

ОДОБРЯВАМ:

**Миглена
Павлова**
изпълнителен
директор на
АОП

СТАНОВИЩЕ*

за осъществен контрол по чл. 233 от ЗОП

ВЪЗЛОЖИТЕЛ

Наименование:	"Софийска вода" АД
Вид:	Секторен
Партиден номер в РОП:	435

ПОРЪЧКА

Обект на поръчката:	Услуги
<p>Предмет: Избор на изпълнител за осигуряване на физическа невъоръжена охрана, охрана със сигнално-охранителни системи и автопатрули за предотвратяване на престъпни посегателства на обекти на „Софийска вода“ АД. Обектите, които са предмет на настоящата Обществена поръчка са общо 130 на брой. Участникът трябва да организира и обезпечи изпълнението на дейностите за охрана на имуществото на Възложителя чрез: - невъоръжена физическа охрана; - мониторинг 7/24/365 на системите за охрана; - обходи, съгласно Плана за охрана; - реагиране с автопатрул на алармени сигнали; - поддръжка на монтирани в обектите сигнално-охранителни системи в съответствие със Закона за частната охранителна дейност (ЗЧОД), Закона за МВР (ЗМВР), подзаконовите нормативни актове, вътрешните актове на ВЪЗЛОЖИТЕЛЯ и други, с цел гарантиране сигурността и безопасността в охраняваните обекти, както и опазване на имуществото на Възложителя. Подробно описание на обектите и изискванията към изпълнението на поръчката са дадени в поканата за участие в процедурата и приложенията към нея.</p>	
Прогнозна стойност:	947000 BGN

ПРОЦЕДУРА

Уникален номер в РОП:	00435-2019-0025
Вид на процедурата:	Пряко договаряне
Решение за откриване на процедурата:	№ СН-78 от 12.04.2019 г.

СТАНОВИЩЕ

Прилагано правно основание:	Чл. 182, ал. 1, т. 1 от ЗОП
<p>Изисквания на ЗОП: Процедура на пряко договаряне се провежда по този ред, когато: - е необходимо неотложно възлагане на поръчката поради 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</p>	

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);

- не е възможно спазване на сроковете по чл. 178, ал. 2 ЗОП, както и на съкратените срокове при спешно възлагане по чл. 178, ал. 4 ЗОП;
- обстоятелствата, с които се обосновава наличието на неотложност, не се дължат на възложителя.

Представени от възложителя мотиви и доказателства:

В Агенцията по обществени поръчки (АОП) е постъпило Решение № СН-78 от 12.04.2019 г. на изпълнителния директор на „Софийска вода” АД за откриване на процедура на пряко договаряне на основание чл. 182, ал. 1, т. 1 от ЗОП.

Според поле IV.7) на решението за откриване на процедурата, прогнозната стойност на поръчката е в размер на 947 000 лв. без ДДС.

Видно от поле V.2) на решението, за участие в договарянето се канят „АС СКОРПИО“ ООД, гр. София, „ЕЛИТКОМ 95“ ЕАД, гр. София и ПЕТРОМАКС СЕКЮРИТИ ГРУП“ ООД, гр. Плевен

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

1. Констативни протоколи за извършени от „Софийска вода” АД проверки в периода 04.01.2019 г. – 31.01.2019 г. на обекти на дружеството, охранявани от „Викинг – Николов“ ЕООД. По време на някои от проверките на обектите са констатирани пропуски, сред които – разминаване в графика за охрана, пропуски в записването на посетители и влизачи автомобили, пушене в помещението, бавна реакция на автопатрул, неосигурено униформено облекло на служителя, липса на служебна карта и лични документи, неосигурени помощни средства за охрана;

2. Констативни протоколи за извършени от „Софийска вода” АД проверки в периода 01.02.2019 г. – 22.02.2019 г. на обекти на дружеството, охранявани от „Викинг – Николов“ ЕООД. По време на някои от проверките на обектите са констатирани пропуски, сред които – не са осигурени облекло и помощни средства за охрана и за връзка с дежурна част, разминаване в графика за охрана, пропуски при задействане на паник-бутона, бавна реакция на автопатрул, лицата не са охранители;

3. Констативни протоколи за извършени от „Софийска вода” АД проверки в периода 01.03.2019 г. – 31.03.2019 г. на обекти на дружеството, охранявани от „Викинг – Николов“ ЕООД. По време на някои от проверките на обектите са констатирани пропуски, сред които - обектът се наблюдава от лице, живущо в района, налице е разминаване в графика за охрана, не са осигурени помощни средства за охрана, липсват охранители на обекта по време на проверката, няма реакция/бавна реакция на автопатрул;

