



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

Bratislava 09. 02. 2024
Číslo spisu: 4495-3000/2024
15817-3000/2023

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 31. 12. 2022 (ďalej len „zákon o verejnom obstarávaní“), ktorého sa dopustil účastník konania **Crayon Czech Republic and Slovakia s. r. o., organizačná zložka podniku zahraničnej osoby, Dunajská 4, 811 08 Bratislava, IČO: 54 533 813** (ďalej len „účastník konania“), vydáva toto

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

Účastníkovi konania sa **ukladá pokuta vo výške 175 eur** (slovom: stosedemdesiatpäť eur) **podľa § 182 ods. 3 písm. d) zákona o verejnom obstarávaní** za to, že porušil 2. časť „Všeobecné zmluvné podmienky“, Čl. V bod 5.1 písm. b) a Čl. VI bod 6.1.1 Obchodných podmienok elektronickej platformy vo verzii 1.1 účinnej odo dňa 14. 04. 2022 do 02. 11. 2022 (ďalej len „OPEP“), ktoré tvoria neoddeliteľnú súčasť Zmluvy o poskytovaní služieb č. Z202210145_Z zo dňa 03. 10. 2022 (ďalej len „Zmluva o poskytovaní služieb“), uzavretej automatizovaným spôsobom v rámci Elektronického kontraktového systému (ďalej len „EKS“) medzi verejným obstarávateľom Úrad geodézie, kartografie a katastra Slovenskej republiky, Chlumeckého 2, 820 12 Bratislava, IČO: 00 166 260 (ďalej len „verejný obstarávateľ“) ako objednávateľom a účastníkom konania ako dodávateľom ako výsledok zadávania zákazky na predmet „**Služby Microsoft Premier Support**“, vyhlásenej prostredníctvom EKS dňa 20. 09. 2022, pričom účastník konania sa predmetného porušenia dopustil tým, že nepredložil verejnému obstarávateľovi údaje a dokumenty v súlade s požiadavkami verejného obstarávateľa špecifikovanými v bode 2.3 „Osobitné požiadavky na plnenie“ Zmluvy o poskytovaní služieb, čím došlo k podstatnému porušeniu zmluvných podmienok, v dôsledku čoho verejný obstarávateľ listom „Odstúpenie od Zmluvy o poskytovaní služieb č. Z202210145_Z“ č. OESM./2022/002613-1 zo dňa 01. 12. 2022 odstúpil od Zmluvy o poskytovaní služieb a následne dňa 13. 12. 2022 vyhotovil referenciu 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 **4495300024** 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 listom č. 15817-3000/2023 s názvom „Žiadosť o predloženie dokumentov“ zo dňa 14. 11. 2023, doručeným verejnému obstarávateľovi prostredníctvom Ústredného portálu verejnej správy v ten istý deň (ďalej len „Žiadosť o predloženie dokumentov“) požiadal verejného obstarávateľa o poskytnutie:
 - rovnopisov alebo odpisov, resp. osvedčených kópií dokumentov, ktoré nie sú zverejnené na stránke www.eks.sk alebo www.crz.gov.sk a súvisia s plnením Zmluvy o poskytovaní služieb,
 - informácií o spôsobe ukončenia Zmluvy o poskytovaní služieb, ak bola predmetná zmluva ukončená odstúpením od zmluvy aj o zaslanie predmetného odstúpenia od zmluvy vrátane potvrdenia o odoslaní/doručení,
 - akejkoľvek komunikácie medzi verejným obstarávateľom a dodávateľom, ktoré súvisia s plnením Zmluvy o poskytovaní služieb,
 - vyjadrenia k vzniknutému skutkovému stavu, nakoľko predmetné podklady majú význam pre ďalšie konanie vo veci,
 - poprípade inej dokumentácie, ktorá pomôže bližšie ozrejmiť skutkový stav.
3. Dňa 22. 11. 2023 bola správne orgánu prostredníctvom e-mailu zo dňa 22. 11. 2023 15:44 hod doručená odpoveď verejného obstarávateľa na Žiadosť o predloženie dokumentov – „Vyjadrenie k Žiadosti o predloženie dokumentov“ zn. 15817-3000/2023 zo dňa 14.11.2023“ spolu s prílohami.
4. 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. 15817-3000/2023 zo dňa 08. 12. 2023, doručeným prostredníctvom Ústredného portálu verejnej správy dňa 11. 12. 2023 (ďalej len „Oznámenie o začatí správneho konania“). Účastník konania bol v Oznámení o začatí správneho konania zároveň upovedomený, že podľa § 33 ods. 2 správneho poriadku má právo pred vydaním rozhodnutia vyjadriť sa k podkladu pre rozhodnutie, k spôsobu jeho zistenia, prípadne navrhnúť doplnenie tohto správneho konania. Účastníka konania ďalej správny orgán vyzval na písomné vyjadrenie sa k podkladom pre rozhodnutie v správnom konaní v lehote najneskôr do 10 pracovných dní odo dňa doručenia Oznámenia o začatí správneho konania, 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 v elektronickej podobe, ktorými ako účastník konania nedisponoval.
5. Účastník konania nepožiadala správny orgán o osobné oboznámenie sa s podkladmi pre rozhodnutie v správnom konaní a ani sa k podkladom pre rozhodnutie v správnom konaní nevyjadřil.
6. Listom č. 4495-3000/2024, 15817-3000/2023 zo dňa 19. 01. 2024, ktorý bol účastníkovi konania doručený prostredníctvom Ústredného portálu verejnej správy (ďalej len „ÚPVS“) dňa 23. 01. 2024, správny orgán účastníkovi konania oznámil, že ak v lehote do 15 dní odo dňa doručenia tohto listu účastník konania písomne oznámi úradu, že v plnom rozsahu, bezpodmienečne a neodvolateľne súhlasí s porušeniami zákona, ktoré sú predmetom konania a zároveň uvedie, že v plnom rozsahu, bezpodmienečne a neodvolateľne súhlasí s tým, že sa dopustil prejednávaneho správneho deliktu, uloží úrad v rozhodnutí účastníkovi konania pokutu zníženú o 50 %, t. j. v predmetnom prípade pokutu zníženú na 175 eur (ďalej len „Výzva na vyjadrenie“).
7. Dňa 07. 02. 2024 bol správne orgánu prostredníctvom ÚPVS doručený list „Vyjadrenie sa ku skutočnostiam zisteným v správnom konaní“ zo dňa 07. 02. 2024 spolu s prílohou – Plnou mocou zo dňa 27. 09. 2022 udelenou účastníkom konania v prospech XXX, ktorým reagoval na Výzvu na vyjadrenie. Účastník konania zároveň správne orgánu doručil list „Čestné

