



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

Bratislava 03. 02. 2023
Číslo spisu: 3277-3000/2023
14675-3000/2022

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 podľa **§ 182 ods. 3 písm. d)** zákona č. 343/2015 Z. z. o verejnom obstarávaní a o zmene a doplnení niektorých zákonov v znení účinnom do 08. 03. 2022 (ďalej len „zákon o verejnom obstarávaní“), ktorého sa dopustil účastník konania **Prírodné jódové kúpele Číž, a.s., 980 43 Číž, IČO: 31 642 331** (ďalej len „účastník konania“), vydáva toto

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

Účastníkovi konania sa **ukladá pokuta vo výške 50 eur** (slovom: päťdesiat eur) **podľa § 182 ods. 3 písm. d) zákona o verejnom obstarávaní** za to, že porušil Obchodné podmienky elektronického trhoviska (ďalej len „OPET“), 2. časť „Všeobecné zmluvné podmienky“, Čl. V bod 5.1 písm. b) a Čl. VI bod 6.1.1 verzia 3.7 účinná odo dňa 02. 08. 2021 do 13. 04. 2022, ktoré tvoria neoddeliteľnú prílohu Zmluvy o poskytovaní služieb č. Z202122454_Z zo dňa 22. 11. 2021 (ďalej len „Zmluva o poskytovaní služieb“) uzatvorenej automatizovaným spôsobom v rámci Elektronického kontrakčného systému (ďalej len „EKS“) podľa § 110 zákona o verejnom obstarávaní medzi obstarávateľom Dopravný podnik mesta Košice, akciová spoločnosť, Bardejovská 6, 043 29 Košice, IČO: 31 701 914 ako objednávateľom (ďalej ako „obstarávateľ“ alebo aj „objednávateľ“) a účastníkom konania ako dodávateľom, ako výsledok zadávania zákazky zverejnenej v EKS dňa 08. 11. 2021 o 09:47 hod. na predmet **„Rehabilitačný pobyt zameraný na pohybové ústrojenstvo a tráviace ústrojenstvo“**, pričom účastník konania sa predmetného porušenia dopustil tým, že obstarávateľovi nedoručil v lehote do 3 dní od uzavretia Zmluvy o poskytovaní služieb doklady, špecifikované v čl. II. bode 2.3. Osobitné požiadavky na plnenie, podbodoch 7., 8. a 9., v dôsledku čoho obstarávateľ listom „Odstúpenie od Zmluvy o poskytovaní služieb č. Z202122454_Z zo dňa 22. 11. 2021“, č. listu: 2624/2021/UGR-OO/Tót zo dňa 02. 12. 2021 odstúpil od Zmluvy o poskytovaní služieb a následne dňa 09. 12. 2021 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 **3277300023** a konštantného symbolu **0558**.

O d ô v o d n e n i e :

