



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

Bratislava 2. 6. 2023
Číslo spisu: 7759-3000/2023

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 neskorších predpisov (ďalej len „zákon o verejnom obstarávaní“), ktorého sa dopustil **PC SEMA, s.r.o., Bôrická cesta 103, 010 01 Žilina, IČO: 36 426 041** (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 225 eur** (slovom: dvestodvadsaťpäť eur) **podľa § 182 ods. 3 písm. d) zákona o verejnom obstarávaní** za to, že porušil Obchodné podmienky elektronického trhoviska (ďalej len „OPET“), 2. časť „Všeobecné zmluvné podmienky, Čl. V bod 5.1 písm. a) a b), Čl. VI bod 6.1.1 verzia 3.7 účinná odo dňa 2. 8. 2021 do 13. 4. 2022, ktoré tvoria neoddeliteľnú prílohu Rámcovej dohody č. Z202118719_Z zo dňa 1. 10. 2021 (ďalej len „Rámcová dohoda“) uzatvorenej automatizovaným spôsobom v rámci Elektronického kontrakčného systému (ďalej len „EKS“) podľa § 109 a nasl. zákona o verejnom obstarávaní medzi Univerzitou Konštantína Filozofa v Nitre, Trieda Andreja Hlinku 1, 949 74 Nitra, IČO: 00 157 716 ako objednávateľom (ďalej len „verejný obstarávateľ“) a účastníkom konania ako dodávateľom, ako výsledok zadávania zákazky zverejnenej v EKS dňa 20. 9. 2021 10:03 hod. na predmet **„Dodávka nových, originálnych tonerov, náplní a súvisiaceho materiálu“**, pričom účastník konania sa predmetného porušenia dopustil tým, že nedodrжал zmluvnú cenu v zmysle Rámcovej dohody, na základe čoho verejný obstarávateľ odstúpil od Rámcovej dohody a následne vyhotovil referenciu zo dňa 22. 4. 2022 s výsledným hodnotením plnenia „neuspokojivé“.

