

**MINISTERSTVO ZDRAVOTNÍCTVA  
SLOVENSKEJ REPUBLIKY**

**ODÔVODNENIE**

**aplikácie postupu rokovacieho konania bez zverejnenia pri realizácii podlimitnej  
zákazky na predmet zákazky – služby:**

**„Zabezpečenie prevádzky a technická podpora informačného systému pre  
kategorizáciu liečiv a liekov“**

Ministerstvo zdravotníctva Slovenskej republiky, Limbová 2, 837 52 Bratislava (ďalej len MZ SR) ako verejný obstarávateľ podľa ust. § 6 ods. 1 písm. a) zákona č. 25/2006 Z. z. o verejnom obstarávaní a o zmene a doplnení niektorých zákonov v zmysle neskorších predpisov (ďalej len „zákon o VO“) v zmysle zákona č. 618/2003 Z. z. o autorskom práve a právach súvisiacich s autorským právom (Autorský zákon) v znení neskorších predpisov (ďalej len zákon o autorskom práve) pristupuje v súlade s § 58 ods. 1 písm. b) zákona o VO k zadávaniu zákazky verejného obstarávania postupom rokovacieho konania bez zverejnenia na predmet zákazky – služby:

**„Zabezpečenie prevádzky a technická podpora informačného systému pre  
kategorizáciu liečiv a liekov“**

Spoločný slovník obstarávania – CPV:  
48180000-3 Softvérový balík pre zdravotníctvo  
71356300-1 Technická podpora  
72315100-7 Podpora dátových sietí

**Odôvodnenie realizácie predmetného rokovacieho konania bez zverejnenia:**

Ustanovenie § 58 a nasl. zákona o VO stanovuje pre verejného obstarávateľa taxatívne podmienky na použitie rokovacieho konania bez zverejnenia. Podmienkou uplatnenia tohto postupu zadávania zákazky podľa písmena b) je, že tovar, stavebné práce alebo služby z technických dôvodov, umeleckých dôvodov alebo z dôvodov vyplývajúcich z výhradných práv môže poskytnúť len určitý dodávateľ.

Oprávnenosť použitia rokovacieho konania bez zverejnenia podľa § 58 ods. 1 písm. b) zákona o VO:

Na základe zmluvy uzavretej medzi Ministerstvom zdravotníctva SR a spoločnosťou BEXA, a. s. zo dňa 30.03.2011 (Zmluva o dielo č. 103/2011 na vybudovanie informačného systému pre kategorizáciu liečiv a liekov), spoločnosť BEXA, a. s. vytvorila dielo – Informačný systém pre kategorizáciu liečiv a liekov. Vybudovanie informačného systému pre kategorizáciu liečiv a liekov bolo zrealizované v súlade

s Výnosom Ministerstva financií SR č. 312/2010 Z. z. o štandardoch pre informačné systémy verejnej správy a v súlade s programovým vyhlásením vlády SR týkajúcim sa elektronizácie zdravotníctva. Výber úspešného uchádzača sa uskutočnil prostredníctvom verejného obstarávania - postupom zadávania podprahovej zákazky v zmysle zákona o VO.

Predmet zmluvy (dielo) zahrňoval:

1. vybudovanie IS pre kategorizáciu liečiv a liekov;
2. poskytovanie služby prevádzkovej podpory po dobu 5 mesiacov.

Informačný systém, ktorý bol dodaný a verejným obstarávateľom akceptovaný, má charakter autorského diela a spoločnosti BEXA, a. s. má autorské práva na toto dielo. Zároveň je spoločnosť BEXA, a. s. výhradným vlastníkom autorských práv všetkých počítačových programov tvoriacich súčasť informačného systému pre kategorizáciu liečiv a liekov, potrebných na zabezpečenie funkčnosti celého systému.

Dielo vytvorené spoločnosťou BEXA, a. s. je dielom podľa zákona č. 618/2003 Z. z. o autorskom práve a právach súvisiacich s autorským právom (autorský zákon) v znení neskorších predpisov v platnom znení, ktorý upravuje vzťahy vznikajúce v súvislosti s vytvorením a použitím literárneho a iného umeleckého diela a vedeckého diela, ktoré je výsledkom vlastnej tvorivej duševnej činnosti autora, konkrétnie slovesným dielom, počítačovým programom a databázou.

Dielo pozostávajúce z informačného systému vytvorené pod uvedenou zmluvou má charakter zamestnaneckého diela. V zmysle § 50 autorského zákona, majetkové práva autora k zamestnaneckému dielu vykonáva vo svojom mene a na svoj účet zamestnávateľ. Ak zamestnávateľ vykonáva majetkové práva autora k zamestnaneckému dielu, platí, že autor udelil súhlas na zverejnenie tohto diela, ako aj na to, aby zamestnávateľ toto dielo uvádzal na verejnosti pod svojím menom.

