

ODÔVODNENIE POUŽITIA PRIAMEHO ROKOVACIEHO KONANIA

podľa ust. § 98 ods. 1 písm. c) zákona č. 343/2015 Z.z. o verejnom obstarávaní a o zmene a doplnení niektorých zákonov v znení neskorších predpisov (ďalej ako „zákon o verejnom obstarávaní“ v príslušnom gramatickom tvare)

Identifikácia obstarávateľa:	Železnice Slovenskej republiky, so sídlom: Klemensova 8, 813 61 Bratislava, Slovenská republika, IČO: 31 364 501 (ďalej ako „obstarávateľ“ v príslušnom gramatickom tvare)
Identifikácia predmetu zákazky a postupu zadávania zákazky:	zákazka pod názvom „ Mimoriadna združená dodávka elektriny vrátane zodpovednosti za odchýlku pre potreby tretích osôb - región Západné Slovensko “ zadávaná postupom priameho rokovacieho konania v zmysle ust. § 98 ods. 1 písm. c) zákona o verejnom obstarávaní (ďalej aj ako „priame rokovacie konanie“ v príslušnom gramatickom tvare)
Identifikácia vybraného záujemcu:	ZSE energia, a.s. , so sídlom: Čulenova 6, 816 47 Bratislava, Slovenská republika, IČO: 36 677 281 (ďalej aj ako „vybraný záujemca“ v príslušnom gramatickom tvare)

1. PODMIENKA POUŽITIA PRIAMEHO ROKOVACIEHO KONANIA

Podľa ust. § 98 ods. 1 písm. c) zákona o verejnom obstarávaní môže obstarávateľ použiť priame rokovacie konanie v prípade, ak zákazka na dodanie tovaru 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.

2. SKUTKOVÁ PODSTATA PRIAMEHO ROKOVACIEHO KONANIA

Obstarávateľ je manažérom infraštruktúry a prevádzkovateľom dráhy na základe Zmluvy č. 8/C300/2017 o prevádzkovaní železničnej infraštruktúry na roky 2017 - 2021 v znení všetkých jej dodatkov, ktorá bola uzatvorená s vlastníkom železničnej infraštruktúry, ktorým je Slovenská republika zastúpená Ministerstvom dopravy a výstavby Slovenskej republiky, ktorej účinnosť bola dodatkom č. 14 predĺžená až do 31.12.2022. Na základe zmlúv o prístupe k železničnej infraštruktúre uzatvorených s jednotlivými železničnými podnikmi, obstarávateľ poskytuje železničným podnikom prístup k železničnej infraštruktúre. Niektoré zo železničných podnikov využívajú železničnú infraštruktúru na poskytovanie dopravných služieb vo verejnom záujme na základe zmluvy uzatvorenej s objednávatel'om, ktorým je takisto Slovenská republika zastúpená Ministerstvom dopravy a výstavby Slovenskej republiky.

Obstarávateľ ako manažér infraštruktúry zabezpečuje dodávky elektriny do technologických zariadení trakčného vedenia (trakčné napájacie stanice a rozvodne), ktoré zabezpečujú predovšetkým napájanie pre elektrické koľajové vozidlá. Z technologických zariadení trakčného vedenia sú ďalej napájané: (i) bývalé technologické domčeky pri meniarniach (teraz sú to súkromnými osobami obývané domčeky a byty); (ii) opravovne trakčného vedenia; (iii) obslužné domčeky niektorých železničných stavadiel; (iv) elektrické ohrevy výhybiek; (v) komerčné priestory a pod.. V striedavej trakčnej sústave je ďalej z trakčnej napájacej stanice Bratislava napájané zariadenie ZABZAR (priecestné zabezpečovacie zariadenie), ktoré zabezpečuje priecestia na železničnej dopravnej ceste. V jednosmernej trakčnej sústave sú z technologických zariadení trakčného vedenia napájané zariadenia pre napájanie zabezpečovacích zariadení (6 kV autoblok - návěstidla), oznamovacie a zabezpečovacie zariadenia.

