



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

Bratislava 04. 04. 2024
Číslo spisu: 3888-3000/2024
13719-3000/2023

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 **ECM Systems, s.r.o., Partizánska Ľupča 552, 032 15 Partizánska Ľupča, IČO: 36 415 367** (ďalej len „účastník konania“), vydáva toto

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

Účastníkovi konania sa **ukladá pokuta vo výške 250 eur** (slovom: dvestopäťdesiat 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. a) a Čl. VI bod 6.1.1 Obchodných podmienok elektronického trhu vo verzii 3.7 účinnej odo dňa 02. 08. 2021 do 13. 04. 2022 (ďalej len „OPET“), ktoré tvoria neoddeliteľnú prílohu Kúpnej zmluvy č. Z202118918_Z zo dňa 08. 10. 2021 (ďalej len „Kúpna zmluva“), uzavretej automatizovaným spôsobom v rámci Elektronického kontraktového systému (ďalej len „EKS“) medzi verejným obstarávateľom Žilinská univerzita v Žiline, Univerzitná 8215/1, 010 26 Žilina, IČO: 00 397 563 (ďalej len „verejný obstarávateľ“) ako objednávateľom a účastníkom konania ako dodávateľom ako výsledok zadávania zákazky na predmet **„Dodanie klimatickej komory vhodnej na meranie parametrov akumulátorových článkov na báze Li, Pb, LTO, Li-S, a superkondenzátorových článkov vo vyhotovení s príslušnou bezpečnostnou úrovňou“**, vyhlásenej prostredníctvom EKS dňa 23. 09. 2021, pričom účastník konania sa predmetného porušenia dopustil tým, že neposkytol verejnemu obstarávateľovi predmet Kúpnej zmluvy v rozsahu, kvalite a spôsobom podľa uzatvorenej Kúpnej zmluvy, v dôsledku čoho verejný obstarávateľ vyhotovil referenciu zo dňa 21. 10. 2022 v evidencii referencií úradu s hodnotením plnenia „Neuspokojivé“.

Účastník konania je povinný uloženú pokutu zaplatiť v lehote **do 15 dní** odo dňa nadobudnutia právoplatnosti tohto rozhodnutia na účet správneho orgánu číslo **IBAN: SK10 8180 0000 0070 0006 2713**, vedeného v Štátnej pokladnici s uvedením identifikačného variabilného symbolu **3888300024** 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. 13719-3000/2023 s názvom „Žiadosť o predloženie dokumentov“ zo dňa 18. 09. 2023, doručeným verejnemu 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 Kúpnej zmluvy,
 - informácií o spôsobe ukončenia Kúpnej zmluvy, 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 Kúpnej zmluvy,
 - vyjadrenia k vzniknutému skutkovému stavu, nakoľko predmetné podklady majú význam pre ďalšie konanie vo veci,
 - popřípade inej dokumentácie, ktorá pomôže bližšie ozrejmiť skutkový stav.
3. Dňa 22. 09. 2023 bola správne mu orgánu prostredníctvom pošty doručená odpoveď verejného obstarávateľa na Žiadosť o predloženie dokumentov – „Predloženie dokumentov k prevereniu predčasného ukončenia Kúpnej zmluvy č. Z202118918_Z“, č. 18489/2023 zo dňa 20. 09. 2023 (ďalej len „Odpoveď na žiadosť o predloženie dokumentov“) 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. 13719-3000/2023 zo dňa 10. 10. 2023, doručeným prostredníctvom Ústredného portálu verejnej správy dňa 11. 10. 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 podkladom pre rozhodnutie, k spôsobu ich zistenia, prípadne navrhnúť ich doplnenie. 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 e-mailom zo dňa 12. 10. 2023 potvrdil svoj záujem zúčastniť sa na oboznámení sa s podkladmi pre rozhodnutie v správnom konaní a požiadal o stanovenie termínu. Na základe e-mailovej komunikácie medzi účastníkom konania a správnym orgánom bol stanovený termín na oboznámenie sa s podkladmi pre rozhodnutie na 24. 10. 2023 o 9:00 hod. v priestoroch úradu.
 6. Dňa 24. 10. 2023 sa uskutočnilo oboznámenie sa s podkladmi pre rozhodnutie v správnom konaní, z ktorého bol vyhotovený „Záznam“ č. spisu 13719-3000/2023 zo dňa 24. 10. 2023, v ktorom účastník konania uviedol, že vyjadrenie k podkladom pre rozhodnutie v správnom konaní zašle v lehote 7 pracovných dní odo dňa uskutočnenia osobného oboznámenia sa s podkladmi pre rozhodnutie v správnom konaní.
 7. Dňa 30. 10. 2023 účastník konania prostredníctvom e-mailu zaslal správne mu orgánu vyjadrenie, z ktorého vyplýva, že v rámci verejného obstarávania konzultoval s verejným obstarávateľom (príslušnými kontaktnými osobami) vzniknuté pochybnosti ako aj technické požiadavky na predmet dodania. Účastník konania tiež doplnil, že pred zapojením sa do procesu verejného obstarávania mal potvrdené od výrobcu predmetu Kúpnej zmluvy, že prístroj bude spĺňať všetky parametre vyžadované verejným obstarávateľom. K dodatočnej lehote 40 dní poskytnutej verejným obstarávateľom na dodanie tovaru spĺňajúceho špecifikácie podľa Kúpnej zmluvy účastník konania uviedol, že ju nebolo možné splniť s ohľadom na závery prieskumu trhu – po oslovení výrobcov klimatických komôr, ktorí podľa účastníka konania

zhodne odpovedali, že v lehote 40 dní nie je možné predmet Kúpnej zmluvy nanovo dodať, nakoľko sa začne vyrábať až po objednaní. Súčasťou vyjadrenia účastníka konania bola aj časová os – chronológia dodania predmetu Kúpnej zmluvy.

8. Za účelom preverenia skutočností vyplývajúcich z vyjadrenia účastníka konania správny orgán listom „Žiadosť o súčinnosť“ č. spisu 13719-3000/2023 zo dňa 06. 12. 2023 (ďalej len Žiadosť o súčinnosť“), doručeným verejnému obstarávateľovi prostredníctvom Ústredného portálu verejnej správy (ďalej len „ÚPVS“) v ten istý deň, požiadal verejného obstarávateľa o poskytnutie:
 - vyjadrenia, na základe akých skutočností bol predmet Kúpnej zmluvy vyhodnotený a kategorizovaný ako bežne dostupný, a teda ako tovar, ktorý je možné obstarávať prostredníctvom EKS,
 - dokumentov preukazujúcich vyhodnotenie/zatriedenie predmetu Kúpnej zmluvy ako bežne dostupného,
 - vyjadrenia, na základe akých skutočností bola účastníkovi konania stanovená lehota práve 40 kalendárnych dní na dodanie nového tovaru spĺňajúceho technickú špecifikáciu podľa bodu 2.2 Kúpnej zmluvy,
 - vyjadrenia, z akých dôvodov verejný obstarávateľ nestanovil účastníkovi konania dlhšiu lehotu na predloženie nového tovaru, keď bol účastníkom konania upozorňovaný na nemožnosť dodania predmetu Kúpnej zmluvy v 40-dňovej lehote, resp. z akých dôvodov považoval lehotu práve 40 kalendárnych dní za primeranú,
 - vyjadrenie, či a akým spôsobom (postupom podľa zákona o verejnom obstarávaní) bol predmet Kúpnej zmluvy opätovne obstaraný,
 - poprípade inej dokumentácie, resp. vyjadrenia, ktoré pomôžu bližšie ozrejmiť skutkový stav.
9. Z dôvodu potreby zistiť presne a úplne skutočný stav veci v zmysle § 32 v spojení s § 3 ods. 5 správneho poriadku a nemožnosti rozhodnúť v zákonom stanovenej lehote 60 dní od začatia správneho konania, správny orgán dňa 07. 12. 2023 požiadal podľa § 49 ods. 2 správneho poriadku o predĺženie lehoty pre rozhodnutie orgán, ktorý je príslušný rozhodnúť o rozklade, ktorý dňa 11. 12. 2023 žiadosti vyhovel a s predĺžením lehoty pre rozhodnutie o 60 dní, t. j. do 08. 02. 2024, súhlasil. Účastník konania bol o predĺžení lehoty na rozhodnutie v správnom konaní upovedomený listom „Upovedomenie o predĺžení lehoty pre rozhodnutie“ č. 13719-3000/2023 zo dňa 11. 12. 2023, ktorý mu bol doručený prostredníctvom ÚPVS dňa 15. 12. 2023.
10. Dňa 14. 12. 2023 verejný obstarávateľ prostredníctvom pošty doručil správne orgánu list „Žiadosť o súčinnosť – odpoveď“ č. listu 26091/2023 zo dňa 12. 12. 2023 spolu s prílohami (ďalej len „Odpoveď verejného obstarávateľa“).
11. Nakoľko boli podklady pre rozhodnutie v správnom konaní doplnené, správny orgán listom „Oboznámenie sa s dodatočným podkladom pre rozhodnutie v správnom konaní, Žiadosť o súčinnosť“ č. spisu 3888-3000/2024, 13719-3000/2023 zo dňa 25. 01. 2024 (ďalej len „Oboznámenie s dodatočnými podkladmi a žiadosť o súčinnosť“), doručeným účastníkovi konania prostredníctvom ÚPVS dňa 26. 01. 2024, zaslal účastníkovi konania Odpoveď verejného obstarávateľa, pričom v súlade s § 33 ods. 2 správneho poriadku umožnil účastníkovi konania vyjadriť sa k doplneným podkladom pre rozhodnutie v lehote 5 pracovných dní odo dňa doručenia predmetného listu.
12. Dňa 01. 02. 2024 bol správne orgánu zo strany účastníka konania doručený e-mail, ktorého prílohu tvorila odpoveď na Oboznámenie s dodatočnými podkladmi a žiadosť o súčinnosť (ďalej len „Odpoveď účastníka konania“), v ktorej účastník konania popísal skutkový stav a uviedol spoločnosť, s ktorou komunikoval možnosť, resp. nemožnosť dodania predmetu Kúpnej zmluvy v dodatočnej lehote 40 kalendárnych dní stanovenej verejným obstarávateľom.

