

ОДОБРЯВАМ:

Миглена Павлова
изпълнителен директор
на АОП

СТАНОВИЩЕ*

за обществен контрол по чл. 233 от ЗОП

ВЪЗЛОЖИТЕЛ

Наименование:	Община Велико Търново
Вид:	Публичен
Партиден номер в РОП:	73

ПОРЪЧКА

Обект на поръчката:	Услуги
<p>Предмет: Изпълнението на поръчката включва следните дейности: 1. Експлоатационна поддръжка (техническо обслужване) на внедрената Платформа eCity, която включва изпълнението на следните регулярни дейности от изпълнителя: - Осъществяване на непрекъснато наблюдение на работата на основните елементи и системи на Платформата; - Периодичен контрол за грешки и аномалии във функционирането на основните елементи и системи на Платформата; - Настройка на ефективността на работа на основните елементи и системи на Платформата; - Отстраняване на „скрити“ дефекти и грешки в основните елементи на Платформата; - Информирание на Възложителя при евентуално възникнали или потенциални проблеми в работата на Платформата; - Периодичен контрол за грешки и аномалии в интегритета и консистентността на регистрите на бази данни; - Организиране създаването и съхранението на резервни копия (архив) на информацията от централната база данни по съгласуване с Възложителя процедури. Наблюдение и при необходимост – коригиране на процедурите за архивиране; - други дейности съгласно Техническата спецификация - Приложение № 1 към поканата за участие. 2. Възложителят си запазва правото да възложи „опция за допълнителни услуги“ по чл. 21, ал. 1 от ЗОП, която включва дейности по надграждане на интеграционната платформа за електронната община, внедрена и оперираща за нуждите на община Велико Търново, в т.ч. разширение или изменение на съществуващи продукти/модули, интегрирани с Платформата eCity. Дейностите ще се реализират след осигуряване на финансиране за тях, за което изпълнителят ще бъде уведомен писмено. Конкретните задачи по разширение или изменение или надграждане на платформата eCity ще се възлагат чрез писмена заявка (възлагателно писмо). Възложителят не е задължен да упражни правото си на опция за допълнителни услуги. Ако до изтичане на срока на договора, Възложителят не възложи „опция за допълнителни услуги“, се счита че същият няма да се възползва от правото за нейното включване. В рамките на настоящата обществена поръчка се предвижда извършване на дейности по надграждане на Платформата, в това число разработване и внедряване на разширения или изменение на платформата за електронна община на община Велико Търново, включително и чрез интегрирането към платформата на нови електронни административни услуги и реализиране на спомагателен софтуер към платформата. Изпълнителят следва да осигури гаранционна поддръжка за период от 24 месеца след приемане в експлоатация на реализираните надграждания на Платформата. Опциите за допълнителни услуги включват реализиране на следните дейности по надграждане: - Внедряване на две нови електронни административни услуги, покриващи пълния диапазон от услуги по електронен път на дирекция „Местни данъци и такси“ – реализиране на технологични карти на вътрешните процеси, свързани с административна услуга „Издаване на удостоверение за данъчна оценка на право на ползване“ и административна услуга „Издаване на удостоверение за данъчна оценка на право на строеж“; - Интегриране на платформа е-община Велико Търново с ИП „Матеус“ и ИП „Архимед“ – цялостен анализ на работните процеси, създаване на конкретни комуникационни интерфейси между платформа е-Община Велико Търново, ИП „Матеус“ и ИП „Архимед“; - Разработване на мобилна версия (responsive design) на front-end частта на електронната платформа на Община Велико Търново www.veliko-tarnovo.bg; - Интеграция на Информационна система на Общински съвет (ИСОС) с платформа „е-Община Велико Търново“ – визуализация на решения и документация на Общински съвет в най-кратки срокове на публичния портал; - Интегриране на софтуерна платформа изградена по проект „FairDeal – мрежа от платформи за бърза доставка на уникални занаятчийски и фермерски продукти в района на трансграничното сътрудничество“, проект код: 16.4.2.106, e-MS код: ROBG204.</p>	
Прогнозна стойност:	378000 BGN

ПРОЦЕДУРА

Уникален номер в РОП:	00073-2018-0003
Вид на процедурата:	Договаряне без предварително обявление
Решение за откриване на процедурата:	№ РД 24-5 от 22.01.2018 г.