Ustanovenie § 58 zákona o VO taxatívne ustanovuje pre verejného obstarávateľa podmienky na použitie rokovacieho konania bez zverejnenia. Rokovacie konanie bez zverejnenia je možné použiť, ak je splnená aspoň jedna z podmienok stanovených v tomto ustanovení. Podľa § 58 ods. I písm. b) zákona o verejnem obstarávaní môže rokovacie konanie bez zverejnenia verejný obstarávateľ použiť len vtedy, ak tovar, stavebné práce alebo služby z technických dôvodov, umeleckých dôvodov alebo z dôvodov vyplývajúcich z výhradných práv môže poskytnúť len určitý dodávateľ. V tejto súvislosti je možné rokovacie konanie bez zverejnenia uplatniť len v prípade existencie technickej alebo umeleckej povahy, alebo z dôvodov vyplývajúcich z výhradných práv, ktoré predurčujú získanie tovaru, stavebných prác alebo služieb len od určitého dodávateľa. Pojem „výhradné práva“ súvisí s uplatňovaním práv vo vzťahu k uskutočneniu požadovanej dodávky predmetu zákazky zo strany oprávneného subjektu, pričom uplatnenie takéhoto práva vyplýva z osobitných právnych predpisov (napr. zákona č. 618/2003 Z. z. o autorskom práve a právach súvisiacich s autorským právom (autorský zákon), zákon č. 535/2001 Z. z. o patentoch, dodatkových ochranných osvedčeniach a o zmene a doplnení niektorých zákonov (patentový zákon); použitie citovanej podmienky je viazané na uplatňovanie autorského práva (napr. v súvislosti s

použitím a šírením umeleckých diel alebo vedeckých diel, počítačových programov a databáz a pod.), patentového práva, práva priemyselného vlastníctva a pod.

Technická špecifikácia tohto informačného systému bola pripravovaná na prelome roku 2010 a 2011 a finálne schválená a zverejnená v súťažných podkladoch v polovici februára 2011. Uvedená technická špecifikácia vychádzala z požiadaviek ministerstva a aktuálne platných právnych predpisov.

Informačný systém elektronizoval proces podávania návrhov pre kategorizáciu liečiv a liekov, ktorá bola pre ministerstvo v tomto období klúčová z pohľadu zabezpečenia požadovanej transparentnosti procesu a zefektívnenia veľkého množstva súvisiacej administratívnej práce. Napriek tomu, že bol navrhnutý a vyvinutý spôsobom, ktorý umožňoval prevádzkovému personálu relativne jednoduchú obsluhu, bolo zrejmé, že jeho celkový rozsah a predovšetkým adaptácia existujúcich ako aj nových procesov z papierového do elektronického sveta si bude zo začiatku vyžadovať krátkodobú podporu dodávateľa, ktorý počas nej zaškolí IT pracovníkov ministerstva aj k potrebnému servisu. Na základe tejto skutočnosti obstaralo ministerstvo v rámci rovnakej zmluvy o dielo aj službu prevádzkovej podpory - iba na nevyhnutnú dobu nasledujúcich piatich mesiacov, ktorá bola ako pracovníkmi ministerstva, tak aj dodávateľa považovaná za postačujúcu.

V čase ukončenia implementácie tohto informačného systému bola vládou SR navrhnutá a neskôr schválená nová legislatíva upravujúca proces kategorizácie liekov. Táto zmena tento proces značne rozšírila, keď jeho súčasťou sa stali aj zdravotnícke pomôcky a dietetické potraviny. Taktiež na základe odhadov ministerstva dôjde po zavedení platnosti nových zákonov k veľkému nárastu podávaných návrhov, ktoré budú zahŕňať aj nové typy žiadostí a nových účastníkov konania, ktoré doposiaľ systém neumožňoval a zákon neuznával. Najvýraznejšia zmena sa tak týka finalizácie tohto procesu, keď ministerstvo namiesto stoviek bude rozhodnutia posielat v tisíckach kusov po každom zasadnutí kategorizačnej komisie. Preto okrem rozšírenia o moduly dietetických potravín a zdravotníckych pomôcok je nevyhnutná najmä doimplementácia hromadného spracovávania podaných návrhov, vrátane úpravy procesov automatizácie overovania a podpisovania zaručeným elektronickým podpisom, kde sú využité nové technológie ako elektronický podpis, časové pečiatky resp. elektronické notifikácie.

Bez menovaných úprav predmetného informačného systému by tieto legislatívne zmeny znamenali pre ministerstvo nadmernú administratívnu záťaž, ktorú by bolo takmer nemožné zvládnúť v rámci predpísaných termínov. Predmetné zmeny znamenajú aj nárast komplexity informačného systému a vzniká tak aj potreba zabezpečenia služieb technickej podpory informačného systému od dodávateľa.

Finálnu verziu novej legislatívy podpísal prezident SR len nedávno 07.10.2011. Jej rozsah bol niekoľkokrát menený v dôsledku vnútrorezortného a medzirezortného pripomienkového konania, ako aj v dôsledku nasledujúcich poslaneckých pozmeňovacích návrhov, takže nebolo možné tieto zmeny riešiť skôr ako pred definitívnym schválením týchto zákonov. Vzhľadom na účinnosť nových zákonov od 01.12.2011, je potrebné tieto

rozsiahle legislatívne zmeny v krátkom čase preniest' aj do funkčnosti informačného systému resp. jeho modulov.

