

R O Z H O D N U T I E

Číslo: 0017/2021/S-LA
Číslo spisu: 98-2021-BA

Bratislava 17. 03. 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

s c h v a ľ u j e

podľa § 13 ods. 2 písm. i) zákona č. 250/2012 Z. z. o regulácii v sieťových odvetviach v znení neskorších predpisov pre regulovaný subjekt Východoslovenská vodárenská spoločnosť, a.s., Komenského 50, 042 48 Košice, IČO: 36 570 460, návrh Zmluvy o dielo č. 2/2/2021/SN uzatvorenej podľa § 536 a nasl. zákona č. 513/1991 Zb. Obchodného zákonníka medzi zmluvnými stranami VVS Stavby, s.r.o., Komenského 50, 042 48 Košice, IČO: 46 227 393 a Východoslovenská vodárenská spoločnosť, a.s., Komenského 50, 042 48 Košice, IČO: 36 570 460 v predložennom znení.

Odôvodnenie:

Úradu pre reguláciu sieťových odvetví, odboru regulačnej politiky (ďalej len „úrad“) bol listom doručeným na úrad 17. 12. 2020 prostredníctvom elektronickej pošty a zaevidovaným pod podacím číslom úradu 279/2021/BA regulovaným subjektom Východoslovenská vodárenská spoločnosť, a.s., Komenského 50, 042 48 Košice, IČO: 36 570 460 (ďalej len „VVS, a.s.“) predložený v zmysle § 29 ods. 6 zákona č. 250/2012 Z. z. o regulácii v sieťových odvetviach (ďalej len „zákon o regulácii“) návrh Zmluvy o dielo č. 825/270/2020/SN uzatvorený podľa § 536 a nasl. zákona č. 513/1991 Zb. Obchodný zákonník medzi zmluvnými stranami VVS Stavby, s.r.o., Komenského 50, 042 48 Košice, IČO: 46 227 393 (ďalej len „VVS Stavby, s.r.o.“) a VVS, a.s. (ďalej len „návrh Zmluvy“).

Týmto dňom bolo začaté správne konanie vo veci schvaľovania návrhu 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 návrhu Zmluvy o poskytovaní služieb je navrhovateľ - spoločnosť VVS, 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.

Predmetom tejto zmluvy je vykonanie diela „Rekonštrukcia kanalizácie Pavlovičovo námestie ...“ text bol označený regulovaným subjektom ako obchodné tajomstvo“...vrátane geodetického porealizačného zamerania“

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. 0002/2021/S-LA z 13. 01. 2021 a spoločnosť VVS, a.s., listom z 13. 01. 2021 zaevidovaným pod podacím číslom úradu 324/2021/BA vyzval na odstránenie nedostatkov podania v lehote 30 dní odo dňa doručenia výzvy. Zároveň spoločnosť VVS, a.s., poučil o možnosti zastavenia konania, ak požadované nedostatky podania neodstráni. Týmto odstránením nedostatkov podania bolo doplnenie kópií zmlúv o dielo s podobným predmetom ako je v návrhu Zmluvy s celkovou fakturovanou cenou zákazky a s prehľadom rozpočtových nákladov; doplnenie informácie na základe čoho bola vybraná spoločnosť VVS Stavby, s.r.o., na dodávku služieb podľa predmetu návrhu Zmluvy; doplnenie vysvetlenia že, zmluva o poskytovaní služieb zodpovedá podmienkam v bežnom obchodnom styku podľa § 29 ods. 7 zákona o regulácii; doplnenie vysvetlenia, ako boli počítané ceny jednotlivých úkonov uvedených v rozpočte; odôvodnenie rozdielu vo výške nákladov kalkulovaných v súhrnnom liste stavby; vysvetlenie v akých lehotách môžu zmluvné strany odstúpiť od zmluvy v závislosti od dôvodu odstúpenia od zmluvy; doplnenie predpokladaného/plánovaného času plnenia zmluvy a oprava čísla znenia zákona č. 513/1991 Zb. Obchodný zákonník uvedeného v návrhu Zmluvy. Zároveň úrad s prihliadnutím na rozsah agendy a zložitosť správneho konania spoločnosti VVS, a. s., oznámil, že v zmysle § 49 ods. 2 správneho poriadku vo veci schválenia návrhu zmluvy rozhodne najneskôr do 60 dní od začatia konania.

Následne spoločnosť VVS, a. s., listom doručeným na úrad 18. 01. 2021 prostredníctvom elektronickej pošty a zaevidovaným pod podacím číslom úradu 963/2021/BA úradu oznámila zmenu čísla návrhu Zmluvy o dielo na č. 2/2/2021/SN.

Dňa 26. 01. 2021 spoločnosť VVS, a. s., listom zaevidovaným pod podacím číslom úradu 2082/2021/BA predložila odpoveď na výzvu na odstránenie nedostatkov podania a listom zaevidovaným pod podacím číslom úradu 2114/2021/BA doručeným na úrad

26. 01. 2021, pre porovnanie výšky nákladov, doložila kópie zmlúv s podobným predmetom ako je návrh Zmluvy vrátane rozpočtových nákladov za predmet zmluvy.

