



Številka: 06200-8/2022/3 33003

Datum: 15. 12. 2022

Komisija za preprečevanje korupcije (v nadaljevanju: Komisija) na podlagi petega odstavka 14. člena Zakona o integriteti in preprečevanju korupcije (Uradni list RS, št. 69/11 – uradno prečiščeno besedilo, 158/20 in 3/22 – ZDeb; v nadaljevanju: ZIntPK) v postopku izdaje dovoljenja za sklenitev pogodbe brez vključitve protikorupcijske klavzule, uvedenem na predlog Banke Slovenije (v nadaljevanju: vlagateljica), Slovenska cesta 35, 1000 Ljubljana, ki jo zastopa Jurij Žitko, direktor Pravnega oddelka, skladno z odločitvijo Komisije, sprejeto na 48. seji senata, dne 15. 12. 2022, v sestavi David Lapornik, namestnik predsednika, in Simon Savski, namestnik predsednika, izdaja

DOVOLJENJE

ZA SKLENITEV POGODBE BREZ PROTİKORUPCIJSKE KLAUZULE

1. Banki Slovenije, Slovenska cesta 35, 1505 Ljubljana, ki jo zastopa Jurij Žitko, direktor Pravnega oddelka, se dovoli sklenitev pogodbe s tujim ponudnikom ICE Data indices, LLC, 100 Church Street, New York, ZDA za storitev indeksnih podatkov za leto 2023 v ocenjeni vrednosti 34.000,00 \$ z DDV¹ brez vključitve protikorupcijske klavzule iz prvega odstavka 14. člena ZIntPK.
2. Posebni stroški v postopku niso nastali.

OBRAZLOŽITEV

1. Uvodno:

Vlagateljica je 28. 11. 2022 na Komisijo nasloвила obrazloženo prošnjo št. 2.07.4-10/2022-4 z dne 24. 11. 2022, da se ji dovoli sklenitev pogodbe s tujim ponudnikom ICE Data indices, LLC, 100 Church Street, New York, ZDA (v nadaljevanju: druga pogodbená stranka) za storitev indeksnih podatkov za leto 2023 v ocenjeni vrednosti 34.000,00 \$ z DDV brez vključitve protikorupcijske klavzule iz prvega odstavka 14. člena ZIntPK. Vlagateljica je prošnji priložila pooblastilo zakonitega zastopnika vlagateljice, Guvernerja Banke Slovenije, z dne 18. 11. 2022, da v postopku izdaje dovoljenja za sklenitev pogodbe brez vključitve protikorupcijske klavzule pred Komisijo kot pooblaščenec nastopa Jurij Žitko, direktor Pravnega oddelka Banke Slovenije.

Vlagateljica je v zaprosilu navedla, da je v preteklosti glede predmeta pogodbe že skušala izvesti postopek odprtega postopka javnega naročila ter postopek s pogajanjem brez predhodne objave, kot ju ureja Zakon o javnem naročanju (Uradni list RS, št. 91/15, 14/18, 69/19 - odl. US, 49/20 - ZIUZEOP, 80/20 - ZIUOOPE, 152/20 - ZZUOOP, 175/20 - ZIUOPDVE, 203/20 - ZIUPOPDVE, 15/21 - ZDUOP, 112/21 - ZNUPZ, 121/21, 206/21 - ZDUPŠOP, 10/22, 74/22 - odl. US, 100/22 - ZNUZSZS, 141/22 – ZNUNBZ, v nadaljevanju: ZJN-3), a pri tem ni bila uspešna, saj ponudb sploh ni prejela. Vlagateljica

¹ Po referenčnem tečaju Evropske centralne banke na dan 1. 12. 2022 v vrednosti 0,9566 evra za 1 ameriški dolar znaša ocenjena vrednost pogodbe preračunano 32.524,40 evrov.

je tudi priložila ustrezno dokumentacijo iz let 2018 in 2019, ki izkazuje zatrjevana dejstva. Vlagateljica ocenjuje, da je edina možnost sklenitev pogodbe z drugo pogodbeno stranko, torej sprejeti in skleniti tipsko enoletno pogodbo, katere osnutek je vlagateljica tudi priložila prošnji.

