

ОДОБРЯВАМ:

Миглена Павлова
изпълнителен
директор на АОП

СТАНОВИЩЕ*

за осъществен контрол по чл. 233 от ЗОП

ВЪЗЛОЖИТЕЛ

Наименование:	Висше военноморско училище /ВВМУ/ "Н. Й. Вапцаров" - Варна
Вид:	Публичен
Партиден номер в РОП:	909

ПОРЪЧКА

Обект на поръчката:	Доставки
Предмет:	Стриктно да бъдат спазени изискванията относно технически характеристики и количества, съгласно техническа спецификация с рег.№ 2907/16.08.2017г.
Прогнозна стойност:	402000 EUR

ПРОЦЕДУРА

Уникален номер в РОП:	00909-2017-0008
Вид на процедурата:	Договаряне без предварително обявление
Решение за откриване на процедурата:	№ ОС 335 от 16.11.2017 г.

СТАНОВИЩЕ

Прилагано правно основание:	Чл. 79, ал. 1, т. 3 от ЗОП
Изисквания на ЗОП:	
<p>- възлагането на обществената поръчка на друго лице би довело до нарушаване на изключителни права, включително на права на интелектуална собственост;</p> <p>- 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>В Агенцията по обществени поръчки е постъпило Решение № ОС 335 от 16.11.2017 г. на началника на ВВМУ „Н.Й.Вапцаров”, гр. Варна, за откриване на процедура на договаряне без предварително обявление.</p> <p>Видно от поле IV.7) на решението, прогнозната стойност на поръчката е 402 000 евро без ДДС.</p> <p>В поле V.2) на решението, се посочва, че поканата за участие в процедурата се изпраща на „Иповейтив меритайм сълшоънс“ ООД, което се потвърждава от приложената покана.</p> <p>В решението са изложени мотиви, в подкрепа на които са приложени копия на следните документи:</p> <p>- Договор № TR/28.11.2000 г., сключен между Министерството на отбраната и TRANSAS EURASIA LTD – Великобритания, с предмет доставка на Електронен навигационен тренажор в съответствие със спецификация в Приложение № 1, включително опаковка, маркировка, доставка, застраховка на оборудването, проектиране, монтаж, пускане в експлоатация и обучение на лицата, които ще работят с тренажора, на обща стойност 158 960 щатски долари;</p> <p>- Оторизационно писмо (с официален превод от английски език) от 27.10.2017 г., с което TRANSAS MARINE LIMITED със седалище гр. Корк, Ирландия удостоверява, че „Иновейтив меритайм сълшоънс“ ООД, с адрес на управление гр. София, България е оторизиран дистрибутор на TRANSAS MARINE LIMITED за територията на България. Със същия документ „Иновейтив меритайм сълшоънс“ ООД е упълномощен да маркетира, рекламира, продава, доставя, инсталира и извършва услуги по поддръжката на всички продукти и решения на TRANSAS MARINE LIMITED, да носи отговорности по гаранциите и да участва в търгове и обществени поръчки на територията на България;</p> <p>- Декларация от TRANSAS (с официален превод от английски език) от директора на Транзас</p>	

Марин Лимитид (TRANSAS MARINE LIMITED), с която се удостоверява, че дружеството е собственик и има изключителни права върху високотехнологични морски продукти, включително, но не ограничени до: Engine Room Simulator 5000 TechSim, VTMS Navi-Harbour Simulator, Navigational Simulator NTPro 5000 и GMDSS 5000 Simulator. В заключение се декларира, че всяко обновяване и разширение на изброените продукти и решения от друга компания, неупълномощена от Транзас да извършва тези услуги, ще наруши правата върху интелектуалната собственост на Транзас;

- Техническа спецификация рег. № 2907/16.08.2017 г., в която е описана необходимостта от обновяване и разширяване на съществуващия симулатор NT-PRO 5000 чрез изграждане на два допълнителни мостика и с 3 и 5 канални визуализационни канали, което изисква проектиране, доставка, монтиране и настройване на специализиран софтуер и хардуер. Под т. 2 е допълнена необходимостта от разширение и обновяване на клас на специфично обучение ECDIS Transas Type specific training – инструкторско и 6 бр. работни места за обучение чрез закупуване на две допълнителни работни места. Описано е възникналото изискване за наличие на договор за поддръжка на симулаторите на съвременно ниво, обновяване на сертифицирането на лицата, засти с поддръжката, на преподавателите и на инструкторите, което е свързано с обновяване на отделни модули на тренажорите. Посочено е, че определената прогнозна стойност от 402 000 евро е планирана за 3 години.

