

ПРОТОКОЛ

ЗА ЗАВЕЖДАНЕ НА ДОКЛАД №ДИ1СФ-0014/11.04.2012 ГОДИНА С РЕЗУЛТАТИТЕ ОТ ИЗВЪРШЕНА ФИНАНСОВА ИНСПЕКЦИЯ НА „НАЦИОНАЛНА ЕЛЕКТРИЧЕСКА КОМПАНИЯ” ЕАД

Днес, 12.04.2012 година, подписаната Антоанета Иванова Първанова – държавен финансов инспектор от отдел първи в дирекция „ПИД” на Агенцията за държавна финансова инспекция, връчих на изпълнителния директор на „Национална електрическа компания” ЕАД /”НЕК” ЕАД/ доклад № ДИ1СФ-0014/11.04.2012 година с резултатите от извършената финансова инспекция на ”НЕК” ЕАД.

Съгласно изискванията на чл.20, ал.2 от Правилника за прилагане на Закона за държавната финансова инспекция, докладът се връчи чрез завеждане в деловодството на ”НЕК” ЕАД, за което се състави настоящия протокол.

Докладът се предаде в деловодството на ”НЕК” ЕАД и се заведе под №...../.....2012 година, като в 14-дневен срок изпълнителният директор на ”НЕК” ЕАД може да даде писмено становище по доклада, което следва да бъде представено в Агенцията за държавна финансова инспекция на адрес: гр. София - 1000, ул. “Леге” № 2.

Настоящият протокол се състави в два еднообразни екземпляра, от които един за Агенцията за държавна финансова инспекция и един за ”НЕК” ЕАД.

Приложение: Доклад № ДИ1СФ-0014/11.04.2012 година



МИНИСТЪР НА ФИНАНСИТЕ
АГЕНЦИЯ ЗА ДЪРЖАВНА ФИНАНСОВА ИНСПЕКЦИЯ



Д О К Л А Д

№ ДИ1СФ-0014/11.04.2012 г.

**ЗА ИЗВЪРШЕНА ФИНАНСОВА ИНСПЕКЦИЯ
НА „НАЦИОНАЛНА ЕЛЕКТРИЧЕСКА КОМПАНИЯ” ЕАД
ГР. СОФИЯ**

I. ВЪВЕДЕНИЕ

В изпълнение на заповед № ФК-10-403/06.04.2012 г. на директора на Агенцията за държавна финансова инспекция, Антоанета Иванова Първанова – държавен финансов инспектор от дирекция „Планова инспекционна дейност” и Антон Асенов Стойнев – държавен финансов инспектор от отдел първи, дирекция „Извънпланова инспекционна дейност” към Агенцията за държавна финансова инспекция, извършихме финансова инспекция на „Национална електрическа компания” ЕАД /НЕК ЕАД/.

Финансовата инспекция е възложена на основание чл.5, ал.1, т.5 от Закона за държавната финансова инспекция (ЗДФИ).

„Национална електрическа компания” ЕАД е еднолично акционерно дружество със седалище в гр. София. Собственик на капитала на НЕК ЕАД е Български енергиен холдинг ЕАД.

Основни дейности на НЕК ЕАД са: производство и пренос на електрическа енергия; централизирани покупки и продажби на електрическа енергия; снабдяване с електрическа енергия на потребителите, присъединени към преносната мрежа; внос и износ на електрическа енергия; строителна и ремонтна дейност в областта електропроизводството и електропреноса; инвестиционна дейност и внедряване и популяризиране на енергийната ефективност при производството и пренос на енергия.

Предметният обхват на държавната финансова инспекция е със следната задача:

Проверка за законосъобразност в областта на обществените поръчки, свързана с избора на изпълнител за проектиране, изграждане и въвеждане в експлоатация на Блокове „1” и „2” на АЕЦ Белене, както и проверка за законосъобразност на сключените: споразумение от 29.11.2006 г. между „НЕК” ЕАД и „Атомстройекспорт” ЗАО, както и допълненията и договорните споразумения към него за периода от 26.11.2006 г. до 31.03.2012 г.

Финансовата инспекция се извърши за 6 работни дни, като започна на 06.04.2012 година и приключи на 11.04.2012 година.

Направените констатации отразяват обективно установените факти и обстоятелства.

II. КОНСТАТАЦИИ:

1. Проверка за законосъобразност в областта на обществените поръчки, свързана с избора на изпълнител за проектиране, изграждане и въвеждане в експлоатация на Блокове „1” и „2” на АЕЦ Белене, както и проверка за законосъобразност на сключените: споразумение от 29.11.2006 г. между „НЕК” ЕАД и „Атомстройекспорт” ЗАО, както и допълненията и договорните споразумения към него за периода от 26.11.2006 г. до 31.03.2012 г.

С Решение № 260/08.04.2005 г. Министерски съвет дава съгласие за изграждане на ядрена централа на площадката „Белене” с максимална инсталирана електрическа мощност 2000 MWe на базата на еволюционен проект с използване на апробирани технически решения с реактор с вода под налягане.

В точка 4 на цитираното решение е посочено министърът на енергетиката и енергийните ресурси да подготви и представи за одобрение от Министерски съвет доклад относно правно-организационната форма за обособяване на дружество за развитие на проекта „АЕЦ Белене”.

1.1. Проверка за законосъобразност в областта на обществените поръчки, свързана с избора на изпълнител за проектиране, изграждане и въвеждане в експлоатация на Блокове „1” и „2” на АЕЦ Белене.

Финансови инспектори:

А. Първанова

А. Стойнев

Приложимо законодателство за периода:

1. Закон за обществените поръчки (ЗОП), обнародван в ДВ бр.28/2004 г., в редакция ДВ бр.34/2005 г.
2. Правилник за прилагане на закона за обществените поръчки (ППЗОП), обнародван в ДВ бр.84/2004 г., в редакция ДВ бр.93/2005 г.

Съгласно справка с изх.№ 12-17-4 от 10.04.2012 г., подписана от Изпълнителния директор на „НЕК“ ЕАД – Иво Лефтеров, за периода 01.01.2005 г. до 31.03.2012 г., от „НЕК“ ЕАД е проведена една процедура за възлагане на обществена поръчка, свързана с блокове 1 и 2 на АЕЦ „Белене“, с предмет: Избор на изпълнител за инженеринг - доставка-строителство за проектиране, изграждане и въвеждане в експлоатация на блокове 1 и 2 на АЕЦ "Белене".

Посоченото в справка с изх. изх.№ 12-17-4 от 10.04.2012 г., се потвърждава и от извършената проверка в Регистъра по обществени поръчки (РОП) по партидата на „НЕК“ ЕАД, възложител по чл.7, ал.1, т.5 от ЗОП, за вписаната информация по партидата на възложителя, свързана с блокове 1 и 2 на АЕЦ „Белене“. Видно от направеното извлечение от РОП по партидата на възложителя е вписана единствено информация под идентификационен номер 00026-2005-0063.

При извършената проверка на процедурата за възлагане на обществена поръчка (под номер 00026-2005-0063) се установи следното:

Откриване на процедура

С решение по т.1 от Протокол № 19/10.05.2005 г., и с пълно мнозинство, Съвета на директорите (СД) на „НЕК“ ЕАД е взел решение, с което одобрява обявлението за откриване на процедура за възлагане на обществена поръчка с предмет: „Избор на изпълнител за инженеринг, доставка, строителство за проектиране, изграждане и въвеждане в експлоатация на блокове 1 и 2 на АЕЦ „Белене“ и документацията за участие.

В Протокол № 19/10.05.2005 г. е посочено, че информацията за обществената поръчка следва да се публикува във вестник „Труд“, „24 часа“, „Дневник“ и „Financial Times“

На основание чл.25, ал.1, във връзка с чл.111, т.1 от ЗОП, Съвета на директори на „НЕК“ ЕАД, в състав: Ангел Минев, Владимир Христов, Васил Атанасов, Росица Лисичкова и Митю Христов, са подписали Решение № 19/10.05.2005 г., с което откриват процедурата за възлагане на обществена поръчка чрез договаряне с обявление с предмет: „Избор на изпълнител за инженеринг-доставка-строителство за проектиране, изграждане и въвеждане в експлоатация на блокове 1 и 2 на АЕЦ "Белене". Избора на процедурата е на основание чл.16, ал.3 от ЗОП.

На основание чл.86, ал.1 от ЗОП обявлението за обществената поръчка е обнародвано в електронната страница на „Държавен вестник“ (ДВ) на 10.05.2005 г., под № 26, и вписано в РОП по партидата на възложителя под идентификационен номер 00026-2005-0063.

В законоустановения 7-мо дневен срок по чл. 4, ал.9 и чл.7, ал.4 от ППЗОП обявлението е изпратено от възложителя до РОП и ДВ. В конкретния случай решението за откриване на процедурата е взето на 10.05.2005 г., и на същата дата информацията е изпратена до АОП и до ДВ.

При извършената проверка на обявлението за обществената поръчка, се установи следното:

В т.П.1.1 от обявлението, възложителят с посочил за вид на поръчката за строителство: „Инженеринг и изпълнение на една или повече дейности по изграждането на строеж“, а

като наименование на поръчката в т. II.1.5 е записано: Избор на изпълнител за инженеринг - доставка-строителство за проектиране, изграждане и въвеждане в експлоатация на блокове 1 и 2 на АЕЦ "Белене".

Съгласно обявлението: **обществената поръчка не е за сключване на рамково споразумение (т. II.4); предметът на поръчката не е разделен на обособени позиции (т. II.9), а количеството или обема на поръчката е: проектиране, изграждане и въвеждане в експлоатация на блок 1 и 2 на АЕЦ "Белене", като срока за изпълнение е определен на 120 месеца (II.3.).**

В обявлението на поръчката в т. III.1.1., на основание чл.59, ал.2 от ЗОП, възложителят е посочил гаранцията за участие в размер на 5 000 000 лв., а на основание чл.59, ал.3 от ЗОП е определил гаранцията за изпълнение на договора в размер на 5 % от цената на договора.

В т. IV.3.3 от обявлението на обществената поръчка, е посочен срок за получаване на заявления за участие до 27.06.2005 г., като по този начин определения от възложителя срок за представяне на заявления е 48 дни, тоест в рамките на законоустановения минимален срок по чл.86, ал.1 от ЗОП от 37 дни.

В т. III.2.1.2. и т. III.2.1.3 са посочени изискванията на възложителя, относно икономическото и финансовото състояние на кандидата и техническите му възможности и квалификация.

Обявлението на поръчката, съответства на изискванията на чл.25, ал.2 от ЗОП, с изключение на мястото за подаване на заявления за участие (чл.25, ал.2, т.12 от ЗОП), мястото за получаване на документацията за участие (чл.25, ал.2, т.11 от ЗОП).

При извършената проверка на документацията за участие се установи, че същата отговаря по съдържание на чл.28, ал.1 от ЗОП, но в нея са приложени две методики за оценка, които по същество **се различават**, както следва:

	<p>Първата методика, обозначена като: „Част 0 Административни инструкции, том 0.2 Критерии и методика за оценка” (22 стр.) посочва, че ще бъдат оценявани:</p>	<p>Втората методика, обозначена като: „Оценка на заявленията за участие и офертите” (т.7, стр.69-81 от „Част 0, Указания към кандидатите”, том.0.1, том.0.2, том.0,3” посочва, че ще бъдат оценявани:</p>
	<ul style="list-style-type: none"> - Качествена техническа оценка; - Качествена икономическа и финансова оценка; - Количествена икономическа и финансова оценка; - Оценка на квалификацията на участника в търга; - Техническа оценка се базира на концепцията за пакетност, критериите за оценка, тегловни коефициенти, ранкиране и резултати. (раздели 0.2.2 -0.2.7); - Икономически оценки, необходимата информация, използваните критерии и 	<ul style="list-style-type: none"> - надежност и потвърден проект; - параметри на безопасност и лицензиране; - системи за осигуряване на качеството; - въздействие върху околната среда; - разходи за производство на електричество; - цена, валута е страна на плащане и финансови разходи за Възложителя; - пълнота на офертата; - Съответствие на предложението с изискванията на документите; - Срок и график на доставките; - Време за работа;

<p>методология – раздел 0.2.8;</p> <ul style="list-style-type: none"> - Критерии за оценка на качествата на участника – раздел 0.2.9; - Анализ на фаталните пропуски – раздел 0.2.10; - Разкриване на общ комплексен резултат – раздел 0.2.11; - Оценка на финансовите предложения – 0.2.12; - Изборът на участниците в търга, с който да се преговаря – 0.2.13. <p>За целите на техническата оценка централата е разделена на 9 пакета.</p> <p>Освен тези критерии техническата оценка ще се базира и на критериите:</p> <ul style="list-style-type: none"> - надеждност; - функции и действие; - безопасност; - експлоатация и техническо обслужване; - материали. 	<ul style="list-style-type: none"> - Гаранционни характеристики; - Гаранция за пригодност; - Проектен експлоатационен срок на атомната електроцентрала; - Съвместимост на АЕЦ с енергетичната система в България -
--	---

Предвид факта, че в т. IV.2 в обявлението на поръчката, е посочен като критерии за оценка „икономически най-изгодната оферта”, в случая е налице задължение за възложителя в документацията за участие, да посочи показателите, относителната им тежест и методиката за определяне на комплексната оценка на офертата (чл.28, ал.1, т.6 от ЗОП).