4. Констативен протокол № Д-849 от извършена планова проверка на „Софийска вода” АД в периода 11.03.2019 г. – 08.04.2019 г. от служители на ДАНС. От документа става ясно, че цел на проверката са стратегическите обекти от значение за националната сигурност, съгласно ПМС № 181/20.07.2009 г. (изменено с ПМС № 3/10.01.2019 г.), като се проверяват задължителните мерки за сигурност на стратегическите зони и зоните, свързани с изпълнение на стратегическите дейности, експлоатирани от „Софийска вода” АД, съгласно Инструкция № I-4/29.12.2010 г. на ДАНС и МВР. Според информацията в документа, по време на някои от проверките на обектите, където контролът над елементите за физическа защита се извършва от служители на „Викинг – Николов“ ЕООД, са направени следните констатации:

- пропускателният режим не е добре организиран – регистърът за еднократен достъп не се попълва;
- служители на „Викинг – Николов“ ЕООД нямат разрешение за достъп до стратегически зони;

- има несъответствие между графика за охрана и лицето, което изпълнява задълженията по охрана;
 - кадровия ресурс, подготовката, обучението на служителите, както и техническите средства за охрана не са на необходимото ниво;
 - прекият контролиращ от фирмата не присъства по време на проверките.
5. Писмо № 5/3000-9803/25.02.2019 г. от СДВР до „Софийска вода” АД относно извършена проверка на обекти на „Софийска вода” АД, охранявани от „Викинг – Николов“ ЕООД на основание сключен договор за охрана № 4354/12.01.2009 г. Направени са констатации за следните пропуски – липсва документация за обекта, липсват униформено облекло и служебна карта, нарушения при договорите на охранителите.

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

При направена справка в Регистъра на обществените (РОП) поръчки се установи, че:

- с Решение № ДР-487/19.09.2008 г. на възложителя - „Софийска вода” АД, е открита процедура на договаряне с обявление по чл. 103, ал. 1 от ЗОП (отм.) с предмет: „Физическа охрана и охрана със система за охранителна техника (СОТ) на обектите на „Софийска вода” АД“, вписана в РОП под номер 00435-2008-0055. С избрания изпълнител – „Викинг Николов“ ЕООД, е сключен договор № 4354/12.01.2009 г. за срок от 24 месеца, на стойност 2 479 320 лв. без ДДС. В Регистъра са налични данни, че договорът е изпълнен на 12.01.2011 г. и по него са платени 2 396 021.24 лв. без ДДС;
- с решение № ДР-1044 от 10.12.2010 г. е стартирана „открита“ процедура по ЗОП с предмет: „Охранителна услуга – охрана с технически средства и физическа охрана“, вписана в Регистъра под номер 00435-2010-0062. Според информацията в РОП, процедурата е прекратена с Решение № ДР-214/09.03.2011 г. на възложителя на основание чл. 39, ал. 1, т. 6 от ЗОП (отм.) поради установени нарушения при откриването и провеждането, които не могат да бъдат отстранени, без това да промени условията, при които е обявена процедурата;
- с решение № ДР-460 от 01.06.2011 г. възложителят стартира „открита“ процедура по ЗОП със същия предмет, вписана в Регистъра под номер 00435-2011-0034. Според информацията в РОП, процедурата е прекратена с Решение № ДР-155 от 27.03.2012 г. на възложителя на основание чл. 39, ал. 1, т. 5 от ЗОП (отм.), тъй като отпада необходимостта от провеждане на процедурата във вида, в който е обявена, в резултат на съществена промяна в обстоятелствата, по причини, които възложителят не е могъл да предвиди. Видно от публикуваното решение за прекратяване, в резултат на анализ на системата за физическа и техническа охрана на обектите на дружеството, извършен през периода януари-февруари 2012 г., е установено, че е необходимо за множество обекти от визираната обществена поръчка да бъде сменена технологията на охрана. Отбелязва се, че е настъпила промяна в количеството на обектите, които трябва да бъдат охранявани;
- с решение № ДР-204 от 18.04.2013 г. възложителят открива процедура на договаряне с обявление по чл. 103, ал. 1 от ЗОП (отм.) със същия предмет, вписана в Регистъра под номер 00435-2013-0033. Според информацията в РОП, процедурата е прекратена с Решение № ДР-376 от 25.07.2013 г. на възложителя на основание чл. 39, ал. 1, т. 6 от ЗОП (отм.) след Решение на КЗК (Комисията за защита на конкуренцията) № 765/27.06.2013 г. (по преписка № КЗК – 575/22.05.2013 г.) за отмяна като незаконосъобразно решението за откриване на процедурата поради нарушение при откриването на й, което не може да бъде отстранено, без това да промени условията, при които е обявена;
- с решение № ДР-330 от 27.06.2013 г. възложителят открива процедура на договаряне без обявление по чл. 103, ал. 2, т. 3 от ЗОП (отм.) със същия предмет, вписана в Регистъра под номер 00435-2013-0056. Според данните в РОП, процедурата е прекратена с Решение № ДР-472 от 10.09.2013 г. на възложителя

