

R O Z H O D N U T I E

Číslo: 0022/2018/K
Č.sp.: 2741-2018-BA

Bratislava 05. 09. 2018

Úrad pre reguláciu sieťových odvetví, sekcia cenovej regulácie, odbor kontroly ako vecne príslušný správny orgán podľa § 9 ods. 1 písm. c) bod 3. v spojení s § 36 ods. 9 zákona č. 250/2012 Z. z. o regulácii v sieťových odvetviach vo veci uloženia pokuty za porušenie povinnosti vyplývajúcej zo zákona č. 251/2012 Z. z. o energetike a o zmene a doplnení niektorých zákonov v znení neskorších predpisov rozhodol tak, že účastníkovi konania ZSE Development, s.r.o., Čulenova 6, 811 09 Bratislava, IČO: 36 254 711

ukladá pokutu

podľa § 91 ods. 2 písm. b) zákona č. 251/2012 Z. z. o energetike a o zmene a doplnení niektorých zákonov v znení zákona č. 162/2018 Z. z. za to, že sa dopustil správneho deliktu podľa § 91 ods. 2 písm. b) zákona č. 251/2012 Z. z. o energetike a o zmene a doplnení niektorých zákonov v znení zákona č. 162/2018 Z. z. tým, že porušil povinnosť ustanovenú v § 32 ods. 3 písm. e) v spojení s § 32 ods. 4 prvej vety zákona č. 251/2012 Z. z. o energetike a o zmene a doplnení niektorých zákonov

vo výške 5 000,- eur
(slovom päťtisíc eur).

Podľa § 32 ods. 1 zákona č. 251/2012 Z. z. o energetike a o zmene a doplnení niektorých zákonov prevádzkovateľ distribučnej sústavy, ktorý je súčasťou vertikálne integrovaného podniku, musí byť nezávislý z hľadiska právnej subjektivity, formy, organizácie a rozhodovania od činností, ktoré nesúvisia s distribúciou elektriny.

Podľa § 32 ods. 3 písm. e) zákona č. 251/2012 Z. z. o energetike a o zmene a doplnení niektorých zákonov nezávislosť prevádzkovateľa distribučnej sústavy uvedeného v odseku 1 sa zabezpečí vymenovaním alebo iným ustanovením osoby povinnej zabezpečiť súlad podľa odsekov 4 až 8.

Podľa § 32 ods. 4 prvej vety zákona č. 251/2012 Z. z. o energetike a o zmene a doplnení niektorých zákonov prevádzkovateľ distribučnej sústavy, ktorý je súčasťou vertikálne integrovaného podniku, vymenuje alebo inak ustanoví a odvoláva osobu povinnú zabezpečiť súlad po predchádzajúcom súhlase úradu.

Úrad pre reguláciu sieťových odvetví pri výkone svojej pôsobnosti vymedzenej v § 32 zákona č. 251/2012 Z. z. o energetike a o zmene a doplnení niektorých zákonov zistil, že spoločnosť ZSE Development, s.r.o., Čulenova 6, 811 09 Bratislava. IČO: 36 254 711 ako prevádzkovateľ distribučnej sústavy, ktorý je súčasťou vertikálne integrovaného elektroenergetického podniku, nemala vymenovanú alebo inak ustanovenú osobu povinnú zabezpečiť súlad, a to v období od 01. 09. 2017 až do vydania rozhodnutia úradu č. 0021/2017/L-PS o vydaní predchádzajúceho súhlasu s Ing. Milanom Rybárom,, ktoré bolo doručené spoločnosti ZSE Development, s.r.o., Čulenova 6, 811 09 Bratislava. IČO: 36 254 711 dňa 23. 11. 2017 a nadobudlo právoplatnosť dňa 09. 12. 2017.

Pokutu spolu vo výške 5 000,- eur je účastník konania povinný uhradiť do 15 dní odo dňa právoplatnosti tohto rozhodnutia na účet vedený v Štátnej pokladnici, číslo účtu: SK5981800000007000442847, KS 6348, VS 500222018.

Odôvodnenie:

Úrad pre reguláciu sieťových odvetví (ďalej len „úrad“) pri výkone svojej pôsobnosti vymedzenej zákonom č. 251/2012 Z. z. o energetike a o zmene a doplnení niektorých zákonov v znení neskorších predpisov (ďalej len „zákon o energetike“) zistil, že spoločnosť ZSE Development, s.r.o., Čulenova 6, 811 09 Bratislava. IČO: 36 254 711 ako prevádzkovateľ distribučnej sústavy, ktorý je súčasťou vertikálne integrovaného elektroenergetického podniku, nemala vymenovanú alebo inak ustanovenú osobu povinnú zabezpečiť súlad, a to v období od 01. 09. 2017 až do vydania rozhodnutia úradu č. 0021/2017/L-PS o vydaní predchádzajúceho súhlasu s Ing. Milanom Rybárom, ktoré bolo doručené spoločnosti ZSE Development, s.r.o. dňa 23. 11. 2017 a právoplatnosť nadobudlo dňa 09. 12. 2017.

Úrad zistil, že predchádzajúca osoba povinná zabezpečiť súlad, ktorou bol Ing. Robert Hassel,, skončila výkon svojej činnosti dňa 31. 08. 2017, a to na základe Dohody o skončení pracovnej činnosti z 28. 07. 2017 uzatvorenej medzi spoločnosťou ZSE Development, s.r.o. a Ing. Robertom Hasselom.

