

ОДОБРЯВАМ:

*Миглена
Павлова
изпълнителен
директор на
АОП*

СТАНОВИЩЕ*

за осъществен контрол по чл. 233 от ЗОП

ВЪЗЛОЖИТЕЛ

Наименование:	Водоснабдяване и канализация /В и К/ ООД - Сливен
Вид:	Секторен
Партиден номер в РОП:	1075

ПОРЪЧКА

Обект на поръчката:	Доставки
Предмет:	Доставка на активна нетна електрическа енергия и координатор на балансираща група за средно напрежение, за нуждите на "Водоснабдяване и канализация - Сливен" ООД, за период до сключване на договор след открита процедура по реда на ЗОП, но не повече от 6 /шест/ месеца от датата на първия график за доставка.
Прогнозна стойност:	950000 BGN

ПРОЦЕДУРА

Уникален номер в РОП:	01075-2019-0003
Вид на процедурата:	Договаряне без предварителна покана за участие
Решение за откриване на процедурата:	№ РД-07-40 от 01.02.2019 г.

СТАНОВИЩЕ

Прилагано правно основание:	Чл. 138, ал. 1 във вр. с чл. 79, ал. 1, т. 4 от ЗОП
Изисквания на ЗОП:	<p>- да е възникнала необходимост от неотложно възлагане на поръчката;</p> <p>- нуждата от изпълнението да е породена от настъпване на изключителни обстоятелства по смисъла на § 2, т. 17 от ДР на ЗОП (предизвикани от непредвидими за възложителя събития, като природно бедствие, авария или катастрофа, както и други, които увреждат, непосредствено застрашават или</p>

могат да доведат до последващо възникване на опасност за живота или здравето на хората, за околната среда, за обществения ред, за националната сигурност, за отбраната на страната или могат съществено да затруднят или да нарушат нормалното изпълнение на нормативноустановени дейности на възложителя);

- за преодоляване на последиците да не могат да бъдат спазени сроковете, включително съкратените, за провеждане на открита, ограничена процедура или състезателна процедура с договаряне по ЗОП;

- обстоятелствата, с които се обосновава наличието на неотложност, да не се дължат на възложителя.

Представени от възложителя мотиви и доказателства:

В Агенцията по обществени поръчки (АОП) е постъпило Решение № РД-07-40 от 01.02.2019 г. на управителя на В и К - Сливен ООД за откриване на процедура на договаряне без предварителна покана за участие на основание чл. 138, ал. 1, във връзка с чл. 79, ал. 1, т. 4 от ЗОП.

Видно от поле IV.3) на решението, предметът на разглежданата обществената поръчка включва „доставка на активна нетна електрическа енергия и координатор на балансираща група за средно напрежение, за нуждите на “В и К - Сливен“ ООД“, за период до сключване на договор след открита процедура по реда на ЗОП, но не повече от 6 /шест/ месеца от датата на първия график за доставка.

В поле IV.7) е посочено, че прогнозната стойност на поръчката е 950 000 лв. без ДДС.

В мотивите на решението се посочва, че договарянето ще се проведе с „ЧЕЗ Трейд България“ ЕАД, гр. София, което дружество е било изпълнител на обществена поръчка на В и К - Сливен ООД през предходен период.

Доказателства в подкрепа на мотивите не са изпратени в АОП.

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

1. Извършена справка в Регистъра на обществените поръчки (РОП) установи информация за:

- стартирана с Решение № РД-07-231 от 31.07.2017 г. „открита“ процедура с предмет „Доставка на активна нетна електрическа енергия и координатор на балансираща група за средно напрежение, за нуждите на „Водоснабдяване и Канализация - Сливен“ ООД, гр. Сливен“, вписана в РОП под номер 01075-2017-0007. С договор от 23.11.2017 г. доставката е възложена на „ЧЕЗ Трейд България“ ЕАД. На 28.02.2019 г. в Регистъра е публикувано Обявление за приключване на договора, от което става ясно, че същият е приключил на 01.02.2019 г.;

- стартирана с Решение РД-07-331 от 11.09.2018 г. „открита“ процедура с предмет: „Доставка на активна нетна електрическа енергия и координатор на балансираща група за средно напрежение, за нуждите на „Водоснабдяване и Канализация-Сливен“ ООД, гр. Сливен, вписана в РОП под номер 01075-2018-0005. Видно от информацията в Регистъра, на 15.02.2019 г. е публикувано обявление за възложена поръчка, от което става ясно, че посочената „открита“ процедура е прекратена.

- стартирана с Решение № РД-07-47 от 06.02.2019 г. „открита“ процедура с предмет: „Доставка на активна нетна електрическа енергия и координатор на балансираща група за средно напрежение, за нуждите на „Водоснабдяване и Канализация - Сливен“ ООД, гр. Сливен за 12 месеца, вписана в РОП под номер 01075-2019-0004.

