



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

Bratislava 18. 04. 2023
Číslo spisu: 4897-3000/2023

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), § 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 08. 03. 2022, ktorého sa dopustila spoločnosť **KoHa pro s.r.o., Zvolenská cesta 63/B, 974 05 Banská Bystrica, IČO: 47 051 141** (ďalej len „účastník konania“), vydáva toto

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

Účastníkovi konania sa **ukladá pokuta v celkovej výške 200 eur** (slovom: dvesto eur) **podľa § 182 ods. 3 písm. d) zákona č. 343/2015 Z. z. o verejnom obstarávaní** a o zmene a doplnení niektorých zákonov v znení účinnom do 08. 03. 2022 (ďalej len „zákon o verejnom obstarávaní“) za to, že účastník konania porušil 2. časť „Všeobecné zmluvné podmienky“, Čl. V bod 5.1 písm. a) a Čl. VI bod 6.1.1 Obchodných podmienok elektronického trhoviska vo verzii 3.6 účinnej od 01. 07. 2019, ktoré tvoria neoddeliteľnú prílohu Rámcovej dohody č. Z2021694_Z zo dňa 27. 01. 2021 (ďalej len „Rámcová dohoda“), uzatvorenej automatizovaným spôsobom v rámci Elektronického kontraktačného systému (ďalej len „EKS“) medzi verejným obstarávateľom Univerzita Pavla Jozefa Šafárika v Košiciach, Šrobárova 2, 041 80 Košice, IČO: 00 397 768 (ďalej len „verejný obstarávateľ“) ako objednávateľom a účastníkom konania ako dodávateľom ako výsledok zadávania zákazky na dodanie tovaru „Osobné ochranné pracovné prostriedky - pracovné odevy a špeciálne doplnky“ vyhlásenej prostredníctvom EKS dňa 20. 01. 2021 (ďalej aj ako „zákazka“), pričom sa účastník konania predmetného porušenia dopustil tým, že podľa bodu 4.2 Osobitných požiadaviek na plnenie Rámcovej dohody bol ako dodávateľ v nepovolenom omeškaní s dodaním predmetu zmluvy vzhľadom na bod 3.4 Osobitných požiadaviek na plnenie Rámcovej dohody, čím došlo k podstatnému porušeniu zmluvných podmienok, v dôsledku čoho verejný obstarávateľ 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 **4897300023** a konštantného symbolu **0558**.

O d ô v o d n e n i e :

1. Správne konanie vo veci správneho deliktu začal správny orgán z úradnej povinnosti na základe uverejnia referencie, s výsledným hodnotením neuspokojivé, v evidencii referencií.