Od 01. 09. 2017 do vydania rozhodnutia úradu č. 0021/2017/L-PS o vydaní predchádzajúceho súhlasu s Ing. Milanom Rybárom, ktoré bolo doručené spoločnosti ZSE Development, s.r.o. dňa 23. 11. 2017 a právoplatnosť nadobudlo dňa 09. 12. 2017 nemala spoločnosť ZSE Development, s.r.o. zabezpečený plynulý prechod funkčného obdobia predchádzajúcej a novovymenovanej osoby povinnej zabezpečiť súlad prevádzkovateľa distribučnej sústavy.

Z hľadiska ustanovení § 32 zákona o energetike správny orgán konštatuje, že neexistenciou (absenciou) osoby povinnej zabezpečiť súlad došlo k porušeniu povinnosti oddelenia prevádzkovateľa distribučnej sústavy ZSE Development, s.r.o. V období od 01. 09. 2017 do 23. 11. 2017 bola porušená povinnosť ustanovená v § 32 ods. 3 písm. e) v spojení s § 32 ods. 4 prvej vety zákona o energetike. V dôsledku takéhoto stavu nebol zabezpečený dohľad nad dodržiavaním programu súladu spoločnosti ZSE Development, s.r.o.

Podľa § 32 ods. 8 písm. a) zákona o energetike osoba povinná zabezpečiť súlad je povinná sledovať plnenie programu súladu.

Podľa § 32 ods. 8 písm. d) zákona o energetike osoba povinná zabezpečiť súlad je povinná bezodkladne informovať úrad o každom závažnom porušení programu súladu.

Uvedené ustanovenia ukladajú osobe povinnej zabezpečiť súlad povinnosti trvalého, nepretržitého charakteru. Osoba povinná zabezpečiť súlad je povinná neustále sledovať plnenie programu súladu a zároveň bezodkladne informovať úrad o jeho závažnom porušení. Tým, že spoločnosť ZSE Development, s.r.o. nemala vôbec ustanovenú osobu povinnú zabezpečiť súlad v uvedenom období, vystavila prevádzkovateľa distribučnej sústavy, ako aj celý vertikálne integrovaný podnik (ďalej len „VIP“) hrozbe porušenia programu súladu a navyše o tomto porušení sa úrad nemal ako dozvedieť, pretože neexistovala osoba, ktorá by porušenie identifikovala a oznámila ho úradu. Takýmto spôsobom došlo k ohrozeniu nezávislosti prevádzkovateľa distribučnej sústavy, čo mohlo mať významné následky pre celý VIP. Správny orgán konštatuje, že v prípade ZSE Development, s.r.o. nešlo iba o administratívne pochybenie, ale o zlyhanie a hrubé pochybenie v oblasti oddelenia prevádzkovateľa distribučnej sústavy, ktoré vychádza z povinností ustanovených v § 31 ods. 5 a § 32 ods. 1, ods. 3 písm. e), ods. 4, ods. 5 a ods. 6 zákona o energetike.

Úrad ďalej uvádza, že Dohoda o pracovnej činnosti uzatvorená medzi spoločnosťou ZSE Development, s.r.o. a Ing. Milanom Rybárom, ktorej predmetom je vykonávanie činnosti osoby povinnej zabezpečiť súlad, bola uzatvorená 09. 11. 2017, z čoho vyplýva, že spoločnosť ZSE Development, s.r.o. nevynaložila maximálne úsilie preklenúť obdobie absencie osoby povinnej zabezpečiť súlad od 01. 09. 2017 spôsobom, že by mala uzatvorenú zmluvu o výkone jeho funkcie, pričom by čakala na vydanie predchádzajúceho súhlasu úradu alebo by požiadala úrad o vydanie predchádzajúceho súhlasu s novou osobou v časovom predstihu. Práve naopak, spoločnosť ZSE Development, s.r.o. nemala žiadnu určenú osobu a kvalifikovane začala konať až dňa 09. 11. 2017, keď uzavrela novú zmluvu s Ing. Milanom Rybárom, resp. 30. 10. 2017, keď bola úradu doručená Žiadosť o vydanie predchádzajúceho súhlasu Úradu pre reguláciu sieťových odvetví s vymenovaním osoby povinnej zabezpečiť súlad prevádzkovateľa distribučnej sústavy. Takýto postup nemožno označiť za súladný s § 32 zákona o energetike a nevyplyva z neho úsilie spoločnosti ZSE Development, s.r.o. o dočasné preklopenie stavu, keď reálne hrozilo, že nebude mať vymenovanú alebo inak ustanovenú osobu povinnú zabezpečiť súlad prevádzkovateľa distribučnej sústavy.

Podľa § 32 ods. 1 zákona o energetike prevádzkovateľ distribučnej sústavy, ktorý je súčasťou vertikálne integrovaného podniku, musí byť nezávislý z hľadiska právnej subjektivity, formy, organizácie a rozhodovania od činností, ktoré nesúvisia s distribúciou elektriny.

Podľa § 32 ods. 3 písm. e) zákona o energetike nezávislosť prevádzkovateľa distribučnej sústavy uvedeného v odseku 1 sa zabezpečí vymenovaním alebo iným ustanovením osoby povinnej zabezpečiť súlad podľa odsekov 4 až 8.