2. Справка в публичния регистър на издадените лицензии от Комисията за енергийно и водно регулиране установи, че поканеното в разглежданото договаряне лице „ЧЕЗ Трейд България“ ЕАД е вписано под № 157 в списъка и притежава лицензия № Л-191-15/04.07.2005 г. за осъществяване на дейността „търговия с електрическа енергия“, за срок от 10 години.

Изводи:

С разглежданата процедура на договаряне без предварителна покана за участие на основанията по чл. 79, ал. 1, т. 4 от ЗОП се възлага доставка на активна нетна електрическа енергия и координатор на балансираща група за средно напрежение, за нуждите на ВиК - Сливен ООД.

Прилагането на чл. 79, ал. 1, т. 4 от ЗОП е свързано с възникването на изключителни обстоятелства, по смисъла на дефиницията в § 2, т. 17 от Допълнителните разпоредби на ЗОП, които изискват спешно възлагане на договора. В конкретния случай възложителят аргументира избора на посоченото правно основание с необходимостта от осигуряване на непрекъсваемост на доставките на електрическа енергия. Излага доводът, че действащият договор изтича на 31.01.2019 г., а откритата „открита“ процедура за обезпечаване на следващ период е завършила без подписване на нов, тъй като класираните на първо и второ място участници са отказали сключването му. Възложителят не посочва конкретни негативни последици, произтичащи от липсата на електрическа енергия, но с оглед функциите му, може да се допусне, че прекъсването на електроснабдяването би могло да доведе до затрудняване или нарушаване на нормалното изпълнение на нормативно установени негови дейности.

Същевременно, съгласно разпоредбите на Закона за енергетиката (ЗЕ) и Правилата за търговия с електрическа енергия, изготвени на основание ЗЕ, договорите за снабдяване с електрическа енергия могат да се сключват по регулирани от държавата цени, както и по свободно договорени цени. Пак там е регламентиран и редът за смяна на доставчика на електрическа енергия, който допуска възможността краен клиент, потребител на енергия средно напрежение, който няма сключен договор на либерализирания пазар, да получава енергия от доставчик от последна инстанция. Съгласно чл. 95а, ал. 1 от ЗЕ снабдяването с електрическа енергия на крайни клиенти, които не могат да бъдат клиенти на крайния снабдител по чл. 94а, ал. 1 от ЗЕ до избора на друг доставчик или когато избраният доставчик не извършва доставка по независещи от крайния клиент причини, се извършва от доставчик от последна инстанция. В този смисъл, нормативно е обезпечена възможността клиентите да сменят доставчика и това да не води до преустановяване на снабдяването с ток. В мотивите не се съдържат аргументи относно неприложимостта на тази възможност. По изложените причини е спорно, че доставките на електрическа енергия за възложителя ще бъдат преустановени. С оглед на посоченото, от наличната информация не може да се изведе

безспорно заключение, че са налице изключителни обстоятелства, по смисъла на дефиницията в § 2, т. 17 от ДР на ЗОП.

Нормативно изискване е настъпването на последиците, с които се аргументира прилагането на чл. 79, ал. 1, т. 4 от ЗОП, да не са резултат от действие или бездействие на възложителя, т.е. той трябва да е положил дължимата грижа и въпреки това да не е могъл да предотврати появата им. В конкретния случай, възложителят твърди, че срокът на действащия договор за доставка на активна нетна електрическа енергия и координатор на балансираща група за средно напрежение изтича на 31.01.2019 г. Видно от мотивите за откриване на договарянето и от РОП, почти 5 месеца преди тази дата възложителят стартира „открита“ процедура със същия предмет. Тя обаче е прекратена на 28.01.2019 г., поради отказите на “ЧЕЗ Трейд България“ ЕАД и „Гранд Енерджи Дистрибушън“ ЕООД, участниците, класирани съответно на първо и на второ място, да изпълнят договора. Според възложителя отказите им са мотивирани с „настъпили в световен и регионален мащаб промени в условията на търговия с електрическа енергия“. Документи, подкрепящи мотивите обаче, не са представени. С оглед на това се приема, че възложителят правилно е планирал откриването на „откритата“ процедура, но не е доказал, че няма вина за нейното прекратяване.

В решението за откриване на разглежданото договаряне възложителят посочва, че за осигуряване доставките на ток и с цел да се избегне смяната на доставчик на електрическа енергия, което би довело до допълнително забавяне във времето, доставката на активна нетна електрическа енергия и координатор на балансираща група за средно напрежение се възлага на досегашния доставчик - “ЧЕЗ Трейд България“ ЕАД. Доколкото дейността „търговия с електрическа енергия“ се лицензира, а според регистъра, поддържан от КЕВР, притежаваната от дружеството лицензия № Л-191-15/04.07.2005 г. за осъществяването ѝ е за срок от 10 години, възложителят следва да има и други доводи за избора на конкретния изпълнител.

С оглед на изложеното, възложителят следва да разполага с допълнителни аргументи и доказателства, обосноваващи прилагането на избраното правно основание и избора на лице, което да покани за изпълнител на договора.

*** 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).