13. Z dôvodu potreby overenia skutočností vyplývajúcich z Odpovede účastníka konania a teda, že správny orgán nedisponoval všetkými podkladmi potrebnými pre rozhodnutie v správnom konaní, správny orgán dňa 06. 02. 2024 požiadal podľa § 49 ods. 2 správneho poriadku o opätovné predĺženie lehoty pre rozhodnutie orgán, ktorý je príslušný rozhodnúť o rozklade, pričom ten žiadosti dňa 07. 02. 2024 vyhovel a s predĺžením lehoty pre rozhodnutie o 60 dní, t. j. do 08. 04. 2024, súhlasil. O opätovnom predĺžení lehoty na rozhodnutie bol účastník konania upovedomený listom „Upovedomenie o opätovnom predĺžení lehoty pre rozhodnutie“ č. spisu 3888-3000/2024, 13719-3000/2023 zo dňa 08. 02. 2024, ktorý bol účastníkovi konania doručený prostredníctvom ÚPVS v ten istý deň.
14. Dňa 05. 03. 2024 správny orgán za účelom preverenia tvrdení účastníka konania v Odpovedi účastníka konania zaslal spoločnostiam:
- KAITRADE spol. s r.o., U Elektry 830/2B, Hloubětín, 198 00 Praha 9, IČO: 45 801 096 (ďalej len „KAITRADE“),
 - Gamin s.r.o., Heřmanická 45, 710 00 Ostrava, IČO: 49 608 045 spolu s pobočkou v Slovenskej republike GAMIN SK, s.r.o., Novotř 153, 029 55 Novotř, IČO: 36 427 535 (ďalej spolu len „GAMIN“),
 - JD Dvořák, s.r.o., V Holešovičkách 1448/14, 180 00 Praha 8, IČO: 49 621 815 (ďalej len „JD Dvořák“),
- e-mail „Žiadosť o poskytnutie informácií - klimatické komory“, v ktorom požiadal uvedené spoločnosti o poskytnutie informácií ohľadom dodacích lehôt klimatických komôr s odkazom aj na špecifikáciu vyplývajúcu z Anonymného zmluvného formuláru zákazky č. Z202118918, a to v súčasnosti, ako aj dodacích lehôt v roku 2022. Zároveň overil možnosť dodania klimatickej komory v lehote 40 kalendárnych dní, za účelom preverenia požiadavky verejného obstarávateľa na dodanie predmetu Kúpnej zmluvy spĺňajúceho požadovanú technickú špecifikáciu práve v stanovenej dodatočnej lehote.
15. Nakoľko boli podklady pre rozhodnutie v správnom konaní opätovne doplnené o odpovede vyššie uvedených spoločností na žiadosť o poskytnutie informácií, správny orgán účastníkovi konania v súlade s § 33 ods. 2 správneho poriadku zaslal listom „Oboznámenie sa s dodatočným podkladom pre rozhodnutie v správnom konaní“ č. spisu: 3888-3000/2024, 13719-3000/2023 zo dňa 12. 03. 2024, ktorý mu bol doručený prostredníctvom ÚPVS v ten istý deň, e-mailovú komunikáciu medzi ním a uvedenými spoločnosťami a upovedomil ho o možnosti vyjadriť sa k doplneným podkladom pre rozhodnutie v správnom konaní v lehote do troch pracovných dní odo dňa doručenia predmetného listu.
16. Dňa 12. 03. 2024 účastník konania zaslal správne orgánu prostredníctvom e-mailu odpoveď na dodatočné oboznámenie – email „Odpoveď ECM Systems 13719-3000/2023“ zo dňa 12. 03. 2024 13:02 hod. spolu s prílohou.
17. Listom č. 3888-3000/2024, 13719-3000/2023 zo dňa 19. 03. 2024, ktorý bol účastníkovi konania doručený prostredníctvom ÚPVS dňa 22. 03. 2024, správny orgán účastníkovi konania oznámil, že ak v lehote do 15 dní odo dňa doručenia tohto listu účastník konania písomne oznámi úradu, že v plnom rozsahu, bezpodmienečne a neodvolateľne súhlasí s porušeniami zákona, ktoré sú predmetom konania a zároveň uvedie, že v plnom rozsahu, bezpodmienečne a neodvolateľne súhlasí s tým, že sa dopustil prejednávaneho správneho deliktu, uloží úrad v rozhodnutí účastníkovi konania pokutu zníženú o 50 %, t. j. v predmetnom prípade pokutu zníženú na 250 eur (ďalej len „Výzva na vyjadrenie“).
18. Dňa 26. 03. 2024 bolo správne orgánu prostredníctvom e-mailu doručené vyjadrenie účastníka konania – e-mail „Odpoveď ECM Systems 13719-3000/2023“ zo dňa 26. 03. 2024 09:54 hod. spolu s prílohou, ktorým reagoval na Výzvu na vyjadrenie (ďalej len „Odpoveď na Výzvu na vyjadrenie“).

19. Podkladmi pre rozhodnutie v správnom konaní sú:

- OPET,
- Anonymný zmluvný formulár zákazky č. Z202118918,
- Objednávkový formulár zákazky č. Z202118918,
- Príloha č.1: Zmluvný formulár zákazky č. Z202118918
- Príloha č.2: Výsledné poradie dodávateľov zákazky č. Z202118918,
- Kúpna zmluva,
- Príloha č. 4A: Záznam o systémových udalostiach zákazky elektronického trhoviska č. Z202118918,
- Príloha č. 4B: Záznam o systémových udalostiach elektronickej aukcie,
- Vlastný návrh plnenia zákazky č. Z202118918,
- Protokol o priebehu zadávania zákazky č. Z202118918,
- Referencia zo dňa 21. 10. 2022, uverejnená verejným obstarávateľom v evidencii referencií s hodnotením kvality plnenia „Neuspokojivé“,
- Žiadosť o predloženie dokumentov,
- Odpoveď na žiadosť o predloženie dokumentov spolu s prílohami:
 - E-mail verejného obstarávateľa: Návrh na stretnutie s dodávateľom zo dňa 08. 08. 2022 15:25 hod, odoslaný účastníkovi konania,
 - Správa z testovania klimatickej komory Grandetop GTH 1000 zo dňa 09. 08. 2022,
 - List verejného obstarávateľa „Odmietnutie prevzatia tovaru – Kúpna zmluva č. Z202118918_Z“ zo dňa 10. 08. 2022, doručení účastníkovi konania,
 - Podací hárok k Odmietnutiu prevzatia tovaru – podacie číslo: RF81066222 zo dňa 10. 08. 2022,
 - Sledovanie zásielok- potvrdenie o doručení Odmietnutia prevzatia tovaru, podacie číslo: RF81066222 – potvrdenie o doručení dňa 11. 08. 2022,
 - E-mail od dodávateľa (účastníka konania) zo dňa 14. 09. 2022, odoslaný verejnému obstarávateľovi,
 - List účastníka konania „Odstúpenie od zmluvy“ zo dňa 09. 09. 2022, doručení verejnému obstarávateľovi,
 - List verejného obstarávateľa „Odstúpenie od Kúpnej zmluvy č. Z202118918_Z“ zo dňa 19. 09. 2022, doručení účastníkovi konania,
 - Podací hárok k Odstúpeniu od zmluvy – podacie číslo: RF84646743 zo dňa 19. 09. 2022,
 - Sledovanie zásielok - potvrdenie o doručení Odstúpenia od zmluvy, podacie číslo: RF84646743 – potvrdenie o doručení dňa 21. 09. 2022,
- Administratívny spis správneho orgánu č. 3888-3000/2024, 13719-3000/2023 obsahujúci:
 - Oznámenie o začatí správneho konania,
 - e-mail účastníka konania zo dňa 12. 10. 2023 08:31 hod. „Ziadost o stretnutie“, doručení úradu,
 - e-mail úradu zo dňa 13. 10. 2023 12:10 hod: „Re: Ziadost o stretnutie“ (návrh termínov oboznámenia sa s podkladmi), doručení účastníkovi konania,
 - e-mail účastníka konania zo dňa 17. 10. 2023 09:08 hod. „Re: Ziadost o stretnutie“ (návrh termínov oboznámenia sa s podkladmi), doručení úradu,
 - e-mail úradu zo dňa 17. 10. 2023 14:07 hod. „Re: Ziadost o stretnutie“ (návrh termínu oboznámenia sa s podkladmi), doručení účastníkovi konania,
 - e-mail účastníka konania zo dňa 17. 10. 2023 15:01 hod. „Re: Žiadost o stretnutie“ (potvrdenie termínu oboznámenia sa s podkladmi), doručení úradu,
 - Záznam z oboznámenia sa s podkladom pre rozhodnutie – č. spisu: 13719-3000/2023 zo dňa 24. 10. 2023,
 - e-mail účastníka konania „Re: Ziadost o stretnutie“ zo dňa 30. 10. 2023 12:46 hod. spolu s prílohami (ďalej len „Vyjadrenie účastníka konania“), doručení úradu,
 - Žiadosť o súčinnosť,

