



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

Bratislava 26. 04. 2024
Číslo spisu: 6654-3000/2024

Úrad pre verejné obstarávanie, Ružová dolina 10, 821 09 Bratislava (ďalej len „úrad“ alebo „správny orgán“) ako ústredný orgán štátnej správy pre verejné obstarávanie a orgán príslušný podľa § 140, § 147 písm. b), c) a j), § 167 ods. 2 písm. c), § 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 v znení neskorších predpisov (ďalej len „správny poriadok“) vo veci správneho deliktu podľa § 182 ods. 3 písm. d) zákona č. 343/2015 Z. z. o verejnom obstarávaní a o zmene a doplnení niektorých zákonov v znení neskorších predpisov, ktorého sa dopustil **ND-WAY, s. r. o., Okružná 142, 962 71 Dudince, IČO: 47 597 739** (ďalej len „účastník konania“), vydáva toto

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

Účastníkovi konania sa **ukladá pokuta v celkovej výške 50 eur** (slovom: päťdesiat eur) **podľa § 182 ods. 3 písm. d)** zákona č. 343/2015 Z. z. o verejnom obstarávaní a o zmene a doplnení niektorých zákonov v znení účinnom do 31. 05. 2023 (ďalej len „zákon o verejnom obstarávaní“) za to, že účastník konania 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 1.2 účinnej odo dňa 03. 11. 2022 (ďalej ako „OPEP“), ktoré tvoria neoddeliteľnú prílohu Kúpnej zmluvy č. Z202215046_Z zo dňa 12. 12. 2022 (ďalej len „Kúpna zmluva“ alebo „Zmluva“), uzatvorenej automatizovaným spôsobom v rámci elektronickeho trhoviska medzi verejným obstarávateľom Národná diaľničná spoločnosť, a. s., Dúbravská cesta 14, 84104 Bratislava, IČO: 35 919 001 (ďalej len „verejný obstarávateľ“) ako objednávateľom a účastníkom konania ako dodávateľom ako výsledok zadávania zákazky na dodanie tovaru a služby „Nákup britov na snežné radlice pre potreby Národnej diaľničnej spoločnosti, a.s.“ vyhlásenej prostredníctvom elektronickeho trhoviska dňa 02. 12. 2022 (ďalej aj ako „Zákazka“), pričom sa účastník konania predmetného porušenia dopustil tým, že nedodal verejnemu obstarávateľovi časť plnenia v súlade s Čl. II ods. 2.2. Zmluvy „Funkčná a technická špecifikácia predmetu Zmluvy“, čím došlo k podstatnému porušeniu zmluvných podmienok, v dôsledku čoho verejný obstarávateľ odstúpil od Zmluvy a následne dňa 15. 03. 2023 vyhotovil referenciu s výsledným 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 **6654300024** a konštantného symbolu **0558**.

O d ô v o d n e n i e :