Справка в Регистъра на обществените поръчки (РОП) за съдържащата се информация за процедурите за възлагане на обществени поръчки след 2007 г. показва, че през 2012 г., ВВМУ „Н. Й. Вапцаров“ е провело процедура на договаряне без обявление с предмет, свързан със закупуването на програмно осигуряване за разширение на тренажори, включващо програмно осигуряване на навигационен симулатор TRANSAS Navi-Trainer 4000, осъвременяване на програмно осигуряване на симулатор GMDSS и инсталиране на симулатор за управление на корабния трафик GMDSS - TRANSAS TGS 5000, на основание чл. 90, ал. 1, т. 3 от ЗОП /отм./.

Изпълнението е възложено на Transas Marine International AB с договор № 2549/27.07.2012 г.

Изводи:

С разглежданата процедура на договаряне без предварително обявление се цели обновяване и разширение на хардуерни модули и програмно осигуряване, обслужване и поддръжка на симулатори във военноморското училище. Правното основание по чл. 79, ал. 1, т. 3, б. „в“ от ЗОП се прилага в случаите, когато възлагането на обществената поръчка на друго лице би довело до нарушаване на изключителни права, включително на права на интелектуална собственост. От представената писмена декларация от директора на Транзас Марин Лимитид – Ирландия е видно, че дружеството е разработчик, доставчик и притежател на изключителни права върху софтуерни и хардуерни технологии за морската и авиационна индустрия (високотехнологични морски продукти), включително учебни тренажори и други системи, които не са изброени изчерпателно в декларацията. В приложената Техническа спецификация рег. № 2907/16.08.2017 г. е описано, че в периода 2001 – 2012 г. ВВМУ „Н.Й.Вапцаров“, гр. Варна е придобило, от производителя – Транзас Ltd., тренажорна база, състояща се от различен тип симулатори. Посоченото обстоятелство се установява от представения договор № TR/26.11.2000 г., с който е фирма Transas Eurasia LTD е договорена доставката на Електронен навигационен тренажор през 2001 г., както и от последващия договор от 2012 г. с Transas Marine (Int. AB/LTD), с който е възложена доставка за разширение и обновяване на съществуващата тренажорна база № 2549/2012 г. В допълнение в декларацията е заявено, че всяко обновяване и разширение на разработените от Транзас Марин Лимитид продукти от друга компания, която не е упълномощена изрично от Транзас да извършва тези услуги, ще се счита за нарушение на правата на интелектуалната собственост на дружеството. С оторизационно писмо от 27.10.2017 г., подписано от директора на Транзас, се удостоверява, че поканеното лице – „Иновейтив меритайм сълوشънс“ ООД, е оторизиран дистрибутор на Транзас Марин Лимитид за територията на България за всички дейности, свързани с продуктите и решенията на Транзас Марин Лимитид. В документа е посочено, че упълномощаването включва правото на дистрибутора да маркетира, рекламира, продава, инсталира и да извършва услуги по поддръжка на всички продукти и решения на дружеството-разработчик.

С оглед на това, може да се направи обосновано предположение, че както симулатор NT-PRO 5000, изрично посочен в декларацията от Транзас и в Техническата спецификация рег. № 2907/16.08.2017 г. така и останалото основно оборудване от симулационния комплекс е разработено и доставено от Transas и следва да се обновява, разширява и поддържа от него. Посочените обстоятелства са основание за извод, че единственият възможен изгъннител на дейностите, предмет на поръчката е Транзас Марин Лимитид, като притежател на изключителни права върху продуктите, предмет на актуализиране с възлагащия договор, чрез оторизирания за България свой представител – „Иновейтив меритайм сълوشънс“ ООД. В този смисъл може да се приеме, че отсъствието на конкуренция не се дължи на изкуствено стесняване на параметрите на поръчката.

Наред с горното, за да е налице законосъобразност в действията на възложителя, е необходимо към момента на първоначалното придобиване на тренажорната база да е спазено законодателството, вкл. и в областта на обществените поръчки. В мотивите за избора на процедура липсва информация в тази насока. Приложен е договор № TR/26.11.2000 г. (възложен от Министерството на отбраната), за доставка на Електронен навигационен тренажор, чрез който се предполага, че е извършена първата доставка. В него не е посочено правното основание за сключването му, поради което остава неяснено в достатъчна степен, доколко внедряването на симулационния комплекс във ВВМУ е извършено в съответствие с правилата за възлагане на обществени поръчки. С оглед на изложените съображения, прилагането на чл. 79, ал. 1, т. 3 от ЗОП е законосъобразно, при условие че възложителят разполага с надлежни доказателства, че са спазени законите изисквания при първоначалния избор на изпълнител - носител на изключителни права върху доставяния от него продукт, както и при доставката на придобитите от възложителя в периода 2001 – 2012 г. елементи от тренажорната база.

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 ПЗЗОП).