



Všetkým záujemcom

Vec: Informačný systém obchodného registra a súvisiace služby – oznámenie o vybavení žiadosti o nápravu na vedomie

Listom zo dňa 20.09.2022 doručeným verejnému obstarávateľovi 21.09.2022 prostredníctvom elektronického nástroja ste podali žiadosť o nápravu podľa § 164 ods. 1 písm. b) zákona č. 343/2015 Z. z. o verejnom obstarávaní a o zmene a doplnení niektorých zákonov (ďalej len „Zákon“) proti podmienkam uvedeným súťažných podkladoch k zákazke „Informačný systém obchodného registra a súvisiace služby“. Zákazka bola uverejnená vo Vestníku verejného obstarávania č. 145/2022 zo dňa 27.06.2022 pod číslom 30401 – MSS a v Úradnom vestníku zo dňa 24.06.2022 pod č. 2022/S 120-340381.

K jednotlivým bodom Vašej žiadosti o nápravu uvádzame nasledovné:

1) Žiadate , aby verejný obstarávateľ upravil ods. 4.1 Prílohy č. 7 Návrhu Zmluvy o dielo súťažných podkladov, takým spôsobom, že uvedené ustanovenie bude obsahovať maximálne obmedzenie času/počtu výjazdov, resp. nákladov, ktoré majú byť zahrnuté v cene diela, pričom v prípade prekročenia tohto obmedzenia bude dohodnutý mechanizmus, prostredníctvom, ktorého budú zhotoviteľovi zvýšené náklady z titulu prekročenia zadefinovaných obmedzení.

Verejný obstarávateľ Vám týmto oznamuje podľa 165 ods. 3 písm. a) Zákona, že Vašej **žiadosť o nápravu v tejto časti vyhovie.**

Zo súťažných podkladov, konkrétne z bodu 4.1. návrhu Zmluvy o dielo bola vypustená povinnosť Zhotoviteľa vycestovať do sídel registrových súdov. Uvedená textácia sa nachádzala v Zmluve o dielo ako eventualita, ktorá sa pri vykonávaní diela nemusí vôbec vyskytnúť. Ak takáto potreba vznikne, bude Objednávateľ situáciu riešiť alternatívnymi prostriedkami (vzdialený prístup, on line stretnutia a pod.).

2) Žiadate , aby verejný obstarávateľ upravil ods. 5.15 Prílohy č. 7 Návrhu Zmluvy o dielo súťažných podkladov, takým spôsobom, že na začiatok textu bude pridané „Pokiaľ v tejto Zmluve nie je uvedené inak..“

Verejný obstarávateľ Vám týmto oznamuje podľa 165 ods. 3 písm. a) Zákona, že Vašej **žiadosť o nápravu v tejto časti vyhovie.**

Verejný obstarávateľ má za to, že z ustanovenia poslednej vety bodu 5.16 návrhu Zmluvy o dielo celkom jednoznačne vyplýva, že povinnosť odovzdať zdrojové kódy sa netýka SW 3. strán. Aby textácia neumožňovala žiadne rôzne výklady, verejný obstarávateľ doplnil na začiatok bodu 5.15. návrhu Zmluvy o dielo textáciu navrhovanú uchádzačom.

3) *Žiadate , aby verejný obstarávateľ upravil ods. 5.19 Prílohy č. 7 Návrhu Zmluvy o dielo súťažných podkladov, takým spôsobom, že*

- (i) *bude odstránené oprávnenie Verejného obstarávateľa sprístupniť zdrojový kód Programového vybavenia (Diela alebo jeho časti/Plnenia Diela) tretím osobám/ verejnosti a zároveň*
- (ii) *bude zadefinované, že vzhľadom na predmet verejného obstarávania sa uplatní § 31 ods. 4 písm. b) Vyhlášky 78/2020 Z. z. o štandardoch pre informačné technológie verejnej správy, tzn. že režim zverejnenia bude limitovaný nasledovne: s obmedzenou dostupnosťou pre orgán vedenia a orgány riadenia – zdrojový kód je dostupný len pre orgán vedenia a orgány riadenia.*

