**ПРОТОКОЛ**

Уповноваженої особи Донецької обласної державної адміністрації

30.12..2022 м. Краматорськ  №39

**Порядок денний:**

* 1. Про прийняття рішення щодо здійснення закупівлі без **застосування відкритих торгів та/або електронного каталогу для закупівлі товару** відповідно до пп. 5 (4) п. 13 Особливостей здійснення публічних закупівель товарів, робіт і послуг для замовників, передбачених Законом України «Про публічні закупівлі», на період дії правового режиму воєнного стану в Україні та протягом 90 днів з дня його припинення або скасування, затверджених постановою Кабміну від 12.10.2022 № 1178 (далі — ***Особливості***), за предметом Послуги з технічної підтримки системи електронного документообігу на базі комп’ютерної програми «Автоматизована система управління документами «ДОК ПРОФ 3» в апараті облдержадміністрації, за ДК 021:2015 72250000-2 Послуги, пов’язані із системами та підтримкою Єдиного закупівельного словника (далі — ***Закупівля***).
  2. Про оприлюднення звіту про договір про закупівлю, укладений без використання електронної системи закупівель (далі *—* ***Звіт про договір про закупівлю),*** щодо ***Закупівлі*** в електронній системі відповідно до вимог пункту 3-8 розділу Х «Прикінцеві та перехідні положення» ***Закону***.

**Під час розгляду першого питання порядку денного:**

Пунктом 13 ***Особливостей*** встановлено, що придбання замовниками:

— товарів і послуг (крім послуг з поточного ремонту), вартість яких становить або перевищує **100 тис. гривень**,

— послуг з поточного ремонту, вартість яких становить або перевищує **200 тис. гривень**,

— робіт, вартість яких становить або перевищує **1,5 млн гривень**,

може здійснюватися без застосування відкритих торгів та/або електронного каталогу для закупівлі товару у разі, коли:

*роботи, товари чи послуги можуть бути виконані, поставлені чи надані виключно певним суб’єктом господарювання у випадку необхідності захисту прав інтелектуальної власності.*

Згідно з частинами першою та другою статті 418 Цивільного кодексу України (далі – ЦК України) право інтелектуальної власності - це право особи на результат інтелектуальної, творчої діяльності або на інший об'єкт права інтелектуальної власності, визначений цим Кодексом та іншим законом.

Право інтелектуальної власності становлять особисті немайнові права інтелектуальної власності та (або) майнові права інтелектуальної власності, зміст яких щодо певних об'єктів права інтелектуальної власності визначається цим Кодексом та іншим законом.

Відповідно до частини першої статті 424 ЦК України майновими правами інтелектуальної власності є зокрема наступні: право на використання об'єкта права інтелектуальної власності; виключне право дозволяти використання об'єкта права інтелектуальної власності; виключне право перешкоджати неправомірному використанню об'єкта права інтелектуальної власності, в тому числі забороняти таке використання, інші майнові права інтелектуальної власності, встановлені законом.

Частиною першою статті 8 Закону України "Про авторське право і суміжні права" (Далі – Закон № 3792) встановлено, що об'єктами авторського права є твори у галузі науки, літератури і мистецтва, а саме: комп’ютерні програми.

Згідно з частиною першою статті 51 Закону № 3792 захист особистих немайнових і майнових прав суб’єктів авторського права і (або) суміжних прав здійснюється в порядку, встановленому адміністративним, цивільним і кримінальним законодавством.

При цьому, статтею 18 Закону № 3792 передбачено, що комп’ютерні програми охороняються як літературні твори. Така охорона поширюється на комп’ютерні програми незалежно від способу чи форми їх вираження.

Враховуючи те, що виключні майнові права інтелектуальної власності на програмне забезпечення «Автоматизована система управління документами «ДОК ПРОФ 3» належали ТОВ «ТРАНСЛІНК КОНСАЛТИНГ» (рішення Державної служби інтелектуальної власності №2996 від 21 червня 2016 року про реєстрацію договору, який стосується права автора на твір «Автоматизовану систему управління документами «ДОК ПРОФ 3») Рішенням Міністерства розвитку економіки, торгівлі та сільського господарства України №4949 від 11.06.2020 року про реєстрацію договору, який стосується права автора на твір, передано майнові права на твір комп'ютерна програма “Автоматизована система управління документами ДОК ПРОФ 3” ТОВ “ДОКПРОФ КОНСАЛТИНГ” повністю. Постачальником **Закупівлі** є лише певний суб’єкт господарювання, а саме ТОВ «ДОКПРОФ КОНСАЛТИНГ», застосовується вищевказане виключення.