1. Správne konanie vo veci vyššie uvedeného správneho deliktu začal správny orgán z vlastného podnetu.

2. Správny orgán v súlade s § 18 správneho poriadku a v súlade s § 17 ods. 1 a § 29 zákona č. 305/2013 Z. z. o elektronickej podobe výkonu pôsobnosti orgánov verejnej moci a o zmene a doplnení niektorých zákonov v znení neskorších predpisov (ďalej len „zákon o e-Governmente“) oznámil účastníkovi konania začatie správneho konania vo veci správneho deliktu listom 14675-3000/2022 zo dňa 01. 12. 2022, doručeným dňa 05. 12. 2022, ktorým mu oznámil začatie správneho konania (ďalej len „Oznámenie o začatí správneho konania“).
3. Správny orgán listom č. 14675-3000/2022 s názvom „Žiadosť o predloženie dokumentov“ zo dňa 23. 11. 2022, doručeným obstarávateľovi dňa 27. 11. 2022, (ďalej len „Žiadosť o predloženie dokumentov“) požiadal obstarávateľa o poskytnutie rovnopisov alebo odpisov resp. osvedčených kópií dokumentov, ktoré nie sú zverejnené na stránke www.eks.sk, prípadne akejkoľvek komunikácie medzi obstarávateľom a účastníkom konania, ktoré súvisia s plnením Zmluvy o poskytovaní služieb, a zároveň o zaslanie vyjadrenia k vzniknutému skutkovému stavu (najmä k dôvodom ukončenia zmluvného vzťahu), prípadne poskytnutie inej dokumentácie, ktorá pomôže bližšie ozrejmiť skutkový stav vzniknutý v súvislosti so zadávaním vyššie špecifikovanej zákazky.
4. Dňa 02. 12. 2022 bola správne orgánu doručená odpoveď obstarávateľa na Žiadosť o predloženie dokumentov – list „Doručenie vyžiadanej dokumentácie“ č. listu VP/2022/26081/UGR-OO zo dňa 30. 11. 2022 spolu s prílohami (ďalej len „Odpoveď na Žiadosť o predloženie dokumentov“).
5. Dňa 14. 12. 2022 bola správne orgánu zo strany obstarávateľa prostredníctvom e-mailu doručená e-mailová komunikácia medzi obstarávateľom a účastníkom konania, na ktorú sa obstarávateľ odvoláva v liste, ktorým odstúpil od Zmluvy o poskytovaní služieb.
6. Listom č. 14675-3000/2022 „Oboznámenie sa s podkladom pre rozhodnutie v správnom konaní“ zo dňa 16. 12. 2022 (ďalej len „Oboznámenie sa s podkladom pre rozhodnutie“), doručeným účastníkovi konania dňa 20. 12. 2022, správny orgán informoval účastníka konania, že v zmysle § 33 ods. 2 správneho poriadku má právo pred vydaním rozhodnutia vyjadriť sa k podkladom pre rozhodnutie, k spôsobu ich zistenia, prípadne navrhnúť ich doplnenie. Účastníka konania ďalej vyzval na písomné vyjadrenie sa k podkladom pre rozhodnutie v správnom konaní v lehote najneskôr do 7 pracovných dní odo dňa doručenia Oboznámenia sa s podkladom pre rozhodnutie, resp. upovedomil účastníka konania o možnosti dohodnutia osobnej účasti na oboznámení sa s podkladmi pre rozhodnutie. Správny orgán zároveň sprístupnil účastníkovi konania podklady pre rozhodnutie v elektronickej podobe, ktorými ako účastník konania nedisponoval.
7. Účastník konania nepožiadala správny orgán o účasť na osobnom oboznámení sa s podkladmi pre rozhodnutie a dňa 22. 12. 2022 prostredníctvom e-mailu doručil svoje vyjadrenie – list zo dňa 20. 12. 2022 „Vyjadrenie k prípadu 14675-3000/2022“ (ďalej len „Vyjadrenie účastníka konania“).
8. Listom č. 3277-3000/2023, 14675-3000/2022 zo dňa 20. 01. 2023, ktorý bol účastníkovi konania doručený dňa 30. 01. 2023, správny orgán účastníkovi konania oznámil, že ak v lehote do 15 dní odo dňa doručenia tohto listu účastník konania písomne oznámi úradu, že v plnom rozsahu, bezpodmienečne a neodvolateľne súhlasí s porušeniami zákona, ktoré sú predmetom konania a zároveň uvedie, že v plnom rozsahu, bezpodmienečne a neodvolateľne súhlasí s tým, že sa dopustil 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“).
9. Dňa 01. 02. 2023 bolo správne orgánu prostredníctvom e-mailu doručené vyjadrenie účastníka konania – list „odpoveď na výzvu ku konaniu číslo 3277-3000/2023, 14675-3000/2022“ zo dňa 01. 02. 2023, ktorým reagoval na Výzvu na vyjadrenie (ďalej len „Odpoveď na Výzvu na vyjadrenie“).

10. Podkladmi pre rozhodnutie v správnom konaní sú:
- Objednávkový formulár zákazky č. Z202122454,
 - Zmluvný formulár zákazky č. Z202122454,
 - Zmluva o poskytovaní služieb,
 - Vlastný návrh plnenia zákazky č. Z202122454,
 - OPET,
 - Referencia zo dňa 09. 12. 2021, uverejnená obstarávateľom v evidencii referencií s hodnotením plnenia „neuspokojivé”,
 - Administratívny spis správneho orgánu č. 3277-3000/2023, 14675-3000/2022:
 - Žiadosť o predloženie dokumentov,
 - Oznámenie o začatí správneho konania,
 - Odpoveď na Žiadosť o predloženie dokumentov spolu s prílohami:
 - Dokument „Povolenie na prevádzkovanie prírodných liečebných kúpeľov a kúpeľných liečební“, vygenerovaný z webového sídla Ministerstva zdravotníctva Slovenskej republiky dňa 22. 11. 2021 o 12:10 hod. s dátumom aktualizácie ku dňu 09. 11. 2021,
 - E-mail obstarávateľa „Fwd: EKS – posúdenie vlastného návrhu plnenia zákazky Z202122454“ zo dňa 23. 11. 2021, čas odoslania 13:13 hod., adresovaný účastníkovi konania,
 - List „Odstúpenie od Zmluvy o poskytovaní služieb č. Z202122454_Z zo dňa 22. 11. 2021“, č. listu: 2624/2021/UGR-OO/Tót zo dňa 02. 12. 2021,
 - E-mail obstarávateľa „Doplnenie požadovaných dokumentov“ zo dňa 14. 12. 2022, čas odoslania 12:43 hod. + prílohy (e-mailová komunikácia zo dňa 26. 11. 2021 medzi účastníkom konania a obstarávateľom), doručený úradu,
 - Oboznámenie sa s podkladom pre rozhodnutie,
 - Vyjadrenie účastníka konania,
 - Výzva na vyjadrenie,
 - Odpoveď na Výzvu na vyjadrenie.

