

ОДОБРЯВАМ:

**Миглена
Павлова
изпълнителен
директор на
АОП**

СТАНОВИЩЕ*

за осъществен контрол по чл. 233 от ЗОП

ВЪЗЛОЖИТЕЛ

Наименование:	Електроразпределение Юг ЕАД - /Предишно наименование - ЕВН България Електроразпределение ЕАД/ /Старо наименование-ЕВН България Електроразпределение АД - Пловдив /Старо наименование: Електроразпределение Пловдив АД/
Вид:	Секторен
Партиден номер в РОП:	143

ПОРЪЧКА

Обект на поръчката:	Доставки
Предмет: Допълнителна доставка на компоненти за S-FSK Система за дистанционно отчитане на електромери, а именно еднофазни електромери за директно свързване, трифазни електромери за директно свързване, трифазни електромери за индиректно свързване, концентратори за данни, еднофазни и трифазни шумови филтри. Прогнозни и не обвързващи количества за период от 4 години, както следва: Еднофазни електромери за директно свързване – 76 600 броя; Трифазни електромери за директно свързване – 10 950 броя; Трифазни електромери за индиректно свързване – 3 000 броя; Концентратори за данни – 485 броя; Еднофазни шумови филтри – 600 броя; Трифазни шумови филтри – 780 броя.	
Прогнозна стойност:	10336090 BGN

ПРОЦЕДУРА

Уникален номер в РОП:	00143-2019-0054
Вид на процедурата:	Договаряне без предварителна покана за участие
Решение за откриване на процедурата:	№ 352-ЕР-19-НМ-Д-З/Р1 от 09.08.2019 г.

СТАНОВИЩЕ

Прилагано правно основание:	Чл. 138, ал. 1 във вр. с чл. 79, ал. 1, т. 3 от ЗОП
Изисквания на ЗОП: 1. поръчката може да бъде изпълнена само от определен изпълнител и нейната цел е да се създаде или да се придобие уникално произведение на изкуството или творчески продукт. 2. поръчката може да бъде изпълнена само от определен изпълнител поради липса на конкуренция, дължаща се на технически причини; - не съществува достатъчно добра алтернатива или заместител и отсъствието на конкуренция не се дължи на изкуствено стесняване на параметрите на поръчката. 3. 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 постъпило Решение № 352-ЕР-19-НМ-Д-3-Р1 от 09.08.2019 г. на заместник-председателя на СД и председателя на СД на "Електроразпределение Юг" ЕАД за откриване на процедура на договаряне без предварителна покана за участие на основание чл. 138, ал. 1 във вр. с чл. 79, ал. 1, т. 3, б. „в“ от ЗОП. В поле IV.7) на решението е записана прогнозната стойност на поръчката в размер на 10 336 090 лв. без ДДС. От поле V.2) е видно, че покана за участие в договарянето се изпраща до „АДД България“ ООД, гр. Пловдив. В подкрепа на изложените в решението мотиви в АОП са изпратени следните документи: - писмо с изх. № 6122/01.08.2019 г., с което ръководителите на отдели „Управление на измервателни данни“ и „Снабдяване, управление на базата и автопарка“ в „Електроразпределение Юг“ ЕАД отправят питане до генералния директор на ADD PRODUCTION SRL относно доставката на съвместими компоненти на Система за дистанционно отчитане Smart IMS; - отговор на писмо с изх. № 6122/01.08.2019 г., с което генералният директор на ADD PRODUCTION SRL информира „Електроразпределение Юг“ ЕАД, че системата Smart IMS е несъвместима с електромери, произведени от други производители, различни от ADD PRODUCTION SRL, и потвърждава, че официалният представител на ADD PRODUCTION SRL е „АДД-България“ ООД. Извършени проверки от АОП в електронни публични регистри (когато е приложимо): При проверка в Регистъра на обществените поръчки не бе намерена информация за проведена процедура за възлагане на обществена поръчка за доставка на Система за дистанционно отчитане на електромери. Изводи:	

С разглежданата процедура на договаряне без предварителна покана за участие се възлага допълнителна доставка на компоненти за S-FSK Система за дистанционно отчитане на електромери. В поле IV.3) на решението са посочени видовете и прогнозното количество електромери за период от 4 години.

