

ОДОБРЯВАМ:

*Миглена
Павлова
изпълнителен
директор на
АОП*

СТАНОВИЩЕ*

за осъществяване 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: 1. Инвестиционно проектиране (изработване на идеен проект, чрез преработване по реда на чл. 1, ал. 2 от проекта на договор, технически и работен проект) на обекти с общо предназначение (ИПООП) в обхват, съответстващ на Техническата спецификация (задание) за проектиране на обекти с общо предназначение за изграждане на КЦ – Пловдив (Приложение № 1 към документацията), и съответния авторски надзор за обект: „Касов център“ (наричан по-долу за краткост „КЦ - Пловдив“ или „обекта“), разположен в поземлен имот с идентификатор 56784.540.20, находящ се в гр. Пловдив, община Пловдив, област Пловдив, по кадастралната карта и кадастралните регистри, одобрени със Заповед РД-18-48/03.06.2009 г. на изпълнителния директор на Агенция по геодезия, картография и кадастър, с адрес на имота: гр. Пловдив, район Тракия, бул. „Ягодовско шосе“ № 2, с площ на имота 6 769.00 (шест хиляди седемстотин шестдесет и девет) квадратни метра. ИПООП е в обхват съответстващ на Приложение № 1, Заповед на кмета на община Пловдив, с която е разрешено възложеното проектиране (Приложение № 2), идеен архитектурен проект на проектанта (Приложение № 3). ИПООП включва следните части, които са специфицирани подробно по фази в Приложение № 1: а) "УТ - Устройство на територията"; б) "Архитектура"; в) "Конструкции"; г) "Електрическа (ОП - общо предназначение)"; д) "ОВК - Отопление, вентилация и климатизация - ОП и КИПиА - Контролно измервателни прибори и автоматизация - ОП"; е) "ВиК - Водоснабдяване и канализация" ж) "Геодезическа" з) "Паркоустройване и благоустройване"; и) "Пътна"; й) "ПБЗ -План за безопасност и здраве"; к) "Противопожарна безопасност" л) "Управление на строителните отпадъци" м) "Обща обяснителна записка" н) "Генерален план" о) "Сметна документация" п) "Технически спецификации към документация за избор на строител". 2. Проектантът, като носител на авторските права върху идеен архитектурен проект за „Касов и</p>	

информационен център в гр. Пловдив“ (КИЦ-Пловдив), (Идеен проект на обекти с общо предназначение на „Касов и Информационен център в гр. Пловдив“ - Приложение № 3 към документацията), преработва одобрения идеен проект чрез приспособяването му и използването му за създаване на инвестиционен проект на обект „КЦ – Пловдив“. 3. Възложителят възлага, а проектантът се задължава да осъществява авторски надзор. Авторският надзор може да бъде осъществяван като инцидентен и постоянен авторски надзор, като условията и реда за осъществяването му се определят в договора съобразно чл. 162, ал. 2 от ЗУТ.

Прогнозна стойност: 270806.57 BGN

ПРОЦЕДУРА

Уникален номер в РОП:	01224-2017-0007
Вид на процедурата:	Договаряне без предварително обявление
Решение за откриване на процедурата:	№ БНБ-40922 от 15.03.2017 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-40922 от 15.03.2017 г. на главния секретар на БНБ (упълномощен със Заповед № БНБ-43219/25.04.2016 г. на Управителя на БНБ) за откриване на процедура на договаряне без предварително обявление на основание чл. 79, ал. 1, т. 3, б. „в“ от ЗОП.

В поле IV.7) на Решението за откриване е посочено, че прогнозната стойност на възлаганата услуга е 270 806,57 лв. без ДДС.

В подкрепа на изложените мотиви са представени копия на следните документи:

- писмо с изх. № 20-00-6/18.06.2013 г. от АОП до БНБ относно съвместен проект за изграждане на нов информационен и касов център, с финансиране над 90% от дружества, които не са възложители по ЗОП и 10% от БНБ. В писмото се посочва, че ако БНБ в качеството на възложител по чл. 7, т. 1-4 от ЗОП (отм.) осигурява над 50% от средствата за проектирането, възлагането му следва да се осъществи по реда на ЗОП;

