

Súd: Okresný súd Svidník
Spisová značka: 4C/230/2014
Identifikačné číslo súdneho spisu: 8614205676
Dátum vydania rozhodnutia: 03. 12. 2014
Meno a priezvisko sudcu, VSÚ: JUDr. Michal Calko
ECLI: ECLI:SK:OSSK:2014:8614205676.1

Uznesenie

Okresný súd Svidník, v právnej veci navrhovateľa Ing. E. O., nar. XX.XX.XXXX bytom XXX XX P. D. XX, proti odporcovi Obec Nižný Mirošov, 090 11 Nižný Mirošov 100, IČO: 00 330 833, o návrhu navrhovateľa na vydanie predbežného opatrenia vo veci nenakladania s finančnými prostriedkami rezervného fondu obce, takto

rozhodol:

Návrhu na nariadenie predbežného opatrenia **n e v y h o v u j e.**

Žiaden z účastníkov **n e m á** právo na náhradu trov konania.

o d ô v o d n e n i e :

Žalobca podanou žalobou domáhal sa vydania predbežného opatrenia vo veci nenakladania s finančnými prostriedkami rezervného fondu obce s príslušenstvom, ktorú odôvodnil tým, že obecné zastupiteľstvo Obce Nižný Mirošov uznesením č. 10/23/2014 schválilo použitie rezervného fondu obce vo výške 14.757,00 eur na úhradu prác pre rekonštrukciu miestnych komunikácií II. etapy. Za tým účelom cez formálne náležitosti výberového obstarávania podľa § 9 ods. 9 zákona číslo 25/2006 Z. z., o verejnom obstarávaní bola uzatvorená medzi OcÚ a spoločnosťou FEDAN s.r.o. Weberová 2, 080 01 Prešov ZoD č.13/10/2014 ktorej predmetom je uskutočnenie stavebných prác zákazky rekonštrukcia miestnych komunikácií. Cena predmetu zmluvy, cena diela bez DPH 16.957,00 eur s DPH je 3.3.391,44, celková 20.348,62 eur. Obecný úrad Nižný Mirošov ZoD č. 13/10/2014 na základe výsledku verejného obstarávania v zmysle § 9 ods. 9 zákona číslo 25/2006 Z. z. a v rozpore s § 5 ods. 1 nevychádzal z ceny za ktorú sa obvykle predáva rovnaký alebo porovnateľný predmet zákazky. Pretože v roku 2011 bola realizovaná I. etapa v dĺžke 400 m za cenu 73 815,13 eura bez DPH, teraz realizuje tú istú miestnu komunikáciu v dĺžke 574 m ktorej predpokladaná hodnota záväzku má byť 105 924,00 eur preto žalobca predpokladá, že je to v rozpore so zákonom 25/2006. Výber dodávateľa mal byť v zmysle uvedeného zákona pre podlimitné zákazky. Starostka obce Nižný Mirošov ako štatutárny orgán na písomnú žiadosť žalobcu odmietla sprístupniť prílohu ZoD - výkaz výmer. Obec za zmluvnú cenu 16 957,18 eura chce realizovať, uložiť nový kryt komunikácie hrúbky cca 60 mm, v tom prípade sa nejedná o rekonštrukciu, ale opravu. Obecné zastupiteľstvo obce Nižný Mirošov uznesením č. 10/23/2014 schválilo použitie rezervného fondu obce vo výške 14 757,00 eur na rekonštrukciu MK II. etapa. Na tomto skutkovom podklade, že starostka obce uviedla poslancov obce do omylu, alebo ich omyl využila. Použitie finančných prostriedkov z rezervného fondu obce na opravu miestnej komunikácie je v rozpore s finančnou disciplínou preto, že kapitálové prostriedky nie je možné použiť ako bežné výdavky v zmysle zákona č. 583/2004 Z. z. o rozpočtových pravidlách územnej samosprávy a obci. Uvedeným spôsobom starostka obce porušením finančnej disciplíny vystavuje obec k hrozbe sankcií v zmysle zákona č. 523/2004 Z. z. Žalobca navrhol vydať predbežné opatrenie - 1/ vyhlásiť zmluvu o dielo č. 13/10/2014 medzi objednávateľom Obec Nižný Mirošov a zhotoviteľom spoločnosťou FEDAN, s.r.o. Weberová 2, 080 01 Prešov za neplatnú, 2/ pozastaviť čerpanie finančných prostriedkov z rezervného fondu obce Nižný Mirošov vo výške 14 757,00 eur na opravu miestnej komunikácie.

