

**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
<p>Предмет: Изпълнението на обществената поръчка включва: 1. Абонаментна поддръжка на програмен продукт „СОФИ-БНБ“, (подробно описана в Приложение № 1 "Техническа спецификация за абонаментна поддръжка и развитие на програмен продукт „СОФИ-БНБ“); 2. Услуги за развитие на програмен продукт „СОФИ-БНБ“ - анализ, разработване и внедряване на допълнителна функционалност, съгласно т. 7 „Извършване на дейности по анализ, разработване и внедряване на допълнителна функционалност при поискване от страна на БНБ“ от Приложение № 1; 3. Безплатна гаранционна поддръжка на всяка допълнителна функционалност по чл.1, т. 2 от проекта на договор, която се осъществява при условията и сроковете, посочени в него; 4. Към абонаментната поддръжка по т.1 се включва и всяка допълнителна функционалност, възложена по силата на договора за обществена поръчка, след изтичане на съответния срок на гаранционна поддръжка. Договорът се сключва за срок от 4 години.</p>	
Прогнозна стойност:	1800000 BGN

**ПРОЦЕДУРА**

Уникален номер в РОП:	01224-2016-0023
Вид на процедурата:	Договаряне без предварително обявление
Решение за откриване на процедурата:	№ БНБ-101044 от 02.11.2016 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-101044 от 02.11.2016 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 № 400-00580 от 19.08.1993 г. сключен между БНБ и „БАНКСЕРВИЗ“ АД за изработване на програмен продукт за автоматизация на дейности на БНБ, в следните направления – главно счетоводство, левови операции, валутни операции, държавни кредити, главна каса. Посочено е, че работното наименование на продукта е „Счетоводно отчитане и финансова информация“ /СОФИ-БНБ/. Според чл. 6, ал. 1 от договора, стойността за изпълнението е 2 994 600 лв. В чл. 5 е отбелязано, че полученият в изпълнение на договора програмен продукт е собственост на изпълнителя и той запазва авторското си право върху него;

- извадка от Търговския регистър, от която е видно, че на 12.08.2010 г. „БАНКСЕРВИЗ“ АД се слива с „БАНКОВА ОРГАНИЗАЦИЯ ЗА РАЗПЛАЩАНИЯ С ИЗПОЛЗВАНЕ НА КАРТИ /БОРИКА/“ АД, като правоприемник на преобразуващите се дружества е „БОРИКА – БАНКСЕРВИЗ“ АД;

- Декларация от 19.10.2016 г. подписана от главния изпълнителен директор на „БОРИКА – БАНКСЕРВИЗ“ АД, в която се посочва, че дружеството е притежател на изключителните права върху програмния продукт „СОФИ-БНБ“, изработен в изпълнение на договор № 400-00580 от 19.08.1993 г., и авторските права не са прехвърляни на други лица. Твърди се, че единствено „БОРИКА – БАНКСЕРВИЗ“ АД има право да извършва услугите по развитие и абонаментна поддръжка на продукта.

В поле IV.7) на решението е посочено, че прогнозната стойност на поръчката, без да включва ДДС, е 1 800 000 лв.

Според поле V.2) на решението за откриване на процедурата, за участие в договарянето е поканено дружеството „БОРИКА – БАНКСЕРВИЗ“ АД.

**Изводи:**

С настоящата процедура на договаряне без предварително обявление се цели възлагането на абонаментна поддръжка и развитие на използвания в БНБ програмен продукт за счетоводно отчитане и финансова информация - „СОФИ-БНБ“, за срок от 4 години. Според описанието на предмета на поръчката, в случая се предвижда абонаментна поддръжка и развитие (анализ, разработване и внедряване на допълнителна функционалност) на програмен продукт „СОФИ-БНБ“, безплатна гаранционна поддръжка на всяка допълнителна

функционалност, абонаментната поддръжка и на всяка допълнителна функционалност след изтичане на съответния срок на гаранционна поддръжка. Прилагането на чл. 79, ал. 1, т. 3, б. „в“ от ЗОП се допуска в случаите, когато възлагането на обществената поръчка на друго лице би довело до нарушаване на изключителни права, включително на права на интелектуална собственост. 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 „БОРИКА – БАНКСЕРВИЗ“ АД, от които става ясно, че поканеното лице притежава авторските права върху програмния продукт „СОФИ-БНБ“ и услуги като развитие и абонаментна поддръжка на продукта могат да бъдат извършвани само от „БОРИКА – БАНКСЕРВИЗ“ АД.

Наред с горното, законосъобразното прилагане на избраното правно основание е свързано 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 (вж. чл. 79, ал. 2 от ЗОП). В случая не са представени мотиви относно невъзможността за алтернативно осигуряване на допълнителните функции, които се предвиждат с развитието на програмния продукт. Доколкото „СОФИ-БНБ“ е разработен и внедрен в БНБ през 1993 г. и съгласно договора програмният продукт е изработен конкретно за автоматизация на дейностите на БНБ, становището се изразява под условие, че са налице аргументи и доказателства, че продуктът е най-подходящ за специфичните нужди на възложителя.

Предвид изложеното, прилагането на процедура на договаряне без предварително обявление на основание чл. 79, ал. 1, т. 3, б. „в“ от ЗОП в случая може да се приеме за законосъобразно.

## 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 общественни 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).