

USMERNENIE RIADIACEHO ORGÁNU Č. 4

Verzia č. 1

Programové obdobie 2014 – 2020

Vec:	k spôsobu obstarávania produktov a služieb IKT a k zabezpečeniu otvorených systémov IKT vo verejnom obstarávaní
Určené pre:	Žiadateľov o nenávratný finančný príspevok z Operačného programu Efektívna verejná správa, Prijímateľov nenávratného finančného príspevku z Operačného programu Efektívna verejná správa
Na vedomie:	-
Vydáva:	Ministerstvo vnútra SR ako Riadiaci orgán pre Operačný program Efektívna verejná správa
Záväznosť:	Metodický pokyn má záväzný charakter v celom svojom rozsahu.
Dátum vydania:	21.07.2016
Dátum účinnosti:	21.07.2016
Schválil:	JUDr. Adela Danišková v.r. generálna riaditeľka sekcie európskych programov, v súlade s nariadením Ministerstva vnútra Slovenskej republiky o postavení riadiaceho orgánu, sprostredkovateľských orgánov, platobnej jednotky a úlohách v rámci niektorých operačných programov č. 56/2015

Obsah

1 Úvod	2
2 Právny rámec	2
3 Usmernenie RO k spôsobu obstarávania produktov a služieb IKT a k zabezpečeniu otvorených systémov IKT vo verejnom obstarávaní.....	3

1 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 Riadiaci orgán pre Operačný program Efektívna verejná správa (ďalej len „MV SR“ alebo „RO pre OP EVS“) 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 podľa § 81 písm. b) bod 3 zákona o verejnom obstarávaní (ďalej len „PRK“) 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 Právny rámec

1. Legislatíva EÚ:

- a) Zmluva o Európskej únii a Zmluva o fungovaní Európskej únie (ďalej len „Zmluva o fungovaní EÚ“);
- b) Smernica Európskeho parlamentu a rady 2014/24/EÚ o verejnom obstarávaní a o zrušení smernice 2004/18/ES
- c) Nariadenie Rady (EÚ, EURATOM) č. 1311/2013 z 2. decembra 2013, ktorým sa ustanovuje viacročný finančný rámec na roky 2014 – 2020;
- d) Nariadenie Európskeho parlamentu a Rady (EÚ) č. 1303/2013 zo 17. decembra 2013, ktorým sa stanovujú spoločné ustanovenia 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 (ďalej len „všeobecné nariadenie“);
- e) Nariadenie Európskeho parlamentu a Rady (EÚ) č. 1304/2013 z 17. decembra 2013 o Európskom sociálnom fonde a o zrušení nariadenia Rady (ES) č. 1081/2006 (ďalej len „nariadenie o ESF“);
- f) Nariadenie Európskeho parlamentu a Rady (EÚ, Euratom) č. 966/2012 o rozpočtových pravidlách, ktoré sa vzťahujú na všeobecný rozpočet Únie a zrušení nariadenia Rady (ES, Euratom) č. 1605/2002 v platnom znení (ďalej len „nariadenie č. 966/2012“);
- g) Nariadenie rady (ES) č. 2185/1996 o kontrolách a inšpekciách na mieste vykonávaných Európskou komisiou a cieľom ochrany finančných záujmov Európskych spoločenstiev pred spreneverou a inými podvodmi.

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) Uznesenie vlády č. 523/2009 k návrhu koncepcie využívania softvérových produktov vo verejnej správe;
- i) Zákon č. 185/2015 Z. z. Autorský zákon;
- j) Zákon č. 618/2003 o autorskom práve a právach súvisiacich s autorským právom (autorský zákon) v znení neskorších predpisov.

3. Záväzné právne dokumenty:

- a) Operačný program Efektívna verejná správa, schválený vykonávacím rozhodnutím Európskej komisie č. CCI 2014SK05SFOP001 dňa 27. 11. 2014: <http://www.minv.sk/?opevs>;
- b) Systém riadenia európskych štrukturálnych a investičných fondov na programové obdobie 2014 – 2020, schválený uznesením vlády SR č. 586/2014 z 20. 11. 2014;
- c) Systém finančného riadenia štrukturálnych fondov, Kohézneho fondu a Európskeho námorného a rybárskeho fondu na programové obdobie 2014 – 2020 schválený uznesením vlády SR č. 558/2014 z 05. 11. 2014 (ďalej len „systém finančného riadenia“).

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

1. RO pre OP EVS upozorňuje žiadateľov a prijímateľov (ďalej len „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 verejný obstarávateľ 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. 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. RO pre OP EVS upozorňuje, že nebude akceptované také zdôvodnenie verejného obstarávateľa 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 verejným obstarávateľom.
5. Prijímateľa spravidla uzatvárajú zmluvy s dodávateľmi IKT na používanie produktu alebo služby IKT na určité časové obdobie. Povinnosťou Prijímateľa je vyvarovať sa tzv. „pripútanosti a viazanosti“ k systémom IKT, t.j. predísť situácii, keď 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 Prijímateľ z dôvodu nedostatočného a/alebo chybného nastavenia licenčných podmienok nedisponuje oprávnením systém IKT zmeniť, rozšíriť, upraviť a pod.
6. RO pre OP EVS upozorňuje Prijímateľov, že odôvodnenia verejného obstarávateľa 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) RO pre OP EVS dáva 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 webovej stránke <http://www.vlada.gov.sk/usmernenie-k-obstaravaniu-hw-a-sw/> - http://www.google.sk/url?url=http://www.informatizacia.sk/ext_dok-metodicky_pokyn_std_obstaravanie_1-51/15664c&rct=j&frm=1&q=&esrc=s&sa=U&ved=0ahUKEwiPxdfHifXNAhUCkRQKHagqDF4QFggTMAA&usq=AFOjCNEXj3TKZEggjp2Urr9jKu70qAPFIw;
 - 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 webovej stránke <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 webovej stránke <https://www.uvo.gov.sk/legislativametodika-dohlad/metodicke-usmernenia/vseobecne-metodicke-usmernenia-zakon-c-252006-z-z--4bc.html>.
8. RO pre OP EVS v tejto súvislosti upozorňuje 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 1 Rozhodnutia EK C(2013)9527 zo dňa 19.12.2013 k určovaniu finančných opráv za jednotlivé typy porušení pravidiel verejného obstarávania.