MINISTERSTVO ZDRAVOTNÍCTVA
SLOVENSKEJ REPUBLIKY

O D Ô V O D N E N I E

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

„Zabezpečenie prevádzky a technická podpora softvéru pre databázu referenčných cien"

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 softvéru pre databázu referenčných cien"

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 Disig, a. s. zo dňa 17.12.2010 (Zmluva o dielo č. 6/2010 na vybudovanie informačného systému pre databázu referenčných cien pre Ministerstvo zdravotníctva SR), spoločnosť Disig, a. s. vytvorila dielo – Informačný systém pre databázu referenčných cien. Vybudovanie informačného systému pre databázu referenčných cien 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 zákazky s nízkou hodnotou v zmysle zákona o VO.
Predmet zmluvy (o dielo) zahrňoval:

1. vybudovanie samotného informačného systému pre databázu referenčných cien v rozsahu, ktorý je definovaný v Prílohe č. 1 zmluvy – Požiadavky na vybudovanie IS;
2. vypracovanie a dodanie používateľskej, administrátorskej a prevádzkovej dokumentácie;
3. zaškolenie obsluhy.

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

Dielo vytvorené spoločnosťou Disig, 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, konkrétne slovesným dielom, počítačovým programom a databázou.

Dielo pozostávajúce z informačného systému a používateľskej, administrátorskej a prevádzkovej dokumentácie vytvorené pod uvedenou zmluvou majú 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. 1 písm. b) zákona o verejnom 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.

Pre novovybudovaný informačný systém je však nutné zabezpečiť funkčnú prevádzku a technickú podporu softvéru pre databázu referenčných cien v rozsahu: zabezpečenie hot-line, periodickej činnosti technickej podpory, vyžiadanej činnosti technickej podpory, požiadaviek na zmenu a požiadaviek na odstránenie chyby.
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 spoločnosti Disig, a.s..

V záujme dodržiavania schváleného Uznesenia vlády SR č. 460 zo 6.7.2011 k návrhu opatrení na zvýšenie transparentnosti v súvislosti s nákupom a využívaním informačno-komunikačných technológií vo verejnom sektore a aj v záujme zabezpečenia dodržania všeobecne záväzných právnych predpisov verejný obstarávateľ vyzval spoločnosť Disig, 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 databázy referenčných cien. Nakoľko spoločnosť Disig, a.s. odmietlo túto výhradnú licenciu na vytvorený informačný systém bezodplatne poskytnúť, verejný obstarávateľ vyzval Disig, a.s. k preukázaniu majetkových autorských práv.

Ministerstvo zdravotníctvo SR obdržalo listom čestné vyhlásenie konateľa spoločnosti zo dňa 4.8.2011 Disig, 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.

Keďže jedinou osobou, ktorá je oprávnená vykonávať zmeny softvéru vytvoreného zhotoviteľom ako súčasť dodávky systému pre databázu referenčných cien, spĺňujúce znaky autorského diela v zmysle Autorského zákona, je v dôsledku skutočností uvedených vyššie Disig, a.s., verejný obstarávateľ je s odkazom na ustanovenie § 58 b) zákona o verejnom obstarávaní nútený a oprávnený použiť pri obstarávaní zabezpečenia prevádzky a technickej podpory a realizáciu zmien pre systém databáz referenčných cien metódu rokovacieho konania bez zverejnenia, a to z dôvodov vyplývajúcich z výhradných majetkových práv záujemcu.

Na základe vyššie uvedených skutočností verejný obstarávateľ je nútený realizovať rokovacie konanie bez zverejnenia podľa ust. § 58 ods. 1 písm. b) zákona o VO so spoločnosťou Disig, a. s., nakoľko 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.

Záver:

Verejný obstarávateľ je nútený 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 zvýšenie transparentnosti v súvislosti s nákupom a využívaním informačno-komunikačných technológií vo verejnom sektore,**

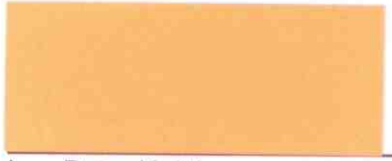
3. **V súlade so zákonom č. 618/2003 Z. z. o autorskom práve a právach súvisiacich s autorským právom v znení neskorších predpisov,**

4. **V zmysle ust. § 58 ods. 1 písm. b) zákona č. 25/2006 o verejnom obstarávaní a o zmene a doplnení niektorých zákonov v zmysle neskorších predpisov**

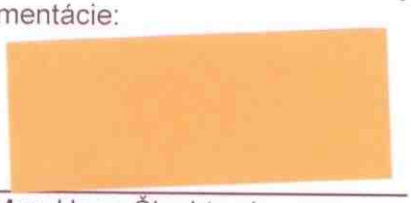
Príloha:
1. Čestné vyhlásenie spoločnosti Disig, a. s.

V Bratislave 16.08.2011

Odôvodnenie vypracovali v súlade s ustanoveniami citovaného zákona o verejnom obstarávaní na základe súvisiacej podkladovej dokumentácie:



Ing. Peter Kažík
GR sekcie informatiky MZ SR



Mgr. Hana Šlachtová
odborne spôsobilá osoba na VO

JUDr. Dušan Lacko
sekcia informatiky MZ SR