

**ОДОБРЯВАМ:**

**Миглена Павлова**  
**изпълнителен директор на**  
**АОП**

**СТАНОВИЩЕ\***

за осъществен контрол по чл. 233 от ЗОП

**ВЪЗЛОЖИТЕЛ**

Наименование:	"АЕЦ Козлодуй" ЕАД, гр. Козлодуй
Вид:	Секторен
Партиден номер в РОП:	353

**ПОРЪЧКА**

Обект на поръчката:	Услуги
<p>Предмет: <b>Обществена поръчка с предмет: "Техническо обслужване и поддръжка на Infor ERP LN ", включва услуги, необходими при използването на продукта, някои от които са: - Оказване на техническа помощ и поддръжка на продукта; - Локализиране, анализ и отстраняване на проблеми. Регистриране и обработка на възникнали по време на периода на поддръжка проблеми, свързани с функционирането на продукта чрез сайта за поддръжка на „СМ Консулта” ЕООД (<a href="http://support.smcon.com">http://support.smcon.com</a>); - Консултации (по телефона, чрез ел.поща или чрез сайта за поддръжка на „СМ Консулта” ЕООД <a href="http://support.smcon.com">http://support.smcon.com</a>) свързани с функционирането, използването и настройките на продукта. - Получаване и въвеждане на т.нар. “solutions” – актуализации и подобрения на продукта, програмни решения за отстраняване на бъгове и др. - Докладване на проблеми (cases) в сайта за поддръжка на Infor ERP LN, анализиране и предлагане на решения от центъра за поддръжка - Предоставяне на новите версии на продукта без допълнително заплащане. Естеството на услугата и изискванията за изпълнение са описани в Техническо задание № 18.ИиФ.ТЗ.4 и Указанията за подготовка на офертата.</b></p>	
Прогнозна стойност:	309000 BGN

**ПРОЦЕДУРА**

Уникален номер в РОП:	00353-2019-0076
Вид на процедурата:	Пряко договаряне
Решение за откриване на процедурата:	№ ЗОП-Р-97 от 12.07.2019 г.

**СТАНОВИЩЕ**

Прилагано правно основание:	<b>Чл. 182, ал. 1 във вр. с чл. 79, ал. 1, т. 3 от ЗОП</b>
<p><b>Изисквания на ЗОП:</b></p> <ul style="list-style-type: none"> <li>- възлагането на обществената поръчка на друго лице би довело до нарушаване на изключителни права, включително на права на интелектуална собственост;</li> <li>- не съществува достатъчно добра алтернатива или заместител и отсъствието на конкуренция не се дължи на изкуствено стесняване на параметрите на поръчката.</li> </ul> <p><b>Представени от възложителя мотиви и доказателства:</b></p> <p>В Агенцията по обществени поръчки (АОП) е представено Решение № ЗОП-Р-97 от 12.07.2019 г. на Изпълнителния директор на “АЕЦ Козлодуй” ЕАД, за откриване на процедура на пряко договаряне, на основание чл. 182, ал. 1 във връзка с чл.79, ал. 1, т. 3 от ЗОП.</p> <p>В поле IV.7) на Решението за откриване е посочено, че прогнозната стойност на поръчката е 309 000 лв. без ДДС.</p> <p>В поле V.2) е отбелязано, че възложителят изпраща покана за участие в процедура на пряко договаряне до дружеството „СМ Консулта” ЕООД.</p> <p>В подкрепа на изложените в решението мотиви в АОП са представени, следните копия от документи:</p> <ol style="list-style-type: none"> <li>1. Копие от договор № 01081166 (без дата), сключен между „АЕЦ Козлодуй“ ЕАД и „СМ Консулта“ ООД, с предмет: доизграждане и въвеждане в експлоатация на управленска информационна система ВААН в „АЕЦ Козлодуй“ ЕАД. Договорът е на стойност 238 826 лв. без ДДС. В чл. II.1 е предвиден краен срок за изпълнение на дейностите не по-късно от 28.02.2001 г.;</li> <li>2. Копие от договор № 280029 от 02.09.2008 г., сключен между „АЕЦ Козлодуй“ ЕАД и „СМ Консулта“ ЕООД, с предмет: миграция на МИС ВааN VI към Infor ERP NL. Договорът е на стойност 173 376 лв. без ДДС и срок на изпълнение от 196 календарни дни. Представено е Приложение № 1“Общи условия на договора“;</li> <li>3. Копие от договор № 227000003 от 31.08.2012 г., сключен между „АЕЦ Козлодуй“ ЕАД и „СМ Консулта“ ЕООД, с предмет: сервизна поддръжка на 68 конкурентни и 5 леки лицензии за Infor ERP NL и със срок на изпълнение от</li> </ol>	

