МИНИСТЕРСТВО НА ВЪТРЕШНИТЕ РАБОТИ

РЕШЕНИЕ № 5785 опм-18-5785 мпр-43../21.06.2018 г.

На основание чл.108, т. 1 от ЗОП, във връзка с чл. 22, ал. 1, т. 6 от ЗОП и отразени резултати в доклад УРИ 5785 опм-18-5785р-15391/08.06.2018 г. на назначена с моя заповед УРИ № 5785 опм-18-5785 мпз-57/09.05.2018 г. комисия за възобновяване работата по извършване на подбор на участниците, разглеждане и оценка на офертите за възлагане на обществена поръчка с предмет „Доставка на хроматографска апаратура, в т.ч. и с масспектрални детектори и спомагателно оборудване", по обособена позиция № 1: „Доставка на апаратура за газхроматографски изследвания", по проект „Повишаване капацитета на полицейското разследване и криминалистичните изследвания" BG/ISF-SO5-NO1-A22, съфинансиран по Фонд „Вътрешна сигурност" от етап-разглеждане на офертите на участниците в изпълнение и съобразно мотивите, изложени в решение № 1348/23.11.2017г. на Комисия за защита на конкуренцията по преписка № КЗК-864/2017г. , потвърдено с решение № 2773/02.03.2018г. на Върховния административен съд, IV- то отд., по адм. дело № 14673/2017г.,

Р Е Ш И Х:

1. Приемам констатациите и мотивите, отразени в Доклад с УРИ 5785оп-18-5785р-15391/08.06.2018 г. на комисията и обявявам **класирането** на участниците в процедурата по предварително посочения в обявлението и документацията на обществената поръчка критерий „оптимално съотношение качество/цена":

За обособена позиция № 1: „Доставка на апаратура за газхроматографски изследвания":

1-во място- „Т.Е.А.М" ООД с комплексна оценка - 90 точки

2. На основание чл. 109 от ЗОП определям за изпълнител на обществената поръчка с предмет „Доставка на хроматографска апаратура, в т.ч. и с масспектрални детектори и спомагателно оборудване", обособена позиция № 1: „Доставка на апаратура за газхроматографски изследвания" класирания на първо място участник - **„Т.Е.А.М" ООД**.

3. Отстранявам от участие в процедурата „АСМ2" ЕООД и „Шимадзу Австрия" АД със следните мотиви:

3.1. На основание чл. 107, т. 1, предложение 1- во от ЗОП, във връзка с чл. 54, ал. 1, т.5, буква „б" от ЗОП **отстранявам** участника **„АСМ2" ЕООД** от процедурата, тъй като не отговаря на поставените от Възложителя критерии за подбор, поради следните мотиви:

След изискване от възложителя, участникът „АСМ 2" ЕООД представя нов ЕЕДОП на електронен носител, попълнен и подписан с ел. подпис. В част II-ра „Информация за икономическия оператор", буква „А", подб. „б" (стр. 4) същият посочва, че ще участва в

процедурата с *„Pro Analysis Systems SRL"- в качеството на ключов експерт по обособена позиция № 1 - трето лице по смисъла на ЗОП. Осъществяване на консултантски услуги по отношение изпълнение на договора и по- специално - доставката и инсталирането на хроматографското оборудване"*, а в б. „В" (стр. 5) "Информация относно ползването на капацитета на други субекти" декларира, че ще използва капацитета на други субекти, за да изпълни критериите за подбор. *Попълнил е част IV* "Критерии за подбор, б."В" "Технически и професионални способности", *като посочва* 14 (четиринадесет) броя извършени доставки на хроматографи, от които 6 (шест) броя газови хроматографи и 8 (осем) броя газови хроматографи с масспектрометър, изпълнени от него. Прилага и доказателства за изпълнени доставки (договори, удостоверения за добро изпълнение, приемо- предавателни протоколи, гаранционна карта и други), както и нов ЕЕДОП на третото лице- „Про анализис системс ЕС ЕР ЕЛ", Букурещ, Румъния на електронен носител, попълнен и подписан с ел. подпис (с приложен превод на бълг. език). В него, в част II, б. „А",подб. „а" (стр. 2) е посочено, че като трета страна ще подкрепи „АСМ2" ЕООД, което включва всякакви консултантски услуги, в частност-доставката и инсталацията на хроматографското оборудване, а в подб. „б" (стр. 3) заявява, че ще участва в процедурата, заедно с „АСМ2" ЕООД. В част IV "Критерии за подбор, б."В" "Технически и професионални способности" (стр.13) са изброени извършени доставки в периода 27.06.2014г.-27.06.2017г. (Офертата на „АСМ2" ЕООД е заведена с УРИ 551006-оф-97/27.06.2017г.) на 3 (три) броя газови хроматографа. В графа „Образователна и професионална квалификация" (стр.15) е посочено, че на самия изпълнител и/или неговия ръководен състав се извършват *„периодични обучения, организирани от „Термо Фишер Сайънтифик" и сертифициране за всички сервизни инженери и от отдел „Продажби". Сертификатите ще бъдат представени при поискване*". В графа „Сертификати от институти за контрол на качеството" (стр.16) е отбелязано, че третото лице може да представи такива, но не е посочено с какъв предмет и обхват на дейност са, като същевременно и за двете графи е посочено, че тази информация не е достъпна свободно за властите от база данни на страна- членка на ЕС. Нови доказателства към този ЕЕДОП не са представени. Към допълнителните документи, участникът АСМ2" ЕООД представя и договор от 16.06.2017г., сключен между „АСМ2" ЕООД и „Про анализис системс ЕС ЕР ЕЛ"; декларация, съгласно чл. 65, ал. 3 от ЗОП, подписана от Сорин Станеску- управител на румънското дружество-трето лице; дипломи на специалисти; сертификати на специалистите за преминато обучение, както и сертификати за въведена система за управление на качеството по ISO 9001:2008 и ISO 9001:2015.

