

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:	Предметът на обществената поръчка включва доставка на чукове за въглищни мелници тип Н440.41V. Изделията са описани в Техническата спецификация, което е неразделна част от документацията за участие. Посочените чукове са примерни и най-често използвани изделия. Възложителят си запазва правото да купува и други чукове, влизаци в номенклатурата и продуктовата гама на изпълнителя. Процедурата за възлагане на обществена поръчка е с цел сключване на рамково споразумение със срок до 5 (пет) години от сключването му.
Прогнозна стойност:	500000 EUR

ПРОЦЕДУРА

Уникален номер в РОП:	05242-2017-0071
Вид на процедурата:	Договаряне без предварителна покана за участие
Решение за откриване на процедурата:	№ 159 от 10.11.2017 г.

СТАНОВИЩЕ

Прилагано правно основание:	Чл. 138, ал. 1 във вр. с чл. 79, ал. 1, т. 6 от ЗОП
Изисквания на ЗОП:	<p>1. Необходими са допълнителни доставки на стоки от същия доставчик, предназначени за частична замяна или допълване на наличните доставки и съоръжения;</p> <p>2. Смяната на доставчика ще доведе до несъвместимост или до съществени технически затруднения при експлоатацията и поддържането, поради</p>

придобиване на стока с различни технически характеристики.

Представени от възложителя мотиви и доказателства:

В Агенцията по обществени поръчки (АОП) е изпратено Решение № 159 от 10.11.2017 г. на управителя на „Ей И Ес - ЗС Марица Изток I” ЕООД 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 500 000 EUR без ДДС.

Видно от поле V.2) на решението за откриване на процедурата, за участие в договарянето се кани Maschinenfabrik Liezen und Gieerei Ges.m.b.H., Австрия.

В подкрепа на изложените мотиви в АОП не са представени доказателства.

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

- през 2017 г., с Решение № 21 от 10.02.2017 г. на възложителя „Ей И Ес - ЗС Марица Изток I” ЕООД е открита процедура на пряко договаряне по чл. 182, ал. 1 във вр. с чл. 79, ал. 1, т. 6 от ЗОП с предмет: „Доставка на чукове за въглищни мелници тип N440.41V“. Изпълнението е възложено на Maschinenfabrik Liezen und Gieerei Ges.m.b.H, Австрия, по силата на договор № 018-17-PPL от 28.03.2017 г., на стойност 43 586,95 EUR без ДДС, и е приключило на 27.06.2017 г. Информация за процедурата е вписана в Регистъра под уникален номер № 05242-2017-0012;

- през същата година възложителят отново е провел процедура на пряко договаряне на основание чл. 182, ал. 1 във вр. с чл. 79, ал. 1, т. 6 от ЗОП с предмет „Доставка на чукове за въглищни мелници тип N440.41V“, открита с Решение № 124 от 19.07.2017 г. Тя завършва с договор № 080-17- PPL от 03.10.2017 г., на стойност 77 760 EUR без ДДС без ДДС, сключен с Maschinenfabrik Liezen und Gieerei Ges.m.b.H, Австрия. В РОП не е публикувана информация за изпълнението на договора. Информация за процедурата е налична в Регистъра под уникален номер № 05242-2017-0058.

Изводи:

С разглежданата процедура на договаряне без предварителна покана за участие се възлага доставката на чукове за въглищни мелници тип N440.41V. В описанието на предмета на поръчката е записано, че процедурата за възлагане на обществена поръчка е с цел сключване на рамково споразумение със срок до 5 години. Отбелязано е, че посочените чукове са примерни и най-често използвани изделия, като възложителят си запазва правото да купува и други чукове, влизаци в номенклатурата и продуктовата гама на изпълнителя. Прилагането на посоченото правно основание изисква да е налице изпълнен предходен договор за доставка, при който възложителят е придобил стоки, идентични с възлаганите, както и да е установена нужда от допълнителни доставки, с които да се направи частична замяна или допълване на доставените количества. В разглеждания случай, допълнителната доставка на чукове за въглищни мелници тип N440.41V се аргументира с необходимост от регулярна подмяна и допълване на наличните количества чукове. В решението за откриване на процедурата дружество Maschinenfabrik Liezen und Gieerei Ges.m.b.H., Австрия е посочено като лице, поканено да участва в договарянето. Видно от наличната информация в РОП, през 2017 г. възложителят е провел две процедури на основание чл. 79, ал. 1, т. 6 от ЗОП за допълнителни доставки на чукове за въглищни мелници тип N440.41V. От

информацията в Регистъра за сключените договори №№ 018-17-PPL/28.03.2017 г. и 080-17-PPL/03.10.2017 г., се установява, че Maschinenfabrik Liezen und Gieerei Ges.m.b.H., Австрия е доставчикът на допълнителните количества чукове. С оглед на изложеното може да се приеме, че поканеното в разглежданото договаряне лице - Maschinenfabrik Liezen und Gieerei Ges.m.b.H., Австрия, вече е доставяло за възложителя артикули, идентични с възлаганите.

Наред с горното, задължително изискване при прилагане на основанието 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. В мотивите се посочва, че необходимите детайли трябва да са със същите технически характеристики, като тези на съществуващите чукове, както и от същия производител, без да се излагат подробни доводи за това. Изтъква се аргументът, че чуковете са за въглищни мелници и всяка промяна в характеристиките и производителя, ще доведе до несъвместимост и технически затруднения при експлоатацията на тези мелници. Заедно с това се посочва, че описаните в техническата спецификация чукове са примерни и най-често използвани, както и че възложителят си запазва правото да купува и други чукове, влизачи в номенклатурата и продуктовата гама на изпълнителя. По изложената причина трудно може да се приеме за безспорно твърдението на възложителя относно несъвместимост и технически затруднения. В допълнение, в мотивите не се коментира първоначален договор, в чието изпълнение възложителят е придобил въглищните мелници, за които са предназначени конкретните чукове, не е предоставена информация за техния производител и не се изяснява на какво основание и в какво качество се кани именно Maschinenfabrik Liezen und Gieerei Ges.m.b.H., Австрия.

Предвид изложеното, в случая законосъобразното прилагане на избраното основание не може да се приеме за безспорно доказано. За да е обосновано прилагането на чл. 79, ал. 1, т. 6 ЗОП, възложителят следва да може да докаже, че поканеното лице е единственият възможен доставчик на чукове за въглищни мелници тип N440.41V, т.е. липсва конкуренция по отношение на неговия избор.

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 ППЗОП).