V prípade, ak by došlo k odpojeniu technologických zariadení trakčného vedenia od dodávky elektriny, nebolo by možné zabezpečiť železničnú dopravnú prevádzku na elektrifikovaných tratiach, t.j. bola by znemožnená prevádzka elektrických koľajových vozidiel a vlakov (nákladných aj osobných), keďže dopravcovia nedisponujú potrebným počtom dieselových hnacích vozidiel. Rovnako, bola by znefunkčnená prevádzka oznamovacích a zabezpečovacích zariadení, čo by viedlo k nemožnosti riadenia

železničnej dopravy, ohrozeniu bezpečnosti železničnej dopravy a teda v priamej súvislosti k ohrozeniu na životoch a zdraví ľudí a k možným materiálnym škodám.

Obstarávateľ ako manažér infraštruktúry zabezpečil dodávky elektriny do technologických zariadení trakčného vedenia na rok 2022 uzatvorením Zmluvy o združenej dodávke elektriny č. 9096/2021/5400/025 zo dňa 03.11.2021 (ďalej aj ako „Zmluva“ v príslušnom gramatickom tvare) s úspešným uchádzačom - spoločnosťou A.En. Slovensko s.r.o., so sídlom: Dúbravca 5, 036 01 Martin, Slovenská republika, IČO: 36 399 604 (ďalej aj ako „A.En. Slovensko s.r.o.“), a to na základe výsledku verejného obstarávania - zákazky pod názvom „Obstaranie združenej dodávky elektriny vrátane zodpovednosti za odchýlku pre potreby tretích osôb na rok 2022“ zadávanej postupom verejnej súťaže podľa ust. § 91 zákona o verejnom obstarávaní, zverejnenej v Úradnom vestníku Európskej únie dňa 10.08.2021 pod značkou 2021/S 153-407939 a vo Vestníku verejného obstarávania č. 188/2021 zo dňa 11.08.2021 pod značkou 40760-MST (ďalej aj ako „verejná súťaž“ v príslušnom gramatickom tvare).

Zmluva bola zverejnená v Centrálnom registri zmlúv vedenom Úradom vlády Slovenskej republiky dňa 04.11.2021 s tým, že účinnosť nadobudla dňa 01.01.2022. K Zmluve bol dňa 29.12.2021 uzatvorený Dodatok č. 1, predmetom ktorého bolo, na základe uplynutia referenčného obdobia, stanovenie jednotkových cien za dodávku elektriny podľa jednotlivých tarifných pásiem, na základe spôsobu ich stanovenia uvedeného v Zmluve, a doplnenie novej Prílohy č. 5: Rozpis zálohových platieb za distribúciu a dodávku elektriny.

Ešte pred nadobudnutím účinnosti Zmluvy sa spoločnosť A.En. Slovensko s.r.o. začala listom zo dňa 21.12.2021 a následne listom zo dňa 23.12.2021 domáhať podpisu dodatku k Zmluve, ktorým by došlo k (i) zvýšeniu zmluvnej ceny - ceny za dodávku elektriny; a rovnako k (ii) zvýšeniu zálohových platieb, a to v takom rozsahu, ktorý by významným spôsobom narušil ekonomickú rovnováhu zmluvného vzťahu a ktorý by de facto absolútnym spôsobom poprel ekonomickú výhodnosť ponuky spoločnosti A.En. Slovensko s.r.o. oproti ponukám ostatných uchádzačov vo verejnej súťaži.

Obstarávateľ k uvedeným vzneseným požiadavkám spoločnosti A.En. Slovensko s.r.o. uskutočnil niekoľko rokovaní, na ktorých obstarávateľ prezentoval spoločnosti A.En. Slovensko s.r.o. jeho stanovisko, najmä s dôrazom na podmienky, ktoré musia byť v zmysle príslušných ustanovení zákona o verejnom obstarávaní splnené, aby uzatvorený dodatok bol zákonný.

