

ОДОБРЯВАМ:

*Миглена
Паслова
изпълнителен
директор на
АОП*

СТАНОВИЩЕ*

за осъществен контрол по чл. 233 от ЗОП

ВЪЗЛОЖИТЕЛ

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

ПОРЪЧКА

Обект на поръчката:	Услуги
<p>Предмет: За осигуряване на експлоатационна надеждност и разполагаемост на КИУС „Ovation” по първи и втори контур и Системи за национален мониторинг (СРМ), 5 и 6 ЕБ е необходимо да бъдат извършени следните основни дейности: -Специализирано техническо обслужване по време на ПГР по СРМ; -Отстраняване на нетрадиционни сложни дефекти, несъответствия или отклонения от регламентиранияте технически характеристики на оборудването по реда и в сроковете, определени в Технологичния регламент и Инструкцията за оперативна експлоатация 30.ОУ.ОК.ИК.13 по СРМ; -Доставка на оригинални или функционално еквивалентни резервни части и консумативи, както и поддържане на оперативен набор от тях за обезпечаване разполагаемостта на КИУС „Ovation” и СРМ 5 и 6 ЕБ; -Управление на конфигурацията, анализ на отказите/дефектите и предложения за оптимизиране на работата на система СРМ; -Участие в непланирани дейности във връзка с модернизирани на системата, реализиране на технически решения и др.</p>	
Прогнозна стойност:	3350000 BGN

ПРОЦЕДУРА

Уникален номер в РОП:	00353-2019-0066
Вид на процедурата:	Договаряне без предварителна покана за участие
Решение за откриване на процедурата:	№ ЗОП-Р-84 от 21.06.2019 г.

СТАНОВИЩЕ

Прилагано правно основание:	Чл. 138, ал. 1 във вр. с чл. 79, ал. 1, т. 3 от ЗОП
-----------------------------	---

Изисквания на ЗОП:

- 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;
- Необходими са допълнителни доставки на стоки от същия доставчик, предназначени за частична замяна или допълване на наличните доставки и съоръжения;
- Смяната на доставчика ще доведе до несъвместимост или до съществени технически затруднения при експлоатацията и поддържането, поради придобиване на стока с различни технически характеристики.

Представени от възложителя мотиви и доказателства:

В Агенцията по обществени поръчки (АОП) е постъпило Решение № ЗОП-Р-84 от 21.06.2019 г. на изпълнителния директор на „АЕЦ Козлодуй“ ЕАД за откриване на процедура на договаряне без предварителна покана за участие на основание чл. 79, ал. 1, т. 3, б. „б“ и т. 6 от ЗОП.

Видно от поле IV.7) на решението за откриване, прогнозната стойност на поръчката е 3 350 000 лв. без ДДС.

Според поле V.2), за участие в договарянето се кани Westinghouse Energy Systems LLC или негов оторизиран представител за Р България.

В придружителното писмо до АОП е посочено, че договорът ще бъде сключен за срок от 24 месеца.

В подкрепа на изложените мотиви са приложени копия на следните документи:

- Начална страница на Основен договор № АЕЗ 734/99 за модернизация на 5 и 6 блок на АЕЦ „Козлодуй“ между „Национална електрическа компания“ ЕАД (НЕК) и Westinghouse Industry Products International Company LLC;

- превод на български език на Споразумение от 02.06.1999 г. между НЕК и Westinghouse Industry Products International Company LLC, за доставка и извършване на Работи, определени в Технически обем и технически изисквания (Анекс 1). Споразумението се състои от: Общи и специални условия (Основен договор), Анекс 1 – технически обем и технически изисквания, Анекс 2 – Помощни технически средства, Анекс 3 – финансово предложение, Анекс 4 – Софтуерен лиценз, Анекс 5 – Форми на гаранция.

- Анекс 1 – Технически обем и изисквания, Редакция 3, 14.05.1999 г. Видно от съдържанието, мерките за хардуер включват: Раздел 2.1. Група А-7 Система за радиационен мониторинг, Раздел 2.2. Група А-9 Компютърна информационна система и УКТС, Раздел 2.3. Група В-6 Системи за химически контрол и по конкретно - А-7 1.3.0.4.1. Система за измерване на активността на изхвърлянията през комините, А-7 4.5.4.3.1. Разработване и внедряване на Система за радиационен мониторинг при тежки аварии, А-9 1.4.1.2.1. Внедряване на система за визуална индикация на параметрите за безопасност, А-9 1.4.1.3.1. Замяна и модернизация на съществуващата Компютърна информационна система, В-6 4.5.1.1.1. Проектиране и изпълнение на системи за мониторинг на радионуклидният състав на изхвърлянията през комините, В-6 4.9.1.1.1. Внедряване на Система за оперативен мониторинг и поддръжка на основни параметри на водохимичния режим по първи контур, В-6 4.9.1.2.1. Инсталиране на системи и средства за пробоотбор от първи контур при аварийни условия. От раздел I става ясно, че Основният договор е подписан на 31.03.1999 г., а