СТАНОВИЩЕ

Прилагано правно основание:	Чл. 79, ал. 1, т. 3 от ЗОП
<p>Изисквания на ЗОП:</p> <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>	
<p>Представени от възложителя мотиви и доказателства:</p> <p>В Агенцията по общественни поръчки е представено Решение № 24-5 от 22.01.2018 г. на кмета на община Велико Търново за откриване на процедура на договаряне без предварително обявление по чл. 79, ал. 1, т. 3, б. „в“ от ЗОП.</p> <p>В поле IV.7) на Решението за откриване е посочено, че прогнозната стойност на поръчката е 378 000 лв. без ДДС.</p> <p>Видно от поле V.2) на Решението и представената покана, за участие в процедурата се кани „Консултантска агенция по информационни технологии“ ЕООД, гр. София („КАИТ“ ЕООД).</p> <p>В подкрепа на изложените от възложителя мотиви са изпратени следните копия на документи:</p> <ol style="list-style-type: none"> Предложение от 02.12.2011 г. от „КАИТ“ ЕООД за изпълнение на обществена поръчка с предмет: „Разработка на платформа за мобилни и електронни услуги“; Договор от 27.12.2011 г. с предмет „Разработка на платформа за мобилни и електронни услуги“, сключен между „Консултантска агенция по информационни технологии“ ЕООД и Община Велико Търново на основание чл. 2, ал. 1, т. 2 от НВМОП (отм.), на стойност 47 950 лв. без ДДС и срок на изпълнение 1 месец; Приемо-предавателен протокол от 26.01.2012 г. към договор от 27.12.2011 г., сключен между „КАИТ“ ЕООД и Община Велико Търново. Видно от документа, в резултат от изпълнението на договора е изградена Платформата eCity/eОбщина, която включва следните стандартни модули: система за управление на Интернет съдържание; регистрация и потребителски профили; новини и акценти; събития; видео; галерия; модул „Обществено обсъждане“; модул „Административни услуги и eОбщина“; интеграция на социални мрежи; администриране на профили на служители, организационна структура, права на достъп до информация и функционалности на платформата. Разработени са и специализирани модули: административна структура и профили на служители на Общината; телефонен указател; човешки ресурси – декларации по чл. 12; модул „Обществени поръчки“; човешки ресурси – обяви за работа; модул „Кратки съобщения“; етажна собственост; Договор за създаване на Консорциум с наименование „е-Община ВТ“, заверен нотариално на 02.07.2013 г., сключен между „КАИТ“ ЕООД и „АРБИКС“ ООД за участие в открита процедура за възлагане на обществена поръчка с предмет: „Разработване по заявка на изменения и допълнения към интеграционната платформа на електронната община на Община Велико Търново и разработване по заявка на спомагателен софтуер, свързан с платформата“. В т. 17 „Интелектуална собственост и ограничения при използването“ е записано, че „КАИТ“ придобива изключителното право да използва резултатите от изпълнението на договора и всички други права на интелектуална собственост от извършването по договора, както и интелектуалната собственост върху работните материали, изготвени от останалите участници; Предлагана цена от 08.07.2013 г. от Консорциум „е-Община ВТ“ за изпълнение на поръчка с предмет - „Разработване по заявка на изменения и допълнения към интеграционната платформа на електронната община на Община Велико Търново и разработване по заявка на спомагателен софтуер, свързан с платформата“. Предвижда се цена на човекочас за експерт в размер на 42 лв. без ДДС. Договор от 30.09.2013 г. с предмет „Разработване по заявка на изменения и допълнения към интеграционната платформа на електронната община на Община Велико Търново и разработване по заявка на спомагателен софтуер, свързан с платформата“, сключен между Консорциум „е-Община ВТ“ („АРБИКС“ ООД и „КАИТ“ ЕООД) и Община Велико Търново за срок от 48 месеца. В чл. 9, ал. 3 от договора е предвидено, че за изпълнение на договорената задача на изпълнителя се заплаща възнаграждение по всяка одобрена и окончателно приета заявка, въз основа на изработените часове на участвалите експерти, а възнаграждението за предоставянето на услугите се образува въз основа на времето, необходимо за извършването им. Като цена на човекочас е посочена сумата 42.00 лв.; Възлагателно писмо изх. № 5300-8955 от 16.12.2013 г. по договор от 30.09.2013 г. за изпълнение на поръчка с предмет „Разработване по заявка на изменения и допълнения към интеграционната платформа на електронната община на Община Велико Търново и разработване по заявка на спомагателен софтуер, свързан с платформата“. Възлага се разработването на Модули 1 (функционалност за публичен достъп до електронния портал), 2 (функционалност за предоставяне чрез електронния портал на електронни услуги по Закона за местните данъци и такси - удостоверение за данъчна оценка, удостоверение за декларирани данни, удостоверение за наличие или липса на задължение) и 4 (интеграция на платформата е-Община с външни системи – АИСКАО и система за администриране на местни данъци и такси „Матеус“) на обща стойност 457 968 лв. без ДДС; Приемо-предавателни протоколи (6 бр.) по Възлагателно писмо с изх. № 5300-8955 от 16.12.2013 г. към договор от 30.09.2013 г. между Консорциум „е-Община ВТ“ и Община Велико Търново; Възлагателно писмо от 20.02.2014 г. по договор от 30.09.2013 г. за изпълнение на поръчка с предмет „Разработване по заявка на изменения и допълнения към интеграционната платформа на електронната община на Община Велико Търново и разработване по заявка на спомагателен софтуер, свързан с платформата“. Възлага се разработването на спомагателен специализиран Интернет портал към система за електронна община на обща стойност 4 536 лв. без ДДС; Приемо-предавателен проткол от 27.03.2014 г. по Възлагателно писмо изх. № 5300-1131 от 20.02.2014 г. към договор от 30.09.2013 г. между Консорциум „е-Община ВТ“ и Община Велико Търново 	