2. V súlade s § 18 správneho poriadku a v súlade s § 17 ods. 1 a § 29 zákona č. 305/2013 Z. z. o elektronickej podobe výkonu pôsobnosti orgánov verejnej moci a o zmene a doplnení niektorých zákonov v znení neskorších predpisov (ďalej len „zákon o e- Governmente“) oznámil účastníkovi konania začatie správneho konania vo veci správneho deliktu listom č. 4897-3000/2023 zo dňa 16. 02. 2023, ktorý mu bol doručený dňa 22. 02. 2023 (ďalej ako „Oznámenie o začatí správneho konania“).
3. Správny orgán listom č. 4897-3000/2023 s názvom „Žiadosť o súčinnosť“ zo dňa 01. 02. 2023, doručeným verejnemu obstarávateľovi dňa 01. 02. 2023, požiadal verejného obstarávateľa (ďalej len „Žiadosť o súčinnosť“) o poskytnutie rovnopisov alebo odpisov resp. osvedčených kópií dokumentov, ktoré nie sú zverejnené na stránke www.eks.sk, informácie v akom rozsahu nebol dodaný predmet zákazky a v akej cenovej výške, prípadne akejkolvek komunikácie medzi verejným obstarávateľom a účastníkom konania, ktorá pomôže bližšie ozrejmiť skutkový stav, a zároveň o zaslanie vyjadrenia k vzniknutému skutkovému stavu.
4. Dňa 13. 02. 2023 bol správne mu orgánu prostredníctvom poštovej prepravy doručený list č. REK000544/2023-UVO „Odpoveď na žiadosť o súčinnosť: doručenie vyjadrenia a podkladov k vystaveniu neuspokojivej referencie“ zo dňa 10. 02. 2023, ktorým verejný obstarávateľ doručil svoje vyjadrenie s prílohami (ďalej len „Odpoveď na žiadosť o súčinnosť“).
5. Dňa 23. 02. 2023 bol správne mu orgánu prostredníctvom e-mailovej schránky úradu doručený e-mail účastníka konania „Číslo spisu 4897-3000/2023“, v ktorom žiadal o vytýčenie termínu oboznámenia sa s podkladmi pre rozhodnutie (ďalej len „Žiadosť o osobnú účasť na oboznámení sa s podkladmi“).
6. Dňa 27. 02. 2023 správny orgán telefonicky kontaktoval účastníka konania za účelom stanovenia termínu oboznámenia sa s podkladmi pre rozhodnutie, o čom bol dňa 27. 02. 2023 spísaný úradný záznam.
7. Správny orgán e-mailom zo dňa 27. 02. 2023 „Oboznámenie sa s podkladmi pre rozhodnutie - potvrdenie účasti“ požiadal účastníka konania o potvrdenie účasti na oboznámení sa s podkladmi pre rozhodnutie (ďalej len „E-mail oboznámenie - potvrdenie účasti“).
8. Dňa 27. 02. 2023 bol správne mu orgánu doručený e-mail účastníka konania „Re: Oboznámenie sa s podkladmi pre rozhodnutie - potvrdenie účasti“, v ktorom účastník konania potvrdil účasť na oboznámení (ďalej len „E-mail potvrdenie účasti“).
9. Na osobnom oboznámení sa s podkladmi pre rozhodnutie dňa 28. 02. 2023 účastník konania uviedol, že všetky podklady pre rozhodnutie sú mu známe. Účastník konania argumentoval tým, že s verejným obstarávateľom spolupracoval pred aj po uvedenom verejnom obstarávaní, v ktorých nebola negatívna odozva od verejného obstarávateľa. Ďalej uviedol, že uvedené pochybenia boli spôsobené v dôsledku nedodania tovaru od dodávateľa účastníka konania a taktiež kvôli situácii spôsobenej pandemiou Covidu-19. Väčšina komunikácie s verejným obstarávateľom bola podľa účastníka konania uskutočňovaná prostredníctvom telefonických komunikácií. Účastník konania tvrdil, že tovar, ktorý bol vysúťažený, by verejný obstarávateľ v danej dobe nedostal od žiadnych iných dodávateľov, nakoľko uvedený tovar nebol vôbec dostupný. V čase uzatvárania rámcovej dohody mal účastník konania informáciu o dostupnosti tovaru, avšak v priebehu trvania rámcovej dohody sa aj na základe vývoja situácie ohľadne pandémie termíny dodania zmenili. Nakoniec, účastník konania požiadal o možnosť písomne sa vyjadriť k podkladom pre rozhodnutie v lehote dvoch pracovných dní.
10. Dňa 03. 03. 2023 bol správne mu orgánu doručený e-mail účastníka konania „Číslo spisu 4897-3000/2023“ zo dňa 03. 03. 2023, (ďalej len „Vyjadrenie účastníka konania k podkladom pre rozhodnutie“) v ktorom uviedol, že má pocit, že ako dodávateľ pri predmetnej Rámcovej dohode č. Z2021694_Z zo dňa 27. 01. 2021 nepochybil z vlastnej viny a preto žiada

prehodnotenie uloženia navrhovanej sankcie. Účastník konania reflektuje na to, že s verejným obstarávateľom v minulosti niekoľkokrát spolupracoval a táto spolupráca bola k obojstrannej spokojnosti vždy uzavretá bez akýchkoľvek problémov. Ďalej poukazuje na to, že pri uzatváraní predmetnej Rámcovej dohody v roku 2021 nevedel, že na základe objektívnych príčin bude dodanie dohodnutých tovarov skomplikované. Pri uzatváraní dohody boli dohodnuté ceny a termíny aj s dodávateľmi účastníka konania, avšak celoplošná situácia ohľadne pandémie COVID-19 nedovoľovala pracovať v normálnom režime, znemožnila prístupy k určitým tovarom a kvôli obmedzeniu dodávok tovarov spôsobila účastníkovi konania nemožnosť získať niektoré tovary od dodávateľov. Nakoľko je účastník konania obchodná spoločnosť a nie výrobca týchto tovarov, tak nedisponuje skladovými zásobami a je závislý na dodávkach tovarov podľa objednávok. Nakoniec účastník konania žiada zohľadniť tieto závažné skutočnosti, nakoľko nie celkom vinou účastníka konania utrpelo jeho dobré meno, ktoré má pred verejnými obstarávateľmi už niekoľko rokov.

