spôsobilosti účastníka konania na dodávku elektrickej energie zabezpečí dodávku elektrickej energie od 03. 05. 2022 dodávateľ poslednej inštancie, a to ZSE, SSE, VSE, a to v závislosti od geografického umiestnenia odberného miesta. Uvedeným konaním účastníka konania došlo k podstatnému porušeniu zmluvných podmienok. Správny orgán zároveň uvádza, že z podkladov pre rozhodnutie nevyplýva, že by sa účastník konania pokúsil ukončiť predmetný zmluvný vzťah dohodou, ani že nastal jeden z dôvodov na odstúpenie od Zmluvy o poskytovaní služieb č. 1 zo strany účastníka konania podľa bodu 18.3 OPET, 2. časť Všeobecných zmluvných podmienok.

65. Správny orgán uvádza, že účastník konania nekonal s náležitou odbornou starostlivosťou, keď po skončení elektronickej aukcie a následnom uzatvorení Zmluvy o poskytovaní služieb č. 1 nedodal predmet Zmluvy o poskytovaní služieb č. 1 v stanovenom množstve a čase, ktoré vyplývali z čl. III. bodov 3.2 a 3.3 Zmluvy o poskytovaní služieb č. 1. 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 č. 2 dodať predmet zákazky v súlade s požiadavkami uvedenými v Zmluve o poskytovaní služieb č. 1. Správny orgán zdôrazňuje, že účastník konania bol v zmysle OPET povinný dodať predmet plnenia v súlade so špecifikáciami, v stanovenej lehote a množstve, vyplývajúcimi zo Zmluvy o poskytovaní služieb č. 1 a rešpektovanie právnych predpisov o energetike nemôže ospravedlňovať a zakladať možnosť nerešpektovania iných právnych predpisov, v tomto prípade zákona o verejnom obstarávaní v spojení s OPET, nakoľko v tomto prípade nejde o právne predpisy vyššej a nižšej právnej sily.
66. Správny orgán taktiež poukazuje na odpoveď verejného obstarávateľa č. 2 na Žiadosť o súčinnosť č. 2, z ktorej vyplýva, že účastník konania splnil svoj záväzok dodať predmet plnenia Zmluvy o poskytovaní služieb č. 1 len čiastočne, a to v objeme 177,992 MWh (v hodnote 27 900,99 eur bez DPH) oproti pôvodne vysúť'aženému objemu 374 MWh (v hodnote 53 919,84 eur bez DPH) a následne od 03. 05. 2022 zanikla Zmluva o poskytovaní služieb č. 1 a verejnému obstarávateľovi č. 2 bola dodávka elektrickej energie poskytovaná po dobu maximálne 3 mesiacov v režime dodávateľa poslednej inštancie.
67. Preskúmaním skutkového stavu považuje správny orgán za preukázané, že neposkytnutím predmetu Zmluvy o poskytovaní služieb č. 1 v stanovenom rozsahu podľa Zmluvy o poskytovaní služieb č. 1, postupoval účastník konania v rozpore s čl. II. bod 2.2, 3.2 a 3.3 Zmluvy o poskytovaní služieb č. 1 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 k Všeobecným zmluvným podmienkam Osobitné ustanovenia o Zákazkách na dodávku elektriny a plynu“ OPET, čím zároveň naplnil znaky skutkovej podstaty správneho deliktu podľa § 182 ods. 3 písm. d) zákona o verejnom obstarávaní.

### **Zákazka č. 3**

68. Podľa čl. III. bodu 3.2 Zmluvy o poskytovaní služieb č. 2 sa účastník konania zaviazal dodať verejnému obstarávateľovi č. 3 predmet Zmluvy o poskytovaní služieb č. 2 v lehote plnenia od 01. 01. 2022 00:00 hod. do 31. 12. 2022 00:00 hod.
69. Podľa čl. IV. bodov 4.1. a 4.3 Zmluvy o poskytovaní služieb č. 2 bola celková cena predmetu tejto zmluvy dohodnutá vo výške 16 395,92 eur bez DPH, t. j. 19 675,10 eur vrátane DPH.
70. Z čl. II. bodu 2.3 Zmluvy o poskytovaní služieb č. 2, vyplýva, cit.: „Dodávateľ garantuje okrem pravidelnej dodávky elektrickej energie do OM odberateľa, vrátane distribúcie, prevzatia

zodpovednosti za odchýlku aj kvalitu elektrickej energie zodpovedajúcej technickým podmienkam prevádzkovateľa distribučnej siete, za dodržanie platných právnych predpisov.