Според предварително заложените изисквания в раздел III. 1.3 в обявление УРИ 5785оп-18-5785р-11924/19.05.2017г., както и в т. 1. „Технически и професионални способности" към раздел VI „Критерии за подбор и критерии за възлагане" в документацията за участие в процедурата, участникът следва да е изпълнил успешно минимум дейности с предмет и обем, идентичен или сходен с предмета на обществената поръчка за последните три години, считано от датата на подаване на офертата, включващи инсталиране, сервизно обслужване и обучение за аналитично и/или лабораторно и/или химическо оборудване и/или апаратура и обем, като за обособена позиция № 1 това включва доставката на 15 броя газови хроматографи, от които поне 6 броя с масспектрометър.

Видно от представеният ЕЕДОП, участникът изброява 14 броя доставки, като една доставка ще се доказва с опита на третото лице.

На първо място, според чл.65, ал.1 и ал.2 от ЗОП участниците могат за конкретната поръчка да се позоват на капацитета на трети лица, независимо от правната връзка между тях, по отношение на критериите, свързани с професионалната компетентност само, ако лицата, с чиито опит се доказва изпълнение на изискванията на Възложителят ще участват в изпълнението на частта от поръчката, за която е необходим този капацитет. В чл.1 на договор от 16.06.2017г., сключен между „АСМ2" ЕООД и „Про анализис системс ЕС ЕР ЕЛ" е посочено, че: *„Възложителят възлага, а изпълнителят приема да изпълни* ***услуги по консултантска дейност и логистична помощ при доставка и инсталация*** *на аналитична апаратура, в случай, че бъде подписан договор между АСМ- 2 ЕООД и МВР".* Не е посочено конкретно какво ще представляват тези услуги и за коя от всичките доставки на апаратура, посочени в раздел II, т. 1.4 в обявление УРИ 5785оп-18-5785р-11924/19.05.2017г. ще се отнасят.

Съгласно утвърдената съдебна практика, (Решение №12/31.05.2013 по дело №239/2012 на ВКС, ТК, I Т.О, ВКС с Решение №71 от 03.06.2009 г. по т.д.№767/2008 г. на ВКС, II Т.О. и решение №5 от 15.03.2010 г. по т.д №390/2009 г. на ВКС, I Т.О.) договорът за консултантски услуги, представлява вид договор за изработка, имащ за предмет престиране на резултати от интелектуален труд. Според чл. 3, ал. 1, т. 2 на ЗОП в обекта на обществена поръчка- „доставката на стока" се включват и всички необходими предварителни дейности по употребата на стоката, като инсталационни или монтажни работи, тестване на машини и съоръжения и други. Следователно, в конкретния случай „Про анализис системс ЕС ЕР ЕЛ" ще участва в изпълнението на една доставка с престиране на интелектуален труд. Но предметът на поръчката е доставка, следователно третото лице би трябвало да има право да участва само пряко в изпълнението на предмета на поръчката, т. е при доставка, а не при изпълнението на услуга, каквато е консултантската дейност.

