



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

Bratislava 3. 1. 2023
Číslo spisu: 8260-3000/2022
2788-3000/2023

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, § 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 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 30. 6. 2022 (ďalej len „**zákon o verejnom obstarávaní**“), ktorého sa dopustil účastník konania **ANIROLL spol. s r.o., M. Curie-Sklodowskej 13, 851 04 Bratislava, IČO: 35 684 020** (ďalej len ako „**účastník konania**“), vydáva toto

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

Účastníkovi konania sa **ukladá pokuta vo výške 200 eur (slovom: dvesto eur) podľa § 182 ods. 3 písm. d) zákona o verejnom obstarávaní** za to, že účastník konania porušil 2. časť „Všeobecné zmluvné podmienky“, Čl. V bod 5.1 písm. a), Čl. VI bod 6.1.1 a Čl. VI bod 6.1.7, Obchodných podmienok elektronického trhoviska vo verzii 3.6 účinnej od 1. 7. 2019 (ďalej len „**OPET**“), ktoré tvoria neoddeliteľnú prílohu **Rámcovej dohody č. Z202143256_Z zo dňa 12. 3. 2021** (ďalej len „**Rámcová dohoda**“) uzavretej automatizovaným spôsobom v rámci Elektronického kontraktačného systému (ďalej len „**EKS**“) medzi verejným obstarávateľom **Národné poľnohospodárske a potravinárske centrum**, Hlohovecká 2, 951 41 Lužianky, IČO: 42 337 402 (ďalej len „**verejný obstarávateľ**“) ako objednávateľom a účastníkom konania ako dodávateľom, ako výsledok zadávania zákazky zverejnenej v EKS dňa 8. 3. 2021 o 10:36 hod. na predmet „**Hnojivá**“, pričom účastník konania sa predmetného porušenia dopustil tým, že bol v nepovolenom omeškaní s dodaním predmetu zmluvy a nedodal predmet zmluvy v rozsahu a cene uvedenej v objednávkach zadaných mu ako dodávateľovi v súlade s Rámcovou dohodou, v dôsledku čoho verejný obstarávateľ dňa 24. 6. 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 **8260300022** a konštantného symbolu **0558**.

O d ô v o d n e n i e :

