

R O Z H O D N U T I E

Číslo: 0041/2021/S-LA
Číslo spisu: 2235-2021-BA

V Bratislave 09. 06. 2021

Úrad pre reguláciu sieťových odvetví, odbor regulačnej politiky, ako orgán príslušný na konanie podľa § 9 ods. 1 písm. b) druhého bodu a § 9 ods. 1 písm. c) prvého bodu v spojení s § 15 ods. 4 zákona č. 250/2012 Z. z. o regulácii v sieťových odvetviach v znení neskorších predpisov vo veci schválenia zmluvy o poskytovaní služieb

r o z h o d o l

podľa § 13 ods. 2 písm. i) zákona č. 250/2012 Z. z. o regulácii v sieťových odvetviach v znení neskorších predpisov, že pre regulovaný subjekt SPRAVBYTKOMFORT, a.s., Prešov, Volgogradská 88, 080 01 Prešov, IČO: 31 718 523 **s c h v a ľ u j e** Zmluvu o dielo č. ZML200217 uzatvorenú podľa § 536 a násl. ustanovení Obchodného zákonníka v znení neskorších predpisov medzi zmluvnými stranami SPRAVBYTKOMFORT, a.s. Prešov, Volgogradská 88, 080 01 Prešov, IČO: 31 718 523 a ČEZ SERVIS, s.r.o., Volgogradská 88, 080 01 Prešov, IČO: 31 706 053 z 11. 12. 2020 a návrh Dodatku č. 1 k Zmluve o dielo č. ZML200217 uzatvorenej podľa § 536 a násl. ustanovení Obchodného zákonníka v znení neskorších predpisov medzi zmluvnými stranami ESCO Servis, s.r.o., Volgogradská 88, 080 01 Prešov, IČO: 31 706 053 a SPRAVBYTKOMFORT, a.s., Prešov, Volgogradská 88, 080 01 Prešov, IČO: 31 718 523, v predloženom znení.

Odôvodnenie:

Úradu pre reguláciu sieťových odvetví, odboru regulačnej politiky (ďalej len „úrad“) bola 30. 03. 2021 listom zaevidovaným pod podacím číslom úradu 10295/2021/BA regulovaným subjektom SPRAVBYTKOMFORT, a.s., Prešov, Volgogradská 88, 080 01 Prešov, IČO: 31 718 523 (ďalej len SPRAVBYTKOMFORT, a.s.“) predložená v zmysle § 29 ods. 6 zákona č. 250/2012 Z. z. o regulácii v sieťových odvetviach v znení neskorších predpisov (ďalej len „zákon o regulácii“) Zmluva o dielo číslo ZML200217

uzatvorená podľa § 536 a násl. ustanovení Obchodného zákonníka v znení neskorších predpisov, medzi zmluvnými stranami SPRAVBYTKOMFORT, a.s., a ČEZ SERVIS, s.r.o., Volgogradská 88, 080 01 Prešov, IČO: 31 706 053, podpísaná 11. 12. 2020 (ďalej len „Zmluva“). Spoločnosť ČEZ SERVIS, s.r.o., Volgogradská 88, 080 01 Prešov, IČO: 31 706 053 zápisom do Obchodného registra 10. 02. 2021 zmenila obchodné meno na spoločnosť ESCO Servis, s.r.o. (ďalej len „ESCO Servis, s.r.o.“).

Týmto dňom bolo začaté správne konanie vo veci schvaľovania zmluvy o poskytovaní služieb.

Podľa § 15 ods. 2 zákona o regulácii konanie o vecnej regulácii začalo na návrh účastníka konania.

Podľa § 15 ods. 3 zákona o regulácii účastníkom konania vo veci schvaľovania zmluvy o poskytovaní služieb je navrhovateľ - spoločnosť SPRAVBYTKOMFORT, a.s.

Podľa § 18 zákona č. 71/1967 Zb. o správnom konaní (správny poriadok) v znení neskorších predpisov (ďalej len „správny poriadok“) v spojení s § 15 ods. 1 zákona o regulácii týmto začalo na návrh regulovaného subjektu konanie vo veci vydania rozhodnutia o schválení návrhu zmluvy o poskytovaní služieb.

