

ОДОБРЯВАМ:

*Миглена
Павлова
изпълнителен
директор на
АОП*

СТАНОВИЩЕ*

за осъществен контрол по чл. 233 от ЗОП

ВЪЗЛОЖИТЕЛ

Наименование:	Община Русе
Вид:	Публичен
Партиден номер в РОП:	115

ПОРЪЧКА

Обект на поръчката:	Услуги
<p>Предмет: Извъигаранционна поддръжка на централните софтуерни системи, сървъри, и бази данни, включващи специализиран приложен софтуер и бази данни, на следните елементи и технически средства на Системата за градски транспорт: - Електронна система за таксуване; - Система за контрол и наблюдение на трафика в реално време; - Система за позициониране на превозните средства на обществения транспорт (AVL GPS); - Система за информиране на пътниците в реално време (RTPI); - Унифицирана интеграционна и комуникационна система; - Система за информиране на пътниците чрез интернет и мобилен информационен портал; - Система за информиране на пътниците чрез мобилно приложение; - Централна система за управление на контролния център; - Система за информиране на пътниците чрез SMS; - Система за видеонаблюдение и контрол – 1 бр.; - Сървъри и хранилище на данни – 5 бр.; - Електронни информационни табла на спирките– 100 бр.; - Комуникационна свързаност и мрежово оборудване на системите и компонентите на Системата за градски транспорт. Извъигаранционна поддръжка на локалните компоненти, включващи специализиран приложен софтуер и бази данни, на следните елементи и технически средства на Системата за градски транспорт: о Бордови компютри – 100 бр.; о Валидатори – 100 бр.; о Електронни информационни табла в превозните средства – 100 бр.; о Преносими устройства за контрол – 20 бр.; о Работни места в общинските билетни офиси, включително картови принтери – 4 бр.; о Стационарни автомати за презареждане на карти – 25 бр.; о Комуникационна свързаност между техническите средства.</p>	
Прогнозна стойност:	250000 BGN

ПРОЦЕДУРА

Уникален номер в РОП:	00115-2019-0007
Вид на процедурата:	Договаряне без предварително обявление
Решение за откриване на процедурата:	№ РД-01-848 от 26.03.2019 г.

СТАНОВИЩЕ

Прилагано правно основание:	Чл. 79, ал. 1, т. 3 от ЗОП
<p>Изисквания на ЗОП:</p> <ul style="list-style-type: none"> - 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. <p>Представени от възложителя мотиви и доказателства:</p> <p>В Агенцията по обществени поръчки е постъпило Решение № РД-01-848 от 26.03.2019 г. на кмета на Община Русе за откриване на процедура на договаряне без предварително обявление на основание чл. 79, ал. 1, т. 3 от ЗОП и доказателства, свързани с избора на процедура.</p> <p>В поле IV.7) на решението за откриване е посочено, че прогнозната стойност на поръчката е 250 000 лв. без ДДС.</p> <p>От поле V.2) на същото решение става ясно, че лицата, до които се изпраща поканата за участие са:</p> <ul style="list-style-type: none"> - „КАИТ“ ЕООД, за обособена позиция № 1 и - „АНТИМА“ ООД, за обособена позиция № 2. <p>В подкрепа на изложените мотиви в АОП са представени копия на следните документи:</p> <ol style="list-style-type: none"> 1. Договор № ЗОП-40 от 23.09.2014 г. със страни община Русе и консорциум „е-Трафик 2014“ и предмет „Доставка и монтаж на оборудване на електронна система за таксуване, система за контрол и управление на трафика, система за позициониране и информиране на пътниците и система за информационно обслужване на гражданите“. Цената на договора е 3 539 772 лв. без ДДС. В чл. 18, ал. 1 на договора е записано, че собствеността и рискът от погиването и повреждането на оборудването преминават върху възложителя, с въвеждане в експлоатация на оборудването, а в ал. 2 на същия член е посочено, че всички авторски права и права на интелектуална собственост, върху обекти, създадени в изпълнение на договора преминават в собственост на възложителя; 2. Общи лицензионни условия за софтуерните продукти на „КАИТ“ ЕООД, подписани едностранно от управителя на „КАИТ“ ЕООД; 3. Лицензно споразумение с краен потребител от 18.06.2015 г. на „АНТИМА“ ООД, едностранно подписано от управителя на „АНТИМА“ ООД. В Раздел 1 е посочено, че по смисъла на споразумението „продукт“ означава: системата на АНТИМА ООД за таксуване на пътници в обществен транспорт, която е доставяна от Консорциум „е-Трафик 2014“ по Споразумение за продажба с Община Русе. В допълнение е уточнено, че в случая под „споразумение за 	

продажба“ се разбира Договор № ЗОП-40 от 23.09.2014 г., сключен между Община Русе и Консорциум „е-Трафик 2014“;

4. Посоченият в придружителното писмо и в Решението за откриване на разглежданото договаряне като представен в АОП Приемопредавателен протокол между Община Русе и Консорциум „е-Трафик 2014“ не е приложен.