vyhlásenie“ zo dňa 07. 02. 2024, vyhotovený XXX. (spolu ďalej len „Odpoveď na Výzvu na vyjadrenie“).

8. Podkladmi pre rozhodnutie v správnom konaní sú:
- OPEP,
 - Anonymný zmluvný formulár zákazky č. Z202210145,
 - Objednávkový formulár zákazky č. Z202210145,
 - Príloha č.1: Zmluvný formulár zákazky,
 - Príloha č.2: Výsledné poradie dodávateľov,
 - Zmluva o poskytovaní služieb,
 - Príloha č. 4A: Záznam o systémových udalostiach zákazky elektronického trhoviska č. Z202210145,
 - Príloha č. 4B: Záznam o systémových udalostiach elektronickej aukcie,
 - Protokol o priebehu zadávania zákazky č. Z202210145,
 - Referencia zo dňa 13. 12. 2022, uverejnená verejným obstarávateľom v evidencii referencií s hodnotením kvality plnenia „Neuspokojivé“,
 - Žiadosť o predloženie dokumentov,
 - E-mail verejného obstarávateľa „Vyjadrenie k Žiadosti o predloženie dokumentov“ zn. 15817-3000/2023 zo dňa 14.11.2023“ zo dňa 22. 11. 2023 15:44 hod spolu s prílohami:
 - List verejného obstarávateľa „Žiadosť o predloženie dokumentov - vyjadrenie“, č. OESM./2023/000786-34 zo dňa 22. 11. 2023,
 - List „Výzva na doručenie dokladov - Zmluva o poskytovaní služieb č. Z202210145_Z“ č. OESM./2022/001252 zo dňa 11. 10. 2022 + potvrdenie o odoslaní/doručení prostredníctvom ÚPVS,
 - List „Výzva na doručenie dokladov - Zmluva o poskytovaní služieb č. Z202210145_Z“ č. OESM./2022/001252 zo dňa 11. 10. 2022 + potvrdenie o odoslaní/doručení prostredníctvom pošty,
 - E-mail účastníka konania „Z202210145 Služby Microsoft Premier Support“ zo dňa 28.10. 2022 21:55 hod. spolu s prílohami, doručený verejnému obstarávateľovi (doručenie dokumentov vyžadovaných verejným obstarávateľom na základe Zmluvy o poskytovaní služieb),
 - Podanie účastníka konania zo dňa 28. 10. 2022, doručené verejnému obstarávateľovi prostredníctvom ÚPVS – zaslanie dokumentov za účelom preukázania splnenia Osobitných požiadaviek na plnenie podľa bodu 2.3 Zmluvy o poskytovaní služieb + doručka,
 - List verejného obstarávateľa „Odstúpenie od Zmluvy o poskytovaní služieb č. Z202210145_Z“ č. OESM./2022/002613-1 zo dňa 01. 12. 2022 (spolu ďalej len „Odpoveď verejného obstarávateľa“),
 - Administratívny spis správneho orgánu č. 4495-3000/2024, 15817-3000/2023:
 - Oznámenie o začatí správneho konania,
 - Výzva na vyjadrenie,
 - Odpoveď na Výzvu na vyjadrenie.

