

ОДОБРЯВАМ:

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

СТАНОВИЩЕ*

за осъществен контрол по чл. 233 от ЗОП

ВЪЗЛОЖИТЕЛ

Наименование:	ЧЕЗ Разпределение България АД - / Старо наименование Електроразпределение - Столично АД/
Вид:	Секторен
Партиден номер в РОП:	1467

ПОРЪЧКА

Обект на поръчката:	Доставки
Предмет:	Прогнозно количество: - Пластмасови пломби за средства за търговско измерване – 6 197 480 броя; - Тел пломбажна, макара 100 м – 12 514 броя.
Прогнозна стойност:	1670000 BGN

ПРОЦЕДУРА

Уникален номер в РОП:	01467-2017-0100
Вид на процедурата:	Договаряне без предварителна покана за участие
Решение за откриване на процедурата:	№ 17-122-1 от 11.10.2017 г.

СТАНОВИЩЕ

Прилагано правно основание:	Чл. 138, ал. 1 във вр. с чл. 79, ал. 1, т. 6 от ЗОП
Изисквания на ЗОП:	

1. Необходими са допълнителни доставки на стоки от същия доставчик, предназначени за частична замяна или допълване на наличните доставки и съоръжения;
2. Смяната на доставчика ще доведе до несъвместимост или до съществени технически затруднения при експлоатацията и поддържането, поради придобиване на стока с различни технически характеристики.

Представени от възложителя мотиви и доказателства:

В Агенцията по обществени поръчки (АОП) е изпратено Решение № 17-122-1 от 11.10.2017 г. на Член на УС на „ЧЕЗ Разпределение България“ АД (упълномощен с Протокол № 403 от 11.10.2017 г.) 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. 6 от ЗОП.

Прогнозна стойност на поръчката е в размер на 1 670 000 лв. без ДДС.

Видно от поле V.2) на решението за откриване на процедурата, за участие в договарянето се кани „EUROSEAL“ а.с., Чешка република.

В придружителното писмо до АОП са изброени следните доказателства, в подкрепа на мотивите за избор на процедура:

- Регистриран сертификат (патент) на Euroseal a.s. за търговска марка и продукт за ЕС – Registered community design, който удостоверява авторската защита на стоката, чиято доставка е предмет на поръчката;
- Кратко описание на функционирането на системата на Възложителя, чрез която се осъществява обработката на информацията, която носят пломбите, тяхното регистриране и контрол;
- Сертификат за ISO 27001 на Euroseal a.s.- системи за управление на сигурността на информацията;
- Сертификат ISO 9001 на Euroseal a.s. - системи за управление на качеството;
- Уверение от криминална служба Прага, Република Чехия за сигурността на пломбите - всяко неправомерно манипулиране на пломбата може да бъде установено;
- Копие от базата данни на регистрираните промишлени образци в Служба на Европейския съюз за интелектуална собственост;
- Технически спецификации на Euroseal на пломбите и на пломбажната тел;
- Извадка от търговски регистър удостоверяваща правосубектността на доставчика;
- Копие на лиценз за производство на пластмасови изделия в полза на доставчика;
- Тестов протокол за стоката;
- Заповед за обучение за работа с пломбите на Възложителя;

- Инструкция за работа с пломбите.

По-голямата част от тях не са представени на български език, с оглед което и на основание чл. 119 от ППЗОП не са разгледани. При изразяване на настоящето становище са взети предвид следните копия на документи, които са представени на български език, съгласно изискванията по чл. 117, ал. 2 от ППЗОП:

- Кратко описание на функционирането на системата на Възложителя – регистриране и издаване на пломби в САП;

- Заповед № IND 1983/17.06.2011 г. на директора на дирекция „Мерене и управление на данните“ на „ЧЕЗ Разпределение България“ АД за организиране и провеждане на обучение през 2011 г. за начина и местата на поставяне на пломби, начина на записването им в протоколите, прекъсване и възстановяване на хранване и пр.; и

- Инструкция за експлоатация на пломба тип PL 95/12 E.

Направена проверка в Регистъра на обществените поръчки (РОП) установи, че през 2013 г., с Решение № 205,6 от 09.10.2013 г. на възложителя, е открита процедура на договаряне без обявление по чл. 103, ал. 2, т. 2 от ЗОП (отм.) с предмет: „Доставка на защитни пломби, предназначени за пломбиране на електромери на „ЧЕЗ Разпределение България“ АД“. Процедурата касае доставката на пломби тип PL 95/12 E. Изпълнението е възложено на „EUROSEAL“ a.s., Чешка република (като производител и собственик на промишления образец на стоката) по силата на договор № 14-011 от 07.05.2013 г., на стойност 3 650 000 Евро без ДДС. От информацията в РОП става ясно, че договорът се сключва за срок от 36 месеца с възможност за мълчаливото удължаване на този срок с до още 12 месеца, ако никоя от страните не заяви писмено на другата страна, че не желае удължаването на срока на действие на договора, поне 15 дни преди изтичане на първоначалния тридесет и шест месечен период. Общият срок на договора не може да надвишава 48 месеца, считано от датата на сключването му. В РОП няма данни за изпълнение на договора. Информация за процедурата е вписана в Регистъра под уникален номер № 01467-2013-0068.