11. Listom č. 4897-3000/2023 zo dňa 09. 03. 2023 „Výzva na vyjadrenie sa ku skutočnostiam zisteným v správnom konaní č. spisu 4897-3000/2023 pred vydaním rozhodnutia podľa § 182 ods. 11 zákona č. 343/2015 Z. z. o verejnom obstarávaní a o zmene a doplnení niektorých zákonov v znení neskorších predpisov“ (ďalej len „Výzva na vyjadrenie č. 4897-3000/2023“) 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 prejednávaného správneho deliktu, uloží úrad v rozhodnutí účastníkovi konania pokutu zníženú o 50 %.
12. Účastník konania sa k Výzve na vyjadrenie č. 4897-3000/2023 v stanovenej lehote nevyjadril.
13. V súvislosti s predchádzajúcimi bodmi tak podklad pre vydanie rozhodnutia tvorí:
 - Protokol o priebehu zadávania zákazky č. Z2021694_Z,
 - Príloha č.1: Zmluvný formulár zákazky,
 - Príloha č.2: Výsledné poradie dodávateľov,
 - Príloha č.3: Zmluva č. Z2021694_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. Z2021694,
 - Objednávkový formulár zákazky č. Z2021694,
 - Obchodné podmienky elektronickeho trhoviska, verzia 3.6 účinná od 01. 07. 2019,
 - Referencia zo dňa 25. 02. 2022 uverejnená verejným obstarávateľom v evidencii referencií s hodnotením plnenia „neuspokojivé“,
 - Žiadosť úradu o súčinnosť zo dňa 01. 02. 2023 adresovaná verejnemu obstarávateľovi,
 - Odpoveď verejného obstarávateľa zo dňa 10. 02. 2023, doručená správnymu orgánu prostredníctvom ÚPVS dňa 13. 02. 2023 s prílohami:
 - list č. REK000544/2023 zo dňa 10. 02. 2023 „Odpoveď na žiadosť o súčinnosť: doručenie vyjadrenia a podkladov k vystaveniu neuspokojivej referencie“,
 - list verejného obstarávateľa „Upozornenie na porušenie Rámcovej dohody a výzva na plnenie Rámcovej dohody“ zo dňa 12. 10. 2021 adresovaný účastníkovi konania (ďalej len „Upozornenie a výzva na plnenie Rámcovej dohody“),
 - doručienka zaslaného upozornenia,
 - e-mailová komunikácia s účastníkom konania,
 - kópie sporných objednávok,
 - Oznámenie o začatí správneho konania,

- Žiadosť o účasť na oboznámení sa s podkladmi,
- Úradný záznam o telefonickom stanovení termínu Oboznámenia sa s podkladmi pre rozhodnutie zo dňa 27. 02. 2023,
- E-mail oboznámenie - potvrdenie účasti,
- E-mail potvrdenie účasti,
- Záznam z oboznámenia č. 4897-3000/2023 zo dňa 28. 02. 2023 s prílohou:
 - Splnomocnenie na nahliadnutie do spisu zo dňa 28. 02. 2023,
- Vyjadrenie účastníka konania k podkladom pre rozhodnutie,
- List správneho orgánu Výzva na vyjadrenie č. 4897-3000/2023 zo dňa 09. 09. 2023.

