

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.№ 2799/06.08.2018г.
Прогнозна стойност:	360000 EUR

ПРОЦЕДУРА

Уникален номер в РОП:	00909-2018-0012
Вид на процедурата:	Договаряне без предварително обявление
Решение за откриване на процедурата:	№ ОС-365 от 29.11.2018 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>	

бюджету факс № 849/27.12.18г.

В Агенцията по обществени поръчки е постъпило Решение № ОС-365 от 29.11.2018 г. на зам.-началника по учебната и научна част на ВВМУ „Н.Й.Вапцаров“, гр. Варна (ВВМУ Варна), за откриване на процедура на договаряне без предварително обявление на основание чл. 79, ал. 1, т. 3 от ЗОП.

Видно от поле IV.7) на решението, прогнозната стойност на поръчката е 360 000 евро без ДДС.

Според поле V.2) на решението и представената покана, за участие в процедурата се кани „Иновейтив меритайм сълوشънс“ ООД.

В решението са изложени мотиви, в подкрепа на които са приложени копия на следните документи:

- Договор № TR/28.11.2000 г., сключен между Министерството на отбраната (МО) 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. Според чл. 2 от договора, оборудването е на обща стойност 158 960 щатски долари;

- официален превод от английски език на Пълномощно от 26.09.2018 г., с което Директора на “Transas Marine Limited”, Ирландия удостоверява, че „Иновейтив меритайм сълوشънс“ ООД, България, в качеството му на оторизиран дистрибутор на “Transas Marine Limited” за България, е оторизирано да предлага на пазара, рекламира, продава, доставя, монтира и предоставя услуги за поддръжка 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;

- официален превод от английски език на Декларация от 26.09.2018 г., на Директора на “Transas Marine Limited”, Ирландия, с която се удостоверява, че дружеството е водещ разработчик и доставчик на софтуерни, интегрирани решения и хардуерни технологии за морската и въздухоплавателната индустрия, в това число бордови и брегови приложения. Има и изключителни права върху високотехнологични морски продукти, включително, но не ограничени до: Симулатор на машинна зала 5000 TechSim, VTMS Navi-Harbour Simulator (Нави-пристанищен симулатор), Навигационен симулатор NTPro 5000 и Симулатор GMDSS 5000. Записано е, че “Transas Marine Limited” разполага с ексклузивни права върху горепосочените продукти и има право да прехвърля лиценза за всички права по отношение на тези продукти. В заключение се декларира, че всяко подновяване или разширение на изброените продукти и решения от друга компания, неупълномощена от “Transas Marine Limited” да извършва тези услуги, ще наруши правата на интелектуалната собственост на дружеството;

- Техническа спецификация рег. № 2799/06.08.2018 г. за разширяване и усъвършенстване на специализиран софтуер, хардуерни модули, програмно осигуряване, обслужване и поддръжка на съществуващи учебни помагала (симулатори) във ВВМУ, утвърдена от Началника на ВВМУ Варна. В документа е записано, че ВВМУ разполага с тренажорна база от различен тип симулатори, монтирани и обновени през периода 2001 – 2012 г., произведени и закупени от “Transas Limited”, който е притежател на лиценза.

Описана е необходимостта от обновяване и разширяване на съществуващия симулатор NT-PRO 5000 чрез изграждане на два допълнителни мостика, използвайки трансформацията на виртуални мостичи № 5, 6 в многофункционални (конзолен вариант с реално оборудване) 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, към съществуващите четири, които са произведени от фирма "Transas Limited". Отбелязано е, че поради спецификата на софтуера закупуването на работни места от друг производител е невъзможно, тъй като няма да позволи използването им в общата конфигурация на тренажора. В т. 3 е включена необходимостта от обновяване на версията на някои модули, във връзка с изискването на Морска администрация за наличие на договор за поддръжка на симулаторите на съвременно ниво, обновяване на сертифицирането на лицата, заети с поддръжката, на преподавателите и на инструкторите. Посочено е, че определената прогнозна стойност за три години е 360 000 евро.

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

Направена проверка в Регистъра на обществените поръчки (РОП) установи следното:

- през 2012 г., с Решение № 613 от 29.05.2012 г. възложителят - ВВМУ „Н. Й. Вапцаров“, е открил процедура на договаряне без обявление на основание чл. 90, ал. 1, т. 3 от ЗОП /отм./ 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, вписана в РОП под номер 00909-2012-0001. Изпълнението е възложено на Transas Marine International AB, Швеция с договор № 2549/27.07.2012 г., чието изпълнение е приключило на 26.06.2015 г.