В тази връзка разпоредбата на чл.28, ал.3 от ЗОП изисква методиката да съдържа точни указания за определяне на оценката по всеки показател и за определяне на комплексната оценка на офертата.

Наличието на две различни методики за оценка в една документация за участие не дава ясни и категорични правила, по които следва да бъдат оценени предложенията на кандидатите.

С посочените две методики, на практика Съвета на директорите на НЕК АД в състав: Ангел Минев, Владимир Христов, Васил Атанасов, Росица Лисичкова и Митю Христов, които са подписали Решение № 19/10.05.2005 г., с което е одобрена документация за участие, не са спазили изискването на чл.28, ал.2 от ЗОП, като не са определили методика, която да съдържа точни указания за определяне на оценката по всеки показател и за определяне на комплексната оценка на офертата.

При извършената проверка се установиха **несъответствия** по отношение на определената от възложителя, гаранция за изпълнение на договора, по смисъла на чл.59, ал.3 от ЗОП, а именно:

Обявление, т. III.1.1.	„Част 0, Указания към кандидатите”, том.0.1, том.0.2, том.0,3”, стр.20, т.3.12, обозначен „Договорна гаранция”	„Част 0 Административни инструкции, том 0.31 стр.18, т.4.2, във връзка с Част III специфични условия, стр. 96, т 4.2
------------------------	--	--

Финансови инспектори:

А. Първанова

А. Стойнев

5 % от цената на договора	5 % от стойността на договора	10 % от стойността на договорената цена
---------------------------	-------------------------------	---

С решение по т.1 от Протокол № 5/08.12.2005 г., Съвета на директорите на „НЕК” ЕАД е взел решение, с което е удължил срока за представяне на първоначални оферти. С решението по т.1 Съвета на директорите е възложил на главния изпълнителен директор на „НЕК” ЕАД да удължи срока за подаване на първоначални оферти до 01.02.2006 г.

На основание чл.65, ал.2 от ЗОП и чл.28, ал.1 от ППЗОП (така както е посочено в документа), с Решение № 05/08.12.2005 г., Любомир Велков - Изпълнителен директор на „НЕК” ЕАД, в качеството си на ръководител на възложител, по смисъла на чл.8, ал.1 от ЗОП, във връзка с чл.13, ал.1 от Устава на „НЕК” ЕАД, е удължил срока за подаване на оферти до 01.02.2006 г.

Решение № 05/08.12.2005 г. е вписано в РОП, по партидата на възложителя, въпреки че при този вид процедура, съгласно изискването на чл.88, ал.6 от ЗОП, срокът за представяне на първоначални оферти се определя в поканата. При евентуално удължаване на срока за представяне на първоначалните оферти, законодателството по обществени поръчки не изисква вземане на решение за удължаване и публикуване на същото в РОП.

Съгласно правното основание, посочено в Решение № 05/08.12.2005 г. - чл.28, ал.1 от ППЗОП, когато в срока за подаване на заявления за участие при ограничена процедура или процедура на договаряне с обявление (както е в случая) не постъпят заявления, възложителят може да удължи срока най-много с 30 дни.

Посочената разпоредба на чл.65, ал.2 от ЗОП в случая е неприложима, поради факта че в договаряне с обявление няма етап на подаване на оферти, а на първоначални оферти.

Видно от записаното в т. II на Решение № 5/08.12.2005 г., възложителят е удължил срока за представяне на оферти, въз основа на правно основание, приложимо само за удължаване на срока за заявления за участие и то след като определеният с Решение № 19/10.05.2005 г. срок – 27.06.2005 г. е изтекъл. В този смисъл цитираното Решение № 5/08.12.2005 г. е правно необосновано.

Провеждане на процедурата

Със Заповед 410/27.06.2005 г., на основание чл.88, ал.1 от ЗОП, изпълнителният директор на „НЕК” ЕАД – Васил Атанасов е назначил комисия за провеждане на процедурата от 6 члена от които един правоспособен юрист, както следва:

Председател: Любомир Велков – Началник Управление „Инвестиции и развитие”;

- Членове:
1. Славка Ангелова – Главен счетоводител;
 2. Юлиян Желязков – Ръководител Управление „Правно”;
 3. Асен Николов – Ръководител „Икономика и финанси”;
 4. Красимир Николов - Ръководител ГУП „Белене”;
 5. Петър Симеонов – ГУП „Белене.

Резервни членове:

1. Мария Ганчева – Началник Управление „Търговия”;
2. Мариана Метева – Управление „Правно”.

Съдържанието на Заповед № 410/27.06.2005 г. е съобразено с изискванията на чл.34, ал.1 и ал.2 от ЗОП.

Финансови инспектори:

А. Първанова

А. Стойнев

Съгласно чл. 88, ал.3 от ЗОП, работата на комисията, във връзка извършения предварителен подбор на подадените заявления за участие в процедурата, е отразена в Протокол № 1 от 14.07.2005г., който е подписан от всички членове на комисията.

Съгласно протокола на комисията, в законоустановения срок са получени 2 броя заявления за участие в процедурата, заведени в деловодството на „НЕК“ ЕАД, от следните кандидати:

1. Атомстройекспорт с вх. № 70-00-205/27.06.2005 г., 10,30 ч.;
2. Шкода Алианце с вх. № 70-00-206/27.06.2005 г., 11,15 ч.

В протокола на комисията е посочено, че заявленията за участие, отговарят на всички изисквания, съгласно обявлението в процедурата, поради което предлага цитираните по-горе кандидати кандидатите да бъдат поканени да подадат оферта (в случая първоначална оферта).

Към протокола за извършен предварителен подбор са приложени заявленията за участие и на двамата кандидата.

С решение по т.17 от Протокол № 30/19.07.2005 г., Съвета на директорите на „НЕК“ ЕАД е взел решение кандидатите Атомстройекспорт и Шкода Алианце да бъдат писмено поканени да участват в договарянето.

С решението е определена датата 15.12.2005 г. за провеждане на договарянето в „НЕК“ ЕАД, като на същата дата до 12.00 часа следва да бъдат представени първоначалните оферти.

В законоустановеният срок по чл.88, ал.4 от ЗОП, и на основание чл.89, ал.1, т.3 от ЗОП с изх.№70/УО/20.07.2005 г. е изпратена покана за представяне на първоначална оферта до Атомстройекспорт и до Шкода Алианце.

Съдържанието на поканата, съответства на изискванията на чл.89, ал.1 от ЗОП, като в нея са посочени: датата (15.12.2005 г., 12.00 часа), място за провеждане на договарянето и крайния срок за получаване на първоначална оферта.

С решение по т.12 от Протокол № 48/14.12.2004 г., Съвета на директорите на „НЕК“ ЕАД на основание чл.11, ал.1, т.12 от устава на НЕК ЕАД е приел Правила за водене на преговори при процедури за възлагане на обществени поръчки чрез договаряне.

Приетите Правила не противоречат на изискванията на чл.88 и чл.89 от ЗОП, като в тях е посочено:

- т.3. **Председателят** на назначената комисия по смисъла на глава III, раздел V от ЗОП, отговоря и за провеждането на преговори;

- б. Преговорите с всеки един от кандидатите се извършва в период от 3 работни дни в рамките на работното време. В случай, че срокът не е достатъчен, **то преговорите продължават до тяхното завършване.**

Със Заповед № 39/23.01.2006 г., подписана от Любомир Велков – Главен изпълнителен директор на НЕК ЕАД, е изменена Заповед № 410/27.06.2005 г., като за председател на комисията е определен Юлиан Желязков – Началник Управление „Правно“, и в състава на комисията са включени трима нови члена: Владимир Давидов – Началник Управление „Инвестиции и развитие“, Владимир Христов – Началник Управление „Изграждане на АЕЦ Белене“ и Митю Христовов- Началник ЦДУ.

Със Заповед № 39/23.01.2006 г., е изменен състава на първоначалната комисия, като от състава ѝ са отпаднали Любомир Велков – избран за Изпълнителен директор на НЕК ЕАД и Петър Симеонов – избран за народен представител.

С измененията, направени със Заповед № 39/23.01.2006 г., в състава на комисия е определен на 8 члена, в това число и председател на комисията.

На основание чл.34, ал.3 от ЗОП със Заповеди №№ 140/13.03.2006 г., № 73/06.02.2006 г., № 115/01.03.2006 г. и №102./20.02.2006 г., като консултанти на комисията са привлечени общо 87 експерта.

Финансови инспектори:

А. Първанов

А. Стойнев

Предвид обстоятелството, че представената документация (заявления за участие и първоначални оферти) от кандидатите в процедурата е голяма по количество и обем (за участника Атомстройекспорт първоначалната оферта на български език е 20 кашона и 1 куфар, а за участника Шкода Алианце първоначалната оферта 2 контейнера), по време на финансовата инспекция се изиска да бъдат предоставени и приложени, като доказателства към доклада копия от магнитните носители, приложени в първоначалните оферти.

Информацията е предадена на 4 броя диска с приемателно предавателен протокол от 09.04.2012 г.

Съгласно чл. 89, ал.2 от ЗОП, назначената комисия провежда договарянето с поканените кандидати за **определяне на клаузите на договора съгласно обявените изисквания, като на основание чл.89, ал.3 от ЗОП направените предложения и постигнатите договорености с всеки кандидат се отразяват в отделен протокол, който се подписва от членовете на комисията и от кандидата.**

След провеждането на договарянето с всички поканени кандидати, на основание чл.89, ал.4 от ЗОП, комисията изготвя доклад до възложителя, в който му предлага класиране на кандидатите.

При извършената проверка на цитираните по-горе разпоредби, се установи следното:

В досието на процедурата се съдържат на **английски език за всеки кандидат по 8 /осем/ протокола.** Към всеки един от протоколите е приложен присъствен списък с имената, институцията и подписите на лицата, които са участвали на конкретна дата при договарянето.

Присъствените списъци за всички заседания, въз основа на които са подписани протоколите от проведеното договаряне се представиха на финансовата инспекция сканирани на магнитен носител – 1 брой диск.

По време на финансовата инспекция се изиска представянето на 8-те протокола, свързани с Атомстройекспорт, в превод на български език от щатните преводачи на „НЕК” ЕАД.

Видно от представените преводи на български език на протоколите с №№ 1-8, в периода **03.05.2006 г. – 26.07.2006 г.** в резултат на проведените преговори от комисията и ЗАО Атомстройекспорт, е обсъждано следното:

1. Протокол от срещи на **03.05.2006 г.-04.05.2006 г.**, състояли се в офиса на Управление „Изграждане на АЕЦ Белене”, гр. София, с общи организационни въпроси относно плана за организация на преговорите, плана за общата рамка за провеждане на преговорите и обсъждане на предлагания подход за водене на преговори. Договорено е работата да продължи **в офисите на Parsons E&I Bulgaria (PE&CB);**

Видно от следващите протоколи от проведени преговори между НЕК ЕАД и АСЕ, освен първия протокол с общите организационни въпроси, всички останали срещи между комисията и представители на участника, са проведени в офиса на PE&CB, гр. София (аналогични са и протоколите за другия участник Шкода Алианце).

2. Протокол № 02 от срещи 16.05.2006 – 19.05.2006 г., състояли се в офиса на PE&CB, гр. София, с тематични области на преговорите – Нормативна база, ЯО, РАО;
3. Протокол № 03 от срещи 29.05.2006 – 31.05.2006 г., състояли се в офиса на PE&CB, гр. София, с тематични области на преговорите – ТО, спомагателни системи, КИП и А, електрическа част;
4. Протокол № 04 от срещи 13.06.2006 – 16.06.2006 г., състояли се в офиса на PE&CB, гр. София, с тематични области на преговорите – Общи въпроси, строителство, управление на риска;
5. Протокол № 05 от срещи 13.06.2006 – 16.06.2006 г., състояли се в офиса на PE&CB, гр. София, с тематични области на преговорите – Договор.