една година. Към договора са представени: Приложение № 1 „Общи условия на договора“, Приложение № 2 „Техническо задание“, Приложение № 3 „Техническа оферта“, Приложение № 4 „Ценова оферта“, Приложение № 5 „Списък на софтуера“;

4. Копие от договор № 237000003 от 09.10.2013 г., сключен между „АЕЦ Козлодуй“ ЕАД и „СМ Консулта“ ЕООД, с предмет: едногодишна поддръжка на Infor ERP NL за 91 конкурентни лиценза. Договорът е сключен за срок от една година. Към него са представени: Приложение № 1 „Общи условия на договора“, Приложение № 2 „Техническо задание“, Приложение № 3 „Техническа оферта“, Приложение № 4 „Предлагана цена“;

5. Копие от договор № 247000002 от 17.02.2014 г., сключен между „АЕЦ Козлодуй“ ЕАД и „СМ Консулта“ ЕООД, с предмет: изменение на софтуера на МИС Infor LN. Договорът на стойност 11 723 лв. без ДДС и е сключен за срок от 60 календарни дни. Представени са: Приложение № 1 „Техническо задание“; Приложение № 2 „Оферта от „СМ Консулта“ ООД до „АЕЦ Козлодуй“ ЕАД“; Приложение № 3 „Техническа оферта“ и Приложение № 4 „Предлагана цена“;

6. Копие от договор № 247000008 от 25.11.2014 г., сключен между „АЕЦ Козлодуй“ ЕАД и „СМ Консулта“ ЕООД, с предмет: изменение на софтуера на МИС Infor LN. Договорът е на стойност 10 000 лв. без ДДС, за срок от 60 календарни дни. Към него са представени: Приложение № 1 „Общи условия на договора“, Приложение № 2 „Техническо задание“, Приложение № 3 „Концепция за разработване на оценката“, Приложение № 4 „Работна програма с времеви график“, Приложение № 5 „Предлагана цена“;

7. Копие от договор № 257000003 от 09.10.2015 г., сключен между „АЕЦ Козлодуй“ ЕАД и „СМ Консулта“ ЕООД, с предмет: техническо обслужване и поддръжка на Infor ERP LN за 91 конкурентни лиценза. Договорът е на стойност 280 450.72 лв. без ДДС. Към него са представени: Приложение № 1 „Общи условия на договора“, Приложение № 2 „Техническо задание“, Приложение № 3 „Техническа оферта“, Приложение № 4 „Предлагана цена“;

8. Копие от договор № 277000018 от 09.10.2017 г., сключен между „АЕЦ Козлодуй“ ЕАД и „СМ Консулта“ ЕООД, с предмет: техническо обслужване и поддръжка на Infor ERP LN за 91 конкурентни лиценза. Договорът е на стойност 280 440 лв. без ДДС. Към него са представени: Приложение № 1 „Общи условия на договора“, Приложение № 2 „Техническо задание“, Приложение № 3 „Техническа оферта“, Приложение № 4 „Предлагана цена“; 9. Заповед № АД-2024/28.06.2018 г. за въвеждане в действие на Административна инструкция „Организация на процеса по оперативно планиране и отражението му в модул „Проекти“ на Infor LN“ и самата инструкция;

10. Заповед № 2527/17.08.2018 г. за въвеждане в действие на Административна инструкция „Изпълнение на бюджета и отражението му в МИС Infor ERP LN“. Към доказателствата е представено и копие от самата административна инструкция.