Vlagateljica je prošnji priložila tudi aktualno analizo trga glede zagotavljanja indeksnih podatkov (indeksi obveznic s fiksnim donosom) za štiri ponudnike in sicer za ICE Data indices (druga pogodbeno stranko, vrednost 32.635,00 evrov), Bloomberg (vrednost 117.364,00 evrov), IHS markit (44.042,00 evrov) ter MSC! (ni zneska, Komisija sklepa, da ponudnik ni podal ponudbe). Iz analize trga izhaja, da je druga pogodbeno stranka najcenejša možnost na zadevnem trgu.

Skladno z navedenim vlagateljica Komisijo zaproša za izdajo pozitivnega mnenja, ki bo omogočilo sklenitev pogodbe s tujim ponudnikom (drugo pogodbeno stranko) ter s tem nemoteno delovanje Banke Slovenije in sicer za nemoteno upravljanje finančnih naložb.

2. K 1. točki izreka:

ZIntPK v drugem odstavku 14. člena določa, da morajo organi in organizacije javnega sektorja v pogodbe v vrednosti nad 10.000 evrov brez DDV, ki jih sklepajo s ponudniki, prodajalci blaga, storitev ali z izvajalci del, kot obvezno sestavino pogodb ob upoštevanju konkretnega primera vključiti vsebino iz prvega odstavka 14. člena ZIntPK (protikorupcijsko klavzulo), lahko pa vključijo tudi dodatne določbe za preprečevanje korupcije ali drugega poslovanja v nasprotju z moralo ali javnim redom. Ta določba velja tudi za sklepanje pogodb s ponudniki, prodajalci oziroma izvajalci del ali storitev izven ozemlja Republike Slovenije.

Zavezanci za vključitev protikorupcijske klavzule v pogodbo so v skladu z drugim odstavkom 14. člena ZIntPK organi in organizacije javnega sektorja, pri čemer 4. točka 4. člena ZIntPK določa, da javni sektor predstavljajo:

- državni organi in uprave samoupravnih lokalnih skupnosti;
- javne agencije, javni skladi, javni zavodi in javni gospodarski zavodi;
- Banka Slovenije;
- druge osebe javnega prava, ki so posredni uporabniki državnega proračuna ali proračuna lokalne skupnosti;
- pravne osebe, ki jih je ustanovila država ali lokalna skupnost;
- javna podjetja, gospodarske družbe in druge pravne osebe, v katerih ima večinski delež oziroma prevladujoč vpliv država ali lokalna skupnost.

Vlagateljica (Banka Slovenije) je izrecno navedena v 4. točki 4. člena ZIntPK in je kot taka zavezana za vključitev protikorupcijske klavzule v pogodbo na podlagi drugega odstavka 14. člena ZIntPK. Dolžnost vključitve protikorupcijske klavzule velja ne glede na statusno obliko ponudnika in velja tudi v primerih, ko je pogodbeno stranko iz javnega sektorja ustanoviteljsko ali lastniško povezana z drugo stranko in ko so vse pogodbene stranke iz javnega sektorja. Samo dejstvo, da gre za sklenitev pogodbe s tujim ponudnikom, ne pomeni, da ne gre za ponudnika v smislu drugega odstavka 14. člena ZIntPK, saj statusnopravna oblika ponudnika glede na drugi odstavek 14. člena ZIntPK z vidika presoje obveznosti vključitve protikorupcijske klavzule ni pomembna.

Ni sporno, da pogodbeno vrednost presega mejo vrednosti 10.000 evrov brez DDV, saj po navedbah vlagateljice in priloženo dokumentacijo ocenjena vrednost pogodbe znaša 34.000,00 \$ z DDV.