- писмо с вх. № 91СМ-0115/19.06.2013 г. от Сметна палата на Р България във връзка със запитване на БНБ относно изграждане на нов информационен и касов център за нуждите на БНБ и банките в страната. От писмото става ясно, че прогнозната стойност на проекта попада в прага по чл. 14, ал. 1 от ЗОП (отм.). Посочено е, че при финансиране от възложител по чл. 7, т. 1-4 от ЗОП (отм.) под 50 на сто от договор за строителство не е налице основание за прилагане на чл. 14а, ал. 3 от ЗОП (отм.) при сключване на договора за изграждане на банковия информационен и касов център, а при проектирането разпоредбите на ЗОП следва да се спазват при условие, че стойността на услугата е равна или по-висока от 391 160 лв. без ДДС и БНБ финансира повече от 50 на сто от същата;

- писмо с вх. № БНБ-23177/28.01.2014 г. от Сметна палата на Р България до БНБ във връзка със запитване относно допустимия ред за възлагане на дейности по проектиране и изграждане на информационен и касов център на БНБ в гр. Пловдив съвместно с „Борика Банксервиз“ АД. Посочено е, че предвид участието на БНБ със средства под 50% от стойността на проекта, съгласно чл. 14а, ал. 3 от ЗОП (отм.) не възниква основание за прилагане на ЗОП;

- Договор за съвместно проектиране и изграждане на касов и информационен център в гр. Пловдив от 12.12.2013 г., сключен между БНБ и „Борика Банксервиз“ АД. В договора се предвижда, че страните участват съвместно във финансирането на проекта, като поделят разноските си в съотношение 68% за „Борика-Банксервиз“ АД и 32% за БНБ. Предвижда се също така след изготвяне на инвестиционния проект, разпределението на финансирането да се извърши съгласно процентното съотношение на разгърнатата застроена площ (РЗП) на обособените обекти и общи части от сградата, които всяка от страните („Борика-Банксервиз“ АД и БНБ) ще придобие след приключване на строителството;

- Договор за проучвателни и проектни работи за обект „касов и информационен център в гр. Пловдив (рег. № БНБ-ББ-00035/27.07.2015 г. /рег. № У-РА-1012/27.07.2015 г.), сключен между БНБ, „Борика Банксервиз“ АД и „Вамос“ ООД на основание Договор за съвместно проектиране и изграждане на касов и информационен център в гр. Пловдив, решение № 82 от Протокол № 29 от 02.06.2015 г. на Експертно технико-икономически съвет на Касов и информационен център – гр. Пловдив, Решение № 53 от 11.06.2015 г. на УС на БНБ, Решение на Съвета на директорите на „Борика Банксервиз“ АД вписано в протокол № 055 от 14.07.2015 г. Според чл. 1, ал. 1, договорът предвижда инвестиционно проучване и проектиране на обекти с общо предназначение (ИППООП) и авторски надзор за обект „Касов и информационен център“, находящ се в гр. Пловдив. Видно от чл. 4 на договора, цената за изпълнение е до 700 900 лв. без ДДС. В договорът е посочено, че обхватът на ИППООП съответства на Техническото задание (Приложение № 1), което не е представено към преписката. Графикът за изпълнение, Таблицата със спецификация на сроковете по части и фази (Приложение № 3) също не са представени;

- Челна страница на инвестиционен проект от м. юли 2016 г. за обект: „Проектиране на обекти с общо предназначение на „Касов и информационен център в гр. Пловдив“, част Архитектура, фаза Идеен проект, с проектант „Вамос“ ООД;

- Снимка на чертеж;

- Договор за продажба на имуществени и за отчуждаване на неимуществени авторски права върху произведения на архитектурата от 15.11.2016 г., сключен между арх. Георги Димитров Савов (автор) и „Вамос“ ООД (Приобретател). Съгласно чл. 1 от договора, авторът продава и отчуждава в полза на приобретателя всички свои имуществени и неимуществени авторски права по смисъла на чл. 15 и чл. 18 от ЗАПСП, с изключение на тези, които са неотчуждими, върху Идеен архитектурен проект за обект: „Касов и информационен център в гр. Пловдив“, включващ Идеен проект по всички части, създадени в изпълнение на договор за проучвателни и проектни работи рег. № БНБ-ББ-00035/27.07.2015 г. (рег. № на „Борика Банксервиз“ АД У-РА-1012/27.07.2015 г.), както и върху всички части от този проект, и върху свързаните с него планове и други, отнасящи се до архитектурата на проектираната сграда;

- Декларация с вх. № БНБ-37042/09.03.2017 г. от управителя на „Вамос“ ООД, която удостоверява, че дружеството единствено притежава авторските права върху идеен архитектурен проект за „Касов и информационен център в гр. Пловдив“ и авторските права не са прехвърляни на други лица.