започва да се внедрява от 01.07.1999 г. Видно от същия раздел, Техническите задания и Техническия проект са на Уестингхауз;

- Раздел 2 Технически спецификации за мярка с хардуер, Раздел 2.2. Група А-9 Компютърна информационна система и УКТС към Анекс 1;
- Начална страница на „Техническа спецификация за мярка с хардуер на модернизацията на блокове 5 и 6 на АЕЦ „Козлодуй“ – Група А-9, Мярка 2, „Замяна и модернизация на съществуващата Компютърна информационна система“, МК-DTC-WE-0054, 25.02.1999 г. Документът е на бланка на Уестингхауз Електрик Къмпани;
- Страници от „Техническа спецификация за мярка с хардуер на модернизацията на блок 5 на АЕЦ „Козлодуй“ – Мярка А09 14191 - Подмяна и усъвършенстване на УКТС, МК-DTC-WE-0055“, от 25.02.1999 г. От бланката е видно, че съдържанието на документа е собственост на Уестингхауз Електрик Къмпани. От документа са приложени Съдържание и Таблица 2, с наименование „Връзка между Техническото задание (ТЗ) и Специалния технически документ (СТД) на Уестингхауз и Техническата спецификация (ТС) за Група А-9, Мярка 14191“;
- Раздел 5.0. Технически изисквания, Основен договор, Програма за модернизация на 5 и 6 ЕБ на АЕЦ „Козлодуй“, 14.05.1999 г. Видно от т. 5.15.9. от раздела, по договора се доставят и резервни части за монтаж и пуск на оборудването, които са собственост на и се управляват от Уестингхауз. Видно от т. 5.1. необходимите документи за Работния проект в процеса на внедряване на Основния договор се разработват от Уестингхауз;
- начална страница от Основен договор, Приложение № 1 към Допълнение 3, „Изменения към Общите условия, подписани на 02.06.1999 г.“;
- Технически обхват и изисквания „Програма за модернизация на 5 и 6 Блок на АЕЦ „Козлодуй“, основен договор“, към Анекс 1. От документа са приложени: Съдържание, с описани секции: системи за радиационен контрол (секция 2.1), компютърна информационна система и SPDS (секция 2.2), система за химически контрол (секция 2.3), АСУТ-5 и 6 блок (секция 2.4), УКТС на 5 и 6 блок (секция 3.1); и началните страници от: Секция 2.4. АСУТ за 5 и 6 блок, включваща: точка 2.4.1. Технологичен регламент за модернизация на 5 и 6 Блок на АЕЦ „Козлодуй“ – промяна и ъпгрейдване на АСУТ 5 блок; Секция 3.1. УКТС на 5 и 6 блок, включваща: точка 3.1.1. Технологичен регламент за модернизация на 5 и 6 ЕБ на АЕЦ „Козлодуй“ – промяна и ъпгрейдване на УКТС 5 блок, с приложение на „Приложете Техническо задание за УКТС 5 блок, МК-DTC-WE-0017, 08.02.1999 г.“, „Приложете Технически документ по Проекта на УКТС – 5 Блок, МК-DTC-WE-0068, 17.11.2000 г.“; точка 3.1.2. Технологичен регламент за модернизация на 5 и 6 Блок на АЕЦ „Козлодуй“ – промяна и ъпгрейдване на УКТС 6 блок;
- Превод на български език на Анекс 4 – Софтуерен лиценз, Основен договор, Приложение 5 към Поправка 3. Изпълнителят „Уестингхауз Проекти ОК Лимитед“ предоставя на „АЕЦ Козлодуй“ ЕАД непрехвърляемо и неизключително разрешително да използва „лицензираната информация“, която включва целия софтуер и съответната документация, произведена и доставена от изпълнителя, единствено за поддръжка на оборудването, лицензирано на 5 и 6 блок на АЕЦ „Козлодуй“. Видно от т. 1.2, правото върху „лицензираната информация“ остава на изпълнителя или негов лицензор (който му издава разрешителното). Според т. 3.1. от документа, срокът на софтуерния лиценз съвпада със срока на експлоатация на оборудването, за което е доставен софтуера. Допълнително е представено „Приложение към лиценза“, в което са дадени определения на ползваните в