Verejný obstarávateľ Vám týmto oznamuje podľa 165 ods. 3 písm. b) Zákona, že Vašej **žiadost' o nápravu v tejto časti nevyhovuje.**

Dotknuté ustanovenie bodu 5.19 návrhu Zmluvy o dielo upravuje výlučne len rozsah licencie, teda oprávnení Objednávateľa nakladať so zdrojovým kódom Programového vybavenia a rozsah súčinnosti Zhotoviteľa. Teda verejný obstarávateľ definoval v bode 5.19 zmluvné podmienky v súlade s ustanovením § 15 ods. 2 zákona č. 95/2019 Z. z. o informačných technológiách vo verejnej správe a o zmene a doplnení niektorých zákonov v znení neskorších predpisov, pri ktorých bude oprávnený a bude mať aj praktické možnosti postupovať v súlade s ustanovením § 31 vyhlášky Úradu podpredsedu vlády Slovenskej republiky pre investície a informatizáciu č. 78/2020 Z. z. o štandardoch pre informačné technológie verejnej správy v znení neskorších predpisov (ďalej len „vyhláška č. 78/2020 Z. z.“). Teda či v konkrétnom prípade bude zachovaný štandard zverejnenia zdrojového kódu v režime podľa § 31 ods. 4 písm. a), alebo z dôvodov predpokladaných týmto ustanovením rozhodne o zverejnení v režime podľa § 31 ods. 4 písm. b) vyhlášky č. 78/2020 Z. z.

4) *Žiadate , aby verejný obstarávateľ upravil ods. 6.1 Prílohy č. 7 Návrhu Zmluvy o dielo súťažných podkladov nasledovne: „... Vlastnícke právo k Dielu ako celku prechádza na objednávateľa úplným zaplatením za dielo Zhotoviteľovi v zmysle tejto Zmluvy“.*

Verejný obstarávateľ Vám týmto oznamuje podľa 165 ods. 3 písm. b) Zákona, že Vašej **žiadost' o nápravu v tejto časti nevyhovuje.**

Je zrejmé, že akákoľvek zmluvná podmienka je spôsobilá ovplyvniť cenu i ochotu zmluvnej strany vstúpiť do zmluvného vzťahu. Len preto ale bez ďalšieho nie je možné zmluvné podmienky označiť za rozporné zo zákon č. 343/2015 Z. z. alebo s princípmi verejného obstarávania. Uchádzač neuviedol, v čom má byť predmetná zmluvná podmienka rozporná s princípmi verejného obstarávania, predovšetkým s princípom proporcionality. Zároveň určite neplatí záver, že zmluvná úprava prechodu vlastníckeho práva navrhovaná v žiadosti o nápravu je výhodnejšia pre Zhotoviteľa ako úprava v bode 6.1 návrhu Zmluvy o dielo a nie je zrejmé, akým spôsobom by táto mohla ovplyvniť rozhodovanie potenciálnych záujemcov, či predložia ponuku. Napokon pri akceptovaní návrhu úpravy bodu 6.1 návrhu Zmluvy o dielo by mohli vzniknúť rozpory medzi zmluvnými stranami ohľadom právneho režimu medzi podpisom Záverečného akceptačného protokolu a úplným zaplatením ceny za Dielo.

