



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

Bratislava 19. 04. 2024

Číslo spisu: 6799-3000/2024

Úrad pre verejné obstarávanie, Ružová dolina 10, 821 09 Bratislava (ďalej ako „úrad“ alebo „správny orgán“) ako ústredný orgán štátnej správy pre oblasť verejného obstarávania 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 (správny poriadok) v znení neskorších predpisov (ďalej len „správny poriadok“) vo veci správneho deliktu podľa § 182 ods. 2 písm. h) 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“), ktorého sa dopustil verejný obstarávateľ **mesto Martin, Námestie S. H. Vajanského 1, 036 49 Martin, IČO: 00 316 792** (ďalej len „účastník konania“), vydáva toto

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

Účastníkovi konania **sa ukladá pokuta vo výške 500 eur** (päťsto eur) za to, že naplnil skutkovú podstatu správneho deliktu podľa **§ 182 ods. 2 písm. h)** zákona o verejnom obstarávaní a to tým, že účastník konania nezaslal úradu oznámenie o zámere uzavrieť zmluvu, v súvislosti so zadávaním nadlimitnej zákazky na dodanie tovarov na predmet zákazky **„Dodávka elektriny, prevzatie zodpovednosti, za odchýlku a zabezpečenie distribúcie elektriny pre verejné osvetlenie“**, postupom priameho rokovacieho konania podľa § 81 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní, ku ktorej bolo dňa 28. 2. 2023 zverejnené Oznámenie o dobrovoľnej transparentnosti ex-ante (ďalej ako „Oznámenie ex-ante“) v Úradnom vestníku EÚ č. S 042/2023 pod č. 122876 a dňa 1. 3. 2023 vo Vestníku verejného obstarávania č. 45/2023 pod zn. 9108 – DET (ďalej ako **„Zákazka“**), čím porušil povinnosť podľa § 26 ods. 7 zákona o verejnom obstarávaní.

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 **6799300024** 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. 2 písm. h) zákona o verejnom obstarávaní 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 č. 6799-3000/2024 zo dňa 28. 02. 2024, ktorý mu bol doručený dňa 28. 02. 2024 (ďalej ako „Oznámenie o začatí správneho konania“).
3. Správny orgán v súlade s ustanovením § 33 ods. 2 správneho poriadku vyššie uvedeným Oznámením o začatí správneho konania umožnil účastníkovi konania oboznámiť sa s podkladom pre rozhodnutie, vyjadriť sa k nemu, vrátane spôsobu jeho zistenia a navrhnúť jeho prípadné doplnenie. Zároveň účastníka konania vyzval na písomné vyjadrenie sa k podkladu 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.
4. Účastník konania sa listom č. PRK//1/2023/EE „Vyjadrenie k oznámeniu o začatí správneho konania“ zo dňa 04. 03. 2024, doručeným úradu dňa 05. 03. 2024 (ďalej ako „Vyjadrenie k oznámeniu o začatí správneho konania“), vyjadril k podkladu pre rozhodnutie v správnom konaní.
5. Účastník konania vo Vyjadrení k oznámeniu o začatí správneho konania uviedol, že trvá na svojich vyjadreniach, ktoré boli obsahom listov zo dní 16. 05. 2023 a 07. 11. 2023 zaslaných úradu a označuje elektrickú energiu a zemný plyn za kľúčové komodity, ktoré sú nevyhnutné pre riadne zabezpečenie jeho činnosti. V súvislosti so Zákazkou a jej predmetom účastník konania poukázal na skutočnosť, že potreboval zabezpečiť dodávku elektriny, prevzatie zodpovednosti za odchýlku a zabezpečenie distribúcie elektriny pre verejné osvetlenie aj s odkazom na zákon č. 369/1990 Zb. o obecnom zriadení v znení neskorších predpisov (ďalej ako „zákon o obecnom zriadení“). Účastník konania, ktorý je mestom, konštatoval, že v zmysle tohto zákona je jeho základnou úlohou starostlivosť o všestranný rozvoj jej územia a o potreby jej obyvateľov, a že pre účastníka konania je zásadné a dôležité zabezpečiť dodávku elektriny, prevzatie zodpovednosti za odchýlku a zabezpečenie distribúcie elektriny pre verejné osvetlenie z dôvodu bezpečnosti a ochrany zdravia občanov mesta, ochrany majetku a zabezpečenia bezpečnej dopravnej prevádzky v meste Martin. Účastník konania vo vyjadrení tiež uviedol, že nezabezpečením dodávok elektrickej energie pre činnosť mesta by mohlo dôjsť k ohrozeniu života a zdravia osôb, k veľkým materiálnym škodám na majetku a životnom prostredí mesta, ako aj občanov mesta.
6. Ďalej vo Vyjadrení k oznámeniu o začatí správneho konania účastník konania informoval, že pri zadávaní Zákazky použil postup priameho rokovacieho konania. Výsledkom priameho rokovacieho konania bolo uzatvorenie zmluvy so záujemcom Slovenský plynárenský priemysel, a. s., Mlynské nivy 44/a, 825 11 Bratislava dňa 15. 02. 2023 na obdobie do 31. 12. 2024
7. Účastník konania tiež vo svojom vyjadrení poukázal na skutočnosť, že k použitiu priameho rokovacieho konania pristúpil z dôvodu mimoriadnej situácie ním nespôsobenej a z dôvodu vzniknutej časovej tiesne. Účastník konania k tomuto uviedol, cit.: *„Išlo o situáciu, keď verejný obstarávateľ nevedel ani pri náležitej starostlivosti a odbornosti predvídať vývoj a situáciu na trhu. To znamená, že verejný obstarávateľ v čase, keď vyhlasoval verejnú súťaž*