**Dodávateľ sa zaväzuje bez prerušenia dodávať odberateľovi dohodnuté množstvo elektrickej energie v režime prenesenej zodpovednosti za odchýlku pre spotrebu v odbernom mieste odberateľa.**

... Nedodržanie ktorejkoľvek podmienky a požiadavky objednávateľa uvedenej v objednávkovom formulári sa bude považovať za podstatné porušenie zmluvných podmienok, čo bude mať za následok odstúpenia od zmluvy.“

71. Účastník konania svojím podpisom potvrdil, že sa pred uzavretím Zmluvy o poskytovaní služieb č. 2 riadne oboznámil s technickou špecifikáciou predmetu zákazky a osobitnými podmienkami pre plnenie predmetu zákazky, a predovšetkým, že si bol vedomý svojho záväzku **dodávať verejnému obstarávateľovi č. 3 elektrickú energiu, a to v lehote** stanovenej v Zmluve o poskytovaní služieb č. 2, t. j. **od 01. 01. 2022 do 31. 12. 2022.**
72. Z podkladov pre vydanie rozhodnutia podľa správneho orgánu vyplýva, že účastník konania sa predmetného porušenia dopustil tým, že svoj záväzok, vyplývajúci mu zo Zmluvy o poskytovaní služieb č. 2, a to dodávať verejnému obstarávateľovi č. 3 elektrickú energiu počas lehoty plnenia vyplývajúcej zo Zmluvy o poskytovaní služieb č. 2 (od 01. 01. 2022 do 31. 12. 2022), porušil, a to od 03. 05. 2022 do 31. 12. 2022, keď e-mailom zo dňa 25. 04. 2022 informoval verejného obstarávateľa č. 3, že z dôvodu straty spôsobilosti účastníka konania na dodávku elektrickej energie zabezpečí dodávku elektrickej energie od 03. 05. 2022 dodávateľ poslednej inštancie, a to ZSE, SSE alebo VSE, a to v závislosti od geografického umiestnenia odberného miesta. Uvedeným konaním účastníka konania došlo k podstatnému porušeniu zmluvných podmienok. Správny orgán zároveň uvádza, že z podkladov pre rozhodnutie nevyplýva, že by sa účastník konania pokúsil ukončiť predmetný zmluvný vzťah dohodou, ani že nastal jeden z dôvodov na odstúpenie od Zmluvy o poskytovaní služieb č. 2 zo strany účastníka konania podľa bodu 18.3 OPET 3.7, 2. časť Všeobecných zmluvných podmienok.
73. Správny orgán uvádza, že účastník konania nekonal s náležitou odbornou starostlivosťou, keď po skončení elektronickej aukcie a následnom uzatvorení Zmluvy o poskytovaní služieb č. 2 nedodal predmet Zmluvy o poskytovaní služieb č. 2 v stanovenom množstve a čase, ktoré vyplývali z čl. III. Zmluvy o poskytovaní služieb č. 2. 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 č. 3 dodať predmet zákazky v súlade s požiadavkami uvedenými v Zmluve o poskytovaní služieb č. 2. Správny orgán zdôrazňuje, že účastník konania bol v zmysle OPET 3.7 povinný dodať predmet plnenia v súlade so špecifikáciami, v stanovenej lehote a množstve, vyplývajúcimi zo Zmluvy o poskytovaní služieb č. 2 a rešpektovanie právnych predpisov o energetike nemôže ospravedlňovať a zakladať možnosť nerešpektovania iných právnych predpisov, v tomto prípade zákona o verejnom obstarávaní v spojení s OPET 3.7, nakoľko v tomto prípade nejde o právne predpisy vyššej a nižšej právnej sily.
74. Správny orgán taktiež poukazuje na odpoveď verejného obstarávateľa č. 3 na Žiadosť o súčinnosť č. 3, z ktorej vyplýva, že účastník konania splnil svoj záväzok dodať predmet plnenia Zmluvy o poskytovaní služieb č. 2 len čiastočne, a to počas prvej tretiny dohodnutého obdobia od 01. 01. 2022 do 02. 05. 2022, pričom celkové náklady verejného obstarávateľa č. 3 boli vo výške 9 858,31 eur oproti pôvodne zazmluvnenej sume 16 395,92 eur bez DPH (19 675,10 eur s DPH) a ukončenie dodávok elektrickej energie bolo verejnému obstarávateľovi č. 3 zo strany účastníka konania oznámené e-mailom zo dňa 25. 04. 2022 z dôvodu straty spôsobilosti účastníka konania dodávať elektrickú energiu a na to nadväzujúce uplatnenie inštitútu dodávateľa poslednej inštancie od 03. 05. 2022. Verejný obstarávateľ č. 3