на основание чл. 39, ал. 1, т. 6 от ЗОП (отм.) след Решение на КЗК № 1006/27.06.2013 г. (по преписка № КЗК – 804/11.07.2013 г.) за отмяна като незаконосъобразно решението за откриване на процедурата поради нарушение при откриването ѝ, което не може да бъде отстранено, без това да промени условията, при които е обявена.

- с решение № ДР-337 от 30.06.2014 г. е стартирана процедура на договаряне с обявление по чл. 103, ал. 1 от ЗОП (отм.) с предмет: „Охранителна услуга – охрана с технически средства, физическа охрана и въоръжена охрана“, вписана в Регистъра под номер 00435-2014-0060. Според данните в РОП, процедурата е прекратена с Решение № ДР-144 от 27.02.2015 г. на възложителя на основание чл. 39, ал. 1, т. 6 от ЗОП (отм.) след Решение на КЗК № 1284/02.10.2014 г. (по преписка № КЗК-956/2014 г.) за отмяна като незаконосъобразно решението за откриване на процедурата поради нарушение при откриването ѝ, което не може да бъде отстранено, без това да промени условията, при които е обявена. Решението на КЗК е потвърдено от Върховен административен съд (ВАС) с решение № 1931/23.02.2015 г.;

- с Решение № ДР-414 от 04.07.2018 г. на възложителя е открита процедура на пряко договаряне по чл. 182, ал. 1, т. 5 от ЗОП с предмет: „Избор на изпълнител за осигуряване на физическа невъоръжена охрана, охрана със сигнално-охранителни системи и автопатрули за предотвратяване на престъпни посегателства на обекти на „Софийска вода“ АД“, вписана в РОП под номер 00435-2018-0064. В РОП е налична информация, че процедурата е прекратена на 10.22.2018 г. във връзка с влязло в сила решение № 949/04.09.2018 г. по преписка № КЗК-615/2018, потвърдено от ВАС с решение № 13967/14.11.2018 г. В публикуваното решение за прекратяване е записано, че Комисията е установила, че някои от условията, заложи от възложителя в обществената поръчка са незаконосъобразни. Поставянето на такива условия е нарушение при откриването ѝ, което не може да бъде отстранено, без това да промени условията, при които е обявена настоящата процедура. Предвид изложеното, възложителят е прекратил процедурата на основание чл. 110, ал. 1, т. 5 от ЗОП.

Изводи:

С разглежданата процедура на пряко договаряне се възлага изпълнението на охранителни дейности (невъоръжена физическа охрана, охрана със сигнално-охранителни системи, обходи, реагиране с автопатрул на алармени сигнали, поддръжка на монтирани в обектите сигнално-охранителни системи), с цел гарантиране сигурността и безопасността в 130 обекта на „Софийска вода“ АД и опазване на имуществото на възложителя, за срок от четири месеца.

Прилагането на чл. 182, ал. 1, т. 1 от ЗОП е свързано с наличието на изключителни обстоятелства, по смисъла на дефиницията в § 2, т. 17 от Допълнителните разпоредби (ДР) на ЗОП, които изискват спешно възлагане на договора. В мотивите на възложителя се посочва, че в случая са налице изключителни обстоятелства, в резултат на които е възникнала необходимост от неотложни действия за своевременно осигуряване на качествена охрана (физическа и с технически средства) на обекти на „Софийска вода“ АД. Като такива се сочат многократно констатирани нарушения и неспазване на законовите изисквания за охранителна дейност, както и некачествено и/или неточно изпълнение на задълженията на охранителното дружество „Викинг-Николов“ ЕООД. Подчертава се, че в качеството си на концесионер на столичната ВиК мрежа, „Софийска вода“ АД поддържа обекти и съоръжения, които осигуряват водоснабдяването, отвеждането и пречистването на отпадъчни води на територията на Столична община, като тези обекти представляват и стратегически обекти от значение за националната сигурност по смисъла на Постановление 181/2009 на Министерския съвет. В тази връзка се сочи, че липсата на надеждна охрана може да доведе до непосредствено застрашаване на националната сигурност, околната среда, живота и здравето на хората, живеещи или пребиваващи на територията на Столична община. Твърдението се подкрепя от приложените към преписката констативни протоколи от извършени проверки