Úrad po preštudovaní podkladov k podaniu zistil, že predmetom Zmluvy je záväzok zhotoviteľa vyhotoviť dielo „Výmena kotla č.2 CK ...“text bol regulovaným subjektom označený ako obchodné tajomstvo“..., a to v zmysle projektovej dokumentácie, v požadovanom rozsahu a kvalite a na základe odsúhlasených podmienok, ktoré tvoria neoddeliteľnú súčasť tejto Zmluvy.

Podľa § 19 ods. 3 správneho poriadku, pokiaľ podanie nemá predpísané náležitosti, správny orgán pomôže účastníkovi konania nedostatky odstrániť, prípadne ho vyzve, aby v stanovenej lehote nedostatky odstránil, súčasne ho poučí, že inak konanie zastaví.

Úrad po preštudovaní predloženého podania zistil, že tento bol predložený s nedostatkami, a preto konanie prerušil rozhodnutím č. 0033/2021/S-LA z 20. 04. 2021 a spoločnosť SPRAVBYTKOMFORT, a.s., listom z 20. 04. 2021 zaevidovaným pod podacím číslom úradu 10315/2021/BA vyzval na odstránenie nedostatkov podania v lehote 30 dní odo dňa doručenia výzvy. Zároveň spoločnosť SPRAVBYTKOMFORT, a.s., poučil o možnosti zastavenia konania, ak požadované nedostatky podania neodstráni. Týmto odstránením nedostatkov podania bolo predloženie kalkulácie ceny za dielo na samostatné položky vstupujúce do ceny za zhotovenie predmetu diela časti montážne práce a dodávka kotla; doplnenie informácie na základe čoho bola vybraná spoločnosť ESCO Servis, s.r.o., na dodávku služieb podľa predmetu Zmluvy; predloženie projektovej dokumentácie ako súčasť predmetnej Zmluvy; preukázanie, že spoločnosť nedodávala nadpolovičné množstvo tepla na iné tepelnoenergetické využitie ako na vykurovanie a prípravu teplej úžitkovej vody. Úrad s prihliadnutím na rozsah agendy a zložitosť správneho konania spoločnosti

SPRAVBYTKOMFORT, a.s., oznámil, že v zmysle § 49 ods. 2 správneho poriadku vo veci schválenia zmluvy o poskytovaní služieb rozhodne najneskôr do 60 dní od začatia konania.

Následne spoločnosť SPRAVBYTKOMFORT, a.s., listom doručeným na úrad 06. 05. 2021 a zaevidovaným pod podacím číslom úradu 13003/2021/BA zaslala na schválenie návrh Dodatku č.1 k Zmluve o dielo č. ZML200217 uzatvorenej podľa § 536 a násl. ustanovení Obchodného zákonníka v znení neskorších predpisov medzi zmluvnými stranami ESCO Servis, s.r.o., a SPRAVBYTKOMFORT, a.s. (ďalej len „Dodatok č.1“). Predmetom Dodatku č. 1 je doplnenie predmetu Zmluvy o vyhotovenie diela „Výmena kotla č. 1 CK ...“text bol regulovaným subjektom označený ako obchodné tajomstvo“... a výmena armatúr ...“text bol regulovaným subjektom označený ako obchodné tajomstvo“... v zmysle odsúhlasenej projektovej dokumentácie vrátane ceny za dielo a zmena termínu výmeny kotla č. 2 v zmysle Zmluvy, ostatné ustanovenia Zmluvy ostávajú nezmenené. Ďalej spoločnosť v rámci predmetného podania predložila cenovú ponuku spoločnosti ...“text bol regulovaným subjektom označený ako obchodné tajomstvo“..., na dodávku kotla č. 1, cenovú ponuku spoločnosti ESCO Servis, s.r.o., na dodávku prác podľa predmetu Dodatku č. 1.