zároveň poukázal na zvýšenie nákladov na elektrickú energiu o 300 % z dôvodu predčasného ukončenia zmluvného vzťahu s účastníkom konania. Správny orgán preto konštatuje, že postupom účastníka konania vznikli verejnému obstarávateľovi č. 3 náklady na obstaranie dodávky elektrickej energie novým dodávateľom, ktoré by mu v prípade plnenia účastníka konania v súlade so Zmluvou o poskytovaní služieb č. 2 nevznikli.

75. Preskúmaním skutkového stavu považuje správny orgán za preukázané, že neposkytnutím predmetu Zmluvy o poskytovaní služieb č. 2 v stanovenom rozsahu podľa Zmluvy o poskytovaní služieb č. 2, postupoval účastník konania v rozpore s čl. II. bod 2.2, čl. III. Zmluvy o poskytovaní služieb č. 2 a súčasne aj s Čl. V bod 5.1 písm. a) a b) OPET 3.7, 2. časť Všeobecných zmluvných podmienok a s Čl. VI bod 6.1.1 OPET 3.7, 2. časť Všeobecných zmluvných podmienok 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 3.7, čím zároveň naplnil znaky skutkovej podstaty správneho deliktu podľa § 182 ods. 3 písm. d) zákona o verejnom obstarávaní.

### **Spoločne k zákazke č. 1, č. 2 a č. 3**

76. 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 posudzovaných prípadoch nebol účastník konania dostatočne obozretný pri zvážení svojej schopnosti plniť si všetky zmluvné podmienky stanovené verejným obstarávateľom č. 1, č. 2 a č. 3, resp. nebol dodatočne obozretný pri ukončovaní svojej podnikateľskej činnosti vo svetle jeho stále platných uzatvorených záväzkov.
77. Zároveň správny orgán uvádza, že **k strate spôsobilosti dodávať elektrickú energiu, ktorá viedla k uplatneniu inštitútu dodávateľa poslednej inštancie, a teda nemožnosti dodať predmet plnenia účastníkom konania, došlo na základe rozhodnutia účastníka konania, ktorý v jeho vlastných vyjadreniach uviedol, že nedokázal prekonať nepriaznivú situáciu na energetickom trhu**. Uvedené vyplýva z listov, ktoré účastník konania zaslal verejnému obstarávateľovi č. 1, č. 2 a č. 3, v ktorých ich informoval, že od 03. 05. 2022 sa bude na predmet plnenia Kúpnej zmluvy, Zmluvy o poskytovaní služieb č. 1 a Zmluvy o poskytovaní služieb č. 2 uplatňovať inštitút dodávateľa poslednej inštancie, cit.: „... *naša spoločnosť **nedokázala prekonať aktuálnu nepriaznivú situáciu na energetickom trhu** a dňom 03. 05. 2022 strácame spôsobilosť na dodávku elektrickej energie koncovým zákazníkom. ... V aktuálnej situácii, kedy Vám ďalej **nemôžeme zabezpečiť dodávku elektrickej energie**, je podľa zákona povinný zabezpečiť dodávku elektrickej energie náhradný dodávateľ, ktorý sa nazýva tzv. Dodávateľ poslednej inštancie.*“
78. Správny orgán vo vzťahu k dôvodu, pre ktorý došlo k strate spôsobilosti dodávať elektrickú energiu poukazuje na rozhodnutie Úradu pre reguláciu sieťových odvetví č. 0001/2022/E-PR, č. spisu: 3352-2022-BA zo dňa 26. 04. 2022, z ktorého vyplýva, cit.: „... **právnym dôvodom uplatnenia inštitútu dodávky poslednej inštancie podľa § 18 ods. 6 písm. a) zákona o energetike sú výpovede rámcových distribučných zmlúv uzavretých medzi dodávateľom elektriny A.En. Slovensko s.r.o. a príslušnými prevádzkovateľmi regionálnych distribučných sústav z dôvodu neuhradenia finančných záväzkov vyplývajúcich z rámcových distribučných zmlúv**. ...“
79. Z uvedeného dôvodu si preto účastník konania musel byť vedomý právnych následkov ukončenia svojho podnikania v oblasti dodávania elektrickej energie vo vzťahu k porušeniu povinností vyplývajúcich z iných právnych predpisov (v tomto prípade zákona o verejnom obstarávaní) a zmluvných záväzkov.
80. Správny orgán dopĺňa, že vyššie uvedené konanie, a to ani pokiaľ by išlo o konanie v dobrej viere nemôže byť dôvodom na neuloženie sankcie. Konanie v dobrej viere môže mať vplyv len na výšku uloženej sankcie, avšak nie na uloženie/neuloženie sankcie ako také. Uvedené