Podľa § 32 ods. 4 prvej vety zákona o energetike prevádzkovateľ distribučnej sústavy, ktorý je súčasťou vertikálne integrovaného podniku, vymenuje alebo inak ustanoví a odvoláva osobu povinnú zabezpečiť súlad po predchádzajúcom súhlase úradu.

Podľa § 32 ods. 11 zákona o energetike na vertikálne integrovaný podnik, ktorý poskytuje služby pre menej ako 100 000 pripojených odberateľov, sa nevzťahujú povinnosti podľa § 31 ods. 5, 6, 9 a 10, povinnosti podľa odsekov 1 až 10 a povinnosti podľa § 96 ods. 21.

Z citovaných ustanovení zákona o energetike vyplýva, že prevádzkovateľ distribučnej sústavy, ktorý je súčasťou VIP, má mať vymenovanú alebo inak ustanovenú osobu povinnú

zabezpečiť súlad. Uvedená zákonná požiadavka vychádza z princípu zabezpečenia nezávislosti prevádzkovateľov distribučných sústav, ktorí sú súčasťou VIP s najmenej 100 000 pripojenými odberateľmi.

Úrad je povinný pri udeľovaní pokuty posúdiť otázku existencie VIP v období spáchania správneho deliktu z hľadiska spoločnosti ZSE Development, s.r.o. a jej právneho postavenia v skupine ZSE. Zároveň je nevyhnutné vysporiadať sa s otázkou poskytovania služieb VIP pre viac ako 100 000 pripojených odberateľov, aby bolo možné prihliadať na všetky zákonné povinnosti uvedené v § 32 zákona o energetike bez výnimky.

Podľa výpisu z obchodného registra spoločnosť ZSE Development, s.r.o. je obchodná spoločnosť (spoločnosť s ručením obmedzeným) založená vyhlásením jediného spoločníka do notárskej zápisnice dňa 14. 04. 2003 na notárskom úrade JUDr. Jarmily Kováčovej pod č. NZ 27760/2003. Jediným spoločníkom spoločnosti ZSE Development, s.r.o. je spoločnosť Západoslovenská energetika, a.s., Čulenova 6, 816 47 Bratislava, IČO 35 823 551. Predmetom činnosti spoločnosti ZSE Development, s.r.o. je okrem iných distribúcia elektriny.

Podľa výpisu z obchodného registra spoločnosť Západoslovenská energetika, a.s., Čulenova 6, 816 47 Bratislava, IČO 35 823 551 ako materská spoločnosť ZSE Development, s.r.o. je akciová spoločnosť, ktorá vykonáva všetky práva jediného spoločníka v spoločnosti ZSE Development, s.r.o. Zároveň je spoločnosť Západoslovenská energetika, a.s. jediným akcionárom spoločnosti ZSE Energia, a.s., Čulenova 6, 816 47 Bratislava, IČO 36 677 281. Spoločnosť ZSE Energia, a.s. vykonáva regulovanú činnosť – dodávka elektriny.

Spoločnosť ZSE Energia, a.s. je spolu so spoločnosťou Západoslovenská energetika, a.s. spoločníkom v spoločnosti ZSE MVE, s. r. o., Čulenova 6, 811 09 Bratislava, IČO 35 927 593 (v pomere 750 eur - Západoslovenská energetika, a.s. ku 5 890 eur - ZSE Energia, a.s. na vklade spoločníka), pričom spoločnosť ZSE MVE, s. r. o. vykonáva regulované činnosti výroba elektriny a dodávka elektriny.

Podľa § 3 písm. a) piateho bodu zákona o energetike integrovaným podnikom vertikálne integrovaný podnik alebo horizontálne integrovaný podnik.

Podľa § 3 písm. a) bodu šiesteho bodu zákona o energetike vertikálne integrovaným podnikom vertikálne integrovaný elektroenergetický podnik alebo vertikálne integrovaný plynárenský podnik.

Podľa § 3 písm. b) štvrtého bodu zákona o energetike vertikálne integrovaným elektroenergetickým podnikom elektroenergetický podnik alebo skupina elektroenergetických podnikov, v ktorých je na vykonávanie kontroly priamo alebo nepriamo oprávnená tá istá osoba alebo osoby alebo ktorákoľvek z osôb vykonávajúcich spoločnú kontrolu, a kde podnik alebo skupina podnikov vykonáva najmenej jednu z činností prenos elektriny alebo distribúcia elektriny a najmenej jednu z činností výroba elektriny alebo dodávka elektriny.

Podľa § 3 písm. b) piateho bodu zákona o energetike elektroenergetickým podnikom osoba, ktorá vykonáva najmenej jednu z činností výroba elektriny, prenos elektriny, distribúcia elektriny, dodávka elektriny alebo nákup elektriny na účel ďalšieho predaja elektriny a ktorá je v súvislosti s týmito činnosťami zodpovedná za obchodné úlohy, technické úlohy alebo údržbu; elektroenergetickým podnikom nie je koncový odberateľ elektriny.

Vychádzajúc z uvedených definícií možno vyvodit' tieto 3 podmienky pre definovanie spoločností ako VIP:

1. VIP je tvorený jedným elektroenergetickým podnikom alebo viacerými elektroenergetickými podnikmi - skupinou elektroenergetických podnikov, teda podmienka účasti na VIP je byť elektroenergetickým podnikom v zmysle zákona o energetike.

