

ОДОБРЯВАМ:

*Миглена
Павлова
изпълнителен
директор на
АОП*

СТАНОВИЩЕ*

за осъществяване на 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:	Услуги
Предмет: Предметът на обществената поръчка включва извършване на услуги по сервизно обслужване и поддръжка на автоматизирана система за управление на технологични процеси (DCS) и доставка на оригинални резервни части с марка Alstom (GE), съгласно Техническа спецификация № ME1-MP-TRS-0437. Поръчката е с продължителност 36 (тридесет и шест) месеца, като услугите и доставките ще се извършват въз основа на предварителна заявка на Възложителя.	
Прогнозна стойност:	1110000 EUR

ПРОЦЕДУРА

Уникален номер в РОП:	05242-2018-0063
Вид на процедурата:	Договаряне без предварителна покана за участие
Решение за откриване на процедурата:	№ 150 от 09.11.2018 г.

СТАНОВИЩЕ

Прилагано правно основание:	Чл. 138, ал. 1 във вр. с чл. 79, ал. 1, т. 3 от ЗОП
Изисквания на ЗОП: - възлагането на обществената поръчка на друго лице би довело до нарушаване на изключителни права, включително на права на интелектуална собственост; - не съществува достатъчно добра алтернатива или заместител и отсъствието на конкуренция не се дължи на изкуствено стесняване на параметрите на поръчката.	

Представени от възложителя мотиви и доказателства:

В Агенцията по обществени поръчки (АОП) е изпратено Решение № 150 от 09.11.2018 г. на Ръководител отдел „Инженеринг“ (определен за възложител, съгласно заповед № ORD-086/07.11.2018 г.) в „Ей И Ес - 3С Марица Изток I“ ЕООД за откриване на процедура на договаряне без предварителна покана за участие на основание чл. 138, ал. 1 ЗОП във връзка с чл. 79, ал. 1, т. 3 от ЗОП.

Според поле IV.7) на решението за откриване прогнозната стойност на поръчката е 1 110 000 EUR без ДДС.

В поле V.2) на решението се посочва, че договор ще бъде сключен с „GE POWER INFRASTRUCTURE ROMANIA SRL“.

В подкрепа на изложените мотиви са представени следните копия на документи:

1. Договор № 1145-AG-PPL/27.12.2016 г. от 27.12.2016 г. за услуги по сервизно обслужване и поддръжка на автоматизирана система за управление на технологични процеси (DCS) на Alstom Infrastructure Romania SRL, сключен между „Ей И Ес - 3С Марица Изток I“ ЕООД и Alstom Infrastructure Romania SRL на стойност 287 100 EUR, ведно с приложенията към него. В Приложение № 1 „Специални условия“ е отбелязано, че срокът на действие на договора е две години. В Приложение № 2 „Техническа спецификация“ е записано, че Alstom (GE) е производител на инсталираните на територията на ТЕЦ „Ей И Ес - 3С Марица Изток I“ автоматизирани системи за управление на технологични процеси и техните компоненти – разпределена система за управление Alspa P320 S5.0 за Блок 1, Блок 2 и общостанционно оборудване; управление и защита на Турбината P320 V2+ за Блок 1 и Блок 2;

2. превод на български език на Писмо за потвърждение от 31.10.2018 г. от GE Power Automations & Controls, в което е записано, че дружеството е Оригинален Производител на Оборудване (ОЕМ) за всички системи Alspa P320, монтирани в Термоелектрическа централа „Марица Изток I“, включително и за Разпределената система за управление Alspa P320, контролер на Турбината Alspa P320 и възбудител на генератора Alspa P320, монтирани и на двата блока в ТЕЦ „Марица“. В документа е записано, че системите са проектирани и пуснати в експлоатация от инженерите на Alstom Power Automation & Control през 2009 г. Пояснява се, че през м. ноември 2015 г. Дженеръл Електрик (GE) придобива бизнеса на Alstom Power, включително всички права на интелектуална собственост на ОЕМ, патенти и документация от номенклатурата на Alspa. Твърди се, че бизнесът на GE Power Automation & Controls комбинира Интелигентните платформи на GE и Alstom Power Automation & Control и е единствен Оригинален Производител на Оборудване от номенклатурата на Alspa, както и че е единствената фирма с разрешение и възможност за достъп до системата и за извършване на всякакви дейности по поддръжката ѝ.

