

**ОДОБРЯВАМ:**

**Миглена  
Павлова  
изпълнителен  
директор на  
АОП**

**СТАНОВИЩЕ\***

за осъществен контрол по чл. 233 от ЗОП

**ВЪЗЛОЖИТЕЛ**

Наименование:	"Ей и Ес - ЗС Марица изток I" ЕООД
Вид:	Секторен
Партиден номер в РОП:	5242

**ПОРЪЧКА**

Обект на поръчката:	Доставки
Предмет:	<b>Предметът на доставка включва: Доставка на елементи от номенклатурата на производителя GE Power за нуждите на ремонтните дейности в ТЕЦ Ей И Ес-ЗС Марица Изток. Обхватът на доставката включва резервните части, посочени в количествената сметка и Техническа спецификация ME1-MP-TRM-0613.</b>
Прогнозна стойност:	<b>2000000 EUR</b>

**ПРОЦЕДУРА**

Уникален номер в РОП:	05242-2020-0013
Вид на процедурата:	Договаряне без предварителна покана за участие
Решение за откриване на процедурата:	№ 27 от 19.05.2020 г.

**СТАНОВИЩЕ**

Прилагано правно основание:	<b>Чл. 138, ал. 1 във вр. с чл. 79, ал. 1, т. 3 от ЗОП</b>
<b>Изисквания на ЗОП:</b>	
<p>- възлагането на обществената поръчка на друго лице би довело до нарушаване на изключителни права, включително на права на интелектуална собственост;</p> <p>- не съществува достатъчно добра алтернатива или заместител и отсъствието на конкуренция не се дължи на изкуствено стесняване на параметрите на поръчката.</p>	
<b>Представени от възложителя мотиви и доказателства:</b>	
<p>В Агенцията по обществени поръчки (АОП) е изпратено Решение № 27 от 19.05.2020 г. на мениджър „Оптимизация и управление на активите” на „Ей И Ес-ЗС Марица Изток I” ЕООД, /упълномощено лице съгласно Заповед № ORD-041/13.05.2020 г./ за откриване на процедура на договаряне без предварителна покана за участие, съгласно чл. 138, ал. 1 във вр. с чл. 79, ал. 1, т. 3 ЗОП.</p>	

Прогнозната стойност на поръчката, указана в поле IV.7) от решението за откриване на процедурата, е в размер на 2 000 000 EUR без ДДС.

В поле V.2) на решението е отбелязано, че лицето, до което ще бъде изпратена поканата за участие е „GE Power Infrastructers Romania” SRL.

В АОП са изпратени следните документи в подкрепа на изложените мотиви:

- Писмо от 11.05.2020 г. от General Electric Technology GmbH до AES Maritza East 1 ЕООД, на англ. език с превод на съдържанието на бълг. език. Писмото е относно притежанието на правото на собственост на технология за експлоатация на котел, парна турбина и генератор. В писмото са разгледани технологиите за поддръжка и основен ремонт, включително инспекция, оценка, ремонтни дейности на парни турбини ALSTOM 343 MW и турбогенератор ALSTOM тип 50WT2H-120 инсталирани в „Ей И Ес Марица изток 1”. В писмото се декларира, че General Electric Technology GmbH, чийто мажоритарен собственик е General Electric Group, притежава и/или контролира всички права върху интелектуалната собственост на цялата информация, знания, патенти, ноу-хау, проекти, методи, програми, софтуер, формули или процеси, изобретения, патентоспособни или не, независимо от техния съпорт или медиа част от Технологията за проекта. Посочва се, че компанията е упълномощена в обсега на GE Group да предоставя права за използването на технологията. General Electric Technology GmbH декларира, че е предоставила на GE Power Infrastructers Romania S.R.L. лиценз за ползване на технологиите GE Steam power и изключителни права да предоставя продукти и услуги по парни турбини ALSTOM 2x343 MW серийни номера GM002491 и GM002492 и два генератора тип 50WT2H-120 и серийни номера GM226492 и GM226491, инсталирани в „Ей И Ес Марица Изток 1”, включително права за предоставяне на резервни части и услуги по поддръжка или други услуги, свързани с технологията или с оборудването на GE инсталирано в централата;