На второ място, според чл. 65, ал. 4 от ЗОП третите лица трябва да отговарят на съответните критерии за подбор, за доказването на които участникът се позовава на техния капацитет и за тях трябва да не са налице основанията за отстраняване от процедурата. В конкретния случай това условие не е налице. За „Про анализис системс ЕС ЕР ЕЛ" липсва информация дали отговаря на критериите за подбор на Възложителя, във връзка с предоставения от него опит- доставка на газхроматограф, а именно: 1. дали притежава валиден сертификат за система за управление на качеството EN ISO 9001:2008 или EN ISO 9001:2015 или еквивалент с обхват: дейности по инсталиране, сервизно обслужване и обучение за аналитично и/или лабораторно и/или химическо оборудване, и/или апаратура; 2. дали разполага с минимум 1 един специалист, който да е преминал обучение във фирмата производител за инсталиране и поддръжка на предлаганото оборудване; 3. дали разполага с обучен персонал и опит в логистичната помощ и консултантската дейност и т. н. Към ЕЕДОП на румънското дружество не са представени доказателства в тази посока.

На трето място, в решение № 2773/02.03.2018г. на ВАС, IV-то отд. по адм. дело № 14673/2017г. е направено тълкуване на участието на трети лица в поръчките за доказване на професионален опит, с оглед на разпоредбата на чл.63, § 1 от Директива

2014/24/ЕС като е прието, че *„икономическите оператори да могат да ползват професионалния опит, като капацитет на трети лица само, ако третите лица ще изпълняват **строителството или услугите**, за които е необходим този капацитет"*. Но в конкретния случай предмет на обществената поръчка е доставка, т. е не се касае за строителство или услуги, следователно не може да се ползва опита на трети лица за доказването на извършени доставки в минало време.

Следователно комисията счита, че „АСМ2" ЕООД не отговаря на критериите за подбор, и в частност- на изискването на Възложителя за професионален опит, тъй като декларира, че е изпълнил общо 14 броя доставки на газхроматографа, вместо изискуемите 15 броя. В случая, „АСМ2" ЕООД не може да разчита на възможностите на третото лице-„Про анализис системс ЕС ЕР ЕЛ", Румъния по отношение на недостигащата един брой доставка, за да отговори само формално на изискванията на Възложителя и без да са доказани действителните му възможности да изпълни поръчката.

3.2. На основание чл. 107, т. 1, предл. 1- во от ЗОП, във връзка с чл. 54, ал. 1, т.5, буква „б" от ЗОП **отстранявам** участника **„Шимадзу Австрия" АД** от процедурата, тъй като не отговаря на поставените от Възложителя критерии за подбор, поради следните мотиви:

В т. 2 на раздел III.1.3) Технически и професионални възможности от обявлението Възложителят е поставил изискване участникът да разполага със специалисти, които да са преминали обучение във фирмата производител за инсталиране и поддръжка на предлаганото оборудване.Участникът е попълнил такъв списък, вместо в Част IV:, раздел В:, т.6 - в раздел В, т. 2 на ЕЕДОП.;

В т. 3 на раздел III.1.3) Технически и професионални възможности в обявлението, Възложителят е поставил изискване участникът да прилага система за управление на качеството EN ISO 9001:2008 или EN ISO 9001:2015 или еквивалент с обхват: дейности по инсталиране, сервизно обслужване и обучение за аналитично и лабораторно или химическо оборудване или апаратура, като сертификатът трябва да е валиден и да е издаден от независими лица, които са акредитирани по съответната серия европейски стандарти от Изпълнителна агенция „Българска служба за акредитация" или от друг национален орган по акредитация, който е страна по Многостранното споразумение за взаимно признаване на Европейската организация за акредитация, за съответната област или да отговарят на изискванията за признаване съгласно чл. 5а, ал.2 от Закона за националната акредитация на органи за оценяване на съответствието. Участника е попълнил в Част IV:, раздел Г в ЕЕДОП, че е сертифициран, но липсва информация дали в обхвата на сертификата се включват дейности по: инсталиране, сервизно обслужване и обучение за аналитично и лабораторно или химическо оборудване или апаратура. Същият е представил декларираните сертификати, с предмет- продажба и сервиз на аналитична техника, но в обхватът им липсва обучение за аналитично и лабораторно или химическо оборудване или апаратура.

С оглед на изложеното и на основание чл. 104, ал. 4 от ЗОП, във връзка с чл. 54, ал. 9 от ППЗОП от участника „Шимадзу Австрия" АД е изискано да представи нов ЕЕДОП, и/ или други документи, които съдържат променена и/или допълнена информация.

В предоставеният нов ЕЕДОП, Част IV:, раздел Г участникът е посочил, че притежава сертификат EN ISO 9001:2008, който обхваща: инсталиране, сервизно обслужване и обучение за аналитично и лабораторно оборудване. Същевременно е представен и документ наименован „сертификат" от търговско дружество Шимадзу Европа, в който е посочено, че негова дъщерна фирма Шимадзу Австрия е сертифицирана да извършва инсталиране, сервиз и обучение за аналитично и лабораторно оборудване.