(december 2022) predpokladal, aj vzhľadom k vlastným skúsenostiam z predchádzajúceho obdobia (júl 2022, vyhlásil verejnú súťaž, v ktorej dostal aspoň jednu ponuku), že vo vyhlásenej súťaži dostane ponuku, resp. ponuky a bude môcť uzavrieť zmluvu. Keďže v stanovenej lehote na predkladanie ponúk (03. 01. 2023) nedostal žiadnu ponuku a zmluvu na dodávku elektrickej energie mal uzatvorenú len do konca januára 2023, pristúpil k použitiu priameho rokovacieho konania.“

8. Použitie priameho rokovacieho konania vo Vyjadrení k oznámeniu o začatí správneho konania ďalej odôvodnil tvrdením, že ak by nebola uzatvorená zmluva na dodávku elektrickej energie, mohlo by dôjsť k ohrozeniu života a zdravia osôb, k veľkým materiálnym škodám na majetku a životnom prostredí mesta, ako aj občanov mesta. Mal za to, že bolo zrejmé, že z časového hľadiska nebolo možné použiť iný postup zadávania zákazky (verejná súťaž, užšia súťaž, rokovacie konanie so zverejnením). Účastník konania konštatoval, že z popísaných skutočností preňho vyplývalo aj možné použitie postupu podľa § 81 písm. c) zákona o verejnom obstarávaní, ako však uviedol, bol naplnený aj dôvod použitia priameho rokovacieho konania podľa § 81 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní.
9. Na záver svojho vyjadrenia účastník konania požiadal správny orgán, aby prihliadol na skutočnosť, že verejný obstarávateľ odoslal Oznámenie o dobrovoľnej transparentnosti ex-ante, ktoré bolo dňa 28. 02. 2023 uverejnené v Úradnom vestníku EÚ č. S 042/2023 pod č. 122876 a dňa 01. 03. 2023 vo Vestníku verejného obstarávania č. 45/2023 pod zn. 9108 – DET.
10. Listom č. 6799-3000/2024 zo dňa 22. 03. 2024, ktorý bol účastníkovi konania doručený dňa 22. 03. 2024, „Výzva na vyjadrenie sa ku skutočnostiam zisteným v konaní o uložení pokuty pred vydaním rozhodnutia podľa § 182 ods. 10 zákona č. 343/2015 Z. z. o verejnom obstarávaní a o zmene a doplnení niektorých zákonov v znení neskorších predpisov“ (ďalej ako „Výzva na vyjadrenie“) 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 %.
11. Účastník konania sa k Výzve na vyjadrenie nevyjadril.
12. V súvislosti s predchádzajúcimi časťami tohto rozhodnutia, tak podklad pre vydanie rozhodnutia tvorí:
 - Administratívny spis č. 7105-6000/2023-OD:
 - Oznámenie ex-ante,
 - List účastníka konania č. PRK//1/2023/EE zo dňa 16. 05. 2023 „Odpoveď na Žiadosť o poskytnutie informácií“ s prílohami (ďalej ako „**Odpoveď zo dňa 16. 05. 2023**“),
 - List účastníka konania č. PRK//1/2023/EE zo dňa 07. 11. 2023 „Odpoveď na Žiadosť o poskytnutie informácií“ s prílohami (ďalej ako „**Odpoveď zo dňa 07. 11. 2023**“).
 - Administratívny spis č. 6799-3000/2024:

- Oznámenie o začatí správneho konania,
- Vyjadrenie k oznámeniu o začatí správneho konania,
- Výzva na vyjadrenie.

Skutkové okolnosti vyplývajúce z podkladu pre rozhodnutie:

13. Účastník konania vyhlásil dňa 05. 12. 2022 v Úradnom vestníku Európskej únie č. S 234/2022 pod č. 674331 a dňa 06. 12. 2022 vo Vestníku verejného obstarávania č. 258/2022 pod zn. 49548 – MST verejnú súťaž na predmet zákazky „Dodávka elektriny, prevzatie zodpovednosti, za odchýlku a zabezpečenie distribúcie elektriny pre verejné osvetlenie“ (ďalej ako „pôvodná zákazka“).
14. V prípade zadávania pôvodnej zákazky bol dňa 03. 01. 2023 na profile verejného obstarávateľa vedenom úradom zverejnený dokument „Zrušenie použitého postupu zadávania nadlimitnej zákazky“ z 03. 01. 2023, v ktorom je uvedené, že verejný obstarávateľ ruší použitý postup verejného obstarávania podľa § 57 ods. 1 písm. b) zákona o verejnom obstarávaní z dôvodu, že nebola predložená žiadna ponuka a verejný obstarávateľ bude pri zadávaní zákazky postupovať priamym rokovacím konaním podľa ustanovenia § 81 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní.
15. Oznámenie o výsledku verejného obstarávania pôvodnej zákazky, v zmysle § 26 ods. 3 písm. b) zákona o verejnom obstarávaní, bolo dňa 06. 01. 2023 zverejnené v Úradnom vestníku EÚ č. S 005/2023 pod č. 008624 a dňa 09. 01. 2023 vo Vestníku verejného obstarávania č. 5/2023 pod zn. 541 – VST.
16. Z profilu verejného obstarávateľa vedenom úradom a z centrálného registra zmlúv dostupnom na webovej adrese crz.gov.sk je zrejmé, že výsledkom predmetného priameho rokovacieho konania pri zadávaní Zákazky bolo uzavretie „Zmluvy o združenej dodávke elektriny, zabezpečení elektriny a prevzatí zodpovednosti za odchýlku pre verejné osvetlenie“ dňa 15. 02. 2023 so spoločnosťou Slovenský plynárenský priemysel, a. s., Mlynské Nivy 44/a, 825 11 Bratislava, IČO: 35815256 ako dodávateľom a účastníkom konania ako objednávateľom, ktorá bola v centrálnom registri zmlúv zverejnená dňa 16. 02. 2022, č. zmluvy: 173/2023 (ďalej ako „Zmluva“).
17. Podľa § 26 ods. 7 zákona o verejnom obstarávaní ak verejný obstarávateľ a obstarávateľ použijú priame rokovacie konanie, sú povinní poslať publikačnému úradu a úradu oznámenie o zámere uzavrieť zmluvu; to neplatí, ak ide o priame rokovacie konanie z dôvodu mimoriadnej udalosti.
18. Oznámenie o zámere uzavrieť zmluvu nebolo úradu v zmysle § 26 ods. 7 zákona o verejnom obstarávaní pred uzavretím Zmluvy zaslané.

