

ОДОБРЯВАМ:

*Миглена
Павлова
изпълнителен
директор на
АОП*

СТАНОВИЩЕ*

за осъществен контрол по чл. 233 от ЗОП

ВЪЗЛОЖИТЕЛ

Наименование:	Водоснабдяване и канализация /В и К/ ЕООД - Хасково
Вид:	Секторен
Партиден номер в РОП:	440

ПОРЪЧКА

Обект на поръчката:	Доставки
Предмет: Изпълнителят извършва доставка, за период от 12 (дванадесет) месеца, на 33 250 MWh (тридесет и три хиляди двеста и петдесет мегават часа) прогнозна нетна активна електрическа енергия и координатор на балансираща група за ниско и средно напрежение за 110 броя обекти, подробно описани в техническата спецификация от документацията за участие.	
Прогнозна стойност:	3325000 BGN

ПРОЦЕДУРА

Уникален номер в РОП:	00440-2020-0003
Вид на процедурата:	Договаряне без предварителна покана за участие
Решение за откриване на процедурата:	№ 31 от 20.02.2020 г.

СТАНОВИЩЕ

Прилагано правно основание:	Чл. 138, ал. 1 във вр. с чл. 79, ал. 1, т. 4 от ЗОП
Изисквания на ЗОП:	
<ul style="list-style-type: none"> - да е възникнала необходимост от неотложно възлагане на поръчката; - 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 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 нарушият 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 изпратено Решение № 31 от 20.02.2020 г. на управителя на „Водоснабдяване и канализация“ ЕООД - гр. Хасково, 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.

В поле IV.7) на решението е посочено, че прогнозната стойност на поръчката е 3 325 000 лв. без ДДС.

В решението за откриване на процедурата не се съдържа информация за лицето, поканено за участие в договарянето.

В АОП не са изпратени доказателства в подкрепа на мотивите за избор на процедура.

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

Извършена проверка в Регистъра на обществените поръчки (РОП) установи следното:

- с Решение № 35 от 08.02.2019 г. на възложителя е открита процедура на договаряне без предварителна покана за участие с предмет „Доставка на електрическа енергия и координатор на балансираща група за нуждите на „Водоснабдяване и Канализация“ ЕООД – гр. Хасково“, вписана в РОП под номер 00440-2019-0002. В Решението за откриване на процедурата е посочено, че прогнозната стойност е в размер на 3 502 000 лв. без ДДС за период от 12 месеца. Изпълнението е възложено с договор № 15/08.02.2019 г. В Регистъра не се съдържат данни за лицето, на което е възложена поръчката. За процедурата има изразено становище за осъществен контрол по чл. 233 от ЗОП. В РОП са налични данни, че договорът е изпълнен и приключил на 20.02.2020 г. От Обявленето за приключване на договор за обществена поръчка е видно, че изпълнител е „Мост Енерджи“ АД, стойността на договора е 4 521 075,03 лв. без ДДС за срок от 12 месеца;

- с Решение № 235 от 25.09.2019 г. на възложителя е стартирана „открита“ процедура с предмет: „Доставка на нетна активна електрическа енергия и избор на координатор на балансираща група за нуждите на „Водоснабдяване и Канализация“ ЕООД – гр. Хасково“, вписана в Регистъра под номер 00440-2019-0010. В Решението за откриване на процедурата е посочен период на изпълнение от 12 месеца и прогнозна стойност в размер на 3 325 000 лв. без ДДС. В РОП са налични данни, че процедурата е прекратена с Решение № 29/07.02.2020 г. на управителя на „Водоснабдяване и Канализация“ ЕООД, гр. Хасково. Според информацията, публикувана на профила на купувача, процедурата е прекратена, защото класираният на първо място участник – „Кумер“ ООД, гр. София, не е представил

необходимите документи за сключване на договор, а класираният на второ място участник - „Мост Енерджи“ АД, е депозирал мотивиран отказ за сключване на договор

- по партидата на разглежданото договаряне (УНП 00440-2020-0003) на 11.03.2020 г. е публикувано Обявление за възложена поръчка – комунални услуги, с което е обявено сключването на договор № 29 от 21.02.2020 г. с изпълнител „Мост Енерджи“ АД.

Изводи:

С разглежданата процедура на договаряне без предварителна покана за участие се цели доставката на нетна електрическа енергия и избор на координатор на балансираща група за ниско и средно напрежение за 110 обекта на „Водоснабдяване и Канализация“ ЕООД – гр. Хасково, за период от 12 месеца.