1. Správne konanie vo veci správneho deliktu začal správny orgán z úradnej povinnosti na základe uverejnenia referencie, s výsledným hodnotením neuspokojivé, v evidencii referencií.
2. 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“) správny orgán oznámil účastníkovi konania začatie správneho konania vo veci správneho deliktu listom č. 6654-3000/2024 zo dňa 07. 03. 2024, ktorý mu bol doručený dňa 07. 03. 2024 (ďalej ako „Oznámenie o začatí správneho konania“).
3. Správny orgán listom č. 6654-3000/2024 „Žiadosť o súčinnosť“ zo dňa 07. 02. 2024 (ďalej ako „Žiadosť o súčinnosť“) požiadal verejného obstarávateľa o zaslanie rovnopisov alebo odpisov, resp. osvedčených kópií dokumentov, ktoré nie sú zverejnené na stránke www.portal.eks.sk a www.crz.gov.sk ako napríklad odstúpenie od Zmluvy s doručenkou, prípadne akejkoľvek komunikácie medzi verejným obstarávateľom a účastníkom konania, ktoré súvisia s plnením Zmluvy a zároveň o zaslanie vyjadrenia k vzniknutému skutkovému stavu.
4. Verejný obstarávateľ doručil správnomu orgánu dňa 15. 02. 2024 list „Odpoveď na žiadosť o súčinnosť“ s prílohami (ďalej len ako „Odpoveď na žiadosť o súčinnosť“).
5. Správny orgán v súlade s ustanovením § 33 ods. 2 správneho poriadku vyššie uvedeným Oznámením o začatí správneho konania, s ktorým účastníkovi konania súčasne doručil Žiadosť o súčinnosť a Odpoveď na žiadosť o súčinnosť s prílohami, zároveň umožnil účastníkovi konania oboznámiť sa s podkladmi pre rozhodnutie, vyjadriť sa k nim, vrátane spôsobu ich zistenia a navrhnúť ich prípadné doplnenie. Zároveň účastníka konania vyzval na písomné vyjadrenie sa k podkladom pre rozhodnutie v správnom konaní v lehote najneskôr do 5 pracovných dní odo dňa doručenia Oznámenia o začatí správneho konania, resp. upovedomil účastníka konania o možnosti osobnej účasti na oboznámení sa s podkladmi pre rozhodnutie.
6. Účastník konania dňa 13. 03. 2024 doručil správnomu orgánu svoje vyjadrenie.
7. Správny orgán listom č. 6654-3000/2024 zo dňa 15. 04. 2024 oznámil účastníkovi konania, 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 50 eur (ďalej len „Výzva na vyjadrenie“).
8. Dňa 23. 04. 2024 bolo správnomu orgánu doručené podanie účastníka konania „Výzva na vyjadrenie“, ktorým účastník konania reagoval na Výzvu na vyjadrenie (ďalej ako „Odpoveď na výzvu na vyjadrenie“).
9. V súvislosti s predchádzajúcimi bodmi tak podklad pre vydanie rozhodnutia tvorí:
 - Protokol o priebehu zadávania zákazky č. Z202215046,
 - Príloha č.1: Zmluvný formulár zákazky,
 - Príloha č.2: Výsledné poradie dodávateľov,
 - Príloha č.3: Zmluva č. Z202215046_Z,
 - Príloha č.4 A: Záznam o systémových udalostiach zákazky,
 - Príloha č.4 B: Záznam o systémových udalostiach elektronickej aukcie,
 - Príloha č. 5: Vlastný návrh plnenia zákazky Z202215046,

- Anonymný zmluvný formulár zákazky č. Z202215046,
- Objednávkový formulár zákazky č. Z202215046,
- Obchodné podmienky elektronickej platformy, verzia 1.2 účinná od 03. 11. 2022,
- Referencia zo dňa 15. 03. 2023 uverejnená verejným obstarávateľom v evidencii referencií s hodnotením plnenia „neuspokojivé“,
- Administratívny spis správneho orgánu č. 6654-3000/2024, ktorý tvorí:
 1. List úradu „Žiadosť o súčinnosť“ zo dňa 08. 02. 2024, adresovaný verejnému obstarávateľovi,
 2. Odpoveď na žiadosť o súčinnosť,
 3. Oznámenie o začatí správneho konania,
 4. List účastníka konania „Správne konanie, číslo spisu 6654-3000/2024“ zo dňa 12. 03. 2024, ktorý bol úradu doručený dňa 13. 03. 2024 (ďalej ako „Vyjadrenie k oznámeniu o začatí správneho konania“).
 5. Výzva na vyjadrenie,
 6. Odpoveď na výzvu na vyjadrenie.

