

ОДОБРЯВАМ:

Миглена Павлова
изпълнителен
директор на АОП

СТАНОВИЩЕ*

за осъществяване на контрол по чл. 233 от ЗОП

ВЪЗЛОЖИТЕЛ

Наименование:	ТЕЦ "Марица Изток" 2 ЕАД
Вид:	Секторен
Партиден номер в РОП:	246

ПОРЪЧКА

Обект на поръчката:	Услуги
Предмет:	Използване на търговските платформи на организиран пазар за извършване на сделки за продажба и покупка на електрическа енергия от "ТЕЦ Марица изток 2" ЕАД
Прогнозна стойност:	1765000 BGN

ПРОЦЕДУРА

Уникален номер в РОП:	00246-2018-0084
Вид на процедурата:	Договаряне без предварителна покана за участие
Решение за откриване на процедурата:	№ 18085-1 от 26.06.2018 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 е представено Решение № 18085-1 от 26.06.2018 г. на изпълнителния директор на "ТЕЦ Марица изток 2" ЕАД за откриване на процедура договаряне без предварителна покана за участие на основание чл. 138, ал. 1 във вр. с чл. 79, ал. 1, т. 3, буква „в“ от ЗОП. Видно от поле IV.7) на Решението за откриване, прогнозната стойност на поръчката е 1 765 000 лв. без ДДС. В решението се посочва, че на основание чл. 65, ал. 1 от ППЗОП, няма да бъде изпращана покана за участие в процедурата, а договарянето ще се сключи с „Българска независима енергийна борса“ ЕАД. Доказателства в подкрепа на мотивите не са приложени. В решението е отбелязано, че в съответствие с чл. 134 от ППЗОП доказателствата са достъпни чрез електронен безплатен публичен регистър на следните адреси: http://www.dker.bg/bg/registri/litsenzii.html и	

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

Извършена справка в общия Регистър на издадените от Комисията за енергийно и водно регулиране (КЕВР) лицензии, поддържан на основание чл. 25, ал. 1, т. 1 от Закона за енергетиката (ЗЕ), публикуван на интернет страницата на КЕВР, удостоверява, че за дейността „организиране на борсов пазар на електрическа енергия“ е издадена лицензия № Л-422/31.03.2014 г. с титуляр - дружество „Българска независима енергийна борса“ ЕАД. Лицензията е вписана под № 394 от регистъра и е със срок на действие 10 (десет) години.

Изводи:

С разглежданата процедура на договаряне без предварителна покана за участие се възлага договор за използване на търговските платформи на организиран борсов пазар за извършване на сделки за продажба и покупка на електрическа енергия от „ТЕЦ Марица изток 2“ ЕАД. Поръчката се възлага за срок до 31.12.2020 г. или да изчерпване на пределната стойност на договора. Като аргумент за провеждане на процедурата се сочи нормативно установено задължение на възложителя, определено с изменение в чл. 100, ал. 4 от ЗЕ, влязло в сила от 01.07.2018 г. Съгласно чл. 100, ал. 4 от ЗЕ сделките с електрическа енергия по свободно договорени цени, които се сключват от производители на електрическа енергия с обща инсталирана мощност 4 MW и над 4 MW се осъществяват на организиран борсов пазар на електрическа енергия. В мотивите на решението за откриване се отбелязва, че „ТЕЦ Марица изток 2“ ЕАД е основен участник на пазара на електрическа енергия по свободно договорени цени, на който реализира по-голямата част от произведената електрическа енергия. Твърди се, че дружеството осигурява физическа доставка на произведената електроенергия в местата за присъединяване на съоръженията на дружеството към преносната система на „ЕСО“ ЕАД, съответно може да извършва директно сделки за продажба на произведената от дружеството електроенергия (без осигуряване на допълнителни условия по доставката, като напр. трансгранични капацитети) само на борсов пазар, организиран на територията РБългария.

Според чл. 39, ал. 1, т. 6 от ЗЕ дейностите по организиране на борсов пазар на електрическа енергия подлежат на лицензиране, като в съответствие с чл. 43, ал. 1, т. 2 от същия закон на територията на страната се издава само една лицензия за организиране на борсов пазар на електрическа енергия. Визираните правни норми водят до заключение, че дружеството, титуляр на лицензия за посочената дейност, е носител на изключителни права за територията на РБългария. Съгласно дефиницията, въведена в §1, т. 71 от Допълнителните разпоредби към ЗЕ, „оператор на борсов пазар“ на електрическа енергия е лицето, което притежава лицензия за организиране на тази дейност. Видно от публичния регистър на издадените от КЕВР лицензии, по силата на десетгодишна лицензия № Л-422-11/31.03.2014 г. за дейността „организиране на борсов пазар на електрическа енергия“, дружество „Българска независима енергийна борса“ ЕАД притежава изключителни права да предоставя услугата за територията, за която същата е издадена.

Изложеното води до извод, че отсъствието на конкуренция не се дължи на изкуствено стесняване на параметрите на поръчката, респ. при възлагането на договор с такъв предмет е обосновано прилагането на чл. 79, ал. 1, т. 3, б. „в“ от 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).