

ОДОБРЯВАМ:

*Миглена
Павлова
изпълнителен
директор на
АОП*

СТАНОВИЩЕ*

за осъществен контрол по чл. 233 от ЗОП

ВЪЗЛОЖИТЕЛ

Наименование:	Информационно обслужване АД
Вид:	Публичен
Партиден номер в РОП:	5948

ПОРЪЧКА

Обект на поръчката:	Услуги
Предмет: Предметът на обществената поръчка включва: 1. Поддръжка и актуализация за срок от 36 (тридесет и шест) месеца на налични в АГКК базови ГИС продукти ЕСРИ, подробно описани в Техническата спецификация на възложителя; 2. Осигуряване на правото на ползване на допълнителни ГИС продукти ЕСРИ, подробно описани в техническата спецификация на възложителя и поддръжка и актуализация за срок от 36 (тридесет и шест) месеца; 3. Осигуряване на правото на ползване на ГИС продукти ЕСРИ за staging среда, подробно описани в техническата спецификация на възложителя и поддръжка и актуализация за срок от 36 (тридесет и шест) месеца.	
Прогнозна стойност:	2970000 BGN

ПРОЦЕДУРА

Уникален номер в РОП:	05948-2020-0002
Вид на процедурата:	Договаряне без предварително обявление
Решение за откриване на процедурата:	№ № 51-00-25 от 08.05.2020 г.

СТАНОВИЩЕ

Прилагано правно основание:	Чл. 79, ал. 1, т. 3 от ЗОП
Изисквания на ЗОП: - възлагането на обществената поръчка на друго лице би довело до нарушаване на изключителни права, включително на права на интелектуална собственост;	

- не съществува достатъчно добра алтернатива или заместител и отсъствието на конкуренция не се дължи на изкуствено стесняване на параметрите на поръчката.

Представени от възложителя мотиви и доказателства:

В Агенцията по обществени поръчки (АОП) е постъпило Решение № 51-00-25 от 08.05.2020 г. на изпълнителния директор на „Информационно обслужване“ АД за откриване на процедура на договаряне без предварително обявление на основание чл. 79, ал. 1, т. 3, б. „в“ от ЗОП. Видно от поле IV.7) на решението за откриване, прогнозната стойност на поръчката е 2 970 000 лв. без ДДС.

От поле V.2) на същото става ясно, че възложителят ще сключи договор за изпълнение на възлаганите услуги с „ЕСРИ-БЪЛГАРИЯ“ ООД. В полето се уточнява, че на основание чл. 65, ал. 1 от Правилника за прилагане на Закона за обществените поръчки покана за участие в процедурата няма да бъде изпращана до „ЕСРИ БЪЛГАРИЯ“ ООД.

В подкрепа на изложените в решението мотиви, в АОП са представени копия на следните документи:

1. Заповед № РД-16-81/26.02.2020 г. на изпълнителния директор на „Информационно обслужване“ АД за определяне на длъжностни лица и възлагане на функции на упълномощени потребители за изпращане на документи и информация до АОП чрез използване на електронен подпис относно обществени поръчки с възложител - изпълнителния директор на „Информационно обслужване“ АД;
2. Заповед № РД-16-82/26.02.2020 г. на изпълнителния директор на „Информационно обслужване“ АД, относно определяне на служители за изпращане на документи и информация чрез използване на електронен подпис относно обществени поръчки с възложител - изпълнителния директор на „Информационно обслужване“ АД;
3. Писмо от 30.04.2020 г., валидно до 31 декември 2020 г. от Научноизследователски институт за системи за околната среда (Есри) Инк до „Информационно обслужване“ АД, относно сертифициране на „ЕСРИ България“ ООД за дистрибутор на ЕСРИ. В документа се посочва, че Научноизследователският институт за системи за околната среда (Есри) Инк е разработчик и производител на софтуер от семейството на ЕСРИ. Уточнява се, че „ЕСРИ България“ ООД е единственият оторизиран дистрибутор в България, упълномощен да демонстрира, популяризира, предлага на пазара, разпространява, инсталира, поддържа и предоставя инструкции за определен софтуер на ЕСРИ, както и свързаните с него материали. Отбелязва се, че „ЕСРИ България“ ООД има право да определя трети лица или организации на неизключителна основа да предлагат на пазара, инсталират и/или да представят инструкции за софтуер от семейството на ЕСРИ в България;
4. Техническа спецификация по обществена поръчка с предмет: „Осигуряване за нуждите на АГКК на актуализация (ъпгрейд) на правото на ползване на наличните лицензирани базови ГИС продукти ЕСРИ на АГКК до последна актуална версия, както и придобиване на право на ползване (лицензи) за нови допълнителни продукти и обезпечаване на тяхната актуализация и актуална поддръжка“. Описаните в Техническата спецификация дейности са разделени в три вида: 1. Поддръжка и актуализация за срок от 36 месеца на налични в АГКК базови ГИС продукти ЕСРИ – 7 вида продукти, 2. Осигуряване на право на ползване на допълнителни ГИС продукти ЕСРИ и поддръжка и

