

Številka: 001-4/2010, ⁵⁰³

Datum: 28.9.2010

GOSPA JASMINA TKALČIČ
jasmina.tkalcic@skupnostobcin.si

ZADEVA: Odgovor na vaše vprašanje – ZIntPK

Spoštovani,

Komisija za preprečevanje korupcije (v nadaljevanju Komisija) je prejela vaše vprašanje v zvezi z izvrševanjem Zakona o integriteti in preprečevanju korupcije (Uradni list RS, št. 45/2010; v nadaljevanju ZIntPK), ki se glasi:

Na javnem razpisu, ki je bil objavljen pred ZIntPK, so bila sredstva dodeljena tudi društvu, katerega predsednik je občinski svetnik. Ali 35. člen ZIntPK velja tudi za javni razpis (ki se izvaja po Zakonu o uresničevanju javnega interesa za kulturo) in društva, ki delujejo v javnem interesu in nepridobitno?

V nadaljevanju vam podajamo pojasnilo:

Določba prvega odstavka 35. člena ZIntPK določa, da naročnik, ki posluje po predpisih o javnem naročanju, ne sme poslovati s subjekti, v katerih je funkcionar, ki pri tem naročniku opravlja funkcijo ali njegov družinski član, član posloводства ali je neposredno ali preko drugih pravnih oseb v več kot 5% udeležen pri ustanoviteljskih pravicah, upravljanju oziroma kapitalu. Določba drugega odstavka istega člena nadalje določa, da prepoved iz 35. člena smiselno velja tudi za državne pomoči in druge oblike pridobivanja sredstev od naročnikov, ki poslujejo po predpisih o javnem naročanju ter za koncesije in druge oblike javno-zasebnega partnerstva, razen za državne pomoči v primeru naravnih nesreč.

Omejitve poslovanja torej prepovedujejo poslovanje naročnika (občine), s katerimi koli subjekti (pravnimi ali fizičnimi), v katerih je funkcionar (npr. občinski svetnik te občine) ali njegov družinski član, član posloводства ali je neposredno ali preko drugih pravnih oseb v več kot 5% udeležen pri ustanoviteljskih pravicah, upravljanju oziroma kapitalu.

Zakon o društvih (Uradni list RS, št. 61/2006 in spremembe; v nadaljevanju ZDru) v 9. členu določa, da mora temeljni akt društva določati način upravljanja društva in da člani društva ter pooblašcene osebe pravnih oseb, članic društva, sodelujejo pri upravljanju društva neposredno ali posredno po predstavnikih, izvoljenih organih oziroma zastopniku društva na način,

določen s temeljnim aktom; prav tako se s temeljnim aktom društva določi način sodelovanja članov društva pri upravljanju društva ter njihove posebne pravice in dolžnosti (12. člen).

Glede na vse zgoraj navedeno in ob upoštevanju 35. člena ZIntPK Komisija torej meni, da je omejitev poslovanja podana tudi v primeru, ko je funkcionar (npr. občinski svetnik) ali njegov družinski član, hkrati tudi udeležen pri upravljanju društva. Glede na to, da lahko vsako društvo, po zgornjih določbah ZDru s temeljnim aktom društva različno določi upravljavca (npr. predsednika društva), je potrebno proučiti obstoj morebitne omejitve poslovanja pri vsakem konkretnem primeru posebej.

Ker Komisija iz vašega vprašanja ne more ugotoviti ali je bil javni razpis zaključen pred ali po uveljavitvi ZIntPK, vam podajamo še naslednje pojasnilo. Določba četrtega odstavka 83. člena ZIntPK določa, da se pogodbe, ki so jih naročniki sklenili pred uveljavitvijo tega zakona, ostanejo ne glede na določbe prvega odstavka 35. člena v veljavi do izteka pogodbenega roka. Če na dan uveljavitve ZIntPK poteka postopek javnega naročila, v katerem je udeležen ponudnik, s katerim naročnik v skladu s prvim in drugim odstavkom 35. člena ne sme poslovati, mora ponudnik v roku petih dni po uveljavitvi tega zakona umakniti svojo ponudbo.

Na podlagi vsega navedenega Komisija za vaš konkretni primer zaključuje, da v kolikor je predsednik društva, ki deluje v javnem interesu na področju kulture upravljavec društva in hkrati občinski svetnik, potem naročnik (občina) ne sme poslovati s takšnim subjektom (društvom) tudi če postopki javnega razpisa ne temeljijo na Zakonu o javnem naročanju (ZJN-2) ampak na Zakonu o uresničevanju javnega interesa na področju kulture (Ur. l. RS, št. 96/2002 in sprem. V nadaljevanju ZUJIK), saj je glede na drugi odstavek 35. člena ZIntPK prepoved poslovanja podana tudi v primeru kakršnih koli »drugih oblik pridobivanja sredstev«.

Izjema glede takšnih primerov pa je lahko pri pridobivanju namenskih sredstev za delovanje, ki so npr. določena kot proračunska postavka za znanega uporabnika, v kolikor je takšno namensko financiranje določeno z drugim specialnim zakonom, npr. ZUJIK. V takšnem primeru, v skladu s 3. členom ZIntPK, velja izjema od omejitev poslovanja po ZIntPK in se lahko izvede financiranje, in sicer le na način in pod pogoji konkretnega specialnega predpisa.

Lep pozdrav,

Poslano:
1 x naslov,
1 x arhiv.



Drago KOS
PREDSEDNIK