Skutkové okolnosti vyplývajúce z podkladov pre rozhodnutie

9. Verejný obstarávateľ ako objednávateľ vyhlásil v EKS dňa 20. 09. 2022 11:53:24 hod. zákazku č. Z202210145 na predmet „Služby Microsoft Premier Support“.
10. Na základe výsledného poradia ponúk v zmysle ktorého sa víťazným uchádzačom stal účastník konania s cenovou ponukou vo výške 59 416,67 eur bez DPH, resp. 71 300,00 eur s DPH, bola dňa 03. 10. 2022 medzi účastníkom konania a verejným obstarávateľom automatizovaným spôsobom v rámci EKS uzatvorená Zmluva o poskytovaní služieb, pričom jej neoddeliteľnou

prílohou boli OPEP, ktoré bližšie upravovali práva a povinnosti zmluvných strán. Vzhľadom na status zmluvných strán, a síce verejného obstarávateľa (objednávateľa) ako verejnoprávny subjekt a účastníka konania (dodávateľa) ako podnikateľa, sa uzatvorená Zmluva o poskytovaní služieb 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“).

11. Podľa čl. II. bodu 2.2 Zmluvy o poskytovaní služieb predmet Zmluvy o poskytovaní služieb tvorili 2 položky, a to:

- Položka č. 1: Pravidelné a automaticky poskytované služby podpory technológií MS v prostredí obstarávateľa (služby proaktívnej podpory),
- Položka č. 2: Služby poskytované pri poruchách a problémoch súvisiacich s technológiami MS garantované SLA parametrami (služby reaktívnej podpory).

12. Podľa čl. II. bodu 2.2 Zmluvy o poskytovaní služieb bolo vo vzťahu k Položke č. 1 v časti „Funkcia“ uvedené, že predmetom Zmluvy o poskytovaní služieb je, cit.: „... pravidelná kontrola a udržiavanie definovaných súčastí MS prostredia s cieľom predchádzať poruchám a tým minimalizovať výpadky a ich negatívny vplyv na kvalitu prevádzky dotknutých IT systémov a aplikácií Verejného obstarávateľa.“

13. Z čl. II. bodu 2.2 Zmluvy o poskytovaní služieb vyplýva, že vo vzťahu k Položke č. 2 v časti „Funkcia“ bolo uvedené, že predmetom Zmluvy o poskytovaní služieb je, cit.: „... riešenie problémov, ktoré vznikli počas samotnej prevádzky, alebo v priebehu implementácie nových projektov a ktorých dôsledkom je celková alebo čiastočná nefunkčnosť platformy založených na technológiách spoločnosti Microsoft.“

14. Z čl. II. bodu 2.3 časti „Osobitné požiadavky na plnenie“ Zmluvy o poskytovaní služieb okrem iného vyplýva, cit.: „... Dodávateľ sa zaväzuje do 2 pracovných dní od uzavretia zmluvy predložiť objednávateľovi kontaktné údaje osoby zodpovednej za riadne plnenie predmetu zmluvy v rozsahu: meno, priezvisko, telefónne číslo a e-mailová adresa a zároveň predloží aj telefónne číslo a e-mailovú adresu na hlásenie incidentov a servisných požiadaviek objednávateľom (helpdesk).

Objednávateľ sa zaväzuje oznámiť dodávateľovi do 2 pracovných dní od uzavretia zmluvy meno kontaktnej osoby zodpovednej za riadne plnenie zmluvy a hlásenie incidentov a servisných požiadaviek na helpdesk dodávateľa v rozsahu: meno, priezvisko, telefónne číslo a e-mailová adresa.

Dodávateľ je povinný predložiť podrobný rozpočet obsahujúci ceny (cena bez DPH, DPH a cena s DPH) jednotlivých položiek do dvoch pracovných dní od uzavretia zmluvy. Všetky ceny uvedie zaokrúhlené na dve desatinné čísla.