Na výzvu súdu žalobca návrh na vydanie predbežného opatrenia doplnil podaním z 19.11.2014

-2- 4C/230/2014

doručené súdu 20.11.2014 s návrhom na predbežné opatrenie, aby súd rozhodol o neplatnosti právneho úkonu použitia finančných prostriedkov z rezervného fondu obce Nižný Mirošov vo výške 14 757 eur na rekonštrukciu miestnej komunikácie obce.

Žalobca k návrhu na vydanie predbežného opatrenia doplnil - doložil uznesenie č. 10/23/2014 z obsahu ktorého vyplýva: návrh na použitie rezervného fondu obce Nižný Mirošov na rekonštrukciu MK II. etapa - obecné zastupiteľstvo schvaľuje použitie rezervného fondu obce vo výške 14 757 eur na úhradu prác pri rekonštrukcii miestnych komunikácií II. etapa, prítomní 3, za 3, proti 0, zdržal sa 0 (zo zasadnutia poslancov obecného zastupiteľstva v Nižnom Mirošove 178.2014).

Zo zmluvy o dielo č. 13/10/2014 vyplýva, že táto bola uzavretá v zmysle § 536 a nasl. Obchodného zákonníka medzi zmluvnými stranami 1/ objednávateľom Obec Nižný Mirošov v zastúpení Mgr. Darina Keselicová, starosta a zhotoviteľom FEDAN s.r.o., Weberová 2, Prešov v zastúpení štatutárneho zástupcu Danko Fedorová. Z preambuly zmluvy o dielo vyplýva, že táto sa uzatvára ako výsledok verejného obstarávania v zmysle § 3 zákona č. 25/2006 Z. z. o verejnom obstarávaní a o zmene a doplnení niektorých zákonov v znení neskorších predpisov. Objednávateľ na obstaranie predmetu tejto zmluvy použil postup verejného obstarávania - zadávanie zákazky podľa § 9 ods. 9, zákona č. 25/2006 Z. z. Podľa článku II. predmet zmluvy bodu 1 predmetom zmluvy je uskutočnenie stavebných prác zákazky - rekonštrukcia miestnych komunikácií, ktorú vykoná zhotoviteľ a zaväzuje sa vykonať dielo na svoje náklady a na svoje nebezpečenstvo a dodávať ho objednávateľovi v termíne dohodnutom v zmluve. Podľa článku III. časť plnenia bodu 1 zhotoviteľ sa zaväzuje, že stavebné práce dodá v termíne do 3 dní odo dňa prevzatia staveniska, ukončenie prác najneskôr do 31.10.2014. z článku IV. cena bodu 1 vyplýva cena predmetu zmluvy je na základe predloženej cenovej ponuky vo verejnom obstarávaní - rozpočtu na vykonanie prác, ktorý je neoddeliteľnou súčasťou tejto zmluvy o dielo a predstavuje čiastku - cena diela bez DPH 16 957,18 eura, DPH 20 % 3 391,44 eura, cena diela s DPH 20 348,62 eura.

Podľa technických podmienok TP08/2013 - prehliadky, údržba a oprava cestných komunikácií, diaľnice, rýchlostné cesty a cesty s účinnosťou od 1.12.2013 (Ministerstva dopravy, výstavby a regionálneho rozvoja SR, sekcia cestnej dopravy a pozemných komunikácií) bodu 8.1.7 tabuľka č. 2 kritéria na rozhodovanie o spôsobe rehabilitácie - hrúbka zosilnenia zmerania únosnosti a výpočtu (hz) - 100 mm - hz - 150 mm, spôsob rehabilitácie - rekonštrukcia vozovky. Bod 8.2.2 tabuľka č. 3 vstupy a postupy návrhu rehabilitácie vozovky: diagnostika - vizuálne prehliadky - materiály, poruchy podkladových vrstiev a podložia - nové materiály vo vrstvách krytu i podkladu prípadne podložia - rekonštrukcia, rozsiahle poruchy krytu - nové materiály vo vrstvách krytu - oprava.