Skutkové okolnosti vyplývajúce z podkladov pre rozhodnutie

11. Obstarávateľ ako objednávateľ vyhlásil v EKS dňa 08. 11. 2021 o 09:47:51 hod. zákazku č. Z202122454 na predmet „Rehabilitačný pobyt zameraný na pohybové ústrojenstvo a tráviace ústrojenstvo“.
12. Na základe výsledného poradia ponúk, v zmysle ktorého sa víťazným uchádzačom stal účastník konania s cenovou ponukou vo výške 16 182,00 eur bez DPH, resp. 16 182,00 eur s DPH, bola dňa 22. 11. 2021 medzi účastníkom konania a obstarávateľom automatizovaným spôsobom v rámci EKS uzatvorená Zmluva o poskytovaní služieb, pričom jej neoddeliteľnou prílohou boli OPET, ktoré bližšie upravovali práva a povinnosti zmluvných strán a tiež Vlastný návrh plnenia zákazky Z202122454. Vzhľadom na status zmluvných strán, a síce obstarávateľa (objedávateľa) ako verejnoprávny subjekt a účastníka konania (dodávateľa) ako podnikateľa, sa uzatvorená Zmluva o poskytovaní služieb považuje za obchodnoprávny záväzkový vzťah spadajúci pod režim ustanovenia § 261 a nasl. Obchodného zákonníka.
13. Z čl. II bod 2.1 Zmluvy o poskytovaní služieb vyplýva, že predmetom zákazky je, cit.: „*Rehabilitačný pobyt zameraný na pohybové ústrojenstvo a tráviace ústrojenstvo*“.
14. Podľa čl. II bodu 2.3 Zmluvy o poskytovaní služieb, podbodu 7, cit.: „*Dodávateľ v lehote do 3 dní od uzavretia zmluvy predloží objednávateľovi elektronicky na emailovú adresu, ktorú mu oznámi objednávateľ po uzavretí zmluvy nasledujúce doklady: a.) fotokópiu aktuálneho dokladu o oprávnení podnikateľ v predmete zákazky : poskytovanie ambulatnej a ústavnej kúpeľnej starostlivosti v zdravotníckom zariadení. b.) fotokópiu platného dokladu Rozhodnutia*“.

MZ SR o prevádzkovaní prírodných liečebných kúpeľov s indikačným zameraním na choroby pohybového a tráviaceho ústrojenstva.“