В протокола е посочено, че списъка на откритите точки/въпроси, които не са получили задоволително решение са посочени в Приложение № 2 и ще бъдат разгледани в **спок 27-29**

Финансови инспектори:

А. Първанова

А. Стойнев

юни 2006 г. След това, откритите точки ще бъдат обобщени в Приложение № 3 на протокола от срещата 27-29 юни 2006 г.

Като аванс за следващата сесия от НЕК е посочено че има няколко важни въпроса за обсъждане включително: плащания за ключови събития и графици за плащания; детайли на разходите съгласно кода на сметките на МААЕ, **формула за ескалация (ROSTAT) и вземане предвид на Евростат**, неустойка и основа. В протокола е записано, че в допълнение към обсъждането на отделни членове на договора, следващите обсъждания извън дневния ред (но включени в дневния ред за следващите седмици) са обобщени както следва:

- Преглед на характеристиките на офертите на ASE, както и варианти, които са били представени, са включени в Приложение 2.2. ASE ще разгледа възможност за представяне на оценки на разходите за две изменения на основен вариант А87 (А87-1 и А87-2) и ще информира за своята позиция НЕК писмено преди следващата среща – 27.06.2006 г.;
- Обсъждане на **График на паричните потоци и плащанията**, разработен по време на преглед на изискванията за отчитане, е потвърдило че по мнение на НЕК изискванията за **ТД (тръжната документация) не са изпълнени**. Причините за изискването са били обсъдени от НЕК, като се има предвид тяхната нужда да бъдат оценени **напълно офертите на ASE**. По **наташното обсъждане е планирано за следваща сесия за договора/икономическа сесия**.
- От ASE е заявен, че гаранционния срок се предвижда от български закон за различни видове оборудване и не може да има преговори по тези въпроси и ASE ще е отговорна за спазването на този закон.

В протокола е посочено, че ASE моли НЕК да **изпрати въпроси** за следващата среща във вторник, 20 юни 2006 г., според договорената процедура, иначе няма да е възможно за ASE да им **отговори адекватно**.

6. Протокол № 06 от срещи 27.06.2006 – 30.06.2006 г., състояли се в офиса на РЕ§СВ, гр. София, с тематични области на преговорите – ЯГ, други въпроси.

7. Протокол № 07 от срещи 27.06.2006 – 29.06.2006 г., състояли се в офиса на РЕ§СВ, гр. София, с тематични области на преговорите – Икономически въпроси/Договор;

В Протокол № 7 са посочени въпросите, които съгласно Протокол № 5 са били обявени от НЕК за важни при обсъждане на следващите срещи, и за които в този протокол е записано:

- плащания по ключови събития и графици за плащания (договорено е да се представят до 7 юли 2006 г.),
- подробности за разходите, съгласно счетоводния кодекс на МААЕ (договорено е да се представи до 7 юли 2006 г.),
- формулата за изчисляване на ескалацията (**ROSTAT**) и вземане под внимание на Eurostat (не е постигнато съгласие, но ще има по-нататъшни обсъждания),
- неустойки и база (не е постигнато съгласие, но ще има по-нататъшни обсъждания и ще се даде предложение до 07.06.2006 г.)

В Протокол № 7 е посочено, че резултатите от дискусиите са записани (протоколирани) в съответните приложения, съгласно постигнатия статус по разрешаване на въпроси, както следва:

- Позициите, както и съгласията, постигнати по конкретни въпроси, са записани в Приложение № 2 към Протокол № 7.

Видно от преведената от преводачите на НЕК извадка от **Приложение № 2, т.12 „Метод /Прилагане/ Мониторинг на индексацията, АСЕ предлага формули на ескалация според индексите на ROSTAT** (за руски доставки), като участникът следва да разясни представената формула за ескалация. Участникът следва да представи исторически данни и прогнозни изчисления, показващи как прилагането на тази формула ще или може да засегне договорената

цена. Позицията на НЕК е, че индексът на ROSTAT не е приемлив и трябва да се замени с приемлив европейски индекс, като EUROSTAT.

В Протокол № 7, като **открит въпрос е посочено:**

Позиция на НЕК: анализ на метода на ескалация на АСЕ, включен като Приложение 2.7. (приложено към настоящия доклад). Прилагането на индексация според методиката на ROSTAT е напълно неприемливо, за което в протокола са изложени конкретни основания. Предложението на НЕК е да се предложи европейска индексиреща база, като от АСЕ е поискано да приеме или да представи алтернативно предложение. НЕК няма да приеме в договора да има риск, основан на рублията.

Позиция на АСЕ: смята, че механизма за коригиране на базовата цена, представена в тяхната оферта, позволява намаляване на рисковете за НЕК и за доставчика.

На по-късен етап след като бъде получена допълнителна информация, с цел възможно оптимизиране на рисковете за НЕК, **през периода на строителството на АЕЦ, АСЕ се съгласява да преразгледа** отражението на различните фактори, представени във формулата, относно стойностите на разходите на руските организации **и да променят съответно формулата за коригиране на базовите цени.**

Съгласувана позиция: Позициите бяха разбрани от двете страни, **но съгласувана позиция не се постигна.**

8. Протокол № 8 от среща на 26.07.2006 г., състояла се в офиса на РЕ§СВ, гр. София, с тематични области на преговорите –Договори/ Икономика. В протокола е посочено, че обсъжданията са в резултат на молба от НЕК на 20 юли 2006 г. да се обсъди опритимизация на цената на офертата;

В Протокол № 8 е записано, че:

1. АСЕ ще представи на НЕК:

- Допълнителни подобрения на сроковете в графика, ако има такива;
- Разяснения на ангажимента за **индекса на ескалация под формата на ново предложение (НЕК решително изисква Евростат),**
- **Оптимизация на глобалната цена на офертата, като се има предвид оценката на маржовете, преоценка на подхода към местната част от работата, както и вече договорени и нови подобрения в графика;**
- Подготовка на оферти с глобални суми за всички четири опции на АСЕ. Ревизирани офертни цени, включително цени за понесени загуби, за способност на МОХ гориво (опериране на гориво)
- Други препоръки от АСЕ да се оптимизират Офертната цена и/или Графикът;

В Протокол № 8 е посочено, че тези съображения ще поддържат всички предишни споразумения относно съответствието с ТД (тръжната документация), отразено в подписаните протоколи.

2. АСЕ ще разгледа предоставянето на второ писмо, което включва обяснение как тяхната офертна цена се отнася към и се съпоставя с индивидуалните норми;

3. Представяне на актуализация на най-новите предложени документи по графика за всички опции;

4. Представяне на копие от преглед на предварително сертифициране на съответствието на проект А-92 на Изискванията на европейските енергийни компании.

В протокола е посочено, че документите по т.1 и т.2. следва да бъдат представени до края на работния ден, вторник 1 август 2006 г., третата позиция до 8 август 2006 г., а 4-тият документ до 18 август 2006 г.

При извършената проверка на поетите ангажименти за представяне на допълнителна информация от АСЕ(горните т.1 – 4) се установи следното:

Финансови инспектори:

А. Първанова

А. Стойнев

С писмо изх.№ 7700/472 от 01.08.2006 г. от Атомстройекспорт е изпратена ревизирана оферта за сроковете за изграждане на АЕЦ Белене, за ползването на индексите EUROSTAT и оптимизирана цена за предложените опции по А87, А87-1 и А87-2.

По останалата от Протокол № 7, като несъгласувана позиция формула за ескалация (ROSTAT), в писмо с изх. № 7700/472 от 01.08.2006 г. от Атомстройекспорт потвърждават, че промяната на базовите цени ще се извършва по формулите за ескалация на цената, дадени в предложението от 01.02.2006 г., при отчитане на индексите EUROSTAT.

Следователно, и във връзка с посоченото в протокол № 8, то по отношение на формулите за ескалация на цената, между комисията и участника и Атомстройекспорт не е постигнато съгласие, като кандидата потвърждава формулата, предложена от него при подаване на първоначалната оферта.

Към писмо изх. № 7700/472 от 01.08.2006 г. е приложена Таблица № 2, в която са посочени базовите цени на опциите за изграждане на АЕЦ Белене, като за А92 е калкулирано следното:

Наименование за А92	Цена
Базова цена	3 988 420 000,00 евро.
Предлагано намаление на базова цена	139 700 000,00 евро.
Първоначална базова цена с отчитане на предлаганото намаление	3 868 720 000,00 евро.
Увеличение в цената съгласно Анекс 2.1а към Протокол № 7	237 048 000,00 евро.
Окончателна оферирана база цена на офертата към 01.08.2006 г.	4 085 768 000,00 евро.

С второ писмо изх. № 7700/481 от 03.08.2006 г. Атомстройекспорт информира НЕК ЕАД, че са оптимизирали предложената цена за опцията А92 (само за тази опция, с която са определени за изпълнител, но не и за другите три опции предложени от тях) при използване на съществуващите конструкции и доставеното оборудване на Блок 1. Базовата цена за опция А92, така както е записано, от която Комисията да започне преговори е 3 997 260 000 евро.

С посоченото в писмо с изх. № 7700/481 от 03.08.2006 г. Атомстройекспорт потвърждава цената, като базова и която така както е посочено в писмото ще подлежи да договаряне с комисията от НЕК ЕАД.

Съгласно разпоредбата на чл.89, ал.2 от ЗОП, комисията провежда договарянето с поканените кандидати за определяне на клаузите на договора, съгласно обявените изисквания, като направените предложения и постигнати договорености с всеки кандидат, се отразяват в отделен протокол, подписан от комисията и от кандидата (чл.89, ал.3 от ЗОП).

Видно от датата на последния, подписан от комисията и Атомстройекспор протокол - № 8 от 26.07.2006 г., то за направените след това предложения от участника, с писма с изх.№№ 7700/472 от 01.08.2006 г. и № 7700/481 от 03.08.2006 г., относно оптимизираната цена за опцията А92 и за формулите за ескалация на цената, не е подписан протокол с отразените договорености.

Предвид гореустановеното, преговорите за определяне клаузите на договора във въпросната обществена поръчка, като цяло не са приключили с постигане на договореност, в съответствие чл.89, ал.3 от ЗОП, по всички обсъждани въпроси.

Във връзка с изискването на цитираната разпоредба, въпреки че не са постигнати писмени договорености по всички условия на бъдещия договор (в това число цената за опцията А92), на основание чл.89, ал.4 от ЗОП комисията е изготвила доклад от 30.10.2006 г., в който са отразени действията на комисията по разглеждане на първоначалните офери и при извършване на договарянето с Атомстройекспорт и Шкода Алианце.

Финансови инспектори:

А. Първанова

А. Стойнев

В доклада по чл.89, ал.4 от ЗОП е посочено:

След първоначален преглед за съответствие и на основание чл.68, ал.6 от ЗОП, комисията е изпратила до двамата кандидата писма с въпроси на електронен носител с цел представяне на допълнителна информация и разяснения (Приложения 14 за Атомстройекспорт и Приложение № 15 за Шкода Алианце – въпросите Приложения са само на английски език).

Въз основа на получените отговори от двамата кандидата, комисията писмено е уведомила Атомстройекспорт и Шкода Алианце за датите на които ще започнат преговорите, като преговорите с всеки са продължили седмица през седмица, в четири тура за всеки кандидат и са отразени в протоколи от преговорите по всяка тема (за Атомстройекспорт това са цитираните по-горе протоколи с №№ 2, 3, 4,5, 6 и 7).

След завършване на горния етап, в периода 03.07-14.07.2006 г. са представени последните отговори от двамата участника и така както е записано в доклада: комисията заедно с архитект –инженера (това е Parsons E § C) и външните консултанти (които са назначените със Заповеди №№ 140/13.03.2006 г., № 73/06.02.2006 г., № 115/01.03.2006 г. и №102./20.02.2006 г.), е започнала подготовка по комплексна оценка на получените оферти.

Проведени са еднодневни срещи с двамата кандидата по отделно, като за Атомстройекспорт проведените преговори по обсъждане на крайните цени, срокове за изграждане, както и всички останали въпроси, не договорени до момента са протоколирани в Протокол от 26.07.2006 г. (цитирания по-горе Протокол № 8). В резултат на срещите с двамата кандидата, от същите е постъпила информация, изисквана от комисията относно крайната цена за предложените варианти за изграждане.