Таким чином, тільки ТОВ "ДОКПРОФ КОНСАЛТИНГ" має виключні майнові авторські права, які дають можливість здійснювати оновлення системи електронного документообігу на базі комп’ютерної програми "ДОК ПРОФ 3".

Вказане свідчить про неможливість надання послуг з оновлення системи документообігу на базі комп’ютерної програми "Автоматизована система управління документами "ДОК ПРОФ 3" та її технічної підтримки іншим учасником, ніж ТОВ "ДОКПРОФ КОНСАЛТИНГ".

У зв'язку із цим, відповідно ТОВ "ДОКПРОФ КОНСАЛТИНГ" має право вимагати визнання та поновлення своїх прав, у тому числі забороняти дії, що порушують його майнові права на комп’ютерну програму "Автоматизована система управління документами "ДОК ПРОФ 3" чи створюють загрозу їх порушення.

Водночас оновлення системи документообігу на базі комп’ютерної програми "Автоматизована система управління документами "ДОК ПРОФ 3" іншим учасником може стати причиною не лише нестабільної роботи цієї системи, а й порушити інтелектуальні (авторські) права ТОВ "ДОКПРОФ КОНСАЛТИНГ" внаслідок спотворення процесу обробки інформації в системі документообігу.

Отже, з огляду на норми ***Особливостей*** є необхідність та підстави прийняти рішення щодо здійснення ***Закупівлі*** без застосування відкритих торгів та/або електронного каталогу для закупівлі товару відповідно до підпункту 5 (4) пункту 13 ***Особливостей.***

З огляду на викладене, рішення замовника про проведення закупівлі відповідає чинному законодавству.

**Перелік документів, якими підтверджується наявність підстави для застосування виключення за *Особливостями* (документальне підтвердження):**

1.Офіційний бюлетень №39 Державної служби інтелектуальної власності України опублікований у 2016 р.

2.Офіційний бюлетень №59 Міністерства розвитку економіки, торгівлі та сільського господарства України опублікований 31. 07.2020 р.

3.Рішення про реєстрацію договору, який стосується права автора на твір №4949 від 11.06.2020 р.

4.Експертний висновок зареєстрований в Адміністрації Державної служби спеціального зв’язку та захисту інформації України від 16 квітня 2020 р. за №1101.

5.Рішення про реєстрацію договору, який стосується права автора на твір.

**Під час розгляду другого питання порядку денного:**

Пунктом 13 ***Особливостей*** встановлено, що за результатами закупівлі, здійсненої відповідно до цього пункту, замовники оприлюднюють в електронній системі закупівель звіт про договір про закупівлю, укладений без використання електронної системи закупівель, відповідно до пункту 3-8 розділу Х «Прикінцеві та перехідні положення» Закону, а саме не пізніше ніж через 10 робочих днів з дня укладення такого договору. Замовники можуть не публікувати інформацію про своє місцезнаходження та/або місцезнаходження постачальників (виконавців робіт та надавачів послуг), та/або місце поставки товарів, виконання робіт чи надання послуг, якщо поширення такої інформації несе ризики для безпеки замовника та/або постачальників (виконавців робіт та надавачів послуг).

Таким чином, з огляду на норми ***Особливостей*** є необхідність у прийнятті рішення щодо оприлюднення звіту про договір про закупівлю, укладений без використання електронної системи закупівель, не пізніше ніж через 10 робочих днів з дня укладення такого договору.

На виконання вищевикладеного я, уповноважена особа,

**ВИРІШИВ(ЛА):**

* + 1. Здійснити ***Закупівлю*** без застосування відкритих торгів та/або електронного каталогу для закупівлі товарувідповідно до пп. 5 (4) п. 13 ***Особливостей.***
    2. Оприлюднити в електронній системі звіт про договір про закупівлю, укладений без використання електронної системи закупівель,щодо***Закупівлі***не пізніше ніж через 10 робочих днів з дня укладення такого договору.

|  |  |  |
| --- | --- | --- |
| **Уповноважена особа** | \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_  підпис | **Андрій КЮРДЖИЄВ** |