Skutkové okolnosti vyplývajúce z podkladu pre rozhodnutie

10. Verejný obstarávateľ ako objednávateľ vyhlásil v EKS dňa 02. 12. 2022 o 14:50 hod. zákazku č. Z202215046 na predmet „Nákup britov na snežné radlice pre potreby Národnej diaľničnej spoločnosti, a. s.“.
11. Lehota na predkladanie ponúk bola verejným obstarávateľom určená do 12. 12. 2022 09:00 hod., s následným začiatkom elektronickej aukcie dňa 12. 12. 2022 o 09:15 hod., s plánovaným trvaním aukcie 20 min s intervalom predlžovania konca aukcie 2 min.
12. Na základe výsledného poradia ponúk, v zmysle ktorého sa víťazným uchádzačom stal účastník konania s cenovou ponukou vo výške 114 900,00 eur bez DPH (137 880,00 eur s DPH) bola dňa 12. 12. 2022 medzi účastníkom konania a verejným obstarávateľom automatizovaným spôsobom v rámci EKS a v zmysle OPEP uzatvorená Kúpna zmluva, pričom jej neoddeliteľnou prílohou boli OPEP, 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 Zmluva považuje za obchodnoprávny záväzkový vzťah spadajúci pod režim ustanovenia § 261 a nasl. Obchodného zákonníka.
13. Verejný obstarávateľ požadoval nákup a dodanie nových britov na radlice vozidiel zimnej údržby vo vlastníctve Národnej diaľničnej spoločnosti, a. s. pre Strediská správy a údržby diaľnic a Strediská správy a údržby rýchlostných ciest.
14. Celková cena predmetu Zmluvy bola podľa jej článku IV. vo výške 137 880,00 s DPH.
15. Podľa článku III. bod 3.2 Zmluvy sa účastník konania zaviazal dodať verejnému obstarávateľovi predmet zákazky v lehote od 15. 12. 2022 08:00:00 do 29. 12. 2022 15:00:00.
16. Podľa článku III. bod 3.4 Zmluvy práva a povinnosti zmluvných strán tejto dohody sa spravujú OPEP, ktoré tvoria neoddeliteľnú prílohu Zmluvy.
17. Dodávateľ spolu s ponukou predložil vlastný návrh plnenia zákazky. Vlastný návrh plnenia nebol v lehote podľa OPEP 2. ČASŤ „VŠEOBECNÉ ZMLUVNÉ PODMIENKY“ ČI. VI. Bod 6.2.3 verejným obstarávateľom akceptovaný.
18. Verejný obstarávateľ odstúpil od časti predmetu plnenia Kúpnej zmluvy listom č. 7753/13371/10703/2023 zo dňa 21. 02. 2023, ktorý bol účastníkovi konania doručený dňa 22. 02. 2023.

19. Na základe uvedeného potom verejný obstarávateľ vyhotovil dňa 15. 03. 2023 referenciu s výsledným hodnotením plnenia „neuspokojivé“.

Právny rámec

20. Podľa § 13 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní elektronická platforma je 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 (ďalej len „úrad vlády“).

21. Podľa § 13 ods. 8 zákona o verejnom obstarávaní, Obchodné podmienky elektronickej platformy upravujú, tieto oblasti vzťahov:

a) podmienky používania elektronickej platformy, z hľadiska

1. bezpečnosti,

2. ochrany osobných údajov a iných údajov,

3. postupu registrácie na elektronickej platforme a podrobností o spôsobe preukazovania splnenia podmienok registrácie,

4. postupu zverejňovania alebo predkladania ponuky,

5. rozsahu denného času, kedy verejný obstarávateľ a obstarávateľ môže elektronicкую platformu používať na verejné obstarávanie a

6. komunikácie medzi uchádzačmi alebo záujemcami a verejným obstarávateľom a obstarávateľom,

b) okrem náležitostí musí zmluva, uzatvorená medzi verejným obstarávateľom alebo obstarávateľom a uchádzačom obsahovať aj

1. moment a spôsob vzniku zmluvy,

2. komunikáciu zmluvných strán,

3. možnosti skončenia zmluvy,

4. sankcie za neplnenie zmluvných podmienok,

5. rozhodné právo a spôsob riešenia sporov zo zmluvy,

6. moment nadobudnutia účinnosti zmluvy,

ak ide o povinne zverejňovanú zmluvu podľa osobitného predpisu.

22. 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.

23. Podľa § 54 ods. 2 prvej vety zákona o verejnom obstarávaní, účelom elektronickej aukcie je zostaviť poradie ponúk automatizovaným vyhodnotením, ktoré sa uskutoční po úvodnom úplnom vyhodnutí ponúk.

24. 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.

