**Usmernenie, ktoré sa týka postupov poskytovateľov v situácii, keď došlo k schváleniu zmeny operačných programov spočívajúcich v zlúčení OP VaI do OP II, ale súčasne nie je účinná novela zákona o príspevku z EŠIF, ktorá upravuje tzv. dokončovacie konania (najmä § 54 novely zákona) a tiež nie sú účinné tzv. delegovacie zmluvy v rámci OP II medzi RO pre OP II a novými SO pre OP II, vrátane neexistencie dohody o plnomocenstve pre Výskumnú agentúru ako bývalý SO pre OP VaI a spolupracujúci subjekt pre SO pre OP II.**

Keďže novela zákona o príspevku z EŠIF bola v tom čase schváleným, ale zatiaľ neúčinným právnym predpisom, nebolo pochýb o tom, že k jeho účinkom dôjde, preto bolo možné sa v plnej miere odvolávať na prechodné ustanovenia, ktoré novela zákona obsahuje, konkrétne v § 55 zákona.

1. V opísanej situácii vznikli viaceré otázky týkajúce sa možností konania, resp. postupu poskytovateľa pri poskytovaní príspevkov v období medzi účinnosťou zmeny operačných programov a účinnosťou delegovacej zmluvy a novely zákona o poskytovaní príspevkov z EŠIF (uvedené obdobie sa ďalej označuje ako „medziobdobie“). K zmene operačných programov spočívajúcej vo včlenení OP VaI do OP II došlo na základe rozhodnutia EK zo dňa 11.12.2019 doručeného dňa 12.12.2019 na Stále zastúpenie, preto účinky zlúčenia operačných programov nastali dňa 13.12.2019 (v texte usmernenia sa rozhodnutie EK označuje ako „rozhodnutie EK zo dňa 11.12.2019“).
2. Usmernenie obsahuje základný rámec možností postupu poskytovateľov zaniknutého OP VaI v základných okruhoch realizovaných pri poskytovaní príspevku.
3. Usmernenie sa člení na časť týkajúcu sa postupu poskytovateľa, ktorý realizuje v rámci verejnoprávnej časti podľa zákona č. 292/2014 Z. z. pri konaní o žiadosti a riešení opravných prostriedkov (časť A. usmernenia) a osobitne na časť týkajúcu sa implementácie projektov na základe zmluvy o poskytnutí NFP, t.j. na základe obchodnoprávnej úpravy (časť B.). Do tejto časti patrí aj kontraktačný proces podľa § 25 zákona č. 292/2014 Z. z. (vrátane procesu overovania podmienok poskytnutia príspevku pred uzavretím zmluvy).
4. Ambíciou tohto usmernenia nie je pokryť všetky úkony, postupy a procesy, ktoré v rámci poskytovania príspevkov z EŠIF môžu v tzv. medziobdobí vzniknúť. Účelom usmernenia je poskytnúť poskytovateľom zaniknutého OP VaI oporu pre zákonný postup v bežných situáciách, ktorým ako poskytovatelia čelia v krátkom čase, po ktorý tzv. medziobdobie trvalo, pre obmedzený rozsah tých najzákladnejších úkonov, postupov a procesov.