лиценза термини. Под т. 2, „Лицензирано оборудване“ е определено като „цялото оборудване и/или системи, както са определени и договорени за внедряване в Анек 1, към основен договор т.е. инсталацията“;

- Договор № 832000005/08.11.2013 г. между „АЕЦ Козлодуй“ ЕАД и Westinghouse Energy Systems LLC, чрез неговия клон в България „Уестингхаус Енерджи Систъмс“ ООД, сключен след проведена процедура по ЗОП с предмет: „Модернизация на системи за контрол и управление на СК-3“, за срок от 31 месеца (съобразно график). Видно от т. 1.1, за осъществяване на дейностите по договора се предвиждат етапите – идеен проект, работен проект, обучение, доставка на оборудване, материали и софтуер, демонтаж, монтаж, изпитания, въвеждане в експлоатация. Според т. 7.3. от договора, гаранционният срок на системата е 36 месеца. От т. 8.1. е видно, че възложителят получава неизключителни права да използва доставките по договора в България и извън границите ѝ. В т. 8.2. е регламентирано, че изпълнителят запазва собствеността, авторските и всички други права на интелектуална собственост върху документите, както и че предоставя на възложителя неподлежаща на прекратяване, неизключителна и безвъзмездна лицензия да използва изготвени от изпълнителя проектни документи преди или извън дейностите по договора. Пак там се пояснява, че възложителят може да прехвърли тази лицензия само с цел ползване, поддръжка, модификация или подобрения на инсталацията.

- Превод на български език на страници от Дейности по график за изпълнение на проекта СРМ WNA-AS-00004-KOZ, МК-DQA-WE-327, Редакция 1 декември 2001 г. – Модернизация на системата за радиационен мониторинг (СРМ);

- Протокол за проведен на 02.06.2003 г. Технически съвет в изпълнение на Договор № АЕЗ 734/99 с Уестингхауз по Програма за модернизация на 5 и 6 ЕБ на АЕЦ „Козлодуй“. Видно от т. 1 от документа, съветът е приел за окончателна проектна документация МК-DTD-WE-1286-RMS_SAS редакция 1 – Актуализиран ТОБ за 5 и 6 блок, част СРМ – мерки 13041, 45111 и 45431 от Програмата за модернизация на 5 и 6 ЕБ;

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

Извършена проверка в Регистъра на обществените поръчки (РОП) относно цитираните в мотивите договори №№ 83200005/08.11.2013 г. и 862000013/14.05.2016 г. установи следното:

- през 2013 г. с Решение № ЗОП-Р-174/29.07.2013 г. възложителят стартира процедура на договаряне без обявление по чл. 103, ал. 2, т. 5 от ЗОП (отм.) с предмет: „Модернизация на системи за контрол и управление на СК-3“, вписана в Регистъра под уникален номер 00353-2013-0126. За изпълнител е избран Westinghouse Energy Systems LLC, чрез неговия клон в България – „Уестингхаус Енерджи Систъмс“ ООД, с когото е сключен договор № 832000005/08.11.2013 г., на стойност 15 995 000 долара без вкл. ДДС. В РОП е налична информация, че изпълнението на договора е приключило на 23.11.2016 г.;

- през 2015 г. с Решение № ЗОП-Р-336/12.11.2015 г. възложителят стартира процедура на договаряне без обявление по чл. 103, ал. 2, т. 2 от ЗОП (отм.) с предмет: „Техническо обслужване на компютърна информационно-управляваща система „Ovation“ по първи и втори контур и системи за радиационен мониторинг 5, 6 ЕБ“. Изпълнението е възложено на „ЕнергоСервиз“ АД с договор № 862000013. В РОП не е публикувана

информация за изпълнението на договора. Информация за процедурата се съдържа в Регистъра под номер 00353-2015-0268.

При извършената справка РОП се установяват и предходни процедури на договаряне без обявление на възложителя (с уникални номера 00353-2009-0099 и 00353-2012-0134) за осигуряване на техническо обслужване на компютърна информационно-управляваща система „Ovation“ по първи и втори контур и системи за радиационен мониторинг 5 и 6 ЕБ, възлагани на „ЕнергоСервиз“ АД, гр. София, като оторизиран представител за РБългария на Уестингхауз (“Westinghouse”, САЩ).

