

USMERNENIE č. 1

k spôsobu obstarávania produktov a služieb IKT
a k zabezpečeniu otvorených systémov IKT
vo verejnom obstarávaní

sprostredkovateľského orgánu
pre Operačný program Kvalita životného
prostredia v rámci Prioritnej osi 3,
špecifického cieľa 3.1.1 a špecifického cieľa
3.1.3

Ministerstvo vnútra Slovenskej republiky
Sprostredkovateľský orgán pre Operačný program Kvalita životného prostredia

19. august 2016

I. Úvod

1. Na základe stanoviska Európskej komisie k použitiu postupov priameho rokovacieho konania pri obstarávaní produktov a služieb informačno-komunikačných technológií (ďalej aj „systémov IKT“) vydáva Ministerstvo vnútra Slovenskej republiky ako sprostredkovateľský orgán pre Operačný program Kvalita životného prostredia (ďalej len „MV SR“ alebo „SO pre OP KŽP“) usmernenie k spôsobu obstarávania produktov a služieb IKT a k zabezpečeniu otvorených systémov IKT vo verejnom obstarávaní (ďalej len „Usmernenie“), ktorého cieľom je predchádzať a zabráňovať vzniku neoprávnených výdavkov spočívajúcich v používaní postupov priameho rokovacieho konania (ďalej len „PRK“) podľa § 81 písm. b) bod 3 zákona o verejnom obstarávaní bez relevantných dôvodov (ide napr. o absenciu alebo nesprávnu úpravu licenčných dojednaní v zmluve s pôvodným dodávateľom systému IKT, ktorá predchádza zamýšľanému aplikovaniu PRK).
2. Usmernenie je určené pre žiadateľov/prijímateľov nenávratného finančného príspevku z Operačného programu Kvalita životného prostredia v rámci Prioritnej osi 3, špecifického cieľa 3.1.1 a špecifického cieľa 3.1.3 má záväzný charakter v celom svojom rozsahu.

II. Právny rámec

1. Legislatíva EÚ:

- a) Smernica Európskeho parlamentu a rady 2014/24/EÚ o verejnom obstarávaní a o zrušení smernice 2004/18/ES;
- b) Nariadenie Európskeho parlamentu a Rady (EÚ) č. 1303/2013 z 17. decembra 2013 o Európskom fonde regionálneho rozvoja, Európskom sociálnom fonde, Kohéznom fonde, Európskom poľnohospodárskom fonde pre rozvoj vidieka a Európskom námornom a rybárskom fonde a ktorým sa stanovujú všeobecné ustanovenia o Európskom fonde regionálneho rozvoja, Európskom sociálnom fonde, Kohéznom fonde a Európskom námornom a rybárskom fonde, a ktorým sa zrušuje nariadenie Rady (ES) č. 1083/2006;
- c) Nariadenie Európskeho parlamentu a Rady (EÚ) č. 1301/2013 zo 17. decembra 2013 o Európskom fonde regionálneho rozvoja a o osobitných ustanoveniach týkajúcich sa cieľa Investovanie do rastu a zamestnanosti, a ktorým sa zrušuje nariadenie (ES) č. 1080/2006.

2. Legislatíva SR:

- a) Zákon č. 292/2014 Z. z. o príspevku poskytovanom z európskych štrukturálnych a investičných fondov a o zmene a doplnení niektorých zákonov (ďalej len „zákon o príspevku z EŠIF“);
- b) Zákon č. 343/2015 Z. z. o verejnom obstarávaní a o zmene a doplnení niektorých zákonov v znení zákona č. 438/2015 Z. z., ktorým sa mení a dopĺňa zákon č. 99/1963 Zb. Občiansky súdny poriadok v znení neskorších predpisov a ktorým sa menia a dopĺňajú niektoré zákony (ďalej len „zákon o verejnom obstarávaní“);
- c) Zákon č. 513/1991 Zb. Obchodný zákonník;
- d) Zákon č. 523/2004 Z. z. o rozpočtových pravidlách verejnej správy a o zmene a doplnení niektorých zákonov v znení neskorších predpisov;

- e) Zákon č. 357/2015 Z. z. o finančnej kontrole a audite a o zmene a doplnení niektorých zákonov;
- f) Zákon č. 275/2006 Z. z. o informačných systémoch verejnej správy a o zmene a doplnení niektorých zákonov;
- g) Uznesenie vlády č. 460/2011 k návrhu opatrení na zvýšenie transparentnosti v súvislosti s nákupom a využívaním informačno-komunikačných technológií vo verejnom sektore;
- h) Zákon č. 185/2015 Z. z. Autorský zákon.

