

Изм. № Е-31-00-059565

Дата: 25.11.2015 г.

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

ВЪЗЛОЖИТЕЛ

Официално наименование	Комисия за регулиране на съобщенията
Адрес	гр. София, ул. „Ген. Йосиф В. Гурко“ № 6
Партиден номер в РОП	00610

ПРОЦЕДУРА

Уникален номер в РОП	0 0 6 1 0 2 0 1 5 0 0 0 8
Основание за откриване	чл. 90, ал. 1, т. 3 от ЗОП
Обект на поръчката	☐ Строителство ☐ Доставки ☒ Услуги
Предмет на поръчката	„Актуализация на лицензиран софтуер на Oracle за нуждите на КРС“

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 са представени Решение № 540 от 05.11.2015 г. на председателя на Комисията за регулиране на съобщенията (КРС) за откриване на процедура на договаряне без обявление на основание чл. 90, ал. 1, т. 3 от ЗОП, покана за участие, адресирана до „Оракул Ийст Сентъръл Юръп Лимитед – клон България“, клон на чуждестранен търговец и доказателства.

В поле V.2) на Решението за откриване е посочено, че покана за участие в процедурата ще бъде изпратена до „Оракул Ийст Сентъръл Юръп Лимитед – клон България“ КЧТ, което се потвърждава от приложената покана.

В подкрепа на изложените мотиви са представени копия на следните документи:

1. писмо вх. № 12-01-3734/19.10.2015 г. от Оракъл до председателя на КРС, с което се напомня, че услугите по техническата поддръжка, които възложителят получава по договор за услуги номер 1811597 изтичат на 31.01.2016 г.

2. оторизационно писмо на английски език с приложен превод на български език от 11.08.2015 г. от Оракъл Ийст Сентръл Юръп Лимитид – клон България, което удостоверява, че посоченото дружество е учредено с цел да лицензира софтуерни програми на Оракъл и да предоставя услуги във връзка с тях, включително и стандартна техническа поддръжка на Оракъл, на територията на Република България, както и че в България няма трети лица, които притежават лиценз или са другояче упълномощени от Оракъл Ийст Сентръл Юръп Лимитид да предоставят стандартна техническа поддръжка на Оракъл за пълното софтуерно портфолио на Оракъл.

3. оторизационно писмо на английски език с приложен превод на български език от 11.08.2015 г. от Оракъл Ийст Сентръл Юръп Лимитид, което удостоверява, че посоченото дружество и неговият клон в България разполагат с необходимите права да предоставят техническа поддръжка на лицензирани софтуерни програми на Оракъл по силата на договори за дистрибуция, сключени между Оракъл ИМЕА Лимитид и Оракъл Ийст Сентръл Юръп Лимитид. Посочва се, че притежателят на авторските права върху програмите на Оракъл е предоставил на Оракъл ИМЕА Лимитид правомощия да издава разрешения на Оракъл Ийст Сентръл Юръп Лимитид за предоставянето на техническа поддръжка.

3. Изводи

С настоящата процедура на договаряне без обявление, открита на основание чл. 90, ал. 1, т. 3 от ЗОП, възложителят цели възлагане на актуализация на лицензиран софтуер на Oracle. Избраното правно основание е приложимо в случаите, 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 компютърните програми са обект на авторско право. В тази връзка може да се приеме, че само лицето, което притежава авторски и/или изключителни права върху програмата, има право да реализира актуализацията на софтуера, използван за нуждите на КРС.

Правомерното прилагане на чл. 90, ал. 1, т. 3 от ЗОП зависи и от законосъобразното възникване на правата, които служат като основание да се игнорира общият ред. Видно от изложените от възложителя мотиви софтуерът е закупен с договори изх. № 03-08-124/30.12.2003 г. и № 03-08-100/22.12.2009 г. При направена проверка в РОП се установи, че през 2009 г. е проведен открит конкурс по Наредбата за възлагане на малки обществени поръчки (отм.) с предмет „Доставка на Oracle продукти (2 броя процесорни лиценза за Oracle EE) за нуждите на КРС с включен абонамент за актуализация на лицензирания софтуер и поддръжка за първата година“. Информация за проведения конкурс е налична в РОП под уникален номер 00610-2009-0008.

Видно от приложените доказателства единствено поканеното в договарянето лице притежава авторски права върху програмите на Оракъл и няма трети лица, които притежават лиценз или са упълномощени да поддържат софтуерното портфолио на Оракъл.
Предвид изложеното изборът на процедура на договаряне без обявление в конкретния случай се приема за законосъобразен.

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