1. Správne konanie vo veci správneho deliktu podľa § 182 ods. 3 písm. d) zákona o verejnom obstarávaní začal správny orgán z úradnej povinnosti na základe uverejnia referencie s výsledným hodnotením neuspokojivé v evidencii referencií.
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 ako „**zákon o e - Governmente**“) oznámil účastníkovi konania začatie správneho konania vo veci správneho deliktu listom č. 8260-3000/2022 zo dňa 20. 6. 2022, ktorý mu bol doručený dňa 21. 6. 2022 (ďalej len ako „**oznámenie o začatí správneho konania**“).
3. Účastníkovi konania bolo súčasne s týmto listom č. 8260-3000/2022 zo dňa 20. 6. 2022 umožnené oboznámiť sa s podkladom pre rozhodnutie, vyjadriť sa k podkladu i k spôsobu jeho zistenia a navrhnúť jeho prípadné doplnenie podľa § 33 ods. 2 správneho poriadku.
4. Účastník konania správne orgánu doručil dňa 1. 7. 2022 vyjadrenie účastníka konania k oznámeniu o začatí správneho konania zo dňa 30. 6. 2022. Účastník konania vo svojom vyjadrení zo dňa 30. 6. 2022 uviedol, že ako jediný reagoval na verejným obstarávateľom vyhlásenú zákazku, čo bolo pravdepodobne spôsobené nízkou cenou zákazky, príliš krátkou požadovanou dodacou dobou, ktorú účastník konania vyhodnotil ako pravdepodobný omyl, nakoľko je nereálne dodať tak rôznorodý tovar v lehote do 5 dní od prijatia objednávky. Účastník konania vo svojom vyjadrení upozorňuje na skutočnosť, že v rámci EKS nie je možné kontaktovať verejného obstarávateľa s otázkami a nie je možnosť späť vzatia ponuky, pri zmene podmienok na trhu. Účastník konania vo svojom vyjadrení uvádza, že súťaž bola verejným obstarávateľom vyhlásená neskoro a verejným obstarávateľom presne určené balenia hnojív v čase, keď bol na trhu nedostatok hnojív, malo za následok, že účastník konania dodal iné balenia ako boli požadované verejným obstarávateľom. Účastníkom konania dodané rozdielne množstvá boli s verejným obstarávateľom vopred telefonicky konzultované a odsúhlasené. Účastník konania ďalej vo svojom vyjadrení uvádza, že tvrdenie verejného obstarávateľa týkajúce sa navýšenia jednotkových cien predmetu Rámcovej dohody sú zavádzajúce, s výnimkou dolomitického vápenca. Účastník konania vo svojom vyjadrení poukazuje na fakt, že v prípade vystavenia objednávky 384/21 trvalo verejnemu obstarávateľovi 15 dní odo dňa inicializácie objednávky do dňa vystavenia a zaslania objednávky účastníkovi konania.
5. Listom č. 8260-3000/2022 zo dňa 3. 8. 2022 „Výzva na vyjadrenie sa ku skutočnostiam zisteným v správnom konaní č. spisu 8260-3000/2022 pred vydaním rozhodnutia podľa § 182 ods. 10 v spojení s § 187h ods. 10 zákona č. 343/2015 Z. z. o verejnom obstarávaní a o zmene a doplnení niektorých zákonov v znení účinnom do 30. 6. 2022“ správny orgán účastníkovi konania oznámil, že ak v lehote do 15 dní odo dňa doručenia tejto výzvy 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 %.
6. Účastník konania sa k Výzve pred vydaním rozhodnutia v stanovenej lehote nevyjadril.
7. Podkladmi pre rozhodnutie v správnom konaní sú:
 - Protokol o priebehu zadávania zákazky č. Z20214325,
 - Príloha č. 1: Zmluvný formulár zákazky,
 - Príloha č. 2: Výsledné poradie dodávateľov,
 - Príloha č. 3: Zmluva č. Z20214325_Z,
 - Príloha č. 4 A: Záznam o systémových udalostiach zákazky,
 - Príloha č. 4 B: Záznam o systémových udalostiach elektronickej aukcie,
 - Anonymný zmluvný formulár zákazky č. Z20214325,

- Objednávkový formulár zákazky č. Z20214325
- Zmluvný formulár zákazky č. Z20214325,
- Rámcová dohoda č. Z20214325_Z zo dňa 12. 3. 2021,
- OPET,
- Referencia zo dňa 24. 6. 2021 uverejnená verejným obstarávateľom v evidencii referencií s hodnotením plnenia "neuspokojivé" (týkajúca sa Rámcovej dohody),
- List správneho orgánu adresovaný verejnemu obstarávateľovi č. 8260-3000/2022 zo dňa 3. 6. 2022 označený ako „Žiadosť o predloženie dokumentov“,
- List verejného obstarávateľa č. 3414/2022 zo dňa 7. 6. 2022 označený ako „Žiadosť o predloženie dokumentov Rámcová dohoda č. Z20214325_Z-odpoveď“ spolu s prílohami,
- Oznámenie o začatí správneho konania č. spisu 8260-3000/2022,
- Vyjadrenie účastníka konania k oznámeniu o začatí správneho konania zo dňa 30. 6. 2022,
- Výzva na vyjadrenie sa ku skutočnostiam zisteným v správnom konaní č. spisu 8260-3000/2022 pred vydaním rozhodnutia podľa § 182 ods. 10 v spojení s § 187h ods. 10 zákona č. 343/2015 Z. z. o verejnom obstarávaní a o zmene a doplnení niektorých zákonov v znení účinnom do 30. 6. 2022 zo dňa 3. 8. 2022 (ďalej ako „Výzva na vyjadrenie“),
- Upovedomenie o predĺžení lehoty pre rozhodnutie č. spisu 8260-3000/2022 zo dňa 11. 8. 2022.