15. Podľa čl. II bodu 2.3 Zmluvy o poskytovaní služieb, podbodu 8, cit.: „Dodávateľ v lehote do 3 dní od uzavretia zmluvy predloží elektronicky na email objednávateľovi prospekty, propagačné materiály a podobne, z ktorých bude zjavné, že je schopný zabezpečiť pobyt v rozsahu technických a osobitných požiadaviek zadaných objednávateľom.“
16. Podľa čl. II bodu 2.3 Zmluvy o poskytovaní služieb, podbodu 8, cit.: „Dodávateľ doručí objednávateľovi elektronicky - e-mailom v lehote do 3 dní od uzavretia zmluvy štruktúrovaný rozpočet ceny predmetu zákazky.“
17. Podľa čl. II bodu 2.3 Zmluvy o poskytovaní služieb, podbodu 12, cit.: „Nepredloženie ktoréhokolvek dokladu, alebo nespĺnenie ktorejkoľvek technickej, alebo osobitnej požiadavky na predmet zákazky bude objednávateľ považovať za podstatné porušenie zmluvných povinností dodávateľa a objednávateľ môže v takomto prípade vyzvať dodávateľa k okamžitému odstúpeniu od zmluvy.“
18. Celková cena predmetu Zmluvy o poskytovaní služieb bola podľa jej článku IV. vo výške 16 182,00 eur bez DPH (16 182,00 eur s DPH).
19. Podľa článku III. bod 3.4 Zmluvy o poskytovaní služieb sa práva a povinnosti zmluvných strán tejto zmluvy spravujú OPET-om, ktoré tvoria neoddeliteľnú prílohu tejto zmluvy.
20. Z Odpovede na Žiadosť o predloženie dokumentov vyplýva, že obstarávateľ si po uzavretí Zmluvy na poskytnutie služieb dňa 22. 11. 2021 preveril plnenie podmienok Objednávkového formulára, súčasťou ktorého bol aj Vlastný návrh plnenia a zistil, že vo Vlastnom návrhu plnenia účastník konania neuviedol požadované informácie kompletne, ako požadoval obstarávateľ – absentovali údaje požadované v zmysle bodu 4.8 písm. a) Objednávkového formulára. Obstarávateľ ďalej uviedol, že si overoval z informácií verejne dostupných na webových stránkach oprávnených inštitúcií a aj na webovej stránke účastníka konania splnenie technických požiadaviek na predmet zákazky, nakoľko v roku 2018 účastník konania odstúpil od zmluvy taktiež uzatvorenej prostredníctvom EKS na obdobný predmet zákazky, hlavne pre absenciu indikačného oprávnenia od Ministerstva zdravotníctva Slovenskej republiky (ďalej len „MZ SR“) na choroby tráviaceho ústrojenstva. Z údajov dostupných na webovej stránke MZ SR obstarávateľ zistil, že účastník konania nespĺňa zásadné požadované technické požiadavky vyžadované obstarávateľom v rámci bodu 2.3. Zmluvy na poskytnutie služieb podbod 7 a nemá oprávnenie udelené MZ SR o prevádzkovaní prírodných liečebných kúpeľov s indikačným zameraním na choroby tráviaceho ústrojenstva. Obstarávateľ vo svojej odpovedi na žiadosť o poskytnutie informácií ďalej uviedol, že podmienky a požiadavky na predmet zákazky stanovil po konzultácii a na základe odporúčania Pracovnej zdravotnej služby, ktorá zabezpečuje zdravotné prehliadky jeho zamestnancov. Obstarávateľ poukázal na to, že dňa 23. 11. 2021 e-mailom kontaktoval účastníka konania z dôvodu nespĺnenia požiadaviek vlastného návrhu plnenia a zároveň ho upozornil, že nespĺňa zásadné technické požiadavky na plnenie predmetu zákazky a požiadal ho o vysvetlenie. Ďalej z odpovede obstarávateľa vyplýva, že nakoľko účastník konania nepredložil obstarávateľovi doklady preukazujúce splnenie požadovaných technických požiadaviek obstarávateľa a ani rozpočtu zákazky podľa bodu 2.3. Osobitné požiadavky na plnenie, podbodov 7., 8. a 9. Zmluvy o poskytovaní služieb, obstarávateľ pristúpil k odstúpeniu od Zmluvy o poskytovaní služieb listom „Odstúpenie od Zmluvy o poskytovaní služieb č. Z202122454_Z zo dňa 22. 11. 2021“, č. listu: 2624/2021/UGR-OO/Tót zo dňa 02. 12. 2021, ktorý bol účastníkovi konania odoslaný ako doporučená zásielka dňa 02. 12. 2021 a doručený dňa 10. 12. 2021.
21. Dňa 09. 12. 2021 obstarávateľ vyhotovil účastníkovi konania referenciu s hodnotením kvality plnenia „neuspokojivé“. Z odôvodnenia referencie vyplýva, že skutkovým dôvodom pre vystavenie referencie s uvedeným hodnotením je podstatné porušenie povinností

dodávateľa (účastníka konania), ktoré viedlo k predčasnému ukončeniu Zmluvy o poskytovaní služieb podľa 2. časti „Všeobecné zmluvné podmienky“ Čl. XVIII bod 18.2 písm. l) OPET.