- Žiadosť o predĺženie lehoty podľa § 49 ods. 2 zákona č. 71/1967 Zb. o správnom konaní (správny poriadok) v znení neskorších predpisov – č. spisu: 13719-3000/2023 zo dňa 07. 12. 2023,
- Upovedomenie o predĺžení lehoty pre rozhodnutie – č. spisu: 13719-3000/2023 zo dňa 11. 12. 2023, doručené účastníkovi konania zo strany úradu,
- Odpoveď verejného obstarávateľa spolu s prílohami:
 - Test bežnej dostupnosti zo dňa 09. 09. 2021, uskutočnený verejným obstarávateľom vo vzťahu k predmetnej zákazke,
 - Správa z kontroly zo dňa 08. 12. 2021, vyhotovená Výskumnou agentúrou vo vzťahu k predmetnej zákazke,
 - Výzva na predkladanie ponúk, zverejnená vo Vestníku verejného obstarávania č. 246/2022 zo dňa 18. 11. 2022 pod zn. 48027-WNT,
- Oboznámenie s dodatočnými podkladmi a žiadosť o súčinnosť,
- Odpoveď účastníka konania,
- Žiadosť o predĺženie lehoty podľa § 49 ods. 2 zákona č. 71/1967 Zb. o správnom konaní (správny poriadok) v znení neskorších predpisov – č. spisu: 3888-3000/2024, 13719-3000/2023 zo dňa 06. 02. 2024,
- Upovedomenie o predĺžení lehoty pre rozhodnutie – č. spisu: 3888-3000/2024, 13719-3000/2023 zo dňa 08. 02. 2024, doručené účastníkovi konania zo strany úradu,
- Oboznámenie sa s dodatočným podkladom pre rozhodnutie v správnom konaní – č. spisu: 3888-3000/2024, 13719-3000/2023 zo dňa 12. 03. 2024, doručené účastníkovi konania zo strany úradu,
- e-mailová komunikácia medzi úradom a spoločnosťou KAITRADE, obsahujúca:
 - e-mail úradu „Žiadosť o poskytnutie informácií - klimatické komory“ zo dňa 05. 03. 2024, 15:22 hod., doručený spoločnosti KAITRADE,
 - e-mail spoločnosti KAITRADE „RE: Žiadosť o poskytnutie informácií - klimatické komory“ zo dňa 05. 03. 2024, 16:16 hod. (ďalej aj ako „odpoveď spoločnosti KAITRADE“), doručený úradu,
 - e-mail úradu „RE: Žiadosť o poskytnutie informácií - klimatické komory“ zo dňa 11. 03. 2024, 11:22 hod., doručený spoločnosti KAITRADE,
 - e-mail spoločnosti KAITRADE „RE: Žiadosť o poskytnutie informácií - klimatické komory“ zo dňa 11. 03. 2024, 12:14 hod., doručený úradu,
- e-mailová komunikácia medzi úradom a spoločnosťou GAMIN, obsahujúca:
 - e-mail úradu „Žiadosť o poskytnutie informácií - klimatické komory“ zo dňa 05. 03. 2024, 15:27 hod., doručený spoločnosti GAMIN,
 - e-mail spoločnosti GAMIN „FW: Žiadosť o poskytnutie informácií - klimatické komory“ zo dňa 06. 03. 2024, 09:10 hod. (ďalej aj ako „odpoveď spoločnosti GAMIN“), doručený úradu,
 - e-mail úradu „RE: Žiadosť o poskytnutie informácií - klimatické komory“ zo dňa 11. 03. 2024, 11:25 hod., doručený spoločnosti GAMIN,
 - e-mail spoločnosti GAMIN „RE: Žiadosť o poskytnutie informácií - klimatické komory“ zo dňa 12. 03. 2024, 08:45 hod., doručený úradu
- e-mailová komunikácia medzi úradom a spoločnosťou JD Dvořák, obsahujúca:
 - e-mail úradu „Žiadosť o poskytnutie informácií - klimatické komory“ zo dňa 05. 03. 2024, 15:22 hod., doručený spoločnosti JD Dvořák,
 - e-mail spoločnosti JD Dvořák „FW: Žiadosť o poskytnutie informácií - klimatické komory“ zo dňa 06. 03. 2024, 16:41 hod. (ďalej aj ako „odpoveď spoločnosti JD Dvořák“), doručený úradu,
- e-mail účastníka konania „Odpoveď ECM Systems 13719-3000/2023“ zo dňa 12. 03. 2024 13:02 hod. spolu s prílohou (ďalej len „Vyjadrenie účastníka konania k 2. dodatočnému oboznámeniu“), doručený úradu,

- Výzva na vyjadrenie,
- Odpoveď na Výzvu na vyjadrenie.

Skutkové okolnosti vyplývajúce z podkladov pre rozhodnutie

- Verejný obstarávateľ ako objednávateľ vyhlásil v EKS dňa 23. 09. 2021 o 12:44:48 hod. zákazku č. Z202118918 na predmet „Dodanie klimatickej komory vhodnej na meranie parametrov akumulátorových článkov na báze Li, Pb, LTO, Li-S, a superkondenzátorových článkov vo vyhotovení s príslušnou bezpečnostnou úrovňou“.
- Na základe výsledného poradia ponúk, v zmysle ktorého sa víťazným uchádzačom stal účastník konania s cenovou ponukou vo výške 81 600 eur bez DPH, resp. 97 920 eur s DPH, bola dňa 08. 10. 2021 medzi účastníkom konania a verejným obstarávateľom automatizovaným spôsobom v rámci EKS uzatvorená Kúpna zmluva, pričom jej neoddeliteľnou prílohou boli OPET, ktoré bližšie upravovali práva a povinnosti zmluvných strán. Vzhľadom na status zmluvných strán, a síce verejného obstarávateľa (objedávateľa) 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“).
- Podľa čl. II. bodu 2.2 Kúpnej zmluvy v časti „Funkcia“ bolo jej predmetom, cit.: „*Dodanie klimatickej komory vhodnej na meranie parametrov akumulátorových článkov na báze Li, Pb, LTO, Li-S, a superkondenzátorových článkov vo vyhotovení s príslušnou bezpečnostnou úrovňou.*“
- Z čl. II bodu 2.2 „Funkčná a technická špecifikácia predmetu Zmluvy“ Kúpnej zmluvy vyplýva, že súčasťou predmetu Kúpnej zmluvy bola aj požiadavka verejného obstarávateľa na zaškolenie obsluhy.
- Z čl. II. bodu 2.3 „Osobitné požiadavky na plnenie“ Kúpnej zmluvy okrem iného vyplýva, cit.: „*Objedávateľ požaduje zaslať tovar celkom nový, nerepasovaný, nepoškodený, nevystavovaný, v prvej akostnej triede, zodpovedajúci požiadavkám Objedávateľa.*“
- Podľa čl. III. bodu 3.2 Kúpnej zmluvy bola lehota plnenia Kúpnej zmluvy stanovená od 01. 12. 2021 08:00 hod. do 30. 11. 2022 14:00 hod.
- Celková cena predmetu Kúpnej zmluvy bola podľa jej článku IV. bodov 4.1 a 4.3 vo výške 81 600 eur bez DPH (97 920 eur s DPH).
- Z Odpovede na žiadosť o predloženie dokumentov vyplýva, že účastník konania dňa 10. 06. 2022 doručil verejnému obstarávateľovi predmet Kúpnej zmluvy, pričom 11. 07. 2022 (pozn. v odpovedi pravdepodobne chybne uvedený rok 2023 namiesto 2022) malo prebehnúť školenie, ktoré sa podľa vyjadrenia verejného obstarávateľa ale neuskutočnilo z dôvodu, že samotný účastník konania sa zoznamoval s ovládacími prvkami predmetu Kúpnej zmluvy. Verejný obstarávateľ ďalej uviedol, že prebehlo testovanie predmetu Kúpnej zmluvy, výsledkom ktorého bola „Správa z testovania klimatickej komory Grandetop GTH 1000 zo dňa 09. 08. 2022“ (Príloha č. 2 Odpovede na žiadosť o predloženie dokumentov – ďalej len „Správa z testovania“). Z dôvodu, že predmet Kúpnej zmluvy nespĺňal špecifikáciu stanovenú verejným obstarávateľom sa uskutočnilo osobné stretnutie medzi účastníkom konania a verejným obstarávateľom, na ktorom bola účastníkovi konania odovzdaná Správa z testovania. Verejný obstarávateľ v Odpovedi na žiadosť o predloženie dokumentov uviedol, že **nakoľko z osobného stretnutia nevyplýval záujem účastníka konania o uskutočnenie nápravy**, dňa 10. 08. 2022 verejný obstarávateľ odoslal účastníkovi konania list „Odmietnutie prevzatia tovaru – Kúpna zmluva č. Z202118918_Z“ zo dňa 10. 08. 2022 spolu so Správou z testovania, v ktorom uviedol, že účastník konania podstatným spôsobom porušil Kúpnu zmluvu a vyzval ho na dodanie nového tovaru spĺňajúceho špecifikácie podľa Kúpnej zmluvy, a to v primeranej