Spoločnosť A.En. Slovensko s.r.o. stupňovala svoje úsilie vo vzťahu k uzatvoreniu dodatku k Zmluve, až dňa 11.03.2022 bol obstarávateľovi doručený list spoločnosti A.En. Slovensko s.r.o. zo dňa 11.03.2022 (ďalej aj ako „List“ v príslušnom gramatickom tvare), ktorým obstarávateľovi oznámila nemožnosť plnenia vyplývajúceho zo Zmluvy a zánik jej povinnosti Zmluvu plniť. Svoje oznámenie spoločnosť A.En. Slovensko s.r.o. zdôvodnila skutočnosťou, že vzhľadom na to, že trh s elektrinou ako komoditou na Slovensku a v Európskej únii bol a je stále postihnutý zníženou likviditou komodity, spoločnosť A.En. Slovensko s.r.o. uzatvorila za účelom riadneho plnenia Zmluvy dňa 28.01.2022 kontrakt s tretou osobou (subdodávateľom) - spoločnosťou TREIDENERGORESURS Limited Liability Company so sídlom Kyjev, Ukrajina (ďalej ako „tretia strana“ v príslušnom gramatickom tvare). Kontraktom mal byť potvrdený produkt base load o potrebnom výkone od 01.03.2022 do 31.12.2022. V súvislosti s oznámením nemožnosti plnenia Zmluvy spoločnosť A.En. Slovensko s.r.o. poukázala na inštitút „vyššej moci“, a to vznik ozbrojeného konfliktu na území Ukrajiny dňa 24.02.2022. Zároveň v predmetnom Liste spoločnosť A.En. Slovensko s.r.o. uviedla, že plnenie Zmluvy nie je možné ani za sťažených podmienok, ani za zvýšených nákladov a ani prostredníctvom tretej osoby, čo zdôvodnila individuálnym oslovením tretích osôb s požiadavkou o predloženie ponuky na dodávku elektriny s negatívnou odozvou, ako aj tým, že elektrina sa na burze European Energy Exchange AG na druhý, tretí a štvrtý štvrtrok roku neobchoduje. Preto uvedeným Listom spoločnosť A.En. Slovensko s.r.o. súčasne obstarávateľovi oznámila, že zadá prevádzkovateľom distribučnej sústavy, a to Stredoslovenská distribučná, a.s., Západoslovenská distribučná, a.s., Východoslovenská distribučná, a.s. požiadavku na ukončenie distribúcie elektriny a vyradenie všetkých odberných miest obstarávateľa podľa Zmluvy z bilančnej skupiny spoločnosti A.En. Slovensko s.r.o. ako dodávateľa v zmysle Technickej špecifikácie výmeny dát spoločností Stredoslovenská distribučná, a.s., Západoslovenská distribučná, a.s., Východoslovenská distribučná, a.s., a to ku dňu 18.03.2022.

Zadanie požiadavky spoločnosti A.En. Slovensko s.r.o. na ukončenie distribúcie elektriny a vyradenie všetkých odberných miest obstarávateľa podľa Zmluvy z bilančnej skupiny spoločnosti A.En. Slovensko s.r.o. ako dodávateľa obstarávateľovi oznámili aj prevádzkovatelia distribučnej sústavy - spoločnosti Stredoslovenská distribučná, a.s., Západoslovenská distribučná, a.s., Východoslovenská distribučná, a.s., ktoré zhodne uviedli, že v prípade, ak odberné miesta obstarávateľa nebudú zaradené od 19.03.2022 do bilančnej skupiny príslušného dodávateľa elektriny, odber obstarávateľa z príslušnej distribučnej sústavy v odberných miestach bude neoprávneným odberom elektriny, v dôsledku čoho bude distribúcia elektriny do odberných miest obstarávateľa zo strany prevádzkovateľov distribučnej sústavy prerušená.