5) *Žiadate , aby verejný obstarávateľ upravil ods. 7.1 Prílohy č. 7 Návrhu Zmluvy o dielo súťažných podkladov takým spôsobom, že jeho časť bude odstránená a nahradená nasledovným textom: „....Ak nie je ďalej uvedené inak, záruka sa vzťahuje i na všetky časti/Plnenia Diela vrátane jeho príslušenstva, pričom Zhotoviteľ poskytuje na Dielo ako celok záruku v trvaní 12 (dvanásť) mesiacov odo dňa podpisu*

Záverečného akceptačného protokolu. Rozsah, obsah a dĺžka záruk k SW 3. strán je daná výlučne licenčnými podmienkami viažucimi sa k príslušnému SW 3. strany“

Verejný obstarávateľ Vám týmto oznamuje podľa 165 ods. 3 písm. a) Zákona, že Vašej **žiadosť o nápravu v tejto časti čiastočne vyhovuje.**

Textácia namietaného bodu 7.1 návrhu Zmluvy o dielo, ktorá stanovuje minimálne trvanie záruky pri SW 3. strán je práve v záujme toho, aby jednotlivé predložené ponuky vo verejnom obstarávaní boli objektívne porovnateľné. Lacnejšie riešenie, ktoré ale používa SW 3. strán, pri ktorých licenčné podmienky viažuce sa k nim by upravovali kratšie trvanie záruky, nie je v skutočnosti porovnateľné s riešením, v rámci ktorého by bola záruka na použitý SW 3. strán 12 alebo 24 mesiacov. Práve v záujme zabezpečenia súladu s princípmi verejného obstarávania verejný obstarávateľ pri SW 3. strán stanovil minimálnu dĺžku trvania záruky.

Uchádzač ale zároveň poukázal na možný rozpor medzi jednotlivými vetami, resp. časťami bodu 7.1. návrhu Zmluvy o dielo, verejný obstarávateľ pristúpil k úprave textácie tak, aby z nej bolo nepochybne zrejmé, že rozsah, obsah a dĺžka záruk k SW 3. strán je daná výlučne licenčnými podmienkami viažucimi sa k príslušnému SW 3. strany s tým, že ustanovenie len upravuje minimálnu dĺžku záruk pre jednotlivé druhy použitých SW 3. strán.

6) Žiadate , aby verejný obstarávateľ upravil ods. 7.6 Prílohy č. 7 Návrhu Zmluvy o dielo súťažných podkladov takým spôsobom, že budú do exkulpačných dôvodov zahrnuté aj situácie zásahu 3. osôb, resp. akýchkoľvek okolností, mimo kontrolu zhotoviteľa.

Verejný obstarávateľ Vám týmto oznamuje podľa 165 ods. 3 písm. a) Zákona, že Vašej **žiadosť o nápravu v tejto časti vyhovuje.**

V nadväznosti na žiadosť o nápravu verejný obstarávateľ upravil textáciu bodu 7.6 návrhu Zmluvy o dielo.

7) Žiadate , aby verejný obstarávateľ upravil ods. 7.9 Prílohy č. 7 Návrhu Zmluvy o dielo súťažných podkladov takým spôsobom, že citované ustanovenie bude odstránené.

Verejný obstarávateľ Vám týmto oznamuje podľa 165 ods. 3 písm. a) Zákona, že Vašej **žiadosť o nápravu v tejto časti čiastočne vyhovuje.**

Namietané ustanovenie sa nachádza v bode 7.9 návrhu Zmluvy o dielo z dôvodu, aby neodôvodnené vyvolanie rozporu ohľadom zodpovednosti Zhotoviteľa za vadu nemohlo slúžiť ako nástroj na predĺženie lehoty na odstránenie vady, resp. na spochybnenie nároku na zmluvnú pokutu v zmysle bodu 7.8 návrhu Zmluvy o dielo. Tento cieľ zabezpečí i úprava, ktorá vnesie väčšiu rovnováhu do vzťahu Objednávateľa a Zhotoviteľa pri ktorej nárok na zmluvnú pokutu podľa bodu 7.9 Zmluvy o dielo Objednávateľovi vznikne len za predpokladu, že Zhotoviteľ neoprávnene neuzná zodpovednosť za vadu. V tomto zmysle došlo k úprave namietaného bodu 7.9 návrhu Zmluvy o dielo.