Zistený stav súd právne uzatvára:

Pred začatím konania môže súd nariadiť predbežné opatrenie, ak je potrebné, aby dočasne boli upravené pomery účastníkov, alebo ak je obava, že by výkon súdneho rozhodnutia bol ohrozený (§ 74 ods. 1 O. s. p.).

Predbežné opatrenie nariadi súd na návrh. Návrh nie je potrebný, ak ide o predbežné opatrenie na konanie, ktoré môže súd začať i bez návrhu (§ 75 ods. 1 O. s. p.).

Súd môže vydať rozhodnutie o predbežnom opatrení aj bez výsluchu účastníkov (§ 75 ods. 6 O. s. p.).

O nariadení predbežného opatrenia rozhodne súd aj bez vyjadrenia ostatných účastníkov. Návrh na nariadenie predbežného opatrenia doručí súd ostatným účastníkom až spolu s uznesením, ktorým bolo

predbežné opatrenie nariadené. Ak bol návrh na nariadenie predbežného opatrenia odmietnutý alebo zamietnutý, nedoručuje súd ostatným účastníkom uznesenie o jeho odmietnutí alebo zamietnutí,

-3- 4C/230/2014

ani prípadné odvolanie navrhovateľa; uznesenie odvolacieho súdu im doručí, len ak ním bolo nariadené predbežné opatrenie (§ 75 ods. 8 O. s. p.).

Predbežným opatrením môže súd nariadiť účastníkovi najmä, aby nenakladal s určitými vecami alebo právami (§ 76 ods. 1 písm. e/ O. s. p.).

Predbežným opatrením môže súd nariadiť účastníkovi najmä, aby niečo vykonal, niečoho sa zdržal alebo niečo znášal (§ 76 ods. 1 písm. f/ O. s. p.).

Predbežným opatrením možno nariadiť povinnosť niekomu inému než účastníkovi len vtedy, ak to možno od neho spravodlivo žiadať (§ 76 ods. 2 O. s. p.).

Ak súd návrhu na nariadenie predbežného opatrenia v celom rozsahu vyhovie a stotožňuje sa so skutkovými a s právnymi dôvodmi návrhu na nariadenie predbežného opatrenia, súd to skonštatuje v odôvodnení a ďalšie dôvody nemusí uvádzať (§ 76 ods. 4 O. s. p.).

Lehota na plnenie začína plynúť od doručenia uznesenia; jej uplynutím je uznesenie vykonateľné (§ 171 ods. 1 O. s. p.).

Ak nebola v uznesení uložená povinnosť na plnenie, je uznesenie vykonateľné, len čo bolo doručené, a ak netreba doručovať, len čo bolo vyhlásené alebo vyhotovené (§ 171 ods. 2 O. s. p.).

Každý sa môže domáhať zákonom ustanoveným postupom svojho práva na nezávislom a nestrannom súde a v prípadoch ustanovených zákonom na inom orgáne Slovenskej republiky (Ústavný zákon 460/1992 Zb., článok 46, ods. 1).

Na základe takto zisteného stavu súd rozhodol spôsobom uvedeným vo výroku tohto uznesenia. Žalobe - návrhu na nariadenie predbežného opatrenia nevyhovel. Titulom podaného návrhu žalobca domáhal sa, aby súd vydal predbežné opatrenie spôsobom, že vyhlási zmluvu o dielo č. 13/2010/2014 medzi objednávateľom Obec Nižný Mirošov a zhotoviteľom spoločnosťou FEDAN s.r.o. za neplatnú, ďalej pozastaví čerpanie finančných prostriedkov z rezervného fondu vo výške 14 757,00 eur na opravu miestnej komunikácie obce a po doplnení rozhodol o neplatnosti právneho úkonu použitia finančných prostriedkov z rezervného fondu obce Nižný Mirošov vo výške 14 757,00 eur na rekonštrukciu miestnej komunikácie obce. Z podaného návrhu - žaloby súd nezistil potrebu dočasnej úpravy pomerov účastníkov, ani skutočnosť na ktorú žalobca poukázal, že postupom starostu obce poslanci boli uvedení do omylu.