Dňa 14. 05. 2021 spoločnosť SPRAVBYTKOMFORT, a.s., listom zaevidovaným pod podacím číslom úradu 13841/2021/BA predložila odpoveď na výzvu na odstránenie nedostatkov podania. V predmetnom doplnení podania spoločnosť uviedla, že na dodávku služieb podľa predmetu Zmluvy nebolo realizované výberové konanie z dôvodu, že spoločnosť SERVISKOMFORT s.r.o., (od 10. 02. 2021 ESCO Servis, s.r.o.) vznikla pred 9 rokmi oddelením bývalých pracovníkov prevádzky údržby SPRAVBYTKOMFORT, a.s., a vytvorením samostatnej servisnej spoločnosti, za účelom možnosti poskytovať služby aj pre iné inštitúcie ako školy, škôlky a pod. Nakoľko sa jedná o 43 blokových kotolní, 3 centrálné kotolne, 77 odovzdávacích staníc a 3 kogeneračné jednotky v meste Prešov a bývalí zamestnanci spoločnosti SPRAVBYTKOMFORT, a.s., dôkladne poznajú tepelné zariadenia čo sa týka ich technológie, umiestnenia a celé zásobovacie územie, je spolupráca so spoločnosťou ESCO Servis, s.r.o., prirodzenou alternatívou aj vzhľadom k ich úzkej špecializácii. Vzájomná spolupráca spoločností zabezpečuje dlhodobé partnerstvo schopné operatívne a na vysokej odbornej úrovni poskytovať služby pre spoločnosť SPRAVBYTKOMFORT, a.s., tak aby nebola ohrozená dodávka tepla, nakoľko je spoločnosť výhradným dodávateľom tepla a teplej úžitkovej vody pre obyvateľov mesta Prešov a jeho blízke okolie. Prílohou predmetnej odpovede je cenová ponuka na dodávku kotla č. 2 spoločnosti ...“text bol regulovaným subjektom označený ako obchodné tajomstvo“... kalkulácia na dielo podľa predmetu Zmluvy z projektu a kalkulácia na realizáciu diela vypracovaná spoločnosťou ESCO Servis, s.r.o.

Následne 21. 05. 2021 spoločnosť SPRAVBYTKOMFORT, a.s., listom doručeným na úrad prostredníctvom elektronickej pošty a zaevidovaným pod podacím číslom úradu 15932/2021/BA doplnila svoje podanie o informáciu aké rozpočtové programy sú použité v prípade projektovej dokumentácie a v prípade rozpočtu vypracovaného spoločnosťou ESCO Servis, s.r.o. a formulár pre zadávanie zákaziek na výmenu teplovodného kotla č. 1 pre ...“text bol regulovaným subjektom označený ako obchodné tajomstvo“... .

Dňa 24. 05. 2021 spoločnosť SPRAVBYTKOMFORT, a.s., listom doručeným na úrad prostredníctvom elektronickej pošty a zaevidovaným pod podacím číslom úradu 15095/2021/BA predložila upravené znenie Dodatku č.1, v ktorom vypustila preambulu, v ktorej sa uvádza, ...“text bol regulovaným subjektom označený ako obchodné tajomstvo“... .

Ďalej spoločnosť listom zaevidovaným pod podacím číslom úradu 17376/2021/BA predložila aj formulár pre zadávanie zákaziek na výmenu teplovodného kotla č. 2 pre CK ...“text bol regulovaným subjektom označený ako obchodné tajomstvo“... .

Úrad po preštudovaní všetkých podkladov predložených spoločnosťou SPRAVBYTKOMFORT, a.s., zistil, že spoločnosť neuskutočnila výberové konanie na dodávateľa diela podľa predmetu Zmluvy v znení Dodatku č. 1. Spoločnosť ESCO Servis, s.r.o., bola na dodávku diela vybraná na základe dlhodobého partnerstva, ktoré je schopné operatívne a na vysokej odbornej úrovni poskytovať služby pre spoločnosť SPRAVBYTKOMFORT, a.s., tak aby nebola ohrozená dodávka tepla. Pre výber dodávateľa na výmenu kotlov bolo spoločnosťou ESCO Servis, s.r.o., realizované výberové konanie a v súťaži na výmenu oboch kotlov uspela spoločnosť ...“text bol regulovaným subjektom označený ako obchodné tajomstvo“..., ktorá ponúkla najnižšiu cenu. Ďalej úrad zistil z predložených podkladov, že projekčná firma ...“text bol regulovaným subjektom označený ako obchodné tajomstvo“..., ktorá vypracovávala projektové dokumentácie, postupuje pri oceňovaní svojich projekčných prác podľa výrobných kalkulácií, kde používa svoju hodinovú zúčtovaciu sadzbu a odsledovaný objem hodín na spracovanie jednotlivých druhov projektov. Celkovú cenu za jednotlivé projekty, pre kontrolu finálnej ceny svojich projektov, porovnáva so sadzobníkom firmy ...“text bol regulovaným subjektom označený ako obchodné tajomstvo“... . V praxi sa pod zaužívaným označením „inžinierska činnosť“ rozumie nadstavbová služba pri príprave a uskutočňovaní stavieb, ktorou sa zabezpečuje spravidla balík služieb pri zastupovaní investora v konaní so štátnymi orgánmi, samosprávnymi orgánmi, dotknutými orgánmi chrániacimi verejné záujmy podľa osobitných predpisov a inými organizáciami (najmä zabezpečuje vstupné podklady, prieskumy, odborné posudky a stanoviská, zastupuje investora pri územnom konaní, stavebnom konaní a kolaudačnom konaní, pripravuje konanie na výber dodávateľa stavby, zabezpečuje podklady pre potrebné povolenia vrátane podkladov pre územné rozhodnutie, stavebné povolenie a kolaudačné rozhodnutie, a podobne). Z vyjadrenia spoločnosti SPRAVBYTKOMFORT, a.s., vyplýva, že na uvedenú inžiniersku činnosť nemá zamestnanca s požadovanou kvalifikáciou, a preto túto činnosť zabezpečuje spoločnosť ESCO Servis, s.r.o. Úrad na základe porovnania ceny za predmet Zmluvy v znení Dodatku č. 1 podľa projektovej dokumentácie a ceny podľa rozpočtu vypracovaného spoločnosťou ESCO Servis, s.r.o., konštatuje, že cena bola navýšená o koeficient predstavujúci inžiniersku činnosť.

