

R O Z H O D N U T I E

Číslo: 0052/2021/S-LA
Číslo spisu: 2620-2021-BA

V Bratislave 15. 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 Zmluvy o dielo číslo ZML210069 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“) bola 20. 05. 2021 listom zaevidovaným pod podacím číslom úradu 14590/2021/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“) návrh Zmluvy o dielo číslo ZML210069 uzatvorený podľa § 536 a nasl. ustanovení Obchodného zákonníka v znení neskorších predpisov, medzi zmluvnými stranami ESCO Servis, s.r.o., Volgogradská 88, 080 01 Prešov, IČO: 31 706 053 (ďalej len „ESCO Servis, s.r.o.“) a SPRAVBYTKOMFORT, a.s., (ďalej len „návrh 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 zistil, že predmetom návrhu Zmluvy záväzok zhotoviteľa zabezpečiť pre objednávateľa za podmienok dojednaných v tejto zmluve dielo „Výmena RS Honeywell za Siemens v OST CDE-1, CDE-2 v Prešove“ v zmysle spracovanej projektovej dokumentácie a cenovej ponuky, v požadovanom rozsahu, kvalite a na základe odsúhlasených podmienok.

Súčasťou podania od spoločnosti SPRAVBYTKOMFORT, a.s., bol rozpočet projektovej dokumentácie a rozpočet realizovanej stavby vypracovaný spoločnosťou ESCO Servis, s.r.o., ktorý korešponduje s cenou za dielo podľa predmetu návrhu Zmluvy. Cena za zhotovenie predmetu diela dohodnutá v návrhu zmluvy je stanovená dohodou zmluvných strán v zmysle zákona č. 18/1996 Z.z. o cenách v znení neskorších predpisov a predstavuje sumu 38 657,83 € bez DPH. Termín ukončenia prác, ktoré sú predmetom návrhu Zmluvy je do 31.07.2021.

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. 0040/2021/S-LA z 26. 05. 2021 a spoločnosť SPRAVBYTKOMFORT, a.s., listom z 26. 05. 2021 zaevidovaným pod podacím číslom úradu 15327/2021/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 návrhu Zmluvy; predloženie kópie zmlúv s identickým predmetom ako je predmet v návrhu Zmluvy; doplnenie informácie na základe čoho bola vybraná spoločnosť ESCO Servis, s.r.o., na dodávku služieb podľa predmetu návrhu Zmluvy; doplnenie informácie z akého cenníka boli realizované kalkulácie ceny za dielo; doplnenie informácie, či boli jednotlivé rozpočtové položky z cenníka pri kalkulácii upravované; vysvetlenie rozdielu v kalkulácii vypracovanej na základe projektu a v kalkulácii v návrhu Zmluvy; 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 zložitost' 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 01.07.2021 spoločnosťou SPRAVBYTKOMFORT, a.s., listom doručeným na úrad prostredníctvom elektronickej pošty zaevidovaným pod podacím číslom úradu 18988/2021/BA odpoveď na výzvu úradu, v ktorej sa spoločnosť vyjadrila, že pre výber dodávateľa diela podľa predmetu návrhu Zmluvy nerobila výberové konanie a ani porovnanie ponúk. Ďalej bola v predmetnom podaní doplnená informácia z akého cenníka boli realizované kalkulácie ceny z projektovej dokumentácie za dielo a kalkulácie ceny za zhotovenie predmetu diela v návrhu Zmluvy, kópia Zmluvy o dielo č. ZML200215, ktorej predmetom je vypracovanie projektovej dokumentácie pre stavbu „Výmena RS Honeywell za Siemens vrátane ELI sily na OST V-2, V-4 v Prešove“, formulár pre zadávanie zákaziek na výber dodávateľa diela Rekonštrukcia RS Honeywell za Siemens, ktorý realizovala spoločnosť ESCO Servis, s.r.o. Spoločnosť SPRAVBYTKOMFORT, a.s., vo svojej odpovedi preukázala, že v roku 2020 nedodávala nadpolovičné množstvo tepla na iné ako tepelnoenergetické účely.

Zároveň bolo v odpovedi na výzvu predložené upravené znenie návrhu Zmluvy, v ktorom bola vypustená preambula, v ktorej sa uvádzalo, že táto zmluva sa uzatvára 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.

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 návrhu 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 pri rozpočtoch za projektovú dokumentáciu bol použitý cenník UNIKA pod názvom sadzobník projekčných prác, kde sú uvedené hodinové sadzby podľa jednotlivých druhov projekčných prác/stavieb/rozsahov. Projekčná firma TERMOKLIMA Poprad, ktorá vypracovala projektovú dokumentáciu, 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 s cenníkom UNIKA. Pri kalkulácii rozpočtu prác bol spoločnosťou ESCO Servis, s.r.o., na základe vyjadrenia spoločnosti SPRAVBYTKOMFORT, a.s. Prešov, použitý cenník CENKROS. Spoločnosť ESCO Servis, s.r.o., pre výber dodávateľa diela, ktoré je predmetom návrhu Zmluvy, zrealizovala výberové konanie, na základe ktorého bola vybraná spoločnosť MART SYSTÉM s.r.o., Železničná č. 2, 082 21 Veľký Šariš, s najnižšou cenovou ponukou. Ďalej úrad zistil, že cena za dielo ponúknutá spoločnosťou MART SYSTÉM s.r.o., bola spoločnosťou ESCO Servis, s.r.o. navýšená o koeficient 1,08, ktorý predstavuje inžiniersku činnosť a ktorou sa zabezpečujú služby pri zastupovaní investora v konaní so štátnymi orgánmi, samosprávnymi orgánmi, dotknutými orgánmi chrániacimi verejné záujmy podľa osobitných predpisov a inými organizáciami.

Na základe predmetných zistení 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 tiež konštatuje, že návrh 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 návrhu 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 Uričková
poverená riadením odboru regulačnej politiky

Rozhodnutie sa doručí:

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