

MESTSKÝ ÚRAD KOMÁRNO

PRÁVNE ODDELENIE

Námestie generála Klapku 1, 945 01 Komárno

Mestský úrad Komárno

JUDr. Ing. Iveta Némethová

vedúca Odboru správy majetku MsÚ Komárno

Pevnostný rad 3

945 01 Komárno

Váš list číslo/zo dňa
18.01.2018

Naše číslo
1831/864/PO/2018

Vybavuje
JUDr. Škrivaneková

Komárno
18.01.2018

Vec

Vyžiadanie písomného právneho stanoviska k Zmluve o dielo č. Z201745038_Z zo dňa 29.09.2017 uzavretej medzi príspevkovou organizáciou COMORRA SERVIS a RIÁMA FIRST Kft. - odpoveď

Na základe žiadosti zo dňa 18.01.2018 o predloženie právneho stanoviska k Zmluve o dielo č. Z201745038_Z zo dňa 29.09.2017 uzavretej medzi obchodnou spoločnosťou RIÁMA-FIRST Kft., so sídlom Klapka György utca 11, 6630 Mindszent, Maďarsko, IČO: Cg.06-09-013300 ako dodávateľom a príspevkovou organizáciou COMORRA SERVIS, so sídlom Športová 1, 945 01 Komárno, IČO: 44 191 758 ako objednávateľom na predmet zákazky „**Odplynovacie zariadenie termálnej vody s následným využitím k produkcii elektrickej a tepelnej energie**“, zasielam nasledovné stanovisko:

I. Skutkový stav

Na zasadnutie Mestského zastupiteľstva v Komárne dňa 09.03.2017 bol predkladaný materiál č. TE-1240/2017 „Návrh na zmenu PR Mesta Komárno na rok 2017 – Žiadosť o účelový kapitálový finančný príspevok COMORRA SERVIS“. Na základe predloženého materiálu Mestské zastupiteľstvo v Komárne prijalo uznesenie č. 1189/2017, ktorým schválilo zaobstaranie odplyňovacieho zariadenia termálnej vody s následným využitím plynu k produkcii elektrickej a tepelnej energie príspevkovou organizáciou mesta COMORRA SERVIS ako aj uzatvorenie kúpnej zmluvy s víťazom verejného obstarávania Riáma First Kft., Mindszent, Klapka György utca 11, MR, na odkúpenie „odplynovacieho zariadenie termálnej vody s následným využitím plynu k produkcii elektrickej a tepelnej energie“ s kúpnu cenou 217.747,-EUR bez DPH formou dodávateľského úveru s možnosťou navýšenej splátky 100.000,-EUR a následných splátkach po dobu 60 mesiacov. Navýšená splátka je krytá účelovým kapitálovým príspevkom od zriaďovateľa s plnením do 30.09.2017. Súčasne bolo uložené riaditeľovi COMORRA SERVIS, Mgr. Tomášovi Nagyovi postupovať v zmysle tohto uznesenia.

Následne dňa 16.03.2017 riaditeľ COMORRA SERVIS zaslal primátorovi mesta Žiadosť o pozastavenie výkonu uznesenia č. 1189/2017 s odôvodnením, že došlo k formálnej chybe v Súťažných podkladoch v bode 4.1 o zdroji finančných prostriedkov, ktoré sú v rozpore s ustanoveniami zákona č. 523/2004 Z.z. o rozpočtových pravidlách verejnej správy a o zmene a doplnení niektorých zákonov v znení neskorších predpisov.

Na základe predmetnej žiadosti uznesenie MsZ č.1189/2017 nebolo podpísané primátorom mesta a jeho výkon bol pozastavený v súlade s § 13 ods. 6 zákona č. 369/1990 Zb. o obecnom zriadení v znení neskorších predpisov.

Následne, bez ďalšieho predloženia akéhokoľvek materiálu na schválenie mestskému zastupiteľstvu, ktorého predmetom by bolo zaobstaranie odplynovacieho zariadenia termálnej vody, dňa 07.09.2017 cez Elektronický kontrakčný systém bola vyhlásená zákazka s názvom: Odplynovacie zariadenie termálnej vody s následným využitím plynu k produkcii elektrickej a tepelnej energie. V rámci elektronickej aukcie dňa 29.09.2017 sa prihlásil jeden účastník RIÁMA-FIRST Kft., ktorý sa stal víťazným dodávateľom.