22. Účastník konania vo Vyjadrení účastníka konania uviedol, že do verejnej súťaže sa prihlásil na základe zverejnenia Objednávkového formulára č. 202122454 zo dňa 08. 11. 2021, nakoľko disponuje potrebným materiálo-technickým vybavením na zabezpečenie rekondičných pobytov. Účastník konania poukázal na to, že k odstúpeniu od Zmluvy o poskytovaní služieb došlo z dôvodu, že kúpeľné zariadenie nemá podľa rozhodnutia Štátnej kúpeľnej komisie Ministerstva zdravotníctva Slovenskej republiky povolenie na indikovanie chorôb tráviaceho ústrojenstva. Zároveň však uviedol, že od roku 2021 má zriadenú špecializovanú nemocnicu FBLR so širokým špecializovaním liečebných indikácií, kde sa liečia aj tráviace ťažkosti. Účastník konania tiež doplnil, že k poskytnutiu rehabilitačných pobytov pre zamestnancov obstarávateľa nedošlo. Účastník konania sa vyjadril, že sa domnieva, že verejné obstarávanie špecifikované vyššie bolo podľa zadania smerované len na jedny kúpele, ktoré takéto indikácie liečia, a v tom prípade došlo k porušeniu zákona o verejnom obstarávaní. V závere svojho vyjadrenia účastník konania uviedol, že po telefonickom rozhovore sa ponúkol, že aj napriek tomu, že disponuje špecializovanou nemocnicou FBLR so širokým špecializovaním liečebných indikácií, kde sa liečia aj tráviace ťažkosti, odstúpi od zmluvy v prospech iného zariadenia.
23. 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 a súhlasí s udelením pokuty v zníženej sadzbe o 50 %, a teda zaplatí 50 eur.

Právny rámec

24. Podľa § 13 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní je elektronické trhovisko informačný systém verejnej správy, ktorý slúži na zabezpečenie ponuky a nákupu tovarov alebo služieb, bežne dostupných na trhu, a to aukčným postupom, ako aj na zabezpečenie s tým súvisiacich činností. Správcom elektronického trhoviska je Ministerstvo vnútra Slovenskej republiky.
25. Podľa § 13 ods. 8 zákona o verejnom obstarávaní, obchodné podmienky elektronického trhoviska upravujú, v rozsahu zákona, tieto oblasti vzťahov:
- a) podmienky používania elektronického trhoviska, z hľadiska
1. bezpečnosti,
 2. ochrany osobných údajov a iných údajov,
 3. postupu registrácie na elektronickom trhovisku a podrobností o spôsobe preukazovania splnenia podmienok registrácie,
 4. postupu zverejňovania ponuky na dodanie tovaru alebo poskytnutie služby,
 5. rozsahu denného času, kedy verejný obstarávateľ a obstarávateľ môže elektronické trhovisko používať na verejné obstarávanie a
 6. komunikácie medzi uchádzačmi alebo záujemcami a verejným obstarávateľom a obstarávateľom,
- b) okrem náležitostí musí zmluva, uzatvorená medzi verejným obstarávateľom alebo obstarávateľom a uchádzačom obsahovať aj
1. moment a spôsob vzniku zmluvy,
 2. komunikáciu zmluvných strán,
 3. možnosti skončenia zmluvy,
 4. sankcie za neplnenie zmluvných podmienok,
 5. rozhodné právo a spôsob riešenia sporov zo zmluvy,
 6. moment nadobudnutia účinnosti zmluvy, ak ide o povinne zverejňovanú zmluvu podľa osobitného predpisu.

26. Podľa § 13 ods. 11 zákona o verejnom obstarávaní, obchodné podmienky elektronického trhoviska sú pre registrovaných uchádzačov a záujemcov záväzné a v časti podľa odseku 8 písm. b) sú súčasťou zmluvy uzatvorenej medzi verejným obstarávateľom alebo obstarávateľom a uchádzačom.
27. Podľa § 110 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní, verejný obstarávateľ nemusí použiť postup podľa § 109, v takom prípade,
 - a) zadá zákazku jej zverejnením na elektronickom trhovisku v časti, zodpovedajúcej klasifikácii tovaru alebo služieb; verejný obstarávateľ môže primerane použiť ustanovenia § 42 a 44,
 - b) registrovaní uchádzači a záujemcovia predkladajú ponuky prostredníctvom elektronického trhoviska.
28. Podľa § 273 ods. 1 zákona č. 513/1991 Zb. Obchodného zákonníka v znení neskorších predpisov (ďalej len „Obchodný zákonník“), časť obsahu zmluvy možno určiť aj odkazom na všeobecné obchodné podmienky vypracované odbornými alebo záujmovými organizáciami alebo odkazom na iné obchodné podmienky, ktoré sú stranám uzavierajúcim zmluvu známe alebo k návrhu priložené.
29. 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.
30. Podľa § 344 ods. 1 Obchodného zákonníka od zmluvy možno odstúpiť iba v prípadoch, ktoré ustanovuje zmluva alebo tento alebo iný zákon.
31. 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.
32. 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.
33. Podľa 1. časti „Trhový poriadok“ Čl. I písm. o) OPET, objednávateľ je akákoľvek fyzická osoba alebo právnická osoba, ktorá je verejným obstarávateľom podľa § 7 zákona o verejnom obstarávaní, osobou podľa § 8 zákona o verejnom obstarávaní alebo inou osobou, ktorá používa EKS na zadávanie zákaziek.
34. 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.
35. Podľa 2. časti „Všeobecné zmluvné podmienky“ Čl. V bod 5.1 písm. b) OPET sa zmluvou za podmienok uvedených v týchto všeobecných zmluvných podmienkach dodávateľ zaväzuje poskytnúť objednávateľovi služby podľa špecifikácie v dohodnutom množstve, čase a v súlade s ostatnými zmluvnými špecifikáciami, ak je plnením služba.
36. 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.

