

Podľa rozdeľovníka

Váš list číslo/zo dňa	Naše číslo	kontakt/linka	Bratislava
	NBS1-000-053-870	Ing. Milan Kučera	03.05.2021
	100-000-284-174	+421 25787 1246	

Vec

Doplnenie Oznámenia o zrušení použitého postupu zadávania zákazky (nadlimitná zákazka) – „Podpora a údržba IS FINU/HRO“

V súvislosti s vyhlásenou nadlimitnou zákazkou zverejnenou v Úradnom vestníku EÚ dňa 07.12.2020 pod číslom 2020/S 238-588507 a vo Vestníku verejného obstarávania č. 258/2020 pod číslom 44496 - MSS zo dňa 08.12.2020 na predmet zákazky s názvom **Podpora a údržba IS FINU/HRO** (ďalej len „zákazka“), bola dňa 29.02.2021 verejnému obstarávateľovi, Národnej banke Slovenska so sídlom Imricha Karvaša 1, 813 25 Bratislava (ďalej len „verejný obstarávateľ“) doručená od jedného zo záujemcov námietka proti úkonu inému ako uvedenému v písmenách a) až f) ustanovenia § 170 ods. 3 zákona č. 343/2015 Z. z. o verejnom obstarávaní a o zmene a doplnení niektorých zákonov v znení neskorších predpisov (ďalej len „zákon o verejnom obstarávaní“), ktorým bolo zrušenie verejného obstarávania - použitého postupu zadávania zákazky.

Úrad pre verejné obstarávanie (ďalej len „úrad“) vo svojom rozhodnutí č. 2782-6000/2021-OD zo dňa 29.03.2021, právoplatného dňa 09.04.2021 nariadil verejnému obstarávateľovi podľa § 175 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní odstrániť protiprávny stav a to doplnením *Oznámenia o zrušení použitého postupu zadávania zákazky* č. 100-000-271-816 zo dňa 01.02.2021, ktoré bolo doručené dňa 01.02.2021 všetkým záujemcom elektronicky prostredníctvom komunikačného rozhrania systému JOSEPHINE, o konkrétne dôvody podľa § 57 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní vedúce k zrušeniu použitého postupu zadávania zákazky vo vzťahu k plneniu predmetu zákazky v súlade s § 10 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní.

Verejný obstarávateľ v súlade s rozhodnutím úradu č. 2782-6000/2021-OD zo dňa 29.03.2021 dopĺňa odôvodnenie *Oznámenia o zrušení použitého postupu zadávania zákazky* č. 100-000-271-816 zo dňa 01.02.2021 nasledovne:

Verejný obstarávateľ dopĺňa za druhý odsek odôvodnenia nasledovný text zo žiadosti o nápravu:

„V žiadosti o nápravu žiadateľ uvádza:

S víťazom Zákazky má Verejný obstarávateľ uzatvoriť Zmluvu o poskytovaní služieb Podpory, Údržby, Konzultácie na pracovisku objednávateľa, Školenia a Implementácie pri zabezpečení prevádzky IS FINO/HRO č. E-525.10.1015.00 („Servisná zmluva“). Zo Servisnej zmluvy je zrejmé, že

subjekt, s ktorým bude Servisná zmluva uzatvorená, bude v rámci jej plnenia meniť, upravovať, dopĺňať či inak zasahovať do informačného systému FINU/HRO. Systém FINU/HRO, alebo jeho časti, môžu byť autorskými dielami podľa Autorského zákona. Zmeny, úpravy, doplnenia či akékoľvek iné zásahy do systému FINU/HRO sú preto podmienené súhlasom autorov diel, resp. osôb oprávnených na udelenie takéhoto súhlasu.