Dňa 29.09.2017 bola uzavretá Zmluva o dielo č. Z201745038_Z medzi obchodnou spoločnosťou RIÁMA-FIRST Kft., so sídlom Klapka György utca 11, 6630 Mindszent, Maďarsko, IČO: Cg.06-09-013300 ako dodávateľom a príspevkovou organizáciou COMORRA SERVIS, so sídlom Športová 1, 945 01 Komárno, IČO: 44 191 758 ako objednávateľom na predmet zákazky **„Odplynovacie zariadenie termálnej vody s následným využitím k produkcii elektrickej a tepelnej energie“** (ďalej len ako „Zmluva o dielo“), s celkovou cenou predmetu Zmluvy 208.200,-EUR bez DPH (249.840,-EUR vrátane DPH). Predmetná Zmluva o dielo bola uzavretá v rámci Elektronického kontrakčného systému (EKS). Podľa Článku V. bod 5.2 Zmluvy o dielo zmluva nadobudla platnosť dňom jej uzavretia a účinnosť za podmienok definovaných v Obchodných podmienkach elektronického trhu verzia 3.1, účinná zo dňa 01.02.2017 (ďalej len „Obchodné podmienky EKS“). V zmysle 2. Časti „Všeobecné zmluvné podmienky“ Čl. IV. bod 4.2 v spojení s bodom 4.5. Obchodných podmienok EKS Zmluva o dielo nadobudla účinnosť v deň nasledujúci po jej zverejnení v CRZ. Zmluva o dielo v CRZ bola zverejnená dňa 29.09.2017, t.j. je účinná od 30.09.2017.

Účinnosťou právneho úkonu treba rozumieť možnosť domáhať sa práv a povinností z neho vyplývajúcich, t.j. správať sa tak, ako to z právneho úkonu vyplýva a odvíjať od neho svoju právnu pozíciu. Účinnosťou zmluvy rozumieme možnosť domáhať sa práv a povinností v zmluve dohodnutých alebo v zákone zakotvených, ďalej uplatňovať práva a povinnosti upravené či vyplývajúce zo zmluvy. Účinnosťou nastáva reálne naplnený právny vzťah.

V zmysle bodu 3.2 Zmluvy o dielo lehota na plnenie zmluvy je 29.01.2018. Podľa bodu 2.4. Osobitné požiadavky na plnenie 5. odsek Zmluvy o dielo Dodávateľ sa zaväzuje odovzdať predmet zmluvy Objednávateľovi najneskôr v lehote do 4 mesiacov po nadobudnutí účinnosti zmluvy. V súlade s bodom 2.4 Osobitné požiadavky na plnenie odsek 49. Zmluvy o dielo *“Dodávateľ má právo požadovať od Objednávateľa úrok z omeškania v prípade, ak Objednávateľ nezaplatí zmluvnú cenu za dielo podľa podmienok financovania a to po márnom uplynutí dodatočnej lehoty 15 dní odo dňa doručenia písomnej výzvy Dodávateľom vo výške podľa všeobecne záväzných právnych predpisov.“* V odseku 74. cit. bodu Zmluvy o dielo *„Predmet zákazky bude financovaný prostredníctvom finančného leasingu alebo z vlastných zdrojov verejného obstarávateľa / zriaďovateľa verejného obstarávateľa“.* Podľa odseku 75. cit. bodu Zmluvy o dielo *„Vlastná platba bude realizovaná: Po protokolárnom odovzdaní a prevzatí predmetu zmluvy, na základe preberacieho protokolu potvrdeného verejným obstarávateľom, na zhotoviteľom vystavenú faktúru vo výške 40 % z vysúťaženej ceny diela s DPH, ktorej splatnosť je do 30 dní odo dňa jej doručenia objednávateľovi. Zvyšná cena diela bude uhradená formou splátkového kalendára, ktorý dohodne verejný obstarávateľ s víťazným uchádzačom.“*

Dňa 16.01.2018 primátorovi mesta Komárno bola doručená Žiadosť o zmenu rozpočtu COMORRA SERVIS na rok 2018, ktorým riaditeľ COMORRA SERVIS žiada o pridelenie účelovej kapitálovej dotácie na predmet Zmluvy o dielo vo výške 108.200,-EUR s tým, že zvyšok 100.000,-EUR COMORRA SERVIS vyfinancuje z úspor na energiách v priebehu 4-5 rokov.