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

Справка в Регистъра на обществените поръчки (РОП) установи, че с Решение № РД-01-3527 от 20.12.2013 г. Община Русе е стартирала „открита“ процедура с предмет: „Доставка и монтаж на оборудване на електронна система за таксуване, система за контрол и управление на трафика, система за позициониране и информирание на пътниците и система за информационно обслужване на гражданите“, вписана в РОП с уникален номер 00115-2013-0063. Видно от информацията в РОП дейностите, предмет на процедурата са възложени на консорциум – „е - Трафик 2014“, (с участници „АНТИМА“ ООД и Консултантска агенция по информационни технологии ЕООД („КАИТ“ ЕООД), „Асеко СЕЕ“ ЕООД и „Тикс БГ“ ЕООД). От обявлението за възложена поръчка е видно, че е сключен договор № ЗОП-40 от 23.09.2014 г., като информация за изпълнението му е публикувана в Регистъра на 07.01.2016 г.

Проверката в Регистъра установи още, че с Решение № РД-01-1498 от 08.06.2018 г. Община Русе е стартирала „публично състезание“ с предмет: „Извършване на извънгаранционни технически дейности по обслужване на интегрирана система за градски транспорт в гр. Русе“, вписано в РОП с уникален номер 00115-2018-0026. Видно от информацията в РОП дейностите, предмет на процедурата са възложени на група икономически оператори (консорциум „е - Трафик 2018“, „АНТИМА“ ООД и „Тикси“ АД). От обявлението за възложена поръчка е видно, че е сключен договор № ЗОП-64 от 30.07.2018 г. Информация за изпълнението му не е публикувана в Регистъра.

Изводи:

С разглежданата процедура на договаряне без предварително обявление се възлага извършване на следгаранционни технически дейности по обслужване на интегрирана система за градски транспорт в гр. Русе, по две обособени позиции: обособена позиция № 1: поддръжка на централните софтуерни системи, сървъри и бази данни, включващи специализиран приложен софтуер и бази данни на елементи и технически средства на системата за градски транспорт; обособена позиция № 2: поддръжка на локалните компоненти, включващи специализиран приложен софтуер и бази данни на елементи и технически средства на системата за градски транспорт.

Прилагането на чл. 79, ал. 1, т. 3, б. „в“ от ЗОП е свързано с условието, поканеното в договарянето лице да е носител на изключителни права, включително и права на интелектуална собственост. В случая изборът на процедура се аргументира с наличието на авторски права на поканените за двете обособени позиции лица - „КАИТ“ ЕООД и „АНТИМА“ ООД. В мотивите на решението за откриване на разглежданото договаряне е посочено, че двете дружества са част от съдружниците в консорциум „е-Трифик 2014“. Уточнено е, че

обединението е изпълнител на Договор № ЗОП-40 от 23.09.2014 г. с предмет: „Доставка и монтаж на оборудване на електронна система за таксуване, система за контрол и управление на трафика, система за позициониране и информиране на пътниците и система за информационно обслужване на гражданите“. От направените справки в РОП е видно, че посоченият договор е сключен след „открита“ процедура между Община Русе и консорциум „е-Трафик 2014“, част от който са и поканените дружества „КАИТ“ ЕООД и „АНТИМА“ ООД. От чл. 2 на приложения като доказателство договор е видно, че с него се доставят „машини, съоръжения и оборудване за системата, както и нематериални активи (софтуер)“. В чл. 18, ал. 1 на документа е записано, че собствеността и рискът от погиването и повреждането на оборудването преминават върху възложителя, с въвеждане в експлоатация на оборудването, в ал. 2 на същия член е посочено, че всички авторски права и права на интелектуална собственост, върху обекти, създадени в изпълнение на договора преминават в собственост на възложителя. Същевременно, в мотивите на решенето възложителят твърди, че изключителните права върху специализирания приложен софтуер на централните системи, обхванати от обособена позиция № 1, са в полза на „КАИТ“ ЕООД, а правата върху специализирания приложен софтуер на локалните компоненти, посочени в обособена позиция № 2, са притежавани от „АНТИМА“ ООД. В подкрепа на твърдението са приложени „Общи лицензионни условия за софтуерни продукти“ на „КАИТ“ ЕООД и „Лицензионно споразумение с краен потребител“ на „АНТИМА“ ООД, които според възложителя доказват правата на дружествата върху „системата за градски транспорт в гр. Русе“. В посочените документи се коментират софтуерни продукти и правата върху тях, но са подписани едностранно, единствено от управителите на съответните дружества. Предвид посоченото остава неясно, дали Община Русе е обвързана от цитираните лицензионни изисквания и доколко, кога и по какъв начин е приела условията, разписани в тях. С оглед на изложеното твърденията от мотивите на възложителя не се приемат за доказани.

Заедно с посоченото, прилагането 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). В мотивите на възложителя не са изложени аргументи и не са представени доказателства, които да потвърдят, че лице, различно от поканените, не може да реализира „дейности по обслужване на интегрирана система за градски транспорт в гр. Русе“. Според възложителя лицата, осъществили внедряването на електронната система следва да извършат и технически дейности по обслужването ѝ. Посоченото твърдение обаче не е подкрепено с доводи и относими документи, доказващи, че предметът на възлагане не може да бъде изпълнен и от други лица.

Предвид изложеното възложителят следва да разполага с допълнителни мотиви и доказателства, обосноваващи прилагането на избраното правно основание.

* **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).