Podľa § 29 ods. 6 zákona o regulácii regulovaný subjekt, ktorý vykonáva regulovanú činnosť v tepelnej energetike alebo vo vodnom hospodárstve a ktorý je obstarávateľom podľa osobitného predpisu, je povinný predložiť úradu na schválenie návrh zmluvy alebo návrh na zmenu zmluvy o poskytovaní služieb, prostredníctvom ktorej zabezpečuje vykonávanie regulovanej činnosti, ak ju na základe oprávnenia podľa osobitného predpisu má v úmysle

uzatvoriť s prepojeným podnikom bez použitia postupov obstarávania; bez tohto schválenia nemožno zmluvu ani zmenu zmluvy o poskytovaní služieb uzatvoriť. Úrad schváli návrh zmluvy alebo návrh na zmenu zmluvy o poskytovaní služieb, ak regulovaný subjekt preukáže, že podmienky návrhu zmluvy alebo návrhu na zmenu zmluvy o poskytovaní služieb, zodpovedajú podmienkam obvyklým v bežnom obchodnom styku.

Podľa § 45f ods. 1 zákona č. 250/2012 Z. z. sa ustanovenie § 29 ods. 6 vzťahuje na zmluvu o poskytovaní služieb uzatvorenú po 1. novembri 2020.

Podľa § 45f ods. 2 zákona č. 250/2012 Z. z. zmluvy o poskytovaní služieb podľa § 29 ods. 6 uzatvorené pred 1. novembrom 2020 je regulovaný subjekt, ktorý vykonáva regulovanú činnosť v tepelnej energetike alebo vo vodnom hospodárstve, povinný predložiť na schválenie úradu najneskôr do 31. januára 2021. Úrad schváli zmluvu o poskytovaní služieb, ak regulovaný subjekt preukáže, že podmienky zmluvy o poskytovaní služieb zodpovedajú podmienkam obvyklým v bežnom obchodnom styku, inak úrad zmluvu o poskytovaní služieb neschváli. Úrad pred rozhodnutím o neschválení zmluvy o poskytovaní služieb určí lehotu na odstránenie nedostatkov, ak je ich odstránenie možné. Dňom právoplatnosti rozhodnutia úradu o neschválení zmluvy o poskytovaní služieb vzniká účastníkom zmluvy právo odstúpiť od zmluvy.

Podľa § 29 ods. 7 zákona o regulácii zmluva alebo zmena zmluvy podľa odsekov 2 a 6 nezodpovedá podmienkam obvyklým v bežnom obchodnom styku najmä, ak obsahuje dojednania, ktoré spôsobujú porušenie povinnosti regulovaného subjektu podľa odseku 1 písm. d), dojednania o neprimeranom právnom následku za porušenie záväzku regulovaného subjektu alebo dojednania, ktoré umožňujú druhému účastníkovi zmluvy jednostranne ukončiť zmluvu alebo zmenu zmluvy, bez toho, aby bolo obdobné oprávnenie priznané aj regulovanému subjektu. Zmluva alebo zmena zmluvy podľa odsekov 2 a 6 nezodpovedá podmienkam obvyklým v bežnom obchodnom styku ani vtedy, ak obsah tejto zmluvy alebo tejto zmeny zmluvy nie je zlučiteľný s právom Európskej únie alebo politikami Európskej únie.