Провеждането на процедура на договаряне без предварителна покана за участие на основание чл. 138, ал. 1, вр. с чл. 79, ал. 1, т. 3, буква „в” от ЗОП е законосъобразно, когато изпълнението на поръчката е ограничено до определен изпълнител, носител на изключителни права, включително на права на интелектуална собственост. В конкретния случай изборът на правно основание се аргументира с тезата, че единственото лице, което може да изпълни възлаганата доставка е „АДД България” ООД. От мотивите на решението става ясно, че Система за дистанционно отчитане на електромери Smart IMS, състояща се от хардуерна и софтуерна част е внедрена през 2013 г. и е произведена от „ADD Production” SRL, Молдова. Пояснява се, че към момента са въведени в експлоатация над 600 000 броя електромери и над 4 000 концентратори за данни, с които система SIMS е развита. Твърди се, че поканеното в разглежданото договаряне лице притежава изключителни права за разпространение, продажба, (вкл. лицензи за разширяване на функционалността) и извършване на поддръжка на внедрената система. Като доказателство към преписката е приложено писмо от генералния директор на „ADD Production“ SRL, Молдова, според което електромери, произведени от лица, различни от „ADD Production“, са несъвместими със системата (SMART IMS). От същия документ става ясно, че официален представител за България на фирмата е „АДД-България“ ООД, която е изключителен дистрибутор на системата или системни компоненти на автоматизираната измервателна система за потребление на електроенергия - SMART IMS. В тази връзка, твърденията на възложителя относно защитените права на поканеното „АДД България“ ООД, Пловдив, се приемат за обосновани.

Заедно с посоченото, прилагането 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 от ЗОП). В мотивите на решението се посочва, че е възникнала необходимост от закупуване на допълнителни компоненти на IMS S-FSK Система за дистанционно отчитане на електромери, а именно: еднофазни електромери за директно свързване, трифазни електромери за директно свързване, трифазни електромери за индиректно свързване, комутатори за данни и еднофазни и двуфазни шумови филтри. От приложеното писмо с изх. № 6122/01.08.2019 г. е записано, че електромери, произведени от производители, различни от „ADD Production“ SRL, Молдова не са съвместими със системата. В документа се отбелязва, че за гарантиране на сигурността на системата, избягване на неоторизиран достъп и опити за външна намеса, електромерите на други производители, не могат да се оторизират в концентраторите на данни, което води до несъвместимост на системата с друг тип електромери, произведени от други производители, различни от „ADD Production“ SRL, Молдова. Изложеното е основание да се приеме, че с оглед уникалността на система и правомощията на

поканеното в разглежданото договаряне дружество, единствено то може да осъществи доставките, предмет на възлагането. Заедно с посоченото, прилагането на чл. 79, ал. 1, т. 3, б. „в“ от ЗОП е обвързано и с условието правата, които служат като основание възложителят да игнорира общия ред за възлагане, да са възникнали законосъобразно. В мотивите за избора на процедура, както и в коментираното по-горе писмо на генералния директор на „ADD Production“ SRL, Молдова, се посочва, че Система за дистанционно отчитане на електромери Smart IMS, произведена от „ADD Production“ SRL, Молдова, състояща се от хардуерна и софтуерна част, е въведена в експлоатация през 2013 г. В решението за откриване на договарянето обаче липсва информация по какъв ред е придобита тя. Доколкото конкретното възлагане произтича от задължения, поети с предходен договор, от съществено значение е той да е сключен при съблюдаване на приложимите правила, вкл. и тези за възлагане на общественни поръчки. С оглед на изложеното, възложителят следва да може да докаже, че Система за дистанционно отчитане на електромери Smart IMS е придобита при спазване на действащото към момента на закупуването ѝ законодателство в областта на обществените 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 общественни 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).