Nariadenie predbežného opatrenia predpokladá, aby sa aspoň osvedčila danosť práva (nároku) a aby neboli vážnejšie pochybnosti o potrebe dočasnej - predbežnej úpravy. Cieľom nariadeného predbežného opatrenia je dočasná úprava pomerov v danom prípade titulom podaného návrhu žaloby, uznesenia č. 10/23/14, zmluvy o dielo č. 13/10/2014, teda poskytnúť rýchle a operatívne riešenie situácie, ktoré inak hrozí záujmom účastníkov. V merite veci z pohľadu návrhu - žaloby, predložených listín súd nezistil potrebu dočasnej úpravy, teda nie je daný dôvod na dočasnú úpravu spôsobom ako to navrhuje žalobca pretože petit návrhu na nariadenie predbežného opatrenia predpokladá rozhodnutie súdu vo veci, pričom v merite veci o nariadenie predbežného opatrenia sa jedná o dočasnú úpravu pomeru účastníkov, pričom žalobca návrh - žalobu podal ako občan obce a domáha sa nariadenia vo vzťahu k žalovanej, zároveň

poukazuje na ďalší subjekt, technické podmienky rekonštrukcie miestnej komunikácie II. etapa a v štádiu na nariadenie predbežného opatrenia nie je možné vo veci rozhodnúť s končenu platnosťou, spôsobom ako je vyššie uvedené.

Titulom podanej žaloby, doložených listinných dôkazov súd sa nestotožnil s návrhom na nariadenie predbežného opatrenia, pretože žalobca neosvedčil skutočnosť podľa vyššie citovaných listín, potrebu dočasnej úpravy spôsobom, aby súd vo veci nariadil predbežné opatrenie. Žalobca

-4- 4C/230/2014

domáha sa, aby súd vyhlásil - zmluvu o dielo č. 13/10/2014 medzi objednávateľom Obec Nižný Mirošov a zhotoviteľom spoločnosťou FEDAN, s.r.o. Weberová 2, 080 01 Prešov za neplatnú,

- pozastaviť čerpanie finančných prostriedkov z rezervného fondu obce Nižný Mirošov vo výške 14 757,00 eur na opravu miestnej komunikácie, - rozhodol o neplatnosti právneho úkonu použitia finančných prostriedkov z rezervného fondu obce Nižný Mirošov vo výške 14 757,00 eur na rekonštrukciu miestnej komunikácie obce. V štádiu predbežného opatrenia nie je možné rozhodnúť o jednotlivých nárokoch s konečnou platnosťou, skutočnosti na ktoré žalobca poukazuje majú svoju výpovednú hodnotu, pretože o nich bolo rozhodnuté žalovanou stranou, avšak za daného stavu nevytvárajú podmienku dočasnej úpravy pomerov, teda žalobca neosvedčil potrebu dočasnej úpravy pomerov, ani cieľ čo sa tým dosiahne, pretože technické podmienky sú dané a nadväzujú na spôsob výkonu prác podľa zmluvy o dielo. Bez povšimnutia nemôže zostať skutočnosť, že obec samostatne rozhoduje a uskutočňuje všetky úkony súvisiace so správou obce a jej majetku, všetky záležitosti, ktoré ako jej samosprávnou pôsobnosť upravuje osobitný zákon, ak takéto úkony podľa zákona nevykonáva štát alebo iná právnická osoba alebo fyzická osoba, ďalej samosprávu obce vykonávajú obyvatelia obce orgánmi obce, miestnym referendom, zhromaždením obyvateľov obce a žalobca má právo svoju vôľu týmto prejavíť nie predbežným opatrením.

Súd pri nariadení predbežného opatrenia nestotožnil sa so skutkovými a právnymi dôvodmi (žaloby), návrhu na nariadenie predbežného opatrenia, Predbežné opatrenie nevyžaduje osobitnú úpravu vo výroku o predbežnej vykonateľnosti, pretože toto vyplýva zo samotného nariadenia predbežného opatrenia.