- Договор № 032-17-PPL/09.05.2017 г., сключен между „Ей И Ес – 3С Марица Изток I“ ЕООД (възложител) и Alstom Infrastructure Romania S.R.L. (изпълнител) за доставка на резервни части и елементи, производство на Alstom Infrastructure Romania SRL, съгласно приложена техническа спецификация. Към договора са представени: Приложение № 1 „Специални условия“, от което е видно, че договорената обща цена е 200 565,32 Евро; Приложение № 2 „Техническа спецификация ME1-MP-TRM-0218“, в което е посочено, че доставката включва части по клапани средно налягане на турбината AlstomTurbine type: DKY-2N41B, части за доизгаряща скара, лагери D500.CP и D355.C; „Техническо предложение“, в което са описани по вид и количество резервните части и елементите и е посочено, че техен производител е GE Power AG; „Ценова оферта“; Приложение № 5 „Споразумение“ за осигуряване на здравословни и безопасни условия на труд, Приложение № 6 „Ред за изпращане и приемане на фактури“.

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

Справка в Регистъра на обществените поръчки (РОП) установи, че:

- с Решение № 25/17.02.2017 г. на възложителя е открита процедура на пряко договаряне на основание чл. 182, ал. 1 във вр. с чл. 79, ал. 1, т. 6 ЗОП с предмет: „Доставка на резервни части и елементи, производство на Alstom Infrastructure Romania SRL, съгласно приложена техническа спецификация”. Процедурата е с уникален номер в РОП 05242-2017-0015. Във връзка с провеждането ѝ, е

сключен договор № 032-17-PPL/09.05.2017 г. с Alstom Infrastructure Romania SRL на стойност 200 565,32 EUR. без ДДС, приключен на 08.03.2018 г.

### **Изводи:**

С разглежданата процедура на договаряне без предварителна покана за участие се възлага доставка на елементи от номенклатурата на производителя GE Power, които обхващат резервни части, посочени в количествена сметка и техническа спецификация ME1-MP-TRM-0613, за ремонтни дейности в ТЕЦ „Ей И Ес-3С Марица Изток I” ЕООД, за срок от 3 години.

В поле III на решението за откриване е отбелязано, че договарянето е на основание чл. 138, ал. 1 във вр. с чл. 79, ал. 1, т. 3 от ЗОП. Видно от изложените мотиви, възложителят аргументира наличие на изключителни права на поканеното лице и прилагане на чл. 79, ал. 1, т. 3, б. „в“ от ЗОП. Същевременно представя аргументи за друго правно основание, по чл. 79, ал. 1, т. 6 от ЗОП.

Прилагането на правното основание на чл. 79, ал. 1, т. 3, б. „в” ЗОП е свързано с условието поканеното в договарянето лице да е носител на изключителни права, включително права на интелектуална собственост. В мотивите на решението се твърди, че GE Power Infrastructure Romania S.R.L. притежава лиценз за ползване на технологиите GE Steam power, изключителни права да предоставя продукти и услуги по парни турбини и генератори, инсталирани в ТЕЦ „Ей И Ес-3С Марица Изток I” и права за предоставяне на резервни части и услуги по поддръжката на същото оборудване. Уточнява се, че изключителните права са му отстъпени от General Electric Technology GmbH. От представеното като доказателство писмо от 11.05.2020 г. е видно, че корпорацията GE е производител на инсталираните в Ей И Ес Марица Изток 1 парни турбини и турбогенератори Alstom от различен тип. В документа е посочено, че едно от дружествата на GE Group - General Electric Technology GmbH притежава и/или контролира правата на продуктите и технологиите GE Steam power извън територията на САЩ. В допълнение в писмото се изяснява, че компанията е упълномощена в рамките на GE Group да предоставя права за използването на технологията. В тази връзка в документа General Electric Technology GmbH декларира, че на поканеното в договарянето лице е предоставен лиценз за ползване на технологиите GE Steam power, както и изключителни права да предоставя продукти и услуги, включително и резервни части и услуги по поддръжка на оборудването на GE, инсталирано в централата. Въз основа на изложените мотиви и от представеното доказателство може да се достигне до извод, че GE Power Infrastructure Romania S.R.L. притежава изключителни права да доставя резервни части за турбините и турбогенераторите, производство на GE, намиращи се на територията на Ей И Ес-3С Марица Изток I.