Účastník konania je povinný uložení 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 **7759300023** 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 oznámil účastníkovi konania začatie tohto správneho konania listom „Oznámenie o začatí správneho konania“ č. 7759-3000/2023, ktorý mu bol doručený prostredníctvom Ústredného portálu verejnej správy dňa 13. 4. 2023.
3. Správny orgán listom č. 7759-3000/2023 „Žiadosť o súčinnosť“ zo dňa 18. 4. 2023 (ďalej len „Žiadosť o súčinnosť“) požiadal verejného obstarávateľa o poskytnutie rovnopisov alebo odpisov, resp. osvedčených kópií dokumentov, ktoré nie sú zverejnené na stránke www.eks.sk, napríklad odstúpenie od Rámcovej dohody s doručenkou, prípadne akejkoľvek komunikácie medzi verejným obstarávateľom a účastníkom konania, ktoré súvisia s plnením Rámcovej dohody a zároveň o zaslanie vyjadrenia k vzniknutému skutkovému stavu.
4. Dňa 21. 4. 2023 bol správne orgánu doručený email účastníka konania, ktorým sa dopytoval na ďalší postup v správnom konaní. Na tento email mu správny orgán odpovedal taktiež emailom zo dňa 25. 4. 2023.
5. Dňa 24. 4. 2023 bol správne orgánu doručený list č. OOB-2023/38-2:191008 „Žiadosť o súčinnosť – vyjadrenie verejného obstarávateľa“ zo dňa 24. 4. 2023, ktorým verejný obstarávateľ doručil požadované dokumenty a svoje vyjadrenie (ďalej len „Odpoveď na Žiadosť o súčinnosť“).
6. Listom č. spisu 7759-3000/2023 zo dňa 25. 4. 2023 „Oboznámenie sa s podkladom pre rozhodnutie v správnom konaní“ (ďalej len „oboznámenie sa s podkladom pre rozhodnutie“), správny orgán v súlade s ustanovením § 33 ods. 2 správneho poriadku umožnil účastníkovi konania oboznámiť sa s podkladmi pre rozhodnutie, vyjadriť sa k nim, vrátane spôsobu ich zistenia a navrhnúť ich prípadné doplnenie. Zároveň účastníka konania vyzval na písomné vyjadrenie sa k podkladom pre rozhodnutie v správnom konaní v lehote najneskôr do 7 pracovných dní odo dňa doručenia oboznámenia sa s podkladom pre rozhodnutie, resp. upovedomil účastníka konania o možnosti osobnej účasti na oboznámení sa s podkladmi pre rozhodnutie. Správny orgán zároveň sprístupnil účastníkovi konania podklady pre rozhodnutie v elektronickej podobe, ktorými ako účastník konania nedisponoval.
7. Dňa 2. 5. 2023 doručil účastník konania správne orgánu svoje vyjadrenie spolu s prílohami (ďalej len „Vyjadrenie“), v ktorom oznámil, že Rámcovú dohodu uzatvorili v čase pandémie COVID-19, pričom v roku 2021 plnili podľa dohody, avšak v roku 2022 sa situácia s cenami na medzinárodnom trhu zmenila a ceny oproti roku 2021 vzrástli cca o 10-20%, a preto dňa 21. 3. 2022 požiadal verejného obstarávateľa o ukončenie Rámcovej dohody dohodou. Účastník konania v závere uviedol, že žiada aby bolo správne konanie zastavené a ukončené bez sankcie, keďže nedodržanie ceny tovaru podľa Rámcovej dohody bolo podľa neho neúmyselné a zapríčinené pandemiou COVID-19. Účastník konania zároveň vo Vyjadrení konštatoval, že podklady uvedené v oznámení o začatí správneho konania mu sú známe.
8. Správny orgán listom č. 7759-3000/2023 zo dňa 15. 5. 2023 oznámil účastníkovi konania, že ak v lehote do 15 dní odo dňa doručenia tohto listu účastník konania písomne oznámi úradu, že v plnom rozsahu, bezpodmienečne a neodvolateľne súhlasí s porušeniami zákona, ktoré sú predmetom konania a zároveň uvedie, že v plnom rozsahu, bezpodmienečne a neodvolateľne súhlasí s tým, že sa dopustil prejednávaneho správneho deliktu, uloží úrad v rozhodnutí účastníkovi konania pokutu zníženú o 50 %, t. j. v predmetnom prípade pokutu zníženú na 225 eur (ďalej len „Výzva na vyjadrenie“).
9. Dňa 19. 5. 2023 bol správne orgánu doručený email účastníka konania, ktorým žiadal o vysvetlenie Výzvy na vyjadrenie. Na tento email správny orgán odpovedal dňa 23. 5. 2023.
10. Dňa 29. 5. 2023 bol správne orgánu doručený email obsahujúci prílohu „Odpoveď na výzvu zo dňa 15. 5. 2023“, ktorým účastník konania reagoval na Výzvu na vyjadrenie (ďalej len „Odpoveď na Výzvu na vyjadrenie“). Predmetná Odpoveď na Výzvu na vyjadrenie bola následne listinne doručená správne orgánu dňa 30. 5. 2023.

11. V súvislosti s predchádzajúcimi bodmi tak podklad pre vydanie rozhodnutia tvorí:

- Protokol o priebehu zadávania zákazky č. Z202118719,
- Príloha č. 1: Zmluvný formulár zákazky,
- Príloha č. 2: Výsledné poradie dodávateľov,
- Príloha č. 3: Rámcová dohoda č. Z202118719_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. Z202118719,
- Objednávkový formulár zákazky č. Z202118719,
- Obchodné podmienky elektronickeho trhoviska,
- Referencia zo dňa 22. 4. 2022 uverejnená verejným obstarávateľom v evidencii referencií s hodnotením plnenia „Neuspokojivé“,

Spis správneho orgánu č. 7759-3000/2023, ktorý tvorí:

- List správneho orgánu „Oznámenie o začatí správneho konania“ č. 7759-3000/2023 zo dňa 14. 4. 2023,
- List správneho orgánu „Žiadosť o súčinnosť“ č. spisu 7759-3000/2023 zo dňa 18. 4. 2023,
- List verejného obstarávateľa č. OOB-2023/38-2:191008 „Žiadosť o súčinnosť – vyjadrenie verejného obstarávateľa“ zo dňa 24. 4. 2023 spolu s prílohami,
- email účastníka konania zo dňa 21. 4. 2023, ktorým sa dopytoval na ďalší postup správneho konania,
- email správneho orgánu zo dňa 25. 4. 2023,
- List „Oboznámenie sa s podkladom pre rozhodnutie v správnom konaní“ č. spisu 7759-3000/2023 zo dňa 25. 4. 2023,
- Vyjadrenie účastníka konania zo dňa 2. 5. 2023,
- List správneho orgánu Výzva na vyjadrenie č. 7759-3000/2023 zo dňa 15. 5. 2023,
- email účastníka konania zo dňa 19. 5. 2023,
- email správneho orgánu zo dňa 23. 5. 2023,
- email účastníka konania „Odpoveď na výzvu zo dňa 15. 5. 2023“ doručený dňa 29. 5. 2023 (listinne doručená dňa 30. 5. 2023).

Skutkové okolnosti vyplývajúce z podkladu pre rozhodnutie

12. Verejný obstarávateľ ako objednávateľ vyhlásil v EKS dňa 20. 9. 2021 o 10:03 hod. zákazku č. Z202118719 na predmet „Dodávka nových, originálnych tonerov, náplní a súvisiaceho materiálu“. Lehota na predkladanie ponúk bola verejným obstarávateľom určená do 1. 10. 2021 10:40 hod., s následným začiatkom elektronickej aukcie dňa 1. 10. 2021 o 10:55 hod., s plánovaným trvaním aukcie 20 min s intervalom predlžovania konca aukcie 2 min.
13. Na základe výsledného poradia ponúk, v zmysle ktorého sa víťazným uchádzačom stal účastník konania s cenovou ponukou vo výške 89 900 eur bez DPH (107 880 eur s DPH) bola dňa 1. 10. 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.
14. Verejný obstarávateľ požadoval podľa funkčnej a technickej špecifikácie predmetu Rámcovej dohody vymedzenej v čl. II bod 2.2 Rámcovej dohody:

- dodanie nových, originálnych tonerov, náplní a súvisiaceho materiálu (kazeta, valec, páska, tlačová hlava, odpadová nádoba) do tlačiarní, kopírovacích strojov a multifunkčných zariadení,
 - vrátane balenia, dopravy, vyloženia na konkrétne pracovisko uvedené v objednávke,
 - odvozu a ekologickej likvidácie opotrebovaných tonerov, náplní a súvisiaceho materiálu a iných nákladov potrebných na realizáciu zákazky, a
15. Verejný obstarávateľ ďalej podľa osobitných požiadaviek na plnenie vymedzených v čl. II bod 2.3. Rámcovej dohody uviedol:
- jednotkové ceny sú konečné, zahŕňajú všetky náklady dodávateľa spojené s realizáciou zákazky (balné, doprava, vyloženie na konkrétne pracovisko uvedené v objednávke, odvoz a ekologická likvidácia opotrebovaných tonerov, náplní a súvisiaceho materiálu a iné náklady potrebné na realizáciu zákazky),
 - plnenie sa uskutoční na základe samostatných čiastkových objednávok, v ktorých bude uvedený predmet plnenia, množstvo, požadovaný termín a miesto dodania, periodicita objednávaní počas trvania Rámcovej dohody bude cca 1x (viac samostatných objednávok naraz) za 2 mesiace,
 - dodávateľ sa zaväzuje na vlastné náklady odobrať od objednávateľa použité prázdne tonery, náplne a súvisiaci materiál a súčasne dodávateľ zabezpečí ekologickú likvidáciu prázdnych obalov z dodaných tonerov v zmysle zákona č. 223/2001 Z. z. o odpadoch a o zmene a doplnení niektorých zákonov v znení neskorších predpisov, odber opotrebovaných tonerov, náplní a súvisiaceho materiálu sa bude realizovať podľa potrieb objednávateľa cca 6x počas trvania Rámcovej dohody,
 - zmysle ustanovení OPET týkajúcich sa Rámcovej dohody objednávateľ sa nezaväzuje odobrať tovar v celom rozsahu, rozsah objednaného tovaru bude záležať od aktuálnych potrieb objednávateľa počas trvania Rámcovej dohody, ale najviac v rozsahu celkovej zmluvnej ceny,
 - nedodržanie všeobecnej, funkčnej a technickej špecifikácie predmetu zmluvy je podstatným porušením zmluvy a má za následok odstúpenie objednávateľa od zmluvy, náhradu škody a udelenie negatívnej referencie.
16. Celková cena predmetu Rámcovej dohody bola podľa jej článku IV. vo výške 89 900 eur bez DPH (107 880 eur s DPH).
17. Podľa článku III. bod 3.2 Rámcovej dohody sa účastník konania zaviazal dodať verejnemu obstarávateľovi predmet zákazky v lehote platnosti Rámcovej dohody, ktorá bola stanovená na 12 mesiacov.
18. Podľa článku III. bod 3.4 Rámcovej dohody sa práva a povinnosti zmluvných strán tejto dohody spravujú OPET-om, ktoré tvoria neoddeliteľnú prílohu tejto Rámcovej dohody.
19. Účastník konania bol v čase uzatvorenia Rámcovej dohody na „zozname negatívne hodnotených dodávateľov“ EKS, o tejto skutočnosti bol verejný obstarávateľ informovaný. Účastník konania dňa 1. 10. 2021 zaslal verejnemu obstarávateľovi email, ktorým sa vyjadril k svojmu zápisu v tomto zozname. Verejný obstarávateľ toto vysvetlenie akceptoval a dňa 5. 10. 2022 účastník konania predložil vlastný návrh plnenia, ktorý verejný obstarávateľ akceptoval.
20. Verejný obstarávateľ dňa 11. 10. 2021 schválil účastníkom konania predložený rozpis jednotkových cien, prepočet celkovej zmluvnej ceny, ako aj údaje oprávneného subjektu týkajúce sa ekologickej likvidácie použitých prázdnych tonerov, náplní a súvisiaceho materiálu podľa Čl. II, ods. 2.3. bodov 1.1., 1.2. a 1.3. Rámcovej dohody.

21. Dňa 6. 12. 2021 doručil účastník konania verejnému obstarávateľovi email, ktorým sa dopytoval na možnosť odstúpenia od Rámcovej dohody dohodou.
22. Listom zo dňa 21. 3. 2022 požiadal účastník konania o ukončenie Rámcovej dohody dohodou z dôvodu, že od vyhlásenia verejného obstarávania sa situácia v obchodovaní so všetkými komoditami, vrátane tonerov, celosvetovo dramaticky zmenila. Dôvodom bola podľa účastníka konania neutíchajúca pandémia COVID-19 a vojna na Ukrajine. Z uvedených dôvodov nebol účastník konania schopný dodržať dohodnuté ceny na ďalšie obdobie ani „promptnosť“ v dodávkach.
23. Verejný obstarávateľ odstúpil od Rámcovej dohody listom č. UKF-2022/709-2:191006 zo dňa 22. 3. 2022, ktorý bol účastníkovi konania doručený dňa 29. 3. 2022.
24. Na základe uvedeného potom verejný obstarávateľ vyhotovil dňa 22. 4. 2022 referenciu s výsledným hodnotením plnenia „neuspokojivé“.
25. Na základe Výzvy na vyjadrenie doručil účastník konania správneho orgánu Odpoveď na Výzvu na vyjadrenie, v ktorej uviedol, že v plnom rozsahu, bezpodmienečne a neodvolateľne súhlasí s porušením zákona, ktoré je predmetom tohto správneho konania, a že zároveň v plnom rozsahu, bezpodmienečne a neodvolateľne súhlasí s tým, že sa dopustil prejednávaneho správneho deliktu.

Právny rámec

26. 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.
27. 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.
28. 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.