2. Druhá podmienka je, aby v elektroenergetických podnikoch vykonávala kontrolu priamo alebo nepriamo tá istá osoba alebo osoby alebo ktorákoľvek z osôb vykonávajúcich spoločnú kontrolu – tieto osoby však nie sú definované, čiže môže ísť o akékoľvek osoby, právnické alebo fyzické bez ohľadu na ich predmet činnosti (regulovaná činnosť nie je podmienkou).

3. Treťou podmienkou sú tzv. krížové činnosti, ktoré musia byť nevyhnutne vykonávané v energetických podnikoch, a to prenos elektriny alebo distribúcia elektriny na jednej strane a výroba elektriny alebo dodávka elektriny na strane druhej.

Spoločnosť ZSE Development, s.r.o. je elektroenergetickým podnikom, pretože vykonáva distribúciu elektriny a v súvislosti s touto činnosťou zodpovedná za obchodné úlohy, technické úlohy alebo údržbu.

Spoločnosť ZSE Energia, a.s. je taktiež elektroenergetickým podnikom, pretože vykonáva dodávku elektriny a v súvislosti s touto činnosťou zodpovedná za obchodné úlohy, technické úlohy alebo údržbu.

Spoločnosť ZSE MVE, s. r. o. je elektroenergetickým podnikom, pretože vykonáva regulované činnosti výroba elektriny a dodávka elektriny a v súvislosti s týmito činnosťami zodpovedná za obchodné úlohy, technické úlohy alebo údržbu.

Všetky tri spoločnosti spĺňajú prvú podmienku VIP, sú elektroenergetickými podnikmi.

V prípade druhej podmienky VIP (spoločná kontrola tej istej osoby nad elektroenergetickými podnikmi), nad tromi spoločnosťami vykonáva 100 % kontrolu tá istá osoba – materská spoločnosť Západoslovenská energetika, a.s., či už v podobe jediného spoločníka v spoločnosti s ručením obmedzeným (ZSE Development, s.r.o), v podobe 100 % jediného akcionára (v ZSE Energia, a.s.) alebo kombinovane – v spoločnosti ZSE MVE, s. r. o. je menšinovým spoločníkom, no spoločnosť ZSE Energia, a.s. je väčšinovým spoločníkom (v pomere 5 890 eur ku 750 eur na vkladoch spoločníkov). Na základe uvedeného považuje správny orgán za splnenú aj druhú zákonnú podmienku definície VIP.

Z hľadiska predmetu činnosti, ktoré vykonávajú spoločnosti ZSE Development, s.r.o. (distribúcia elektriny) na jednej strane a ZSE Energia, a.s. (dodávka elektriny) a ZSE MVE, s. r. o. (výroba elektriny a dodávka elektriny) na strane druhej, táto podmienka je taktiež nepochybne splnená. Spoločnosť ZSE Development, s.r.o. má úradom vydané povolenie č. 2016E 0639 zo dňa 14. 01. 2016, predmet podnikania: elektroenergetika, rozsah podnikania: distribúcia elektriny ako miestna distribučná sústava v polyfunkčnom areáli Centrál, Metodova 6, Bratislava. Spoločnosť ZSE Energia, a.s. má úradom vydané povolenie č. 2007E 0254 - 5. zmena z 29. 07. 2011, predmet podnikania: elektroenergetika, rozsah podnikania: dodávka elektriny na vymedzenom území, ktorým je Slovenská republika, a spoločnosť ZSE MVE, s. r. o. má úradom vydané povolenie č. 2016E 0639 zo dňa

10. 06. 2016, predmet podnikania: elektroenergetika, rozsah podnikania: výroba elektriny, dodávka elektriny.

Správny orgán považuje za jednoznačne preukázané, že spoločnosti ZSE Development, s.r.o., ZSE Energia, a.s. a ZSE MVE, s. r. o. boli v čase páchania správneho deliktu VIP, nad ktorým vykonávala a vykonáva priamu kontrolu spoločnosť Západoslovenská energetika, a.s.

Z hľadiska povinností ustanovených v § 31 ods. 5, 6, 9 a 10, § 32 ods. 1 až 10 a povinnosti podľa § 96 ods. 21 je nevyhnutné posúdiť otázku, či VIP, ktorého členom je spoločnosť ZSE Development, s.r.o., poskytuje služby pre najmenej 100 000 pripojených odberateľov. Paragraf 32 ods. 11 zákona o energetike predstavuje výnimku z hľadiska povinností VIP, ktorý poskytuje služby pre menej ako 100 000 pripojených odberateľov.

Podľa § 3 písm. b) siedmeho bodu zákona o energetike na účely tohto zákona sa rozumie v elektroenergetike odberateľom elektriny osoba, ktorá nakupuje elektrinu na účel ďalšieho predaja, alebo koncový odberateľ elektriny.