Právny rámec:

19. Podľa § 26 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní oznámenia používané vo verejnom obstarávaní verejný obstarávateľ a obstarávateľ posielajú Úradu pre úradné publikácie Európskej únie (ďalej len „publikačný úrad“) a úradu na uverejnenie.
20. Podľa § 26 ods. 7 zákona o verejnom obstarávaní ak verejný obstarávateľ alebo obstarávateľ považuje zákazku alebo koncesiu za takú, pri ktorej zadávaní nie je povinný uverejniť oznámenie o vyhlásení verejného obstarávania, oznámenie použité ako výzva na súťaž,

oznámenie o koncesii alebo oznámenie o vyhlásení súťaže návrhov, môže poslať publikačnému úradu a úradu na uverejnenie oznámenie o zámere uzavrieť zmluvu. **Ak verejný obstarávateľ a obstarávateľ použijú priame rokovacie konanie, sú povinní poslať publikačnému úradu a úradu oznámenie o zámere uzavrieť zmluvu;** to neplatí, ak ide o priame rokovacie konanie z dôvodu mimoriadnej udalosti. V oznámení o zámere uzavrieť zmluvu verejný obstarávateľ a obstarávateľ uvedú najmä:

- a) názov, adresu a kontaktné údaje verejného obstarávateľa alebo obstarávateľa,
- b) opis predmetu a celkovú hodnotu zákazky alebo koncesie,
- c) odôvodnenie zámeru uzavrieť zmluvu, rámcovú dohodu alebo koncesnú zmluvu bez uverejnenia oznámenia o vyhlásení verejného obstarávania, oznámenia použitého ako výzva na súťaž, oznámenia o koncesii alebo oznámenia o vyhlásení súťaže návrhov,
- d) názov, adresu a kontaktné údaje dodávateľa alebo záujemcu, s ktorým uzavrie zmluvu, rámcovú dohodu alebo koncesnú zmluvu
- e) ďalšie potrebné informácie.

21. Podľa § 27 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní, verejný obstarávateľ a obstarávateľ vypracujú a pošlú oznámenie používané vo verejnom obstarávaní publikačnému úradu a úradu elektronicky vo formáte a postupmi na prenos dostupnými na webovom sídle publikačného úradu a na webovom sídle úradu. Dátum odoslania oznámenia používaného vo verejnom obstarávaní preukazujú verejný obstarávateľ a obstarávateľ.
22. Podľa § 81 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní priame rokovacie konanie môže verejný obstarávateľ použiť len vtedy, ak je splnená aspoň jedna z týchto podmienok:
 - a) **v predchádzajúcej verejnej súťaži alebo v užšej súťaži žiadny hospodársky subjekt nepredložil ponuku** alebo doklady na preukázanie splnenia podmienok účasti alebo ani jeden uchádzač alebo záujemca nespĺňa podmienky účasti alebo ani jedna ponuka bez vykonania podstatných zmien nespĺňa potreby a požiadavky určené verejným obstarávateľom na predmet zákazky a za predpokladu, že pôvodné podmienky zadávania zákazky sa podstatne nezmenia.
23. Podľa § 182 ods. 2 písm. h) zákona o verejnom obstarávaní úrad uloží verejnému obstarávateľovi alebo obstarávateľovi pokutu od 500 eur do 30 000 eur, ak porušil niektorú z povinností podľa § 26 ods. 3 až 6 alebo ods. 7 druhej vety.
24. Podľa § 182 ods. 5 prvá veta zákona o verejnom obstarávaní pri ukladaní pokuty podľa odsekov 2 až 4 úrad prihliada najmä na povahu, závažnosť, spôsob a následky porušenia povinnosti ako aj na to, či už bola účastníkovi konania v minulosti uložená pokuta za ten istý správny delikt. Ak sa verejný obstarávateľ alebo obstarávateľ v jednom verejnom obstarávaní dopustí viacerých správnych deliktov, ktoré sú prejednávané v jednom konaní, úrad uloží pokutu len za ten správny delikt, za ktorý možno uložiť najvyššiu pokutu; tým nie je dotknuté uloženie pokuty podľa odseku 2 písm. b) až d), g) a i). Uloženie pokuty za správny delikt v konkrétnom verejnom obstarávaní nebráni uloženiu pokuty tomu istému verejnému obstarávateľovi alebo obstarávateľovi za správny delikt v inom verejnom obstarávaní.
25. Podľa § 182 ods. 10 zákona o verejnom obstarávaní v znení neskorších predpisov, ak sa konanie o uložení pokuty začína za porušenie zákona, pri ktorom úrad nevyužil postup podľa § 173 ods. 14, úrad pred vydaním rozhodnutia oznámi verejnému obstarávateľovi alebo obstarávateľovi výšku pokuty, ktorú mu zamýšľa uložiť a informáciu o tom, že ak v lehote do