II. Právne posúdenie

V zmysle § 6 ods. 1 zákona č. 138/1991 Zb. o majetku obcí v znení neskorších predpisov (ďalej len „zákon o majetku obcí“): „*Obec hospodári so svojím majetkom samostatne alebo prostredníctvom správcu majetku obce (ďalej len "správca"), ktorým je jej rozpočtová organizácia alebo príspevková organizácia zriadená podľa osobitného predpisu. 18)*“

V zmysle § 6 ods. 3 zákona o majetku obcí: „*Správa majetku obce je súhrn oprávnení a povinností správcu alebo mestskej časti k tej časti majetku, ktorú im obec zverila do správy alebo ktorú správca nadobudol vlastnou činnosťou. Správca alebo mestská časť sú oprávnení a povinní majetok obce držať, užívať na plnenie úloh v rámci predmetu činnosti alebo v súvislosti s ním, brať z neho úžitky a nakladať s ním v súlade s týmto zákonom a so zásadami hospodárenia s majetkom obce; mestská časť 19) tiež v súlade so štatútom mesta.*“

V zmysle § 6 ods. 4 zákona o majetku obcí: „**Správca nemôže nadobudnúť majetok do svojho vlastníctva. Majetok, ktorý správca nadobúda, je vlastníctvom obce. Správca alebo mestská časť vykonáva právne úkony pri správe majetku obce v mene obce. Správca alebo mestská časť koná v mene obce pred súdmi a inými orgánmi vo veciach, ktoré sa týkajú majetku obce, ktorý spravuje.**“

V zmysle § 7 ods. 1 zákona o majetku obcí: „*Orgány obce a organizácie sú povinné hospodáriť s majetkom obce v prospech rozvoja obce a jej občanov a ochrany a tvorby životného prostredia.*“

V zmysle § 7 ods. 2 zákona o majetku obcí: „*Orgány obce a organizácie sú povinné majetok obce zveľaďovať, chrániť a zhodnocovať. Sú povinné najmä*

- a) *udržiavať a užívať majetok,*
- b) *chrániť majetok pred poškodením, zničením, stratou alebo zneužitím,*
- c) *používať všetky právne prostriedky na ochranu majetku, vrátane včasného uplatňovania svojich práv alebo oprávnených záujmov pred príslušnými orgánmi,*
- d) *viesť majetok v účtovníctve podľa osobitného predpisu, 21)*“

V zmysle ust. § 2 ods. 1 Všeobecne záväzného nariadenia Mesta Komárno č. 3/2003 o zásadách hospodárenia s majetkom mesta v znení neskorších predpisov (ďalej len „VZN č. 3/2003“), ktoré upravuje práva a povinnosti orgánov mesta a mestských organizácií pri hospodárení s majetkom mesta: „*Orgány mesta (mestské zastupiteľstvo, primátor) a organizácie (mestské podniky, príspevkové a rozpočtové organizácie) hospodária s majetkom mesta a s majetkom vo vlastníctve štátu, ktorý bol mestu zverený v prospech rozvoja mesta a jeho občanov a v prospech tvorby životného prostredia.*“

V zmysle ust. § 2 ods. 2 VZN č. 3/2003: „*Orgány mesta a organizácie mestom založené alebo zriadené sú povinné majetok mesta zveľaďovať, chrániť a zhodnocovať a vo svojej celkovej hodnote zásadne nezmenšený zachovať. Sú povinné najmä:*

- a) ***hospodáriť s majetkom v súlade s platnými právnymi predpismi, v zmysle schválených zásad hospodárenia a nadväzujúcich uznesení a nariadení mesta,***
- b) *udržiavať a užívať majetok,*
- c) *chrániť majetok pred poškodením, zničením, stratou alebo zneužitím,*
- d) *používať všetky právne prostriedky na ochranu majetku vrátane včasného*

- uplatňovania osobitných práv alebo oprávnených záujmov pred príslušnými orgánmi,*
- e) *viesť majetok v predpísanej evidencii (mesto a mestské organizácie vedú účtovníctvo o stave a pohybe majetku mesta a výnosoch, príjmoch a výdavkoch a o finančných vzťahoch podľa osobitných právnych predpisov).“*

V zmysle ust. § 4 ods. 6 VZN č. 3/2003: **„Dispozičné oprávnenia pre riaditeľov a vedúcich mestských podnikov a organizácií, ktorých zakladateľom alebo zriaďovateľom je mesto:**

- a) *prevody hnutel'ného majetku do majetku mesta v správe mestských organizácií do hodnoty 9960,- eur.*
- b) *prenájom hnutel'ného majetku mesta v správe mestských organizácií na iné právnické a fyzické osoby do hodnoty 3320,- eur.“*

Nakoľko COMORRA SERVIS je príspevkovou organizáciou mesta Komárno je potrebné postupovať aj v zmysle zákona č. 523/2004 Z.z. o rozpočtových pravidlách verejnej správy v znení neskorších predpisov (ďalej ako „zákon č. 523/2004 Z.z.“).