Изводи:

Според описанието на предмета на поръчката, дадено от възложителя в поле IV.3) на решението за откриване, с разглежданата процедура на договаряне без предварителна покана за участие се възлагат: 1) услуги по техническо обслужване и ремонт на Компютърна информационно – управляваща система (КИУС) “Ovation” по първи и втори контур и Системи за радиационен мониторинг (СРМ) на 5 и 6 Енергоблок (ЕБ) на “АЕЦ Козлодуй” ЕАД, и 2) доставка на резервни части и консумативи за същите системи. В поле IV.2) на решението като основен обект на възлагане е посочена „услугата“, което предполага, че тя е с по-висока прогнозна стойност от „доставката“ (вж. чл. 11, ал. 2 от ЗОП).

Като правно основание за провеждане на договаряне без предварителна покана за участие, в поле VII.1) на решението за откриване е посочено чл. 18, ал. 1, т. 9 във връзка с чл. 138, ал. 1 и чл. 79, ал. 1, т. 3, буква „б“ и т. 6 от ЗОП.

Правното основание по чл. 79, ал. 1, т. 3, б. „б“ от ЗОП се прилага, когато поръчката може да бъде изпълнена само от конкретно физическо или юридическо лице поради липса на конкуренция, дължаща се на технически причини. В мотивите на възложителя се твърди, че на 10.06.2019 г. изтича договорът за техническо обслужване на КИУС “Ovation” по първи и втори контур и Системи за радиационен мониторинг, които са инсталирани и въведени в експлоатация в 5 и 6 ЕБ с Договор № АЕЗ 734/99, а на 26.07.2019 г. изтича гаранционният срок на СКУ “Ovation” на Спецкорпус-3 (СК-3), въведена в експлоатация през 2016 г. по Договор № 83200005/08.11.2013 г. Изтъква се, че по двата договора възложителят има „ограничено право да използва лицензирана информация, да изменя и/или да създава производни на проектното оборудване“. Уточнява се, че предметът на разглежданата поръчка обхваща дейности по специализирано техническо обслужване, отстраняване на нетрадиционно сложни дефекти, несъответствия или отклонения от регламентирания технически характеристики на оборудването, както и управление на конфигурацията, анализ на отказите/дефектите и предложения за оптимизиране на работата на система СРМ. В подкрепа на описаните обстоятелства към преписката са приложени множество извлечения и отделни страници от документи. От представената като доказателство начална страница от Договор № АЕЗ 734/99 е видно, че той е свързан с Програма за модернизация на 5 и 6 блок на АЕЦ „Козлодуй“ и е сключен от „Национална електрическа компания“ ЕАД – възложител и Westinghouse Industry Products International Company LLC – изпълнител. От извлечение на Анекс 1 към договора се установява, че Системите за радиационен мониторинг са сред доставените по договора (вж. Раздел 2.1. на Анекс 1). От Краткото изложение в Раздел 1.0 на Анекс 1 става ясно, че Техническите задания (ТЗ), представящи техническата основа за сключване на договора, и Техническият проект (ТП), представящ

внедряването, са изготвени от Уестингхауз. В документа са посочени мерките, описани в ТЗ и ТП. Мярка А7 - 4.5.4.3.1 е за „Разработване и внедряване на система за радиационен мониторинг при тежки аварии“ и Мярка А9 - 1.4.1.3.1. за „Замяна и модернизация на съществуващата Компютърна информационна система“. В приложената към преписката част от Договор № АЕЗ 734/99 не се открива информацията относно проектирането и внедряването на КИУС „Ovation“ за 5 и 6 ЕБ. Заедно с това от представените документи се установява, че към момента на сключването му през 1999 г. в АЕЦ Козлодуй е действала Компютърна информационна система и УКТС, която изпълнителят по договора се е задължил да „замени и модернизира“ (Мярка А9- 1.4.1.3.1.). В тази връзка и доколкото в мотивите се твърди, че КИУС „Ovation“ за 5 и 6 ЕБ е инсталирана по мерки ПМ за 5 и 6 ЕБ, съгласно договор Договор № АЕЗ 734/99, може да се допусне, че възложителят я е придобил във връзка с направената модернизация. За доказване на тези обстоятелства той следва да разполага с конкретни документи.