25. Podľa § 273 ods. 1 zákona č. 513/1991 Zb. Obchodný zákonník v znení neskorších predpisov (ďalej len „Obchodný zákonník“), časť obsahu zmluvy možno určiť aj odkazom na všeobecné

obchodné podmienky vypracované odbornými alebo záujmovými organizáciami alebo odkazom na iné obchodné podmienky, ktoré sú stranám uzavierajúcim zmluvu známe alebo k návrhu priložené.

26. Podľa § 344 ods. 1 Obchodného zákonníka od zmluvy možno odstúpiť iba v prípadoch, ktoré ustanovuje zmluva alebo tento alebo iný zákon.
27. 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.
28. 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 ZVO môže byť uchádzač podľa ZVO, záujemca podľa ZVO alebo iná osoba, ktorá má záujem o zákazky zadávané na Trhovisku.
29. 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 ZVO, osobou podľa § 8 ZVO alebo inou osobou, ktorá používa EKS na zadávanie zákaziek.
30. Podľa 2. časti „Všeobecné zmluvné podmienky“ Čl. I bod 1.1 OPEP, Tieto Všeobecné zmluvné podmienky (ďalej len "VZP") tvoria súčasť Obchodných podmienok elektronickej platformy (ďalej len "OPEP") a v súlade s § 13 ods. 8 písm. b) v nadväznosti na § 187k zákona č. 343/2015 Z. z. o verejnom obstarávaní a o zmene a doplnení niektorých zákonov v znení neskorších predpisov (ďalej len "ZVO") upravujú náležitosti Zmluvy uzatvorenej medzi Objednávateľom a Dodávateľom ako výsledok zadávania zákazky na Trhovisku postupom uvedeným v OPEP.
31. Podľa 2. časti „Všeobecné zmluvné podmienky“ Čl. V bod 5.1 písm. a) OPEP sa zmluvou za podmienok uvedených v týchto všeobecných zmluvných podmienkach dodávateľ zaväzuje dodať objednávateľovi tovar podľa špecifikácie a v dohodnutom množstve, čase a mieste a podľa ostatných zmluvných špecifikácií (s výnimkou Krabicového softvéru) a previesť na objednávateľa vlastnícke právo k predmetnému tovaru, ak je plnením tovar.
32. 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.
33. 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.
34. Podľa 2. časti „Všeobecné zmluvné podmienky“ Čl. VI bod 6.2.3. OPEP je objednávateľ povinný bezodkladne po uzavretí Zmluvy, s prihliadnutím na lehotu plnenia Zmluvy, najneskôr však do 3 pracovných dní odo dňa uzavretia Zmluvy, posúdiť vlastný návrh plnenia zákazky, ak ho objednávateľ v postupe so vstupom z knižnice požadoval a oznámiť dodávateľovi, či vlastný návrh plnenia zákazky akceptuje alebo či od Zmluvy odstupuje. Ak objednávateľ do lehoty podľa predošlej vety neoznámí dodávateľovi, či jeho vlastný návrh plnenia zákazky akceptuje, považuje sa vlastný návrh plnenia zákazky uplynutím tejto lehoty za neakceptovaný objednávateľom a uplynutie lehoty podľa predošlej vety má účinky odstúpenia od zmluvy objednávateľom podľa bodu 18.2 písm. u) týchto VZP.
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 podmienok.

36. Podľa 2. časti „Všeobecné zmluvné podmienky“ Čl. XVIII bod 18.2. písm. u) OPEP je objednávateľ oprávnený odstúpiť od zmluvy, ak vlastný návrh plnenia zákazky nie je podľa posúdenia objednávateľom v súlade so špecifikáciou podľa Zmluvy.
37. Podľa § 182 ods. 3 písm. d) zákona o verejnom obstarávaní, úrad uloží uchádzačovi, záujemcovi alebo hospodárskemu subjektu pokutu do 5 000 eur, ak v postupe zadávania zákazky prostredníctvom elektronickej platformy alebo pri plnení zmluvy uzavretej prostredníctvom elektronickej platformy poruší ustanovenia tohto zákona alebo obchodné podmienky elektronickej platformy.
38. Podľa § 182 ods. 5 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.
39. 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.
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 § 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.
42. 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.
43. 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