Nevyhovením návrhu na nariadenie predbežného opatrenia právo inej osoby než účastníka konania nie je ohrozené. Konanie vo veci a rozhodnutie o predbežnom opatrení je súčasťou základného práva na súdnu a inú právnu ochranu podľa článku 46 ods. 1 Ústavy Slovenskej republiky. Teda skutočnosť, že súd návrhu na nariadenie predbežného opatrenia nevyhovel nie je na ujmu práva účastníka (žalobcu) na súdnu ochranu, pretože tento má právo podať žalobu na konanie vo veci samej, ktorá bude mať náležitosti vrátane petitu žaloby a naliehavý právny záujem konečným rozhodnutím vo veci samej.

Preto na základe toho bolo potrebné rozhodnúť ako je vyššie uvedené.

Súdny poplatok z návrhu na nariadenie predbežného opatrenia podľa zákona č. 71/1992 Zb. o súdnych poplatkoch položky 1 písm. c/ sadzobníka súdnych poplatkov predstavuje sumu 33,00 eur, ktorý žalobca zaplatil.

Poučenie:

Proti tomuto rozhodnutiu je prípustné odvolanie, ktoré sa podáva v lehote 15 dní odo dňa doručenia písomného vyhotovenia rozsudku, prostredníctvom Okresného súdu Svidník, Sovietskych hrdinov 200/35, 089 01 Svidník na Krajský súd Prešov a to písomne.

Podľa § 205 ods. 1 O.s.p. v odvolaní sa má popri všeobecných náležitostiach (§ 42 ods. 3 O.s.p.) uviesť, proti ktorému rozhodnutiu smeruje, v akom rozsahu sa napáda, v čom sa toto rozhodnutie alebo postup súdu považuje za nesprávny a čoho sa odvolateľ domáhať.

Odvolanie je potrebné predložiť s potrebným počtom rovnopisov a s prílohami tak, aby jeden rovnopis zostal na súde, a aby každý účastník dostal jeden rovnopis odvolania. Ak účastník nepredloží potrebný počet rovnopisov a príloh, súd vyhotoví kópie na jeho trovy.

Podľa § 205 ods.2 O.s.p. odvolanie proti rozsudku alebo uzneseniu, ktorým bolo rozhodnuté vo veci samej, možno odôvodniť len tým, že:

-5- 4C/230/2014

a) v konaní došlo k vadám uvedeným v § 221 ods. 1

b) konanie má inú vadu, ktorá mohla mať za následok nesprávne rozhodnutie vo veci,

c) súd prvého stupňa neúplne zistil skutkový stav veci, pretože nevykonal navrhnuté dôkazy, potrebné na zistenie rozhodujúcich skutočností,

d) súd prvého stupňa dospel na základe vykonaných dôkazov k nesprávnym skutkovým zisteniam,

e) doteraz zistený skutkový stav neobstojí, pretože sú tu ďalšie skutočnosti alebo iné dôkazy, ktoré doteraz neboli uplatnené (§ 205a),

f) rozhodnutie súdu prvého stupňa vychádza z nesprávneho právneho posúdenia veci.

Podľa § 221 ods. 1 súd rozhodnutie zruší, len ak:

a) sa rozhodlo vo veci, ktorá nepatrí do právomoci súdov,

b) ten, kto v konaní vystupoval ako účastník, nemal spôsobilosť byť účastníkom konania,

c) účastník konania nemal procesnú spôsobilosť a nebol riadne zastúpený,

d) v tej istej veci sa už prv právoplatne rozhodlo alebo v tej istej veci sa už prv začalo konanie,

e) sa nepodal návrh na začatie konania, hoci podľa zákona bol potrebný,

f) účastníkovi konania sa postupom súdu odňala možnosť konať pred súdom,

g) rozhodoval vylúčený sudca alebo bol súd nesprávne obsadený, ibaže namiesto samosudcu rozhodoval senát,

h) súd prvého stupňa nesprávne vec právne posúdil tým, že nepoužil správne ustanovenie právneho predpisu a nedostatočne zistil skutkový stav,

i) sa rozhodlo bez návrhu, nejde o rozhodnutie vo veci samej a dôvody, pre ktoré bolo vydané, zanikli alebo ak také dôvody neexistovali,

j) bol odvolacím súdom schválený zmier.

Ak povinný dobrovoľne nesplní, čo mu ukladá vykonateľné rozhodnutie, oprávnený môže podať návrh na vykonanie exekúcie podľa osobitného zákona; ak ide o rozhodnutie o výchove maloletých detí, návrh na súdny výkon rozhodnutia.