potvrďuje aj rozsudok Najvyššieho správneho súdu Českej republiky, č. k. 9 As 50/2008-64 zo dňa 05. 03. 2009, cit.: „... jedná se objektivní odpovědnost a skutečnost, že subjekt, který se dopustil protiprávního jednání, jednal v dobré víře nemůže být důvodem zproštění této sankční odpovědnosti; takováto okolnost může mít pouze vliv na stanovení výše uložené pokuty (srov. např. rozsudek Nejvyššího správního soudu ze dne 12. 12. 2003, sp. zn. 5 A 110/2001 – 54, publikovaný pod č. 384/2004 Sb. NSS, [www.nssoud.cz](http://www.nssoud.cz).)“ Aj napriek skutočnosti, že sa uvedený rozsudok vzťahuje na inú situáciu, možno ho podľa správneho orgánu z hľadiska posúdenia zodpovednosti za správny delikt analogicky aplikovať aj na toto správne konanie.

81. Správny orgán opätovne zdôrazňuje, že nedodržanie povinností jedného právneho predpisu – zákona o verejnom obstarávaní, resp. v spojení s ním tiež OPET/OPET 3.7, nemožno ospravedlniť odvolávaním sa na iný právny predpis – na zákon č. 251/2012 Z. z., nakoľko v tomto prípade nejde o právne predpisy vyššej a nižšej právnej sily.
82. Argumentáciu správneho orgánu potvrdzuje aj rozhodnutie predsedu úradu č. 13040-9000/2023 zo dňa 16. 10. 2023, ktorým predseda úradu potvrdil prvostupňové rozhodnutie úradu č. 7848-3000/2023 zo dňa 26. 06. 2023 a zamietol rozklad účastníka konania vo veci správneho deliktu spáchaného účastníkom konania v obdobnej veci týkajúcej sa ukončenia zmluvného záväzku – dodávky zemného plynu z dôvodu nepriaznivej situácie na energetickom trhu, straty spôsobilosti na dodávku zemného plynu a následného uplatnenia inštitútu dodávateľ a poslednej inštancie.
83. Správny orgán na základe vyššie uvedeného konštatuje, že účastník konania sa uvedeným postupom dostal nielen do rozporu s Kúpnu zmluvou, Zmluvou o poskytovaní služieb č. 1, Zmluvou o poskytovaní služieb č. 2 a OPET, resp. OPET 3.7, ale svojím konaním, a to každým vytýkaným konaním samostatne v súvislosti so zákazkou č. 1, zákazkou č. 2, zákazkou č. 3, 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, resp. OPET 3.7. Správny orgán tak konštatuje, že účastník konania sa dopustil troch správnych deliktov.
84. Správny orgán zároveň uvádza, že nie je možné aplikovať § 182 ods. 11 zákona o verejnom obstarávaní, t. j. pristúpiť k inštitútu zníženia pokuty o 50 %, pretože účastník konania v zákonom stanovenej lehote 15 dní od doručenia Výzvy na vyjadrenie nedoručil správne orgánu svoj súhlas s porušeniami zákona o verejnom obstarávaní, ktoré sú predmetom tohto správneho konania, s výškou uloženej sankcie ako aj s naplnením znakov skutkovej podstaty správnych deliktov definovaných vo výroku tohto rozhodnutia.

### **Sankcia**

85. 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.
86. 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.
87. 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.

