



Številka: 430-416/2013/3  
Datum: 23. 12. 2013

**Zadeva: Stališče v zvezi s poplačilom podizvajalcev po ZJN-2 ter predhodno odredbo sodišča po ZIZ**

Ministrstvo za finance je prejelo vprašanje, ali lahko javni naročnik izvaja neposredna plačila podizvajalcem, kot so urejena v Zakonu o javnem naročanju (Uradni list RS, št. 12/13 – uradno prečiščeno besedilo; v nadaljnjem besedilu: ZJN-2), če je od sodišča prejel predhodno odredbo, izdano na podlagi Zakona o izvršbi in zavarovanju (Uradni list RS, št. 3/07 – uradno prečiščeno besedilo, 93/07, 6/08 – skl. US, 37/08 – ZST-1, 45/08 – ZArbit, 113/08 – odl. US, 28/09, 47/09 – odl. US (48/09 popr.), 57/09 – skl. US, 51/10, 26/11, 14/12, 17/13 – odl. US in 83/13 – odl. US; v nadaljnjem besedilu: ZIZ), s katero mu je sodišče kot dolžnikovemu dolžniku prepovedalo poravnati terjatve glavnemu izvajalcu (dolžniku v drugem obligacijsko-pravnem razmerju).

Uvodoma pojasnjujemo, da Ministrstvo za finance ni pristojno za presojanje konkretnih situacij in s tem za presojanje pravilnosti oziroma nepravilnosti ravnanj naročnika pri posameznem javnem naročanju, zato v nadaljevanju podajamo tolmačenje relevantnih členov javnonaročniške zakonodaje. Spodaj podano stališče je usklajeno tudi z Ministrstvom za pravosodje, ki je pristojno za tolmačenje zakonodaje, ki ureja prisilno izvršitev terjatev in pravila za zavarovanje terjatev.

V zvezi z navedenim pojasnjujemo, da ZJN-2 v 71. členu določa, da so neposredna plačila podizvajalcem obvezna. ZJN-2 šteje neposredno plačilo za finančno transakcijo, ki jo v imenu in za račun izbranega ponudnika (glavnega izvajalca) izvede javni naročnik. Predpogoji za izvajanje neposrednih plačil podizvajalcem so podatki o vrsti, obsegu, rokih in vrednosti del oziroma dobav, ki naj bi jih izvedel podizvajalec, pooblastilo izbranega ponudnika, da naročnik plača neposredno podizvajalcu, in soglasje podizvajalca k tovrstnemu načinu plačevanja – ta sta sicer v skladu z ZJN-2 obvezna. V skladu z Uredbo o neposrednih plačilih podizvajalcu pri nastopanju ponudnika s podizvajalcem pri javnem naročanju (Uradni list RS, št. 66/07, 19/10 – ZJN-2 in 19/10 – ZJNVETPS), ki se glede na 56. člen Zakona o spremembah in dopolnitvah Zakona o javnem naročanju (Uradni list RS, št. 19/10) še vedno uporablja, lahko javni naročnik neposredno plačilo podizvajalcu izvede, če izbrani ponudnik predhodno potrdi račun podizvajalca, ki mu ga je ta izstavil. Z izvedbo neposrednega plačila podizvajalcu na podlagi ZJN-2 se torej zapira terjatev, ki jo ima izbrani ponudnik do javnega naročnika, in terjatev, ki jo ima podizvajalec do izbranega ponudnika. To odražajo tudi knjižbe v računovodskih izkazih.

Ministrstvo za finance in Ministrstvo za pravosodje menita, da sklep sodišča o prepovedi poravnave terjatve glavnemu izvajalcu zaradi vzpostavitve drugega dolžniško-upniškega razmerja posega v neposredna plačila podizvajalcem in onemogoča njihovo izvajanje, če javno naročilo še ni bilo izvedeno in dela, ki jih je izvedel podizvajalec, niso bila pripoznana v celotni verigi (s strani glavnega izvajalca in naročnika). Predhodna odredba sodišča po ZIZ pa nima učinka, če je bilo delo že opravljeno in je za to delo glavni izvajalec pripoznal terjatev podizvajalca, naročnik pa pripoznal terjatev glavnega izvajalca. S tem je izpolnjen pogoj za izpolnitev obveznosti neposrednega plačila podizvajalcu. Za pojasnila o učinkih predhodne odredbe in obsegu rubeža terjatev dolžnika lahko naročnik kot dolžnikov dolžnik, ki je na podlagi predhodne odredbe dolžan opraviti rubež terjatve, ki jo ima upnik (podizvajalec) do dolžnika

(glavnega izvajalca), v konkretnem izvršilnem postopku za navodilo o obsegu rubeža zaprosi sodišče, ki je izdalo predhodno odredbo.

pripravila:  
Cirila Golob Remžgar,  
podsekretarka

Sašo Matas,  
generalni direktor