

ОДОБРЯВАМ:

*Миглена
Павлова
изпълнителен
директор на
АОП*

СТАНОВИЩЕ*

за осъществен контрол по чл. 233 от ЗОП

ВЪЗЛОЖИТЕЛ

Наименование:	Технически университет /ТУ/ - София
Вид:	Публичен
Партиден номер в РОП:	193

ПОРЪЧКА

Обект на поръчката:	Доставки
<p>Предмет: Целта на поръчката е избор на доставчик на електрическа енергия и координатор на балансираща група за нуждите на Технически университет – София. Прогнозното количество електрическа енергия за 12 месеца е приблизително 11 477 MWh ± 25% нетна активна електрическа енергия. Качеството на доставената електрическа енергия да отговаря на актуалните в страната стандарти и нормативи. Цената да е с включени небаланси за сметка на доставчика, като Технически университет – София следва да бъде включен в балансираща група. Участникът, избран за Изпълнител, трябва да достави цялото количество електрическа енергия необходимо на Възложителя; да включи Възложителя в координираната от него стандартна балансираща група; да осигури мониторинг на измервателна точка, достъпна за Възложителя. Местата на присъединяване на обектите на ТУ-София към електроразпределителната мрежа са посочени в Техническата спецификация. Договорът с избрания изпълнител влиза в сила от датата на подписването му и от двете страни, считано от датата на регистрация на първата доставка, която трябва да започне на 01.03.2019 г. Договорът с избрания изпълнител е със срок до датата на сключване на договор след избор на изпълнител по открита процедура по реда на ЗОП със същия предмет, но не повече от 12 месеца от сключване на договора по настоящата процедура.</p>	
Прогнозна стойност:	1055884 BGN

ПРОЦЕДУРА

Уникален номер в РОП:	00193-2019-0009
Вид на процедурата:	Договаряне без предварително обявление
Решение за откриване на процедурата:	№ ОП-52 от 15.02.2019 г.

СТАНОВИЩЕ

Прилагано правно основание: **Чл. 79, ал. 1, т. 4 от ЗОП**

Изисквания на ЗОП:

- 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 нарушат 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 № ОП-52 от 15.02.2019 г. на Ректора на Технически Университет (ТУ) – София за откриване на процедура на договаряне без предварително обявление на основание чл. 79, ал. 1, т. 4 от ЗОП.

В поле IV.7) на решението е посочено, че прогнозната стойност на поръчката е 1 055 884 лв. без ДДС.

Видно от поле V.2), на основание чл. 65, ал. 1 от Правилника за прилагане на Закона за обществените поръчки (ППЗОП), възложителят няма да изпраща покана за участие в процедурата и договор ще бъде сключен с „ЧЕЗ Трейд България“ ЕАД. Отбелязано е, че договорът ще е със срок от 01.03.2019 г. до датата на сключване на договор след избор на изпълнител по „открита“ процедура по реда на ЗОП със същия предмет, но не повече от 12 месеца.

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

- Заповед № 3126/10.10.2018 г. на Ректора на ТУ – София, за упълномощаване на лице, което да го представлява от 10.10.2018 г. до 12.10.2018 г.;
- Решение № ОП-242/12.10.2018 г. на зам.-ректора на ТУ – София, за откриване на процедура за възлагане на обществена поръчка с предмет „Избор на доставчик на електрическа енергия и координатор на балансираща група на обектите на ТУ-София, присъединени на СрН и НН“;
- Заповед № ОП-13/09.01.2019 г. на Ректора на „Техническият Университет – София“ за обявяване класирането на участниците в процедура за възлагане на обществена поръчка с предмет „Избор на доставчик на електрическа енергия и координатор на балансираща група на обектите на ТУ-София, присъединени на СрН и НН“;
- Писмо с вх. № 69-00-60/25.01.2019 г. от „Гранд Енерджи Дистрибушън“