dodatočnej lehote 40 kalendárnych dní odo dňa doručenia predmetného listu. Účastník konania dňa 14. 09. 2022 zaslal verejnému obstarávateľovi e-mailom list „Odstúpenie od zmluvy“ zo dňa 09. 09. 2022, v ktorom ho požiadal o odstúpenie od Kúpnej zmluvy z dôvodu technických ťažkostí pri dodávke predmetu Kúpnej zmluvy. Verejný obstarávateľ v závere svojej odpovede uviedol, že vzhľadom na to, že účastník konania potvrdil, že nie je schopný dodať objednaný tovar v požadovanej kvalite, dňa 19. 09. 2022 verejný obstarávateľ odoslal účastníkovi konania list „Odstúpenie od Kúpnej zmluvy č. Z202118918_Z“ zo dňa 19. 09. 2022.

28. Dňa 21. 10. 2022 verejný obstarávateľ vyhotovil účastníkovi konania referenciu s hodnotením kvality plnenia „Neuspokojivé“. Z odôvodnenia referencie vyplýva, že Kúpna zmluva bola ukončená z dôvodu podstatného porušenia povinností dodávateľa a tiež cit.: „*Dodávateľ bol vyzvaný, aby nahradil dodaný poškodený tovar novým. Bola stanovená lehota 40 kal. dní. V rámci stanovenej lehoty dodávateľ zaslal odpoveď, že objednávateľa žiada o odstúpenie od zmluvy, vzhľadom k technickým ťažkostiam pri dodávke tovaru.*“
29. Z Vyjadrenia účastníka konania vyplýva, že podľa jeho názoru konal v najlepšej viere v prospech verejného obstarávateľa, počas procesu výroby predmetu Kúpnej zmluvy prebehlo niekoľko konzultácií, resp. osobných stretnutí ohľadom technických špecifikácií s poverenými osobami na strane verejného obstarávateľa. Zároveň tiež účastník konania poukázal na rozsiahlu e-mailovú komunikáciu medzi ním a výrobcom klimatickej komory, ktorá bola predmetom Kúpnej zmluvy, a to čínskou spoločnosťou Guangdong GRANDE Automatic Test Equipment Limited (ďalej len „GRANDE“). Účastník konania ďalej uviedol, že pred zapojením sa do procesu verejného obstarávania disponoval potvrdením výrobcu o splnení požadovaných parametrov (doložil e-mail zo dňa 05. 10. 2021 od spoločnosti GRANDE). Následne po dodaní predmetu Kúpnej zmluvy podľa účastníka konania prebehlo jeho testovanie, výsledkom ktorého bola **Správa z testovania**, pričom **účastník konania sa s nedostatkami v nej uvedenými stotožňuje a uviedol, že aj pre neho boli prekvapením**. Účastník konania ďalej uviedol, že po dôkladnom zvážení rozsahu potrebných úprav a zmien predmetu Kúpnej zmluvy usúdil, že by sa verejný obstarávateľ dostal do časovej tiesne s ohľadom na financovanie z prostriedkov Európskej únie, a preto sa účastník konania rozhodol odstúpením od Kúpnej zmluvy umožniť verejnému obstarávateľovi zopakovať proces verejného obstarávania. Vo vzťahu k dodatočnej lehote 40 dní stanovenej verejným obstarávateľom na dodanie predmetu Kúpnej zmluvy v súlade so špecifikáciou vyplývajúcou z Kúpnej zmluvy účastník konania uviedol, že pred samotným odstúpením od Kúpnej zmluvy preveroval možnosť dodania predmetu Kúpnej zmluvy v tejto dodatočnej lehote, avšak všetci výrobcovia klimatických komôr odpovedali zhodne, že v takejto lehote nie je možné dodať predmet Kúpnej zmluvy, nakoľko sa začína reálne vyrábať až po jeho objednaní. Podľa tvrdenia účastníka konania bola **dodatočná lehota stanovená v uvedenej dĺžke z dôvodu rýchlejšieho riešenia vzniknutej situácie**. Súčasťou Vyjadrenia účastníka konania bola aj časová os dodávky, z ktorej vyplývali dátumy uskutočnenia jednotlivých úkonov zo strany účastníka konania jednak vo vzťahu k verejnému obstarávateľovi a tiež spoločnosti GRANDE. Účastník konania tiež uviedol, že mu neboli známe skutočnosti, na základe ktorých došlo k stanoveniu dodatočnej lehoty na dodanie predmetu Kúpnej zmluvy v dĺžke 40 dní a na nemožnosť dodania predmetu Kúpnej zmluvy v takto stanovenej dodatočnej lehote upozorňoval aj verejného obstarávateľa. Účastník konania tiež poukázal na prechádzajúce dodávky obdobných zariadení a tiež skutočnosť, že po tejto zákazke prerušil so spoločnosťou GRANDE akékoľvek vzťahy. Účastník konania uviedol, že má za to, že v rámci predmetného verejného obstarávania vykonal vo vzťahu k verejnému obstarávateľovi všetky potrebné kroky, dokonca aj nad rámec svojich povinností.
30. Dňa 06. 12. 2023 správny orgán zaslal verejnému obstarávateľovi za účelom preverenia skutočností vyplývajúcich z Vyjadrenia účastníka konania Žiadosť o súčinnosť, v ktorej ho vyzval na preukázanie vyhodnotenia bežnej dostupnosti na účely zákona o verejnom

obstarávaní, vysvetlenie na základe akých skutočností bola účastníkovi konania stanovená dodatočná lehota na dodanie predmetu Kúpnej zmluvy práve v trvaní 40 kalendárnych dní, ako aj poskytnutie informácie o opätovnom obstaraní predmetu Kúpnej zmluvy.