15 dní od doručenia tohto oznámenia verejný obstarávateľ alebo obstarávateľ oznámi úradu, že so všetkými porušeniami zákona, ktoré sú predmetom konania súhlasí v plnom rozsahu, pokuta, ktorá by bola inak verejnému obstarávateľovi alebo obstarávateľovi uložená, sa zníži o 50 %. Ak verejný obstarávateľ alebo obstarávateľ 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 verejnému obstarávateľovi alebo obstarávateľovi pokutu zníženú o 50 %. Proti rozhodnutiu o uložení pokuty zníženej o 50 % nemožno podať opravný prostriedok. Rozhodnutie o uložení pokuty zníženej o 50 % nie je preskúmateľné súdom.

26. 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.
27. 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.
28. 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:

29. Správny orgán v prvom rade uvádza, že v zmysle § 10 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní je základnou povinnosťou verejného obstarávateľa pri zadávaní zákazky postupovať podľa tohto zákona. Vychádzajúc z podkladu pre rozhodnutie a opierajúc sa o skutkové okolnosti vyplývajúce z podkladu pre rozhodnutie správny orgán uvádza nasledovné.
30. Účastník konania postupoval pri zadávaní Zákazky spôsobom priameho rokovacieho konania, výsledkom ktorého bolo uzavretie Zmluvy. Použitie priameho rokovacieho konania účastník konania v Oznámení ex-ante, rovnako ako v Odpovedi zo dňa 16. 05. 2023, Odpovedi zo dňa 07. 11. 2023 a Vyjadrení k oznámeniu o začatí správneho konania odôvodňuje zákonným dôvodom uvedeným v § 81 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní, teda že k priamemu rokovaciemu konaniu pristúpil z dôvodu, že pri zadávaní pôvodnej zákazky nebola predložená žiadna ponuka.
31. Účastníkovi konania týmto vznikla v zmysle ustanovenia § 26 ods. 7 zákona o verejnom obstarávaní povinnosť poslať úradu oznámenie o zámere uzavrieť zmluvu.
32. Zo znenia predmetného ustanovenia zákona jednoznačne vyplýva, že povinnosť zaslať úradu oznámenie o zámere uzavrieť zmluvu je verejný obstarávateľ splniť ešte pred samotným uzavretím zmluvy. Oznámenie o zámere uzavrieť zmluvu však účastník konania pred uzavretím zmluvy úradu nezaslal. K uzatvoreniu Zmluvy došlo dňa 15. 02. 2023 a Oznámenie ex-ante zaslal účastník konania úradu dňa 23. 02. 2023.