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 (ДР) на ЗОП, които изискват спешно възлагане на договора. В конкретния случай възложителят аргументира прилагането на избраното правно основание с невъзможността за сключване на договор за доставка на електрическа енергия и свързаната с това опасност от прекъсване снабдяването с ток. Излага доводът, че дружеството е доставчик на стока от първа необходимост, каквато е водата. Посочва, че прекъсването на електроснабдяването е предпоставка за поставянето в опасност на живота и здравето на населението, за възможни негативни последици за околната среда и обществения ред и включително за съществено затрудняване или нарушаване нормалното изпълнение на нормативно установени му дейности. С оглед функциите на възложителя, приема се аргументът, че помпените станции и водоемите не следва да остават без захранване с ел. енергия. В тази връзка е безспорно заключението, че доставката на ток следва да е непрекъсваема. Нормативната уредба в областта на енергетиката предвижда договорите за снабдяване с електрическа енергия да могат да се сключват по регулирани от държавата цени, както и по свободно договорени цени. В Закона за енергетиката (ЗЕ) и Правилата за търговия с електрическа енергия, изгответи на основание ЗЕ, е регламентиран редът за смяна на доставчика на електрическа енергия, който допуска възможността краен клиент, сключил договор на либерализирания пазар, да се върне на регулирания пазар на електрическа енергия. Нормативно е обезпечена възможността клиентите да избират и сменят доставчика и това да не води до преустановяване на снабдяването с ток. В мотивите не е изяснена възможността за снабдяване с електрическа енергия от доставчик от последна инстанция, при обекти присъединени на ниво средно напрежение и респективно от краен снабдител при ниско напрежение. В тази връзка възложителят следва да разполага с аргументи, които да изключват като вариант възлагането на доставката на електрическа енергия по регулирани от държавата цени. С оглед на посоченото, от наличната информация не може да се изведе заключение, че са налице изключителни обстоятелства, по смисъла на дефиницията в § 2, т. 17 от ДР на ЗОП.

Наред с горното, нормативно изискване е настъпването на последиците, с които се аргументира прилагането на чл. 79, ал. 1, т. 4 от ЗОП, да не е 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 мотивите си възложителят твърди, че през 2019 г. е стартирал открита по вид процедура за доставка на електрическа енергия, която е прекратена. Посочва, че невъзможността да възложи поръчката е резултат от мълчаливия отказ да сключи договор на класирания на първо място в процедурата и писмения отказ от 23.01.2020 г. на класирания на второ място участник - „Мост Енерджи“ АД. Извършената справка в РОП потвърждава, че възложителят е стартирал на 25.09.2019 г. „открита“ процедура за доставка на нетна активна електрическа енергия и избор на координатор на балансираща група. Видно от данните в Регистъра, процедурата е прекратена с Решение № 29/07.02.2020 г. на управителя на „Водоснабдяване и Канализация“ ЕООД – гр. Хасково. Цитираното решение не е предоставено, но от информацията на профила на купувача е видно, че причини за прекратяването на процедурата са мълчаливият отказ на класирания на първо място участник – „Кумер“ ООД, и изричният отказ за сключване на договор на класирания на второ място участник - „Мост Енерджи“ АД, получен на 23.01.2020 г. Поради обстоятелството, че не е представен изричният отказ на участника за сключване на договор остават неизяснени причините наложили прекратяването,resp. не може да се установи, дали невъзможността да бъде сключен договор не се дължи на възложителя. Същевременно, въпреки че в „откритата“ процедура класираният на второ място участник, отказва да сключи договор, от справката в РОП се установява, че в разглежданото договаряне изпълнението на доставките е възложено с договор от 21.02.2020 г. на същото лице - „Мост Енерджи“ АД, при същите условия. В тази връзка остават неизяснени причините, довели до прекратяване на конкурентната процедура и до възлагане на доставките в хипотезата на изключителни обстоятелства. В допълнение, в мотивите липсват данни за действащ договор за електрическа енергия и не са приложени доказателства в тази насока. От проверката в РОП се установява, че в Регистъра са налични данни за предходен договор № 15/08.02.2019 г. за доставка на електрическа енергия за срок от 12 месеца, склучен след проведена процедура на договаряне без предварителна покана за участие, на основание чл. 79, ал. 1, т. 4 от ЗОП. В РОП е публикувана информация за изпълнението на цитирания договор, от която е видно, че изпълнителят на договора е същото лице, а изпълнението е приключило на 20.02.2020 г. Доколкото в предходната и разглежданата процедури на договаряне обстоятелствата, с които се обосновава прилагането на избраното правно основание по чл. 79, ал. 1, т. 4 от ЗОП са идентични, възложителят следва да разполага с аргументи, че не е могъл да предотврати повтарящата се хипотеза на неотложно възлагане, която настъпва въпреки положената от него дължима грижа. С оглед на изложената фактическа обстановка и предвид липсата на доказателства, в случая не може да се изведе заключение, че настъпилата ситуация не се дължи на възложителя.

Договорът, склучен в резултат на разглежданото договаряне, следва да обхваща само нужди, които отговарят на дефиницията по § 2, т. 17 от ДР на ЗОП за периода до избора на доставчик след проведена конкурентна процедура по ЗОП.

*** 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).