Skutkové okolnosti vyplývajúce z podkladu pre rozhodnutie

14. Úrad zistil, že verejný obstarávateľ ako objednávateľ vyhlásil v EKS dňa 20. 01. 2021 o 10:05 hod. zákazku č. Z2021694 na predmet „Osobné ochranné pracovné prostriedky - pracovné odevy a špeciálne doplnky“.
15. Na základe výsledného poradia ponúk, v zmysle ktorého sa víťazným uchádzačom stal účastník konania s cenovou ponukou vo výške 43.263,32 eur bez DPH, resp. 51.915,99 eur s DPH, bola dňa 27. 01. 2021 uzatvorená medzi verejným obstarávateľom a účastníkom konania automatizovaným spôsobom v rámci EKS uzatvorená Rámcová dohoda, pričom jej neoddeliteľnou prílohou boli Obchodné podmienky elektronického trhoviska verzia 3.6, účinná zo dňa 01. 07. 2019 (ďalej len „OPET“), ktoré bližšie upravovali práva a povinnosti zmluvných strán.
16. Podľa článku II. bod 3.4 Osobitných požiadaviek na plnenie Rámcovej dohody, je lehota dodania objednaného tovaru je najneskôr do 5 pracovných dní odo dňa prijatia objednávky dodávateľom, ak sa strany dohody nedohodnú inak.
17. Podľa článku II. bod 4.2 Osobitných požiadaviek na plnenie Rámcovej dohody, dodávateľ zabezpečí dodanie tovaru podľa objednávok objednávateľa v bezchybnom stave, stanovenej lehote, požadovanom množstve, akosti a druhu tovaru vrátane balenia, dopravy a vyloženia na miesto určenia uvedené v objednávkach objednávateľa. Tovar musí byť nový, nevystavovaný, nepoužívaný a v prvej kvalitatívnej triede.
18. Z Odpovede verejného obstarávateľa na žiadosť o súčinnosť ohľadom poskytnutia plnenia zo strany účastníka konania vyplýva, že, cit.: „*Dodávateľ opakovane nesplnil ustanovenie bodu 3.4 Osobitných požiadaviek na plnenie Rámcovej dohody č. Z2021694_Z (Osobné ochranné pracovné prostriedky – pracovné odevy a špeciálne doplnky), uzavretej dňa 27.01.2021 ako výsledok zadávania zákazky zverejnením na elektronickom trhovisku (EKS), na základe ktorého bol povinný realizovať dodávku tovaru najneskôr do 5 pracovných dní odo dňa prijatia objednávky, ak sa s objednávateľom nedohodne inak. V dôsledku uvedeného bol dodávateľ v nepovolenom omeškaní s dodaním predmetu Rámcovej dohody. Konkrétne sa dané tvrdenie týkalo nasledovných objednávok verejného obstarávateľa: č. F03/4500111641 zo dňa 23.06.2021, č. F01/4500112913 zo dňa 20.08.2021 a č. R01/4500112666 zo dňa 05.08.2021. Ani po viacerých opakovaných telefonických urgenciách a následných e-mailových vyzvaniach, neboli predmetné dodávky objednaných tovarov zrealizované do dátumu 12.10.2021, čo viedlo verejného obstarávateľa - kupujúceho k zaslaniu oficiálneho listinného upozornenia dodávateľovi na porušenie Rámcovej dohody a opätovného vyzvania na jej riadne plnenie.*“
19. Ďalej verejný obstarávateľ v Odpovedi na žiadosť o súčinnosť uviedol, že, cit.: „*Dňa 29.06.2021 bola obchodnej spoločnosti KoHa pro s.r.o. zaslaná objednávka č. F03/4500111641 zo dňa 23.06.2021 na pracovné odevy. Dňa 15.07.2021 bola uvedená objednávka upresnená a doplnená. Aj napriek niekoľkým telefonickým a písomným urgenciám*

dňa 24.08.2021, 16.09.2021 a 01.10.2021 nebola dodávka objednaného tovaru obchodnou spoločnosťou zrealizovaná do 12.10.2021. V rámci Univerzity Pavla Jozefa Šafárika v Košiciach neboli taktiež do vyššie uvedeného dňa realizované dodávky na základe objednávok zo dňa 20.08.2021 (číslo objednávky: F01/4500112913) a zo dňa 06.08.2021 (číslo objednávky: 4500112666).“

20. Dňa 25. 02. 2022 verejný obstarávateľ vyhotovil účastníkovi konania referenciu s hodnotením kvality plnenia „Neuspokojivé“. Z odôvodnenia referencie vyplýva, že skutkovým dôvodom pre vyhotovenie referencie s uvedeným hodnotením je skutočnosť, že účastník konania bol v nepovolenom omeškaní s dodaním predmetu zmluvy.

Právny rámec

21. 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.
22. 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.
23. 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.
24. Podľa § 110 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní, verejný obstarávateľ nemusí použiť postup podľa § 109, v takom prípade,
- a) zadá zákazku jej zverejnením na 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.
25. Podľa § 273 ods. 1 zákona č. 513/1991 Zb. Obchodný zákonník v znení neskorších predpisov (ďalej len „Obchodný zákonník“), časť obsahu zmluvy možno určiť aj odkazom na všeobecné