Законосъобразното прилагане на избраното правно основание е свързано и с условието да не съществува достатъчно добра алтернатива или заместител и отсъствието на конкуренция да не се дължи на изкуствено стесняване на параметрите на поръчката (чл. 79, ал. 2 ЗОП). За липсата на възможност за алтернативно възлагане, в мотивите се посочва, че продължителната и безаварийна работа на оборудването в инсталациите на ТЕЦ „Ей И Ес-3С Марица Изток I” се осигурява с влагането на части с необходимото качество и отговарящи на специфични изисквания. Уточнява се, че доставката на оригинални резервни части, от производителя, е неразделна част от осигуряването на безопасна експлоатация на централата. Изложените аргументи се потвърждават от декларираните в писмото от 11.05.2020 г. обстоятелства, свързани с предоставените на GE Power Infrastructure Romania S.R.L. права, както на единствен доставчик на оригинални резервни части, така и на ползвател

на методи за сервизно обслужване, на собствената на GE технология. В документа се допълва, че притежаваните от поканеното лице права са неразделна част от осигуряването на безопасна експлоатация на централата. В този смисъл може да се счита за изпълнено условието на чл. 79, ал. 2 ЗОП относно отсъствието на достатъчно добра алтернатива или заместител, както и че отсъствието на конкуренция не се дължи на изкуствено стесняване на параметрите на поръчката.

В допълнение, към преписката по настоящата процедура не е предоставена информация относно момента, начина и реда, по които са придобити посочените основни съоръжения - турбина, генератор и котелно оборудване, за които са предназначени доставяните резервни части. В тази връзка необходимо условие за прилагане на основанието по чл. 79, ал. 1, т. 3, б. „в“ от ЗОП е възложителят да може да докаже законосъобразното придобиване на оборудването, от което се черпят правата на поканеното лице и което е довод да не се прилага общият ред на възлагане.

Правомерното прилагане на правното основание на чл. 79, ал. 1, т. 6 ЗОП изисква да е възникнала необходимост от допълнителни доставки, с които се извършва частична замяна или допълване на доставените количества стоки или съоръжения, от същия доставчик. В мотивите за откриване на договарянето се отбелязва, че са необходими допълнителни доставки на елементи и резервни части за турбина, генератор и котелно оборудване. Посочва се, че използваните от възложителя са доставяни след проведена процедура и сключен договор № 032-17-PPL/09.05.2017 г. с производителя GE Power. От представените като доказателство договор и приложения, към него се установява, че през 2017 г. са доставяни елементи, които включват: части по клапани средно налягане на турбината Alstom Turbine type: DKY-2N41B, части за доизгаряща скара и лагери D500.CP и D355. CP. В техническото предложение, където артикулите са описани по вид, количество и характеристики, е посочено, че са произведени от GE Power AG. Доколкото с разглежданото договаряне се възлагат артикули на GE Power, може да се изведе заключение, че изпълнителят на доставката е лице, на което са предоставени права от самия производител, за да я реализира. С оглед на изложеното се приема, че поканеното лице, като носител изключителни права да предоставя резервни части за парна турбина и генератор, производство на GE Power AG, е упълномощено да извършва допълнителни доставки на същите стоки, необходими за частична замяна или допълване на вече доставяни такива от същия производител.

Наред с горното, задължително изискване при прилагане на правното основание на чл. 79, ал. 1, т. 6 от ЗОП, е смяната на доставчика 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 и съоръжения. Цитираното условие предполага възложителят да може да докаже специфичния характер на визираните резервни части, чиято доставка може единствено да обезпечи неговите нужди. Като доводи в тази насока са твърденията на възложителя, че доставяните през 2017 г. части, от производителя GE Power AG са с необходимото качество, отговарят на специфичните изисквания и осигуряват продължителна и безаварийна работа на оборудването и инсталациите в ТЕЦ „Ей И Ес – 3 С Марица Изток I“. В допълнение в мотивите се изяснява, че за предоставянето на оригинални резервни части и услуги по поддръжка е необходимо ползване на технологиите GE Steam power. В тази връзка може да се приеме, че резервните части, чиято доставка е обект на възлагане с настоящата процедура, са със специфичен характер и са от съществено значение за осигуряване на безопасната експлоатация на централата. В този смисъл може да се счита, че с доставката им от производителя, чрез лицето, на което са предоставени права за доставка на части и за ползване на технологиите GE Steam

power, ще се избегне рискът от придобиване на детайли, несъвместими с основното оборудване и застрашаващи сигурната и безаварийна работа на съоръженията в централата.

---

**\* 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).

---