Skutkové okolnosti vyplývajúce z podkladov pre rozhodnutie

8. Úrad zistil, že verejný obstarávateľ ako objednávateľ vyhlásil v EKS dňa 8. 3. 2021 o 10:36 hod. zákazku č. Z20214325 na predmet „Hnojivá“. Lehota na predkladanie ponúk bola verejným obstarávateľom určená do 12. 3. 2021 do 9:00 hod. s následným začiatkom elektronickej aukcie dňa 12. 3. 2021 o 9:15 hod. s plánovaným trvaním aukcie 20 minút.
9. Na základe výsledného poradia ponúk, v zmysle ktorého sa víťazným uchádzačom stal účastník konania s cenovou ponukou vo výške 48 671 eur bez DPH, bola dňa 12. 3. 2021 medzi účastníkom konania a verejným obstarávateľom automatizovaným spôsobom v rámci EKS uzatvorená Rámcová dohoda, 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 Rámcová dohoda považuje za obchodnoprávny záväzkový vzťah spadajúci pod režim ustanovenia § 261 a nasl. Obchodného zákonníka v znení neskorších predpisov (ďalej len „Obchodný zákonník“). Podľa čl. IV. Rámcovej dohody bola celková cena predmetu Rámcovej dohody dohodnutá vo výške 48 671 eur bez DPH (58 405,20 eur s DPH).
10. Účastník konania bol povinný podľa 2. časti „Všeobecné zmluvné podmienky“ čl. V bod 5.1. písm. a) a čl. VI bod 6.1.1 OPET dodať verejnemu obstarávateľovi predmet Rámcovej dohody v súlade s podmienkami uvedenými v Rámcovej dohode.
11. Podľa článku II. bod 2.3 Rámcovej dohody sa účastník konania zaviazal dodať verejnemu obstarávateľovi predmet Rámcovej dohody v lehote do 5 dní od doručenia objednávky na plnenie.
12. Dňa 24. 6. 2021 vyhotovil verejný obstarávateľ referenciu s výsledným hodnotením plnenia „Neuspokojivé“.
13. Úrad listom 8260-3000/2022 zo dňa 3. 6. 2022 požiadal verejného obstarávateľa o vyjadrenie k vyhotovenej referencii.