Podľa Výročnej správy k 31. decembru 2017 (za rok 2017) spoločnosti ZSE Energia, a.s. ako dodávateľa elektriny a člena VIP so spoločnosťou ZSE Development, s.r.o., mala spoločnosť ZSE Energia, a.s. k 31. 12. 2017 počet 920 783 odberných miest elektrickej energie. Na základe uvedenej informácie má správny orgán za dostatočne preukázané, že VIP spoločnosti ZSE Development, s.r.o., ktorého sa týkajú povinnosti podľa § 32 zákona o energetike, má pripojených významne viac odberateľov elektriny ako 100 000 (viac ako 9-krát viac) podľa zákonnej požiadavky ustanovenej v § 32 ods. 11 zákona o energetike.

Spoločnosti ZSE Development, s.r.o. bolo dňa 19. 06. 2018 o 12:08 hod. prostredníctvom portálu slovensko.sk doručené Oznámenie o začatí správneho konania zo dňa 18. 06. 2018, v ktorom určil úrad 10-dňovú lehotu na vyjadrenie sa ku skutočnostiam uvedeným v predmetnom oznámení. Následne spoločnosť ZSE Development, s.r.o. požiadala úrad o predĺženie lehoty na vyjadrenie do 13. 07. 2018 z dôvodu čerpania dovolenky zodpovedných osôb. Úrad uvedenej žiadosti vyhovel a lehotu na vyjadrenie predĺžil listom ev. č. 24286/2018/BA do 13. 07. 2018 a zároveň upovedomil spoločnosť ZSE Development, s.r.o. o predĺžení lehoty na vydanie rozhodnutia na 60 dní podľa § 49 ods. 2 správneho poriadku.

Spoločnosť ZSE Development, s.r.o. doručila úradu prostredníctvom právneho zástupcu, Mgr. Lucie Maxonovej, dňa 16. 07. 2018 Vyjadrenie k začatiu správneho konania vo veci uloženia pokuty za možné porušenie povinností oddelenia prevádzkovateľa distribučnej sústavy zo dňa 13. 07. 2018 a dňa 17. 08. 2018 doručila Vyjadrenie k podkladom pred vydaním rozhodnutia. Vo vyjadreniach spoločnosť ZSE Development, s.r.o. uvádza argumentáciu, podľa ktorej by nemalo dôjsť k porušeniu povinností oddelenia prevádzkovateľa distribučnej sústavy z nasledovných dôvodov:

- 1) Spoločnosť ZSE Development, s.r.o. je malou distribučnou spoločnosťou, na ktorú sa aplikuje § 32 ods. 11 zákona o energetike, definícia VIP zahŕňa aj jednotlivý elektroenergetický podnik, nielen skupinu podnikov a teda povinnosti § 32 sa netýkajú spoločnosti ZSE Development, s.r.o. v celom rozsahu, pretože § 32 ods. 11 ustanovuje

výnimky pre VIP s menej ako 100 000 pripojenými odberateľmi.

K bodu 1 správny orgán len opakuje, ako je už vyššie podrobne uvedené a preukázané, že spoločnosť ZSE Development, s.r.o. tvorí VIP so spoločnosťou ZSE Energia, a.s. ako dominantným dodávateľom elektriny viac ako 900 000 pripojeným odberateľom, pričom spĺňa zákonnú definíciu VIP v zmysle § 3 písm. b) štvrtého bodu zákona o energetike, takže sa na ňu vzťahujú všetky povinnosti § 32 zákona o energetike.

2) Spoločnosť ZSE Development, s.r.o. dobrovoľne plní povinnosti oddelenia prevádzkovateľa distribučnej sústavy stanovené zákonom o energetike, pretože plní štandardy zavedené v skupine ZSE a rozširuje svoju činnosť na ďalšie miestne distribučné sústavy.