44. Účastník konania bol v čase vyhlásenia predmetnej zákazky aktívne zaregistrovaný v registri dodávateľov EKS.
45. Správny orgán uvádza, že účastník konania sa registráciou do EKS ako dodávateľ zaviazal akceptovať a dodržiavať OPEP, ktoré upravujú základné pravidlá fungovania elektronickej platformy. 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.
46. Povinnosťou účastníka konania, ako dodávateľa, bolo v zmysle 2. časti „Všeobecné zmluvné podmienky“, Čl. V bod 5.1 písm. a) a Čl. VI bod 6.1.1 OPEP dodať objednávateľovi v lehote plnenia zmluvy tovar podľa dohodnutej zmluvnej špecifikácie uvedenej v článku II. Zmluvy.
47. Účastník konania ako dodávateľ bol výlučne zodpovedný za splnenie požiadaviek uvedených v článku II. bod 2.2 Zmluvy a za splnenie podmienok uvedených v bode 2.3 tohto článku. Vzhľadom na automatizovaný spôsob uzatvárania zmlúv prostredníctvom elektronickej platformy je dôvodné očakávať, že hospodársky subjekt, ktorý sa rozhodne zapojiť do takéhoto verejného obstarávania, sa náležite oboznámil s podmienkami, ktoré musí splniť pre riadne plnenie predmetu zmluvy.
48. Vzhľadom na automatizovaný spôsob uzatvárania zmlúv prostredníctvom elektronickej platformy je dôvodné očakávať, že hospodársky subjekt, ktorý sa rozhodne zapojiť do takéhoto verejného obstarávania sa náležite oboznámil s podmienkami, ktoré musí splniť pre riadne plnenie predmetu zmluvy.
49. Účastník konania vo Vyjadrení k oznámeniu o začatí správneho konania uviedol, cit.: *„Napriek krátkosti času na plnenie a navyše v predvianočnom období, sme za 10 dní dokázali zabezpečiť výrobu a dodanie predmetu zmluvy na náš sklad. Už medzi sviatkami, čiže v požadovanom termíne, sme mali zabezpečený rozvoz všetkých typov britov do všetkých stredísk NDS. Z celkového požadovaného množstva 33 typov britov na snežné radlice, pri piatich typoch pre krátkosť času žiadny dostupný výrobca ich nedokázal dodať v požadovanom čase a kvalite. Preto sme do vlastného návrhu plnenia zákazky uviedli adekvátne náhrady za týchto päť typov britov. Správnosť týchto náhrad sme konzultovali s technikmi z NDS. Následne sme vyzvali NDS k akceptovaniu nášho vlastného návrhu plnenia ústne aj písomne(e-mail). Keďže v zadaní verejnej súťaže bol vlastný návrh plnenia povinný, ďalšími úkonmi a komunikáciou s NDS sme mali za to, že náš vlastný návrh plnenia podľa predošlých obchodných zvyklostí akceptovali. Vlastný návrh plnenia bol taktiež neoddeliteľnou súčasťou uzatvorenej kúpnej zmluvy ako príloha č. 5.*
- Napriek uvedenému, touto zákazkou poverení zástupcovia NDS nám tvrdili, že nevedeli o tomto našom vlastnom návrhu plnenia zákazky a odmietli prevziať predmetné brity. Dôvodom ale bolo hlavne to, že tieto brity boli vinou chybné špecifikácie NDS vyrobené v nevyhovujúcich rozmeroch. Naša spoločnosť mala aj po vzniknutej situácii stále záujem komunikovať s NDS a nájsť kompromisné riešenie, ktoré by bolo akceptované oboma stranami. Následné pri osobnom stretnutí v sídle NDS, sme sa so zástupcami obstarávateľa dohodli na riešení a NDS odstúpila od časti plnenia KZ. Urobili sme tak v záujme predísť riešeniu právnou cestou. Našou chybou bolo, že sme uverili ústnej forme akceptácie nášho vlastného návrhu zákazky a nepožadovali sme aj písomnú. Túto našu chybu NDS následne využila. Je to pre nás poučenie do budúcnosti. Trestom za to pre nás sú aj nepoužiteľné brity v hodnote 16 401,66 EUR, ktoré nám ostali na sklade.“*
50. Na záver svojho vyjadrenia účastník konania konštatoval, cit.: *„...naša spoločnosť“ za posledné 2 roky cez EKS zrealizovala spolu 23 obchodných prípadov, z toho v 22. prípadoch to bolo k*

úplnej spokojnosti obstarávateľov. V tomto jedinom prípade tomu tak nebolo, ale nebolo to len našou vinou.“.