88. Pri posudzovaní povahy, závažnosti, spôsobu a následkov porušenia správny orgán pri určení výšky pokuty zohľadnil priťažujúce i poľahčujúce okolnosti.
89. Vo vzťahu k zákazke č. 1 a stanoveniu sankcie za to, že účastník konania nedodal verejnemu obstarávateľovi č. 1 predmet Kúpnej zmluvy v rozsahu, kvalite a spôsobom podľa uzatvorenej Kúpnej zmluvy správny orgán uvádza, že zohľadnil hodnotu Kúpnej zmluvy (31 223,30 eur s DPH). Z Odpovede verejného obstarávateľa č. 1 vyplýva, že verejný obstarávateľ č. 1 uhradil účastníkovi konania faktúry za predmet Kúpnej zmluvy, ktorý mu bol poskytovaný od mesiaca september 2020 do mája 2022, a to v celkovej výške 13 112,60 eur (z bodu IV. Kúpnej zmluvy vyplýva celková cena predmetu Kúpnej zmluvy vo výške 26 019,42 eur bez DPH, t. j. 31 223,30 eur s DPH). Správny orgán preto ako poľahčujúcu okolnosť zohľadnil to, že predmet Kúpnej zmluvy bol účastníkom konania sčasti splnený. Zároveň správny orgán ako poľahčujúcu okolnosť zobral do úvahy aj to, že išlo o zákazku s nízkou hodnotou, zadávanou podľa § 117 v spojení s § 110 zákona o verejnom obstarávaní, a teda o zákazku, ktorej význam pre trh nie je tak zásadný ako pri podlimitných či nadlimitných zákazkách. Zároveň správny orgán v súvislosti s výškou pokuty zohľadnil aj priťažujúcu okolnosť, a to, že účastník konania svojím konaním zapríčinil, že nedošlo k plneniu Kúpnej zmluvy, čo spôsobilo zmarenie účelu verejného obstarávania. Z uvedeného dôvodu správny orgán v tejto časti správneho deliktu ukladá účastníkovi konania pokutu v dolnej hranici sankčného rozpätia, **a to v hodnote 250 eur.**
90. Vo vzťahu k zákazke č. 2 správny orgán uvádza, že pri posudzovaní sankcie za nedodanie predmetu Zmluvy o poskytovaní služieb č. 1 zohľadnil hodnotu Zmluvy o poskytovaní služieb č. 1, ktorá bola stanovená vo výške 64 703,81 eur s DPH a ako poľahčujúcu okolnosť, tak ako aj pri zákazke č. 1, zohľadnil to, že sa jednalo o zákazku s nízkou hodnotou, a teda nie tak významnú pre trh, ako by to bolo v prípade nadlimitnej alebo podlimitnej zákazky. Zároveň správny orgán ako poľahčujúcu okolnosť zohľadnil aj to, že predmet Zmluvy o poskytovaní služieb č. 1 bol čiastočne dodaný, a to v objeme 178,992 MWh za 27 900,99 eur bez DPH (zmluvne dohodnutý objem bol m 342,00 MWh v hodnote 53 919,84 eur bez DPH). Zároveň správny orgán v súvislosti s výškou pokuty zohľadnil aj priťažujúcu okolnosť, a to, že účastník konania svojím konaním zapríčinil, že nedošlo k plneniu Zmluvy o poskytovaní služieb č. 1, čo spôsobilo zmarenie účelu verejného obstarávania. S poukazom na uvedené preto správny orgán za porušenie OPET, a tým aj zákona o verejnom obstarávaní vo vzťahu k zákazke č. 2 ukladá účastníkovi konania pokutu **vo výške 350 eur.**
91. Vo vzťahu k zákazke č. 3 správny orgán uvádza, že pri posudzovaní výšky sankcie zohľadnil hodnotu Zmluvy o poskytovaní služieb č. 2 vo výške 19 675,10 eur. Ako poľahčujúcu okolnosť zobral do úvahy, že aj v prípade zákazky č. 3 sa jednalo o zákazku s nízkou hodnotou zadávanú postupom podľa § 117 v spojení s § 110 zákona o verejnom obstarávaní a tiež, že predmet Zmluvy o poskytovaní služieb č. 2 bol účastníkom konania čiastočne dodaný, a to, ako to vyplýva z odpovede verejného obstarávateľa č. 3 na Žiadosť o súčinnosť č. 3, v období prvej tretiny zazmluvneného obdobia v hodnote 9 858,31 eur (z bodu IV. Zmluvy o poskytovaní služieb č. 2. vyplýva cena za predmet zmluvy vo výške 16 395,92 eur bez DPH, t. j. 19 675,10 eur s DPH). Zároveň správny orgán v súvislosti s výškou pokuty zohľadnil aj priťažujúcu okolnosť, a to, že účastník konania svojím konaním zapríčinil, že nedošlo k plneniu Zmluvy o poskytovaní služieb č. 2, čo spôsobilo zmarenie účelu verejného obstarávania. Z uvedených dôvodov správny orgán za porušenie povinností vyplývajúcich z OPET 3.7 a zákona o verejnom obstarávaní vo vzťahu k zákazke č. 3 ukladá účastníkovi konania pokutu **vo výške 200 eur.**