37. 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.
38. 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.
39. Podľa 2. časti „Všeobecné zmluvné podmienky“ Čl. XVIII bod 18.2 písm. l) OPET je objednávateľ oprávnený odstúpiť od zmluvy, ak dodávateľ poskytne objednávateľovi vedome nepravdivé a zavádzajúce informácie, resp. neposkytne informácie v súlade so Všeobecnými zmluvnými podmienkami alebo Osobitnými požiadavkami na plnenie týkajúcimi sa príslušnej zákazky.
40. 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.
41. 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.
42. Podľa § 182 ods. 3 písm. d) zákona o verejnom obstarávaní, úrad uloží uchádzačovi, záujemcovi alebo hospodárskemu subjektu pokutu do 5 000 eur, ak v postupe zadávania zákazky prostredníctvom elektronického trhoviska alebo pri plnení zmluvy uzavretej prostredníctvom elektronického trhoviska poruší ustanovenia tohto zákona alebo obchodné podmienky elektronického trhoviska.
43. Podľa § 182 ods. 5 zákona č. 343/2015 Z. z. o verejnom obstarávaní a o zmene a doplnení niektorých zákonov v znení neskorších predpisov (ďalej len „zákon o verejnom obstarávaní č. 343/2015 Z. z.“) pri ukladaní pokuty podľa odsekov 2 až 4 úrad prihliada najmä na povahu, závažnosť, spôsob a následky porušenia povinnosti ako aj na to, či už bola účastníkovi konania v minulosti uložená pokuta za ten istý správny delikt.
44. Podľa § 182 ods. 11 zákona o verejnom obstarávaní č. 343/2015 Z. z., ak ide o konanie, ktoré sa začína za správny delikt podľa odseku 3, úrad pred vydaním rozhodnutia oznámi účastníkovi konania sankciu, ktorú mu zamýšľa uložiť, a informáciu o tom, že ak v lehote do 15 dní od doručenia tohto oznámenia účastník konania oznámi úradu, že so všetkými porušeniami zákona, ktoré sú predmetom konania, súhlasí v plnom rozsahu, pokuta a dĺžka trvania zákazu účasti vo verejnom obstarávaní, ak sa podľa odseku 3 ukladá, ktoré by boli inak účastníkovi konania uložené, sa znížia o 50 %. Ak účastník konania v lehote podľa prvej vety písomne oznámi úradu, že v plnom rozsahu, bezpodmienečne a neodvolateľne súhlasí s porušeniami zákona, ktoré sú predmetom konania, a zároveň v plnom rozsahu, bezpodmienečne a neodvolateľne súhlasí s tým, že sa dopustil prejednávanych správnych deliktov, uloží úrad v rozhodnutí pokutu a zákaz účasti vo verejnom obstarávaní, ak sa podľa odseku 3 ukladá, znížené o 50 %. Proti rozhodnutiu podľa predchádzajúcej vety nemožno podať opravný prostriedok. Rozhodnutie o znížení pokuty o 50 % a zákazu účasti vo verejnom obstarávaní, ak sa podľa odseku 3 ukladá, nie je preskúmateľné súdom.
45. 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.