актуализация за срок от 36 месеца – 16 вида допълнителни продукти, 3. Осигуряване на право на ползване на ГИС продукти ЕСРИ за staging среда и поддръжка и актуализация за срок от 36 месеца – 8 вида допълнителни продукти;

5. Решение № 51-00-25 от 08.05.2020 г. на изпълнителния директор на „Информационно обслужване“ АД, за откриване на процедура на договаряне без предварително обявление на основание чл. 79, ал. 1, т. 3 от ЗОП, с предмет: „Осигуряване за нуждите на АГКК на актуализация (ъпгрейд) на правото на ползване на наличните лицензирани базови ГИС продукти ЕСРИ на АГКК до последна актуална версия, както и придобиване на право на ползване (лицензи) за нови допълнителни продукти и обезпечаване на тяхната актуализация и актуална поддръжка“.

Извършени проверки от АОП в електронни публични регистри (когато е приложимо):

Не е приложимо.

Изводи:

С разглежданата процедура на договаряне без предварително обявление се възлага „осигуряване на актуализация (ъпгрейд) на ГИС продукти ЕСРИ, както и придобиване на право на ползване (лицензи) на нови допълнителни продукти и обезпечаване на тяхната актуализация и актуална поддръжка“, за нуждите на Агенция по геодезия, картография и кадастър (АГКК), за срок от 36 месеца. В решението за откриване на процедурата се уточнява, че предметът на обществената поръчка включва: 1. Поддръжка и актуализация на налични в АГКК базови ГИС продукти ЕСРИ; 2. Осигуряване на правото на ползване на допълнителни ГИС продукти ЕСРИ; 3. Осигуряване на правото на ползване на ГИС продукти ЕСРИ за staging среда. В документа не се изяснява

дали допълнителните продукти са стандартни за пазара, което по принцип ги определя като „доставки“, или е необходимо да се пригодят за нуждите на АГКК, което изисква изпълнение на „услуги“, свързани с адаптирането им. Не е коментирана и стойността на отделните части на предмета. В тази връзка и доколкото в поле IV.2) обектът на поръчката е определен като „услуги“, се приема, че всички възлагани дейности са „услуги“ по смисъла на чл. 3, ал. 1, т. 3 ЗОП или, ако част от тях са с характер на „доставки“ по чл. 3, ал. 1, т. 2 ЗОП, стойността на „услугите“ е по-висока (чл. 11, ал. 2 ЗОП).

От изложената фактическа обстановка става ясно, че съгласно § 45 от Закона за изменение и допълнение на Закона за електронното управление (ЗЕУ) (ДВ, бр. 94 от 2019 г., в сила от 29.11.2019 г., доп., бр. 102 от 2019 г., в сила от 29.11.2019 г.), системната интеграция по глава първа „а“, раздел IV от посочения закон се осъществява от „Информационно обслужване“ АД, като дружеството е публичен възложител при възлагане на дейностите по чл. 7с от него. Съгласно чл. 7с от ЗЕУ дейностите по системна интеграция включват предоставянето на услуги по изграждане, поддържане, развитие и наблюдение на работоспособността на информационните и комуникационните системи, използвани от административните органи, както и дейности, които осигуряват изпълнението на тези услуги. С оглед възложените на „Информационно обслужване“ АД правомощия, в