Dodávateľ predloží objednávateľovi do 2 pracovných dní od uzavretia tejto zmluvy kópie nasledovných dokladov: kópiu dokladu preukazujúceho stupeň partnerstva so spoločnosťou Microsoft, ktorý ho oprávňuje na predaj služieb Microsoft Premier Support a pre priamy prístup k podpore a systémovým inžinierom výrobcu softvéru; kópiu zmluvy MBSA (Microsoft Business and Services Agreement); kópiu zmluvy Premier Support for Partners, alebo inú obdobnú partnerskú zmluvu so spoločnosťou Microsoft.

Dodávateľ je povinný mať účinný stupeň partnerstva podľa predchádzajúceho bodu počas celej doby platnosti a účinnosti zmluvy, inak ide o podstatné porušenie zmluvy zo strany dodávateľa a Objednávateľovi vznikne právo na odstúpenie od zmluvy.

15. Podľa čl. III. bodu 3.2 Zmluvy o poskytovaní služieb bola lehota plnenia Zmluvy o poskytovaní služieb stanovená od 05. 10. 2022 07:00 hod. do 05. 01. 2023 13:00 hod.

16. Celková cena predmetu Zmluvy o poskytovaní služieb bola podľa jej článku IV. vo výške 59 416,67 eur bez DPH (71 300,00 eur s DPH).

17. Z Odpovede verejného obstarávateľa vyplýva, že účastník konania v lehote do 2 pracovných dní nedoručil verejnému obstarávateľovi údaje a listiny, vyplývajúce z čl. II bodu 2.3. Zmluvy o poskytovaní služieb, a to:
- kontaktné údaje osoby zodpovednej za riadne plnenie predmetu zmluvy v rozsahu: meno, priezvisko, telefónne číslo a e-mailová adresa,
 - e-mailová adresa na hlásenie incidentov a servisných požiadaviek verejným obstarávateľom (helpdesk),
 - podrobný rozpočet obsahujúci ceny (cena bez DPH, DPH a cena s DPH) jednotlivých položiek, pričom všetky ceny zaokrúhlené na dve desatinné čísla,
 - kópie nasledovných dokladov: 1/ kópiu dokladu preukazujúceho stupeň partnerstva so spoločnosťou Microsoft, ktorý ho oprávňuje na predaj služieb Microsoft Premier Support a pre priamy prístup k podpore a systémovým inžinierom výrobcu softvéru; 2/ kópiu zmluvy MBSA (Microsoft Business and Services Agreement); 3/ kópiu zmluvy Premier Support for Partners, alebo inú obdobnú partnerskú zmluvu so spoločnosťou Microsoft.
18. Z dôvodu nedoručenia uvedených údajov a listín verejný obstarávateľ listom „Výzva na doručenie dokladov - Zmluva o poskytovaní služieb č. Z202210145_Z“ č. listu OESM./2022/001252 zo dňa 11. 10. 2022, odoslaným účastníkovi konania prostredníctvom ÚPVS dňa 13. 10. 2022 a následne aj prostredníctvom pošty dňa 21. 10. 2022, vyzval účastníka konania na doručenie špecifikovaných listín a údajov.
19. Z Odpovede verejného obstarávateľa ďalej vyplýva, že účastník konania dňa 28. 10. 2022 prostredníctvom e-mailu a zároveň do elektronickej schránky verejného obstarávateľa doručil dokumenty označené ako:
- LSP EDA agreements (Crayon AS- (Covering EU, EFTA++) Microsoft LSP Confirmation (pdf)08.10.20 - perpetual).pdf),
 - MSBA agreement (U8780526.pdf),
 - Objednávka práce na poskytovanie podnikových služieb spoločnosti Microsoft (Enterprise Services Work Order for Crayon Czech Republic and Slovakia s.r.o., OZ PSO.pdf), Channel Partner Authorization form (Crayon AS.pdf) a Microsoft Channel Partner Affiliate Addendum (CRA YON AS Affiliate Addendum.PDF).
20. Verejný obstarávateľ v Odpovedi verejného obstarávateľa poukázal na povinnosť účastníka konania, vyplývajúcu z čl. II bodu 2.3 Zmluvy o poskytovaní služieb, cit.: *„dodávateľ je povinný mať účinný stupeň partnerstva podľa predchádzajúceho bodu počas celej doby platnosti a účinnosti zmluvy, inak ide o podstatné porušenie zmluvy zo strany dodávateľa a Objednávateľovi vznikne právo na odstúpenie od zmluvy.“* a uviedol, že z dokumentov doručených účastníkom konania dňa 28. 10. 2022 vyplývalo, že poskytovanie služieb pre partnerov má platnosť až od 01. 11. 2022, t. j. 28 dní po nadobudnutí účinnosti Zmluvy o poskytovaní služieb.
21. Dňa 13. 12. 2022 verejný obstarávateľ vyhotovil účastníkovi konania referenciu s hodnotením kvality plnenia „Neuspokojivé“. Z odôvodnenia referencie vyplýva, že skutkovým dôvodom pre vystavenie referencie s uvedeným hodnotením je podstatné porušenie povinností dodávateľa (účastníka konania), ktoré viedlo k predčasnému ukončeniu Zmluvy o poskytovaní služieb. Z bodu 3.1. „HODNOTENIE KVALITY PLNENIA“ referencie vyplýva, cit.: *„Dodávateľ nespĺnil svoju zmluvnú povinnosť vyplývajúcu z ustanovení bodu 2.3. Zmluvy o poskytovaní služieb č. Z202210145_Z, čím došlo k podstatnému porušeniu Zmluvy zo strany Dodávateľa.“*
22. Verejný obstarávateľ v bode 4.2. „DOPLŇUJÚCE INFORMÁCIE“ referencie tiež uviedol, cit.: *„Podľa bodu 2.3.Zmluvy o poskytovaní služieb č. Z202210145_Z "Osobitné požiadavky na plnenie" "dodávateľ predloží objednávateľovi do 2 pracovných dní od uzavretia tejto zmluvy kópie nasledovných dokladov: kópiu dokladu preukazujúceho stupeň partnerstva*