Относно възможността лице, различно от изпълнителя на Договор № АЕЗ 734/99, да извършва техническа поддръжка на системите, в раздел 1.1 на приложения Анекс 4 - Софтуерен лиценз е записано, че притежателят на лиценза - „АЕЦ Козлодуй“ ЕАД, получава неизключително право да използва софтуера и документацията. Според раздел 1.2 на документа, правото върху целия софтуер и документацията остава за „Уестингхаус Проекти ОК Лимитед“ и възложителят няма право да продава, преотстъпва или прехвърля собствеността върху тях. Предвид изложеното може да се приеме, че са налице защитени права. Заедно с това и доколкото КИУС „Ovation“ и СРМ на 5 и 6 ЕБ на АЕЦ „Козлодуй“ са проектирани за целите на възложителя, може да се счита, че между тях и останалите му системи са установени технически, функционални и логически връзки, които осигуряват нормалното функциониране на централата. С оглед на това се приемат аргументите, че със загубата им може да настъпи срив в системата и че изпълнението на специфичните дейности по тяхното техническо обслужване и ремонт следва да бъдат осъществени именно от лицето, което е разработило и внедрило КИУС „Ovation“ и СРМ на 5 и 6 ЕБ на АЕЦ „Козлодуй“ - Westinghouse Industry Products International Company LLC.

По отношение на СКУ „Ovation“, от наличната информация не става ясно дали тя е част от предмета на възлагане. От една страна, визираната система не е изрично включена в наименованието на поръчката (вж. поле IV.1) на решението за откриване), както и в описанието на възлаганите дейности (вж. поле IV.3) на решението за откриване). От друга обаче, тя се коментира в мотивите за откриване на процедурата. Доколкото към преписката като доказателство е представен и Договор № 832000005/08.11.2013 г., в резултат от чието изпълнение е въведена, може да се допусне, че тя е част от предмета на възлагания договор и че направените заключения са валидни и за нея (арг. т. 8.2 от Договор № 832000005/08.11.2013 г.). Възложителят следва да разполага с документи в подкрепа на това.

Законосъобразното прилагане на чл. 79, ал. 1, т. 3, б. „б“ от ЗОП изисква 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). От мотивите на възложителя става ясно, че възлагането на договора на лице, различно от поканеното, е свързано с риск от загуба на функционални и логически връзки и настъпване на срив в системата, респ. прекъсване нормалната работа на централата. Предвид предназначението на системите и с оглед разработването им за целите на

модернизацията на централата, за обосновано се приема, че не е налице достатъчно добра алтернатива или заместител и отсъствието на конкуренция не се дължи на изкуствено стесняване на параметрите на поръчката.

По отношение на доставката, от наличната информация става ясно, че резервни части и модули за КИУС „Ovation” и СРМ 5 и 6 ЕБ са осигурявани по Договор № 862000013/14.05.2016 г., който е изтекъл на 10.06.2019 г., а СКУ “Ovation” на СК-3 е в гаранционен срок до 26.07.2019 г. съгласно Договор № 832000005/08.11.2013 г. Договор № 862000013/14.05.2016 г., не е представен като доказателство, но видно от служебната проверка в РОП, той е сключен с „ЕнергоСервиз” АД, клон на Westinghouse Energy Systems LLC, след проведена процедура на договаряне без обявление по ЗОП. Изпълнител на Договор № 832000005/08.11.2013 г. е Westinghouse Energy Systems LLC, чрез неговия клон в България „Уестингхаус Енерджи Систъмс“ ООД. Въз основа на посоченото се приема, че Westinghouse, чрез свои оторизирани представители, е осъществявал за възложителя предишни доставки на части и консумативи за трите системи и че разглежданото възлагане има за цел да осигури допълнителни, които да обезпечат нормалната експлоатация на системите. В тази връзка и с оглед аргументите за липса на конкуренция по технически причини и мотивите, че изпълнението е ограничено до проектанта, производител и внедрител на системата Ovation, може да се допусне, че само Westinghouse или негов оторизиран представител може да осигури части и консумативи, които да поддържат системата в изправност и работоспособност и да гарантират функционалните и логически връзки в системата и нормалната работа на възложителя. В допълнение, в описанието на предмета на разглежданото договаряне се прави разграничение между оригинални и функционално еквивалентни резервни части и консумативи. Изискванията на чл. 79, ал. 1, т. 6 от ЗОП са допълнителните доставки на части да са еднакви със заменяните или допълващи такива. В тази връзка възложителят следва да може да обоснове, че направеното разграничение не предполага допускането на функционални и технически различия на възлаганите стоки.

** 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).