



Številka: 06200-2/2023/2 32006

Datum: 13. 4. 2023

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 in 16/23 - ZZPri; v nadaljevanju: ZIntPK) v postopku izdaje dovoljenja za sklenitev pogodbe brez vključitve protikorupcijske klavzule, uvedenem na predlog Ministrstva za obrambo Republike Slovenije (v nadaljevanju: vlagatelj), Vojkova cesta 55, 1000 Ljubljana, ki ga zastopa Marjan Šarec, minister, skladno z odločitvijo Komisije, sprejeto na 14. seji senata, dne 14. 4. 2023, v sestavi dr. Robert Šumi, predsednik in Simon Savski, namestnik predsednika, izdaja

## DOVOLJENJE

### ZA SKLENITEV POGODBE BREZ PROTİKORUPCIJSKE KLAUZULE

1. Ministrstvu za obrambo Republike Slovenije, Vojkova cesta 55, 1000 Ljubljana, ki ga zastopa Marjan Šarec, minister, se dovoli sklenitev Dodatka št. 2 k medvladnemu sporazumu LOA S3-B-UWG z Vlado Združenih držav Amerike za spremembo elementov vozil 4x4 po postopku vlada-vladi brez vključitve protikorupcijske klavzule iz prvega odstavka 14. člena ZIntPK.
2. Posebni stroški v postopku niso nastali.

## OBRAZLOŽITEV

### 1. Uvodno:

Vlagatelj je 27. 3. 2023 na Komisijo naslovil obrazloženo zaprosilo št. 510-63/2023-14 z dne 24. 3. 2023, da se mu dovoli sklenitev Dodatka št. 2 k medvladnemu sporazumu LOA S3-B-UWG z Vlado Združenih držav Amerike (v nadaljevanju: Vlada ZDA) za spremembo elementov vozil 4x4 po postopku vlada-vladi z Vlado ZDA brez vključitve protikorupcijske klavzule iz prvega odstavka 14. člena ZIntPK.

Vlagatelj je v zaprosilu navedel, da je Ministrstvo za obrambo za sklenitev medvladnega sporazuma LOA S3-B-UWG za nakup 37 vozil JLTV na Komisijo posredovalo zaprosilo za izključitev protikorupcijske klavzule št. 062-1/2021-13 z dne 7. 9. 2021, na podlagi katerega je Komisija ministrstvu posredovala uradni odgovor št. 06200-2/2021/2 33004 z dne 16. 9. 2021, v katerem ugotavlja, da vključitev protikorupcijske klavzule v medvladni sporazum za nakup vozil JLTV z ameriško vlado ni obvezna v skladu s 14. členom ZIntPK, saj se glede na 7.1 točko splošnih pogojev (Letter of offer and acceptance standard terms and conditions) zanj uporablja izključno ameriško pravo, kar pomeni, da je uporaba zakonodaje Republike Slovenije v celoti izključena. Iz navedenega razloga izdaja dovoljenja Komisije za izvzem dolžnosti vključitve protikorupcijske klavzule za predmetni medvladni sporazum ni potrebna. Na podlagi uradnega odgovora Komisije za preprečevanje korupcije št. 06200-2/2021/2 z dne 16. 9. 2021, je Ministrstvo za obrambo v mesecu septembru 2021 podpisalo z ameriško vlado sporazum za nakup 37 vozil JLTV z oborožitveno postajo.