Ministerstvo zdravotníctva SR získalo na základe zmluvy časovo neobmedzenú licenciu len na užívanie systému, pričom nositeľom ostatných práv k systému, najmä práva systém akýmkoľvek spôsobom upravovať a meniť, ostal naďalej spoločnosť BEXA, a.s.

V záujme dodržiavania schváleného Uznesenia vlády SR č. 460 zo 06.07.2011 k návrhu opatrení na zvýšenie transparentnosti v súvislosti s nákupom a využívaním informačno-komunikačných technológií vo verejnem sektore a aj v záujme zabezpečenia dodržania všeobecne záväzných právnych predpisov verejný obstarávateľ vyzval spoločnosť BEXA, a.s. na jednanie, na ktorom otvoril otázku poskytnutia výhradnej licencie, t.j. licencie v neobmedzenom rozsahu na zabezpečenie prevádzky, technickej podpory a realizácie zmien pre systém kategorizácie liečiv a liekov. Nakol'ko spoločnosť BEXA, a.s. odmietlo túto výhradnú licenciu na vytvorený informačný systém bezodplatne poskytnúť, verejný obstarávateľ vyzval BEXA, a.s. k preukázaniu majetkových autorských práv.

Ministerstvo zdravotníctvo SR obdržalo listom čestné vyhlásenie konateľa spoločnosti zo dňa 19.10.2011 BEXA, a. s., v zmysle ktorého vlastní výhradné autorské práva podľa § 18 zákona č. 618/2003 Z. z. o autorskom práve a právach súvisiacich s autorským právom na systém ako taký, vrátane zmien, úprav, či modifikácií a súvisiacich aktivít.

Ked'že jedinou osobou, ktorá je oprávnená vykonávať zmeny softvéru vytvoreného zhотовiteľom ako súčasť dodávky systému pre kategorizáciu liečiv a liekov, splňujúce znaky autorského diela v zmysle Autorského zákona, je v dôsledku skutočnosti uvedených vyššie BEXA, a.s., verejný obstarávateľ je s odznamom na ustanovenie § 58 b) zákona o verejnom obstarávaní nútenej a oprávnenej použit' pri obstarávaní zabezpečenia prevádzky a technickej podpory a realizáciu zmien pre systém kategorizácie liečiv a liekov metódou rokovacieho konania bez zverejnenia, a to z dôvodov vyplývajúcich z výhradných majetkových práv záujemcu.

Na základe vyššie uvedených skutočností verejný obstarávateľ je nútene realizovať rokovacie konanie bez zverejnenia podľa ust. § 58 ods. 1 písm. b) zákona o VO so spoločnosťou BEXA, a. s., nakol'ko daný predmet zákazky môže poskytnúť len určitý dodávateľ, ktorý by si mohol súdnou cestou v prípade porušenia autorských práv vymáhať ochranu svojich práv v zmysle § 56 autorského zákona.

### **Finančný aspekt**

Plánovaná hodnota predmetu zákazky na zabezpečenie služby prevádzkovej podpory pozostáva z dvoch základných položiek:

- plánované úpravy informačného systému z dôvodu zabezpečenia funkčnosti v súlade s novou legislatívou
- paušálne mesačné poplatky

1. Plánované úpravy informačného systému z dôvodu zabezpečenia funkčnosti v súlade s novou legislatívou sú na základe výsledkov rokovaní medzi dodávateľom a ministerstvom odhadované na 125 človekodní, pričom bola dohodnutá jednotková cena za jeden človekoden na 500,- € bez DPH, čo predstavuje 62.500,-€ bez DPH.
2. Paušálne mesačné poplatky v hodnote 1500,- € bez DPH mesačne počas doby 24 mesiacov predstavujú dokopy sumu 36.000,- € bez DPH.

Záver:

**Verejný obstarávateľ je nútene realizovať rokovacie konanie bez zverejnenia z nasledovných dôvodov:**

1. Na základe programového vyhlásenia vlády SR
2. Na základe uznesenia vlády SR č. 460 zo 6.7.2011 k návrhu opatrení na zvýsenie transparentnosti v súvislosti s nákupom a využívaním informačno-komunikačných technológií vo verejnem sektore,
3. V súlade so zákonom č. 618/2003 Z. z. o autorskom práve a právach súvisiacich s autorským právom v znení neskorších predpisov,
4. V zmysle ust. § 58 ods. 1 písm. b) zákona č. 25/2006 o verejnem obstarávaní a o zmene a doplnení niektorých zákonov v zmysle neskorších predpisov

Príloha:

1. Čestné vyhlásenie spoločnosti BEXA, a. s.

V Bratislave 20.10.2011

Odôvodnenie vypracovali v súlade s ust. cit. zákona o verejnem obstarávaní na základe súvisiacej podkladovej dokumentácie:

Ing. Peter Kažík  
vedúci sekcie informatiky MZ SR

Mgr. Hana Šlachtová  
odborne spôsobilá osoba na VO

JUDr. Dušan Lacko  
sekcia informatiky MZ SR

Mgr. Michaela Cesnaková, MPH  
vedúca sekcie farmácie a liekovej politiky MZ SR