11. Възлагателно писмо от 23.09.2014 г. по договор от 30.09.2013 г. за изпълнение на поръчка с предмет „Разработване по заявка на изменения и допълнения към интеграционната платформа на електронната община на Община Велико Търново и разработване по заявка на спомагателен софтуер, свързан с платформата“. Възлага се надграждане на платформа eCity с модул за SMS паркиране на стойност 149 520 лв. без ДДС и експлоатационна поддръжка на модул за SMS паркиране на стойност 3 696 лв. без ДДС;
12. Приемо-предавателни протоколи (2 бр.) от 28.11.2014 г. и от 01.07.2015 г. между Консорциум „е-Община ВТ“ и Община Велико Търново за приемане на внедрен модул за SMS паркиране към договор от 30.09.2013 г.;
13. Възлагателно писмо от 07.06.2017 г. по договор от 30.09.2013 г. за изпълнение на поръчка с предмет „Разработване по заявка на изменения и допълнения към интеграционната платформа на електронната община на Община Велико Търново и разработване по заявка на спомагателен софтуер, свързан с платформата“. Възлага се окончателно внедряване след тестване на модул „Профил на купувача“ на стойност 10 000 лв. без ДДС;
14. Приемо-предавателен проткол от 29.09.2017 г. по Възлагателно писмо с изх. №53-461-1 от 07.06.2017 г. към договор от 30.09.2013 г. между Консорциум „е-Община ВТ“ и Община Велико Търново за успешно внедряване на модул „Профил на купувача“;
15. Декларация от 15.01.2018 г. от „КАИТ“ ЕООД, че създадените и внедрени модули и системи, които формират интеграционната платформа за електронна община eCity, администрирана от Община В. Търново са обект на авторско право, възникнало и принадлежащо на „КАИТ“ ЕООД с изключение на правата, изрично предоставени на общината. Записано е, че всички права на интелектуална и индустриална собственост възникват и принадлежат единствено на „КАИТ“ ЕООД. Регламентирано е, че авторските права се отнасят до дизайна, системната архитектура, програмни (сорс) кодове, лицензионните файлове, съпътстваща документация и други материали, включително всички обновявания, поправки, решения, постигнати в процеса на работа и подобрени версии на модулите/системите на интеграционната платформа за електронна община eCity;
16. Приложение № 1 към покана за участие в разглежданото договаряне (с изх. № 5300-18022-1/22.01.2018 г.) – Техническа спецификация.

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

Извършена проверка в Регистъра на обществените поръчки /РОП/ установи, че през 2013 г. възложителят е провел открита процедура на основание чл. 16, ал. 8 от ЗОП с предмет „Разработване по заявка на изменения и допълнения към интеграционната платформа на електронната община на община Велико Търново и разработване по заявка на спомагателен софтуер, свързан с платформата“, открита с Решение РД 24-45 от 15.05.2013 г. За изпълнител е избран консорциум „е-Община ВТ“, с който е сключен договор № 1 от 30.09.2013 г. на стойност 160 000 лв. без ДДС. В РОП са налични данни, че изпълнението приключило на 23.10.2017 г., като по договора са изплатени суми в размер на 747 688,20 лв. без ДДС. Информация за процедурата е налична в Регистъра под уникален номер № 00073-2013-0026.

Изводи:

С разглежданата процедура на договаряне без предварително обявление се цели възлагане на експлоатационна поддръжка и надграждане на интеграционната платформа за електронна община на Община Велико Търново - Платформа eCity (Платформата). В описанието на предмета на поръчката се пояснява, че изпълнението включва експлоатационна поддръжка (техническо обслужване) на внедрената Платформа, като възложителят си запазва правото да възложи като „опция за допълнителни услуги“ по чл. 21, ал. 1 от ЗОП дейностите по надграждане на интеграционната платформа за електронната община, внедрена и оперираща за нуждите на Община Велико Търново, в т.ч. разширение или изменение на съществуващи продукти/модули, интегрирани с Платформата. В решението за откриване на процедурата не се посочва за какъв срок се възлага поръчката.