Изводи:

С разглежданата процедура на договаряне без предварителна покана за участие се възлага допълнителна доставката на защитни пломби за средства за търговско измерване, предназначени за пломбиране на електромери на „ЧЕЗ Разпределение България“ АД, с цел тяхната защита от неправомерни въздействия и манипулации. Според изложените от възложителя мотиви, фирма Euroseal a.s., специализирана в разработването и патентоването на индивидуални и високо ефективни средства за защита на енергийна инфраструктура, е разработила пломба от типа PL 95/12 E в сътрудничество с „ЧЕЗ

Разпределение България“ АД. Пояснява се, че пломбата е изработена от висококачествени материали, според най-високите технически изисквания/стандарти и съдържа комплекс от модерни и високоефективни защитни средства/механизми. Като мотив за прилагане на основанието по чл. 79, ал. 1, т. 6 от ЗОП за възлагане на поръчката се посочва, че стоката, предмет на доставка, не може да бъде доставена от друг, освен от притежателя на правата на интелектуалната собственост върху нея, а именно нейния производител и настоящ доставчик - „EUROSEAL“ a.s., Чешка република. Изтъква се, че доставката е периодична, стоката е еднотипна, доставя се в складовете на възложителя и се влага по предназначение при ползване на складовите наличности.

Прилагането на чл. 79, ал. 1, т. 6 от ЗОП изисква да е налице предходен договор за доставка на същите стоки, чиито производител/доставчик е поканеното в договарянето лице, както и да е установена нужда от допълнителни доставки, с които да се направи частична замяна или допълване на доставените количества. В мотивите се цитира предходен договор № 14-011/30.01.2014 г. за доставка на пломби от типа - PL 95/12 E, но той не е приложен към преписката. Според наличната в РОП информация, визирият договор е възложен на поканеното в разглежданото договаряне лице - „EUROSEAL“ a.s., Чешка република, след проведена от възложителя през 2013 г. процедура на договаряне без обявление по чл. 103, ал. 2, т. 2 от ЗОП (отм.) на основание негови изключителни права като производител и собственик на промишления образец. Въз основа на тази информация може да се заключи, че защитните пломби, предназначени за пломбиране на електромери на възложителя, са придобити посредством доставка, изпълнена от „EUROSEAL“ a.s., Чешка република, който според мотивите е производител и притежател на правата на интелектуалната собственост върху детайлите. Твърдението не е подкрепено с относими доказателства.

Наред с горното, необходимо условие за прилагането на чл. 79, ал. 1, т. 6 от ЗОП е стоките да се доставят от същия доставчик и смяната му да води до придобиване на стоки с различни технически характеристики, т.е. да е свързана с несъвместимост или съществени технически затруднения при експлоатацията и поддържането на придобитите стоки. В мотивите се посочва, че с цел защита на електромерите, през последните 10 години са осъществявани доставки на пломби от различно естество и с различни производители и доставчици. Всички тези пломби не са отговаряли на необходимото качество и тяхната манипулация и унищожаване е била сравнително лесна, поради което, с цел да се осигури максимално ефективно средство за защита /посредством пломби/ за електромерите, Euroseal a.s., в сътрудничество с

възложителя, е разработило пломба от типа PL 95/12 E. Излагат се доводи, че този конкретен тип пломба притежава модерни средства за защита, уникална възможност за запис на редица данни (касаещи пломбата, електромера и тяхната цялост), които по електронен път се предават и обработват дистанционно от специализирана информационна система, която възложителят е интегрирал в своята дейност. Подчертава се, че маркировката с бар код се извършва с лазер, което гарантира нейната неизтриваемост и трайност. Сочи се, че конкретният тип пломба представлява уникална по своето естество стока и е регистрирана като промишлен модел от производителя. Изтъква се, че пломбите тип PL 95/12E са свързани със специализирана информационна система на възложителя и въвеждането на нов вид пломби ще наложи подмяната на всички поставени пломби до момента, за да могат да работят в тази система и да има единна база данни за самите пломби, за средствата за търговско измерване и за тяхната цялост. Твърди се, че възлагането на поръчката на друго лице би било нецелесъобразно, от една страна, защото техническите и функционални предимства на този вид пломби не могат да бъдат ефективно и целесъобразно заменени от друг продукт аналог или технология, така че да се осигури ефективна защита на средствата за търговско измерване от противоправни посегателства. От изложените в мотивите аргументи може да се приеме, че допълнителните количества пломби следва да бъдат технически и функционално съвместими с наличните. Същевременно, твърденията в мотивите не са подкрепени с доказателства. Доколкото към преписката има приложени документи, които са представени на чужд език и не са придружени с превод на български език, то те не са разгледани при изразяване на настоящото становище. В този смисъл, като се има предвид, че според мотивите, за защита на електромерите са били доставяни пломби от различен тип и от различни производители и доставчици, както и че възложителят е участвал в разработването на възлаганите, е необходимо да са налице относими доказателства, че не съществува достатъчно добра алтернатива или заместител, която да се впише в специализираната информационна система, която възложителят е интегрирал в своята дейност.

Предвид изложените съображения, позоваването на основанието по чл. 79, ал. 1, т. 6 от ЗОП в конкретния случай не може да се приеме за безспорно доказано.

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

Прилагането на избраното правно основание не е безспорно доказано

*** 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 ПЗЗОП).