14. Verejný obstarávateľ odpovedal listom č. 3414/2022 zo dňa 7. 6. 2022 (ďalej len „**vyjadrenie verejného obstarávateľa**“) doručeným úradu dňa 9. 6. 2022, v ktorom uviedol, že účastník konania dodal predmet Rámcovej dohody v rozdielnych množstvách, ako boli požadované verejným obstarávateľom a za ceny, ktoré neboli v súlade s aktualizovaným rozpočtom. Zároveň verejný obstarávateľ vo svojom vyjadrení uviedol, že časť dodávok hnojív bola realizovaná po zmluvne stanovenom termíne dodania a v iných množstvách, ako boli požadované v zmysle Rámcovej dohody. Prílohy vyjadrenia verejného obstarávateľa tvoria emailové správy zamestnancov verejného obstarávateľa, v ktorých upozorňujú na porušovanie povinnosti účastníka konania, vyplývajúcich mu z Rámcovej dohody. V emaili zo dňa 21. 4. 2021 informuje zamestnankyňa verejného obstarávateľa o dodávke tovaru – liadok LAV 27%, ktorý bol dodaný na základe objednávky č. 386/21 zo dňa 31. 3. 2021, ktorou požadoval verejný obstarávateľ dodanie **20 t** hnojiva LAV 27%, balenie Big-bag. Účastník konania dodal dňa 20. 4. 2021 hnojivo LAV 27% v celkovom množstve **24,5 t**. V emaili zo dňa 27. 5. 2021 zamestnanec verejného obstarávateľa poukázal na nedodržanie podmienok Rámcovej dohody a to konkrétne množstva dodaných hnojív, cenu hnojív a tiež lehotu plnenia. V emaili zo dňa 27. 5. 2021 zamestnanec verejného obstarávateľa uvádza, že dňa 18. 4. 2021 bola vystavená objednávka na tovar NPK 15-15-15, DSA, ktorý bol dodaný dňa 28. 4. 2021 v rozdielnom množstve ako bol objednaný a po termíne dodania dohodnutom v Rámcovej dohode, predmetnou objednávkou bol tiež objednaný tovar Rokohumin, Controlphyt PK, DAM 390, ktorý bol dodaný 5. 5. 2021, teda po zmluvne dohodnutom termíne dodania. Objednávkou zo dňa 18. 4. 2021 verejný obstarávateľ objednal tovar LIFIO CuS, ktorý bol dodaný 14. 5. 2021, opäť po termíne dohodnutom v Rámcovej dohode, v inom množstve a v rozdielnej cene, ako bola deklarovaná v aktualizovanom rozpočte. Ďalej zamestnanec verejného obstarávateľa vo svojom emaili zo dňa 27. 5. 2021 poukazuje na skutočnosť, že objednávkou zo dňa 18. 4. 2021 objednané produkty LAD27, AMOFOS a močovina boli dodané po zmluvne dohodnutom termíne dodania a produkt AMOFOS v množstve, ktoré nebolo v súlade s objednávkou a v rozdielnej cene, produkt AtriGran objednaný dňa 18. 4. 2021 bol dodaný dňa 17. 5. 2021 v inom ako objednanom množstve a po termíne dodania. Dňa 21. 6. 2021 zamestnanec verejného obstarávateľa poukázal na navýšenú cenu tovaru oproti verejným obstarávateľom predloženému rozpočtu a to konkrétne pri položke dolomický vápenec, kedy v účastníkom konania predloženom rozpočte bola uvedená cena 164,45 EUR bez DPH za 1 t, pričom vo faktúre č. 202120019 zo dňa 31. 5. 2021 bola účastníkom konania fakturovaná cena 183,05 eur bez DPH za 1 tonu dolomitického vápenca. Na navýšenú cenu za dolomický vápenec upozornil zamestnanec verejného obstarávateľa tiež vo svojom emaili dňa 11. 6. 2021, kedy poukázal na navýšenú cenu dolomitického vápenca vyúčtovaného faktúrou č. 202120022 vo výške 183,05 eur za 1 t napriek v predloženom rozpočte deklarovanej cene vo výške 164,50 eur za 1 t. Emailom zo dňa 20. 4. 2021 upozornil zamestnanec verejného obstarávateľa na dodanie hnojiva LAV, na nesprávne miesto vykládky a to na stanici Vígláš namiesto EP Borovce. V emaili zo dňa 24. 5. 2021 informuje zamestnanec verejného obstarávateľa o dodaní väčšieho množstva dolomitického vápenca, ktorý bol dodaný v rozpore s objednávkami verejného obstarávateľa. Účastník konania dodal dolomitický vápenec v množstve 16 t namiesto požadovaných 15 t, ktoré verejný obstarávateľ objednal objednávkou č. 376/21 zo dňa 31. 3. 2021 v objeme 1 t dolomitického vápenca, objednávkou č. 384/21 zo dňa 31. 3. 2021 v objeme 1 t, objednávkou č. 388/21 zo dňa 31. 3. 2021 v objeme 10 t, objednávkou č. 411/21 zo dňa 7. 4. 2021 v objeme 3 t.

Právny rámec

15. 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.

16. 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.
17. Podľa § 13 ods. 8 zákona o verejnom obstarávaní, obchodné podmienky elektronického trhoviska upravujú 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.
18. 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.
19. 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, stavebných prác alebo služieb; verejný obstarávateľ môže primerane použiť ustanovenia § 42 a 44,
- b) registrovaní uchádzači a záujemcovia predkladajú ponuky prostredníctvom elektronického trhoviska.
20. 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.
21. Podľa § 344 ods. 1 Obchodného zákonníka od zmluvy možno odstúpiť iba v prípadoch, ktoré ustanovuje zmluva alebo tento alebo iný zákon.
22. 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.