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 на права на интелектуална собственост. В случая изборът на процедура се аргументира с наличието на авторски права на „Консултантска агенция по информационни технологии“ ЕООД /„КАИТ“ ЕООД/ върху Платформата и прилежащите й модули и системи, разработени по поръчка съгласно специфичните изисквания на възложителя. Съгласно чл. 3, ал. 1, т. 1 от Закона за авторското право и сродните му права (ЗАПСП), компютърните програми са обект на авторско право, а негови носители са лицата, в резултат на чиято творческа дейност е създадено произведението. Според чл. 18, ал. 1 от същия закон, авторът има изключителното право да използва създаденото от него произведение и да разрешава използването му от други лица. От мотивите и представените доказателства става ясно, че във връзка с изграждането на отделните елементи на интеграционната платформа за електронна община – е-Община Велико Търново, възложителят е сключил два договора: 1) на 27.12.2011 г. с „КАИТ“ ЕООД с предмет „Разработка на платформа за мобилни и електронни услуги“ и 2) на 30.09.2013 г. с Консорциум „е-Община ВТ“, в който участва „КАИТ“ ЕООД, с предмет „Разработване по заявка на изменения и допълнения към интеграционната платформа на електронната община на Община В. Търново и разработване по заявка на спомагателен софтуер, свързан с платформата. Представените приемо-предавателни протоколи доказват, че в изпълнение на двата договора възложителят е получил изготвените продукти: Платформата eCity, Модули 1, 2 и 4, спомагателен специализиран Интернет портал към система за електронна община, модул за SMS, модул „Профил на купувача“ и е приел извършената работа без забележки. Според чл. 17 от договора за създаване на консорциум „е-Община ВТ“, всички права на интелектуалната собственост върху резултатите от извършеното от консорциума възникват в полза на „КАИТ“ ЕООД. Визираният договор е с предмет изменения и допълнения към разработена през 2011 г. платформа. Доколкото той е възложен след провеждане на „открита“ процедура, може да се направи извод, че за изпълнителя му не са възникнали защитени от закона права. Същевременно, като доказателство по преписката е приложена

декларация от 15.01.2018 г. на управителя на „КАИТ“ ЕООД, според която създадените и внедрени модули и системи, които формират интеграционната платформа за електронна община eCity, администрирана от Община В. Търново са обект на авторско право на „КАИТ“ ЕООД. В документа се твърди се, че авторските права се отнасят до дизайна, системната архитектура, програмни (сорс) кодове, лицензионните файлове, съпътстваща документация и други материали, включително всички обновявания, поправки, решения, постигнати в процеса на работа и подобри версии на модулите/системите на интеграционната платформа за електронна община eCity. Записано е, че всички права на интелектуална и индустриална собственост възникват и принадлежат единствено на „КАИТ“ ЕООД. В тази връзка възложителят следва да може да докаже, че поканеното дружество е единственото лице, което има изключителното право да извърши всички възлагани с разглежданото договаряне дейности.

Наред с горното, за да е налице законосъобразност в действията на възложителя, е необходимо да не съществува достатъчно добра алтернатива или заместител и отсъствието на конкуренция да не се дължи на изкуствено стесняване на параметрите на поръчката. В случая Платформата и измененията и допълненията към нея са разработени специално за нуждите на възложителя, с оглед на което може да се направи предположение, че са най-подходящи за специфичните нужди на възложителя, а отсъствието на конкуренция е резултат от спецификата на възлаганите услуги.

В допълнение, прилагането на чл. 79, ал. 1, т. 3, б. „в“ от ЗОП е обвързано и с изискването правата, които служат като основание възложителят да игнорира общия ред за възлагане, да са възникнали законосъобразно. В случая договорът за разработка на Платформата, на стойност 47 950 лв. без ДДС, е възложен през 2011 г. на основание чл. 2, ал. 1, т. 2 от НВМОП (отм.), т. е. чрез събиране на минимум три оферти. Вторият договор - за изменения и допълнения към нея, е сключен през 2013 г., след проведена „открита“ процедура по ЗОП. По отношение на стойността му са налице противоречиви данни. Според публикуваното в РОП обявление за възложена поръчка, той е на стойност 160 000 лв. без ДДС. Същевременно в обявлението за изпълнен договор възложителят е записал, че по него са изплатени суми в размер на 747 688,2 лв. без ДДС, а като доказателства към разглежданото договаряне е представил документи за изплатени 625 720 лв. без ДДС. Доколкото изплатените суми многократно превишават посочената в Регистъра стойност при която е сключен договорът, възложителят следва да може да обоснове и докаже, че правата на разработчика са възникнали законосъобразно, включително при спазване на ЗОП и на условията, предвидени в Закона за електронното управление, ако е приложим.

* **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).