Za presojo obveznosti vključitve protikorupcijske klavzule je bistvena vsebina pogodbe, in sicer da gre za nakup blaga, storitev ali del. Pogodba je vsako soglasje volj dveh ali več strank o sklenitvi posla, pri čemer oblika ni pomembna. Pogodba, za katerega vlagateljica zaproša za izvzetje iz dolžnosti iz drugega odstavka 14. člena ZIntPK, po svoji vsebini predstavlja nakup storitev, saj tudi sama vlagateljica navaja, da gre za pogodbo za zagotovitev storitev indeksnih podatkov za leto 2023. Indeksni podatki (tudi ICE podatki) so po pojasnilu vlagateljice indeksni podatki, ki omogočajo dovolj podrobno delitev obvezniških tržnih indeksov na posamezne podsegmente, iz katerih se lahko razbere lastnosti (donosnost, tveganja) posameznih podkategorij vrednostnih papirjev po ročnosti ter kreditni kvaliteti.. Takšna granularnost je potrebna tako iz analitičnih kot operativnih razlogov za nadaljnjo obdelavo podatkov. ICE podatki po pojasnilih vlagateljice omogočajo delitve naložb (po skupinah) ter finančno modeliranje. ICE podatke pri delu (za določanje strateške alokacije naložb za devizne rezerve) uporablja tudi Evropska centralna banka.

Za presojo je torej bistveno, da se bo izvedel nakup omenjenih storitev (nudenja indeksnih podatkov), in sicer na podlagi pogodbe, katere osnutek (tipska enoletna pogodba ponudnika ICE) je priložen prošnji.

Nesporno je, da se vsebina pogodbe presoja po pravu Združenih držav Amerike in sicer zvezne države New York, kot je navedeno v točki (q) 16. dela (Splošni pogoji – General provisions) osnutka pogodbe oziroma pogodbenih pogojev (Terms and Conditions for the Index Data and Custom Index Services). Navedeno pomeni, da se kot del pogodbenega razmerja upošteva tudi vse varovalke pravnega reda ZDA oziroma zvezne države New York glede preprečevanja korupcije, kar vsebinsko pomeni nadomestilo protikorupcijski klavzuli, kot jo zahtevajo pravna pravila 14. člena ZIntPK. Ob tem je Komisija vpogledala tudi v kodeks poslovanja pogodbenega partnerja (Global Code of Business conduct) ter Splošno politiko preprečevanja podkupovanja matične družbe pogodbenega partnerja. Oba dokumenta vsebujeta obsežne in vsebinsko izdelane varovalke za zagotavljanje integritetnega delovanja ter preprečevanje korupcije. Komisija ugotavlja, da so protikorupcijska pravna pravila, ki so vsebinski ekvivalent protikorupcijski klavzuli iz 14. člena ZIntPK, vključena v pravno razmerje med vlagateljico in drugo pogodbeno stranko.

Peti odstavek 14. člena ZIntPK določa, da v primeru, da organizacija javnega sektorja oceni, da zaradi narave posamezne pogodbe vključitev protikorupcijske klavzule ni možna ali primerna, ali če druga pogodbeno stranka s sedežem izven Republike Slovenije nasprotuje taki vključitvi, lahko organ ali organizacija Komisijo z obrazloženim predlogom zaprosi, da za posamezno pogodbo odobri izzetje iz dolžnosti, ki jo določa drugi odstavek 14. člena ZIntPK. Pri odločanju Komisija upošteva zlasti javni interes, da se pogodba sklene, objektivne okoliščine, ki ne omogočajo sklenitve posla s protikorupcijsko klavzulo, ter stopnjo splošnega korupcijskega tveganja pri enakovrstnih poslih. Dovoljenje Komisije za sklenitev pogodbe brez protikorupcijske klavzule se objavi na spletnih straneh Komisije oziroma se po dogovoru z organom ali organizacijo objavi takrat, ko ne more več vplivati na sklenitev pogodbe.

Vlagateljica utemeljuje svojo zahtevo z navedbami, da vključitev protikorupcijske klavzule v pogodbo ni možna, saj ji nasprotuje druga pogodbeno stranka. Komisija je vpogledala v elektronsko komunikacijo med vlagateljico in drugo pogodbeno stranko, ki je bila priložena prošnji. Iz navedene elektronske komunikacije, konkretno iz elektronskega sporočila ge. Jackie Lennon iz ICE Data Services g. Antonu Gruevu ter g. Martinu Škrku z dne 12. 9. 2022 izhaja, da druga pogodbeno stranka ni pripravljena odstopati od svojih tipskih pogodb, pri čemer tudi ni pripravljena vključiti protikorupcijske klavzule v pogodbeni okvir. Objektivno gledano torej pogodbe ni mogoče skleniti z vključitvijo protikorupcijske klavzule iz 14. člena ZIntPK, saj za to ni soglasja volj obeh pogodbenih strank.