Obstarávateľ s postupom spoločnosti A.En. Slovensko s.r.o. nesúhlasil, keďže má za to, že plnenie sa stane nemožným len vtedy, ak ide o objektívnu nemožnosť plnenia (plnenie je nemožné všeobecne pre každého dlžníka), nie však z hľadiska konkrétneho dlžníka (nemožnosť musí mať absolútny charakter, t.j. nemožnosťou nie je tzv. nemožnosť hospodárska). V prípade, že ide o subjektívnu nemožnosť (dôvod nemožnosti tkvie v osobe alebo v osobných pomeroch konkrétneho dlžníka), záväzkový vzťah spravidla nezaniká, ibaže by to vylučovala osobná povaha plnenia (napr. zdravotný stav dlžníka, ktorý mal plniť osobne, napr. vyhotovenie výtvarného diela konkrétnou osobou), o čo však v danom prípade nejde. Uvedené je v súlade so zásadou pacta sunt servanda, pričom klauzula rebus sic stantibus sa v tomto prípade použiť nedá. Obstarávateľ sa tiež domnieva, že v prípade druhovo určených vecí, ako je aj elektrina ako komodita, nemožnosť plnenia prakticky nemôže nastať. Nemožnosť plnenia môže spravidla nastať len v prípadoch, v ktorých ide o plnenie nejakej individuálne určenej veci, alebo individuálne určenej činnosti dlžníka.

Obstarávateľ informoval o svojom postoji prevádzkovateľov distribučnej sústavy s tým, že keďže obstarávateľ má platne uzatvorenú Zmluvu, a to aj vo vzťahu k obdobiu po 18.03.2022, odber elektriny zo strany obstarávateľa nemôže byť neoprávnený a obstarávateľ požiadala prevádzkovateľov distribučnej sústavy, aby požiadavke spoločnosti A.En. Slovensko s.r.o. na ukončenie distribúcie elektriny a vyradenie všetkých odberných miest obstarávateľa podľa Zmluvy z bilančnej skupiny spoločnosti A.En. Slovensko s.r.o. ako dodávateľa nevyhoveli. Prevádzkovatelia distribučnej sústavy obstarávateľovi oznámili, že takýto úkon je jednostranným úkonom dodávateľa elektriny, je zodpovednosťou dodávateľa elektriny, ktorý zodpovedá odberateľovi elektriny za škodu, ktorá odberateľovi elektriny v dôsledku toho vznikne a odberateľ elektriny (obstarávateľ) nemá možnosť požadovať od prevádzkovateľa distribučnej sústavy, aby takejto žiadosti dodávateľa elektriny nevyhoveli. Prevádzkovateľ distribučnej sústavy podľa nich neskúma a ani nie je oprávnený skúmať, či je žiadosť dodávateľa elektriny o vyradenie odberného miesta z jeho bilančnej skupiny dôvodná. Túto možnosť má podľa nich výlučne súd.

Obstarávateľ, očakávajúc vyjadrenie prevádzkovateľov distribučných sústav v tomto zmysle, podal na súd návrh na nariadenie neodkladného opatrenia z dôvodu potreby dočasne upraviť pomery, nakoľko v prípade ukončenia plnenia Zmluvy môže dôjsť k ohrozeniu prevádzky železničnej infraštruktúry, ohrozeniu verejného záujmu a vzniku škôd veľkého rozsahu. Prerušenie dodávok elektriny bude mať vplyv aj na plnenie povinností obstarávateľa ako subjektu hospodárskej mobilizácie v čase mimoriadnej udalosti vyhlásenej vládou Slovenskej republiky dňa 26.02.2022 v súvislosti s vojnovým konfliktom na Ukrajine. V danom prípade je navyše vážne ohrozená bezpečnosť prevádzkovania dráhy a dopravy na dráhe, keďže v prípade prerušenia dodávok elektriny v súlade s Listom sa môže reálne stať, že vlaky nachádzajúce sa v danom čase na železničnej infraštruktúre zostanú stát' na mieste, čo môže viesť k rôznym kolíznym situáciám na dráhe.