so spoločnosťou Microsoft, ktorý ho oprávňuje na predaj služieb Microsoft Premier Support a pre priamy prístup k podpore a systémovým inžinierom výrobcu softvéru; kópiu zmluvy MBSA (Microsoft Business and Services Agreement); kópiu zmluvy Premier Support for Partners, alebo inú obdobnú partnerskú zmluvu so spoločnosťou Microsoft". Dodávateľ nesplnil svoju zmluvnú povinnosť vyplývajúcu z ustanovení bodu 2.3. Zmluvy o poskytovaní služieb č. Z202210145_Z, čím došlo k podstatnému porušeniu Zmluvy zo strany Dodávateľa.“

23. Účastník konania sa k podkladom pre vydanie rozhodnutia v správnom konaní nevyjadril, nevyužil možnosť osobného oboznámenia sa s podkladmi pre rozhodnutie v správnom konaní.
24. Účastník konania v Odpovedi na Výzvu na vyjadrenie uviedol, že v plnom rozsahu, bezpodmienečne a neodvolateľne súhlasí s porušením zákona, ktoré je predmetom tohto správneho konania, a že zároveň v plnom rozsahu, bezpodmienečne a neodvolateľne súhlasí s tým, že sa dopustil prejednávaneho správneho deliktu.

Právny rámec

25. 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.
26. 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.
27. 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.
28. 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.
29. 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.
30. 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) OPEP, dodávateľ je akákoľvek fyzická osoba, právnická osoba alebo skupina takýchto osôb, ktorá má záujem o zákazky zadávané na Trhovisku, 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 na trhovisku.
31. Podľa 1. časti „Trhový poriadok“ Čl. I písm. p) OPEP, 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 OPEP, tieto všeobecné zmluvné podmienky tvoria súčasť OPEP a v súlade s § 13 ods. 8 písm. b) v nadväznosti na § 187k zákona o verejnom obstarávaní upravujú náležitosti zmluvy uzatvorenej medzi objednávateľom a dodávateľom ako výsledok zadávania zákazky na trhovisku postupom uvedeným v OPEP.
33. Podľa 2. časti „Všeobecné zmluvné podmienky“ Čl. V bod 5.1 písm. b) OPEP 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.
34. Podľa 2. časti „Všeobecné zmluvné podmienky“ Čl. VI bod 6.1.1 OPEP 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.**
35. Podľa 2. časti „Všeobecné zmluvné podmienky“ Čl. XVIII bod 18.1 OPEP 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.
36. Podľa 2. časti „Všeobecné zmluvné podmienky“ Čl. XVIII bod 18.2 písm. a) OPEP je objednávateľ oprávnený odstúpiť od zmluvy, ak dodávateľ poruší povinnosť podľa zmluvy alebo týchto Všeobecných zmluvných podmienok podstatným spôsobom.
37. Podľa 2. časti „Všeobecné zmluvné podmienky“ Čl. XVIII bod 18.4. OPEP sa pre účely zmluvy porušenie povinností zmluvnej strany považuje za podstatné, v prípade ak: také porušenie zmluva alebo tieto Všeobecné zmluvné podmienky za podstatné porušenie vyslovene označujú,

alebo ak strana porušujúca zmluvu vedela v čase uzavretia zmluvy alebo v tomto čase bolo rozumné predvídať s prihliadnutím na účel zmluvy, ktorý vyplynul z jej obsahu alebo z okolností, za ktorých bola zmluva uzavretá, že druhá strana nebude mať záujem na plnení povinností pri takom porušení zmluvy.