За кандидата Атомстройекспорт в доклада по чл.89, ал.4 от ЗОП е посочено, че на 01.08.2006 г. с писма с вх. №99-00-159/01.08.2006 г. и с вх. № АЕЦБ-0445/02.08.2006 г. от Атомстройекспорт са представени отговори за крайната цена и допълнителни разяснения.

В доклада по чл.89, ал.4 от ЗОП е посочено, че след завършване на преговорите и получаване на всички допълнителни разяснения комисията, подпомагана от външните консултанти завърши подготовката на сравнителен анализ и оценка на получените от двамата кандидати предложения.

Във връзка с посоченото в доклада, то завършването на преговорите по реда на чл.89, ал.3 от ЗОП е към датата на последния протокол, който както е посочен в доклада за Атомстройекспорт е Протокола (Протокол № 8) от 26.07.2006 г. и за който така както е посочено в доклада съдържа „.....както и всички останали въпроси, не договорени до този момент са протоколирани в Протокол от 26.07.2006 г.”.

По аналогичен начин е проведено договарянето и с другия кандидат –Шкода Алианце, като последният посочен в доклада на комисия протокол от проведено договоряне е с дата 25.07.2006 г., съдържащ всички останали въпроси, не договорени до този момент.

Постъпилите от Шкода Алианце писма след тази дата, а именно писмо с вх. № 99-00-158/31.07.2006 г. и писмо вх. № АЕЦБ-0459/08.08.2006 г. не са отразени в протоколи, съгласно изискванията на чл.89, ал.3 от ЗОП.

В случая и по конкретно за кандидата Атомстройекспорт и представената информация с писма с вх. №99-00-159/01.08.2006 г. и с вх. № АЕЦБ-0445/02.08.2006 г., не е приложима разпоредбата на чл.68, ал.6 от ЗОП.

Съгласно горната разпоредба, комисията може по всяко време да проверява заявените от кандидатите данни, както и да изисква писмено представяне в определен срок на допълнителни доказателства за обстоятелствата, посочени в офертата.

Видно от съдържанието на Протокол № 8 от 26.07.2006 г., а и в предходните Протоколи, в него не е посочена цената за опцията А92 при използване на съществуващите конструкции и доставеното оборудване на Блок 1 в размер на 3 997 260 000 евро., за да се приеме че е налице основание на комисията да проверява заявените данни (с аргумента че същите не са били

Финансови инспектори:

А. Първанова

А. Стойнев

писмено заявени от Атомстройекспорт преди 02.03.2006 г.), или да иска допълнителни доказателства за обстоятелства, посочени в оферта (с аргумента, че обстоятелство за цена в размер на 3 997 260 000 евро също не е било посочено в писмената кореспонденция, отразена в протоколите преди 02.03.2006 г.).

Видно от съдържанието на първото писмо от Атомстройекспорт с вх. №99-00-159/01.08.2006 г. в него е посочена като крайна базова цена, сумата в размер на 4 085 768 000 евро, следователно и след неговото постъпване в НЕК, за комисията не е налице основание да проверява заявените данни или да иска допълнителни доказателства за обстоятелства, посочени в оферта.

Предвид на горното, писмената кореспонденция между комисията и кандидатите, след датата на последния протокол, отразяващ направените предложения и постигнатите договорености, не може да се съотнесе към изискването на чл.89, ал.3 от ЗОП, респективно постъпилите предложения от кандидатите (за Шкода Алиансе, това са постъпилите писма след 25.07.2006 г. и за Атомстойекспорт след 26.07.2006 г.) да игнорират задължението на комисията да състави протокол с направените нови предложения и постигнати договорености, по смисъла на чл.89, ал.3 от ЗОП.

Независимо от горното в доклада на комисията по чл.89, ал.4 от ЗОП е записано, че оценката на получените от двамата кандидати оферти и подобренията, в резултат на проведените преговори са отразени в Доклад за оценка на офертите – Приложение № 43 (което бе представено на финансовата инспекция под формата на 4 класъора на английски език и една папка на български език, обозначена „Резюме на доклада” от Parsons E § C).

В доклада по чл.89, ал.4 от ЗОП, така както е записано в него, след направената оценка на получените оферти от двамата кандидати по възприетата съгласно документацията за участие в процедурата методика комисията реши следното:

Класира на I-во място ЗАО Атомстойекспорт с вариант А92 (2 блока всеки от тях 1000 MWe V-466) при получена комплексна оценка от 948,64 точки и цена не по-висока от 3 997 260 000 евро.

Класира на II-ро място Шкода Алиансе, с вариант 2 блока всеки от тях 1000 MWe V-320 с използване на съществуващо оборудване и структури на блокове 1 и 2 при получена комплексна оценка от 773,16 точки и цена не по-висока от 4 098 000 000 евро.

Докладът е подписан от всички членове на комисията.

При извършената проверка на посочения в доклада чл.89, ал.4 от ЗОП, в Доклад за оценка на офертите и по конкретно „Резюме на доклада” от Parsons E § C от 25.08.2006 г. се установи следното.

1. Направени са препоръки (стр.1) да бъде избран за първи доставчик АСЕ, с когото да започне преговори за подписване на договор за АЕЦ Белене, като преговорите се съсредоточат върху опцията А92, която да бъде предвидена за изпълнение на Проект „Белене”.
2. Препоръчано е да бъде изготвен вариант на проектодоговора за инженеринг, доставка и строителство (ИДС), в който да се включат договорените по време на преговорите позиции, като същите послужат за отправна точка при оформянето на окончателния договор (посочено е че проект на такъв договор е приложен към доклада за оценка – т.е второ доказателство, че споразумението не е договора за възлагане на ИДС);
3. Препоръчано е, предвид времевата рамка за изпълнение на окончателния Договор за ИДС, да се оформи предварително споразумение (което на практика е Споразумението от 29.11.2006 г.) съгласно което Изпълнителят да стартира някои предварителни дейности във връзка с Проекта. Ако НЕК възприеме този подход е препоръчително да се изготви проект на предварително споразумение, който да включва най-важните основни клаузи на Договора за ИДС.

Финансови инспектори:

А. Първанова

А. Стойнев

4. В доклада на архитект –инженера (стр.4) е посочено че същия съдържа резултатите от извършената от РЕ§СВ техническа и икономическа оценка на предложенията на доставците, цялата информация като въпроси и отговори, както и проблемите разглеждани по време на преговорите Доклада представя класиране на предвидените в предложенията опции за централата и дава препоръки, с които да окаже съдействие на НЕК в избора на доставчик и опция за централата;
5. Представени са резултати от оценката (стр.18) „Матрица за общата оценка на тръжните оферти”, съгласно която предложението на Атомстойекспорт с вариант А92 (948,64), което е класирано от комисията на I-во място, е с по-ниска оценка от предложението на същия кандидат за вариант А87 (963.38);
6. На стр.19 е записано, че предложенията и на двамата кандидата за финансирането на проекта не са достатъчно твърдо гарантирани за развитието на достоверна база за оценка, тоест не е представена твърда структура на калкулирането на цената, поради което предложенията за финансиране от страна на кандидатите не са били включени в изчисленията на общата оценка на тръжната оферта така както е посочено в „Критерии и методика за оценка на тръжното досие” (BNPP-BIS-PEC-NEK-0.2-R2-B”, том 0,2 на част 0 от документацията за участие).
7. Представената в таблицата обща оценка се явява и „Окончателна Оценка на Предложенията” по смисъла на раздел 0.2.13 от документ „Критерии и методика за оценка на тръжното предложение”.
8. На стр.22 са дадени две Допълнителни препоръки, съгласно които: първата е предложените системи за управление на отделяните газообразни продукти могат да бъдат подложени за оптимизирането във фазата на проектирането, извън обема на доставчика на ИДС, а втората препоръка е за да се увеличи дела на националното участие, НЕК трябва да разгледа възможността за изваждане от обема на доставчика на ИДС на отделни компоненти от обема, които са предвидени за изпълнение извън България, но могат да бъдат изпълнени от компании в България.

Видно от горното (препоръка № 1 от „Резюме на доклада” от Parsons E § C от 25.08.2006 г.) то в обществената поръчка с предмет: „Избор на изпълнител за инженеринг - доставка-строителство за проектиране, изграждане и въвеждане в експлоатация на блокове 1 и 2 на АЕЦ Белене”, комисията не е постигнала съгласие по всички клаузи от договора, така както са били обявени условията от възложителя при откриване на процедурата.

Под обявени условия в тази процедурата за възлагане на обществена поръчка, видно от документацията за участие на Възложителя е посочено:

Съгласно обявените условия в документацията за участие - Част 0 „Административни инструкции”, том 0.3, Проектодоговор, BNPP-BIS-PEC-NEK-0.3-R2-B”, май, 2005, Част I: Общи условия, базов модел „Не подлежи на промяна”, е посочена дефиниция на понятието договор, което е приложимо за целите на въпросната обществена поръчка за която е документацията за участие.

Във връзка с това, като обявено условие от възложителя за понятието „договор” е посочено:

т.1.1.1 Договорът

1.1.1.1 „Договор” означава Договорното споразумение, настоящите Условия, Изисканата от възложителя оферта и допълнителните документи (ако има), които са изброени в Договорното споразумение.

1.1.1.2 „Договорното споразумение” означава договорното споразумение, както е обяснено в Под-Клауза 1.6, включително и приложените меморандуми.

В Под-Клауза 1.6 (стр.9/111) от същите Условия е посочено: 1.6. Договорното Споразумение: Договорът ще влезе в сила на датата, посочена в Договорното Споразумение.

Разноските за гербови марки и други подобни такси (ако има такива), наложени от българското законодателство във връзка със сключването на Договорното Споразумение, са за сметка на Възложителя.

В Под-Клауза 1.5 (стр.9/111) **Приоритет на документите:**

Документите, формиращи Договора, следва да се разглеждат като взаимно обясняващи се един с друг. За целите на тълкуването приоритетът на документите ще следва следната последователност:

- a) Договорно Споразумение;
- b) Специфични условия;
- c) Настоящите Общи Условия;
- d) Техническите Спецификации (Изискванията на възложителя);
- e) Тръжните документи, както и всички останали документи, съставляващи част от Договор.

1.1.1.3 „Изисквания на Възложителя” означава документът, озаглавен Техническа Спецификация и включен в договора, както и всяко допълнение или изменение на този документ съгласно Договора. Този документ дава точно определение на предназначението, обема, и/или проекта и/или други технически критерии, за Работите.

1.1.1.4 „Тръжни документи”, означава подписаната от Изпълнителя оферта за Работите, както и всички останали документи, които Изпълнителят е предал заедно с нея (освен настоящите Условия и Изисквания на Възложителя, ако има такива);

1.1.1.5 „Гаранции за Изпълнение” и „График на Плащанията” означават документите, които са неразделни така (ако има такива) и които са включени в Договора.

Посочените от Възложителя – „НЕК” ЕАД дефиниции за целите на настоящата обществена поръчка, са съотносими на следните разпоредби от ЗОП, както следва:

1.1.1.1 „Договор” – чл. 41, ал.2 от ЗОП - Договорът за обществена поръчка включва задължително всички предложения от офертата на кандидата, определен за изпълнител.

1.1.1.2 „Договорното споразумение” – чл.89, ал.3 от ЗОП - Направените предложения и постигнатите договорености с всеки кандидат се отразяват в отделен протокол, който се подписва от членовете на комисията и от кандидата.

1.1.1.3 „Изисквания на Възложителя” – Технически спецификации съгласно чл.30, ал.1-3, във връзка с § 1, т.6 от ДР на ЗОП - „Техническа спецификация за строителство” е съвкупността от технически предписания, посочени в документацията за участие, които определят изискванията към характеристики на материалите и стоките по такъв начин, че да отговарят на предвидената от възложителя употреба. Тези характеристики трябва да включват ниво на оценка на съответствието, работни характеристики, безопасност или размери, включително и процедурите относно осигуряването на качеството, терминология, символи, изпитване и методи на изпитване, опаковане, маркиране и етикетирание. Те трябва да включват и правила за проектиране, изпитване, строителен надзор и условия за приемане на строителни работи и методи или технологии на строителство, и всички други технически условия, които възложителят е в състояние да предприеме по силата на закон или на подзаконов нормативни актове, по отношение на завършен строеж и материалите или частите, включени в него.

