

R O Z H O D N U T I E

Číslo: 0051/2021/S-LA
Číslo spisu: 2467-2021-BA

V Bratislave 14. 07. 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** návrh Dodatku č. 1 k Zmluve o dielo č. ZML200148 uzatvorený podľa § 536 a nasl. ustanovení Obchodného zákonníka v znení neskorších predpisov medzi zmluvnými stranami SPRAVBYTKOMFORT, a.s. Prešov, Volgogradská 88, 080 01 Prešov, IČO: 31 718 523 a ESCO Servis, s. r. o., Volgogradská 88, 080 01 Prešov, IČO: 31 706 053, v predloženom znení.

Odôvodnenie:

Úradu pre reguláciu sieťových odvetví, odboru regulačnej politiky (ďalej len „úrad“) bol dňa 04.05.2021 listom zaevidovaným pod podacím číslom úradu 12738/2021/BA regulovaným subjektom SPRAVBYTKOMFORT, a.s. Prešov, Volgogradská 88, 080 01 Prešov, IČO: 31 718 523 (ďalej len SPRAVBYTKOMFORT, a.s.“) predložený 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“) Dodatok č. 1 k Zmluve o dielo č. ZML200148 uzatvorený podľa § 536 a nasl. ustanovení Obchodného zákonníka v znení neskorších predpisov, medzi zmluvnými stranami SPRAVBYTKOMFORT, a.s., a ESCO Servis, s.r.o., Volgogradská 88, 080 01 Prešov, IČO: 31 706 053 (ďalej len „ESCO Servis, s.r.o.“), (ďalej len „Dodatok zmluvy“).

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 zmluvy o poskytovaní služieb.

Úrad po preštudovaní predložených podkladov k podaniu zistil, že spoločnosť SPRABYTKOFORT, a.s., 24. 09. 2020 uzatvorila so spoločnosťou ESCO Servis, s.r.o., zmluvu o dielo č. ZML200148 uzatvorenú 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, s predmetom „Vybudovanie teplovodu pre 60 b.j. ul. Bajkalská Prešov“ (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. Realizácia prác na diele bola rozdelená do dvoch etáp, práce na I. etape boli realizované v priebehu roka 2020.

Ďalej úrad zistil, že predmetom Dodatku zmluvy je realizácia prác na vybudovaní teplovodu pre 60 bytových jednotiek ul. Bajkalská v Prešove, ktoré sú popísané v rozpočte pre II. etapu.

Súčasťou podania od spoločnosti SPRAVBYTKOMFORT, a.s., bol rozpočet II. etapy, ktorý korešponduje s cenou za dielo podľa predmetu Dodatku zmluvy. Cena za zhotovenie predmetu diela dohodnutá v Dodatku zmluvy je stanovená dohodou zmluvných strán v zmysle zákona č. 18/1996 Z.z. o cenách v znení neskorších predpisov a predstavuje sumu 45 921,23 €, ktorá pozostáva z časti A: ceny za dodávku materiálu vo výške 16 787,86 € a z časti B: ceny za zabezpečenie dodávky montáže a prác a materiálu mimo dodávok špecifikovaných v časti A. Termín ukončenia prác je do 21 dní po písomnom vyzvaní na jej realizáciu firmou Viliam Čech.

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. 0039/2021/S-LA z 17. 05. 2021 a spoločnosť SPRAVBYTKOMFORT, a.s., listom z 17. 05. 2021 zaevidovaným pod podacím číslom úradu 13373/2021/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 odstránenie preambuly Dodatku zmluvy; doplnenie informácie na základe čoho bola vybraná spoločnosť ESCO Servis, s.r.o., na dodávku služieb podľa predmetu Dodatku zmluvy; definovanie charakteru a obsahu „I. Etapy“ vrátane doplnenia rozpočtu a charakteru „II. Etapy“; doloženie Zmluvy č. 200149 a Zmluvy o dielo č. 200020; preukázanie, že spoločnosť SPRAVBYTKOMFORT, a.s. nedodávala nadpolovičné množstvo tepla na iné tepelnoenergetické využitie ako na vykurovanie a prípravu teplej úžitkovej vody podľa § 29 ods. 8 zákona o regulácii. 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 bola 10. 06. 2021 spoločnosťou SPRAVBYTKOMFORT, a.s., úradu doručená a zaevidovaná pod podacím číslom úradu 17560/2021/BA odpoveď na výzvu úradu, v ktorej sa spoločnosť vyjadrila, že pre výber dodávateľa diela podľa predmetu Dodatku zmluvy nerobila výberové konanie a ani porovnanie ponúk. Spoločnosť ESCO Servis, s.r.o., bola oslovená na základe dlhodobého partnerstva, ktoré je schopné operatívne a na vysokej odbornej úrovni poskytovať služby pre SPRAVBYTKOMFORT, a.s., tak aby nebola ohrozená dodávka tepla. Ďalej bolo v predmetnom podaní doplnené vysvetlenie dôvodu uzatvorenia Dodatku zmluvy, preukázanie že spoločnosť nedodávala nadpolovičné množstvo tepla na iné ako tepelnoenergetické účely, kópia zmluvy č. ZML200149 na výstavbu TVK a kópia Dodatku č. 1 k Zmluve o dielo č. 2020-020 (ZML200020).