38. 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.
44. Podľa § 182 ods. 5 prvá veta 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.“) pri ukladaní pokuty podľa odsekov 2 až 4 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.
39. Podľa § 182 ods. 11 zákona 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 zamýšľa uložiť, a informáciu o tom, že ak v lehote do 15 dní od doručenia tohto oznámenia účastník konania oznámi úradu, že so všetkými porušeniami zákona, ktoré sú predmetom konania, súhlasí v plnom rozsahu, pokuta a dĺžka trvania zákazu účasti vo verejnom obstarávaní, ak sa podľa odseku 3 ukladá, ktoré by boli inak účastníkovi konania uložené, sa znížia o 50 %. Ak účastník konania v lehote podľa prvej vety písomne oznámi úradu, že v plnom rozsahu, bezpodmienečne a neodvolateľne súhlasí s porušeniami zákona, ktoré sú predmetom konania, a zároveň v plnom rozsahu, bezpodmienečne a neodvolateľne súhlasí s tým, že sa dopustil prejednávaných správnych deliktov, uloží úrad v rozhodnutí pokutu a zákaz účasti vo verejnom obstarávaní, ak sa podľa odseku 3 ukladá, znížené o 50 %. Proti rozhodnutiu podľa predchádzajúcej vety nemožno podať opravný prostriedok. Rozhodnutie o znížení pokuty o 50 % a zákazu účasti vo verejnom obstarávaní, ak sa podľa odseku 3 ukladá, nie je preskúmateľné súdom.
40. 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.
41. 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.
42. 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.
43. 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.
44. 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

50. Správny orgán na úvod uvádza, že účastník konania bol v čase vyhlásenia predmetnej zákazky aktívne zaregistrovaný v registri dodávateľov EKS. Registráciou do EKS sa účastník konania ako dodávateľ zaviazal akceptovať a dodržiavať OPEP, ktoré upravujú základné pravidlá fungovania elektronického trhu.
51. Náležitosti uzatvorenej Zmluvy o poskytovaní služieb medzi účastníkom konania a verejným obstarávateľom ako výsledok zadávania zákazky v EKS bližšie upravujú OPEP v 2. časti „Všeobecné zmluvné podmienky“, ktoré sú zároveň všeobecnými obchodnými podmienkami v zmysle § 273 ods. 1 Obchodného zákonníka a tvoria neoddeliteľnú prílohu Zmluvy o poskytovaní služieb.
52. Jednou z povinností účastníka konania, ako dodávateľa, bolo v zmysle 2. časti „Všeobecné zmluvné podmienky“ Čl. V bod 5.1 písm. b), ako aj Čl. VI bod 6.1.1 OPEP splniť všetky špecifikácie a iné podmienky uvedené v Zmluve o poskytovaní služieb. Účastník konania ako dodávateľ bol teda výlučne zodpovedný za poskytnutie predmetu zmluvy podľa špecifikácií uvedených v čl. II Zmluvy o poskytovaní služieb, a teda aj za predloženie údajov a listín, vyžadovaných verejným obstarávateľom a špecifikovaných v čl. II bod 2.3 „Osobitné požiadavky na plnenie“ Zmluvy o poskytovaní služieb, v stanovenej lehote.
53. 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 Zmluve o poskytovaní služieb, v stanovenej lehote a dohodnutej cene.
54. Podľa čl. III. bodu 3.2 Zmluvy o poskytovaní služieb sa účastník konania zaviazal poskytnúť verejnému obstarávateľovi predmet Zmluvy o poskytovaní služieb v lehote plnenia od 05. 10. 2022 07:00 hod. do 05. 01. 2023 13:00 hod.
55. Podľa čl. IV. bodu 4.3 Zmluvy o poskytovaní služieb bola celková cena predmetu tejto zmluvy dohodnutá vo výške 59 416,67 eur bez DPH, t. j. 71 300,00 eur vrátane DPH.
56. V čl. II bode 2.3 Zmluvy o poskytovaní služieb boli špecifikované údaje a listiny, ktoré bol účastník konania povinný predložiť verejnému obstarávateľovi v lehote do 2 pracovných dní od dňa uzavretia predmetnej zmluvy, a to konkrétne:
 - kontaktné údaje osoby zodpovednej za riadne plnenie predmetu zmluvy v rozsahu: meno, priezvisko, telefónne číslo a e-mailová adresa, telefónne číslo,
 - e-mailová adresa na hlásenie incidentov a servisných požiadaviek verejným obstarávateľom (helpdesk),
 - podrobný rozpočet obsahujúci ceny (cena bez DPH, DPH a cena s DPH) jednotlivých položiek, pričom všetky ceny uviesť zaokrúhlene na dve desatinné čísla,
 - kópie nasledovných dokladov: 1/ kópiu dokladu preukazujúceho stupeň partnerstva so spoločnosťou Microsoft, ktorý ho oprávňuje na predaj služieb Microsoft Premier Support a pre priamy prístup k podpore a systémovým inžinierom výrobcu softvéru; 2/ kópiu zmluvy MBSA (Microsoft Business and Services Agreement); 3/ kópiu zmluvy Premier Support for Partners, alebo inú obdobnú partnerskú zmluvu so spoločnosťou Microsoft.
57. Verejný obstarávateľ ďalej v čl. II bode 2.3 Zmluvy o poskytovaní služieb stanovil požiadavku, cit.: „Dodávateľ je povinný mať účinný stupeň partnerstva podľa predchádzajúceho bodu počas celej doby platnosti a účinnosti zmluvy, inak ide o podstatné porušenie zmluvy zo strany dodávateľa a Objednávateľovi vznikne právo na odstúpenie od zmluvy.“

