

ОДОБРЯВАМ:

*Миглена
Павлова
изпълнителен
директор на
АОП*

СТАНОВИЩЕ*

за осъществен контрол по чл. 233 от ЗОП

ВЪЗЛОЖИТЕЛ

Наименование:	"АЕЦ Козлодуй" ЕАД
Вид:	Секторен
Партиден номер в РОП:	353

ПОРЪЧКА

Обект на поръчката:	Доставки
<p>Предмет: Производство и предоставяне на безплатна храна на работещите на площадката на "АЕЦ Козлодуй" ЕАД, съгласно Наредба № 11/21.12.2005г. включваща: доставка на хранителни продукти, необходими за производството на храна и храни в готов вид за директна продажба в щандовете към столовете и магазините; организиране на товаро-разтоварни работи на доставените хранителни продукти и храни и тяхното правилно съхранение; провеждане на входящ контрол при доставяне на хранителни продукти, храни и напитки; изготвяне на калкулации на ястия; производство и предоставяне на храна в готов вид; изготвяне на дневни и седмични менюта; ежедневно транспортиране на произведената храна до обекти, в които само се предоставя такава; ежедневно хигиенизиране на предоставените производствени и санитарни помещения и активи; техническа профилактика на предоставените машини, съоръжения и инвентар. Стойността на храната предлагана в столовете за хранене и стойността на продуктите в готов за продажба вид, предлагани в щандовете и магазините се заплащат безкасово (с магнитни карти), в брой. Предмет на обществената поръчка: „Производство и предоставяне на безплатна храна на работещите на площадката на "АЕЦ Козлодуй" ЕАД, съгласно Наредба № 11/21.12.2005г.“ Условието, количествата и обема, необходими за изпълнение на обществената поръчка, са подробно описани в Техническо задание № 17.ДСД.ТЗ.419. Предметът на поръчката е „Производство и предоставяне на безплатна храна на работещите на площадката на "АЕЦ Козлодуй" ЕАД, съгласно Наредба № 11/21.12.2005г.“ и не предполага разделянето ѝ в отделни обособени позиции.</p>	
Прогнозна стойност:	9815022 BGN

ПРОЦЕДУРА

Уникален номер в РОП:	00353-2018-0088
Вид на процедурата:	Договаряне без предварителна покана за участие
Решение за откриване на процедурата:	№ ЗОП-Р-115 от 11.05.2018 г.

СТАНОВИЩЕ

Прилагано правно основание:	Чл. 138, ал. 1 във вр. с чл. 79, ал. 1, т. 4 от ЗОП
<p>Изисквания на ЗОП:</p> <ul style="list-style-type: none"> - 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. <p>Представени от възложителя мотиви и доказателства:</p> <p>В Агенцията по обществени поръчки е постъпило Решение № ЗОП-Р-115 от 11.05.2018 г. на изпълнителния директор на „АЕЦ Козлодуй“ ЕАД, в което са изложени мотиви за прилагане на процедура на договаряне без предварителна покана за участие на основание чл. 79, ал. 1, т. 4 от ЗОП.</p> <p>Според поле IV.7) на решението за откриване, прогнозната стойност на поръчката е 9 815 022 лв. без ДДС.</p> <p>В поле V.2) на решението се посочва, че „договор ще бъде сключен с “ДЗЗД “Сейл Груп”, гр. Велико Търново, класиран на първо място и определен за изпълнител с Решение № АД-1258/24.04.2018 г.”.</p> <p>Като доказателство, на 30.05.2018 г., след срока по чл. 132 от ППЗОП, в АОП е изпратено писмо от ДЗЗД “Парти Фууд”, адресирано до „АЕЦ Козлодуй“ ЕАД. С него управителят на „Парти Фууд“ ДЗЗД уведомява възложителя, че максимално допустимата стойност на плащанията по договор № 850000025/29.09.2015 г. с предмет „Производство и предоставяне на безплатна храна на работниците и служителите на „АЕЦ Козлодуй“ ЕАД, съгласно Наредба № 11/21.12.2005 г.“, в размер на 20 121 030 лв. без ДДС, ще бъде достигната на 31.05.2018 г. От същия документ става ясно, че договорът е сключен на 29.09.2015 г., влязъл е в сила на 01.10.2015 г., а с достигането на максимално</p>	

допустимата стойност на плащанията е уговорено от страните прекратително условие.