46. 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.
47. 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.
48. 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.
49. 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 Zmluvy o poskytovaní služieb medzi účastníkom konania a 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 Zmluvy o poskytovaní služieb.
52. Jednou z povinností účastníka konania, ako dodávateľa, bolo v zmysle 2. časti „Všeobecné zmluvné podmienky“ Čl. V bod 5.1 písm. b), ako aj Čl. VI bod 6.1.1 OPET splniť všetky špecifikácie a iné podmienky uvedené v Zmluve o poskytovaní služieb. Účastník konania ako dodávateľ bol teda výlučne zodpovedný za poskytnutie predmetu zmluvy podľa špecifikácií uvedených v čl. II Zmluvy o poskytovaní služieb, a teda aj za predloženie obstarávateľom vyžadovaných dokumentov v stanovenej lehote.
53. Vzhľadom na automatizovaný spôsob uzatvárania zmlúv prostredníctvom EKS je dôvodné očakávať, že hospodársky subjekt, ktorý sa rozhodne zapojiť do takéhoto verejného obstarávania, je schopný požadovanú službu poskytnúť v súlade so všetkými špecifikáciami uvedenými v Objednávkovom formulári, v stanovenej lehote a dohodnutej cene.
54. Podľa čl. III. bodu 3.2 Zmluvy o poskytovaní služieb sa účastník konania zaviazal poskytnúť obstarávateľovi predmet Zmluvy o poskytovaní služieb v lehote plnenia od 02. 12. 2021 09:18 hod. do 02. 12. 2022 09:18 hod.
55. Podľa čl. IV. bodu 4.3 Zmluvy o poskytovaní služieb bola celková cena predmetu tejto zmluvy dohodnutá vo výške 16 182 eur vrátane DPH.

56. V čl. II bode 2.3 Zmluvy o poskytovaní služieb, podbodoch 7., 8. a 9. boli špecifikované dokumenty, ktoré bol dodávateľ (účastník konania) povinný poskytnúť elektronicky objednávateľovi (obstarávateľovi) v lehote do 3 dní od uzavretia predmetnej zmluvy, a to konkrétne:
- fotokópiu aktuálneho dokladu o oprávnení podnikat' v predmete zákazky: poskytovanie ambulantnej a ústavnej kúpeľnej starostlivosti v zdravotníckom zariadení,
 - fotokópiu platného dokladu Rozhodnutia MZ SR o prevádzkovaní prírodných liečebných kúpeľov s indikačným zameraním na choroby pohybového a tráviaceho ústrojenstva,
 - prospekty, propagačné materiály a podobne, z ktorých bude zjavné, že je schopný zabezpečiť pobyt v rozsahu technických a osobitných požiadaviek zadaných objednávateľom,
 - štruktúrovaný rozpočet ceny predmetu zákazky.
56. Účastník konania svojím podpisom potvrdil, že sa pred uzavretím Zmluvy o poskytovaní služieb riadne oboznámil s technickou špecifikáciou predmetu zákazky a osobitnými podmienkami pre plnenie predmetu zákazky, a predovšetkým, že si bol vedomý svojho záväzku doručiť objednávateľovi vyššie špecifikované dokumenty.
57. Z podkladov pre vydanie rozhodnutia podľa správneho orgánu vyplýva, že účastník konania sa predmetného porušenia dopustil tým, že svoj záväzok, vyplývajúci mu zo Zmluvy o poskytovaní služieb, a to elektronicky doručiť dokumenty špecifikované v čl. II bode 2.3 Zmluvy o poskytovaní služieb, podbodoch 7., 8. a 9. v lehote do 3 dní od uzavretia tejto zmluvy, nespĺnil, čím došlo k podstatnému porušeniu zmluvných podmienok, v dôsledku ktorého obstarávateľ odstúpil od Zmluvy o poskytovaní služieb listom „Odstúpenie od Zmluvy o poskytovaní služieb č. Z202122454_Z zo dňa 22. 11. 2021“, č. listu: 2624/2021/UGR-OO/Tót zo dňa 02. 12. 2021.
58. 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 obstarávateľom.
59. K Vyjadreniu účastníka konania správny orgán uvádza, že účastník konania nekonal s náležitou odbornou starostlivosťou, keď po skončení elektronickej aukcie a následnom uzatvorení Zmluvy o poskytovaní služieb nedoručil obstarávateľovi dokumenty tak, ako to bolo dohodnuté v rámci Osobitných požiadaviek na plnenie Zmluvy o poskytovaní služieb. Správny orgán má za to, že predložením ponuky zo strany účastníka konania, tento ako dodávateľ vzal na seba podnikateľské riziko a bolo jeho povinnosťou obstarávateľovi poskytnúť predmet zákazky v súlade s požiadavkami uvedenými v Zmluve o poskytovaní služieb. Účastník konania si mal byť zároveň vedomý svojej povinnosti disponovať oprávnením na prevádzkovanie liečebných kúpeľov s indikačným zameraním na choroby tráviaceho ústrojenstva tak, ako to vyžadoval obstarávateľ v rámci osobitných požiadaviek na plnenie Zmluvy o poskytovaní služieb a nesplnením tejto požiadavky sa sám vystavil riziku odstúpenia od zmluvy, nakoľko obstarávateľ v bode 12. Osobitných požiadaviek na plnenie Zmluvy o poskytovaní služieb jednoznačne stanovil, že nesplnenie ktorejkoľvek technickej alebo osobitnej požiadavky na predmet zákazky bude považovať za podstatné porušenie zmluvných povinností.
60. Preskúmaním skutkového stavu považuje správny orgán za preukázané, že nedoručením obstarávateľom vyžadovaných dokumentov v rozsahu a v lehote stanovenej v čl. II. bode 2.3. Osobitné požiadavky na plnenie, podbodoch 7., 8. a 9. Zmluvy o poskytovaní služieb, postupoval účastník konania v rozpore s čl. II. bodom 2.3 Zmluvy o poskytovaní služieb a súčasne aj s Čl. V bod 5.1 písm. b) OPET, 2. časť, Všeobecných zmluvných podmienok a s Čl. VI bod 6.1.1 OPET, 2. časť, Všeobecných zmluvných podmienok.
61. Uvedeným postupom sa účastník konania dostal nielen do rozporu so Zmluvou o poskytovaní služieb 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