Spoločnosť VVS, a.s., v odpovedi uviedla, že lehoty na odstúpenie od zmluvy sú uvedené v článku XIV, doplnila predpokladaný čas plnenia zmluvy a opravila znenie zákona č. zákona č. 513/1991 Zb. Obchodný zákonník v návrhu Zmluvy. Zároveň uviedla, pre vysvetlenie výberu zhotoviteľa diela, že zhotoviteľ spoločnosť VVS Stavby, s.r.o., je 100% - ne vlastnenou spoločnosťou VVS, a.s., a v danom konkrétnom prípade ide o in house zákazku 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“) a že spoločnosť VVS Stavby, s.r.o., využíva na plnenie svojich zákaziek vrátane in house zákaziek, vlastné kapacity. V prípade, ak sa spoločnosť VVS Stavby, s.r.o., rozhodne časť zákazky splniť subdodávateľsky, v takomto prípade postupuje ako obstarávateľ podľa zákona o verejnom obstarávaní. K spôsobu výpočtu cien za jednotlivé úkony spoločnosť uviedla, že sa držia technologických postupov, kde sú uvedené priemerné ceny úkonov vykonaných v predchádzajúcich rokoch, ktoré boli vykonávané externými spoločnosťami. Spoločnosť VVS, a.s. uviedla aj odôvodnenie rozdielu vo výške nákladov chybou v prepise nákladových položiek a predmetný súhrnný list spoločnosť obratom opravila.

Dňa 28. 01. 2021 bolo úradu spoločnosťou VVS, a. s., listom zaevidovaným pod podacím číslom úradu 2235/2021/BA doručené doplnenie podania vo veci schválenia zmluvy o poskytovaní služieb a síce oprava predmetného súhrnného listu s nákladovými položkami v zmysle pripomienok úradu.

V predmetných doplneniach podania spoločnosť nepredložila všetky požadované podklady v zmysle výzvy úradu, čím dostatočne nepreukázala, že návrh zmluvy zodpovedá podmienkam bežným v obchodnom styku podľa § 29 ods. 7 zákona o regulácii, a to predovšetkým časť podľa ktorej je regulovaný subjekt pri vykonávaní regulovanej činnosti povinný dodržiavať primeranosť vynaložených nákladov.

Úrad po preskúmaní vyjadrení spoločnosti VVS, a. s., dospel k záveru, že toto nie je postačujúce a pre rozhodnutie vo veci je potrebné doplnenie podania v nadväznosti na predchádzajúcu výzvu na odstránenie nedostatkov podania. Listom z 02. 02. 2021 zaevidovaným pod podacím číslom úradu 2154/2021/BA vyzval na odstránenie nedostatkov podania v lehote do 30 dní odo dňa doručenia výzvy. Zároveň spoločnosť VVS, a.s., poučil o možnosti zastavenia konania, ak požadované nedostatky podania neodstráni. Týmto odstránením nedostatkov podania bolo preukázanie, že uzatvorenie návrhu Zmluvy je v súlade s ustanovením zákona o regulácii, a to predovšetkým že pri vykonávaní regulovanej činnosti je dodržaná primeranosť vynaložených nákladov, predloženie kalkulácie cien jednotlivých položiek používaných spoločnosťou VVS Stavby, s.r.o., predloženie cien úkonov, ktoré boli fakturované v predchádzajúcich rokoch externými spoločnosťami a doplnenie zmlúv uzatvorených s externými spoločnosťami vrátane prehľadu rozpočtových nákladov .

Spoločnosť VVS, a.s., 02. 03. 2021 listom zaevidovaným pod podacím číslom úradu 6594/2021/BA v zmysle opätovnej výzvy zaslala kalkulácie jednotlivých položiek

používaných spoločnosťou VVS Stavby, s.r.o., vrátane vyjadrenia spoločnosti VVS Stavby, s.r.o., k uvedeným kalkuláciám, ceny úkonov, ktoré boli spoločnosti VVS, a.s., fakturované v predchádzajúcich rokoch externými spoločnosťami, zmluvy s externými spoločnosťami, dohodu o cenách č. 922/227/2017/SN a Dodatok č. 1 k tejto Dohode, na základe ktorej boli uplatňované ceny pri rekonštrukcii kanalizačných sietí bezvýkopovými technológiami medzi VVS, a.s., a VVV Stavby, s.r.o., a vysvetlenie technologického postupu predmetnej zákazky.

Následne dňa 08. 03. 2021 spoločnosť VVS, a.s., listom zaevidovaným pod podacím číslom úradu 7044/2021/BA doplnila svoju odpoveď na druhú výzvu zaslaním nového návrhu Zmluvy prehodnotenú o ...“regulovaný subjekt označil tento text ako obchodné tajomstvo“...

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 o verejnom obstarávaní.

Úrad porovnal výšku nákladov plánovaných na plnenie predmetu návrhu Zmluvy s nákladmi vynaloženými na plnenie zmlúv o dielo s podobným predmetom ako je v návrhu Zmluvy a s nákladmi podľa programu CenKros. Úrad pre porovnanie nákladov za predmet návrhu Zmluvy vypracoval i prieskum trhu. Na základe uplatnenia uvedených porovnávacích metód úrad konštatuje, že návrh 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 preštudovaním návrhu Zmluvy spoločnosti VVS, a.s., tiež skonštatoval, že návrh neobsahuje dojednanie o neprimeranom právnom následku za porušenie záväzku regulovaného subjektu alebo dojednanie, 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.

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:

Východoslovenská vodárenská spoločnosť, a.s., Komenského 50, 042 48 Košice