31. Z Odpovede verejného obstarávateľa vyplýva, že verejný obstarávateľ vyhodnotil predmet Kúpnej zmluvy ako bežne dostupný z dôvodu, že je bežnou spotrebnou vecou v súvislosti s jeho činnosťou a slúži na uspokojenie jeho bežných prevádzkových potrieb. Prílohou Odpovede verejného obstarávateľa bol tiež Test bežnej dostupnosti. Na podporu argumentácie ohľadom bežnej dostupnosti predmetu Kúpnej zmluvy uviedol zoznam dodávateľov klimatických komôr, pričom uviedol, že z ich webových stránok je zrejmé, že zákazník si navolí typ klimatickej komory a uvedený typ si vyberá z ponuky ako z katalógu. Verejný obstarávateľ ďalej uviedol, že účastník konania nebol výrobcom klimatických komôr a vzhľadom na komunikáciu s ním je zrejmé, že nemá s dodávkou tohto druhu tovaru bežné skúsenosti. Verejný obstarávateľ doplnil, že nakoľko bolo zadávanie predmetnej zákazky realizované na účely projektu financovaného zo zdrojov Európskej únie, súladnosť postupu verejného obstarávania so zákonom o verejnom obstarávaní ako aj inými pravidlami Slovenskej republiky a Európskej únie pri obstarávaní tovarov konštatovala aj Výskumná agentúra v rámci kontroly ex post. Vo vzťahu k dodatočnej lehote 40 dní stanovenej za účelom dodania predmetu Kúpnej zmluvy súladného s požiadavkami vyplývajúcimi z Kúpnej zmluvy verejný obstarávateľ poukázal na to, že lehota bola stanovená s ohľadom na to, že po jej uplynutí sa približovala ku koncu lehoty na plnenie Kúpnej zmluvy a verejný obstarávateľ predpokladal že list, ktorým odmietol prevziať predmet Kúpnej zmluvy nebude doručený a prevzatý hneď. Zároveň verejný obstarávateľ doplnil, že túto lehotu považoval za primeranú aj vzhľadom na to, že sám účastník konania potvrdil, že nie je schopný dodať predmet Kúpnej zmluvy ani v pôvodne stanovenej lehote na plnenie a túto dodatočnú lehotu ani nenamieta. Verejný obstarávateľ pripustil možnosť rokovania o zachovaní pôvodnej lehoty v prípade, ak by účastník konania deklaroval záujem dodať predmet Kúpnej zmluvy, čo však nedeclaroval. Vo vzťahu k opätovnému obstaraniu predmetu Kúpnej zmluvy uviedol, že ten následne obstarával ako zákazku s nízkou hodnotou zverejnením Výzvy na predkladanie ponúk vo Vestníku verejného obstarávania č. 246/2022 zo dňa 18. 11. 2022, avšak bez úspechu a pre krátkosť času s ohľadom na použitie prostriedkov z Európskej únie už k ďalšiemu verejnému obstarávaniu nepristúpil, a teda zdroje na obstaranie klimatickej komory nevyčerpal.
32. Správny orgán dňa 25. 01. 2024 zaslal účastníkovi konania Odpoveď verejného obstarávateľa za účelom oboznámenia sa s jej obsahom a možnosťou vyjadriť sa jej obsahu a zároveň požiadal účastníka konania o poskytnutie informácií, s ktorými spoločnosťami a akým spôsobom komunikoval nemožnosť dodania predmetu Kúpnej zmluvy v dodatočnej lehote 40 dní stanovenej verejným obstarávateľom, prípadne poskytnutie tejto komunikácie.
33. Účastník konania v Odpovedi účastníka konania, ktorou reagoval na Odpoveď verejného obstarávateľa uviedol, že nemožnosť dodania predmetu Kúpnej zmluvy v dodatočnej lehote 40 dní komunikoval so spoločnosťou JD Dvořák, a to telefonicky. Zároveň účastník konania doplnil, že bol ochotný znášať finančné náklady na dodávku náhradnej klimatickej komory v rámci svojho dobrého mena a vzťahov so zákazníkom (verejným obstarávateľom).
34. Nakoľko verejný obstarávateľ v Odpovedi verejného obstarávateľa označil viacero dodávateľov klimatických komôr (napr. aj KAITRADE a GAMIN) a tiež účastník konania poukázal na komunikáciu so spoločnosťou JD Dvořák, správny orgán e-mailom zo dňa 05. 03. 2024 požiadal predmetné spoločnosti o poskytnutie vyjadrenia ohľadom všeobecných dodacích lehôt obdobných tovarov ako bol predmet Kúpnej zmluvy v súčasnosti ako aj v roku 2022 a tiež možnosti dodania predmetu Kúpnej zmluvy v dodatočnej lehote 40 kalendárnych dní, taktiež v súčasnosti a v roku 2022.
35. Z odpovede spoločnosti KAITRADE vyplýva, že dodanie klimatickej komory v špecifikácii, ako bolo vyžadovaná verejným obstarávateľom v rámci Kúpnej zmluvy je v súčasnosti 50-52

týždňov a v roku 2022 to mohlo byť aj dlhšie – cca 1 rok vzhľadom na výpadky v dodávateľských reťazoch. K lehote dodania v trvaní 40 dní spoločnosť uviedla, že je nereálna v súčasnosti ako aj v roku 2022.

36. Z odpovede spoločnosti JD Dvořák vyplýva, že typ klimatickej komory ClimeEvent, ktorého určité typy spĺňajú špecifikáciu predmetu Kúpnej zmluvy, má štandardnú dodaciu dobu 18-22 týždňov, v roku 2022 mohli byť termíny dodania o cca 10 týždňov dlhšie, ale mohlo sa teoreticky stať, že by bola klimatická komora skladom u výrobcu.
37. Z odpovede spoločnosti GAMIN vyplýva, že žiadny z veľkých výrobcov klimatických komôr v USA ani v Európe nevyrába klimatické komory na sklad, ale ich výroba začína na základe objednávky, pričom termín dodania je závislý na viacerých faktoroch, napr. veľkosť komory, výkon, štandardné/neštandardné príslušenstvo a pod. V súčasnosti sa podľa GAMIN pohybujú termíny dodania klimatických komôr v rozmedzí 6-12 mesiacov a veľmi podobná bola lehota dodania aj v roku 2022, ale tiež doplnil, že má skúsenosť aj s dodávkami v lehote 1,5 roka.
38. Nakoľko z odpovedí spoločností KAITRADE a GAMIN vyplynulo, že špecifikácia predmetu Kúpnej zmluvy zahŕňala špeciálne bezpečnostné prvky, ktoré slúžia na ochranu zdravia užívateľa (aj zariadenia) pred požiarom či výbuchom spôsobeným lítiovými batériami, správny orgán tieto spoločnosti dňa 11. 03. 2024 vyzval na doplnenie informácií, či daný predmet Kúpnej zmluvy možno považovať za tovar, ktorý je poskytovaný v takejto technickej špecifikácii akémukoľvek subjektu na trhu, prípadne technické požiadavky kladené na predmet Kúpnej zmluvy možno považovať za určité špeciálne požiadavky subjektu, ktorý daný predmet zákazky obstarával. Z odpovedí spoločnosti KAITRADE aj spoločnosti GAMIN vyplýva, že sa jednalo o bežný tovar, ktorý je možné dodať ktorémukoľvek subjektu na trhu.
39. Účastník konania vo Vyjadrení účastníka konania k 2. dodatočnému oboznámeniu uviedol, že tak ako on, aj jednotliví zástupcovia výrobcov klimatických komôr potvrdili nemožnosť dodania náhradnej klimatickej komory spĺňajúcej požiadavky vyplývajúce z Kúpnej zmluvy v dodatočnej 40 dňovej lehote stanovenej verejným obstarávateľom, a tiež, že s výrobou takéhoto tovaru sa začína až po uskutočnení objednávky s ohľadom na prvky a úpravy, ktoré je potrebné riešiť s koncovými užívateľmi individuálne.
40. 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

41. 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.
42. 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 elektronickú 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.
43. 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.
44. 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.
45. 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.
46. 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.
47. Podľa § 344 ods. 1 Obchodného zákonníka od zmluvy možno odstúpiť iba v prípadoch, ktoré ustanovuje zmluva alebo tento alebo iný zákon.
48. 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.
49. Podľa 1. časti „Trhový poriadok“ Čl. I písm. f) OPET, dodávateľ je akákoľvek fyzická osoba, právnická osoba alebo skupina takýchto osôb, ktorá má záujem o zákazky zadávané prostredníctvom EKS, pričom dodávateľom pri zákazkách v režime zákona o verejnom obstarávaní môže byť uchádzač podľa zákona o verejnom obstarávaní, záujemca podľa zákona o verejnom obstarávaní alebo iná osoba, ktorá má záujem o zákazky zadávané prostredníctvom EKS.
50. Podľa 1. časti „Trhový poriadok“ Čl. I písm. o) OPET, objednávateľ je akákoľvek fyzická osoba podnikateľ alebo právnická osoba, ktorá je verejným obstarávateľom podľa § 7 zákona o verejnom obstarávaní, osobou podľa § 8 zákona o verejnom obstarávaní alebo inou osobou, ktorá používa EKS na zadávanie zákaziek.