23. 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.
24. 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.
25. Podľa 2. časti „Všeobecné zmluvné podmienky“ Čl. I bod 1.2 OPET, tieto všeobecné zmluvné podmienky sú zároveň všeobecnými obchodnými podmienkami v zmysle § 273 ods. 1 Obchodného zákonníka, ktorými sa spravujú všetky zmluvy uzatvorené medzi objednávateľom a dodávateľom na základe kontraktačných postupov trhoviska (ďalej len „zmluva“), tvoria prílohu každej zmluvy a upravujú najmä otázky súvisiace so vznikom zmluvy, nadobudnutím a stratou platnosti a účinnosti zmluvy, ako aj práva a povinnosti zmluvných strán založených zmluvou.
26. Podľa 2. časti „Všeobecné zmluvné podmienky“ Čl. V bod 5.1 písm. a) OPET sa zmluvou za podmienok uvedených v týchto VZP dodávateľ zaväzuje dodať objednávateľovi tovar podľa špecifikácie a v dohodnutom množstve, čase a mieste a podľa ostatných zmluvných špecifikácií a previesť na objednávateľa vlastnícke právo k predmetnému tovaru, ak je plnením tovar.
27. 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.
28. Podľa 2. časti „Všeobecné zmluvné podmienky“ Čl. VI. bod 6.1.2 OPET, je dodávateľ povinný dodať či poskytnúť plnenie, ktoré spĺňa okrem špecifikácii tiež všetky požiadavky príslušných právnych predpisov a platných technických noriem záväzných pre takéto plnenie a týkajúcich sa jeho uvádzania na trh.
29. Podľa 2. časti „Všeobecné zmluvné podmienky“ Čl. VI. bod 6.1.7 OPET je dodávateľ povinný včas oznámiť objednávateľovi všetky prekážky a skutočnosti, ktoré by mohli spôsobiť omeškanie dodávateľa s riadnym a včasným poskytnutím plnenia, nemožnosť dodatočného poskytnutia plnenia, alebo by odôvodňovali posun záväzného termínu pre poskytnutie plnenia.
30. Podľa 2. časti „Všeobecné zmluvné podmienky“ Čl. XVIII bod 18.2 písm. a) OPET objednávateľ je oprávnený od Zmluvy odstúpiť, ak dodávateľ poruší svoju povinnosť podľa Zmluvy alebo týchto Všeobecných zmluvných podmienok podstatným spôsobom.
31. 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.
32. Podľa 2. časti „Všeobecné zmluvné podmienky“ Čl. XVIII bod 18.4 písm. b) OPET pre účely Zmluvy sa porušenie povinností zmluvnej strany považuje za podstatné, v prípade, 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.
33. 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.

34. 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.
35. Podľa § 182 ods. 4 zákona o verejnom obstarávaní pri ukladaní pokuty podľa odsekov 2 a 3 úrad prihliada najmä na povahu, závažnosť, spôsob a následky porušenia povinnosti.
36. Podľa § 182 ods. 10 zákona o verejnom obstarávaní v znení účinnom od 31. 3. 2022, 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 zákazku 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 zákazku účasti vo verejnom obstarávaní, ak sa podľa odseku 3 ukladá, nie je preskúmateľné súdom.
37. 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.
38. 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.
39. 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

Správny orgán konštatuje, vychádzajúc z vyššie uvedených skutkových a právnych skutočností a z podkladov pre vydanie rozhodnutia vyplýva nasledovné:

40. Správny orgán zdôrazňuje, že za plnenie predmetu zákazky verejnemu obstarávateľovi je v zmysle uzatvorenej Rámcovej dohody zodpovedný výlučne dodávateľ, t. j. účastník konania.
41. Správny orgán v úvode svojho odôvodnenia uvádza, že účastník konania bol v čase vyhlásenia zákazky aktívne zaregistrovaný v registri dodávateľov EKS. Registráciou do EKS ako dodávateľ sa účastník konania zaviazal akceptovať a dodržiavať OPET, ktoré upravujú základné pravidlá fungovania elektronického trhoviska. Náležitosti uzatvorenej Rámcovej dohody medzi účastníkom konania a verejným obstarávateľom ako výsledok zadávania zákazky v EKS bližšie upravuje OPET v 2. časti „Všeobecné zmluvné podmienky“, ktoré sú zároveň všeobecnými obchodnými podmienkami v zmysle § 273 ods. 1 Obchodného zákonníka a tvoria neoddeliteľnú prílohu Rámcovej dohody.

42. Správny orgán poukazuje aj na skutočnosť, že hlavnou povinnosťou účastníka konania ako dodávateľa, bolo v zmysle Čl. V bod 5. 1 písm. a) OPET poskytnúť verejnému obstarávateľovi ako objednávateľovi tovar podľa špecifikácie v dohodnutom množstve, čase a v súlade s ostatnými zmluvnými špecifikáciami a zároveň v zmysle Čl. VI bod 6.1.1 OPET dodať verejnému obstarávateľovi ako objednávateľovi predmety plnenia Rámcovej dohody podľa špecifikácie a v dohodnutom množstve, čase a mieste, keďže práve kvôli tejto skutočnosti verejný obstarávateľ vyhlásil v EKS zadávanie zákazky.
43. Správny orgán k vyjadreniu účastníka konania zo dňa 30. 6. 2022 poukazuje na skutočnosť, že hospodársky subjekt by si mal ešte pred prihlásením sa do súťaže vyhodnotiť, či bude schopný riadne a včas plniť predmet zákazky. Správny orgán ďalej dodáva, že zákon o verejnom obstarávaní je koncipovaný na princípe objektívnej zodpovednosti, ktorej podstata spočíva v tom, že pri naplnení zákon 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. Správny orgán má za to, že z vyjadrenia účastníka konania nepochybne vyplýva, že nepopiera skutočnosť, že časť predmetu Rámcovej dohody dodal v rozpore s Rámcovou dohodou, konkrétne v iných baleniach ako vyžadoval verejný obstarávateľ a po lehote dodania v zmysle bodu 2.3 Rámcovej dohody. V súvislosti s tvrdením účastníka konania, že považoval lehotu plnenia do 5 pracovných dní od doručenia objednávky verejného obstarávateľa za omyl, bol účastník konania oprávnený predložiť voči opisnému formuláru rozpor, ktorý mohol uplatniť v priebehu karantény v lehote 48 hodín od zverejnenia opisného formuláru na elektronickom trhovisku (čl. VIII „Rozporový formulár a Karanténa“ 1. časť „Trhový poriadok“ OPET), resp. uvedenú skutočnosť zvážiť ešte pred samotným rozhodnutím zapojiť sa do súťaže. Správny orgán dopĺňa, že rozpor voči opisnému formuláru, teda ani proti lehote plnenia na základe objednávky nebol uplatnený účastníkom konania.
44. Správny orgán aj na základe v bode 14 tohto rozhodnutia uvedených tvrdení zamestnancov verejného obstarávateľa má za preukázané, že došlo k porušeniu povinností účastníka konania vyplývajúcich mu z Rámcovej dohody. Správny orgán má ďalej za to, že predložením ponuky zo strany účastníka konania, tento ako dodávateľ vzal na seba podnikateľské riziko a bolo jeho povinnosťou verejnému obstarávateľovi dodať predmet zákazky v súlade s požiadavkami uvedenými v Rámcovej dohode. Správny orgán je toho názoru, že nedodanie plnenia v požadovanom rozsahu a lehote spôsobuje verejnému obstarávateľovi nemalé komplikácie.
45. Preskúmaním skutkového stavu považuje správny orgán za preukázané, že nedodaním predmetu Rámcovej dohody v stanovenom rozsahu, kvalite a spôsobom podľa Rámcovej dohody, postupoval účastník konania v rozpore s čl. II bod 2.3 Rámcovej dohody a súčasne aj s Čl. V bod 5.1 písm. a) OPET, 2. časť, Všeobecných zmluvných podmienok, Čl. VI bod 6.1.1 OPET, 2. časť, Všeobecných zmluvných podmienok a Čl. VI bod 6.1.7 OPET, 2. časť, Všeobecných zmluvných podmienok. Uvedeným postupom sa účastník konania dostal nielen do rozporu s Rámcovou dohodou 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 v súlade so zákonom o verejnom obstarávaní, ako aj OPET.
46. 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