51. K vyjadreniu účastníka konania správny orgán uvádza, že výhoda zadávania zákaziek prostredníctvom elektronickej platformy pre verejných obstarávateľov spočíva najmä v rýchlosti získania potrebných tovarov alebo služieb bežne dostupných na trhu. Na základe tohto predpokladu verejní obstarávatelia do týchto vzťahov s dodávateľmi vstupujú s oprávnenými očakávaniami týkajúcimi sa rýchlosti zabezpečenia predmetu zmluvy, teda legitímne očakávajú, že dodávateľ predmetom zmluvy disponuje, alebo aspoň si vie predmet zmluvy zabezpečiť v dohodnutej lehote.
52. Správny orgán tiež k Vyjadreniu k oznámeniu o začatí správneho konania 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.
53. Správny orgán konštatuje, že v posudzovanom prípade verejný obstarávateľ vopred a pre všetkých záujemcov v Opisnom formulári uviedol, čo a za akých podmienok od úspešného uchádzača požaduje. Správny orgán poukazuje na Čl. VIII OPEP Rozporový formulár a karanténa, kde v ods. 2 je uvedené, že rozpor voči obsahu Opisného formuláru možno uplatniť počas Karantény v lehote 48 hodín od zverejnenia Opisného formuláru na Trhovisku. Zároveň v ods. 10 tohto článku je jasne dané, že objednávateľ by nemohol pred márnym uplynutím lehoty na podanie rozporu alebo pred splnením si povinnosti na vyjadrenie sa k podanému rozporu, ani použiť Objednávkový formulár na vyhlásenie zákazky v EKS. Správny orgán môže na základe zverejnených údajov k zákazke konštatovať, že k zákazke nebol podaný žiaden rozpor, a teda účastník konania vyjadril svoj súhlas s Opisným formulárom, ktorého súčasťou boli aj Osobitné požiadavky na plnenie.
54. K tvrdeniu účastníka konania, že mal za to, že jeho vlastný návrh plnenia bol akceptovaný, správny orgán poukazuje na skutočnosť, že k akceptácií tohto vlastného návrhu plnenia zo strany verejného obstarávateľa nedošlo ani po ústnom a písomnom vyzvaní účastníka konania, čo vyplýva ako z Vyjadrenia k oznámeniu o začatí správneho konania, tak z mailovej komunikácie medzi verejným obstarávateľom a účastníkom konania.
55. Správny orgán ďalej konštatuje, že účastník konania nedodal časť plnenia v súlade so Zmluvou tak, ako je to uvedené vyššie, rovnako tak nebol verejným obstarávateľom akceptovaný jeho vlastný návrh plnenia tejto časti predmetu Zmluvy. Odstúpenie verejného obstarávateľa od časti predmetu plnenia Kúpnej zmluvy zo dňa 21. 02. 2023 bolo vykonané práve vo vzťahu k predmetnej časti predmetu plnenia.
56. K argumentácií účastníka konania o počte zrealizovaných zákaziek prostredníctvom EKS a pomere ich uspokojivých splnení k neuspokojivým správny orgán uvádza, že pri ukladaní sankcií je povinný prihliadať na závažnosť protiprávneho konania, jeho následok, priťažujúce a poľahčujúce okolnosti. 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.
57. Preskúmaním skutkového stavu považuje správny orgán za preukázané, že nedodaním predmetu zmluvy spĺňajúceho podmienky uvedené v Čl. II bod 2.2 Zmluvy v plnom rozsahu, postupoval účastník konania v rozpore s čl. II. bod 2.2 Zmluvy a súčasne aj s Čl. V bod 5.1 písm. a) a Čl. VI bod 6.1.1 Obchodných podmienok elektronickej platformy vo verzii 1.2 účinnej odo dňa 03. 11. 2022. Uvedeným postupom sa účastník konania dostal nielen do rozporu s Kúpnu zmluvou 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 elektronickej platformy v súlade so zákonom o verejnom obstarávaní, ako aj s OPEP.