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

26. Podľa § 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
27. Podľa § 344 ods. 1 Obchodného zákonníka od zmluvy možno odstúpiť iba v prípadoch, ktoré ustanovuje zmluva alebo tento alebo iný zákon.
28. 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.
29. 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.
30. 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.
31. 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.
32. Podľa 2. časti „Všeobecné zmluvné podmienky“ Čl. V bod 5.1 písm. a) OPET sa zmluvou za podmienok uvedených v týchto všeobecných zmluvných podmienkach dodávateľ zaväzuje dodať objednávateľovi tovar podľa špecifikácie a v dohodnutom množstve, čase a mieste a podľa ostatných zmluvných špecifikácií (s výnimkou Krabicového softvéru) a previesť na objednávateľa vlastnícke právo k predmetnému tovaru, ak je plnením tovar.
33. 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.
34. 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.
35. 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 dodatočnú poskytnutia Plnenia, alebo by odôvodňovali posun záväzného termínu pre poskytnutie Plnenia.
36. 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.

37. 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. Ak sa verejný obstarávateľ alebo obstarávateľ v jednom verejnom obstarávaní dopustí viacerých správnych deliktov, 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).
38. 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.
39. Podľa § 182 ods. 11 zákona č. 343/2015 Z. z. o verejnom obstarávaní a o zmene a doplnení niektorých zákonov v znení neskorších predpisov, ak ide o konanie, ktoré sa začína za správny delikt podľa odseku 3, úrad pred vydaním rozhodnutia oznámi účastníkovi konania sankciu, ktorú mu zamýšľala 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.
40. 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.
41. 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.
42. 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

43. Účastník konania bol v čase vyhlásenia predmetnej zákazky aktívne zaregistrovaný v registri dodávateľov EKS. Správny orgán uvádza, že účastník konania registráciou do EKS ako dodávateľ sa 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 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 Rámcovej dohody.

44. Správny orgán zdôrazňuje, že za plnenie predmetu zákazky verejnemu obstarávateľovi je v zmysle uzatvorenej Rámcovej dohody zodpovedný výlučne dodávateľ, t. j. účastník konania.
45. 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 verejnemu 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 verejnemu 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.
46. Podľa článku II. bod 3.4 Osobitných požiadaviek na plnenie Rámcovej dohody, je lehota dodania objednaného tovaru najneskôr do 5 pracovných dní odo dňa prijatia objednávky dodávateľom, ak sa strany dohody nedohodnú inak.
47. Účastník konania svojím podpisom potvrdil, že sa pred uzavretím Rámcovej dohody riadne oboznámil s technickou špecifikáciou predmetu zákazky a osobitnými podmienkami pre plnenie predmetu zákazky, a predovšetkým, že si bol vedomý svojho záväzku dodávať tovar verejnemu obstarávateľovi v určenej lehote plnenia, t. j. do 5 pracovných dní odo dňa prijatia objednávky.
48. Z podkladov pre vydanie rozhodnutia podľa správneho orgánu vyplýva, že účastníkovi konania bola dňa 29. 06. 2021 zaslaná objednávka č. F03/4500111641 zo dňa 23. 06. 2021 na pracovné odevy, následne dňa 15. 07. 2021 bola uvedená objednávka upresnená a doplnená a napriek telefonickým a písomným urgenciám dňa 24. 08. 2021 a 16. 09. 2021 nebola dodávka objednaného tovaru zrealizovaná. V Upozornení a výzve na plnenie Rámcovej dohody, ktorá bola účastníkovi konania doručená dňa 15. 10. 2021, bol účastník konania upozornený aj na nedodanie objednávky zo dňa 20. 08. 2021 č. F01/45002913 a objednávky zo dňa 06. 08. 2021 č. 4500112666, pričom dal účastníkovi dodatočnú lehotu na dodanie 30 dní.
49. Účastník konania ani na osobnom oboznámení sa s podkladmi pre rozhodnutie a ani vo Vyjadrení účastníka konania k podkladom pre rozhodnutie zo dňa 03. 03. 2023 nerozporoval skutočnosť, že nedodal tovar podľa objednávok č. F03/4500111641, č. F01/45002913 a č. 4500112666 v lehote 5 dní, ako to vyplýva z Rámcovej dohody a ani nepredložil žiadne bližšie informácie, či doklady preukazujúce spoluprácu s verejným obstarávateľom po ukončení Rámcovej dohody.
50. Správny orgán k Vyjadreniu účastníka konania k podkladom pre rozhodnutie zo dňa 03. 03. 2023 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 po lehote dodania v zmysle bodu 3.4 Osobitných požiadaviek na plnenie Rámcovej dohody. Účastník konania taktiež poukazuje na to, že sa jednalo o obdobie pandémie Covidu-19, čo účastníkovi konania nedovoľovalo pracovať