33. K Vyjadreniu k oznámeniu o začatí správneho konania správny orgán uvádza, že nerozporuje tvrdenia účastníka konania o charaktere obstarávaného predmetu zákazky, teda elektrickej energie, a že táto je kľúčovou komoditou pre riadne zabezpečenie činnosti účastníka konania a napĺňanie úloh vymedzených v zákone o obecnom zriadení. Rovnako tak správny orgán nerozporuje tvrdenia účastníka konania o tom, že nezabezpečením dodávok elektrickej energie pre činnosť mesta by mohlo dôjsť k ohrozeniu života a zdravia osôb, k veľkým materiálnym škodám na majetku a životnom prostredí mesta, ako aj občanov mesta.
34. Ďalej k Vyjadreniu k oznámeniu o začatí správneho konania a argumentom účastníka konania o mimoriadnosti situácie úrad konštatuje, že verejný obstarávateľ v Oznámení ex-ante, v Odpovedi zo dňa 16. 05. 2023 a v dokumentácii k zadávaniu Zákazky **odôvodňuje použitie priameho rokovacieho konania podľa § 81 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní**. Argumenty uvedené účastníkom konania vo Vyjadrení k oznámeniu o začatí správneho konania o možnosti odôvodniť použitie priameho rokovacieho konania pri zadávaní Zákazky aj dôvodom podľa § 81 písm. c) zákona o verejnom obstarávaní, teda z dôvodu mimoriadnej situácie, považuje správny orgán za nesprávne a účelové.
35. Pri použití priameho rokovacieho konania z dôvodu mimoriadnej udalosti je verejný obstarávateľ povinný preukázať, že zákazka sa zadáva z dôvodu mimoriadnej udalosti nespôsobenej obstarávateľom, ktorú nemohol predvídať a vzhľadom na vzniknutú časovú tieseň nemožno uskutočniť verejnú súťaž, užšiu súťaž ani rokovacie konanie so zverejnením, pričom musia byť kumulatívne splnené 3 podmienky: existencia mimoriadnej udalosti nespôsobenej verejným obstarávateľom, ktorú nemohol predvídať (1.), časová tieseň, kedy nie je možné dodržať časové limity stanovené pri iných súťažných postupoch verejného obstarávania (2.), kauzálna väzba medzi nepredvídateľnou udalosťou a časovou tiesňou, ktorá z nej vyplýva (3.).
36. Po preskúmaní dokumentácie, ktorú účastník konania úradu poskytol a jeho odpovedí a vyjadrení, úrad uvádza, že vzniknutú situáciu, ktorej výsledkom bolo použitie priameho rokovacieho konania, účastníkom konania odôvodňovaného nepredložením žiadnej ponuky pri zadávaní pôvodnej zákazky, nie je možné označiť za mimoriadnu situáciu.
37. Podľa zákona o verejnom obstarávaní je za mimoriadnu udalosť možné považovať udalosť, ktorej vznik alebo existencia sa nedala predpokladať, resp. predvídať a v tejto súvislosti nebolo umožnené verejnému obstarávateľovi konať vopred (verejný obstarávateľ nemal vytvorený dostatočný časový priestor pre uplatnenie príslušných súťažných postupov v rámci zadávania zákazky, resp. pri výbere zmluvného partnera na uskutočnenie požadovaného predmetu zákazky), pričom vznik alebo existenciu mimoriadnej udalosti nespôsobil verejný obstarávateľ svojím konaním alebo nekonaním. Správny orgán v tomto kontexte k argumentácii účastníka konania obsiahnutej vo Vyjadrení k oznámeniu o začatí správneho konania o mimoriadnosti situácie konštatuje, že účastník konania mal vedomosť o tom, kedy končila platnosť zmluvy na dodávku elektrickej energie a na základe tejto vedomosti mal postupovať s náležitou starostlivosťou a vyhlásiť verejnú súťaž v dostatočnom predstihu.
38. Úrad tiež uvádza, že aj v prípade použitia priameho rokovacieho konania z dôvodu mimoriadnej udalosti vzniká verejnému obstarávateľovi informačná povinnosť v zmysle § 82 ods. 4 zákona o verejnom obstarávaní, cit.: „*Ak verejný obstarávateľ použije priame rokovacie konanie z dôvodu mimoriadnej udalosti, je povinný poslať úradu pred uzavretím zmluvy*

elektronicky vo formáte a postupmi na prenos dostupnými na webovom sídle úradu oznámenie, v ktorom odôvodní jeho použitie; to neplatí, ak verejný obstarávateľ uverejnil oznámenie o zámere uzavrieť zmluvu.“ Pričom v dokumente „Odôvodnenie priameho rokovacieho konania podľa § 81 písm. a) zákona č. 343/2015 o verejnom obstarávaní“, a ako už je vyššie spomenuté rovnako aj v iných dokumentoch účastník konania odôvodňuje použitie priameho rokovacieho konania len dôvodom podľa § 81 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní, teda nepredložením žiadnej ponuky pri zadávaní pôvodnej zákazky. Z tohto dôvodu v zmysle § 26 ods. 7 zákona o verejnom obstarávaní účastník konania mal povinnosť pred uzavretím Zmluvy poslať úradu oznámenie o zámere uzavrieť zmluvu.