58. Účastník konania svojím podpisom potvrdil, že sa pred uzavretím Zmluvy o poskytovaní služieb riadne oboznámil s technickou špecifikáciou predmetu zákazky a osobitnými podmienkami pre plnenie predmetu zákazky, a predovšetkým, že si bol vedomý svojho záväzku doručiť objednávateľovi (verejnému obstarávateľovi) vyššie špecifikované dokumenty v lehote stanovenej verejným obstarávateľom (do 2 pracovných dní od uzavretia Zmluvy o poskytovaní služieb) a zároveň spĺňať požiadavku mať účinný stupeň partnerstva k službám Microsoft Premier Support počas celej doby platnosti a účinnosti Zmluvy o poskytovaní služieb.
59. Z podkladov pre vydanie rozhodnutia podľa správneho orgánu vyplýva, že účastník konania sa dopustil porušenia vyššie uvedených povinností, a to tým, že svoj záväzok, vyplývajúci mu zo Zmluvy o poskytovaní služieb, a to doručiť dokumenty špecifikované v čl. II bode 2.3 Zmluvy o poskytovaní služieb v lehote do 2 pracovných dní od uzavretia tejto zmluvy, nesplnil, nakoľko Zmluva o poskytovaní služieb bola uzatvorená dňa 03. 10. 2022 a účastník konania požadované dokumenty doručil až dňa 28. 10. 2022, a to na základe výzvy verejného obstarávateľa. Z Odpovede verejného obstarávateľa ďalej vyplýva, že účastník konania sa dopustil porušenia ustanovenia čl. II bod 2.3. Zmluvy o poskytovaní služieb aj tým, že podľa doložky k službám Microsoft Premier Support, poskytovanie služieb pre partnerov má platnosť až od 01. 11. 2022, t. j. 28 dní po nadobudnutí účinnosti Zmluvy o poskytovaní služieb, pričom v čl. II bod 2.3 Zmluvy o poskytovaní služieb verejný obstarávateľ vyžadoval platnosť poskytovania služieb pre partnerov počas celej doby platnosti a účinnosti Zmluvy o poskytovaní služieb, inak také porušenie považoval a označil za podstatné porušenie zmluvy, zakladajúce právo na odstúpenie od Zmluvy o poskytovaní služieb. Z dôvodu, že účastník konania porušil ustanovenia Zmluvy o poskytovaní služieb podstatným spôsobom, verejný obstarávateľ odstúpil od predmetnej zmluvy, a to listom „Odstúpenie od Zmluvy o poskytovaní služieb č. Z202210145_Z“ č. OESM./2022/002613-1 zo dňa 01. 12. 2022.
60. 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.
61. Preskúmaním skutkového stavu považuje správny orgán za preukázané, že nedoručením verejným obstarávateľom vyžadovaných údajov a listín v lehote stanovenej v čl. II. bode 2.3 „Osobitné požiadavky na plnenie“ Zmluvy o poskytovaní služieb a zároveň preukázaním existencie stupňa partnerstva k službám Microsoft Premier Support až 28 dní po nadobudnutí účinnosti Zmluvy o poskytovaní služieb, oproti zmluvne vyžadovanému stupňu partnerstva počas celej doby platnosti a účinnosti predmetnej zmluvy, postupoval účastník konania v rozpore s čl. II. bodom 2.3 Zmluvy o poskytovaní služieb a súčasne aj s Čl. V bod 5.1 písm. b) OPEP, 2. časť, Všeobecných zmluvných podmienok a s Čl. VI bod 6.1.1 OPEP, 2. časť, Všeobecných zmluvných podmienok.
56. Uvedeným postupom sa účastník konania dostal nielen do rozporu so Zmluvou o poskytovaní služieb a OPEP, 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 OPEP.