29. Podľa § 29 ods. 1 zákona o e-Governmente sa elektronické podanie a elektronický úradný dokument 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.
30. Podľa § 110 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní, verejný obstarávateľ nemusí použiť postup podľa § 109, v takom prípade,
- zadá zákazku jej zverejnením na elektronickom trhovisku v časti, zodpovedajúcej klasifikácii tovaru alebo služieb; verejný obstarávateľ môže primerane použiť ustanovenia § 42 a 44,
 - registrovaní uchádzači a záujemcovia predkladajú ponuky prostredníctvom elektronického trhoviska.
31. Podľa § 54 ods. 2 prvej vety zákona o verejnom obstarávaní, účelom elektronickej aukcie je zostaviť poradie ponúk automatizovaným vyhodnotením, ktoré sa uskutoční po úvodnom úplnom vyhodnutí ponúk.
32. 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.
33. Podľa § 344 ods. 1 Obchodného zákonníka od zmluvy možno odstúpiť iba v prípadoch, ktoré ustanovuje zmluva alebo tento alebo iný zákon.
34. 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.
35. 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.
36. 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.
37. 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.
38. 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.

39. Podľa 2. časti „Všeobecné zmluvné podmienky“ Čl. V bod 5.1 písm. b) OPET sa dodávateľ zaväzuje poskytnúť objednávateľovi Služby podľa Špecifikácie v dohodnutom množstve, čase a v súlade s ostatnými Zmluvnými špecifikáciami, ak je Plnením Služba.
40. 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.
41. Podľa 2. časti „Všeobecné zmluvné podmienky“ Čl. XVIII bod 18.1. OPET môže zmluva zaniknúť okrem riadneho splnenia všetkých práv a povinností zmluvných strán z nej vyplývajúcich, na základe dohody zmluvných strán alebo spôsobmi uvedenými v zákone a týchto Všeobecných zmluvných podmienok.
42. Podľa 2. časti „Všeobecné zmluvné podmienky“ Čl. XVIII bod 18.2. písm. a) OPET je Objednávateľ oprávnený odstúpiť od zmluvy, ak Dodávateľ poruší povinnosť podľa zmluvy alebo týchto Všeobecných zmluvných podmienok podstatným spôsobom.
43. 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.
44. Podľa 2. časti „Všeobecné zmluvné podmienky“ Čl. XVIII bod 18.4. OPET sa pre účely Zmluvy porušenie povinnosti zmluvnej strany považuje za podstatné, v prípade ak:
- a) také porušenie Zmluva alebo tieto Všeobecné zmluvné podmienky za podstatné porušenie vyslovene označujú, alebo
 - b) 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.
45. Podľa § 182 ods. 3 písm. d) zákona o verejnom obstarávaní, úrad uloží uchádzačovi, záujemcovi alebo dodávateľovi pokutu do 5 000 eur, ak pri využívaní elektronického trhoviska poruší ustanovenia tohto zákona alebo obchodné podmienky elektronického trhoviska.
46. Podľa § 182 ods. 5 zákona o verejnom obstarávaní pri ukladaní pokuty podľa odsekov 2 a 3 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.
47. Podľa § 182 ods. 11 zákona č. 343/2015 Z. z. o verejnom obstarávaní a o zmene a doplnení niektorých zákonov 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 zákazu účasti vo verejnom obstarávaní, ak sa podľa odseku 3 ukladá, ktoré by boli inak účastníkovi konania uložené, sa znížia o 50 %. Ak účastník konania v lehote podľa prvej vety písomne oznámi úradu, že v plnom rozsahu, bezpodmienečne a neodvolateľne súhlasí s porušeniami zákona, ktoré sú predmetom konania, a zároveň v plnom rozsahu, bezpodmienečne a neodvolateľne súhlasí s tým, že sa dopustil prejednávaných správnych deliktov, uloží úrad v rozhodnutí pokutu a zákaz účasti vo verejnom obstarávaní, ak sa podľa odseku 3 ukladá, znížené o 50 %. Proti rozhodnutiu podľa predchádzajúcej vety nemožno podať opravný prostriedok. Rozhodnutie o znížení pokuty o 50 % a zákazu účasti vo verejnom obstarávaní, ak sa podľa odseku 3 ukladá, nie je preskúmateľné súdom.