С оглед законосъобразното провеждане на процедурата и на основание чл.67, ал.5 от ЗОП във връзка с чл.54, ал.13 от ППЗОП, комисията е изискала с писмо УРИ 5785 опм-18-5785-4834/02.08.17 г. в срок до 07.08.17 г. участника да представи сертификат система за управление на качеството EN ISO 9001:2008 или EN ISO 9001:2015 или еквивалент с обхват: дейности по инсталиране, сервизно обслужване и обучение за аналитично и лабораторно или химическо оборудване или апаратура, като сертификатът трябва да е валиден и да е издаден от независими лица, които са акредитирани по съответната серия европейски стандарти от Изпълнителна агенция „Българска служба за акредитация" или от друг национален орган по акредитация, който е страна по Многостранното споразумение за взаимно признаване на Европейската организация за акредитация, за съответната област или да отговарят на изискванията за признаване съгласно чл. 5а, ал.2 от Закона за националната акредитация на органи за оценяване на съответствието.

Допълнително представените документи с вх.№ УРИ 5785-4906/07.08.2017 г. от Шимадзу Австрия АД, съдържат превод на документ с надпис „Одобрение на проверка" и заверено копие на документа, в който I.S.U Consult потвърждава, че провеждат годишни вътрешни одити съгласно EN ISO 19011:2011 „Насоки за одитиране на системи за управление" на фирма Шимадзу Австрия АД – областите, инсталация и обучение, като част от сертифицираният обхват „продажба и сервиз на аналитични инструменти" са старателно проверени и верифицирани спрямо вътрешните регулации и обхват на стандарта EN ISO 9001:2008 - система за управление на качеството.

Представените документи не могат да бъдат приети като сертификат по смисъла на чл.64, ал.5 от ЗОП, защото не са издадени от независими лица, които са акредитирани по съответната серия европейски стандарти от ИА „Българска служба за акредитация" или от друг национален орган по акредитация, които е страна по Многостранното споразумение за взаимно признаване на Европейската организация за акредитация, за съответната област или да отговарят на изискванията за признаване съгласно чл. 5а, ал.2 от Закона за националната акредитация на органи за оценяване на съответствието.

Представените документи не могат да бъдат приети и като други доказателства за еквивалентни мерки за осигуряване на качеството. В Част IV, раздел Г от ЕЕДОП „стандарти за осигуряване на качеството и стандарти за екологично управление" участникът изрично е декларирал и по двете обособени позиции, че ще може да представи сертификат, издаден от независими органи и доказващ, че икономическия оператор отговаря на стандартите за осигуряване на качеството, включително на тези за достъпност на хора с увреждане. В допълнително представеният ЕЕДОП участникът е декларирал също отговор „Да" в съответната графа на ЕЕДОП. Ако не е имал достъп до сертификати или не е имал възможност

да ги получи в съответните срокове, участникът е следвало да посочи тези обстоятелства в ЕЕДОП, като обясни защо изискуемият сертификат не може да бъде представен и какви други доказателства относно схемата за гарантиране на качеството могат да бъдат представени. Участникът следваше да представи доказателства за обхвата на дейностите, за които е сертифициран, а такива не е представил. Представените допълнително документи с плика с вх.№ УРИ 5785-4906/07.08.2017 г. от Шимадзу Австрия АД са издадени от дружество, което извършва годишните вътрешни одити на участника. Вътрешният одит е дейност, която предшества надзорните одити, но същата дейност не обвързва официалния сертифициращ орган, който издава съответния сертификат за качество, въз основа на собствен одит и изчерпателно посочва областите, за които дружеството е сертифицирано.

4. На основание чл. 43, ал. 1 от ЗОП в тридневен срок от издаване на настоящото решение, същото да се изпрати на участниците в процедурата и в деня на изпращането да се публикува в профила на купувача, заедно с протоколите и доклада от работата на комисията на основание чл. 24, ал. 1, т. 5 от ППЗОП. Връзка към електронната преписка в профила на купувача, където са публикувани протоколите и окончателният доклад на комисията:

http://www.targove.mvr.bg/DMTOSO/ZOP_NEW/dostavka_hromatografska_aparatura.htm

5. Решението подлежи на обжалване от заинтересованите участници пред Комисията за защита на конкуренцията в 10-дневен срок от получаването му на основание чл.197, ал.1, т.7 от ЗОП.

ВЪЗЛОЖИТЕЛ:
ДИРЕКТОР НА НИКК-МВР
ДОБРИНКА [redacted]ОВА
/оправомощен възложител, съгласно заповед № 8121з-737/30.05.2017 г./

заличено на основание чл.2, ал.2 от ЗЗЛД