

Изм. № Е-31-00-035427

Дата: 10.08.2015 г.

СТАНОВИЩЕ
за осъществяване на предварителен контрол
по чл. 19, ал. 2, т. 24 от ЗОП

ВЪЗЛОЖИТЕЛ

Официално наименование	Агенция „Пътна инфраструктура“ (АПИ)
Адрес	гр. София, бул. „Македония“ № 3
Партиден номер в РОП	00044

ПРОЦЕДУРА

Уникален номер в РОП	0 0 0 4 4 2 0 1 5 0 0 9 6
Основание за откриване	чл. 90, ал. 1, т. 3 от ЗОП
Обект на поръчката	☐ Строителство ☒ Доставки ☐ Услуги
Предмет на поръчката	„Надграждане на съществуваща ГИС система в АПИ“

СТАНОВИЩЕ

След извършен преглед на изпратените материали във връзка с откриването на процедура на договаряне без обявление се установи следното:

1. Правно основание – чл. 90, ал. 1, т. 3 от ЗОП

Посоченото от възложителя правно основание се прилага, когато възлагането на обществената поръчка на друго лице би довело до нарушаване на:

- авторски или други права на интелектуална собственост;
- или на изключителни права, придобити по силата на закон или на административен акт.

2. Мотиви на възложителя и представени доказателства

В Агенцията по обществени поръчки (АОП) е постъпило Решение № 153 от 02.07.2015 г. на председателя на управителния съвет на АПИ за откриване на процедура на договаряне без обявление по чл. 90, ал. 1, т. 3 от ЗОП.

Видно от поле V.2) на Решението и приложената покана, същата е изпратена до „ЕСРИ България“ ООД.

В т. IV) на поканата за участие е посочено, че стойността на поръчката не следва да надвишава 120 000,00 (сто и двадесет хиляди) лева без ДДС.

В подкрепа на изложените мотиви са представени копия на два договора, сключени между възложителя и поканеното лице:

- Договор № Д-9 от 16.03.2012 г. с предмет: „Разработка на пространствен модел на Републиканската пътна мрежа в Географска информационна система”;
- Договор № Д-87 от 20.12.2012 г. с предмет: „Разработка на модул за редактиране на геопространствени данни”.

3. Изводи

В конкретния случай се открива процедура на договаряне без обявление по чл. 90, ал. 1, т. 3 от ЗОП, с която се цели възлагане на надграждане на съществуваща ГИС система в АПИ. Избраното правно основание се прилага, когато възлагането на обществената поръчка на друго лице би довело до нарушаване на авторски или други права на интелектуална собственост, или на изключителни права, придобити по силата на закон или на административен акт.

Съгласно чл. 3, ал. 1, т. 1 от Закона за авторското право и сродните му права (ЗАПСП) компютърните програми са обект на авторско право. В изпълнение на Договор № Д-9 от 16.03.2012 г. и Договор № Д-87 от 20.12.2012 г. „ЕСРИ България” ООД е разработило и внедрило в АПИ софтуерно ГИС базирано приложение за Републиканската пътна инфраструктура върху платформата ArcGIS, включващо следните компоненти: „Пространствен модел на Републиканската пътна мрежа в Географска информационна система” и „Модул за редактиране на геопространствени данни”. В Договор № Д-9 е записано, че той е сключен на основание чл. 2, ал. 1, т. 2 от Наредба за възлагане на малки обществени поръчки. Посочената наредба е отменена с § 2 на Постановление № 38 от 23 февруари 2012 г., обнародвано в ДВ, бр. 17 от 28 февруари 2011 г., в сила от 26.02.2012 г. Съгласно § 120, ал. 1 от Закона за изменение и допълнение на Закона за обществените поръчки (обн. - ДВ, бр. 93 от 2011 г., в сила от 26.02.2012 г.) „процедурите, открити до влизането в сила на този закон, се довършват по досегашния ред”. В този смисъл може да се приеме, че Договор № Д-9 от 16.03.2012 г. е сключен на годно правно основание, ако процедурата, довела до неговото сключване, е открита преди 26.02.2012 г.

Предмет на настоящата поръчка е надграждането на посочената ГИС чрез разработване и доставка на нови модули, като дейността изисква промяна на „сорс” кода на софтуера. Тази дейност не се припокрива с правото на ползване на възложителя, уредено в чл. 70 и 71 ЗАПСП, тъй като в разглеждания случай се касае за внасяне на промени за осигуряване на допълнителни функционални възможности на софтуера и промяна на структурата на базата данни.

Предвид изложеното считаме, че изборът на процедура на договаряне без обявление на основание чл. 90, ал. 1, т. 3 от ЗОП може да се приеме за законосъобразен, при условие че изпълнението на поръчката не включва развитие на продукта, което може да доведе до фактическата му подмяна с нов. Становището за законосъобразност се изразява при условие, че

процедурата, довела до сключването на Договор № Д-9, е стартирана преди 26.02.2012 г.

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

Изборът на процедура е законосъобразен.	☒
Изборът на процедура може да се приеме за законосъобразен, при условие че възложителят разполага с надлежни доказателства в подкрепа на изложените в мотивите обстоятелства.	☐
Изборът на процедура не може да се приеме за законосъобразен, тъй като изложените мотиви и/или представените доказателства са недостатъчни.	☐
Изборът на процедура е незаконосъобразен.	☐

ГЛАВЕН СЕКРЕТАР: Подпис (не се чете)

ИВО КАЦАРОВ

/Определен със Заповед № РД-10/27.02.2012 г./

**Вярно с оригинала,
подписан на хартия**

**Забележка:* В съответствие с чл. 50, ал. 7 от ППЗОП становището на АОП не е задължително за възложителя, който съгласно закона носи отговорността за провеждане на процедурата. В случай че възложителят приеме за основателно негативното становище на АОП, той може да прекрати процедурата на основанията, посочени в закона. Ако възложителят счита, че разполага с неопровержими доказателства относно законосъобразността на избора на процедура, няма пречка тя да продължи независимо от становището на АОП