K bodu 2 úrad konštatuje, že všetky povinnosti uvedené v § 32 zákona o energetike je spoločnosť ZSE Development, s.r.o. ako člen VIP s viac ako 100 000 pripojenými odberateľmi povinná dodržiavať a nemá zákonnú možnosť voľby dobrovoľného plnenia. Ak by to tak bolo, úrad by v rámci správneho konania o udelení predchádzajúceho súhlasu s vymenovaním Ing. Roberta Hassela alebo Ing. Milana Rybára nevydal rozhodnutie o predchádzajúcom súhlase s ich vymenovaním, ale by zastavil konanie pre nesplnenie zákonných podmienok § 32 zákona o energetike. Spoločnosť ZSE Development, s.r.o. až do Vyjadrenia k začatiu správneho konania vo veci uloženia pokuty za možné porušenie povinností oddelenia prevádzkovateľa distribučnej sústavy zo dňa 13. 07. 2018 nikdy neuvádzala informáciu, že svoje povinnosti vyplývajúce z § 32 zákona o energetike si plní dobrovoľne a nad rámec zákona kvôli štandardom v skupine ZSE. Vo všetkých dokumentoch zaslaných úradu, ktoré sú obsiahnuté aj v spise č. 2741-2018-BA, sama spoločnosť ZSE Development, s.r.o. odkazuje na príslušné ustanovenia § 32 zákona o energetike, cituje ich a bez výnimky ich aplikuje v príslušných právnych dokumentoch. Zároveň nikde spoločnosť ZSE Development, s.r.o. nepoukazuje na „dobrovoľnosť“ plnenia si zákonných povinností, ani na skutočnosť, že sama nemá viac ako 100 000 pripojených odberateľov, ale len chce dodržať štandardy skupiny ZSE. Úrad ako správny orgán v každom správnom konaní so spoločnosťou ZSE Development, s.r.o. vyhodnocoval jej právne postavenie a preto vydal predchádzajúci súhlas s Ing. Robertom Hasselom a aj s Ing. Milanom Rybárom, nakoľko splnili zákonné požiadavky na osobu povinnú zabezpečiť súlad prevádzkovateľa distribučnej sústavy. Rovnaké podmienky platia aj pre program súladu, ktorý má spoločnosť ZSE Development, s.r.o. vydaný ako Príkaz konateľa č. 2/2016 s názvom Príkaz konateľa spoločnosti ZSE Development, s.r.o. upravujúci podmienky na nezávislý výkon úloh osoby povinnej zabezpečiť súlad prevádzkovateľa distribučnej sústavy z 03. 02. 2016 (ďalej len „program súladu“). V programe súladu je na str. 2, kapitola 1 Úvodné ustanovenia, bod 1.2 posledná veta uvedená: „Spoločnosť ZSE Development, s.r.o. je prevádzkovateľom distribučnej sústavy, ktorý je súčasťou vertikálne integrovaného podniku.“ Ďalej na str. 2, kapitola 1 Úvodné ustanovenia, bod 1.3 je uvedená: „Spoločnosť ZSE Development, s.r.o. ako prevádzkovateľ distribučnej sústavy, ktorá je súčasťou vertikálne integrovaného podniku, sa bez akýchkoľvek výhrad riadi pravidlami pre trh s elektrinou danými Smernicou a Zákomom o energetike upravujúcimi oddelenie prevádzkovateľa distribučnej sústavy a žiadnym spôsobom netoleruje diskriminačné správanie prevádzkovateľa distribučnej sústavy, ktorý je súčasťou vertikálne integrovaného podniku.“ Uvedené pojmy a právne vyjadrenia sú obsiahnuté v celom programe súladu a sú obsiahnuté aj v Dohode o pracovnej činnosti z 09. 11. 2017 uzatvorenej medzi spoločnosťou ZSE Development, s.r.o. a Ing. Milanom Rybárom ako osobou povinnou zabezpečiť súlad. Správny

orgán má za dostatočne preukázané, že spoločnosť ZSE Development, s.r.o. si bola a je vedomá skutočnosti, že je súčasťou VIP a vzťahujú sa na ňu všetky povinnosti obsiahnuté v § 32 zákona o energetike a podľa toho sa aj vždy správala navonok aj dovnútra.

- 3) Spoločnosť ZSE Development, s.r.o. poukazuje na krátkodobú absenciu osoby povinnej zabezpečiť súlad, pričom nemohla byť narušená nezávislosť prevádzkovateľa distribučnej sústavy, čo je potrebné skúmať v širších súvislostiach. Ďalej poukazuje na skutočnosť, že zákon o energetike neustanovuje lehotu na vymenovanie osoby povinnej zabezpečiť súlad po ukončení činnosti súčasnej osoby.

K bodu 3 správny orgán uvádza, že zabezpečenie nezávislosti prevádzkovateľa distribučnej sústavy je neustály, permanentný jav, ktorý nemá a nesmie byť prerušovaný režimom diskontinuity medzi pôvodnou a novovymenovanou osobou povinnou zabezpečiť súlad. Práve pri existencii takéhoto právneho a funkčného vaku môže dôjsť k významnému porušeniu programu súladu a k nemožnosti úradu dozvedieť sa uvedené skutočnosti, na čo slúži pracovná náplň osoby povinnej zabezpečiť súlad. Správny orgán súhlasí s tvrdením o posudzovaní daného stavu v kontexte širších súvislostí. Práve širšie súvislosti sú dôvodom na udelenie pokuty, pretože, ako je aj vyššie uvedené, porušenie nezávislosti nespočíva len v samotnej absencii osoby povinnej zabezpečiť súlad, ale v potenciálnom ohrození zabezpečenia programu súladu, jeho kontroly a oznámenia úradu jeho porušenia. Stav, ktorý nastal v spoločnosti ZSE Development od 01. 09. 2017 do oznámenia rozhodnutia úradu č. 0021/2017/L-PS (23. 11. 2017) o vydaní predchádzajúceho súhlasu s Ing. Milanom Rybárom – takmer tri mesiace, znamenal bezprávie z hľadiska dodržiavania programu súladu a potenciálne riziká nielen pre spoločnosť ZSE Development, s.r.o., ale aj pre VIP. Program súladu obsahuje mnohé záväzné ustanovenia o nezávislosti prevádzkovateľa distribučnej sústavy, povinnosti mlčanlivosti, nediskriminácie pripojených odberateľov a povinnosti pre osobu povinnú zabezpečiť súlad. K nemožnosti zabezpečenia prechodného obdobia úrad uvádza, že je právne možné zabezpečiť kontinuitu, a to podaním návrhu na vymenovanie novej osoby povinnej zabezpečiť súlad bezodkladne po výpovedi predchádzajúcej osoby so zabezpečením uzavretia novej zmluvy na takúto činnosť, kedy by bolo potrebné ju schváliť úradom. Úrad má v § 32 ods. 6 zákona o energetike pomerne prísnu lehotu 21 dní na vydanie rozhodnutia, pričom ak rozhodnutie v zákonnej lehote nevydá, platí fikcia kladného rozhodnutia o vydaní predchádzajúceho súhlasu. Zákonodarca mal v úmysle zabezpečiť kontinuitu osôb aj týmto ustanovením, pričom zaviazal úrad konať v danej veci v priebehu 21 dní od doručenia úplnej žiadosti. Takýto legislatívny postup v správnom konaní je nad rámec správneho poriadku, podľa ktorého je možné vydať rozhodnutie do 30, 60, prípadne aj viac dní po predĺžení lehoty odvolacím orgánom. V tomto prípade to nie je možné, pretože zákon o energetike je lex specialis k správnomu poriadku. Takáto právna úprava vychádza z požiadavky permanentného zabezpečenia nezávislosti prevádzkovateľa distribučnej sústavy, ktorý je súčasťou VIP a má s tým spojené špecifické povinnosti uvedené v § 32 zákona o energetike.

