

ОДОБРЯВАМ:

*Миглена
Павлова
изпълнителен
директор на
АОП*

СТАНОВИЩЕ*

за осъществен контрол по чл. 233 от ЗОП

ВЪЗЛОЖИТЕЛ

Наименование:	БДЖ - Пътнически превози ЕООД
Вид:	Секторен
Партиден номер в РОП:	1605

ПОРЪЧКА

Обект на поръчката:	Услуги
Предмет:	Продажба на билети за пътнически железопътни превози във вътрешно и международно съобщение от служители на ДП "НКЖИ" в железопътни гари, спирки и разделни постове" за период от 3 години. Обществената поръчка включва продажба на билети и абонаментни карти за пътнически железопътни превози от служители на ДП "НКЖИ" във вътрешно и международно съобщение в експлоатационните пунктове/ железопътни гари, спирки и разделни постове/, посочени в Списък на експлоатационните пунктове, в които ще се извършват продажби 24 часа- Приложение № 1, неразделна част от договора, Списък на експлоатационните пунктове обслужвани за времето от 19:00 часа до 07:00 часа-Приложение №2, неразделна част от договора и Списък на експлоатационните пунктове, в които ще се издават международни билети - Приложение №3, неразделна част от договора.
Прогнозна стойност:	922500 BGN

ПРОЦЕДУРА

Уникален номер в РОП:	01605-2020-0019
Вид на процедурата:	Договаряне без предварителна покана за участие
Решение за откриване на процедурата:	№ 22 от 12.03.2020 г.

СТАНОВИЩЕ

Прилагано правно основание:	Чл. 138, ал. 1 във вр. с чл. 79, ал. 1, т. 3 от ЗОП
Изисквания на ЗОП:	

- 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.

Представени от възложителя мотиви и доказателства:

В Агенцията по обществени поръчки (АОП) е постъпило Решение № 22 от 12.03.2020 г. на управителя и на прокурита на „БДЖ – Пътнически превози“ (БДЖ – ПП) ЕООД за откриване на процедура на договаряне без предварителна покана за участие на основание на чл. 138, ал. 1, във вр. с чл. 79, ал. 1, т. 3 от ЗОП.

Според поле IV.7) на решението, прогнозната стойност на поръчката е 922 500 лв. без ДДС.

Видно от поле V.2) на същия документ, за участие в договарянето се кани Държавно предприятие “Железопътна инфраструктура” (ДП „НКЖИ“).

В подкрепа на изложените мотиви са приложени следните документи:

1. Информация относно Лиценз № 151, валиден от 10.07.2008 г. за изпълнение на железопътни транспортни услуги – превоз на пътници, изменен с Решение 10-05-138/08.01.2019 г., за нов неопределен срок;

- Лицензиращ орган: Министър на транспорта, информационните технологии и съобщенията;

- Притежател на лиценза: „БДЖ – Пътнически превози“ ЕООД;

2. Писмо, рег. № 03-05-15/06.03.2012 г. от генералния директор на ДП „НКЖИ“, адресирано до управителите на „БДЖ – Пътнически превози“ ЕООД, относно: използване на закрити площи, собственост на ДП „НКЖИ“ от трето лице от името и за сметка на „БДЖ – Пътнически превози“ ЕООД;

3. Приложение № 1 - Списък на експлоатационните пунктове, в които ще се извършват продажби 24 часа – общо 157 гари/спирки;

4. Приложение № 2 - Списък на експлоатационните пунктове, обслужвани за времето от 19 до 07 часа – общо 6 гари;

5. Приложение № 3 - Списък на експлоатационните пунктове, в които ще се издават международни билети – общо 2 гари;

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

Не е приложимо.

Изводи:

С разглежданата процедура се възлагат услуги, свързани с продажбата на билети и абонаментни карти за пътнически железопътни превози в експлоатационни пунктове - железопътни гари, спирки и разделни постове за срок от три години.