A Schvaľovací proces a riešenie opravných prostriedkov

1. Podľa § 55 ods. 2 zákona o príspevku z EŠIF „Ak došlo k zlúčeniu operačných programov pred nadobudnutím účinnosti tohto zákona, zlúčenie operačných programov sa považuje za účinné dňom nadobudnutia účinnosti tohto zákona.“ Z uvedeného ustanovenia vyplýva, že právomoc poskytovateľa zanikajúceho operačného programu konať po zlúčení operačných programov, ktorá sa odvíja od výslovného znenia § 54 zákona o príspevku z EŠIF, v čase do nadobudnutia účinnosti novely nie je založená na verejnoprávnom predpise a na tomto stave nič nezmení ani nadobudnutie účinnosti zákona, pretože účinky § 54 nastanú až od nadobudnutia účinnosti zákona smerom do budúcnosti a automaticky nekryjú tzv. medziobdobie.
2. Na druhej strane, samotné rozhodnutie EK z 11.12.2019 v článku 3. veľmi jasne stanovuje, že „Výdavky, ktoré boli oprávnené v rámci OP VaI sú naďalej oprávnenými výdavkami v rámci OP II od 1. januára 2014 v rámci prioritných osí 9 až 13.“ Súčasne platí prechodné ustanovenie § 55 ods. 1 zákona o príspevku z EŠIF, podľa ktorého „Tento zákon sa vzťahuje aj na zlúčenie operačných programov, ktoré nastalo pred nadobudnutím účinnosti tohto zákona.“. To znamená, že sa uplatní princíp univerzálnej sukcesie v plnom rozsahu aj v prípade zlúčenia, ktoré nastalo pred účinnosťou novely zákona.
3. Z bodov 1 a 2 vyplývajú nasledovné závery týkajúce sa postupu poskytovateľov:
   1. Pre konanie o žiadosti a konanie o opravných prostriedkoch, ktorých výsledkom je rozhodnutie o schválení žiadosti bez krátenia oprávnených výdavkov, t.j. prípady, kedy nijakým spôsobom nie sú dotknuté práva žiadateľa, platí, že v nich je možné plynulo pokračovať aj v tzv. medziobdobí za podmienky, že delegovacia zmluva bude obsahovať osobitné ustanovenie týkajúce sa konvalidácie úkonov vykonaných v rámci tzv. medziobdobia (viď časť B. tohto usmernenia). Dôvodom uvedeného postupu je fakt, že samotné zlúčenie sa nijako nedotklo úpravy vzťahu RO – SO, ktorá je primárne založená na ustanovení článku 123 ods. 6 všeobecného nariadenia a ktorá má svoju národnú úpravu v § 7 a 8 zákona o príspevku z EŠIF, kedy je SO oprávnený vykonávať úlohy RO na základe delegovacej zmluvy a súčasne v aktuálnom prípade zlúčenia sú poskytovatelia určení uznesením vlády SR č. 522/2019. Vďaka jasnému vymedzeniu v článku 3 rozhodnutia EK z 11.12.2019 je zrejmé, že oprávnenosť výdavkov je vo vzťahu k rozpočtu EÚ v plnej miere zachovaná nepretržite (t.j. aj bez účinnosti zákona). Keďže samotné rozhodnutie nie je titulom na poskytnutie príspevku (titulom je až účinná zmluva o poskytnutí NFP), v dôsledku čoho jeho principiálny účel spočíva v určení výšky oprávnených výdavkov a z nej sa odvíjajúcej výšky NFP, v súlade s rozhodnutím EK nie je dôvodné realizácii tohto účelu brániť, ak rozhodnutie o schválení žiadosti nijakým spôsobom nie je spôsobilé porušiť práva žiadateľa a súčasne, ak je jasné, že dôjde ku konvalidácii konania poskytovateľa podľa osobitného ustanovenia v delegovacej zmluve. Ak rozhodnutie o schválení žiadosti nijakým spôsobom nie je spôsobilé porušiť práva žiadateľa, je vylúčený jeho súdny prieskum, ktorý by v tomto prípade predstavoval jediné závažné riziko.
   2. Ostatné konania, ktoré generujú iné rozhodnutia, než je rozhodnutie uvedené v písm. a), je potrebné do doby nadobudnutia účinnosti zákona nechať spočívať z dôvodov uvedených v bode 1. tejto časti. V prípade súdneho prieskumu takto vydaného rozhodnutia by mohlo byť obtiažne preukázať zákonné konanie poskytovateľa. Ide o konania a z nich vyplývajúce rozhodnutia o neschválení žiadosti, o zastavení konania, o schválení žiadosti s krátením oprávnených výdavkov, negatívne rozhodnutia v rámci opravných prostriedkov, vrátane negatívnych rozhodnutí štatutárneho orgánu žiadateľa. Spočívať by mala aj činnosť Osobitnej komisie pri preskúmavaní rozhodnutí v týchto prípadoch.
   3. Procesné úkony v rámci konania o žiadosti je možné vykonávať v tzv. medziobdobí plynulo, pretože procesnými úkonmi (napríklad losovanie odborných hodnotiteľov) v zásade nemôže dôjsť k priamemu porušeniu práv žiadateľa.

B Implementácia projektov

1. Základom usmernenia v tejto časti je § 55 ods. 1 zákona o príspevku z EŠIF, podľa ktorého sa zlúčenie OP vykonané pred nadobudnutím účinnosti novely zákona, považuje nadobudnutím účinnosti novely zákona za zlúčenie podľa tohto zákona. Preberajúc základnú myšlienku z prechodného ustanovenia zákona je ďalším základom ustanovenie v delegovacej zmluve, ktorým sa konvalidujú všetky úkony pri implementácii projektov vykonané v tzv. medziobdobí, pričom ku konvalidácii dôjde momentom nadobudnutia účinnosti delegovacej zmluvy. Inými slovami povedané, poskytovateľ aktuálne realizuje všetky potrebné úkony, hoci nemá účinnú delegovaciu zmluvu, ak súčasne návrh delegovacej zmluvy obsahuje ustanovenie, že takto vykonané úkony sa účinnosťou delegovacej zmluvy považujú za úkony vykonané podľa delegovacej zmluvy.
2. Návrh predmetného ustanovenia delegovacej zmluvy je nasledovný: „Všetky úkony vykonané zo strany MŠVVaŠ SR / MH SR\* pri realizácii zanikajúceho OP VaI v postavení riadiaceho/sprostredkovateľského\* orgánu a platobnej jednotky v období od nadobudnutia účinnosti rozhodnutí Európskej komisie o schválení žiadosti o zmenu OPII a zmenu OP VaI, ktorých obsahom je včlenenie OP VaI do OPII, do nadobudnutia účinnosti tejto zmluvy, sa považujú za úkony vykonané podľa tejto zmluvy.“
3. Ďalším významným oporným bodom pre možnosť plynulého pokračovania v implementácii je už skôr uvádzané ustanovenie článku 3 rozhodnutia EK z 11.12.2019 k oprávnenosti výdavkov.
4. V dôsledku uplatnenia bodov 1 až 3 tejto časti B bude poskytovateľ zaniknutého OP VaI môcť plynulo pokračovať v realizácii všetkých úkonov týkajúcich sa implementácie projektov v rámci OP II. Nie je žiadna prekážka pri preplácaní žiadostí o platbu a iných úkonoch súvisiacich s implementáciou projektu, ktoré sú vykonávané na základe zmluvy, ktoré úkony budú pokryté osobitným ustanovením v delegovacej zmluve, ako bolo uvedené v bode 2. vyššie.