Видно от поле VII.1) на Решението, за участие в договарянето се кани дружеството „Вамос“ ООД, гр. София.

Изводи:

С разглежданата процедура на договаряне без предварително обявление се възлага инвестиционно проектиране на обектите с общо предназначение за изграждане на „Касов център на БНБ в гр. Пловдив, бул. „Ягодовско шосе“ № 2“. Според описанието в раздел IV.3 на решението, поръчката предвижда преработване на одобрения идеен проект чрез приспособяването му и използването му за създаване на инвестиционен проект на обект „Касов център – Пловдив“, изработване на технически и работен проект, както и осъществяване на авторски надзор. 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. 8 от Закона за авторското право и сродните му права (ЗАПСП) одобрените архитектурни проекти, одобрените проекти по устройствено планиране, картите, схемите, плановете и други, отнасящи се до архитектурата, териториалното устройство, географията и топографията са обект на авторско право и това право възниква за автора му със създаването на съответния проект, план, карта или схема. Според чл. 18, ал. 1 от ЗАПСП, авторът има изключителното право да използва създаденото от него произведение. В чл. 18, ал. 2, т. 8 от същия закон като „използване“ се определя преработката и синхронизацията на произведението, като за преработка се счита и приспособяването и внасянето на всякакъв вид промени в произведението, както и използването на произведението за създаване на ново, производно от него произведение. В тази връзка може да се приеме, че всяко изменение и/или допълнение, включително и редуциране на изработения проект следва да се реализира от неговия автор. Според мотивите и представените доказателства, между БНБ и „Борика-Банксервиз“ АД е сключен Договор № БНБ-03309/12.12.2013 г. за съвместно проектиране и изграждане на Касов и информационен център в гр. Пловдив (КИЦ Пловдив). В договора е предвидено

финансирането на проекта да бъде в съотношение 68% за „Борика-Банксервиз“ АД и 32% за БНБ. Впоследствие е сключен Договор № БНБ-ББ-00035/27.07.2015 г. за проучвателни и проектни работи между БНБ и „Борика-Банксервиз“ АД, от една страна и „Вамос“ ООД, от друга страна. Видно от приложените документи, идейният архитектурен проект за КИЦ-Пловдив е изготвен от „Вамос“ ООД. От представената декларация и договорът между проектанта (физическо лице) и „Вамос“ ООД, с който се продават и отчуждават авторски права по смисъла на ЗАПСП, е видно, че дружеството е единствен притежател на авторските права върху цитирания идеен архитектурен проект. Изложеното е основание да се приеме, че услугите, предмет на настоящата поръчка, могат да бъдат извършвани само от поканеното лице, доколкото същото е притежател на авторските права върху изготвения идеен проект за КИЦ-Пловдив.

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 мотивите се посочва, че след оттеглянето от съвместния проект на „Борика-Банксервиз“ АД инвестиционният проект се редуцира до обхват „Касов център на БНБ в гр. Пловдив“ (само за нуждите на БНБ). Твърди се, че разработеният и приет идеен проект „Касов и информационен център в гр. Пловдив“ на проектанта „Вамос“ ООД отразява напълно функционалните изисквания на БНБ за касов център и би могъл да бъде използван в максимална степен и при продължаване на инвестиционното проектиране, след съответното преработване предвид новото разположение на обособения обект в рамките на поземления имот и с оглед самостоятелното му застрояване от БНБ. В случая от наличната информация не може да се направи преценка дали чрез преработката на проекта няма да се придобие по същество нов проект, чийто изпълнител може да е и лице, различно от автора на първоначалната разработка, което предполага да се приложи общият ред по ЗОП.

Предвид изложените съображения, изборът на процедура на договаряне без обявление на основание чл. 79, ал. 1, т. 3, б. „в“ от ЗОП в случая може да се приеме за законосъобразно, при условие че посредством преработката на изготвения идеен проект няма да се стигне до фактическата му подмяна с нов, което ще доведе до необходимост от спазването на общия ред при възлагане на проектирането.

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).