Kot je bilo že pojasnjeno, so v pogodbeno razmerje vključene protikorupcijske varovalke v okviru ameriške zakonodaje (zvezne in države New York) v pogodbeni okvir, ki zagotavljajo, da se bodo vsakršna (splošna in konkretna) korupcijska tveganja ustrezno naslovila preko ameriškega pravnega reda oziroma sodnega sistema. Komisija zaključuje, da je zaradi navedenih varovalk stopnja korupcijskega tveganja pri sklenitvi pogodbe nizka.

Komisija ugotavlja, da obstaja javni interes za sklenitev pogodbe s tujim ponudnikom ICE Data indices. Vsebinsko gre namreč za nakup storitev posredovanja relevantnih indeksnih podatkov ki predstavljajo ključni del za zagotavljanje nemotenega dela Banke Slovenije in s tem monetarnega sistema države. Vsekakor je bistvenega pomena, da vlagateljica za svoje delovanje ima relevantne indeksne podatke, pri čemer pa se Komisija v strokovno vprašanje pravilnosti vsebine in obsega same pogodbe ne more spuščati.

Na koncu Komisija še poudarja, da nima pristojnosti pavšalne odobritve pravnih poslov za nedoločen čas, saj peti odstavek 14. člena ZIntPK jasno navaja, da se odobritev izzetja iz dolžnosti vključitve protikorupcijske klavzule lahko podeli le za posamezno (torej konkretno) pogodbo. Ker je pogodba v tem primeru enoletna, Komisija nima pristojnosti podeliti vsebinsko identičnega dovoljenja tudi za morebitne prihodnje pogodbe, saj bo tedaj potreben nov psotopek.

Glede na navedeno Komisija ugotavlja, da **so izpolnjeni pogoji za izdajo dovoljenja** za sklenitev pogodbe s tujim ponudnikom ICE Data indices, LLC, 100 Church Street, New York, ZDA za storitev indeksnih podatkov za leto 2023 v ocenjeni vrednosti 34.000,00 \$ z DDV brez vključitve protikorupcijske klavzule, kot izhaja iz 1. točke izreka te odločbe.

Dovoljenje Komisije za sklenitev pogodbe brez protikorupcijske klavzule se bo skladno s petim odstavkom 14. člena ZIntPK objavilo na spletnih straneh Komisije.

3. K 2. točki izreka:

V postopku odločanja o sklenitvi pogodbe s tujim ponudnikom ICE Data indices, LLC, 100 Church Street, New York, ZDA za storitev indeksnih podatkov za leto 2023 brez vključitve protikorupcijske klavzule iz prvega odstavka 14. člena ZIntPK, posebni stroški niso nastali, zato je Komisija odločila tako, kot izhaja iz 2. točke izreka.

Komisija je skladno s prvim odstavkom 11. člena ZIntPK ter prvim odstavkom 42. člena Poslovnika Komisije za preprečevanje korupcije (Uradni list RS, št. 156/21) o predmetni zadevi odločala na 48. seji dne 15. 12. 2022, v sestavi David Lapornik, namestnik predsednika, in Simon Savski, namestnik predsednika.

Odločitev je bila sprejeta soglasno.

Pravni pouk: Zoper to odločbo ni dovoljena pritožba, temveč je dopustno vložiti upravni spor. Upravni spor se sproži s tožbo, ki se vloži v 30 dneh od vročitve te odločbe na Upravno sodišče Republike Slovenije, Fajfarjeva 33, 1000 Ljubljana. Tožba se lahko pošlje priporočeno po pošti ali vloži pisno pri navedenem sodišču. Če se tožba pošlje priporočeno po pošti, se za dan izročitve sodišču šteje dan oddaje na pošto. Tožba z morebitnimi prilogami se vloži v dveh izvodih. Tožbi je potrebno priložiti tudi to odločbo v izvorniku ali prepisu.

Postopek vodil:

Blaž Kovač

PRAVNI SVETOVALEC SVETNIK



Vročiti:

- Banka Slovenije, Slovenska cesta 35, 1505 Ljubljana (po ZUP)