При направена проверка в Регистъра на обществените поръчки (РОП) се установи, че през 2015 г., с Решение № ЗОП-Р-109 от 07.04.2015 г. на възложителя е открита процедура на договаряне с обявление по чл. 103, ал. 1 от ЗОП (отм.) с предмет „Производство и предоставяне на безплатна храна на работниците и служителите на „АЕЦ Козлодуй“ ЕАД, съгласно Наредба № 11/21.12.2005 г.“. Изпълнението е възложено на ДЗЗД „Парти Фууд“, с договор № 850000025. В обявлението за откриване на възлагането е посочено, че продължителността на поръчката е 36 месеца. В РОП няма данни за изпълнението на договора. Информация за процедурата е вписана в Регистъра под уникален номер № 00353-2015-0094.

Видно от РОП, през 2017 г. възложителят е стартирал процедура на договаряне с предварителна покана за участие по чл. 132 от ЗОП с предмет: „Производство и предоставяне на безплатна храна на работещите на площадката на „АЕЦ Козлодуй“ ЕАД, съгласно Наредба № 11/21.12.2005 г.“, открита с Решение № ЗОП-Р-244 от 06.11.2017 г. Информацията в Регистъра се съдържа под уникален номер № 00353-2017-0179. Справка в регистъра на Комисия за защита на конкуренцията (КЗК) установи, че на 14.05.2018 г. е образувано производство № КЗК/412/2018 по жалба по ЗОП № ВХР-963-04.05.2018 г. срещу Заповед № АД-1258/24.04.2018 г. на „АЕЦ Козлодуй“ ЕАД за определяне на изпълнител на поръчката. По отношение на разглежданата процедура на договаряне с уникален номер в РОП № 00353-2018-0088, на 22.05.2018 г. в РОП е публикувана информация за обжалване на решението за откриване на процедурата. Справка в публичния регистър на КЗК установи, че на 16.05.2018 г. е образувано производство № КЗК/416/2018 по жалба по ЗОП № ВХР-1026-14.05.2018 г. срещу Решение № ЗОП-Р-115/11.05.2018 г. на „АЕЦ Козлодуй“ ЕАД.

Изводи:

С разглежданата процедура на договаряне без предварителна покана за участие се възлага производството и предоставянето на безплатна храна на работещите на площадката на АЕЦ „Козлодуй“ ЕАД. В решението за откриване прилагането на основанието по чл. 79, ал. 1, т. 4 от ЗОП се аргументира с невъзможността за изпълнение на нормативноустановени дейности на възложителя. В мотивите се твърди, че АЕЦ „Козлодуй“ е един от стратегическите обекти, който извършва дейност в сферата на енергетиката, от значение за националната сигурност на страната. Отбелязва се, че предоставянето на безплатна храна на работници и служители е нормативно установено задължение, съгласно императивна разпоредба на чл. 285 от Кодекса на труда (КТ) и Наредба № 11/21.12.2005 г. за определяне на условията и реда за осигуряване на безплатна храна и/или добавки към нея. Прави се заключение, че прекъсването на процеса по предоставяне на безплатна храна ще доведе до затруднения при изпълнение на задълженията на работещите, служителите и външните организации на площадката на АЕЦ „Козлодуй“, което ще възпрепятства нормалното изпълнение на стратегическите дейности на възложителя, тъй като на територията на площадката не съществува друга възможност да се снабдяват с храна.