Podľa § 29 ods. 8 zákona o regulácii sa povinnosť podľa odseku 6 nevzťahuje na zmluvu alebo zmenu zmluvy o poskytovaní služieb uzatvorenú na základe rámcovej dohody, ktoré boli obstarané za použitia postupov podľa 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“). Povinnosť podľa odseku 6 sa nevzťahuje ani na zmluvu alebo zmenu zmluvy o poskytovaní služieb, uzatvorenú regulovaným subjektom, ktorý vykonáva regulovanú činnosť v tepelnej energetike a ktorý v predchádzajúcom kalendárnom roku dodával nadpolovičné množstvo tepla na iné tepelnoenergetické využitie ako na vykurovanie a prípravu teplej úžitkovej vody.

Úrad po preštudovaní podaného návrhu na schválenie zmluvy o poskytovaní služieb doplneného odstránením nedostatkov podania konštatuje, že Zmluva v znení Dodatku č. 1 neobsahuje dojednania, ktoré spôsobujú porušenie povinnosti regulovaného subjektu dodržiavať pri vykonávaní regulovanej činnosti primeranosť vynaložených nákladov podľa § 29 ods. 1 písm. d) zákona o regulácii.

Úrad tiež konštatuje, že zmluva o poskytovaní služieb neobsahuje dojednania o neprimeranom právnom následku za porušenie záväzku regulovaného subjektu alebo dojednania, ktoré umožňujú druhému účastníkovi zmluvy jednostranne ukončiť zmluvu alebo zmenu zmluvy bez toho, aby bolo obdobné oprávnenie priznané aj regulovanému subjektu, a že obsah tohto návrhu je zlučiteľný s právom Európskej únie alebo politikami Európskej únie.

Splnením podmienok podľa § 29 ods. 7 zákona o regulácii zmluva o poskytovaní služieb predložená na schválenie zodpovedá podmienkam v bežnom obchodnom styku.

Na základe predložených podkladov úrad taktiež konštatuje, že spoločnosť SPRAVBYTKOMFORT, a.s., preukázala podľa § 29 ods. 8 zákona o regulácii, že pri obstarávaní predmetu Zmluvy v znení Dodatku č. 1 nepoužila postupy podľa zákona o verejnom obstarávaní a nedodávala nadpolovičné množstvo tepla na iné tepelnoenergetické využitie ako na vykurovanie a prípravu teplej úžitkovej vody, čím splnila podmienky predloženia zmluvy na schválenie úradu podľa ustanovenia § 29 ods. 6 zákona o regulácii.

Zákon o regulácii v ustanovení § 13 ods. 2 písm. i) upravuje pôsobnosť úradu vo veci schvaľovania zmlúv o poskytovaní služieb podľa § 29 ods. 6 zákona o regulácii.

Podľa § 41 ods. 1 písm. a) zákona o regulácii na konanie podľa tohto zákona sa vzťahuje všeobecný predpis o správnom konaní okrem § 33 ods. 2, ak sa v konaní vychádzalo iba z podkladov predložených účastníkom konania a zároveň sa účastníkovi konania vyhovel v plnom rozsahu.

Úrad po preskúmaní všetkých podkladov ku konaniu dospel k záveru, že regulovaný subjekt splnil všetky podmienky podľa zákona o regulácii a rozhodol tak, ako je uvedené vo výrokovej časti rozhodnutia.

Poučenie:

Proti tomuto rozhodnutiu je prípustné odvolanie. Odvolanie treba podať na Úrad pre reguláciu sieťových odvetví, odbor regulačnej politiky, Bajkalská 27, P. O. Box 12, 820 07 Bratislava 27, a to v lehote 15 dní odo dňa oznámenia rozhodnutia. Toto rozhodnutie je preskúmateľné súdom po vyčerpaní riadnych opravných prostriedkov.

Mgr. Michaela Uričková
poverená riadením odboru regulačnej politiky

Rozhodnutie sa doručí:

SPRAVBYTKOMFORT, a.s., Prešov, Volgogradská 88, 080 01 Prešov