ЕООД, участник в процедура за възлагане на обществена поръчка с предмет: „Избор на доставчик на електрическа енергия и координатор на балансираща група на обектите на ТУ-София, присъединени на СрН и НН“, до Ректора на ТУ – София. С писмото дружеството уведомява възложителя, че отказва да сключи договор, тъй като между провеждането на търга и решението за избор на изпълнител цената на електрическата енергия на борсата се е повишила с повече от 20%;

- Заповед № ОП-37/25.01.2019 г. на Ректора на „Технически Университет – София“ за изменение на Заповед № ОП-13/09.01.2019 г. за определяне на изпълнител по договор за обществена поръчка и определяне за изпълнител на втория класиран участник в обществена поръчка с предмет „Избор на доставчик на електрическа енергия и координатор на балансираща група на обектите на ТУ-София, присъединени на СрН и НН“;

- Писмо с изх. № 1/06.02.2019 г. от „Енерджи Маркет“ АД до Ректора на ТУ – София, относно Писмо с изх. № 69-00-68/05.02.2019 г. за определяне на изпълнител и покана за сключване на договор по процедура за обществена поръчка с предмет: „Избор на доставчик на електрическа енергия и координатор на балансираща група на обектите на ТУ-София, присъединени на СрН и НН“. В писмото е записано, че предвид ниската цена на електроенергия, която не отговаря на моментното състояние на пазара на електроенергия, „Енерджи Маркет“ АД отказва да подпише договора за изпълнение на поръчката;

- Заповед № 286/31.01.2019 г. на Ректора на ТУ – София за упълномощаване на лице, което да го представлява на 01.02.2019 г. и от 04.02.2019 г. до 08.02.2019 г.;

- Решение № ОП-45/06.02.2019 г. на Ректора на ТУ – София за прекратяване на основание чл. 110, ал. 1, т. 4 от ЗОП на процедура, открита с решение № ОП-242/12.10.2018 г., за възлагане на обществена поръчка с предмет „Избор на доставчик на електрическа енергия и координатор на балансираща група на обектите на ТУ-София, присъединени на СрН и НН“;

- Регистрационна форма за случаен избор на нова открита процедура с предмет „Избор на доставчик на електрическа енергия и координатор на балансираща група на обектите на ТУ-София, присъединени на СрН и НН“, подлежаща на предварителен контрол.

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

Извършена справка в Регистъра на обществените поръчки (РОП) установи, че с Решение № ОП-262/20.10.2017 г. на възложителя е стартирана „открита“ процедура с предмет: „Избор на доставчик на електрическа енергия и координатор на балансираща група на обектите на ТУ-София, присъединени на СрН и НН“. За изпълнител е избрано „ЧЕЗ Трейд България“ ЕАД, с което е сключен договор № 3-10/19.02.2018 г. за срок от 12 месеца. Информация за процедурата се съдържа в Регистъра под уникален номер 00193-2017-0012.

Справката в РОП потвърди изнесената от възложителя информация за открита с Решение № ОП-242/12.10.2018 г. на възложителя „открита“ процедура с предмет „Избор на доставчик на електрическа енергия и координатор на балансираща група на обектите на ТУ-София, присъединени на СрН и НН“, вписана в РОП под номер 00193-2018-0012. В Регистъра, на 20.02.2019 г. е публикувана информация, че процедурата е

прекратена с решение на възложителя.

Налична е информация за стартирана с Решение № ОП-62/26.02.2019 г. на възложителя „открита“ процедура с предмет „Избор на доставчик на електрическа енергия и координатор на балансираща група на обектите на ТУ-София, присъединени на СрН и НН“, вписана в Регистъра под номер 00193-2019-0011.

Справка в публичния регистър на издадените лицензии от Комисията за енергийно и водно регулиране (КЕВР) показва, че „ЧЕЗ Трейд България“ ЕАД притежава лицензия № Л-191-15/04.07.2005 г. за търговия с електрическа енергия, за срок от 10 години, вписана под № 157 в списъка на КЕВР. В регистъра е посочено Решение № ИЗ-Л-191/06.10.2014 г., за продължаване срока на лицензията.