Ku dňu začatia procesu verejného obstarávania postupom priameho rokovacieho konania súd neodkladné opatrenie na návrh obstarávateľa vydal a uložil spoločnosti A.En. Slovensko s.r.o. povinnosť zrušiť žiadosť smerujúcu k ukončeniu distribúcie elektriny a vyradeniu odberných miest obstarávateľa z bilančnej skupiny spoločnosti A.En. Slovensko s.r.o. a naďalej riadne plniť všetky svoje povinnosti podľa Zmluvy o združenej dodávke elektriny č. 9096/2021/5400/025 zo dňa 03.11.2021 v znení Dodatku č. 1 a v prípade, ak vzhľadom na termín, ku ktorému spoločnosť A.En. Slovensko s.r.o. žiadala prevádzkovateľov distribučnej sústavy o ukončenie distribúcie elektriny a vyradenie odberných miest obstarávateľa z bilančnej skupiny spoločnosti A.En. Slovensko s.r.o., už nie je objektívne možné zrušenie žiadosti, uložil spoločnosti A.En. Slovensko s.r.o. povinnosť vykonať všetky úkony potrebné pre

zabezpečenie riadneho plnenia všetkých povinností vyplývajúcich jej zo Zmluvy o združenej dodávke elektriny č. 9096/2021/5400/025 zo dňa 3.11.2021 v znení Dodatku č. 1. Súd sa však nevysporiadal s návrhom obstarávateľa, aby sa povinnosti uložené súdom vzťahovali aj na prevádzkovateľov distribučných sústav. Súd zaviazal len spoločnosť A.En. Slovensko s.r.o. a teda obstarávateľ má dôvodnú obavu, že si spoločnosť A.En. Slovensko s.r.o. neodkladné opatrenie okamžite neprevezme, resp. že povinnosti ním uložené nesplní a od nasledujúceho dňa, teda od 19.03.2022 od 00:00:00 hod. SEČ nebude mať obstarávateľ zabezpečené dodávky elektriny, čo bude mať hore popísané následky.

To, že spoločnosť A.En. Slovensko s.r.o. uvedenú žiadosť ku dňu začatia procesu verejného obstarávania postupom priameho rokovacieho konania nezrušila, bolo obstarávateľovi zo strany prevádzkovateľov distribučných sústav potvrdené aj telefonicky, čo pre obstarávateľa znamená, že z dôvodov, ktoré nemohol predvídať a ktoré neboli (nie sú) v jeho dispozícii, počnúc dňom 19.03.2022 nebude mať zabezpečenú dodávku a distribúciu elektriny do odberných miest obstarávateľa, čo môže viesť k stavu, kedy prevádzkovatelia distribučných sústav budú považovať odber obstarávateľa z príslušnej distribučnej sústavy v odberných miestach ako neoprávnený odber elektriny, v dôsledku čoho bude distribúcia elektriny do odberných miest obstarávateľa zo strany prevádzkovateľov distribučnej sústavy prerušená.

Obstarávateľ sa teda z dôvodov, ktoré nemohol predvídať a ktoré neboli (nie sú) v jeho dispozícii, dostal do časovej tiesne, kedy na určité obdobie, nevie zabezpečiť uzatvorenie zmluvy o združenej dodávke elektriny iným postupom, ako priamym rokovacím konaním v zmysle ust. § 98 ods. 1 písm. c) zákona o verejnom obstarávaní. Obstarávateľ má na základe vyššie uvedených skutočností za preukázanej existencie kauzálnej väzby medzi nepredvídateľnou udalosťou a časovou tiesňou, ktorá z nej vyplýva a teda obstarávateľ v tomto prípade naplnil podmienky pre použitie postupu priameho rokovacieho konania podľa ust. § 98 ods. 1 písm. c) zákona o verejnom obstarávaní a podľa článku 50 Smernice Európskeho parlamentu a Rady 2014/25/EÚ.