58. Správny orgán má za to, že vyhodnotil všetky podklady pre rozhodnutie vyplývajúce zo spisového materiálu v súlade s ustanovením § 34 ods. 5 správneho poriadku, t. j. každý dôkaz jednotlivo a všetky dôkazy v ich vzájomnej súvislosti a záver, že sa účastník konania dopustil správneho deliktu, zodpovedá vykonanému dokazovaniu. V nadväznosti na znenie § 182 ods. 3 písm. d) zákona o verejnom obstarávaní potom možno jednoznačne skonštatovať aj naplnenie znakov skutkovej podstaty predmetného správneho deliktu.

Sankcia

59. 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 - nebanlivosť), 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.
60. 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.
61. 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 teda opätovne konštatuje, že je povinný pri ukladaní sankcií prihliadať na závažnosť protiprávneho konania, jeho následok, priťažujúce a poľahčujúce okolnosti. Pritom požiadavka primeranosti ukladanej sankcie a jej individualizácia núti správny orgán prihliadať na okolnosti konkrétneho prípadu, na jeho zvláštnosti, a teda bráni mechanickému postupu správneho orgánu pri ukladaní sankcie.
62. Pri posudzovaní povahy, závažnosti, spôsobu a následkov porušenia, správny orgán pri určení výšky pokuty zohľadnil priťažujúce i poľahčujúce okolnosti. Za poľahčujúcu okolnosť majúcu vplyv na uloženie pokuty v dolnej hranici zákonom stanoveného sankčného rozpätia správny orgán vzal do úvahy najmä hodnotu predmetu Zmluvy s ohľadom na limit podľa predpokladanej hodnoty zákazky. Ako poľahčujúcu okolnosť posúdil správny orgán skutočnosť, že účastník konania je prvopáchatelom. Zároveň správny orgán ako poľahčujúcu okolnosť zohľadnil aj fakt, že väčšinu predmetu plnenia vyplývajúceho zo Zmluvy účastník konania riadne a včas odovzdal verejnému obstarávateľovi.
63. Správny orgán zobrať pri určovaní výšky pokuty do úvahy aj tú skutočnosť, že voči účastníkovi konania boli v evidencii referencií zverejnené 3 referencie, z toho 2 s pozitívnym hodnotením. Na základe uvedených skutočností správny orgán uložil pokutu v spodnej hranici zákonom stanoveného sankčného rozpätia.
64. Ďalej k výške pokuty správny orgán uvádza, že vo Výzve na vyjadrenie správny orgán uviedol, že konaním účastníka konania došlo ku konaniu naplňajúcemu znaky skutkovej podstaty správneho deliktu podľa § 182 ods. 3 písm. d) zákona o verejnom obstarávaní, za ktoré mu úrad zamýšľal uložiť pokutu v dolnej hranici zákonom stanoveného sankčného rozpätia, a to vo výške 100 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 správného deliktu, uloží úrad v rozhodnutí účastníkovi konania pokutu zníženú o 50 %, t. j. v predmetnom prípade pokutu zníženú na 50 eur.

65. Keďže v stanovenej lehote účastník konania doručil správne mu orgánu Odpoveď na výzvu na vyjadrenie, v ktorej v plnom rozsahu, bezpodmienečne a neodvolateľne súhlasil s porušeniami zákona, ktoré sú predmetom konania a zároveň v plnom rozsahu, bezpodmienečne a neodvolateľne súhlasil s tým, že sa dopustil správného deliktu a akceptoval pokutu zníženú o 50 %, došlo zo strany správneho orgánu k uplatneniu inštitútu zníženia pokuty o 50 %, a to na 50 eur.
66. 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:

ND-WAY s.r.o., Okružná 142, 96271 Dudince, URI: ico://sk/47597739