от възложителя, Столична дирекция на вътрешните работи (СДВР) и Държавна агенция „Национална сигурност“ (ДАНС) на стратегическите обекти и обособените стратегически зони, експлоатирани от „Софийска вода“ АД, в периода 04.01.2019 г. - 08.04.2019 г. От тях е видно, че проверените обекти на възложителя представляват стратегически обекти от значение за националната сигурност, съгласно ПМС № 181/20.07.2009 г. (изменено с ПМС № 3/10.01.2019 г.). Документите потвърждават, че при проверките са установени многократни нарушения и неизпълнения на дейностите по охрана от страна на „Викинг-Николов“ ЕООД. Изложеното позволява да се заключи, че доколкото дейността на възложителя е свързана със стратегически обекти и пряко касае всички граждани в Столична община, е необходимо осигуряване на непрекъсната, надеждна и качествена охрана.

Наред с горното, необходимо условие за прилагането на чл. 182, ал. 1, т. 1 от ЗОП, е възникналата ситуация да не е по вина на възложителя. Според мотивите, една от причините за настъпването ѝ е неизпълнение на задълженията по договора от страна на изпълнителя. Видно от описаната фактическа обстановка и приложените по преписката доказателства, при изпълнението на охранителната дейност са установени множество нарушения. Твърди се, че само от началото на годината, те са над 30. Документи за предишен период не са приложени. Същевременно според мотивите договорът за охрана с „Викинг-Николов“ ЕООД е от 2009 г., след което е анексиран. Визираният договор не е представен като доказателство. Не е приложен и споменатият в мотивите негов анекс/и. Според наличната в РОП информация, през 2009 г., след проведена процедура на договаряне с обявление, между възложителя и „Викинг-Николов“ ЕООД е сключен договор № 4354/12.01.2009 г. за „Физическа охрана и охрана със система за охранителна техника (СОТ) на обектите на „Софийска вода“ АД“. Той е за срок от 24 месеца, на стойност 2 479 320 лв. без ДДС. За него обаче в РОП е налична информация, че изпълнението е приключило на 12.01.2011 г., с 96,64% реализация на възложения предмет, за което е изплатена сумата от 2 396 021,24 лв. без ДДС. С оглед на изложеното, остава неясно на какво основание към момента на разглежданото договаряне „Викинг-Николов“ ЕООД извършва охранителните дейности на обектите на „Софийска вода“ АД“. Като втора причина се посочва, че не е сключен нов договор по реда на ЗОП, тъй като процедурите на възложителя за осигуряване на изпълнител са обжалвани. Възложителят не уточнява конкретните възлагания, причините за тяхното обжалване и резултатите от него, но от данните в РОП става ясно, че за осигуряване на охранителните дейности след договора от 2009 г. той е провел 6 процедури, които са прекратени и респективно са приключили без избор на изпълнител. Според служебно направените проверки, причина за прекратяването на повечето от тях са решения на органите по обжалване (КЗК и ВАС), които отменят като незаконосъобразни решенията на възложителя за откриване. Аргументите на Комисията са нарушения, допуснати от възложителя при откриването на процедурите. С оглед на посоченото, от наличната информация не може да се направи извод, че възложителят е положил дължимата грижа да избере изпълнител на услугата в условията на конкуренция, при спазване на ЗОП. По същата причина не може да се приеме, че е изпълнено изискването относно невъзможността за спазване на сроковете за провеждане на конкурентна процедура, вкл. съкратените. С оглед на посоченото, в разглеждания случай не може да се приеме, че възложителят е действал като добър стопанин, така че да гарантира надеждна и качествена охрана на обектите и имуществото на „Софийска вода“ АД и че липсата на нов изпълнител не се дължи именно на негови пропуски при провеждане на процедурите за възлагане.

Предвид изложеното, възложителят следва да разполага с допълнителни аргументи и доказателства, че възникналата ситуация на спешност не е резултат от негово действие или бездействие. В допълнение, договорът, сключен в резултат на разглежданото договаряне, следва да включва само изпълнението на

неотложни дейности и да обхваща само периода до избора на изпълнител по общия ред.

* **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).