48. 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 vyhovie v plnom rozsahu.
49. 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.
50. 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

51. Účastník konania bol v čase vyhlásenia predmetnej zákazky aktívne zaregistrovaný v registri dodávateľov EKS.
52. Správny orgán uvádza, že účastník konania registráciou do EKS ako dodávateľ sa zaviazal akceptovať a dodržiavať OPET, ktoré upravujú základné pravidlá fungovania elektronického trhu. 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. Jednou z povinností účastníka konania, ako dodávateľa, bolo v zmysle 2. časti „Všeobecné zmluvné podmienky“, Čl. V bod 5.1 písm. a), b) a Čl. VI bod 6.1.1 OPET dodať objednávateľovi tonery, náplne a súvisiaci materiál ako aj zabezpečiť ekologickú likvidáciu použitých (prázdnych) tonerov, náplní a súvisiaceho materiálu podľa Špecifikácie v dohodnutom množstve, čase, cene a v súlade s ostatnými Zmluvnými špecifikáciami - v posudzovanom prípade dodanie nových, originálnych tonerov, náplní a súvisiaceho materiálu do tlačiarň, kopírovacích strojov a multifunkčných zariadení vrátane balenia, dopravy, vyloženia na konkrétne pracovisko, odvozu a ekologickej likvidácie opotrebovaných tonerov, náplní a súvisiaceho materiálu a iných nákladov potrebných na realizáciu zákazky, za dodržania jednotkových cien, ktoré sú konečné a zahŕňajú všetky náklady dodávateľa spojené s realizáciou zákazky.
53. Účastník konania ako dodávateľ bol výlučne zodpovedný za splnenie požiadaviek uvedených v článku II. bod 2.3 Rámcovej dohody. Vzhľadom na automatizovaný spôsob uzatvárania zmlúv prostredníctvom EKS je dôvodné očakávať, že hospodársky subjekt, ktorý sa rozhodne zapojiť do takéhoto verejného obstarávania, je spôsobilý zabezpečiť požadované služby v určenej lehote a kvalite ako aj v dohodnutej cene v zmysle uzatvorenej Rámcovej dohody.
54. K Vyjadreniu účastníka konania v liste zo dňa 2. 5. 2023 správny orgán uvádza, že pandémia COVID-19 trvala už v čase uzavretia Rámcovej dohody dňa 1. 10. 2021, a to už viac ako rok a teda nebola to nová, nepredvídaná udalosť, ktorú účastník konania v čase uzatvorenia Rámcovej dohody nepoznal. Ruská invázia na Ukrajinu začala 24. 2. 2022, pričom účastník konania sa už emailom zo dňa 6. 12. 2021 dopytoval verejného obstarávateľa na možnosť ukončiť Rámcovú dohodu dohodou. Na základe uvedeného nepovažuje správny orgán tieto skutočnosti za dôvodné vysvetlenie nemožnosti dodať predmet Rámcovej dohody v stanovenej cene. Ostatné vyjadrenia účastníka konania o priebehu iných verejných obstarávaní v rámci dodania tonerov nie sú pre toto správne konanie relevantné a správny orgán sa k nim preto nemôže objektívne vyjadriť.