Въпреки това, с Решение по т.1 от Протокол № 42/30.10.2006 г., Съвета на директорите на „НЕК” ЕАД с пълно мнозинство е взел решение, с което е одобрил предложеното класиране на кандидатите, както следва:

- на I-во място, в процедура на договоряне с обявление по ЗОП за избор на изпълнител за инженеринг-доставка-строителство, за проектиране, изграждане и въвеждане в експлоатация на блокове 1 и 2 на АЕЦ Белене - ЗАО Атомстойекерпорт 9

Финансови инспектори:

А. Първанова

А. Стойнев

вариант А92 (2 блока всеки от тях 1000 MWe V-466) при получена комплексна оценка от 948,64 точки и цена не по-висока от **3 997 260 000 евро**.

- на II-ро място в процедура на договоряне с обявление по ЗОП за избор на изпълнител за инженеринг-доставка-строителство, за проектиране, изграждане и въвеждане в експлоатация на блокове 1 и 2 на АЕЦ Белене - Шкода Алианце, с вариант 2 блока всеки от тях 1000 MWe V-320 с използване на съществуващо оборудване и структури на блокове 1 и 2 при получена комплексна оценка от 773,16 точки и цена не по-висока от **4 098 000 000 евро**.

С Решение по т.1 от Протокол № 42/30.10.2006 г. Съвета на директорите на „НЕК“ ЕАД е определил за изпълнител на обществената поръчка **„Избор на изпълнител за инженеринг-доставка-строителство, за проектиране, изграждане и въвеждане в експлоатация на блокове 1 и 2 на АЕЦ Белене - ЗАО Атомстройекспорт с вариант А92** (2 блока всеки от тях 1000 MWe V-466) при получена комплексна оценка от 948,64 точки и цена не по-висока от **3 997 260 000 евро**.

С Решение по т.1 от Протокол № 42/30.10.2006 г. Съвета на директорите на „НЕК“ ЕАД е упълномощил Главният Изпълнителен директор и Изпълнителният директор на дружеството да подпишат с определения изпълнител **договор на стойност 3 997 260 000,00 евро без ДДС**.

В цитираното по-горе решение е записано, че процедурата на договоряне с обявление по ЗОП за избор на изпълнител за инженеринг-доставка-строителство, за проектиране, изграждане и въвеждане в експлоатация на блокове 1 и 2 на АЕЦ Белене е открита с Решение на С.Д, прието с Протокол № 19 от 10.05.2005 г., обн. в електронната страница на ДВ на 10.05.2005 г.

Въпреки, че в Решение по т.1 от Протокол № 42/30.10.2006 г. е посочен **договор, на 29.11.2006 г.** между НЕК ЕАД, представявано от Любомир Велков, в качеството му на генерален изпълнителен директор, и Мадрик Папазян в качеството му на изпълнителен директор и „Атомстройекспорт“ АД /АСЕ/, представявано от Сергей Шматко, **е подписано Споразумение, в което както е посочено предвид:**

- Решение № 260/08.04.2005 г. на Министерски съвет на Република България, Писмо на Министерство на енергетиката и енергийните ресурси със задължителни инструкции от 05.05.2005 г. за възобновяване работата по изграждане на АЕЦ „Белене“, и съгласно чл. 3, ал. 1, т. 3в, чл. 7, ал. 1, т. 5а, чл. 16, ал. 3 и ал. 6, т. 1, както и чл. 103 на Закона за обществените поръчки, и Решение на Съвета на директорите на Възложителя, взето с Протокол № 19 от 10.05.2005 г., НЕК е обявила процедура за възлагане на обществена поръчка за договор за завършване на проектирането и за изграждане, въвеждане и пускане в експлоатация на Блок 1 и 2 на Атомна електроцентрала „Белене“;

- В резултат на завършилия процес за оценка на подадените оферти по време на конкурса и след дискусиите и разясненията по офертите и предварителните преговори с кандидат изпълнителите, с Решение по т. 1, взето по силата на Протокол № 42 от 30.10.2006 г. НЕК е обявила АСЕ за кандидат изпълнител, който въз основа на Офертата на изпълнителя е класиран първи, и с който **ще бъдат проведени преговори за сключване на договор за Офертата на Изпълнителя;**

- Възложителят желае да възложи на Изпълнителя, и Изпълнителят е съгласен да изпълни Офертата на Изпълнителя при условията на настоящото споразумение и Окончателния договор за ИДС;

- Преговорите по Окончателния договор за ИДС не са приключили, и Страните трябва да продължат подробните преговори по условията на Окончателния договор за ИДС, и подробния технически обем на Работите;

- Страните желаят да завършат преговорите по Окончателния Договор за ИДС в срок от 12 месеца от началната дата на това споразумение; датата на влизане в сила на

Окончателния договор за ИДС обаче ще бъде в зависимост от постигането на Финансовото приключване на проекта;

- Страните желаят да ускорят графика за изпълнение на Проекта, и поради това възнамеряват да започнат осъществяването на определени **първоначални дейности**, докато преговарят по детайлите на Окончателния Договор за ИДС; тези дейности се отнасят до и са част от цялостната програма за изпълнение на Проекта, и

В споразумението е записано, че имайки предвид взаимните договорености, съдържащите се тук, и с намерението да бъдат **правно обвързани от настоящето**, Страните са се споразумели за следното:

В част I от споразумението са описани термините и изразите използвани в споразумението, от които:

- **„Дейности“** – означава дейностите договорени да бъдат извършени по силата на настоящото Споразумение, и които са включени в „Обема на дейностите“, определени във включеното тук Приложение /А/, както и всякакви други дейности, договорени да бъдат започнати и/или извършени по силата на настоящото споразумение, включително неговите Приложения;

- **„Архитект-Инженер“** – означава Парсънс ИендСи България ЕООД, гр. София, България, в качеството му на Представител на Възложителя, упълномощен да действа от името на Възложителя, включително да извършва дейностите, възложени му съгласно Под-клауза XIII.42;

- **„Договор за ИДС“** – означава Договора за Инженеринг, Доставка и Строителство, който ще бъде сключен от Страните в рамките на Проекта за възобновяване на работата по завършването на проектирането, доставките и строителството, въвеждане в действие и пускане на Блок 1 и Блок 2 на АЕЦ Белене, състоящ се от настоящото Споразумение, Общите и специални условия, изискванията на Възложителя /BIS/, актуализирани по време на разискванията и разясненията по офертите и по време на предварителни преговори въз основа на Конкурса, и в **последствие по време на преговорите по Окончателния договор за ИДС**, Офертата на изпълнителя и други документи /ако има такива/, които са изброени в Договорното споразумение;

- **„Базова цена на Договора за ИДС“** – означава ненадвишаемата сума от 3 997 260 000 Евро, предложена от Изпълнителя за обема на работите, изложени в Офертата на Изпълнителя, и която сума включва завършването на АЕЦ „Белене“ с използване на запазеното оборудване и конструкции при условия „до ключ“, до началото на гаранционния срок;

- **„Окончателен Договор за ИДС“** – означава Договора за ИДС, който ще бъде сключен от Страните, при условията на Клауза III, който има за основа приложения Проектно-договор за ИДС;

- **„Цена по окончателния Договор за ИДС“** – означава сумата, която ще бъде договорена от Страните в Договорното споразумение на основата на Базовата цена на договора за ИДС, актуализирана по взаимна договореност между Страните;

- **„Оферта на изпълнителя“** – означава подписаната от Изпълнителя оферта „А-92“ за завъшване на изграждането на два блока на АЕЦ Белене, както е предложено в опция А92 на Изпълнителя, с измененията договорени към Датата на влизане в сила на настоящото Споразумение, и в съответствие с документите изброени в Приложение (B-1), въз основа на които Изпълнителят е класиран на първо място.

В раздел II „Цел“ от споразумението е договорено, че **основната цел на Споразумението е да определи общото разбиране на Страните относно процеса на достигане на споразумение и подписване на Окончателния договор за ИДС и да възложи на Изпълнителя изпълнението на определени части от работите по Окончателния договор**

за ИДС срещу заплащане от страна на Възложителя, при условията на настоящото Споразумение.

В раздел III „Преговори и влизане в сила на Окончателния договор за ИДС“ от споразумението е договорено, че Страните се споразумяват незабавно след началната дата на това Споразумение да започнат **добросъвестното договаряне на Окончателния Договор за ИДС**, който ще замени настоящото Споразумение.

В раздел V „Обем на дейностите, възложени съгласно споразумението“ е записано, че обема на дейностите, възложени съгласно това Споразумение, ще включва определени договорени части от **Обема на Работите по Проекта**, определен общо в спецификацията на обществената поръчка, и изменен по време на разискванията и разясненията по офертите и по време на предварителните преговори в рамките на Конкурса.

В раздел X.31 „Цена на споразумението“, страните са се споразумели, че цената платима от Възложителя на Изпълнителя за извършените от последния и приети от Възложителя дейности съгласно настоящото споразумение ще бъде в размер на 193 189 000 евро, без ДДС.

В т. 33 от цитирания раздел страните са се споразумели, че цената съгласно Под-клауза X.31 ще бъде предмет на ескалация в съответствие с формула за актуализация на цената, която **ще бъде договорена до 31.05.2007 г.**, като формулата за ескалация ще бъде договорена на базата на методиките и индексите на EUROSTAT. Договорено е също така, че ескалацията ще се прилага ежегодно, на база индексите за м. февруари 2007 г. В цитираната под-клауза страните са се споразумели също така, че **„По време на преговорите по Окончателния Договор за ИДС**, страните ще преразгледат и ще предоговорят формулата за ескалация, която ще се прилага през периода на Окончателния Договор за ИДС, и периодичността на представяне на фактури за прилаганата ескалация.

В раздел XI. „Условия на плащане“, страните са се споразумели, че плащанията направени от Възложителя съгласно настоящото споразумение, ще бъдат приспаднати от сумата, дължима по **Окончателния Договор за ИДС**, като плащанията ще се правят в Евро, посредством директен банков превод по банковата сметка на Изпълнителя, детайлите на която ще бъдат указани във фактурите за плащания.

В под-клауза XXIX. 179 страните са се споразумели, че: срокът на действие на настоящото Споразумение е една година от неговата дата на влизане в сила, или до датата на влизане в сила на Окончателния Договор за ИДС. В случай, че Страните не успеят да се споразумеят относно условията на Окончателния Договор за ИДС в срок от една година от датата на влизане в сила на Споразумението поради причини извън техния контрол или макар и подписан, Окончателния договор за ИДС не е влязъл в пълна сила и ефект, Страните могат, в срок от два месеца преди изтичане на едногодишния срок, да се споразумеят за изменения във времеви график /Приложение I/ и Обема на Дейностите /Приложение A/ с цел да предотвратят прекъсване и/или закъснение при изпълнение на Общия времеви график на Проекта.

В раздел XLV „Заместване на споразумението от **окончателния договор за ИДС**“ страните са се споразумели, че „При подписването му, Окончателния договор за ИДС, ще замести и ще се приложи с обратна сила към това Споразумение, като ще се вземат предвид всички извършени Дейности и всички плащания, направени въз основа на Споразумението.

Съгласно чл. 89, ал.5 от ЗОП, когато в процедурата на договаряне с обявление е определен изпълнител, както в случая това е Решение по т.1 от Протокол № 42/30.10.2006 г., възложителят определя за изпълнител на обществената поръчка класираният от комисията на първо място кандидат по реда на глава пета, раздел III от ЗОП.

Във връзка с това в чл.74, ал.1 от ЗОП е посочено, че възложителят сключва договор за възлагане на обществена поръчка с кандидата, класиран на първо място и определен за изпълнител на **поръчката**.

Видно от посоченото от възложителя в решението и обявлението при откриване на процедурата (с Решение № 19/10.05.2005 г.), поръчката е обявена с предмет: **Избор на изпълнител за инженеринг - доставка-строителство (ИДС) за проектиране, изграждане и въвеждане в експлоатация на блокове 1 и 2 на АЕЦ "Белене"**, въпреки това за цел на Споразумението в раздел II от него е посочено: **основната цел на Споразумението е да определи общото разбиране на Страните относно процеса на достигане на споразумение и подписване на Окончателния договор за ИДС и да възложи на Изпълнителя изпълнението на определени части от работите по Окончателния договор за ИДС срещу заплащане от страна на Възложителя, при условията на настоящото Споразумение.**

Предвид горното, то с подписване на Споразумението, не се възлага изпълнението на пълния обем от дейности, при условията при които е била обявена обществената поръчка, а именно: **инженеринг - доставка-строителство (ИДС) за проектиране, изграждане и въвеждане в експлоатация на блокове 1 и 2 на АЕЦ "Белене"**.