Vlagatelj v zaprosilu pojasnjuje, da se z drugo spremembo LOA S3-B-UWG zmanjšuje število elementov vozila 4x4 »Engine Arctic Kit« za 37 kosov, in povečuje število elementov vozila 4x4 »Silent Watch Energy Storage Kit« za 25 kosov. Finančnih posledic druga sprememba ne prinaša. Iz točke 7.1 obeh priloženih dokumentov je razvidno, da se zanj uporablja izključno ameriško pravo in regulativa, vključno z »U.S. procurement law«. Druga sprememba sporazuma LOA S3-B-UWG je podvržena pravni regulativi Vlade ZDA (Defence federal acquisition regulation - DFAR), ki vključuje protikorupcijsko klavzulo v obliki, kot jo zahteva DFAR. S podpisom medvladnih sporazumov Vlada RS sprejme, da bo nakup izveden po regulativi Vlade ZDA, vključno z nabavno regulativo. Sam postopek sklepanja medvladnega sporazuma je opredeljen s strani Vlade ZDA, in se uporablja v vseh primerih, ko Vlada ZDA sklepa medvladne sporazume z drugimi državami članicami Evropske unije ali zaveznitva NATO, tako da v pravila izvajanja postopka nakupa oz. strukturo dokumentov vlagatelj ne more posegati. V konkretnem primeru Vlada ZDA opravi nakup preko sklenjene pogodbe z njihovim dobaviteljem za Vlado RS. Cena vojaške opreme je zaradi ekonomije obsega precej nižja, kot bi jo pridobil naročnik (Ministrstvo za obrambo) na trgu.

Po navedbah vlagatelja vključitev protikorupcijske klavzule v medvladni sporazum ni mogoča in ni primerna zaradi same narave dokumenta, saj gre za dogovor med vladama dveh držav, kamor protikorupcijska klavzula po svoji vsebini ne sodi. Gre za dokument, ki ga na strani Vlade ZDA predhodno potrdi podsekretar za obrambo, nabavo, tehnologijo in logistiko na Obrambnem ministrstvu in Združeni štab oboroženih sil ZDA, ter za podpis, s katerim je treba predhodno seznaniti Kongres ZDA, saj medvladni sporazum predstavlja pomemben dokument medvojaškega sodelovanja, in ne le dogovor o nakupu. Takšni sporazumi pomenijo interoperabilnost med vojskami različnih držav ter skupno varnost, po drugi strani pa se s tovrstnimi nakupi vlagatelj izogne morebitnim korupcijskim tveganjem, saj se nabava ne izvaja prek morebitnih posrednikov oziroma zastopnikov posameznih proizvajalcev, temveč neposredno s tujo vlado.

Vlagatelj ocenjuje, da zaradi narave priloženega dokumenta vključitev protikorupcijske klavzule v drug dodatek LOA S3-B-UWG ni mogoča ali primerna, in da obstaja pravna podlaga za izvzem protikorupcijske klavzule v okviru petega odstavka 14. člena ZIntPK. Komisijo zaproša za izdajo pozitivnega mnenja, ki jim bo omogočilo podpis druge spremembe ter nadaljevanje izvajanja projekta.

#### 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.

Vlagatelj je državni organ in je kot tak zavezan 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 pogodbeni stranka 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 z vlado druge države, 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.

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. Dodatek št. 2 k že sklenjenemu medvladnemu sporazumu LOA S3-B-UWG, za katerega vlagatelj zaproša za izvzetje iz dolžnosti iz drugega odstavka 14. člena ZIntPK, po svoji vsebini predstavlja spremembo nakupa blaga, saj tudi sam vlagatelj navaja, da se z njim zmanjšuje število elementov vozila 4x4 »Engine Arctic Kit« za 37 kosov in povečuje število elementov vozila 4x4 »Silent Watch Energy Storage Kit« za 25 kosov, gre torej za spremembo predmeta nakupa. Četudi sprememba kot taka ne prinaša finančnih posledic, pa je osnovni sporazum, h kateremu se sklepa dodatek, vreden 36.969,678 ameriških dolarjev. Navedeno velja kljub dejstvu, da slovenska vlada nakupa ne bo izvedla sama neposredno pri dobavitelju, temveč bo nakup izvedla Vlada ZDA preko sklenjene pogodbe z njihovim dobaviteljem. Za presojo je torej bistveno, da se bo spremenil predmet nakupa, in sicer na podlagi Dodatka št. 2 k medvladnemu sporazumu LOA S3-B-UWG z Vlado ZDA.