Изводи:

С разглежданата процедура на договаряне без предварително обявление се цели избор на доставчик на електрическа енергия и координатор на балансираща група за обектите на Технически университет (ТУ) - София, присъединени към мрежата на ниско и средно напрежение. Поръчката се възлага за срок от 01.03.2019 г. до сключване на договор с избрания изпълнител по „открита“ процедура по ЗОП със същия предмет, но за не повече 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 се позовава на необходимостта от осигуряване непрекъсваемост на снабдяването с електрическа енергия. Излага довода, че срокът на действащия към момента договор с „ЧЕЗ Трейд България“ ЕАД за доставка на електрическа енергия и координатор на балансираща група на обектите на ТУ - София изтича на 28.02.2019 г., предвид което е поставен в ситуация на нужда от неотложно възлагане на поръчката поради изключителни обстоятелства, независещи от него. Съгласно разпоредбите на Закона за енергетиката (ЗЕ) и Правилата за търговия с електрическа енергия, изготвени на основание ЗЕ, договорите за снабдяване с електрическа енергия могат да се сключват по регулирани от държавата цени, както и по свободно договорени цени. Пак там е регламентиран и 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. Видно от нормата на чл. 94а от ЗЕ, крайният снабдител осигурява снабдяването с електрическа енергия на обекти на битови и небитови крайни клиенти, присъединени към електроразпределителна мрежа на ниво ниско напрежение, в съответната лицензионна територия, когато тези клиенти не се снабдяват от друг доставчик. Снабдяването с електрическа енергия на крайни клиенти, които не могат да бъдат клиенти на крайния снабдител по чл. 94а, ал. 1 от ЗЕ до избора на друг доставчик или когато избраният доставчик не извършва доставка по независещи от крайния клиент причини, се извършва от доставчик от последна инстанция (чл. 95а, ал. 1 от ЗЕ). В този смисъл, нормативно е обезпечена възможността клиентите да избират и сменят доставчика и това да не води до преустановяване на снабдяването с ток. В мотивите на възложителя се изтъква, че с възлагане на доставката на „ЧЕЗ Трейд България“ ЕАД, ще се избегне смяна на доставчика на електрическа

енергия, което би довело до допълнително забавяне във времето на обезпечаването с електроенергия. Същевременно не се коментира приложимостта на варианта 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. С оглед на посоченото, от наличната информация не може да се изведе безспорно заключение, че са налице изключителни обстоятелства, по смисъла на дефиницията в § 2, т. 17 от ДР на ЗОП.

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 случая, според мотивите на възложителя и представените документи, „открита“ процедура за доставка на електрическа енергия е стартирана на 12.10.2018 г., почти пет месеца преди изтичане срока на действащия договор на 28.02.2019 г. Видно от представеното Решение № ОП-45 на възложителя процедурата е прекратена на 06.02.2019 г., тъй като първият и вторият участник отказват да сключат договор. От приложената кореспонденция се изяснява, че на 25.01.2019 г. възложителят е уведомен, че класираният на първо място участник - „Гранд Енерджи Дистрибушън“ ЕООД, отказва да сключи договор с мотива, че цената на електрическата енергия на борсата се е повишила. По аналогични причини на 06.02.2019 г. класираният на второ място участник – „Енерджи маркет“ АД, също отказва да бъде изпълнител на поръчката. Видно от РОП, на 26.02.2019 г. възложителят е стартирал нова „открита“ процедура за избор на доставчик на електрическа енергия и координатор на балансираща група. В тази връзка може да се приеме, че правилно е планирал откриването на конкурентни процедури за доставка на електрическа енергия и е предприел необходимите действия за своевременно обезпечаване снабдяването с ток на обектите на Техническия университет.

С оглед на изложеното, за правомерното прилагане на избраното правно основание по чл. 79, ал.1, т. 4 от ЗОП възложителят следва да разполага с допълнителни аргументи, обуславящи възникване на изключителни обстоятелства, които изключват като вариант възлагането на доставката на електрическа енергия по регулирани от държавата цени.

*** 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).