Съгласно чл. 285 от КТ на работниците и служителите, които работят в предприятия със специфичен характер и организация на труда, работодателят осигурява безплатна храна и/или добавки към храната. В чл. 2, ал. 1, т. 9 от Наредба № 11/21.12.2005 г. е разписано, че за специфичен характер на труда се осигурява безплатна храна и/или добавки към нея на работниците и служителите, които работят в производството и преноса на електрическа и топлинна енергия, вкл. ремонтно обслужване и технологичния транспорт. С оглед на изложеното и предвид разпоредбата на чл. 4 от Наредба № 11/21.12.2005 г. за безспорно се счита, че възложителят е задължен да осигури безплатна храна и/или добавки към нея на работниците и служителите, работещи при условията на чл. 2 от Наредба № 11/21.12.2005 г., на които е работодател. От мотивите за откриване на разглежданото договаряне обаче не става ясно какви са ангажиментите му по осигуряване на безплатна храна на външните организации на площадката на АЕЦ „Козлодуй“. От посочените в решението за откриване нормативни документи също не може да се направи извод, че възложителят има такова нормативно задължение. По изложената причина тази част от предмета на поръчката е спорна.

Условие за прилагане на чл. 79, ал. 1, т. 4 от ЗОП е възникналата ситуация да е била непредвидима за възложителя, настъпването ѝ да не е резултат от негови действия или бездействия, а да е причинено от обстоятелства, появили се извън неговата воля и въпреки положената от него дължима грижа. В случая се възлага доставка на хранителните продукти за производство и предоставяне на безплатна храна на работници и служители. С оглед предмета на възлагане се приема, че е необходимо осигуряване на непрекъсваемост при неговото изпълнение. В решението не се коментира дали ли е предходен договор за доставки на хранителни продукти, храни и напитки и кога приключва неговото действие. От РОП е видно, че последната процедура с аналогичен предмет на същия възложител е вписана под № 00353-2015-0094. Тя е договаряне с обявление и е проведена през 2015 г. С избрания изпълнител е сключен договор № 850000025 от 29.09.2015 г. Видно от допълнително изпратеното в АОП писмо от управителя на „Парти Фууд“ ДЗЗД, входирано в АЕЦ „Козлодуй“ на 21.05.2018 г., същият е влязъл в сила на 01.10.2015 г., а на 31.05.2018 г. ще бъде достигната максимално допустимата стойност на плащанията и с оглед събдяване на уговореното между страните прекратително условие, той следва да се счита за приключен.

Относно липсата на нов изпълнител за възлаганите дейности, в решението за откриване на договарянето се посочва, че конкурентна процедура със същия предмет е стартирана на 06.11.2017 г., но „повече от девет месеца тя не е приключила с влязло в сила решение за определяне на изпълнител“. Причините не се изясняват в мотивите на възложителя, но с оглед писмо от „Парти Фууд“ ДЗЗД, се приема, че той е стартирал процедура за осигуряване на нов доставчик повече от 6 месеца преди изтичането на предходния договор. Видно от страницата на КЗК, заповедта за определяне на изпълнител на поръчката е от 24.04.2018 г., а жалбата срещу нея е подадена на 04.05.2018 г. По изложената причина от наличната информация не може да се приеме, че неуспешното завършване на конкурентната процедура в рамките на половин година е резултат от необичайно продължително обжалване. В този смисъл не може да се счита, че възложителят правилно е планирал

откриването и провеждането на процедурата, както и че обстоятелствата, с които се обосновава наличието на неотложност, не се дължат на него. По същата причина не може да се приеме за безспорно, че е невъзможно справяне с възникналата ситуация, чрез провеждане на конкурентна процедура по ЗОП, включително при хипотезите на спешно възлагане.

Предвид изложените съображения, за законосъобразното прилагане на чл. 79, ал. 1, т. 4 от ЗОП, възложителят следва да разполага с аргументи и доказателства, че предметът на договора обхваща само доставки на хранителни продукти, необходими за обезпечаване на нормативни задължения на възложителя и че правилно е планирал и организиран действията си по провеждане на процедурата, открита на 06.11.2017 г. Допълнително условие е договорът да е до избор на изпълнител в условията на конкуренция, по общия ред на ЗОП.

** 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).