51. Podľa 2. časti „Všeobecné zmluvné podmienky“ Čl. I bod 1.1 OPET, tieto všeobecné zmluvné podmienky tvoria súčasť OPET a v súlade s § 13 ods. 8 písm. b) zákona o verejnom obstarávaní upravujú náležitosti zmluvy uzatvorenej medzi objednávateľom a dodávateľom ako výsledok zadávania zákazky na trhovisku postupom uvedeným v OPET.
52. Podľa 2. časti „Všeobecné zmluvné podmienky“ Čl. V bod 5.1 písm. a) OPET sa zmluvou za podmienok uvedených v týchto všeobecných zmluvných podmienkach dodávateľ zaväzuje dodať objednávateľovi tovar podľa špecifikácie a v dohodnutom množstve, čase a mieste a podľa ostatných zmluvných špecifikácií a (s výnimkou krabicového softvéru) previesť na objednávateľa vlastnícke právo k predmetnému tovaru, ak je plnením tovar.
53. Podľa 2. časti „Všeobecné zmluvné podmienky“ Čl. VI bod 6.1.1 OPET je dodávateľ povinný dodať či poskytnúť plnenie v súlade so všetkými špecifikáciami a inými podmienkami uvedenými v zmluve, v dohodnutej akosti a množstve riadne a včas.
54. Podľa 2. časti „Všeobecné zmluvné podmienky“ Čl. VI bod 6.1.2 OPET je dodávateľ povinný dodať či poskytnúť plnenie, ktoré spĺňa okrem špecifikácií tiež všetky požiadavky príslušných právnych predpisov a platných technických noriem záväzných pre takéto Plnenie a týkajúcich sa jeho uvádzania na trh.
55. Podľa 2. časti „Všeobecné zmluvné podmienky“ Čl. VI bod 6.4.6 OPET je dodávateľ špecificky vo vzťahu k tovaru povinný dodať objednávateľovi spolu s tovarom všetky doklady a dokumenty týkajúce sa tovaru, ktoré sú nevyhnutné pre jeho riadnu montáž, inštaláciu, uvedenie do prevádzky, používanie, či údržbu, ak taká potreba vyplýva z povahy tovaru či dohodnutej špecifikácie.
56. Podľa 2. časti „Všeobecné zmluvné podmienky“ Čl. XII bod 12.5 OPET v prípade ak je dodaním, vykonaním alebo poskytnutím plnenia s vadami zmluva porušená podstatným spôsobom, objednávateľ je oprávnený:
- a) požadovať odstránenie väd plnenia dodaním náhradného plnenia za vadné plnenie, okrem ak plnenie vzhľadom na jeho povahu nemožno vrátiť alebo odovzdať dodávateľovi alebo ak od dodávateľa nemožno spravodlivo žiadať prevzatie plnenia späť s ohľadom na rozsah jeho používania pred zistením vady;
 - b) požadovať dodanie chýbajúcej časti, ak vada spočíva v neúplnosti plnenia;
 - c) požadovať odstránenie právnych väd;
 - d) požadovať bezplatné odstránenie väd opravou plnenia alebo predmetu plnenia v primeranej dobe stanovenej objednávateľom, ak sú vady odstrániteľné. Ak sa však ukáže, že vady plnenia sú neopraviteľné alebo že s ich opravou by boli podľa posúdenia dodávateľa spojené neprimerané náklady, môže objednávateľ požadovať náhradné plnenie alebo primeranú zľavu z ceny. Ak dodávateľ neodstráni vady plnenia v primeranej dodatočnej lehote stanovenej objednávateľom, alebo ak odoprie vadu odstrániť pred jej uplynutím, môže objednávateľ odstúpiť od zmluvy alebo požadovať primeranú zľavu z ceny;
 - e) požadovať primeranú zľavu z ceny;
 - f) odstúpiť od zmluvy.
57. Podľa 2. časti „Všeobecné zmluvné podmienky“ Čl. XVIII bod 18.1 OPET môže zmluva zaniknúť okrem riadneho splnenia všetkých práv a povinností zmluvných strán z nej vyplývajúcich, na základe dohody zmluvných strán alebo spôsobmi uvedenými v zákone a týchto Všeobecných zmluvných podmienkach.
58. Podľa 2. časti „Všeobecné zmluvné podmienky“ Čl. XVIII bod 18.2 písm. a) OPET je objednávateľ oprávnený odstúpiť od zmluvy, ak dodávateľ poruší povinnosť podľa zmluvy alebo týchto Všeobecných zmluvných podmienok podstatným spôsobom.

59. Podľa 2. časti „Všeobecné zmluvné podmienky“ Čl. XVIII bod 18.3 písm. a) OPET je dodávateľ oprávnený od zmluvy odstúpiť, ak objednávateľ poruší svoju povinnosť podľa zmluvy alebo týchto Všeobecných zmluvných podmienok podstatným spôsobom.
60. Podľa 2. časti „Všeobecné zmluvné podmienky“ Čl. XVIII bod 18.4. OPET sa pre účely zmluvy porušenie povinnosti zmluvnej strany považuje za podstatné, v prípade ak: také porušenie zmluva alebo tieto Všeobecné zmluvné podmienky za podstatné porušenie vyslovene označujú, alebo ak strana porušujúca zmluvu vedela v čase uzavretia zmluvy alebo v tomto čase bolo rozumné predvídať s prihliadnutím na účel zmluvy, ktorý vyplynul z jej obsahu alebo z okolností, za ktorých bola zmluva uzavretá, že druhá strana nebude mať záujem na plnení povinností pri takom porušení zmluvy.
61. 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.
62. Podľa § 182 ods. 5 prvá veta zákona o verejnom obstarávaní 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.
63. Podľa § 182 ods. 11 zákona o verejnom obstarávaní, ak ide o konanie, ktoré sa začína za správny delikt podľa odseku 3, úrad pred vydaním rozhodnutia oznámi účastníkovi konania sankciu, ktorú mu zamýšľa uložiť, a informáciu o tom, že ak v lehote do 15 dní od doručenia tohto oznámenia účastník konania oznámi úradu, že so všetkými porušeniami zákona, ktoré sú predmetom konania, súhlasí v plnom rozsahu, pokuta a dĺžka trvania zákazu účasti vo verejnom obstarávaní, ak sa podľa odseku 3 ukladá, ktoré by boli inak účastníkovi konania uložené, sa znížia o 50 %. Ak účastník konania v lehote podľa prvej vety písomne oznámi úradu, že v plnom rozsahu, bezpodmienečne a neodvolateľne súhlasí s porušeniami zákona, ktoré sú predmetom konania, a zároveň v plnom rozsahu, bezpodmienečne a neodvolateľne súhlasí s tým, že sa dopustil prejednávaných správnych deliktov, uloží úrad v rozhodnutí pokutu a zákaz účasti vo verejnom obstarávaní, ak sa podľa odseku 3 ukladá, znížené o 50 %. Proti rozhodnutiu podľa predchádzajúcej vety nemožno podať opravný prostriedok. Rozhodnutie o znížení pokuty o 50 % a zákazu účasti vo verejnom obstarávaní, ak sa podľa odseku 3 ukladá, nie je preskúmateľné súdom.
28. Podľa § 29 ods. 1 zákona o e-Governmente, elektronické podanie a elektronický úradný dokument sa doručuje elektronicky, pričom miestom na elektronické doručovanie je elektronická schránka, ktorá je aktivovaná. Elektronické doručovanie elektronického podania a elektronického úradného dokumentu sa vykoná spôsobom podľa tohto zákona, ak osobitné predpisy pri spôsobe doručovania elektronickými prostriedkami neustanovujú inak; ustanovenie prvej vety tým nie je dotknuté.
29. Podľa § 14 ods. 1 správneho poriadku, účastníkom konania je ten, o koho právach, právom chránených záujmoch alebo povinnostiach sa má konať alebo koho práva, právom chránené záujmy alebo povinnosti môžu byť rozhodnutím priamo dotknuté; účastníkom konania je aj ten, kto tvrdí, že môže byť rozhodnutím vo svojich právach, právom chránených záujmoch alebo povinnostiach priamo dotknutý, a to až do času, kým sa preukáže opak.
30. Podľa § 47 ods. 1 správneho poriadku, rozhodnutie musí obsahovať výrok, odôvodnenie a poučenie o odvolaní (rozklade). Odôvodnenie nie je potrebné, ak sa všetkým účastníkom konania vyhovuje v plnom rozsahu.
31. Podľa § 47 ods. 2 správneho poriadku, výrok obsahuje rozhodnutie vo veci s uvedením ustanovenia právneho predpisu, podľa ktorého sa rozhodlo, prípadne aj rozhodnutie

o povinnosti nahraďiť trovy konania. Pokiaľ sa v rozhodnutí ukladá účastníkovi konania povinnosť na plnenie, správny orgán určí pre ňu lehotu; lehota nesmie byť kratšia, než ustanovuje osobitný zákon.

32. Podľa § 47 ods. 3 správneho poriadku, v odôvodnení rozhodnutia správny orgán uvedie, ktoré skutočnosti boli podkladom na rozhodnutie, akými úvahami bol vedený pri hodnotení dôkazov, ako použil správnu úvahu pri použití právnych predpisov, na základe ktorých rozhodoval, a ako sa vyrovnal s návrhmi a námietkami účastníkov konania a s ich vyjadreniami k podkladom rozhodnutia.