В конкретния случай, възложителят вместо договор за възлагане на обществена поръчка

(при обявените условия и дефиниция за т.1.1.1 Договорът, 1.1.1.1 „Договор” означава Договорното споразумение, настоящите Условия, Изисканата от възложителя оферта и допълнителните документи (ако има), които са изброени в Договорното споразумение. 1.1.1.2 „Договорното споразумение” означава договорното споразумение, както е обяснено в Под-Клауза 1.6, включително и приложените меморандуми – посочени в Част 0 „Административни инструкции”, том 0.3, Проектодоговор, BNPP-BIS-PEC-NEK-0.3-R2-B”, май, 2005, Част I: Общи условия, базов модел „Не подлежи на промяна”)

е подписал (предложеното в Доклад за оценка на офертите и по конкретно „Резюме на доклада” от Parsons E & S от 25.08.2006 г.), споразумение, в което е посочено че Преговорите по Окончателния договор за ИДС не са приключили, и Страните трябва да продължат подробните преговори по условията на Окончателния договор за ИДС, и подробния технически обем на Работите; както и че Страните желаят да завършат преговорите по Окончателния Договор за ИДС.

Видно от клаузите на Споразумението от 29.11.2006 г. между НЕК ЕАД и „Атомстройекспорт” АД /АСЕ/, е че към датата на сключването му преговорите по всички клаузите на договора за ИДС, обект на обществената поръчка не са приключили, като по този начин процедурата за възлагане на обществена поръчка чрез договаряне с обявление не е приключила с подписването на договор за възлагане предмета на поръчката, съобразно реда и условията на ЗОП. В подкрепа на горното е и клауза 6.2, буква „б” стр.14 от Споразумението от 29.11.2006 г.:

„Възложителят има право с писмено предизвестие, да прекрати това Споразумение и започне и продължи преговорите по Окончателния Договор за ИДС с класирания на второ място в Конкурса кандидат в съответствие с решението на Възложителя по Конкурса и по Закона за обществените поръчки.”.

Във връзка с посоченото, то в действащите за периода правила в областта на обществените поръчки, не се съдържа разпоредба съгласно която след подписване на договор с класирания на първо място кандидат, и при евентуалното му прекратяване, възложителят да продължи преговорите с втория класиран кандидат. Нещо повече, съгласно чл.74, ал.2 от ЗОП при отказ на кандидата, определен за изпълнител, да сключи договор, възложителят определя за изпълнител следващия класиран кандидат и сключва договор с него.

Следователно с подписаното Споразумението от 29.11.2006 г. между НЕК ЕАД и „Атомстройекспорт” АД /АСЕ/, договарянето между страните е продължило и след неговото подписване.

Като се отчитат едновременно следните факти:

1. Независимо, че от възложителя е открита процедура на договаряне с обявление за възлагане на обществена поръчка, проведеното от комисията (назначена със Заповед № 410/27.06.2005 г., изменена със Заповеди №39/23.01.2006 г.), договаряне не е приключило с постигане на окончателни договорености по всички въпроси, и които договорености да бъдат включени в предмета на договора, с които да се възложи изпълнение на пълния обем на поръчката, така както е била обявена тя от възложителя при нейното отиване.

2. Решението за избор на изпълнител (Решение по т.1 от Протокол № 42/30.10.2006 г., Съвета на директорите на „НЕК“ ЕАД) указва подписването на договор, и като такъв следва да се приеме договорът, съгласно дефинициите от обявените условия в документацията за участие.

3. Споразумението от 29.11.2006 г. между НЕК ЕАД и „Атомстройекспорт“ АД /АСЕ/, предвижда след неговото сключване, страните да продължат преговорите по определяне на клаузи за Окончателния договор за ИДС, включително възлага изпълнението на част от обема на поръчката.

Предвид на горните безспорни факти, финансовата инспекция установи, че Споразумението от 29.11.2006 г. между НЕК ЕАД, и „Атомстройекспорт“ АД /АСЕ/, урежда намеренията на страните относно бъдещите им действия, с цел „да определи общото разбиране на Страните, относно процеса на достигане на споразумение и подписване на Окончателния договор за ИДС и да възложи на Изпълнителя изпълнението на определени части от работите по Окончателния договор за ИДС“, и по същество не представлява договор за възлагане на обществена поръчка с предмет: „Избор на изпълнител за инженеринг-доставка-строителство, за проектиране, изграждане и въвеждане в експлоатация на блокове 1 и 2 на АЕЦ Белене - ЗАО Атомстройекспорт“, така както е бил обявен от възложителя.

Националното законодателство в областта на обществените поръчки към момента на провеждане на процедурата, както и след тази дата не допуска възможност след вземане на решение за избора на изпълнител, възложителят да продължи преговорите със същия, с цел определяне условията на бъдещ договор.

В този смисъл, действията на Любомир Велков - Генерален изпълнителен директор, и Мадрик Папазян - Изпълнителен директор на НЕК ЕАД, свързани с подписването на Споразумението са в противоречие с принципите, реда и условията, предвидени в ЗОП.

Приложение от № 1 до № 25 вкл.

1.2. Проверка за законосъобразност на сключените: споразумение от 29.11.2006 г. между „НЕК“ ЕАД и „Атомстройекспорт“ ЗАО, както и допълненията и договорните споразумения към него за периода от 26.11.2006 г. до 31.03.2012 г.

1.2.1. На 29.11.2006 г. между НЕК ЕАД, представлявано от Любомир Велков, в качеството му на генерален изпълнителен директор, и Мадрик Папазян в качеството му на изпълнителен директор и „Атомстройекспорт“ АД /АСЕ/, представлявано от Сергей Шматко, е подписано Споразумение /"Споразумението"/.

Споразумение съдържа следните раздели:

- I – Дефиниции и тълкуване;
- II – Цел;
- III – Преговори и влизане в сила на окончателния договор;
- IV – Дефинитивни условия на окончателния договор за ИДС;

Финансови инспектори:

А. Първанова

А. Стойнев

20

- V- Обем на дейностите, възложени съгласно споразумението;
- VI – Съществуващо технологично оборудване;
- VII – Съществуващо строително оборудване;
- VIII – Съществуващи конструкции на централата и интегриране;
- IX- Работи на площадката;
- X – Цена на споразумението;
- XI – Условия на плащане;
- XII – Авансово плащане;
- XIII – Представител на Възложителя. Представител на Изпълнителя;
- XIV – Общи задължения на Изпълнителя;
- XV – Общи задължения на Възложителя;
- XVI – Документи на изпълнителя;
- XVII – Гаранция за изпълнение;
- XVIII – Персонал и работна сила;
- XIX- Подизпълнители;
- XX – Управление на проекта;
- XXI – Доклади за напредък;
- XXII – Съвет за координация;
- XXIII – Процедура за приемане на работите и документите;
- XXIV – Времеви график. Удължаване на срока;
- XXV – Указания;
- XXVI – Изменения;
- XXVII – Управление на качеството;
- XXVIII – Технически стандарти и наредби;
- XXIX – Начална дата, срок, валидност;
- XXX – Временно спиране и прекратяване;
- XXXI – Плащане в случай на прекратяване от възложителя;
- XXXII – Обезщетения;
- XXXIII – Застраховки;
- XXXIV – Извънредни обстоятелства /Форс мажор/;
- XXXV – Решения;
- XXXVI – Искове на Възложителя;
- XXXVII – Искове на Изпълнителя;
- XXXVIII – Приложимо право и език;
- XXXIX – Съобщения;
- XL – Конфиденциалност;
- XLI – Разрешаване на спорове /Арбитраж;
- XLII – Декларации и гаранции;
- XLIII – Прехвърляне;
- XLIV – Цялостно споразумение;
- XLV – Заместване на споразумението от окончателния договор за ИДС.

В споразумението е записано, че имайки предвид взаимните договорености, съдържащите се в него, и с намерението да бъдат правно обвързани от настоящето, Страните са се споразумели за следното:

В раздел II „Цел” от споразумението е договорено, че основната цел на Споразумението е да определи общото разбиране на Страните относно процеса на достигане на споразумение и подписване на Окончателния договор за ИДС и да възложи на Изпълнителя изпълнението на определени части от работите по Окончателния договор за ИДС срещу заплащане от страна на Възложителя, при условията на настоящето Споразумение.

Финансови инспектори:

А. Първанова

А. Стойнев

В раздел III „Преговори и влизане в сила на Окончателния договор за ИДС” от споразумението е договорено, че Страните се споразумяват незабавно след началната дата на това Споразумение да започнат добросъвестното договаряне на Окончателния Договор за ИДС, който ще замени настоящото Споразумение.

Съгласно подклауза III.6 от споразумението, ако изпълнителят не успее да започне и /или продължи добросъвестно преговорите по Окончателния договор за ИДС, както е указано в подклауза III.3, в резултат на което приключването на преговорите по Окончателния договор за ИДС закъснее след установения в подклауза III.5 срок, възложителят ще има право с писмено предизвестие да:

- Поиска преустановяване на изпълнението на дейностите, възложени със споразумението, дотогава, докато изпълнителят не започне и/или продължи добросъвестно преговорите;
- Прекрати това споразумение и:
- Поиска незабавно възстановяване на всички суми, платени на изпълнителя по силата на това споразумение до деня на писменото уведомление съгласно подклауза III.6 и;
- Започне и продължи преговорите по Окончателния договор за ИДС с класирания на второ място в конкурса кандидат в съответствие с решението на възложителя по конкурса и Закона за обществените поръчки.

В раздел V „Обем на дейностите, възложени съгласно споразумението” е договорено, че обема на дейностите, възложени съгласно това Споразумение, ще включва определени договорени части от Обема на Работите по Проекта, определен общо в спецификацията на обществената поръчка, и изменен по време на разискванията и разясненията по офертите и по време на предварителните преговори в рамките на Конкурса.

Съгласно текста на този раздел, подробното описание на дейностите, които ще бъдат извършени съгласно споразумението е дадено в Приложение А към него.

В раздел X.31 „Цена на споразумението”, страните са се споразумели, че цената платима от Възложителя на Изпълнителя за извършените от последния и приети от Възложителя дейности съгласно настоящото споразумение ще бъде в размер на 193 189 000 евро, без ДДС.

В т. 33 от цитирания раздел страните са се споразумели, че цената съгласно Под-клауза X.31 ще бъде предмет на ескалация в съответствие с формула за актуализация на цената, която ще бъде договорена до 31.05.2007 г., като формулата за ескалация ще бъде договорена на базата на методиките и индексите на EUROSTAT. Договорено е също така, че ескалацията ще се прилага ежегодно, на база индексите за м. февруари 2007 г. В цитираната под-клауза страните са се споразумели също така, че „По време на преговорите по Окончателния Договор за ИДС, страните ще преразгледат и ще предоговорят формулата за ескалация, която ще се прилага през периода на Окончателния Договор за ИДС, и периодичността на представяне на фактури за прилаганата ескалация.

В раздел XI. „Условия на плащане”, страните са се споразумели, че плащанията направени от Възложителя съгласно настоящото споразумение, ще бъдат приспаднати от сумата, дължима по Окончателния Договор за ИДС, като плащанията ще се правят в Евро, посредством директен банков превод по банковата сметка на Изпълнителя, детайлите на която ще бъдат указани във фактурите за плащания.

В раздел XII. „Авансово плащане” е договорен начина на авансовите плащания, които Възложителят ще направи към Изпълнителя, като в под-клауза XII.37 е договорен авансов превод в размер на 32 198 212 Евро, за мобилизация и започване на Дейностите, възложени по споразумението. В под-клауза XII.38 страните са се споразумели, че Възложителят ще плати авансово плащане след получаване на i/ Гаранция за изпълнение съгласно под-клауза XVII.77 по-долу; и ii/ Гаранция за авансово плащане в размер и във валута, идентични с тези Авансово плащане; и iii/ четири броя оригинални екземпляра на търговска фактура за авансово плащане.

В под-клауза XVII.77 „Гаранция за изпълнение” страните са се споразумели, че Изпълнителя ще получи /за своя сметка/ гаранция за изпълнение в размер на 5% от сумата, определена в под-клауза X.31

В под-клауза XXIX. 175 „Начална дата, срок, валидност” страните са се споразумели за датата на която влиза в сила Споразумението, като в под-клауза XXIX. 175 е записано, че Изпълнителят трябва да започне изпълнението на Дейностите, възложени съгласно настоящото Споразумение, колкото е практически възможно по-скоро след Началната дата, а след това да продължи с изпълнението на Дейностите с необходимата експедитивност и без закъснение и в съответствие с Времевия График за Дейностите.