Nesporno je, da se vsebina medvladnega pravnega posla, vključno z Dodatkom št. 2, presoja po pravu ZDA, kot je določeno v 7.1 točki splošnih pogojev medvladnega sporazuma (Letter of offer and acceptance standard terms and conditions), kot navaja tudi vlagatelj.

Peti odstavek 14. člena ZIntPK določa, da v primeru, da organizacija javnega sektorja oceni, da zaradi narave posamezne pogodbe vključitev protikorupcijske klavzule ni mogoča ali primerna, ali če druga pogodbeni stranka s sedežem izven Republike Slovenije nasprotuje taki vključitvi, lahko organ ali organizacija Komisijo z obrazloženim predlogom zaprosi, da za posamezno pogodbo odobri izvzetje 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.

Vlagatelj utemeljuje svojo zahtevo z navedbami, da vključitev protikorupcijske klavzule v medvladni sporazum ni mogoča in ni primerna zaradi narave posamezne pogodbe, saj da gre za dogovor med vladama dveh držav, kamor protikorupcijska klavzula po svoji vsebini ne sodi. Medvladni sporazum LOA S3-B-UWG, kot tudi Dodatek št. 2 k medvladnemu sporazumu, se presojata po pravu ZDA, kot je to razvidno iz točke 7.1 splošnih pogojev medvladnega sporazuma. To pomeni, da je v konkretnem primeru uporaba slovenskega prava izključena, kar je ena od objektivnih okoliščin, zaradi katere vključitev protikorupcijske klavzule v pogodbo ni mogoča ali ni primerna.

Splošni pogoji (točka 7.1) torej veljajo tudi za Dodatek št. 2 k medvladnemu sporazumu LOA S3-B-UWG, pri čemer ni izključena uporaba »Foreign Corrupt Practices Act«, ki v okviru zakonodaje ZDA ureja prepovedana ravnanja v zvezi s podkupovanjem tujih uslužbencev. Ker pravo ZDA vsebuje varovalke za naslavljanje korupcijskih tveganj, splošni pogoji, medvladni sporazum ter Dodatek št. 2, pa jih ne izključuje, Komisija zaključuje, da so v okviru ameriške zakonodaje v pogodbeni okvir vključene ustrezne protikorupcijske varovalke, 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 Dodatka št. 2 k medvladnemu sporazumu nizka.

Glede na navedeno Komisija ugotavlja, da **so izpolnjeni pogoji za izdajo dovoljenja** za sklenitev Dodatka št. 2 k medvladnemu sporazumu LOA S3-B-UWG 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.

#### K 2. točki izreka:

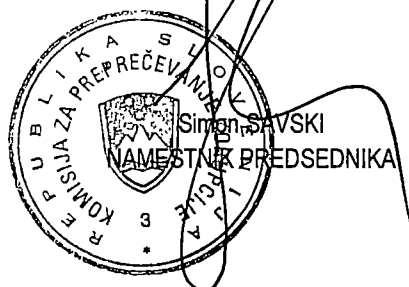
V postopku odločanja o izdaji dovoljenja za sklenitev Dodatka št. 2 k medvladnemu sporazumu LOA S3-B-UWG brez vključitve protikorupcijske klavzule po petem odstavku 14. člena ZIntPK posebni stroški niso nastali, zato je Komisija odločila tako, kot izhaja iz 2. točke izreka.

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 14. seji, dne 14. 4. 2023, v sestavi dr. Robert Šumi, predsednik 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 vodila:  
Martina Vrečko Pekaz  
NADZORNICA SVETNICA



Vročiti:

- Ministrstvo za obrambo Republike Slovenije, Vojkova cesta 55, 1000 Ljubljana (po ZUP)