Zistenia správneho orgánu

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 OPET, ktoré upravujú základné pravidlá fungovania elektronického trhu.
51. Náležitosti uzatvorenej Kúpnej zmluvy medzi účastníkom konania a verejným obstarávateľom ako výsledok zadávania zákazky v EKS bližšie upravujú OPET v 2. časti „Všeobecné zmluvné podmienky“, ktoré sú zároveň všeobecnými obchodnými podmienkami v zmysle § 273 ods. 1 Obchodného zákonníka a tvoria neoddeliteľnú prílohu Kúpnej zmluvy.
52. Jednou z povinností účastníka konania, ako dodávateľa, bolo v zmysle 2. časti „Všeobecné zmluvné podmienky“ Čl. V bod 5.1 písm. a) ako aj Čl. VI bod 6.1.1 OPET dodať verejnemu obstarávateľovi predmet Kúpnej zmluvy v súlade s funkčnou a technickou špecifikáciou vyplývajúcou z bodu 2.2 Kúpnej zmluvy a tiež podľa osobitných požiadaviek verejného obstarávateľa na plnenie definovaných v bode 2.3 Kúpnej zmluvy. Účastník konania ako dodávateľ bol teda výlučne zodpovedný za poskytnutie predmetu zmluvy podľa predmetných špecifikácií a požiadaviek.
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 Kúpnej zmluve, v stanovenej lehote a dohodnutej cene.
54. Podľa čl. III. bodov 3.2 a 3.3 Kúpnej zmluvy sa účastník konania zaviazal dodať predmet Kúpnej zmluvy v lehote od 01. 12. 2021 08:00 hod. do 30. 11. 2022 14:00 hod., a to v počte 1 ks.
55. Podľa čl. IV. bodov 4.1 a 4.3 Kúpnej zmluvy bola celková cena predmetu tejto zmluvy dohodnutá vo výške 81 600 eur bez DPH, t. j. 97 920 eur vrátane DPH.
56. 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 **dodať verejnemu obstarávateľovi klimatickú komoru v súlade s požiadavkami špecifikovanými verejným obstarávateľom v Kúpnej zmluve a v lehote vyplývajúcej z Kúpnej zmluvy.**
57. Z podkladov pre vydanie rozhodnutia podľa správneho orgánu vyplýva, že účastník konania sa predmetného porušenia dopustil tým, že svoj záväzok, vyplývajúci mu z Kúpnej zmluvy, a to dodať verejnemu obstarávateľovi klimatickú komoru v súlade so stanovenou špecifikáciou a v lehote od 01. 12. 2021 08:00 hod. do 30. 11. 2022 14:00 hod. porušil, keď dňa 21. 06. 2022 dodal verejnemu obstarávateľovi predmet Kúpnej zmluvy, ktorý nespĺňal požiadavky špecifikované verejným obstarávateľom, pričom nedostatky boli popísané v Správe z testovania.
58. Uvedeným konaním účastníka konania došlo k podstatnému porušeniu zmluvných podmienok, pričom verejný obstarávateľ v liste „Odmietnutie prevzatia tovaru – Kúpna zmluva

č. 202118918_Z“ zo dňa 10. 08. 2021, ktorým oznámil účastníkovi neprevzatie tovaru, stanovil účastníkovi konania dodatočnú lehotu 40 dní na dodanie tovaru v súlade so špecifikáciou vyplývajúcou z Kúpnej zmluvy.

59. Dňa 14. 09. 2022 účastník konania požiadal verejného obstarávateľa o odstúpenie od Kúpnej zmluvy podľa Čl. XVIII bod 18.1 2. časti „Všeobecné zmluvné podmienky“ OPET, pričom ako dôvod uviedol technické ťažkosti pri dodávke tovaru.
60. Verejný obstarávateľ následne dňa 19. 09. 2022 odstúpil od Kúpnej zmluvy podľa Čl. XVIII bod 18.2 písm. a) v spojení s čl. XII bod 12.5, 2. časti „Všeobecné zmluvné podmienky“ OPET.
61. Správny orgán uvádza, že účastník konania si musí byť pred uzatváraním zmluvných vzťahov dostatočne vedomý právnych dôsledkov, ktoré môžu vzniknúť pri nesplnení jeho zmluvných povinností a v posudzovanom prípade nebol účastník konania dostatočne obozretný pri zvážení svojej schopnosti plniť si všetky zmluvné podmienky stanovené verejným obstarávateľom, resp. nebol dostatočne obozretný pri uzatváraní zmluvného vzťahu medzi ním a spoločnosťou GRANDE, ktorého porušenie/nesplnenie spôsobilo nemožnosť dodať predmet Kúpnej zmluvy v súlade s technickou špecifikáciou a osobitnými požiadavkami na plnenie vyžadovanými verejným obstarávateľom.
62. K argumentácii účastníka konania počas správneho konania o nemožnosti dodať predmet Kúpnej zmluvy v dodatočnej lehote 40 dní stanovenej verejným obstarávateľom správny orgán uvádza, že táto nemožnosť síce vyplýva z vyjadrení účastníka konania, ako aj oslovených spoločností, je potrebné však posudzovať dané verejné obstarávanie ako celok. Z bodu 3.2 Kúpnej zmluvy vyplýva, že **lehota dodania bola vyjadrená rozpätím v rozsahu 1 roka. Zároveň táto lehota začala plynúť až takmer dva mesiace po uzatvorení Kúpnej zmluvy.** Je preto potrebné konštatovať, že verejný obstarávateľ túto lehotu stanovil s ohľadom na trhové možnosti, nakoľko ako aj z odpovedí spoločností KAITRADE, GAMIN a JD Dvořák vyplýva možnosť dodania klimatickej komory do cca pol roka až roka od uskutočnenia objednávky. V prípade podstatného porušenia zmluvných povinností dodávateľa, v tomto prípade účastníka konania, z OPET nevyplýva povinnosť objednávateľa (verejného obstarávateľa) stanoviť dodatočnú lehotu na opätovné dodanie tovaru už spĺňajúceho požiadavky verejného obstarávateľa. Z bodu 12.5., 2. časti OPET vyplýva len oprávnenie objednávateľa (verejného obstarávateľa) požadovať od dodávateľa (účastníka konania) dodanie náhradného plnenia v dodatočnej primeranej lehote. Nakoľko ide o oprávnenie a OPET nestanovujú, čo sa považuje za primeranú dodatočnú lehotu, jej dĺžka je závislá od požiadaviek a potrieb objednávateľa (verejného obstarávateľa). Správny orgán posudzoval splnenie požiadavky primeranosti tejto dodatočnej lehoty, pričom z Odpovede verejného obstarávania vyplýva, že ten ju považoval za primeranú s ohľadom na to, že sa približovala k lehote plnenia podľa Kúpnej zmluvy, verejný obstarávateľ predpokladal dlhšiu dobu doručenia listu, v ktorom účastníkovi konania oznamoval neprevzatie tovaru a tiež podporne poukázal na to, že účastník konania túto lehotu nerozporoval.
63. Správny orgán sa stotožnil s argumentáciou o dôvodoch primeranosti danej dodatočnej lehoty stanovenej verejným obstarávateľom, pričom zároveň dopĺňa, že dodanie predmetu Kúpnej zmluvy, prípadne vyhlásenie nového verejného obstarávania v prípade nedodania tovaru účastníkom konania, bolo potrebné stihnúť v určitom presne stanovenom období s ohľadom na potrebu využitia finančných prostriedkov z Európskej únie určených na tento účel. Správny orgán tiež dopĺňa, že z podkladov pre rozhodnutie v správnom konaní nevyplýva, že by účastník konania túto lehotu rozporoval, naopak sám požiadal o odstúpenie od Kúpnej zmluvy, a to ešte pred uplynutím tejto dodatočnej lehoty (koniec dodatočnej lehoty pripadol na 20. 09. 2022), pričom **dôvodom žiadosti o odstúpenie od predmetnej zmluvy nebola dĺžka dodatočnej lehoty, ale technické dôvody pri dodávke tovaru** (list účastníka konania „Odstúpenie od zmluvy“ zo dňa 09. 09. 2022, doručený verejnemu obstarávateľovi ako príloha e-mailu dňa 14. 09. 2022).