В под-клауза XXIX. 179 страните са се споразумели, че: срокът на действие на настоящото Споразумение е една година от неговата дата на влизане в сила, или до датата на влизане в сила на Окончателния Договор за ИДС. В случай, че Страните не успеят да се споразумеят относно условията на Окончателния Договор за ИДС в срок от една година от датата на влизане в сила на Споразумението поради причини извън техния контрол или макар и подписан, Окончателния договор за ИДС не е влязъл в пълна сила и ефект, Страните могат, в срок от два месеца преди изтичане на едногодишния срок, да се споразумеят за изменения във времеви график /Приложение Л// и Обема на Дейностите /Приложение А// с цел да предотвратят прекъсване и/или закъснение при изпълнение на Общия времеви график на Проекта. В случай, че Страните не успеят да се споразумеят за изменения във Времевия график /Приложение Л// и Обема на Дейностите /Приложение А//, течението на сроковете съгласно Общия времеви график, ще бъде преустановено, а времето на това преустановяване ще бъде съответно добавено към сроковете в Общия времеви график. Страните ще направят преглед на Общия времеви график към момента на подписване на Окончателния Договор за ИДС и ако е необходимо ще го коригират съответно, за да отразят последствията, причинени от осигуряването на финансовото приключване.

В раздел XXXI. „Плащане в случай на прекратяване от Възложителя”, страните са се споразумели, че след като Предизвестие за Прекратяване, дадено по това Споразумение, влезе в сила, Възложителят трябва незабавно да върне на Изпълнителя гаранцията за изпълнение и след като отчете всички дължими суми от Изпълнителя за пълното изплащане на авансовото плащане и извърши прихващане срещу Гаранцията за авансово плащане, Възложителят трябва да уреди да бъде направено плащане на Изпълнителя за:

- всяка сума, платима за възложени дейности, извършени от Изпълнителя съгласно Споразумението, но за които не е било направено плащане преди това;

- стойността на всички материали, поръчани за дейностите, които са били доставени на Изпълнителя или чиято доставка Изпълнителя е задължен да приеме. Всички материали ще станат собственост на Възложителя, когато бъдат приети от него, независимо от каквото и да било свързано с това плащане и/или момента на прехвърляне на риска;

- всички други разходи или отговорности, които при обстоятелствата на настоящото Споразумение са били разумно направени от Изпълнителя при извършването на възложените Дейности, и определени като платими в съответствие с Клауза XXXV;

- разходите за отстраняване на временните работи и оборудването на Изпълнителя от Площадката; и

- разходите за демобилизацията на служителите и работниците на Изпълнителя, наети изцяло във връзка с дейностите на Площадката към датата на прекратяването, която сума следва да бъде определена като платима в съответствие с Клауза XXXV;

- за съгласуването или определянето на стойността на дейностите, материалите и документите на Изпълнителя, и всякакви други суми дължими на Изпълнителя за Дейности, извършени в съответствие с настоящото споразумение, Възложителя ще действа съгласно Клауза XXXV.

В раздел XLIV „Цялостно споразумение”, страните са определили документите, които формират споразумението, изброени по азбучен от буква „а”, до буква „и”, в т.ч. Приложение А „Обем на дейностите”.

В раздел XLV „Заместване на споразумението от окончателния договор за ИДС” страните са се споразумели, че „При подписването му, Окончателния договор за ИДС, ще замести и ще се приложи с обратна сила към това Споразумение, като ще се вземат предвид всички извършени Дейности и всички плащания, направени въз основа на Споразумението.

Съгласно Приложение А – обхват на дейностите, възложени с това споразумение е както следва:

- изготвяне на Идеен проект за двата блока на АЕЦ Белене до ниво на детайлизация, достатъчно за издаването на разрешение за строителство от Министерство на регионалното развитие и благоустройството;
- подпомагане на възложителя в довършването на Техническото задание. Съгласно текста на това приложение окончателната версия на Техническото задание, утвърдена от възложителя ще бъде включена в Окончателния договор за ИДС;
- изготвяне на Техническия проект за блокове 1 и 2 на АЕЦ Белене;
- действия свързани с доставката на Позиции от оборудването, изискващи дълго време на изработка, както следва: корпус на реактора, парогенератори, компенсатор на обема, резервоари на САОЗ. Съгласно текста на приложението, работата по тази дейност трябва да включва избор на заводи производители, подписване на договори с производителите и авансово плащане за подготовката;
- разработване на Интегриран общ времеви график , заедно с и под ръководството на Възложителя и архитект – инженера;
- разработване на ръководство за управление на проекта;
- започване на работи по интегриране, с цел да се подготви площадката за бъдещите строителни работи;
- дейности по управление на качеството;
- определяне на организацията и управлението на проекта;
- изисквания за започване на дейностите, свързани с площадката;
- създаване на план за мобилизация на площадката и неговото завършване. Съгласно текста на приложението, представянето на този план има за цел да демонстрира пред Възложителя, че изпълнителя е определил кога необходимата инфраструктура, предоставяна от Възложителя трябва да бъде на разположение и да се демонстрира, че Изпълнителят има работещи средства да осигури работната сила в съответствие със своите оценки;
- въвеждане на портал. Съгласно текста на приложението, изпълнителят ще осигури въвеждането на портала, необходим за предаването и разпространяването на информация по проектирането между Изпълнителя и Възложителя.

Остойностен Графикът на плащане на дейностите, възложени с това приложение е отразен в Приложение Е „Процедура на плащане и приложенията към нея”.

Видно от справка изх. № 12-17-5/10.04.2012 г. по Споразумението за периода от 29.11.2006 г. до 31.03.2012 г. са изплатени средства за фактурирани дейности в общ размер на 131 560 407,40 евро с ДДС. Платен е аванс 32 198 212,00 евро. Неизплатените задължения са в общ размер на 12 203 751,24 евро без ДДС. Неусвоеният аванс е в размер на 2 634 785,85 евро.

Видно от клаузите на Споразумението от 29.11.2006 г. между „НЕК ЕАД и „Атомстройекспорт” АД (АСЕ), е че към датата на сключването му преговорите по клаузите на договора за ИДС (при дефиницията посочена в т.1.1 от настоящия доклад), обект на обществената поръчка, открита с Решение № 19/10.05.2005 г. не са приключили.

Независимо от това със Споразумението е възложено на АСЕ да започне изпълнението на определени части от работите по Окончателния договор за ИДС срещу заплащане на сума в размер на 193 189 000 евро, без ДДС. Посочената сума подлежи на ескалация с формула, която не е договорена и ще бъде обект на допълнителни преговори, като ще се прилага за периода на Окончателния договор за ИДС (X.31 и X.33).

В споразумението страните са договорили възможност за възложителя, при наличие на определени обстоятелства и настъпване на определени събития (III.6), да прекрати това споразумение, и започне и продължи преговорите по Окончателния договор за ИДС с **класирания на второ място в конкурса кандидат в процедурата за възлагане на обществената поръчка по реда на Закона за обществените поръчки.**

По реда и условията на ЗОП (чл.16, ал.6, т.1 от ЗОП/Редакция ДВ, бр.34/2005 г./), преговорите с кандидатите за определяне на условията на договора са елемент от процедурата за възлагане на обществена поръчка, чрез договаряне с обявление, поради което до тяхното окончателно приключване не може да се приеме, че процедурата е приключила.

Горните факти и обстоятелства потвърждават, че без да е приключила процедурата, чрез договаряне с обявление, и без да е договорена формулата за ескалация – елемент, формиращ цената на поръчката, възложителят е възложил на кандидатът ЗАО „Атомстройекспорт“ да изпълни дейности, част от обема на поръчката и е извършил разходи за тях в общ размер на 122 436 868,20 евро без ДДС.

По този начин, към датата на сключване на споразумението, за „НЕК“ЕАД не е била известна каква ще бъде сумата, която следва да заплати на ЗАО „Атомстройекспорт“ за възложените за изпълнение дейности по това споразумение, както и механизма, по който тази цена ще се изменя във времето (формула за ескалация). Това от своя страна поставя под съмнение доколко в максимална степен са защитени финансовите интересите на възложителя, при подписване на споразумението, при положение, че не е постигнато съгласие по формулата за ескалация на цената, която ще се приложи с обратна сила(XLV).

Националното законодателство в областта на обществените поръчки към момента на провеждане на процедурата, както и след тази дата не допуска възможност преди да са приключили преговорите в процедура на договаряне с обявление, на кандидат изпълнителя да бъдат възлагани за изпълнение, част от обема на поръчката.

В този смисъл, действията на Любомир Велков - Генерален изпълнителен директор, и Мадрик Папазян - Изпълнителен директор на НЕК ЕАД, свързани с подписването на Споразумението и извършените разходи във връзка с него са в противоречие с принципите, реда и условията, предвидени в ЗОП.

За периода от 26.11.2006 г. до 31.03.2012 г., към Споразумението от 29.11.2006 г. са сключени 14 броя Допълнения и едно Договорно споразумение, от които с една част от тях се удължава срока на действието му, а с друга част се възлагат за изпълнение част от дейностите от обема на поръчката (Договора за ИДС), както следва:

1.2.2. На 28.12.2007 г. към Споразумението от 29.11.2006 г. между НЕК ЕАД, представлявано от Любомир Велков, в качеството му на главен изпълнителен директор, и Мадрик Папазян в качеството му на изпълнителен директор и „Атомстройекспорт“ АД /АСЕ/, представлявано от Геннадий Тепкян, е подписано Допълнение 1/28.12.2007 г. Предмет на допълнението са условията свързани с ефективното изпълнение на Споразумението по отношение на доставката на документите на Изпълнителя, свързани с пакетите Концептуален проект и Технически проект, наречени „Проектни документи“. Страните са договорили условията на доставка на проектните документи по отношение на езика на който същите следва

да се доставят, носителя на който ще се доставят, момента, който ще се счита за дата на доставката, както и условията и срока за митническо оформяне на доставката им.

По време на финансовата инспекция се изиска от изпълнителния директор на НЕК ЕАД да се представят решенията на Съвета на директорите на НЕК, с които е одобрено и разрешено на Главния изпълнителен директор и изпълнителния директор на НЕК ЕАД, да подпишат Допълнение 1/28.12.2007 г.

С писмо подписано от Иво Лефтеров - Изпълнителен директор на НЕК ЕАД, се отговори, че за сключване на Допълнения от № 1 до № 5 включително към Споразумение от 29.11.2006 г., между „НЕК” ЕАД и ЗАО „Атомстройекспорт”, е направена проверка в архива на Съвета на директорите на НЕК ЕАД и такива решения не са открити.

1.2.3. Към Споразумението от 29.11.2006 г., между „НЕК” ЕАД, представлявано от Любомир Велков, в качеството му на главен изпълнителен директор, и Мадрик Папазян в качеството му на изпълнителен директор и „Атомстройекспорт” АД /АСЕ/, представлявано от Генадий Тепкян, е подписано Изменение № 2 /без дата/, в което страните са се договорили да продължат срока на валидност на Споразумението до 30.06.2008 година.

По време на финансовата инспекция се изиска от изпълнителния директор на „НЕК” ЕАД да се представят решенията на Съвета на директорите на НЕК, с които е одобрено и разрешено на главния изпълнителен директор и изпълнителния директор на НЕК ЕАД, да подпишат Изменение № 2 /без дата/.

С писмо подписано от Иво Лефтеров - изпълнителен директор на НЕК ЕАД, се отговори, че за сключване на Допълнения от № 1 до № 5 включително към Споразумение от 29.11.2006 г. между „НЕК” ЕАД и ЗАО „Атомстройекспорт”, е направена проверка в архива на Съвета на директорите на НЕК ЕАД и такива решения не са открити.

1.2.4. На 18.01.2008 г. между НЕК ЕАД, представлявано от Любомир Велков, в качеството му на Главен изпълнителен директор, и Мадрик Папазян в качеството му на изпълнителен директор, наричано Възложител и „Атомстройекспорт” АД /АСЕ/, представлявано от Сергей Шматко, наричано Изпълнител е подписано Договорно споразумение.