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

Извършена проверка в Регистъра на обществените поръчки (РОП) потвърди представената от възложителя

информация, че:

- през 2008 г., с Решение на възложителя № Р-167 / 22.07.2008 г. възложителят е открил процедура на договаряне без обявление на основание чл. 103, ал. 2, т. 2 от ЗОП (отм.), с предмет: „Миграция на МИС ВааN IV към Infor ERP LN”. От публикуваната в РОП информация е видно, че на 02.09.2008 г. поръчката е възложена с договор № 280029 на дружеството „СМ Консулта“ ЕООД за стойност от 173 376 лв. без ДДС. Информация за процедурата е налична в РОП под уникален № 00353-2008-0149.

- през 2011 г. „АЕЦ Козлодуй“ ЕАД, с Решение № Р-158 от 18.07.2011 г. е открил процедура на договаряне без обявление, на основание чл. 103, ал. 2, т. 2 от ЗОП (отм.), с предмет: „Едногодишна сервизна поддръжка на 86 конкурентни и 5 леки лиценза за „Infor ERP LN”. Процедурата е възложена на „СМ Консулта“ ЕООД, като е сключен договор № 227000003 на 31.08.2012 г. със срок от 12 месеца. Договорът е изпълнен на 19.09.2013 г. Информация за процедурата е налична в РОП под уникален № 00353-2011-0135.

- През 2013 г. възложителят „АЕЦ Козлодуй“ ЕАД, с Решение № Р-212 от 18.09.2013 г. е открил процедура на договаряне без обявление, на основание чл. 103, ал. 2, т. 2 от ЗОП, с предмет: „Едногодишна поддръжка на Infor ERP LN за 91 конкурентни лиценза”. Процедурата е възложена на дружеството „СМ Консулта“ ЕООД, като е сключен договор № 237000003 на 09.10.2013 г., за срок от 24 месеца. Договорът е изпълнен на 23.10.2015 г. Информация за процедурата е налична в РОП под уникален 00353-2013-0155.

- През 2014 г. възложителят „АЕЦ Козлодуй“, с Решение № Р-270 от 17.10.2014 г. ЕАД е открил процедура на договаряне без обявление, на основание чл. 103, ал. 2, т. 2 от ЗОП (отм.) с предмет: „Изменение на софтуера на МИС Infor ERP LN”. Процедурата е възложена на „СМ Консулта“ ЕООД, като е сключен договор № 247000008 от 25.11.2014 г. за срок от 90 дни, като договорът е изпълнен на 15.01.2015 г. Информация за процедурата е налична в РОП под уникален № 00353-2014-0201.

- През 2015 г. възложителят „АЕЦ Козлодуй“ ЕАД, с Решение № Р-254 от 14.08.2015 г. е открил процедура на пряко договаряне, на основание чл. 103, ал. 2, т. 2 от ЗОП (отм.), с предмет: „Техническо обслужване и поддръжка на Infor ERP LN за 91 конкурентни лиценза”. Процедурата е възложена на дружеството „СМ Консулта“ ЕООД, като е сключен договор № 257000003 от 09.10.2015 г., за срок от 24 месеца, като договорът е изпълнен на 26.10.2017 г. Информация за процедурата е налична в РОП под уникален № 00353-2015-0203.

- През 2017 г. възложителят „АЕЦ Козлодуй“ ЕАД, с Решение № Р-173 от дата 28.08.2017 г. е открил процедура на пряко договаряне, на основание чл. 182, ал. 1 във вр. с чл. 79, ал. 1, т. 3 от ЗОП, с предмет: „Техническо обслужване и поддръжка на Infor ERP LN за 91 конкурентни лиценза”. Процедурата е възложена на дружеството „СМ Консулта“ ЕООД, като е сключен договор № 277000018 от 09.10.2017г. Информация за процедурата е налична в РОП под уникален № 00353-2017-0133.

- През 2018 г. възложителят „АЕЦ Козлодуй“ ЕАД, с Решение № Р-211 от дата 15.10.2018 г. е открил публично състезание, на основания чл. 18, ал. 1, т. 12 от ЗОП с предмет: „Доставка на сървърни конфигурации за подмяна на

основен и резервен сървър за INFOR ERP LN". Процедурата е възложена на дружеството „Лирекс БГ“ ООД, като е сключен договор №: 197000005 от 28.01.2019 г., за срок от 40 дни. Договорът е изпълнен на 08.03.2019 г. Информация за процедурата е налична в РОП под уникален № 00353-2018-0161.