Správny orgán preskúmal všetky podklady potrebné pre zistenie skutočného stavu veci a dospel k záveru, že spoločnosť ZSE Development, s.r.o. porušila zákon o energetike. Správny orgán pri ukladaní pokuty spoločnosti ZSE Development, s.r.o. vo výške 5 000,- eur za porušenie povinnosti uvedenej vo výroku tohto rozhodnutia bol viazaný kritériami voľného hodnotenia dôkazov a správnej úvahy. Pri určovaní výšky uvedenej pokuty správny orgán prihliadol najmä na spôsob, čas trvania a možné následky protiprávneho stavu. Správny orgán pri určovaní výšky pokuty vzal do úvahy skutočnosť, že spoločnosť ZSE Development, s.r.o.

je povinná dodržiavať všetky zákonom ustanovené povinnosti pri vykonávaní regulovanej činnosti, za dodržiavanie ktorých zodpovedá. Správny orgán zohľadnil aj skutočnosť, že konaním respektíve nekonaním spoločnosti ZSE Development, s.r.o. mohol byť sťažený výkon pôsobnosti úradu v zmysle právomocí zverených mu zákonom o energetike týkajúcich sa sledovania porušení programu súladu a dohľadu nad nezávislosťou prevádzkovateľa distribučnej sústavy. Po zohľadnení vyššie uvedených dôvodov správny orgán pristúpil k uloženiu sankcie, pokuty, na spodnej hranici zákonom ustanovenej sadzby.

Vychádzajúc z čl. 6 ods. 1 veta prvá Dohovoru o ochrane ľudských práv a základných slobôd, z Odporúčania výboru ministrov z 13. 02. 1991 ako aj z judikatúry Európskeho súdu pre ľudské práva (napr. rozsudok Neumeister v. Rakúsko z júla 1976) trestanie za správne delikty (priestupky, správne delikty právnických osôb a správne delikty fyzických osôb – podnikateľov) musí podliehať rovnakému režimu ako trestný postih za trestné činy. Je preto nevyhnutné poskytnúť záruky a práva, ktoré sú zakotvené v trestnom zákone a trestnom poriadku nielen obvinenému z trestného činu, ale aj subjektu, voči ktorému je vyvodzovaná administratívno-právna zodpovednosť, čo napokon vyplýva aj zo zásady č. 6 vo veciach správnych sankcií, poskytovať okrem záruk spravodlivého správneho konania v zmysle rezolúcie (77)31, aj pevne zavedené záruky v trestnom konaní. Nemožno pritom opomenúť, že hranice medzi trestnými deliktami, za ktoré ukladá trest súd a správnymi deliktami, za ktoré ukladajú sankcie správne orgány, sú určené prejavom vôle zákonodarcu a nie sú odvodené prirodzeno-právnymi princípmi.

V administratívno-právnom trestaní treba rešpektovať Odporúčanie výboru ministrov (Rady Európy (91)) z 13. 02. 1991 (relative aux sanctions administratives), podľa ktorého pre ukladanie administratívnych sankcií platia analogicky zásady ukladania sankcií trestných s tým, že správny (administratívny) postih protiprávneho chovania možno uplatniť len v primeranej lehote.

Keďže administratívne trestanie má aj podľa štrasburskej judikatúry trestnoprávny charakter, treba vychádzať z Ústavy Slovenskej republiky (čl. 50) a analogicky aj z Trestného zákona.

Správny orgán vzal na vedomie skutočnosť, že od 01. 07. 2018 nadobudol účinnosť zákon č. 162/2018 Z. z., ktorým sa mení a dopĺňa zákon č. 251/2012 Z. z. o energetike a o zmene a doplnení niektorých zákonov v znení neskorších predpisov. Novelizované bolo aj ustanovenie § 91 ods. 2, kde sú uvedené správne delikty a pokuty za porušenie ustanovení zákona o energetike.

Podľa čl. 50 ods. 6 Ústavy Slovenskej republiky trestnosť činu sa posudzuje a trest sa ukladá podľa zákona účinného v čase, keď bol čin spáchaný. Neskorší zákon sa použije, ak je to pre páchatel'a priaznivejšie.