V reakcii na žiadosť o nápravu proti podmienkam uvedeným v dokumentoch potrebných na vypracovanie ponuky poskytnutých Verejným obstarávateľom zo dňa 7.1.2021, došlo zo strany Verejného obstarávateľa dňa 13.1.2021 k úprave súťažných podkladov Zákazky. Verejný obstarávateľ doplnil do článku 7.20 Servisnej zmluvy vyhlásenie, že má udelený súhlas na použitie informačného systému FINU/HRO (licenciu k informačnému systému FINU/HRO) v rozsahu potrebnom na plnenie Servisnej zmluvy. Toto vyhlásenie Verejného obstarávateľa považuje Žiadateľ, ktorý historicky dodal Verejnému obstarávateľovi systém FINU/HRO, za nepravdivé. Verejný obstarávateľ podľa názoru Žiadateľa nedisponuje potrebnými oprávneniami (licenciou) na udelenie súhlasu v rozsahu potrebnom na plnenie Servisnej zmluvy.

Informačný systém FINU/HRO, ku ktorému má byť poskytovaná podpora a údržba, ktoré sú predmetom Zákazky, bol Verejnému obstarávateľovi dodaný Žiadateľom na základe zmlúv o dielo č. G-206.10.1011.02, E-530.10.1000.00, E-525.10.1009.00 a zmlúv o poskytovaní služieb podpory, údržby č. E-525.10.1000.00 a E-525.10.1010.00. Chronologický zoznam zmluvných vzťahov medzi Verejným obstarávateľom a Žiadateľom spolu s posúdením rozsahu oprávnení prikladáme k tejto Žiadosti o nápravu ako Prílohu č. 1.

Z analýzy zmluvných vzťahov medzi Verejným obstarávateľom a Žiadateľom vo vzťahu k informačnému systému FINU/HRO je zrejmé, že k autorským dielam dodaným Verejnému obstarávateľovi na základe zmlúv o dielo č. G-206.10.1011.02, E-530.10.1000.00 a zmluvy o poskytovaní služieb podpory č. E-525.10.1000.00, nemá Verejný obstarávateľ oprávnenia na vykonávanie zmien diel, ani umožnenie vykonania zmien 3. stranám.

Verejný obstarávateľ mohol nadobudnúť oprávnenie na udelenie súhlasu na vykonanie zmien autorských diel, ktoré boli Verejnému obstarávateľovi dodané Žiadateľom, až v rámci plnenia zmluvy o dielo na vykonanie upgrade IS FINU/HRO na verziu ECC6 systému SAP č. E-525.10.1009.00. Verejný obstarávateľ tak nemá oprávnenie na udelenie súhlasu na vykonanie zmien k autorským dielam dodaným Žiadateľom pred uzatvorením zmluvy č. E-525.10.1009.00. Oprávnenia na udelenie takého súhlasu má vykonávateľ majetkových autorských práv, teda Žiadateľ.

Verejný obstarávateľ môže mať oprávnenie na udelenie súhlasu výhradne k autorským dielam, ktoré mu boli Žiadateľom dodané v rámci plnenia zmluvy č. E-525.10.1009.00 a zmluvy č. E-525.10.1010.00.

Technický upgrade SAP systému FINU/HRO používaný Verejným obstarávateľom bol vykonaný v období medzi 10.2013 až 3.2015. SAP technický upgrade je periodický projekt, ktorý je implementovaný u Verejného obstarávateľa s cieľom aktualizovať používanú verziu SAP systému na poslednú dostupnú verziu.

Konkrétne príklady autorských diel dodaných na základe plnenia zmlúv medzi Verejným obstarávateľom a Žiadateľom pred uzatvorením zmluvy č. E-525.10.1009.00 a po jej uzatvorení prikladáme k tejto Žiadosti o nápravu ako Prílohu č. 2.

V prípade, že kód, teda autorské dielo, nebolo potrebné počas upgradu upraviť, zostali autorské práva Žiadateľa v plnom rozsahu zachované v súlade so zmluvou o dielo č. G-206.10.1011.02. Napr. zákaznícky kód v objekte „ZBCABKKC02CORRBIG“ nebol menený od roku 2005 a aktívne sa používa ako súčasť BCA pracovnej závierky.

V prípade, že bolo potrebné kód upraviť počas upgradu alebo neskôr, zostávajú zachované autorské práva na tú časť zákazníckeho kódu, ktorá zmenená nebola. Napr. kód v objekte „ZBCA_PREORDER_POST“ bol vytvorený v roku 2005 s poslednou úpravou v roku 2018. Kód bol zmenený cca v rozsahu 7% a zvyšných cca 93% kódu zostáva bez zmeny so zachovaním autorských práv Žiadateľa. Táto časť kódu sa napr. stále aktívne používa ako súčasť BCA pracovnej závierky.