39. K žiadosti účastníka konania o prihliadnutie na skutočnosť, že zaslal úradu Oznámenie ex-ante správny orgán uvádza, že práve neskoré zaslanie tohto oznámenia je skutkovou podstatou správneho deliktu podľa § 182 ods. 2 písm. h) zákona o verejnom obstarávaní. Z uvedeného dôvodu je voči účastníkom konania vedené toto správne konanie.
40. **Keďže účastník konania nezaslal úradu oznámenie o zámere uzavrieť zmluvu pred uzavretím Zmluvy, čím porušil svoju povinnosť podľa § 26 ods. 7 druhej vety zákona o verejnom obstarávaní, správny orgán konštatuje, že účastník konania vyššie uvedeným konaním naplnil skutkovú podstatu správneho deliktu podľa § 182 ods. 2 písm. h) zákona o verejnom obstarávaní.**
41. Správny orgán určil rozsah a spôsob zisťovania podkladov pre rozhodnutie, pričom vychádzal zo zisteného skutočného stavu veci a za týmto účelom mal zaobstarané podklady pre rozhodnutie. Z uvedeného dôvodu správny orgán rozhodol na základe hodnotenia jemu už známych a vykonaných dôkazov postačujúcich pre vydanie rozhodnutia v merite veci.

Sankcia

42. 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.
43. V súvislosti s výškou pokuty ukladanej za správny delikt podľa § 182 ods. 2 písm. h) zákona o verejnom obstarávaní správny orgán uvádza, že je v jeho diskrečnej právomoci určiť výšku pokuty v rámci zákonom stanoveného rozpätia od 500 eur do 30 000 eur, a to s prihliadnutím 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. Pri posudzovaní povahy, závažnosti, spôsobu a následkov porušenia správny orgán pri určení výšky pokuty zohľadnil prítlačujúce i poľahčujúce okolnosti. Za poľahčujúcu okolnosť majúcu vplyv na uloženie pokuty v dolnej hranici zákonom stanoveného sankčného rozpätia správny orgán považuje skutočnosť, že sa uvedeného porušenia účastník konania dopustil prvýkrát. Z pohľadu filozofie správneho trestania je podľa správneho orgánu účelnejšie pri trestaní prvopáchatel'a klásť dôraz predovšetkým na preventívnu a výchovnú funkciu trestu, t. j. uložiť prvopáchatel'ovi v rámci zákonom stanoveného sankčného rozpätia

miernejší trest, a až v prípade recidívy túto zohľadniť ako prít'azujúcu okolnosť odôvodňujúcu uloženie prísnejšieho trestu.

45. Správny orgán pri určovaní výšky pokuty vzal do úvahy aj status účastníka konania, ktorý je mestom, a v prípade ktorého by príliš vysoká pokuta mohla mať negatívny dopad na zraniteľné vrstvy obyvateľstva a na kvalitu poskytovania verejných služieb účastníkom konania, pričom by súčasne nezabezpečila splnenie účelu ukladania sankcií za daný správny delikt. Správny orgán pri určovaní výšky pokuty posudzoval tiež závažnosť porušenia zákona o verejnom obstarávaní účastníkom konania, keďže ide o porušenie zákona o verejnom obstarávaní bez vplyvu na verejné obstarávanie.
46. V nadväznosti na uvedené správny orgán vo Výzve na vyjadrenie informoval účastníka konania, že mu zamýšľa za daný správny delikt uložiť pokutu na dolnej hranici zákonom stanoveného sankčného rozpätia, a to vo výške 500 eur a oznámil mu, že ak v lehote do 15 dní odo dňa doručenia 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 %, t. j. v predmetnom prípade pokutu zníženú na 250 eur, a to podľa § 182 ods. 10 zákona o verejnom obstarávaní.
47. Zároveň správny orgán uvádza, že z dôvodu, že účastník konania nevyjadril svoj súhlas s porušeniami zákona a so skutočnosťou, že sa dopustil správneho deliktu, nie je možné aplikovať § 182 ods. 10 zákona, o verejnom obstarávaní, t. j. pristúpiť k inštitútu zníženia pokuty o 50 %, pretože účastník konania nezaslal svoj súhlas v zákonom stanovenej lehote 15 dní od doručenia výzvy na vyjadrenie, t. j. do 08. 04. 2024. Správny orgán uvádza, že uvedená lehota je lehotou zákonnou, ktorú správny orgán v prípade jej zmeškania nemôže predĺžiť.

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, 821 09 Bratislava, do 15 dní odo dňa jeho doručenia. Rozhodnutie nie je možné preskúmať súdom.

(elektronický podpis)
JUDr. Paulína Vargicová, PhD.
riaditeľka odboru

Rozhodnutie sa doručuje:

Mesto Martin, Námestie S. H. Vajanského 1, 036 49 Martin, URI: ico://sk/00316792