V prípade spoločnosti ZSE Development, s.r.o. správny orgán konštatuje, že predchádzajúca právna úprava určovala dolnú hranicu pokuty na úrovni 50 000 eur, súčasná právna úprava účinná od 01. 07. 2018 neurčuje dolnú hranicu pokuty a zároveň zvyšuje hornú hranicu na úroveň 10 % celkového obratu VIP. Týmto spôsobom dáva úradu širšie rozpätie na uloženie pokuty vzhľadom na závažnosť a dôsledky porušenia zákona o energetike, a to v oblasti dolnej hranice, aj v oblasti hornej hranice trestnej sadzby. Správny orgán uvádza, že zníženie dolnej hranice na neurčito oproti predchádzajúcej výške 50 000 eur je priaznivejšie pre páchatel'a správneho deliktu, preto je potrebné aj v súlade s analógiou legis aplikovať zásadu uvedenú v čl. 50 ods. 6 druhej vety Ústavy Slovenskej republiky.

Keďže k porušeniu § 32 zákona o energetike došlo v roku 2017, správny orgán preskúmal obrat VIP tvoreného spoločnosťami ZSE Development, s.r.o., ZSE Energia, a.s., a ZSE MVE, s. r. o. za rok 2016. Podľa účtovnej závierky spoločnosti ZSE Development, s.r.o. zostavenej k 31. 12. 2016 za rok 2016 čistý obrat predstavuje sumu 292 175 eur. Podľa účtovnej závierky spoločnosti ZSE Energia, a.s. zostavenej k 31. 12. 2016 za rok 2016 čistý obrat predstavuje sumu 748 324 000 eur a napokon podľa účtovnej závierky spoločnosti ZSE MVE, s. r. o. k 31. 12. 2016 za rok 2016 čistý obrat predstavuje sumu 473 560 eur. Súčet všetkých obrátov, teda obrat VIP za rok predchádzajúci roku, v ktorom došlo k porušeniu povinností je spolu vo výške 749 089 735 eur. Z uvedenej sumy je prípustná pokuta v zmysle § 91 ods. 2 písm. b) zákona o energetike v hornej hranici trestnej sadzby až do výšky 74 908 974 eur.

Správny orgán v rámci správneho konania zhodnotil všetky dôkazy, skutočnosti svedčiace v prospech aj v neprospech spoločnosti ZSE Development, s.r.o. jednotlivo aj v ich vzájomných súvislostiach.

Správny orgán po vyhodnotení dôkazov a po dôkladnom zvážení všetkých skutočností týkajúcich sa správneho konania nadobudol presvedčenie, že skutkový stav bol spoľahlivo zistený, vierohodne preukázaný, a že pri rozhodovaní vo veci nič nezanedbal. Správny orgán je bez pochybností, že stav prejednávanej veci, ktorá bola predmetom konania, zistil úplne a presne. Správny orgán dospel k záveru, že rozhodnutie v celom jeho kontexte zodpovedá všetkým požiadavkám právnych predpisov, ako aj judikatúre súdov. Rozhodnutie taktiež obsahuje racionálne a presvedčivo formulované odôvodnenie.

Správny orgán zohľadnil aj čas trvania zisteného protiprávneho stavu, ktorý trval od 01. 09. 2017 do 23. 11. 2017.

Po posúdení, zvážení a zohľadnení všetkých okolností týkajúcich sa spôsobu, času trvania a možných následkov porušenia povinnosti, správny orgán rozhodol tak, ako je uvedené vo výroku rozhodnutia. Uloženú pokutu za porušenie zákona vo výške 5 000 eur, ktorá je v dolnej hranici z možného uloženia pokuty a predstavuje len 0,000667 % z obratu VIP, považuje správny orgán za primerane represívne a dostatočné preventívne opatrenie voči regulovanému subjektu.

Správny orgán listom ev. č. 27439/2018/BA zo dňa 01. 08. 2018 oznámil spoločnosti ZSE Development, s.r.o., že pred vydaním rozhodnutia má možnosť podľa § 33 ods. 2 v spojení s § 27 ods. 1 správneho poriadku oboznámiť sa s podkladom pre rozhodnutie, so spôsobom jeho zistenia, vyjadriť sa k podkladu pre rozhodnutie, k spôsobu jeho zistenia, prípadne navrhnúť jeho doplnenie do 7 dní odo dňa doručenia oznámenia. Spoločnosť ZSE Development, s.r.o. sa v určenej lehote písomne vyjadrila dňa 17. 08. 2018 listom zo dňa 15. 08. 2018. Následne správny orgán dňa 17. 08. 2018 opätovne vyzval spoločnosť ZSE Development, s.r.o., aby sa vyjadrila k podkladom pred vydaním rozhodnutia z dôvodu zmeny trestnej sadzby na udelenie pokuty podľa § 91 ods. 2 písm. b) zákona o energetike. Správny orgán pri vydávaní rozhodnutia nepoužil podklady, ktoré by účastníkovi konania neboli známe.

Poučenie:

Proti tomuto rozhodnutiu môže účastník konania podať odvolanie v lehote 15 dní odo dňa oznámenia rozhodnutia, na Úrad pre reguláciu sieťových odvetví, odbor kontroly, Bajkalská 27, P.O.BOX 12, 820 07 Bratislava 27. Rozhodnutie, ktoré po vyčerpaní riadnych opravných prostriedkov nadobudlo právoplatnosť, je preskúmateľné súdom.

Ing. Slávka Jánošíková, PhD.
generálna riaditeľka sekcie

Rozhodnutie sa doručí:

- 1) ZSE Development, s.r.o., Čulenova 6, 811 09 Bratislava
- 2) Mgr. Lucia Maxonová,