V prípade, ak bolo kód potrebné vytvoriť počas upgradu alebo neskôr, majetkové autorské práva k dielam vytvoreným upgradom, by mohol vykonávať Verejný obstarávateľ. Napr. kód v objekte „ZBCA_DAILY_CHECK_F970“ bol vytvorený v roku 2017, pričom výkon majetkových autorských práv

by mohol mať Verejný zadávateľ. Táto časť kódu sa napr. stále aktívne používa v rámci BCA denných kontrol.

Vzhľadom na značný rozsah vývoja systému FINU/HRO Žiadateľom, prikladáme v Prílohe č. 2 len príklady rozloženia oprávnení na udelenie súhlasu s vykonávaním zmien v systéme FINU/HRO.

Oprávnenia k autorským dielam dodaným na základe zmlúv o dielo č. G-206.10.1011.02, E-530.10.1000.00 a zmluvy o poskytovaní služieb podpory č. E-525.10.1000.00 má od počiatku Žiadateľ. Upgrade systému FINU/HRO, ktorý Žiadateľ pre Verejného obstarávateľa vykonával, nenahradil existujúci systém. Ako už uvádzame vyššie, na základe vykonaného upgrade došlo len k čiastočným úpravám časti systému FINU/HRO dodaného na základe zmlúv o dielo č. G-206.10.1011.02, E-530.10.1000.00 a zmluvy o poskytovaní služieb podpory č. E-525.10.1000.00, resp. v niektorých prípadoch k úpravám nedošlo vôbec. Oprávnenia k časti systému FINU/HRO, ktorá nebola úpravami vykonanými na základe zmluvy č. E-525.10.1009.00, má aj naďalej Žiadateľ.

Keďže v rámci plnenia Servisnej zmluvy dôjde k potrebe vykonania zmien autorských diel, ktoré boli dodané pred uzatvorením zmluvy č. E-525.10.1009.00, bude na takéto zmeny potrebný súhlas Žiadateľa. Ako príklad je možné uviesť požiadavku OPS01 - Požiadavka na úpravu IS FINU/HRO v súvislosti s projektom T2-T2S Consolidation, kde dochádza k spracovaniu dát zo vstupných IDOCkov s údajmi pre vytvorenie BCA platobných príkazov, ktoré sú upravované v rámci tzv. „univerzálnych“ korekcií dát vytváraných platobných príkazov. V rámci implementácie OPS01 - Požiadavka na úpravu IS FINU/HRO v súvislosti s projektom T2-T2S Consolidation predpokladáme úpravu týchto IDOCkov a aj zodpovedajúceho programového kódu „univerzálnych“ korekcií, nakoľko z nového formátu správ (MX) budú prenášané aj nové údaje ako doposiaľ. Spracovanie týchto nových údajov bude potrebné zahrnúť do „univerzálnych“ korekcií vytváraných platobných príkazov. Zodpovedajúci programový kód „FORM uni_korekcie“ je v include „LZBCA01F95“ (vid Príloha 2). Tento include bol naposledy modifikovaný 30.08.2005 a autorské práva Žiadateľa pokrývajú tento zákaznícky program na 100% a teda Verejný obstarávateľ nedisponuje súhlasom Žiadateľa na vykonanie týchto zmien. Keďže Verejný obstarávateľ nedisponuje súhlasom Žiadateľa na vykonanie zmien k autorským dielam k systému FINU/HRO, resp. samostatne k systému FINU a systému HRO, je jeho vyhlásenie doplnené do článku 7.20 Servisnej zmluvy nepravdivé.

Nedostatok oprávnení Verejného obstarávateľa je podľa názoru Žiadateľa zjavnou prekážkou obstarávania predmetnej Zákazky. Vzhľadom k tomu, že Verejný obstarávateľ nedisponuje dostatočnými oprávneniami na umožnenie plnenia Servisnej zmluvy subjektom rozdielnym od Žiadateľa a nemôže v obstarávaní Zákazky ďalej za stanovených podmienok pokračovať.