8) Žiadate , aby verejný obstarávateľ upravil ods. 8.1 Prílohy č. 7 Návrhu Zmluvy o dielo súťažných podkladov takým spôsobom, že dané ustanovenie bude v súlade s citovanými vzorovými zmluvami MIRRI SR.

Verejný obstarávateľ Vám týmto oznamuje podľa 165 ods. 3 písm. b) Zákona, že Vašej **žiadost' o nápravu v tejto časti nevyhovuje.**

V prvom rade účel princípu č. 2 vyplývajúci z označeného uznesenia vlády SR (č. 654/2020 zo dňa 14.10.2020) je bližšie popísaný v samotnom označenom metodickom usmernení MIRRI SR (00NN/2021/SITVS) nasledovne: „*Cieľom princípu je dosiahnuť taký stav (právny, faktický a technický), v ktorom objednávateľ bude disponovať všetkými a akýmikoľvek právami k dodávanému dielu (v súlade s ustanoveniami autorského zákona) spolu so všetkou súvisiacou dokumentáciou (bez ohľadu na to či ide o dokumentáciu viazanú na dielo alebo ide o inú zmluvnú dokumentáciu – súvisiacu s plnením zo zmluvy dielo, zmluvy o prevádzke a podpore (ďalej len „zmluva o SLA“) alebo inej zmluvy, ktorá obsahuje úpravu autorských práv).*“

Namietaná zmluvná podmienka v bode 8.1 návrhu Zmluvy o dielo, ktorá licenciu územne neobmedzuje len na územie Slovenskej republiky, nie je v žiadnom rozpore s označeným uznesením vlády SR a metodickým usmernením MIRRI SR, určite nie s princípom č. 2.

Neobmedzením licencie len na územie Slovenskej republiky verejný obstarávateľ reaguje na aktuálny legislatívny vývoj na úrovne Európskej únie. V súvislosti so Smernicou EP a Rady 2012/17/EÚ, pokiaľ ide o prepojenie centrálnych registrov, obchodných registrov a registrov spoločností pre systém obchodného registra bude vytvorená integrácia na centrálnu európsku platformu prepojených obchodných registrov celej EÚ. Systém slúži okrem iného aj na zasielanie notifikácií o statusových zmenách cezhraničných spoločností, zasielanie a zverejňovanie informácií o cezhraničných zlúčeníach a splynutiach, čiže systém ORSR bude mať aj cezhraničný/európsky rozmer. S ohľadom na možný ďalší vývoj legislatívy Európskej únie obmedzenie licencie na územie Slovenskej republiky pre verejného obstarávateľa nie je dostatočné.

9) Žiadate , aby verejný obstarávateľ upravil Prílohu č. 1 Súťažných podkladov takým spôsobom, že požadovaná výška poistného krytia bude nižšia na nominálnu hodnotu 3 000 000,00 EUR.

Verejný obstarávateľ Vám týmto oznamuje podľa 165 ods. 3 písm. b) Zákona, že Vašej **žiadost' o nápravu v tejto časti nevyhovuje.**

Predpokladaná hodnota zákazky je v tomto prípade 11 466 850,00 €, verejný obstarávateľ vyžaduje poistné krytie v návrhu Zmluvy o dielo i v návrhu Servisnej zmluvy poistné krytie len na úrovni 6.000.000,00 €, teda na úrovni približne 52 % predpokladanej hodnoty zákazky. Toto poistné krytie nemá pokrývať len škodu na diele, ale zodpovednosť za škodu pri poskytovaní plnenia na základe Zmluvy o dielo a Servisnej zmluvy, preto nemá význam vychádzať len z predpokladanej hodnoty ceny Diela.

V Bratislave 28.09.2022

Juraj Hušek, MBA
generálny riaditeľ sekcie informatiky a riadenia projektov