Sankcia

57. 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.

58. 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.
59. Z hľadiska požiadavky primeranosti ukladanej sankcie zohráva významnú úlohu jej prísna individualizácia, ktorá prakticky umožňuje naplnenie tejto požiadavky v konkrétnych prípadoch. Správny orgán má za to, že individualizácia sankcie je prostriedkom dosiahnutia jej primeranosti. Správny orgán tak pri ukladaní sankcií je povinný prihliadať na závažnosť protiprávneho konania, jeho následok, prítiažujúce a poľahčujúce okolnosti. Pritom požiadavka primeranosti ukladanej sankcie a jej individualizácia núti správny orgán prihliadať na okolnosti konkrétneho prípadu, na jeho zvláštnosti, a teda bráni mechanickému postupu správneho orgánu pri ukladaní sankcie.
60. Pri posudzovaní povahy, závažnosti, spôsobu a následkov porušenia správny orgán pri určení výšky pokuty zohľadnil prítiažujúce i poľahčujúce okolnosti. Ako poľahčujúcu okolnosť správny orgán zohľadnil to, že účastníkovi konania v minulosti nebola uložená pokuta za ten istý správny delikt. Správny orgán v súvislosti s výškou pokuty zohľadnil aj skutočnosť, že účastník konania má v Evidencii referencií, vedenej úradom, len jednu referenciu s hodnotením „Neuspokojivé“. Zároveň správny orgán v súvislosti s výškou pokuty zohľadnil aj prítiažujúcu okolnosť, a to, že účastník konania svojím konaním zapríčinil, že nedošlo k plneniu Zmluvy o poskytovaní služieb, čo spôsobilo zmarenie účelu verejného obstarávania. Správny orgán pristúpil k uloženiu sankcie v sume, ktorá je stále v dolnej hranici sadzby, aby táto spĺňala nie represívny, ale predovšetkým výchovný účel a do budúcnosti motivovala účastníka konania k dodržiavaniu povinností pri využívaní EKS, ktoré mu vyplývajú zo Zmluvy o poskytovaní služieb, OPEP, ako aj zo zákona o verejnom obstarávaní. Zároveň správny orgán konštatuje, že výška pokuty zodpovedá rozhodovacej praxi úradu so súčasným zohľadnením všetkých individuálnych okolností prípadu.
61. K výške pokuty správny orgán ďalej dodáva, že vo Výzve na vyjadrenie správny orgán uviedol, že konaním účastníka konania došlo ku konaniu napĺňajúcemu znaky skutkovej podstaty správneho deliktu podľa § 182 ods. 3 písm. d) zákona o verejnom obstarávaní, za ktoré mu úrad zamýšľal uložiť pokutu v dolnej hranici zákonom stanoveného sankčného rozpätia, a to vo výške 350 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 prejednávaneho správneho deliktu, uloží úrad v rozhodnutí účastníkovi konania pokutu zníženú o 50 %, t. j. v predmetnom prípade pokutu zníženú na 175 eur.
62. Keďže v stanovenej lehote účastník konania doručil správne orgánu Odpoveď na Výzvu na vyjadrenie, v ktorej v plnom rozsahu, bezpodmienečne a neodvolateľne súhlasil s porušením zákona, ktoré je predmetom konania a zároveň v plnom rozsahu, bezpodmienečne a neodvolateľne súhlasil s tým, že sa dopustil správneho deliktu, došlo zo strany správneho orgánu k uplatneniu inštitútu zníženia pokuty o 50 %, a to na 175 eur.
63. 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 nie je možné podať opravný prostriedok. Rozhodnutie nie je možné preskúmať súdom. Toto rozhodnutie je právoplatné dňom doručenia účastníkovi konania.

(elektronický podpis)

JUDr. Paulína Vargicová, PhD.
riaditeľka odboru

Doručuje sa:

Crayon Czech Republic and Slovakia s. r. o., organizačná zložka podniku zahraničnej osoby,
Dunajská 4, 811 08 Bratislava, URI: ico://sk/54533813