Ak by obstarávateľ bez zbytočného odkladu neuzatvoril novú zmluvu o združenej dodávke elektriny na základe výsledku priameho rokovacieho konania a prevádzkovatelia distribučnej sústavy by na základe posúdenia odberu elektriny zo strany obstarávateľa ako neoprávneného odberu prerušili distribúcia elektriny do odberných miest obstarávateľa, došlo by k znemožneniu prevádzky elektrických koľajových vozidiel a vlakov (nákladných aj osobných), keďže dopravcovia nedisponujú potrebným počtom dieselových hnacích vozidiel, v uvedenej súvislosti by rovnako došlo k znemožneniu plnenia služieb vo verejnom záujme, bola by znefunkčnená prevádzka oznamovacích a zabezpečovacích zariadení, čo by viedlo k nemožnosti riadenia železničnej dopravy, ohrozeniu bezpečnosti železničnej dopravy a teda v priamej súvislosti k ohrozeniu na životoch a zdraví ľudí a k možným materiálnym škodám.

Obstarávateľ záverom poukazuje na skutočnosť, že zmluvu na základe výsledku priameho rokovacieho konania uzatvorí maximálne na obdobie troch kalendárnych mesiacov, a teda na čas, ktorý obstarávateľ považuje za nevyhnutný pre uskutočnenie nového verejného obstarávania na dodávku elektriny v ďalšom období, postupom verejnej súťaže podľa ust. § 91 zákona o verejnom obstarávaní.

3. PRÍLOHY (Z DÔVODU ICH OBSAHU NEZVEREJNENÉ V PROFILE OBSTARÁVATEĽA NA WEBOVEJ STRÁNKE ÚRADU PRE VEREJNÉ OBSTARÁVANIE, AVŠAK TIETO TVORIA SPISOVÚ DOKUMENTÁCIU VEREJNÉHO OBSTARÁVANIE):

- List spoločnosti A.En. Slovensko s.r.o. zo dňa 20.12.2021,
- List spoločnosti A.En. Slovensko s.r.o. zo dňa 23.12.2021,
- List spoločnosti A.En. Slovensko s.r.o. zo dňa 11.03.2022,
- List spoločnosti Východoslovenská distribučná, a.s. zo dňa 15.03.2022, ktorým obstarávateľovi oznámila vyradenie odberných miest obstarávateľa z bilančnej skupiny spoločnosti A.En. Slovensko s.r.o. a odpoveď obstarávateľa na tento list
- Vyjadrenie spoločnosti Východoslovenská distribučná, a.s. zo dňa 17.03.2022 k nesúhlasu s vyradením odberných miest obstarávateľa z bilančnej skupiny spoločnosti A.En. Slovensko s.r.o.



Železnice Slovenskej republiky

Klemensova 8, 813 61 Bratislava 1, IČO: 31 364 501

Mimoriadna združená dodávka elektriny vrátane zodpovednosti za odchýlku pre potreby tretích osôb - región Západné Slovensko

- List spoločnosti Západoslovenská distribučná, a.s. zo dňa 15.03.2022, ktorým obstarávateľovi oznámila vyradenie odberných miest obstarávateľa z bilančnej skupiny spoločnosti A.En. Slovensko s.r.o. a odpoveď obstarávateľa na tento list
- Vyjadrenie spoločnosti Západoslovenská distribučná, a.s. zo dňa 17.03.2022 k odpovedi obstarávateľa
- List spoločnosti Stredoslovenská distribučná, a.s. zo dňa 15.03.2022, ktorým obstarávateľovi oznámila vyradenie odberných miest obstarávateľa z bilančnej skupiny spoločnosti A.En. Slovensko s.r.o. a odpoveď obstarávateľa na tento list
- Vyjadrenie spoločnosti Stredoslovenská distribučná, a.s. k odpovedi zo dňa 16.03.2022 a k doplneniu informácií zo dňa 17.03.2022
- Zoznam subjektov hospodárskej mobilizácie v pôsobnosti Ministerstva dopravy a výstavby Slovenskej republiky
- Neodkladné opatrenie vydané Okresným súdom Martin 17.03.2022 sp. zn.:17Cb/14/2022 - 47

Bratislava, 18.03.2022