v normálnom režime a v tejto dobe bol prístup k určitým tovarom znemožnený. K uvedenému správny orgán uvádza, že v čase uzavretia zmluvy účastník konania vedel, že sa zaväzuje poskytovať svoje služby v čase pandémie Covidu-19 a bolo na jeho zväžení, či bude schopný riadne a včas plniť predmet zákazky. Ďalej správny orgán poukazuje na to, že aj napriek tomu, že bol účastník konania v omeškaní s dodávkou tovaru, tak mu verejný obstarávateľ dal dodatočnú lehotu 30 dní na dodanie tovaru. Správny orgán vzal do úvahy aj skutočnosť, že tovary, s ktorými bol účastník konania v omeškaní, nie sú typickými tovarmi, ktoré boli v čase pandémie Covidu-19 nedostupnými, nakoľko sa v tomto prípade jednalo o blúzky, tričká, montérky, nohavice, polokošele, vesty a mikiny (faktúra č. F03/4500111641); výstražné vesty (faktúra č. R01/4500112666) a polokošele, tričká, nohavice a košele (faktúra č. F01/4500112913), teda o bežne dostupný tovar, pričom aj vzhľadom na dodatočnú lehotu od verejného obstarávateľa, nie je pochyb o tom, že by účastník konania bol schopný uvedené položky dodať, ak by sa nespoliehal iba na jedného dodávateľa.

51. Správny orgán v súvislosti s vyššie uvedeným konštatuje, že účastník konania nekonal s náležitou odbornou starostlivosťou, keď po skončení elektronickej aukcie a následnom uzatvorení Rámcovej dohody neposkytol predmet zákazky tak, ako to bolo dohodnuté v Rámcovej dohode. Správny orgán má za to, že predložením ponuky zo strany účastníka konania, tento ako dodávateľ vzal na seba podnikateľské riziko a bolo jeho povinnosťou verejnemu obstarávateľovi poskytnúť predmet zákazky v súlade s požiadavkami uvedenými v Rámcovej dohode.
52. Preskúmaním skutkového stavu považuje správny orgán za preukázané, že nedodaním predmetu Rámcovej dohody v stanovenom čase podľa Rámcovej dohody, postupoval účastník konania v rozpore s bodom 3.4 a 4.2 Osobitných požiadaviek na plnenie 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.
53. 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

54. 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.
55. 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.

56. Pri posudzovaní povahy, závažnosti, spôsobu a následkov porušenia správny orgán pri určení výšky pokuty zohľadnil poľahčujúce okolnosti. Ako poľahčujúcu okolnosť správny orgán považuje skutočnosť, že v evidencii referencií vedenej úradom prevyšujú pozitívne 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.
57. K výške pokuty správny orgán ďalej dodáva, že vo Výzve na vyjadrenie správny orgán uviedol, že konaním účastníka konania došlo ku konaniu napĺňajúcemu znaky skutkovej podstaty správneho deliktu podľa § 182 ods. 3 písm. d) zákona o verejnom obstarávaní, za ktoré mu úrad zamýšľal uložiť pokutu v dolnej hranici zákonom stanoveného sankčného rozpätia, a to vo výške 200 eur a oznámil mu, že ak v lehote do 15 dní odo dňa doručenia Výzvy na vyjadrenie účastník konania písomne oznámi úradu, že v plnom rozsahu, bezpodmienečne a neodvolateľne súhlasí s porušeniami zákona, ktoré sú predmetom konania a zároveň uvedie, že v plnom rozsahu, bezpodmienečne a neodvolateľne súhlasí s tým, že sa dopustil prejednávaneho správneho deliktu, uloží úrad v rozhodnutí účastníkovi konania pokutu zníženú o 50 %, t. j. v predmetnom prípade pokutu zníženú na 100 eur.
58. Keďže v stanovenej lehote účastník konania neoznámil úradu, že v plnom rozsahu, bezpodmienečne a neodvolateľne súhlasí s porušeniami zákona, ktoré sú predmetom konania a zároveň, že v plnom rozsahu, bezpodmienečne a neodvolateľne súhlasí s tým, že sa dopustil prejednávaneho správneho deliktu, správny orgán nepristúpil k aplikácii inštitútu zníženia pokuty o 50 %.
59. 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, 821 09 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:

KoHa pro s.r.o., Zvolenská cesta 63/B, 974 05 Banská Bystrica, URI: ico://sk/47051141