III. Usmernenie SO pre OP KŽP k spôsobu obstarávania produktov a služieb IKT a k zabezpečeniu otvorených systémov IKT vo verejnom obstarávaní


1. SO pre OP KŽP upozorňuje žiadateľov a prijímateľov (ďalej len „žadateľ/prijímateľ“) na ich povinnosť dodržiavať nižšie uvedené pravidlá pri obstarávaní IKT a systémov IKT.
2. Použitie postupov PRK na základe existencie autorských práv nie je možné zdôvodniť, ak žiadateľ/prijímateľ, ktorý realizuje verejné obstarávanie zároveň nepreukáže a nezdokladuje reálnu technickú nekompatibilitu s inými systémami, ktorá bola výsledkom umelého zúženia parametrov a prevádzkové komplikácie, ktoré by boli spôsobené zmenou dodávateľa.
3. Žiadateľ/prijímateľ sa pri aplikovaní postupov PRK ďalej nesmie odvolávať na výhradné práva v prípade, ak sám dodávateľovi umožnil disponovať týmito výhradnými právami, pričom ich mal možnosť získať alebo uzavrieť zmluvu inak.
4. SO pre OP KŽP upozorňuje, že nebude akceptované také zdôvodnenie žiadateľa/prijímateľa pri aplikovaní postupov PRK, ktoré sa bude odvolávať na to, že dodávateľ disponuje autorskými právami k výstupom, ktoré musia byť použité pri plnení zmluvy v prípade, ak tieto výstupy boli predmetom predchádzajúcich zmlúv uzavretých medzi dodávateľom a žiadateľom/prijímateľom.
5. Žiadatelia/prijímatelia spravidla uzatvárajú zmluvy s dodávateľmi IKT na používanie produktu alebo služby IKT na určité časové obdobie. Povinnosťou žiadateľa/prijímateľa je vyvarovať sa tzv. „pripútanosti a viazanosti“ k systémom IKT, t. j. predísť situácii, keď žiadateľ/prijímateľ nemôže jednoducho vymeniť dodávateľa po ukončení tohto časového obdobia, pretože ďalší dodávateľ nemá k dispozícii všetky podstatné informácie o systéme IKT na účely efektívneho prevzatia, ako aj situácii, kedy žiadateľ/prijímateľ z dôvodu nedostatočného a/alebo chybného nastavenia licenčných podmienok nedisponuje oprávnením systém IKT zmeniť, rozšíriť, upraviť a pod.
6. SO pre OP KŽP upozorňuje, že odôvodnenia žiadateľov/prijímateľov pri aplikovaní postupov PRK podľa § 81 písm. b) bod 2 a 3 zákona o verejnom obstarávaní v zmysle vyššie uvedených odsekov nebude akceptovať a bude postupovať podľa bodu 8 tohto usmernenia.
7. K procesu zadávania zákazky na dodanie systému IKT (produktov a/alebo služieb) SO pre OP KŽP dáva žiadateľom/prijímateľom do pozornosti a odporúča dodržiavať zásady uvedené v týchto dokumentoch:

- a) Metodický pokyn pre štandardné náležitosti opisu predmetu zákazky, štandardné podmienky účasti vo verejnom obstarávaní a optimálne zmluvné podmienky v súvislosti s projektmi v oblasti informačno-komunikačných technológií (verzia 1.51) uvedený na webových sídlach <http://www.vlada.gov.sk/usmernenie-k-obstaravaniu-hw-a-sw/> - a http://www.informatizacia.sk/ext_dok-metodicky_pokyn_std_obstaravanie_1-51/15664c;
- b) *OZNÁMENIE KOMISIE EURÓPSKEMU PARLAMENTU, RADE, EURÓPSKEMU HOSPODÁRSKEMU A SOCIÁLNEMU VÝBORU A VÝBORU REGIÓNOV, Boj za otvorenosť – budovanie otvorených systémov IKT lepším využitím štandardov vo verejnom obstarávaní* uvedený na webovom sídle <http://ec.europa.eu/transparency/regdoc/rep/1/2013/SK/1-2013-455-SK-F1-1.Pdf>;
- c) Metodické usmernenia Úradu pre verejné obstarávanie č. 1-2007 a 1-2009 uvedené na webovom sídle <https://www.uvo.gov.sk/legislativametodika-dohlad/metodicke-usmernenia/vseobecne-metodicke-usmernenia-zakon-c-252006-z-z--4bc.html>.
8. SO pre OP KŽP v tejto súvislosti upozorňuje žiadateľov/prijímateľov najmä na skutočnosť, že vzhľadom na odporúčanie Európskej komisie v prípade nedostatočného zdôvodnenia využitia postupov PRK bude uplatňovať **100 %-nú finančnú opravu na dotknuté verejné obstarávanie**, a to v súlade s bodom I Rozhodnutia EK C(2013)9527 zo dňa 19.12.2013 k určovaniu finančných opráv za jednotlivé typy porušení pravidiel verejného obstarávania, **t. j. nepripustí výdavky z predmetného verejného obstarávania do financovania v plnom rozsahu.**

Usmernenie je účinné odo dňa zverejnenia na webovom sídle Operačného programu Kvalita životného prostredia.

V Bratislave

Dňa **22 -08- 2016**


.....
JUDr. Adela Danišková
generálna riaditeľka sekcie európskych
programov MV SR