

ОДОБРЯВАМ:

**Миглена
Павлова**
изпълнителен
директор на
АОП

СТАНОВИЩЕ*

за осъществен контрол по чл. 233 от ЗОП

ВЪЗЛОЖИТЕЛ

Наименование:	Агенция "Пътна инфраструктура" /АПИ/ - /Старо наименование - /Национална агенция "Пътна инфраструктура" /НАПИ/ - /Старо наименование - Фонд "Републиканска пътна инфраструктура"/ /ФРПИ/
Вид:	Публичен
Партиден номер в РОП:	44

ПОРЪЧКА

Обект на поръчката:	Услуги
Предмет: Предметът на поръчката ще включва взаимоотношенията, възникващи при обслужване на картови плащания на публични задължения - такси за ползване на републиканската пътна мрежа установявани събирани от АПИ, наредени чрез виртуални терминални устройства ПОС или чрез терминални устройства ПОС (физически ПОС-терминали), по сметка на възложителя по чл. 4, ал. 5 от ЗОПБ, открита в БНБ. Ще се възложат услуги по предоставяне на крайни устройства (платежни терминали ПОС) като услуга от Борика АД, ведно с поддържане и управление на системата включваща приемане и обработка на картови плащания за осигуряване на каналите за продажба и валидиране на продукти за електронно пътно таксуване, които Агенция „Пътна инфраструктура“ разкрива и оперира във връзка с изпълнение на задълженията си по чл.10, ал. 12 от Закона за пътищата.	
Прогнозна стойност:	3060000 BGN

ПРОЦЕДУРА

Уникален номер в РОП:	00044-2019-0147
Вид на процедурата:	Договаряне без предварително обявление
Решение за откриване на процедурата:	№ 203 от 20.12.2019 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 (АОП) е изпратено Решение № 203 от 20.12.2019 г. на председателя на Управителния съвет на Агенция „Пътна инфраструктура“ (АПИ), в което са изложени мотиви за откриване на процедура на договаряне без предварително обявление по чл. 79, ал. 1, т. 3, б. „в“ от ЗОП. Прогнозната стойност на поръчката е в размер на 3 060 000 лв. без ДДС. Видно от поле V.2) на решението за откриване, на основание чл. 65, ал. 1 от Правилника за прилагане на Закона за обществените поръчки (ППЗОП), възложителят няма да изпраща покана за участие в процедурата и договор ще бъде сключен с „Борика“ АД. В подкрепа на изложените мотиви, в АОП са представени копия на следните документи: - Решение № 181 от 14.12.2017 г. на Управителния съвет (УС) на БНБ, с което се издава лиценз на „Борика“ АД за извършване на дейност като платежна институция, предоставяща платежни услуги по чл. 4, т. 5, предложение второ от Закона за платежните услуги и платежните системи (ЗПУПС) – приемане на плащания с платежни инструменти на „Борика“ АД; - Удостоверение за издаден от БНБ лиценз на „Борика – Банксервиз“ АД, гр. София за оператор на платежна система за обслужване на клиентски преводи в лева и за оператор на платежна система за обслужване на плащания с банкови карти на територията на страната. В документа е записано, че лицензът влиза в сила от момента на вписването в Търговския регистър на сливането на „Борика“ АД и „Банксервиз“ АД и възникването на новоучреденото дружество „Борика – Банксервиз“ АД; - Извлечение от Регистър на лицензираните платежни институции в Република България, както и на техните клонове и представители, поддържан от БНБ на основание чл. 19 от ЗПУПС. Видно от т. 3, с Решение № 181 от 14.12.2017 г. на УС на БНБ на „Борика“ АД е издаден лиценз за платежни услуги по чл. 4, т. 5, предложение второ, т. 7 и 8 от ЗПУПС; - Извлечение от Регистър на операторите на платежни системи с окончателност на сетълмента, лицензирани на територията на Р България, поддържан от БНБ на основание чл. 139 от ЗПУПС. Видно от извлечението, с Решение на УС на БНБ на „Борика“ АД е издаден лиценз за оперирани платежни системи „БОРИКА“, „БИСЕРА“ и „БИСЕРА7 - EUR“	

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

Извършена проверка в Регистъра на лицензираните платежни институции в Република България, поддържан от БНБ на основание чл. 19, ал. 1 от ЗПУПС и в Регистъра на операторите на платежни системи с окончателност на сетълмента, поддържан от БНБ на основание чл. 139, ал. 1 от същия закон, потвърди информацията в предоставените от възложителя доказателства.