Законосъобразното прилагане на избраното правно основание е свързано с условията поканеното в договарянето лице да е носител на изключителни права, включително на права на интелектуална собственост, както и да не съществува достатъчно добра алтернатива или заместител и отсъствието на конкуренция да не се дължи на изкуствено стесняване на параметрите на поръчката. В мотивите за избор на процедура се посочва, че обектите, в които следва да се продават ж.п. билети, изброени в представените списъци на експлоатационните пунктове (Приложения № 1, № 2 и № 3), са част от националната железопътна инфраструктура. Допълва се, че същите са собственост и се стопанисват от ДП „НКЖИ” по силата на Закона за железопътния транспорт (ЗЖТ) и на Наредба № 41/27.06.2001 г. за достъп и използване на железопътната инфраструктура. Посочва се, че съгласно чл. 7а от Наредбата, железопътните превозвачи използват железопътната инфраструктура и обслужващите съоръжения срещу заплащане на таксата по чл. 35 от ЗЖТ. Уточнява се, че възложителят е железопътен превозвач, надлежно лицензиран по реда на ЗЖТ, притежаващ валиден постоянен лиценз № 151/2008 г. за превоз на пътници във вътрешно и/или международно съобщение. Отбелязва се, че в писмо вх. № 03-05-15/06.03.2012 г. на ДП „НКЖИ“, е пояснено, че само лицензирани ж.п. превозвачи имат право на достъп и използване на ж.п. инфраструктура на територията на страната, което право се явява изключително и придобито по силата на закон. Изразява се становище, че предвид ограничения кръг на субектите, които могат да осъществяват дейност в обектите на ДП „НКЖИ“, „БДЖ – ПП“ ЕООД, в качеството му на лицензиран ж.п. превозвач за превоз на пътници на територията на страната има право да извършва продажба на ж.п. билети в обектите от железопътната инфраструктура. Допълва се, че възложителят няма възможност да осигури служители за продажба на ж.п. билети в посочените обекти, поради което единственият вариант за осъществяване на дейността е чрез възлагането ѝ на ДП „НКЖИ”, като собственик на посочените обекти, да извършва продажбата на билети от името на превозвача - “БДЖ - ПП” ЕООД.

Преглед на посочената от възложителя нормативна уредба, потвърждава изложените в мотивите обстоятелства. Съгласно чл. 3, ал. 1 от ЗЖТ обектите на железопътната инфраструктура и земята, върху която са изградени или която е предназначена за изграждането им, са публична държавна собственост, а ползването им се осъществява от ДП „НКЖИ” или от търговци, на които е възложена концесия, при условията и по реда на Закона за концесиите. Условията и редът за достъп и използване на железопътната инфраструктура и обслужващите съоръжения, свързани с предоставяните железопътни услуги на територията на Р България, се уреждат с Наредба № 41/27.06.2001 г. за достъп и използванена железопътната инфраструктура, издадена от

министъра на транспорта и съобщенията. Съгласно чл. 3, ал. 1 от Наредбата ДП „НКЖИ“ предоставя на железопътните предприятия достъп до инфраструктурата по реда, предвиден в ЗЖТ и в тази наредба, в качеството си на основен управител на железопътната инфраструктура. По смисъла на чл. 4, ал. 1 и 2 от същата наредба, железопътната инфраструктура се използва от железопътните предприятия, включително лицензираните превозвачи, в съответствие със ЗЖТ и като такива, те имат правото на достъп до железопътната инфраструктура за извършване на услуги по превоз на пътници, вкл. на достъп до инфраструктурата, която свързва обслужващите съоръжения. Преглед на услугите, предоставяни на железопътните предприятия показва, че в т. 2 от Приложение № 1 към наредбата са включени услуги по осигуряването на достъп до обслужващи съоръжения и до услуги, предоставяни в тези съоръжения, между които са: „места за билетно обслужване“. Цитираните разпоредби водят до извода, че „БДЖ-ПП“ ЕООД, има правото да осъществява услугата, предмет на разглежданото договаряне по силата на закон (ЗЖТ) и подзаконов нормативен акт (Наредба № 41/27.06.2001 г.). Доколкото възложителят декларира, че няма възможност да осигури служители за продажба на билети и абонаментни карти в посочените в Приложения № 1, 2 и 3 обекти – места за билетно обслужване, то обосновано адресира осъществяването на тази дейност до ДП „НКЖИ“. С оглед на изложеното се счита за безспорно, че поканеното в разглежданото договаряне лице, в качеството си на основен управител на железопътната инфраструктура в Р България, притежава правомощията да реализира възлаганите дейности. В този смисъл се приема, че липсата на конкуренция при избора на изпълнител 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).