Sumárne zhrnutie záverov Žiadateľa

Z vyššie uvedeného je zrejmé, že:

- oprávnenia k časti systému FINU/HRO má výhradne Žiadateľ;
- Verejný obstarávateľ nemá potrebné oprávnenie na udelenie súhlasu na vykonanie zmien systému FINU/HRO osobám rozdielnym od Žiadateľa, ku ktorým dôjde aj počas plnenia zmluvy, ktorá má byť výsledkom danej súťaže;
- vyhlásenie Verejného obstarávateľa v článku 7.20 Servisnej zmluvy je nepravdivé;
- Verejný obstarávateľ nedisponuje dostatočnými oprávneniami na umožnenie plnenia Servisnej zmluvy subjektom rozdielnym od Žiadateľa;
- Postup Verejného obstarávateľa je v rozpore s princípmi VO uvedenými v § 10 ods. 2 Zákona o VO ako aj v rozpore s § 42 ods. 1 Zákona o VO;
- Verejný obstarávateľ nemôže v obstarávaní Zákazky ďalej pokračovať a je Zákazku povinný zrušiť.

Návrh Žiadateľa na vybavenie Žiadosti o nápravu

Žiadateľ navrhuje aby Verejný obstarávateľ zrušil obstarávanie Zákazky pre nedostatok oprávnení k informačnému systému FINU/HRO, ktorého podpora a údržba sú predmetom Zákazky.“

Podľa opisu predmetu zákazky v súťažných podkladoch a bodu 3.1 prílohy č. 1 k Zmluve o poskytovaní služieb Podpory, Údržby, Konzultácie na pracovisku objednávateľa, Školenia a Implementácie pri zabezpečení prevádzky upgradovaného a funkčne rozšíreného systému IS FINU/HRO, ktorá tvorí prílohu súťažných podkladov „Pre účely Servisnej zmluvy sa pod pojmom

služba Implementácie rozumie služba umožňujúca 3.1.1 analýzu požiadaviek objednávateľa a návrh riešenia a 3.1.2 úpravu dodaného systému podľa požiadaviek objednávateľa s cieľom zabezpečiť zlepšenie existujúcej a/alebo dodanie novej funkčnosti do dodaného systému.“

Verejný obstarávateľ má za to, že nakoľko predmetom zákazky je aj úprava IS FINU/HRO podľa požiadaviek verejného obstarávateľa s cieľom zabezpečiť zlepšenie existujúcej a/alebo dodanie novej funkčnosti do IS FINU/HRO musí mať zabezpečenú licenciu umožňujúcu úpravu IS FINU/HRO, tak aby úspešný uchádzač mohol plniť predmet zákazky v celom rozsahu.

Pokračovaním v súťaži by verejný obstarávateľ mohol porušiť ust. § 42 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní, ak by sa v súťažných podkladoch uvádzané informácie dôležité pre plnenie zmluvy a na vypracovanie ponuky ukázali ako nepravdivé. Uvedeným postupom by sa verejný obstarávateľ vystavil riziku nemožnosti realizovania predmetu zákazky.

Verejný obstarávateľ dopĺňa za pôvodne tretí odsek odôvodnenia nasledovný text:

Verejný obstarávateľ potrebuje z dôvodu, že vyššie uvedené tvrdenia žiadateľa sa javia ako sporné, prehodnotiť a preskúmať tvrdenia žiadateľa ohľadom licencií na použitie informačného systému FINU/HRO v rozsahu potrebnom na plnenie Servisnej zmluvy z pohľadu právneho a to rozsahu licencie udelennej verejnému obstarávateľovi vyplývajúcej z vyššie uvedených zmlúv. Ďalej verejný obstarávateľ nevyhnutne potrebuje preskúmať tvrdenia žiadateľa z pohľadu vecného a to či boli alebo neboli vyššie uvedené a prípadne aj iné časti zákazníckeho kódu zmenené. Bez preverenia uvedených skutočností nemožno od verejného obstarávateľa požadovať, aby vo verejnom obstarávaní pokračoval.

S pozdravom

Ing. Jaroslav Mikla
výkonný riaditeľ úseku hospodárskych služieb a bezpečnosti