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

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

- през 2016 г. възложителят „Ей И Ес - 3С Марица Изток I“ ЕООД е провел процедура на пряко договаряне на основание чл. 182, ал. 1 във вр. с чл. 79, ал. 1, т. 3 от ЗОП с предмет: „Услуги по сервизно

обслужване и поддръжка на автоматизирана система за управление на технологични процеси (DCS) на Alstom Infrastructure Romania SRL”, открита с Решение № 139 от дата 30.09.2016 г. За неин изпълнител е избран Alstom Infrastructure Romania SRL. С изпълнителя е сключен договор № 1145-AG-PPL от 27.12.2016 г., на стойност 287 100 евро без ДДС. Информация за процедурата е налична в РОП под уникален № 05242-2016-0056;

Изводи:

С разглежданата процедура на договаряне без предварителна покана за участие, на основание чл. 138, ал. 1 във вр. с чл. 79, ал. 1, т. 3 от ЗОП, се възлагат сервизно обслужване и поддръжка на автоматизирана система за управление на технологични процеси (DCS), както и доставка на оригинални резервни части с марка Alstom (GE), при заявка от възложителя, за срок от 36 месеца. За изпълнител на договора се кани GE Power Infrastructure Romania SRL.

Прилагането на избраното правно основание е свързано с условието поканеното в договарянето лице да е носител на изключителни права, включително на права на интелектуална собственост. В мотивите си възложителят излага тезата, че поради наличието на авторски и права на интелектуална собственост, възлаганите дейности могат да бъдат изпълнени само от GE Power Infrastructure Romania SRL, правопреемник на производителя на системите и изпълнител на предходния договор за същите дейности - Alstom Infrastructure Romania SRL. Твърди, че обстоятелствата се потвърждават от писмо от 31.10.2018 г. от Дженеръл Електрик. Визираното писмо е приложено към преписката, но от него става ясно, че през м. ноември 2015 г. Дженеръл Електрик (GE) придобива бизнеса на Alstom Power, включително всички права на интелектуална собственост на Оригинален производител на оборудване, патенти и документация от номенклатурата на Alspa. В документа е записано, че GE Power Automation & Controls е Оригинален производител на оборудване за всички системи Alspa P320, монтирани в Термоелектрическа централа „Марица Изток 1“, вкл. Разпределената система за управление Alspa P320, контролер на Турбината Alspa P320 и възбудител на генератора Alspa P320, монтирани на Блок 1, Блок 2 в ТЕЦ „Марица“. Отбелязва се, че GE Power Automation & Controls е единствената фирма с разрешение и възможност за достъп до системата на Alspa и за извършване на всякакви дейности по поддръжката ѝ. Доколкото е налице разлика между наименованията на дружествата, с чиито защитени права се аргументира избраното правно основание - GE Power Automation & Controls и GE Power Infrastructure Romania SRL и в мотивите не е изяснено откъде произтича тя, възложителят следва да разполага с допълнителни аргументи и доказателства, че поканеното лице е единственото, което може да изпълни договора.

В решението за откриване на договарянето не е коментирано условието да не съществува достатъчно добра алтернатива или заместител и отсъствието на конкуренция да не се дължи на изкуствено стесняване на параметрите на поръчката. Няма приложени и доказателства в тази насока. Изложени са аргументи, че за извършването на услугите по сервизно обслужване и поддръжка е необходима доставка на най-често използваните оригинални резервни части с марка Alstom (GE). За да е обосновано, че в частта с доставката на резервни части именно

производителят е единственият възможен изпълнител на възлагания договор, възложителят следва да разполага с аргументи, че системата не може да функционира безпроблемно с части, произведени от друго лице, не могат да се осигурят всички нейни функции или е налице друг технически проблем.

Наред с горното, необходимо условие е правата, които служат като основание да се игнорира общият ред за възлагане, да са възникнали законосъобразно. В Писмото за потвърждение е записано, че системите Alspra P320, монтирани в Термоелектрическа централа „Марица Изток 1“, са проектирани и пуснати в експлоатация през 2009 г. В мотивите не се съдържа информация относно обстоятелствата, свързани с придобиването на системата, не е предоставен и договор за внедряването ѝ в централата. В тази връзка, възложителят следва да разполага с аргументи и доказателства, че при придобиването на автоматизираната система за управление на технологични процеси (DCS) не са нарушени правилата за възлагане на обществени поръчки.

*** 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).