#### **Изводи:**

Провеждането на процедура на основание чл. 182, ал. 1 във връзка с чл. 79, ал. 1, т. 3 от ЗОП предполага да е изпълнена една от хипотезите, изброени в букви „а”, „б” или „в” на чл. 79, ал. 1, т. 3 ЗОП.

В конкретния случай се възлага техническо обслужване и поддръжка на информационна система Infor ERP LN, с включени услуги, необходими при използването на продукта. В решението си възложителят не е посочил изрично на коя от трите алтернативни хипотези се позовава, но доколкото в мотивите си застъпва тезата, че поръчката може да бъде изпълнена само от поканения участник, тъй като са налице изключителни права, включително права на интелектуална собственост, се приема, че се прилага чл. 79, ал. 1, т. 3, б. „в“ от ЗОП.

Като аргумент за провеждане на „пряко договаряне“ за избора на изпълнител, в решението за откриване на процедурата възложителят посочва, че управленска информационна система ВааN (МИС ВааN IV) е внедрена, а по-късно мигрирана към по-високата ѝ версия Infor ERP NL (МИС ВааN VI), от „СМ Консулта“ ЕООД. Допълва, че с разрешение на Infor, за нуждите на възложителя, същото дружество, което е официален представител на Infor за България, е реализирало специфични изменения и допълнения в софтуера, както и голям обем специфични доработки, свързани с техническото обслужване и поддръжката на продукта. Възложителят уточнява, че дейностите са извършвани от и с авторски права на „СМ Консулта“ ЕООД. В подкрепа на изложените обстоятелства представя 8 броя договори, свързани с внедряването, надграждането, изменението и поддръжката на управленската информационна система Infor ERP NL. От договор № 01081166 е видно, че с него е договорено доизграждане и въвеждане в експлоатация на системата ВААН в „АЕЦ Козлодуй“ ЕАД до края на 2001 г., а по силата на договор № 280029 от 02.09.2008 г. е извършена миграция към по-високата версия на продукта - Infor ERP NL. Предмет на останалите договори са изменения в софтуера и техническо обслужване и поддръжка на системата. В приложените към договорите технически оферти се съдържа информация, от която се установява, че Infor е производител на интегрираната система за управление, доставена и инсталирана в „АЕЦ Козлодуй“ ЕАД. От същите документи се изяснява, че за обслужването на продукта „СМ Консулта“ ЕООД предлага програма за изпълнение изцяло в съответствие с политиката за поддръжка на Infor и съгласно стандартните правила на производителя на софтуера Infor. В допълнение, в техническите оферти е посочено наличие на софтуерно лицензионно споразумение между АЕЦ „Козлодуй“ ЕАД и Infor, което не е представено като доказателство. С оглед на изложеното, може да се изведе заключение, че Infor е производител на управленската информационна система ВааN и нейната по-висока версия Infor ERP NL, която е внедрена при възложителя. Безспорно е и обстоятелството, че от 2001 г. до настоящия момент „СМ Консулта“ ЕООД е единственото дружество, реализирало всички дейности, свързани със системата: от

внедряване през изменение до техническо обслужване на програмния продукт. Към преписката не са приложени документи в подкрепа на тезата на възложителя, че поканеното лице е официален представител на Infor за България. Информация в тази насока е налична на интернет страницата на Infor. Според публикуваното на нея Infor има множество партъори, които са част от търговската организация на компанията, като извършват продажби, услуги, техническа поддръжка и др., свързани с продуктите от портфолиото на Infor. За България като партньор на Infor е посочено единствено „СМ Консулта“ ЕООД. В по-подробната информация за „СМ Консулта“ ЕООД е записано, че дружеството предлага BAAN и предоставя висококачествени професионални услуги, вкл. техническа поддръжка. С оглед на изложеното, може да се направи извода, че „СМ Консулта“ ЕООД е носител на защитени от закона права за изпълнение на възлаганите услуги и тяхното действие е актуално и приложимо за срока на договора за техническо обслужване и поддръжка на Infor ERP NL. По изложената причина може да се приеме, че не съществува достатъчно добра алтернатива или заместител и отсъствието на конкуренция не се дължи на изкуствено стесняване на параметрите на поръчката.

---

\* **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).

---