

**ОДОБРЯВАМ:**

*Миглена  
Павлова  
изпълнителен  
директор на  
АОП*

**СТАНОВИЩЕ\***

за осъществен контрол по чл. 233 от ЗОП

**ВЪЗЛОЖИТЕЛ**

Наименование:	Българска народна банка /БНБ/
Вид:	Публичен
Партиден номер в РОП:	1224

**ПОРЪЧКА**

Обект на поръчката:	Услуги
Предмет: В обхвата на услугите, предмет на настоящата поръчка, се включват извършването на абонаментна поддръжка на Системата за брутен сетълмент в реално време (RINGS) (наричана „система/та“), включително извършването на ъпгрейди на системата, съгласно условията посочени в проекта на договор, както и извършването на модификации и допълнения на системата, включително разработване на нови функционалности на база задания и спецификации, предоставяни чрез писмена заявка от Възложителя на Изпълнителя. Извършените модификации, допълнения и/или нови функционалности, ще се включват автоматично в обхвата на абонаментната поддръжка на системата, от деня следващ подписването на съответния двустранен приемателно-предавателен протокол по чл. 20, ал. 1 от проекта на договор.	
Прогнозна стойност:	1164700 EUR

**ПРОЦЕДУРА**

Уникален номер в РОП:	01224-2016-0014
Вид на процедурата:	Договаряне без предварително обявление
Решение за откриване на процедурата:	№ БНБ-84862 от 19.09.2016 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 е представено Решение № БНБ-84862 от 19.09.2016 г. на главния секретар на Българска народна банка (БНБ) (упълномощен със Заповед № БНБ-43219/25.04.2016 г. на Управителя на БНБ), в което са изложени мотиви за откриване на процедура на договаряне по чл. 79, ал. 1, т. 3, б. „в“ от ЗОП.

В подкрепа на изложените от възложителя мотиви са изпратени следните копия на документи:

- Договор до ключ от 31.07.2001 г. за доставка, внедряване, интегриране и поддръжка на Система за брутен сетълмент в реално време, сключен между БНБ и „Монтран корпорейшън“. Анекс 6, съдържащ информация за цената на системата, не е представен;
- Лицензионен договор за софтуер от 31.07.2001 г. сключен между БНБ и „Монтран корпорейшън“. В чл. 2.2 е посочено, че компанията си запазва всички права и собствеността върху софтуера. Според информацията в чл. 5, срокът на договора е 10 години, като се подновява автоматично за още 10 години, освен ако БНБ не е уведомила „Монтран корпорейшън“ за обратното. В чл. 6 е отбелязано, че цената на лиценза за софтуера е еднократна обща лицензна такса;
- Декларация от м. август 2016 г. подписана от „Монтран Корпорейшън“, в която се посочва, че фирмата е притежател на изключителните права на интелектуална собственост върху софтуера на „Системата за брутен сетълмент в реално време RINGS“ и всички авторски права по системата са запазени за компанията.

Според поле V.2) на решението за откриване на процедурата и представената покана, за участие в договарянето е поканено дружеството „Монтран корпорейшън“ САЩ.

В поле IV.7) на решението е посочено, че прогнозната стойност на поръчката, без да включва ДДС, е 1 164 700 евро.

**Изводи:**

С настоящата процедура на договаряне без предварително обявление се цели възлагането на абонаментна поддръжка, модификации и допълнения на „Системата за брутен сетълмент в реално време RINGS“. Съгласно чл. 3, ал. 1, т. 1 от Закона за авторското право и сродните му права, компютърните програми са обект на авторско право. Предвид това може да се приеме, че само лицето, притежаващо авторски и/или изключителни права върху програмните продукти, може да реализира възлаганите дейности. Това условие е доказано с представените от възложителя договори и декларация от „Монтран Корпорейшън“, от които става ясно, че поканеното лице притежава изключителни права на интелектуална собственост върху софтуера на „Системата за брутен сетълмент в реално време RINGS“ и услуги като абонаментна поддръжка, ъпгрейд и модификации на системата могат да бъдат предоставени само от „Монтран Корпорейшън“.

Законосъобразното прилагане на избраното правно основание е свързано и с условието да не съществува достатъчно добра алтернатива или заместител и отсъствието на конкуренция да не се дължи на изкуствено стесняване на параметрите на поръчката (чл. 79, ал. 2 от ЗОП). Съгласно Глава 6, раздел IV „Платежна система за брутен сетълмент в реално време“, чл. 103, ал. 1 от Закона за платежните услуги и платежните системи, БНБ изгражда и оперира платежна система за брутен сетълмент в реално време, наречена RINGS (Real-time Interbank Gross Settlement System). Според сключения лицензионен договор за софтуер от 31.07.2001 г., „Монтран Корпорейшън“ е предоставила на БНБ изцяло платен, освободен от плащане на роялти, непрехвърляем, неизключителен и ограничен Лиценз за достъп до и използване на софтуера на „Монтран Корпорейшън“. От посоченото се налага изводът, че поканеното в договарянето лице е единственият възможен изпълнител на услугата, предмет на поръчката, и че отсъствието на конкуренция не се дължи на изкуствено стесняване на параметрите ѝ.

Правомерното прилагане на чл. 79, ал. 1, т. 3, б. „в“ от ЗОП е обвързано и с условието правата, които служат като основание възложителят да игнорира общия ред за възлагане, да са възникнали законосъобразно. От представения договор от 31.07.2001 г. не ставя ясно на какво основание е сключен и каква е цената на закупуване на системата.

Предвид изложеното, считаме че избраното правно основание е законосъобразно. Становището е изразено под условие, че авторските права са възникнали при спазване на законодателството, вкл. в областта на обществените поръчки.

## ЗАКЛЮЧЕНИЕ

Прилагането на избраното правно основание е законосъобразно

\* **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).