47. 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 povinností.
48. Pri posudzovaní povahy, závažnosti, spôsobu a následkov porušenia, správny orgán pri určení výšky pokuty zohľadnil prítlačujúce i poľahčujúce okolnosti. Za poľahčujúcu okolnosť správny orgán považuje, že v evidencii referencií vedenej úradom bolo celkovo vystavených a zverejnených 31 referencií, pričom prevažujú uspokojivé referencie. Možno teda skonštatovať, že pozitívne skúsenosti s predmetným dodávateľom výrazne prevažujú nad negatívnymi. Aj z uvedeného dôvodu správny orgán pristúpil k uloženiu sankcie 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 Rámcovej dohody, z OPET a zo zákona o verejnom obstarávaní. Správny orgán však považuje za potrebné zdôrazniť, že v prípade, ak účastník konania opakovane pristúpi k porušeniu pravidiel vyplývajúcich zo zákona o verejnom obstarávaní a z OPET, správny orgán bude následne povinný zohľadniť túto skutočnosť a premietnuť ju aj do rozhodovania o výške prípadne ukladanej pokuty.
49. Správny orgán sa rozhodol uložiť pokutu v dolnej hranici sadzby tak, 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, ktorá je výsledkom postupu zadávania zákaziek s využitím EKS, z OPET, ako aj zo zákona o verejnom obstarávaní. Správny orgán ďalej podotýka, že účastník konania si musí byť pred uzatváraním zmluvných vzťahov dostatočne vedomý právnych dôsledkov, ktoré môžu vzniknúť pri nesplnení jeho zmluvných povinností.
50. K výške pokuty správny orgán ďalej dodáva, že vo Výzve na vyjadrenie zo dňa 3. 8. 2022 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 200 eur a oznámil mu, že ak v lehote do 15 dní odo dňa doručenia tejto výzvy 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 prejednávaného správneho deliktu, uloží úrad v rozhodnutí účastníkovi konania pokutu zníženú o 50 %, t. j. v predmetnom prípade pokutu zníženú na 100 eur, a to podľa § 182 ods. 10 zákona o verejnom obstarávaní v znení neskorších predpisov.
51. Keďže v stanovenej lehote účastník konania nedoručil správnemu orgánu oznámenie, 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 správneho deliktu a akceptuje pokutu zníženú o 50 %, správny orgán neuplatnil inštitút zníženia pokuty podľa § 182 ods. 10 zákona o verejnom obstarávaní v znení neskorších predpisov.
52. Na základe uvedeného bolo potrebné rozhodnúť tak, ako je uvedené vo výroku tohto rozhodnutia.

P o u č e n i e:

Proti tomuto rozhodnutiu je možné podľa § 61 správneho poriadku podať rozklad na Úrad pre verejné obstarávanie, Ružová dolina 10, 820 05 Bratislava, do 15 dní odo dňa jeho doručenia. Rozhodnutie nie je možné preskúmať súdom.

(elektronický podpis)

JUDr. Viktória Országhová

vymenovaná na zastupovanie riaditeľky
odboru

Doručuje sa:

ANIROLL spol. s r.o., M. Curie-Sklodowskej 13, 851 04 Bratislava, URI: ico://sk/35684020