92. Správny orgán za naplnenie znakov skutkovej podstaty správnych deliktov podľa § 182 ods. 3 písm. d) zákona o verejnom obstarávaní **teda po sčítaní vyššie odôvodnených sankcií ukladá účastníkovi konania pokutu spolu vo výške 800 eur.**
93. Správny orgán pristúpil k uloženiu sankcie v sume, ktorá je stále v dolnej hranici sadzby, aby táto splňala nie represívny, ale predovšetkým výchovný účel a do budúcnosti motivovala účastníka konania k dodržiavaniu povinností pri využívaní EKS, ktoré mu vyplývajú z Kúpnej zmluvy, Zmluvy o poskytovaní služieb č. 1 a Zmluvy o poskytovaní služieb č. 2, OPET, resp. OPET 3.7 ako aj zo zákona o verejnom obstarávaní.
94. Zároveň správny orgán poukazuje na skutočnosť, že v danom prípade **nie je možné aplikovať absorpčnú zásadu** vyplývajúcu z ustanovenia § 182 ods. 4 zákona o verejnom obstarávaní. Aj napriek skutočnosti, že uvedené ustanovenie sa vzťahuje na sankcie ukladané verejným obstarávateľom/obstarávateľom za správne delikty podľa § 182 ods. 1 a ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní, je možné ho analogicky aplikovať aj na správne delikty vo vzťahu k uchádzačom, záujemcom alebo hospodárskym subjektom, a teda na správne delikty podľa § 182 ods. 3 zákona o verejnom obstarávaní. Správny orgán ale zdôrazňuje, že k aplikácii absorpčnej zásady môže dôjsť, len v prípade, cit.: „... *Ak sa verejný obstarávateľ alebo obstarávateľ **v jednom verejnom obstarávaní** dopustí viacerých správnych deliktov, úrad uloží pokutu len za ten správny delikt, za ktorý možno uložiť najvyššiu pokutu...*“ Uvedená podmienka však v danom správnom konaní nebola splnená, nakoľko toto správne konanie je vedené za správne delikty podľa § 182 ods. 3 písm. d) zákona o verejnom obstarávaní, ktorých sa účastník konania dopustil **tromi porušeniami zákona o verejnom obstarávaní** (ustanovení vzťahujúcich sa na zadávanie zákaziek prostredníctvom EKS), porušeniami OPET, resp. OPET 3.7 **v troch rôznych verejných obstarávaníach**, špecifikovaných vo výroku tohto rozhodnutia. K spojeniu konania o uvedených troch správnych deliktoch do jedného správneho konania pristúpil správny orgán s ohľadom na zásadu hospodárnosti konania, nakoľko sa jedná o totožnú klasifikáciu správnych deliktov a k porušeniu OPET, resp. OPET 3.7 došlo ako dôsledok straty spôsobilosti účastníka konania dodávať elektrickú energiu k tomu istému dátumu vo vzťahu ku všetkým 3 zákazkám – zákazke č. 1, č. 2 a č. 3. Za týmto účelom bolo podľa správneho orgánu za účelom zníženia trov jednak správneho orgánu ale aj samotného účastníka konania (odstránenie potreby vyjadrovať sa k trom rôznym konaniam) účelné správne konanie spojiť.
95. 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 800 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 prejednávaných správnych deliktov, uloží úrad v rozhodnutí účastníkovi konania pokutu zníženú o 50 %, t. j. v predmetnom prípade pokutu zníženú na 400 eur.
96. Keďže v stanovenej lehote účastník konania nereagoval na Výzvu na vyjadrenie, správny orgán nepristúpil k aplikácii inštitútu zníženia pokuty o 50 %, a to na 400 eur.
97. 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.  
riaditeľka odboru

Doručuje sa:

A.En. Slovensko s.r.o., Dúbravca 5, 036 01 Martin, URI: ico://sk/36399604