мотивите се посочва, че дружеството следва да осигури необходимата на АГКК актуализация на правото на ползване на наличните лицензирани базови ГИС продукти ЕСРИ до последна актуална версия, както и придобиване на право на ползване (лицензи) за нови допълнителни продукти и обезпечаване на тяхната актуализация и актуална поддръжка. Видно от цитираните законови разпоредби „Информационно обслужване“ АД в качеството си на публичен възложител възлага дейностите по системна интеграция. Доколкото дейностите, описани в чл. 7с от ЗЕУ включват поддръжане и развитие на информационните и комуникационни системи, използвани от административните органи се приема, че използваните от АГКК ГИС продукти са в обхвата на системната интеграция, осъществявана от възложителя. В тази връзка в изпълнение на своите правомощия, „Информационно обслужване“ АД открива разглежданото договаряне без предварително обявление на основание чл. 79, ал. 1, т. 3, б. „в“ от ЗОП.

Като аргумент за избора на правно основание в мотивите се посочва, че поканеното в договарянето лице е носител на изключителни права, включително и права на интелектуална собственост. Отбелязва се, че „ЕСРИ БЪЛГАРИЯ“ ООД притежава изключителните права да демонстрира, промотира, предлага на пазара, разпространява, инсталира, поддържа и предоставя инструкции за софтуер „ЕСРИ“. Като доказателство в тази насока е приложено писмо от 30.04.2020 г., валидно до 31.12.2020 г., в което е записано, че Научноизследователският институт за системи за околната среда (Есри) Инк е разработчик и производител на софтуер от семейството на ЕСРИ. В писмото се уточнява се, че „ЕСРИ България“ ООД е независима компания, която е единственият оторизиран дистрибутор в България и е упълномощена да демонстрира, популяризира, предлага на пазара, разпространява, инсталира, поддържа и предоставя инструкции за определен софтуер на ЕСРИ, както и свързаните с него материали. Уточнява се, че посоченото дружество има право да определя трети лица или организации на неизключителна основа да предлагат на пазара, инсталират и/или да представят инструкции за софтуер от семейството на ЕСРИ в България. С оглед на изложеното се приема, че поканеното в разглежданото договаряне лице притежава изключителни права за изпълнение на възлаганите услуги по поддръжка и актуализация на ГИС продукти ЕСРИ, въведени и ползвани в АГКК. Доколкото дружеството не се е възползвало от възможността да определи други трети лица, които да предлагат на пазара софтуера на ЕСРИ, може да се счита, че то е единственото, което притежава техническа възможност за изпълнение на възлаганите услуги. Същевременно видно от представената Техническа спецификация дейностите, предмет на договарянето, обхващат поддръжка и актуализация на 7 налични базови ГИС продукта ЕСРИ, като за тях са предвидени и допълнителни ядра. От документа се установява, че отделно се добавят дейности по осигуряване на различни нови ГИС продукти ЕСРИ, както и на допълнителни ГИС продукти за staging среда. В мотивите не е изяснена взаимовръзката на наличните и на допълнителните продукти, но в поле IV.6) на решението за откриване на договарянето е записано, че „предметът на възлаганата обществена поръчка не съдържа в себе си дейност, която може да бъде отделена и възложена като самостоятелен предмет на обществена поръчка“. С оглед на това може да се приеме, че между отделните части на предмета е

налице такава връзка. Възложителят следва да разполага с аргументи и доказателства, че осигуряването на право на ползване на новите ГИС продукти не може да бъде реализирано от лице, различно от поканеното, респ. не съществува друга алтернатива или заместител за изпълнение на дейностите и отсъствието на конкуренция не се дължи на изкуствено стесняване параметрите на поръчката (чл. 79, ал. 2 от ЗОП).

Правомерното прилагане на избраното правно основание е обвързано и с условието правата, които служат като основание „Информационно обслужване“ АД да не прилага общия ред за възлагане, да са възникнали законосъобразно. В тази връзка АГКК следва да осигури на възложителя доказателства, че първоначалното придобиване на лицензите за ГИС продукти е при спазване на нормативните правила, вкл. в областта на обществените поръчки.

** Забележка:* Съгласно чл. 229, ал. 2 от ЗОП с контрола по чл. 233 от ЗОП се оказва методическа помощ за законосъобразност при възлагането на обществени поръчки. Когато законосъобразното прилагане на избраното правно основание не е безспорно доказано при контрола и процедурата завърши със сключване на договор, АОП уведомява органите по чл. 238, ал. 1 от ЗОП (чл. 135, ал. 3 от ППЗОП).
