

ОДОБРЯВАМ:

*Миглена
Павлова
изпълнителен
директор на
АОП*

СТАНОВИЩЕ*

за осъществяване на 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: В обхвата на услугите, предмет на настоящата поръчка, се включва: 1.1. Абонаментно обслужване на следните продукти и услуги: Alliance Access, Alliance Gateway Concentrator, Alliance Gateway, SWIFTNet Link (SNL), Hardware Security Module (HSM) и Alliance Connect Silver, съгласно техническа спецификация Приложение № 1 „Standard Plus Support – Service Description”. 1.2. Осигуряване на наличността на услугите FIN, FIN Copy Services and Messaging, чрез които се осъществява трафик на съобщения между системите на Swift и информационната инфраструктура на възложителя. Трафикът на съобщенията се извършва съгласно техническа спецификация Приложение № 2 – „FIN Copy - Service Description“. 1.3. Осигуряване на свързаност на SWIFT инфраструктурата на възложителя до своята IP МРЕЖА (SIPN), съгласно техническа спецификация Приложение № 3 „SwiftNet - Service Description“ и Приложение № 4 „Alliance Connect Silver - Service Description“. 1.4. Осигуряване на абонаментно обслужване на устройства за създаване и управление на защитен тунел до мрежата на SWIFT - VPN box съгласно техническа спецификация Приложение № 1 „Standard Plus Support – Service Description”.</p>	
Прогнозна стойност:	1500000 BGN

ПРОЦЕДУРА

Уникален номер в РОП:	01224-2016-0026
Вид на процедурата:	Договаряне без предварително обявление
Решение за откриване на процедурата:	№ БНБ-106286 от 21.11.2016 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-106286 от 21.11.2016 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:

- Общи условия на Суифт на английски език и в превод на български. Те са съществена част от договора сключен между БНБ и Суифт. Същия е подписан в електронен вариант, като общите условия се приемат преди подписването му. От т. 7 на същите е видно, че всички права (включително собственост, права на собственост, права върху бази данни и всякакви други права върху интелектуална собственост) по отношение на Суифт продукти и услуги са и остават собственост единствено и изключително на Суифт;

- Декларация издадена през м. август 2016 г. и подписана от представляващия дружеството. От нея е видно, че продуктите на Суифт са лицензирани и всички авторски права по тях са запазени за компанията. По тази причина, абонаментната поддръжка на продуктите и услугите може да се получат само от Суифт и няма друга фирма, която би могла да ги предостави;

- шест бр. документи на английски език, без приложен превод на български език.

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

В поле IV.7) на решението е посочено, че прогнозната стойност на поръчката, без да включва ДДС, е 1 500 000 лв.

Изводи:

С настоящата процедура на договаряне без предварително обявление се цели възлагането на абонаментно обслужване на Суифт продукти и услуги, които са описани в мотивите на възложителя. 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 декларация от лице представляващо дружеството и общи условия за ползване на услуги и продукти на Суифт. От тях става ясно, че описаните в мотивите продукти са лицензирани продукти на Суифт и всички авторски права по тях са запазени. Поради това абонаментната поддръжка на продуктите и услугите може да бъде осъществена единствено и само от Суифт.

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 приложените общи условия, неразделна част от електронно подписаните договори може да се наложи извода, 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. Предвид факта, че договорите за придобиване на продуктите на Суифт не са представени (твърди се, че договорите между БНБ и SWIFT са сключени в електронна форма и подписани с електронен подпис), не става ясно на какво основание, кога и за какъв срок са сключени.

Предвид изложеното, считаме че избраното правно основание не е безспорно доказано.

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

Прилагането на избраното правно основание не е безспорно доказано

** 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).