55. Podstatné porušenie zmluvy/Rámcovej dohody predstavuje podľa správneho orgánu také porušenie, že akýkoľvek subjekt v postavení veriteľa by nemal záujem na uzatvorení Rámcovej dohody s dodávateľom, ktorý nie je schopný dodať predmet plnenia v požadovanom množstve, kvalite a v stanovenej lehote, a teda do takého záväzku by nevstupoval vôbec. Znamená to, že ide o také porušenie povinností, pri ktorom už v čase uzatvorenia zmluvy bolo možné predvídať, že druhá zmluvná strana nebude mať záujem na plnení, resp. uzatvorení zmluvy s takýmto subjektom.
56. 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 nedodal 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 verejnému obstarávateľovi dodať predmet zákazky v súlade s požiadavkami uvedenými v Rámcovej dohode.
57. Správny orgán konštatuje, že účastník konania nedodal plnenie v súlade s Rámcovou dohodou tak ako je to uvedené vyššie. Správny orgán nemá pochybnosti o tom, že odstúpenie verejného obstarávateľa od Rámcovej dohody zo dňa 22. 3. 2022 bolo vykonané práve vo vzťahu k nesplneniu požiadaviek na cenu Rámcovej dohody.
58. Preskúmaním skutkového stavu považuje správny orgán za preukázané, že **nedodaním predmetu Rámcovej dohody v stanovenom rozsahu, kvalite a cene 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), b) OPET, 2. časť, Všeobecných zmluvných podmienok a s Čl. VI bod 6.1.1, 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 pri využívaní EKS v súlade so zákonom o verejnom obstarávaní, ako aj s OPET.

Sankcia

59. Správny orgán uvádza, že zákon o verejnom obstarávaní je v časti správneho trestania koncipovaný na princípe objektívnej zodpovednosti, ktorej podstata spočíva v tom, že pri naplnení zákonom stanovenej skutkovej podstaty správneho deliktu správny orgán neskúma subjektívnu stránku porušenia zákona (úmysel - 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. Zákon o verejnom obstarávaní rovnako neupravuje dôvody zániku zodpovednosti za správny delikt, v dôsledku čoho sa účastník konania nemôže vyvinieť z deliktuálnej zodpovednosti.
60. V súvislosti s výškou pokuty ukladanej za správny delikt podľa § 182 ods. 3 písm. d) zákona o verejnom obstarávaní správny orgán uvádza, že je v jeho diskrečnej právomoci určiť výšku pokuty v rámci zákonom stanoveného rozpätia do 5 000 eur, a to s prihliadnutím najmä na povahu, závažnosť, spôsob a následky porušenia povinnosti.
61. Pri posudzovaní povahy, závažnosti, spôsobu a následkov porušenia, správny orgán pri určení výšky pokuty zohľadnil prit'azujúce i poľahčujúce okolnosti. Za poľahčujúcu okolnosť majúcu vplyv na uloženie pokuty v dolnej hranici zákonom stanoveného sankčného rozpätia 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. Ako prit'azujúcu okolnosť posúdil správny orgán skutočnosť, že účastník konania svojím konaním zapríčinil, že nedošlo k riadnemu plneniu Rámcovej dohody, čo spôsobilo zmarenie účelu verejného obstarávania, pričom správny orgán

prihliadol najmä na skutočnosť, že účastníkovi konania už bola za rovnaký správny delikt uložená pokuta, a to rozhodnutím úradu č. 5385-3000/2022 zo dňa 28. 7. 2022.

62. 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 450 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 225 eur.
63. Keďže v stanovenej lehote účastník konania doručil správne mu orgánu Odpoveď na Výzvu na vyjadrenie, v ktorej v plnom rozsahu, bezpodmienečne a neodvolateľne súhlasil s porušeniami zákona, ktoré sú predmetom konania a zároveň v plnom rozsahu, bezpodmienečne a neodvolateľne súhlasil s tým, že sa dopustil správneho deliktu a akceptoval pokutu zníženú o 50 %, došlo zo strany správneho orgánu k uplatneniu inštitútu zníženia pokuty o 50 %, a to na 225 eur.
64. Na základe uvedeného bolo potrebné rozhodnúť tak, ako je uvedené vo výroku tohto rozhodnutia.

P o u č e n i e:

Proti tomuto rozhodnutiu nie je možné podať opravný prostriedok. Rozhodnutie nie je možné preskúmať súdom. Toto rozhodnutie je právoplatné dňom doručenia účastníkovi konania.

(elektronický podpis)

JUDr. Paulína Vargicová, PhD.
poverená zastupovaním riaditeľky odboru

Doručuje sa:

PC SEMA, s.r.o., Bôrická cesta 103, 010 01 Žilina, URI: ico://sk/36426041