Dňa 14. 06. 2021 bolo úradu spoločnosťou SPRAVBYTKOMFORT, a.s. listom doručeným na úrad prostredníctvom elektronickej pošty zaevidovaným pod podacím číslom úradu 17732/2021/BA predložené upravené znenie Dodatku zmluvy, v ktorom bola vypustená preambula, v ktorej sa uvádzalo, že Dodatok zmluvy je uzatvorený na základe a v rámci Zmluvy o dielo č. 18/2011, uzatvorenej medzi právnym predchodcom zhotoviteľa a objednávateľom. K vypusteniu preambuly spoločnosť pristúpila na základe pripomienky úradu, nakoľko predmetom uvádzanej Zmluvy o dielo č. 18/2011 je zabezpečovanie opráv, odstránenie havarijných stavov.

Následne 17. 06. 2021 bol spoločnosťou SPRAVBYTKOMFORT, a.s., listom doručeným na úrad prostredníctvom elektronickej pošty zaevidovaným pod podacím číslom úradu 18091/2021/BA predložený rozpočet projektovej dokumentácie vypracovanej na výstavbu „I. Etapy“.

Dňa 22. 06. 2021 bol spoločnosťou SPRAVBYTKOMFORT, a.s., listom doručeným prostredníctvom elektronickej pošty zaevidovaným pod podacím číslom úradu 18250/2021/BA doplnený rozpočet realizovanej stavby „I. Etapa“ a vyjadrenie, že obsahom Zmluvy je realizácia „I etapy“ a obsahom Dodatku zmluvy je realizácia „II. Etapy“.

Ďalej bola 24. 06. 2021 úradu spoločnosťou SPRAVBYTKOMFORT, a.s., listom doručeným prostredníctvom elektronickej pošty zaevidovaným pod podacím číslom úradu

18620/2021/BA predložená cenová ponuka na vybudovanie „II. Etapy“ vypracovaná spoločnosťou ESCO Servis, s.r.o.

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 § 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, uzatvorené 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 všetkých podkladov predložených spoločnosťou SPRAVBYTKOMFORT, a.s., zistil, že spoločnosť neuskutočnila výberové konanie na dodávateľa diela podľa predmetu Dodatku zmluvy. 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. Ďalej úrad zistil, že práce na výstavbe teplovodu sú dohodnuté v zmluve o Vybudovaní teplovodnej prípojky č. 2001149 medzi spoločnosťou SPRAVBYTKOMFORT, a.s., a Ing. Viliamom Čechom, K Surdoku 7668/9, 080 01 Prešov, IČO: 34 347 470 (ďalej len „spoločnosť ČECH“), zmluvné strany sa dohodli, že zhotovenie teplovodnej prípojky bude prebiehať v členení prác:

- a) SPRAVBYTKOMFORT, a.s., zabezpečí na svoje náklady projektovú dokumentáciu, dodávku potrubí, ich montáž a uloženie do výkopu od bodu napojenia na pôvodný teplovod až do objektov, vrátane armatúr a meračov tepla na dodávku ÚK na päte domu a jeho uvedenie do prevádzky;
- b) Spoločnosť ČECH zabezpečí všetky zemné práce s výkopmi trasy pre uloženie potrubí, vrátane vytvorenia pieskového lôžka pre potrubie a jeho následné obsypanie a šácht pri pripojení nového rozvodu k pôvodnému teplovodu a spätné terénne úpravy.

Na základe požiadavky spoločnosti ČECH, bola realizácia prác rozdelená do dvoch etáp. Spoločnosť ČECH, s.r.o., túto zmenu odôvodnila potrebou ukončiť prvé dve budovy skôr, aby mohli byť odovzdané novému majiteľovi, Mestu Prešov. I. Etapa sa zrealizovala v roku 2020 v sume 74 345,64 €, v rámci ktorej bola vybudovaná teplovodná prípojka pre bytové domy č. 1A a 1B a č.2. Práce na prípravu II. etapy, v rámci ktorej budú dobudované prípojky pre bytové domy č.3 a č.4, boli presunuté na rok 2021 a z uvedeného dôvodu bolo rozhodnuté, že II. Etapa sa bude zmluvne riešiť Dodatkom zmluvy. Úrad ďalej porovnal výšku nákladov na vybudovanie diela podľa projektovej dokumentácie vypracovanej spoločnosťou TERMOKLIMA, s.r.o., a cenovej ponuky predloženej spoločnosťou ESCO Servis, s.r.o. a zistil, že cena v ponuke spoločnosti ESCO Servis, s.r.o., je nižšia ako je cena uvedená v projektovej dokumentácii.

Na základe predmetných zistení úrad konštatuje, že návrh Dodatku zmluvy 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 návrh Dodatku zmluvy 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 Dodatku zmluvy 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 Uríčková
poverená riadením odboru regulačnej politiky

Rozhodnutie sa doručí:

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