62. 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.
63. 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.
64. 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.
65. Pri posudzovaní povahy, závažnosti, spôsobu a následkov porušenia správny orgán pri určení výšky pokuty zohľadnil prítlačujúce i poľahčujúce okolnosti. Ako poľahčujúcu okolnosť správny orgán považuje skutočnosť, že v evidencii referencií vedenej úradom prevyšujú pozitívne referencie – uvedená referencia je jedinou referenciou s hodnotením „neuspokojivé“. Možno teda skonštatovať, že pozitívne skúsenosti s predmetným dodávateľom výrazne prevažujú nad negatívnymi. Zároveň správny orgán v súvislosti s výškou pokuty zohľadnil aj prítlačujúcu okolnosť, a to že účastník konania svojím konaním zapríčinil, že nedošlo k plneniu Zmluvy o poskytovaní služieb, čo spôsobilo zmarenie účelu verejného obstarávania. Správny orgán pristúpil k uloženiu sankcie v sume, ktorá je stále v dolnej hranici sadzby, aby táto spĺňala nie represívny, ale predovšetkým výchovný účel a do budúcnosti motivovala účastníka konania k dodržiavaniu povinností pri využívaní EKS, ktoré mu vyplývajú zo Zmluvy o poskytovaní služieb, OPET ako aj zo zákona o verejnom obstarávaní.
66. Z pohľadu filozofie správneho trestania je podľa správneho orgánu účelnejšie pri trestaní prvopáchateľa klásť dôraz predovšetkým na preventívnu a výchovnú funkciu trestu, t. j. uložiť prvopáchateľovi v rámci zákonom stanoveného sankčného rozpätia miernejší trest a až v prípade recidívy túto zohľadniť ako prítlačujúcu okolnosť odôvodňujúcu uloženie prísnejšieho trestu.
67. K výške pokuty správny orgán ďalej dodáva, že vo Výzve na vyjadrenie správny orgán uviedol, že konaním účastníka konania došlo ku konaniu naplňajúcemu znaky skutkovej podstaty správneho deliktu podľa § 182 ods. 3 písm. d) zákona o verejnom obstarávaní, za ktoré mu úrad zamýšľal uložiť pokutu v dolnej hranici zákonom stanoveného sankčného rozpätia, a to vo výške 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.

68. 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 porušením zákona, ktoré je predmetom konania a zároveň v plnom rozsahu, bezpodmienečne a neodvolateľne súhlasil s tým, že sa dopustil správného deliktu, došlo zo strany správneho orgánu k uplatneniu inštitútu zníženia pokuty o 50 %, a to na 50 eur.
69. 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. Viktória Országhová
vymenovaná na zastupovanie riaditeľky odboru

Doručuje sa:

Prírodné jódové kúpele Číž, a.s., 980 43 Číž, URI: ico://sk/31642331