- през 2013 г. с Решение № РД-57 от 04.03.2013 г. възложителят стартира процедура на договаряне без обявление на основание чл. 90, ал. 1, т. 3 от ЗОП /отм./ с предмет „Обновяване на съществуващата тренажорна база на ВВМУ „Н. Й. Вапцаров“, включващо: 1. Програмно осигуряване на навигационен симулатор TRANSAS „Navi- Trainer 5000“ 2. Обновяване на програмно осигуряване и разширение на тренажор „Вахтен механик“.

3. Осъвременяване на програмно осигуряване и разширяване на симулатор за управление на корабния трафик „VTMS“. Сключен е договор № 1686 от 22.05.2013 г. с „Transas Marine International AB“, Швеция на стойност 275 755 EUR без ДДС. От публикуваната в РОП информация е видно, че изпълнението на сключения договор е приключило на 28.10.2016 г. Информация за процедурата се съдържа в Регистъра под уникален № 00909-2013-0001.

- през 2016 г. възложителят, е провел процедура на договаряне без обявление на основание чл. 90, ал. 1, т. 3 от ЗОП /отм./ с предмет: „Закупуване на програмно осигуряване за модернизиране на тренажори във ВВМУ “Н.Й.Вапцаров”, открита с Решение № ОС-12 от 26.01.2016 г. За неин изпълнител е избран “Transas Marine Limited”, Ирландия. С изпълнителя е сключен договор № 44 от 05.01.2017 г., на стойност 36 940 EUR без ДДС, чието изпълнение е приключило на 05.04.2017 г. Информация за процедурата е налична в Регистъра под уникален № 00909-2016-0001.

Изводи:

С разглежданата процедура на договаряне без предварително обявление се цели разширение и усъвършенстване на специализиран софтуер, хардуерни модули, програмно осигуряване, обслужване и поддръжка на съществуващите учебни помагала (симулатори) във ВВМУ “Н. Й. Вапцаров”, гр. Варна (ВВМУ Варна), за срок от три години. Като правно основание за откриване на процедурата, в Решение № ОС-365 от 29.11.2018 г. е записано чл. 79, ал. 1, т. 3, б. „в“ от ЗОП. Същевременно, в мотивите за възлагане на поръчката с процедура на договаряне без предварително обявление възложителят цитира изисквания, заложили в разпоредбата на чл. 79, ал. 1, т. 6 от ЗОП.

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 “Transas Marine Limited”, 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 е заявено, че всяко обновяване и разширение на разработените продукти от друга компания, която не е упълномощена изрично от Transas да извършва тези дейности ще се счита за нарушение на правата на интелектуална собственост на дружеството. В тази връзка, в приложената Техническа спецификация рег. № 2799/06.08.2018 г. е описано, че в периода 2001 – 2012 г., ВВМУ, Варна е придобило, от производителя - “Transas Limited”, тренажорна база, състояща се от различен тип симулатори. От представения договор № TR/26.11.2000 г. се установява, че за 2001 г. е договорена доставка на Електронен навигационен тренажор. В РОП е налична информация, че с последващи договори с „Transas Marine (International AB/LTD)“ през периода 2012 г. - 2016 г., са възложени доставки за разширение и обновяване на съществуващата при възложителя тренажорна база. С оторизационно писмо от 26.09.2018 г., подписано от директора на “Transas Marine Limited”, се удостоверява, че поканеното лице - „Иновейтив меритайм сълюшънс“ ООД, е оторизиран дистрибутор на компанията за територията на България, както и за всички дейности, свързани с нейни продукти и решения. В документа е посочено, че упълномощаването включва правото на дистрибутора да маркетира, рекламира, продава, инсталира, както и да извършва услуги по поддръжка на всички продукти и решения на дружеството-разработчик.

С оглед на изложеното, може да се направи обосновано предположение, че както симулатор NT-PRO 5000, изрично посочен в декларацията от Transas и в Техническата спецификация рег. № 2907/16.08.2017 г. така и останалото основно оборудване от стимулационния комплекс е разработено и доставено от разработчика и следва същият да осъществи дейностите по обновяване, разширяване и поддръжка на учебните помагала във ВВМУ. Посочените обстоятелства са основание за извод, че единственият възможен изпълнител на дейностите, предмет на поръчката, е "Transas Marine Limited", чрез оторизирания за България свой представител – „Иновейтив меритайм сълшънс“ 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. Приложен е договор № TR/26.11.2000 г. (възложен от МО), за доставка на Електронен навигационен тренажор, чрез който се предполага, че е извършена първата доставка. Поради обстоятелството, че в него не е посочено правното основание за сключването му, възложителят следва да разполага с аргументи, че внедряването на симулационния комплекс във ВВМУ Варна е извършено при спазване на законовите изисквания към момента на придобиването му.

*** 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).