Изводи:

С разглежданата процедура на договаряне без предварително обявление се възлагат услуги по предоставяне на крайни устройства (платежни терминали ПОС) от „Борика“ АД, ведно с поддържане и управление на системата, включваща приемане и обработка на картови плащания за осигуряване на каналите за продажба и валидиране на продукти за електронно пътно таксуване, които АПИ развива и оперира във връзка с изпълнение на задълженията си по чл. 10, ал. 12 от Закона за пътищата (ЗП). От цитираната разпоредба става ясно, че АПИ следва да осигури възможност на ползвателите на платената пътна мрежа да заплатят законовоопределената такса, по електронен и банков път, както и чрез картово разплащане и в брой в пунктовете за продажба, както и да заплатят такса за електронна винетка и маршрутна карта чрез терминали за самотаксуване, разположени по платената пътна мрежа и в областните градове на страната. В тази връзка в решението за откриване на процедурата се посочва, че предметът на поръчката включва наредените чрез терминални устройства ПОС (физически ПОС-терминал) или чрез виртуални терминални устройства ПОС картови плащания на публични задължения - такси за ползване на републиканската пътна мрежа, установявани и събирани от АПИ, които следва да постъпват по открита за целта сметка на възложителя в Българската народна банка (БНБ). Поръчката се възлага за срок от 36 месеца.

Избраното правно основание е приложимо в случаите, когато възлагането на поръчката е ограничено до конкретен изпълнител и изпълнението от друго лице би довело до нарушаване на изключителни права, включително на права на интелектуална собственост. В мотивите за избор на процедура се застъпва тезата, че предвид разпоредбите на чл. 4 ал. 5 от Закона за ограничаване на плащанията в брой (ЗОПБ), чл. 4, т. 5 и чл. 12, ал. 2, вр. с ал. 1 от Закона за платежните услуги и платежните системи (ЗПУПС), договорът за обслужване на картовите плащания може да бъде сключен с изпълнител, който е лицензиран от БНБ едновременно като оператор на платежна система с окончателност на сетълмента и като платежна институция, която има правото да предоставя платежни услуги за приемане на плащания с платежни инструменти съгласно ЗПУПС. В тази връзка се твърди, че единствено „Борика“ АД отговаря на двете условия като оператор на платежни системи с окончателност на сетълмента за обслужване на плащания по операции с банкови платежни карти на територията на Р България и като платежна институция, предоставяща платежни услуги – приемане на плащания с платежни инструменти. От разпоредбата на чл. 4 ал. 5 от ЗОПБ става ясно, че обслужването на картови плащания по събиране на приходи и други постъпления на АПИ по сметки, обслужвани от БНБ, се

извършва от лицензиран от БНБ оператор на платежна система с окончателност на сетълмента за обслужване на плащания по операции с банкови платежни карти на територията на страната, като се сключва договор между него и АПИ. Съгласно чл. 4, т. 5 от ЗПУПС издаването на платежни инструменти и/или приемането на плащания с платежни инструменти по своята същност представляват платежни услуги. В допълнение, според чл. 12, ал. 2, вр. с ал. 1 от същия закон, издаденият от БНБ лиценз за извършване на дейност като платежна институция се предоставя за неопределено време, не може да се прехвърля на друго лице и не може да бъде обект на правопримемство. Видно от представеното извлечение от Регистъра на операторите на платежни системи с окончателност на сетълмента, УС на БНБ е издал на „Борика“ АД, гр. София лиценз за оператор на платежна система с окончателност на сетълмента. Според извлечението от Регистъра на лицензираните платежни институции в Р България и приложеното Решение № 181/14.12.2017 г. на УС на БНБ, на „Борика“ АД е издаден и лиценз за извършване на дейност като платежна институция, предоставяща платежни услуги по чл. 4, т. 5, предложение второ от ЗПУПС – приемане на плащания с платежни инструменти. От извършената служебна проверка в регистрите на БНБ се потвърждава твърдението на възложителя, че няма данни за настъпили промени по издадените лицензи в полза на „Борика“ АД. Предвид изложеното, може да се приеме, че „Борика“ АД е носител на изключителното право да извърши дейностите, предмет на настоящото договаряне. Това му право е придобито въз основа на лицензи за извършване на конкретни финансови операции и от действащата нормативна уредба в областта. В тази връзка има основание да се приеме, че е изпълнено и условието в чл. 79, ал. 2 от ЗОП, т.е. не съществува друга алтернатива или заместител и отсъствието на конкуренция не се дължи на изкуствено стесняване параметрите на поръчката.

*** 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).