64. Správny orgán tiež poukazuje na porušenie ďalšej z požiadaviek verejného obstarávateľa, vyplývajúcej z bodu 2.2 Kúpnej zmluvy, a to požiadavky na zaškolenie obsluhy. Z Odpovede na žiadosť o predloženie dokumentov vyplýva, že k tomuto zaškoleniu nedošlo, pričom uvedené je potvrdené aj v bode 10. „Zaškolenie obsluhy“ Správy z testovania, z ktorého vyplýva, cit.: *„Zatiaľ nebolo realizované úplné zaškolenie obsluhy vzhľadom na to, že úvodné 2 stretnutia boli venované riešením alarmov komory a ďalšie 2 stretnutia testovaním jej parametrov.“* Daná skutočnosť je ďalej potvrdená aj v bode 13. „Harmonogram úkonov“ Správy z testovania, v ktorom verejný obstarávateľ poukázal na to, že dňa 11. 07. 2022, cit.: *„malo prebehnúť školenie, priebeh dvojhodinového stretnutia spočíval v riešení alarmov komory, školenie neprebehlo (dodávateľ sa sám zoznamoval s ovládacími prvkami komory).“*
65. K doručeným dokumentom zo strany účastníka konania, preukazujúcim komunikáciu a zmluvný vzťah účastníka konania so spoločnosťou GRANDE, správny orgán uvádza, že účastník konania bol ten, ktorý sa zapojil do procesu verejného obstarávania, a teda on bol subjektom, ktorý bol povinný dodať verejnému obstarávateľovi predmet Kúpnej zmluvy v súlade s OPET a zákonom o verejnom obstarávaní a v prípade porušenia svojho záväzku je potom účastník konania následne tým, ktorý je povinný znášať následky spojené predovšetkým s prípadným správnym konaním za naplnenie znakov skutkovej podstaty správneho deliktu podľa § 182 ods. 3 písm. d) zákona o verejnom obstarávaní, prípadne vymáhaním zmluvnej pokuty, ak by táto vyplývala z uzatvorenej zmluvy. Následné vysporiadanie sankčných nárokov medzi účastníkom konania a spoločnosťou GRANDE, z ktorej strany došlo k dodaniu tovaru, ktorý nespĺňal dohodnutú špecifikáciu, je už vecou ich obchodnoprávneho vzťahu. Porušenie povinností spoločnosťou GRANDE v žiadnom prípade nepredstavuje dôvod na neuloženie/upustenie od uloženia sankcie za porušenie OPET, resp. zákona o verejnom obstarávaní. Zákon o verejnom obstarávaní v ustanovení § 182 ods. 3 písm. d), za ktoré je vedené aj toto správne konanie, jednoznačne stanovuje, že k uloženiu sankcie za naplnenie znakov skutkovej podstaty správneho deliktu dôjde, ak uchádzač (účastník konania) v postupe zadávania zákazky prostredníctvom elektronickej platformy alebo pri plnení zmluvy uzavretej prostredníctvom elektronickej platformy (Kúpnej zmluvy) poruší ustanovenia tohto zákona alebo obchodné podmienky elektronickej platformy, čo bolo v danom prípade jednoznačne naplnené tak, ako to vyplýva z vyššie uvedeného odôvodnenia.
66. 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 potvrdzuje 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.)“* 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.
67. Správny orgán pre doplnenie tiež uvádza, že vzhľadom na dĺžku dodacích lehôt klimatických komôr ako aj vyjadrenia KAITRADE a GAMIN preveroval splnenie bežnej dostupnosti, ktorú definuje zákon o verejnom obstarávaní v ustanovení § 2 ods. 5 písm. o) v spojení § 2 ods. 6 a 7, a teda možnosť obstarávať daný predmet zákazky prostredníctvom EKS. Z webových stránok spoločností, na ktoré poukázal verejný obstarávateľ vyplýva, že klimatické komory je možné objednávať na základe katalógovej ponuky, a teda sú ponúkané v podobe, v ktorej sú bez väčších úprav ich vlastností alebo prvkov aj dodané a zároveň sú spravidla v podobe, v akej sú dodávané pre verejného obstarávateľa/obstarávateľa dodávané aj pre spotrebiteľov a iné osoby na trhu (splnenie podmienok podľa § 2 ods. 5 písm. o) body 1 a 2 zákona o verejnom obstarávaní) a tiež uvedená klimatická komora spĺňa podmienku podľa § 2 ods. 6 zákona

o verejnom obstarávaní, a teda že je určená na uspokojenie bežných prevádzkových potrieb verejného obstarávateľa. Skutočnosť, že v danom prípade predmet Kúpnej zmluvy spĺňa definičné znaky bežne dostupného tovaru podľa zákona o verejnom obstarávaní má správny orgán preukázanú aj z Odpovede verejného obstarávateľa, ktorej prílohou bol aj Test bežnej dostupnosti zo dňa 09. 09. 2021 a tiež z e-mailu spoločnosti KAITRADE zo dňa 11. 03. 2024 a e-mailu spoločnosti GAMIN zo dňa 12. 03. 2024.

68. Preskúmaním skutkového stavu považuje správny orgán za preukázané, že nedodaním predmetu Kúpnej zmluvy v súlade s technickou špecifikáciou a osobitnými požiadavkami na plnenie stanovenými verejným obstarávateľom v Kúpnej zmluve, postupoval účastník konania v rozpore s čl. II. bod 2.2, 2.3, 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.
69. Uvedeným postupom sa účastník konania dostal nielen do rozporu s Kúpnu zmluvou a OPET, ale svojím konaním zároveň naplnil znaky skutkovej podstaty správneho deliktu podľa § 182 ods. 3 písm. d) zákona o verejnom obstarávaní, keďže bolo jeho povinnosťou postupovať pri využívaní EKS v súlade so zákonom o verejnom obstarávaní ako aj s OPET.

Sankcia

70. 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.
71. 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.
72. Z hľadiska požiadavky primeranosti ukladanej sankcie zohráva významnú úlohu jej prísna individualizácia, ktorá prakticky umožňuje naplnenie tejto požiadavky v konkrétnych prípadoch. Správny orgán má za to, že individualizácia sankcie je prostriedkom dosiahnutia jej primeranosti. Správny orgán tak pri ukladaní sankcií je povinný prihliadať na závažnosť protiprávneho konania, jeho následok, prítlačujúce a poľahčujúce okolnosti. Pritom požiadavka primeranosti ukladanej sankcie a jej individualizácia núti správny orgán prihliadať na okolnosti konkrétneho prípadu, na jeho zvláštnosti, a teda bráni mechanickému postupu správneho orgánu pri ukladaní sankcie.
73. Pri posudzovaní povahy, závažnosti, spôsobu a následkov porušenia správny orgán pri určení výšky pokuty zohľadnil prítlačujúce 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 ďalej zohľadnil aj skutočnosť, že účastník konania má v Evidencii referencií, vedenej úradom, len jednu referenciu s hodnotením „Neuspokojivé“ z celkového počtu 18 referencií. Správny orgán zohľadnil tiež hodnotu plnenia Kúpnej zmluvy, ktorá bola vo výške 81 600 eur bez DPH, t. j. 97 920 eur s DPH. S odkazom na vyššie uvedený rozsudok Najvyššieho správneho súdu Českej republiky, č. k. 9 As 50/2008-64 zo dňa 05. 03. 2009 správny orgán zohľadnil ako poľahčujúcu okolnosť aj to, že k porušeniu povinností došlo síce zo strany účastníka konania, avšak ako dôsledok porušenia povinností spoločnosti GRANDE, na ktorej konanie nemal účastník konania priamy dosah. Správny orgán v súvislosti s výškou pokuty zohľadnil ako prítlačujúcu okolnosť, že účastník konania svojím konaním zapríčinil, že nedošlo k dodaniu

predmetu Kúpnej zmluvy, čo spôsobilo zmarenie účelu verejného obstarávania a predmet Kúpnej zmluvy bolo potrebné následne opätovne obstarávať, avšak bez úspešného výsledku, a teda účastník konania svojím konaním zmaril použitie finančných prostriedkov z Európskej únie poskytnutých verejnému obstarávateľovi na účely projektu „Inovatívne riešenia pohonných, energetických a bezpečnostných komponentov dopravných prostriedkov“, ITMS kód projektu 313011V334. Pri stanovení výšky sankcie správny orgán tiež prihliadol na výšku tržieb účastníka konania za rok 2022 vyplývajúcu z údajov uverejnených na www.finstat.sk a má za to, že neprímerane nízka sankcia by neplnila svoj účel, ktorým je okrem iného motivovať účastníka konania k dodržiavaniu jednotlivých ustanovení zákona o verejnom obstarávaní.

74. Na základe uvedeného správny orgán pristúpil k uloženiu sankcie účastníkovi konania v sume, ktorá je stále v dolnej hranici sadzby, aby táto spĺňala nie represívny, ale predovšetkým výchovný účel a do budúcnosti motivovala účastníka konania k dodržiavaniu povinností pri využívaní EKS, ktoré mu vyplývajú z Kúpnej zmluvy, OPET, ako aj zo zákona o verejnom obstarávaní. Zároveň správny orgán konštatuje, že výška pokuty zodpovedá rozhodovacej praxi úradu so súčasným zohľadnením všetkých individuálnych okolností prípadu.
75. 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 500 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 250 eur.
76. Keďže v stanovenej lehote účastník konania doručil správnejmu 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 250 eur.
77. 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:

ECM Systems, s.r.o., Partizánska Lupča 552, 032 15 Partizánska Lupča,
URI: ico://sk/36415367