V zmysle § 21 ods. 2 zákona č. 523/2004 Z.z. „(2) Príspevková organizácia je právnická osoba štátu, obce a vyššieho územného celku, ktorej menej ako 50% výrobných nákladov je pokrytých tržbami 25) a ktorá je na štátny rozpočet, rozpočet obce alebo na rozpočet vyššieho územného celku zapojená príspevkom. **Platia pre ňu finančné vzťahy určené zriaďovateľom v rámci jeho rozpočtu.**“

Podľa § 24 ods. 1 zákona č. 523/2004 Z.z. „(1) Príspevková organizácia hospodári podľa svojho rozpočtu príjmov a výdavkov. Jej rozpočet zahŕňa aj príspevok z rozpočtu zriaďovateľa a prostriedky prijaté od iných subjektov. Peňažné dary sa použijú v súlade s ich určeným účelom; ak účel nie je určený, príspevková organizácia použije peňažné dary na ďalší rozvoj a skvalitnenie svojej činnosti. Príjem z prevodu správy alebo z prevodu vlastníctva majetku štátu v správe štátnej príspevkovej organizácie, ak zriaďovateľ pri rozpise záväzných ukazovateľov na príslušný rozpočtový rok nerozhodne o jeho odvode do príjmov štátneho rozpočtu možno použiť len na financovanie obstarávania hmotného a nehmotného majetku vrátane jeho technického zhodnotenia a na financovanie opráv a údržby hmotného majetku; uvedené neplatí, ak je štátna príspevková organizácia zdravotníckym zariadením, ktorému patrí úhrada za poskytnutú zdravotnú starostlivosť podľa osobitného predpisu. 35a)“.

V zmysle ods. 6 cit. ust. **finančný vzťah medzi zriaďovateľom a príspevkovou organizáciou je určený záväznými ukazovateľmi určenými zriaďovateľom.**

V súlade s ods. 7 cit. ust. príspevková organizácia uhradza výdavky na prevádzku, opravy a údržbu hmotného majetku, ako aj na obstaranie hmotného a nehmotného majetku z vlastných zdrojov a z príspevku od zriaďovateľa, pričom vlastné zdroje používa prednostne. Zriaďovateľ poskytuje príspevkovej organizácii príspevok na prevádzku v takej výške, aby jej rozpočet bol vyrovnaný. Podľa ods. 8 cit. ust. ak vlastné zdroje na obstaranie hmotného a nehmotného majetku nekryjú potreby príspevkovej organizácie, zriaďovateľ určí výšku príspevku na obstaranie ním určeného konkrétneho hmotného a nehmotného majetku.

III.

Záver:

Z vyššie uvedených skutočností vyplýva, že riaditeľ organizácie COMORRA SERVIS bez vedomia a súhlasu Mesta Komárno vstúpil do právnych vzťahov, ktoré majú veľký finančný dopad na rozpočet mesta. K uzatvoreniu Zmluvy o dielo došlo bez akéhokoľvek

predchádzajúce súhlasu alebo schválenia zriaďovateľa Mesta Komárno resp. mestského zastupiteľstva, t.j. riaditeľ príspevkovej organizácie COMORRA SERVIS dal vyhlásiť verejné obstarávanie a následne uzatvoril s víťazom VO zmluvu o dielo bez toho, že by mal na to finančné krytie vo svojom rozpočte. Riaditeľ COMORRA SERVIS nepostupoval v súlade so zákonom č. 523/2004 Z.z. o rozpočtových pravidlách verejnej správy v znení neskorších predpisov ako ani s platným VZN Mesta Komárna č. 3/2003 o zásadách hospodárenia s majetkom Mesta Komárno v znení neskorších VZN.

Riaditeľ príspevkovej organizácie je zodpovedný za prípadnú škodu, ktorá vznikne v príčinnej súvislosti porušením právnej povinnosti, ktorého sa dopustil, ako je to vyššie uvedené.

V neposlednom rade dávam do pozornosti, že uvedené konanie môže napĺňať znaky skutkovej podstaty TČ porušovanie povinností pri správe cudzieho majetku podľa § 237 Trestného zákona. Nakoľko v zmysle § 128 ods. 1 Trestného zákona sa za verejného činiteľa považuje aj zamestnanec územnej samosprávy, pričom riaditeľ príspevkovej organizácie COMORRA SERVIS je zamestnancom Mesta Komárno, do úvahy prichádza aj podozrenie zo spáchania trestného činu zneužitia právomoci verejného činiteľa podľa ustanovenia § 326 Trestného zákona.

JUDr. Lívia Škrivaneková
Právne oddelenie
MsÚ Komárno