В Договорното споразумението са отразени обстоятелствата и съображенията, които страните са взели предвид, при сключването му, както следва:

- На основание Решение № 260/08.04.2005 г. на Министерски съвет на Република България, писмо на Министерство на енергетиката и енергийните ресурси със задължителни инструкции от 05.05.2005 г. за възобновяване работата по изграждане на АЕЦ „Белене”, и съгласно чл. 3, ал. 1, т. 3в, чл. 7, ал. 1, т. 5а, чл. 16, ал. 3 и ал. 6, т. 1, както и чл. 103 на Закона за обществените поръчки, и Решение на Съвета на директорите на Възложителя, взето с Протокол № 19 от 10.05.2005 г., НЕК е обявила процедура за възлагане на обществена поръчка за договор за завършване на проектирането и за изграждане, въвеждане и пускане в експлоатация на Блок 1 и 2 на Атомна електроцентраля „Белене” на площадка, одобрена съгласно заповед на председателя на Агенцията за ядрено регулиране на България № RD-22-551/21.12.2006 г. и която включва два енергийни блока, всеки с мощност 1000 МВт електрически /ВВЕР-1000V-466В/;

- В резултат на извършената оценка на предложенията, представени по време на тържната процедура, и след обсъждане и квалификационна оценка на предложенията и предварителните преговори с кандидат изпълнителите, НЕК със свое Решение по т. 1, прието с Протокол № 42 от 30.10.2006 г., е обявил изпълнителя, на когото се възлага поръчката;

- на 17.10.2007 г. Европейската комисия е уведомила Република България, че по отношение на Споразумението от 29.11.2006 г., Комисията не е установила нищо, което да е в нарушение на Договора за създаване на Европейската общност за атомна енергия /ЕВРАТОМ/, и

Финансови инспектори:

А. Първанова

А. Стойнев

26

че изпълнението на споразумения, сключени с трети страни преди присъединяването на Република България към Европейския съюз, за които ЕК е била информирана в съответствие с чл. 105 на Договора за ЕВРАТОМ, може да продължи. Съгласно член 43 на Договора за ЕВРАТОМ във връзка с инвестиционния проект за изграждане на АЕЦ Белене на 07.12.2007 г. ЕК е уведомила Република България за своето становище, съгласно което всички аспекти на инвестиционното намерение съответстват на целите на Договора за ЕВРАТОМ;

- На основание на настоящия договор Възложителят е съгласен да възложи при условията на договора „под ключ“ на Изпълнителя проектирането, доставката и изграждането на АЕЦ Белене, състояща се от два енергийни блока, всеки с мощност 1000 МВт електрически, реактори тип ВВЕР 1000/466В проект А-92;

- въз основа на взетите решения страните са сключили Споразумение от 29 ноември 2006 г. за започване на дейностите по проекта.

В договорното споразумение страните са се договорили за следното:

- В чл. 1 до чл. 5 са записани Думите и изразите използвани в договора, документите, които съставляват договора и условията при които договорът влиза в сила;

- В чл. 6 от Договорното споразумение е записано, че договорната цена възлиза на 3 997 260 000,00 евро, изчислена по обявените в предложението цени към 01.02.2006 г. въз основа на тръжните условия и обема на договора. Договорната цена не включва данък добавена стойност, митнически такси и подлежи на ескалация, като се започне от 01.02.2007 г. в съответствие с формулите и методиката на ескалация, които страните ще уговорят в Условията на Договора;

- В чл. 7 е договорено, че работите съгласно Договора се плащат от Възложителя на Изпълнителя в евро в размера на Договорената цена, като се коригират съгласно формулите и методиката на ескалация, договорени от страните в Договора;

- В чл. 8 е договорено, че съвместна комисия ще избере Съществуващото оборудване, което ще се използва при изпълнението на Проекта, като съществуващото оборудване, което няма да се използва в Проекта, ще бъде купено от Изпълнителя;

- В чл. 9 е договорено, че Изпълнителят ще използва Съществуващите сгради и конструкции на площадката в максимална възможност за целите на включването им в Проката;

- В чл. 10 са отразени договорености свързани с ангажиментите на изпълнителя за възможността за лицензиране на АЕЦ Белене;

- В чл. 11 са отразени договорености, свързани с гаранциите, които изпълнителят трябва да представи във форма и съдържание, приемливи за Изпълнителя, за плащания дължими по Договора;

- В чл. 12 е договорено, че Договорът може да бъде изменян от Страните само в писмена форма;

- В чл. 13 от договора страните са се споразумели, че от датата на влизане в сила Договорът заменя и отменя всички предишни договорености и споразумения между Страните по отношение на Работите и ще представлява цялото споразумение между страните относно предмета на Договора.

1.2.5. На 01.07.2008 г. към Споразумението от 29.11.2006 г., между НЕК ЕАД, представлявано от Любомир Велков, в качеството му на Главен Изпълнителен директор, и Мадрик Папазян в качеството му на Изпълнителен директор и „Атомстройекспорт“ АД (АСЕ), представлявано от Геннадий Тепкян е подписано Допълнение 4/01.07.2008 г., в което са определени обема и съдържанието на Техническия проект, Вероятностния анализ на безопасността и Междинния отчет за анализа на безопасността, като е удължен срока на действие на споразумението до 25.12.2009 година.

По време на финансовата инспекция се изиска от изпълнителния директор на „НЕК“ ЕАД да се представят решенията на Съвета на директорите на НЕК, с които е оборено и разрешено на

главения изпълнителен директор и изпълнителния директор на „НЕК“ ЕАД, да подпишат Допълнение 4/01.07.2008 г.

С писмо подписано от Иво Лефтеров - Изпълнителен директор на „НЕК“ ЕАД, се отговори, че за сключване на Допълнения от № 1 до № 5 включително към Споразумение от 29.11.2006 г. между „НЕК“ ЕАД и ЗАО „Атомстройекспорт“, е направена проверка в архива на Съвета на директорите на НЕК ЕАД и такива решения не са открити.

1.2.6. На 05.11.2008 г. към Споразумението от 29.11.2006 г., между НЕК ЕАД, представлявано от Любомир Велков, в качеството му на Главен Изпълнителен директор, и Мадрик Папазян в качеството му на изпълнителен директор и „Атомстройекспорт“ АД /АСЕ/, представлявано от Леонид Резников е подписано Допълнение № 5/05.11.2008 година.

В Допълнение № 5 страните са отразили обстоятелствата, които са взели предвид, при подписването му, а именно:

/А/ Страните не са завършили договарянето на Общите условия и други документи към Договора за ИДС;

/В/ Страните са изразили желание да продължат да изпълняват работите, свързани с изграждането на АЕЦ Белене съгласно договореното в настоящото Допълнение.

С допълнението на изпълнителя са възложени за изпълнение работите по производството на оборудване с дълъг срок на изработване /ОДСИ/, във връзка с което са договорени задълженията на изпълнителя и възложителя, в т.ч.:

- изпълнителя следва да осигури изпълнението на работите по производството на оборудване с дълъг срок на изработване /ОДСИ/, съгласно определеното в Приложение № 1А и 1В към настоящото допълнение, като част от работите съгласно Договора за ИДС /т. 1 от Допълнение № 5/;

- Възложителят осигурява финансиране на работите по производството на оборудването с дълъг срок на изработване и работите по управление на проекта в периода 2008 – 2009 г. /т. 3 от Допълнение № 5/;

- Цената на настоящото допълнение, изчислена в цените, оферирани към 01.02.2006 г. въз основа на Тръжните условия и обема на Договора за ИДС /"Базова цена"/, възлиза на 230 575 411,09 евро и включва Базовата цена за работите по производството на ОДСИ през периода 2008-2009 г., с отчитане на работите по управление на проекта, които ще се изпълняват в периода 2008 -2009 г., като списъкът на тези работи е представен в Приложение 5 /т. 6 от Допълнение № 5/;

- Базовата цена на допълнението не включва данък върху добавената стойност, мита и подлежи на ескалация, като се започне от 01.02.2007 г., съгласно формулите за ескалация, представени в Приложение № 8 /т. 7 от Допълнение № 5/;

В т. 9 от Допълнението е записано, че цената на допълнението е в допълнение на Цената на споразумението, посочена в клауза Х.31 на Споразумението, и представлява част от цената на Договора за ИДС, посочена в т. 6 на Договорното споразумение от 18.01.2008 г.

В посочената точка 9 е записано, че базовата цена на ОДСИ и Базовата цена за дейностите по управление на проекта, които ще се изпълняват при производството и доставката на ОДСИ, изчислена в цените, оферирани към 01.02.2006 г, възлиза на 673 932 836,44 евро и включва:

- базова цена на ОДСИ в размер на 576 010 973,32 евро;

- базова цена за дейностите по управление на проекта в размер на 97 921 865,12 евро.

В т. 18 от Допълнението е записано, че в съответствие с подточка Х.33 на Споразумението, Приложение D „Окончателни условия на окончателния договор за ИДС“ към Споразумението в настоящото Допълнение страните се договарят за принципите на ескалация въз основа на индексите на EUROSTAT за България. В цитираната т. 18 е записано, че Базовата

цена на договора за ИДС, включително цената на Споразумението, подлежи на ескалация с използване на индексите на EUROSTAT за България, като се започне от 01.2007 г.

Допълнението съдържа 24 точки и единадесет броя приложения към него от № 1А до № 10.

Приложенията съдържат:

- Приложение № 1А „Оборудване ДСИ с необходимите компоненти съгласно клауза D на приложение А към Споразумението от 29.11.2006 г.”;
- Приложение 1В „Оборудване ОДС, което се намира на критичния път на строителния график на АЕЦ Белен, за което липсват съгласувани спецификации”
- Приложение № 2 „Управление на качеството”;
- Приложение № 3 „Условия на командироване на персонала на Възложителя в страната на производството”;
- Приложение № 4 „Търговски условия”;
- Приложение № 5 „Списък и цена на основните етапи на плащане при производство на оборудване ДСИ за АЕЦ Белене в периода 2008-2009 г.”;
- Приложение № 6 „Форма на уведомяване”;
- Приложение № 7 „Форма на акредитив”;
- Приложение № 8 „Формула на ескалация”;
- Приложение № 9 „Форма за сертификат за изпълнен основен етап”;
- Приложение № 10 „Списък, условия и срокове на доставка на документацията”

По време на финансовата инспекция се изиска от изпълнителния директор на НЕК ЕАД да се представят решенията на Съвета на директорите на НЕК, с които е оборено и разрешено на главения изпълнителен директор и изпълнителния директор на НЕК ЕАД, да подпишат Допълнение № 5/05.11.2008 г. С писмо подписано от Иво Лефтеров - изпълнителен директор на НЕК ЕАД, се отговори, че за сключване на Допълнения от 1 до 5 включително към Споразумение от 29.11.2006 г. между НЕК ЕАД и ЗАО Атомстройекспорт, е направена проверка в архива на Съвета на директорите на НЕК ЕАД и такива решения не са открити.

Видно от справка изх. № 12-17-5/10.04.2012 г. по Допълнение № 5 към Споразумението от 29.11.2006 г., за периода от 29.11.2006 г. до 31.03.2012 г. са изплатени средства за фактурирани дейности в общ размер на 5 047 080,01 евро без ДДС. Отделно от това е платен и аванс в размер на 89 409 321,54 евро. Неизплатените задължения са в общ размер на 122 380 268,70 евро без ДДС. Неусвоеният платен аванс е в размер на 87 344 691,71 евро.

Видно от клаузите на Допълнението, че към датата на сключването му преговорите по клаузите на договора за ИДС, обект на обществената поръчка, открита с Решение № 19/10.05.2005 г. не са приключили.

Независимо от това възложителят е възложил на ЗАО „Атомстройекспорт” да започне изпълнението на определени части от работите по Окончателния договор за ИДС срещу заплащане на сума в размер на 673 932 836,44 евро, без ДДС. Посочената сума подлежи на ескалация с формула, определена в приложение към допълнението.

Горните факти и обстоятелства потвърждават, че без да е приключила процедурата, описана в т.1.1, чрез договаряне с обявление, възложителят е възложил на кандидатът ЗАО „Атомстройекспорт” да изпълни дейности, част от обема на поръчката, извършил е разходи за тях в общ размер на 5 047 080,01 евро без ДДС и е поел задължения в общ размер на 122 380 268,72 евро, без ДДС.

Националното законодателство в областта на обществените поръчки към момента на провеждане на процедурата, както и след тази дата не допуска възможност преди да са приключили преговорите в процедура на договаряне с обявление, на кандидат изпълнителя да бъдат възлагани за изпълнение, част от обема на поръчката.

Финансови инспектори:

А. Първанова

А. Стойнев

29

В този смисъл, действията на Любомир Велков - Генерален изпълнителен директор, и Мадрик Папазян - Изпълнителен директор на НЕК ЕАД, свързани с подписването на Споразумението и извършените разходи във връзка с него са в противоречие с принципите, реда и условията, предвидени в ЗОП.

По време на финансовата инспекция се изиска от изпълнителния директор на „НЕК“ ЕАД да се представят решенията на Съвета на директорите на НЕК, с които е одобрено и разрешено на главения изпълнителен директор и изпълнителния директор на НЕК ЕАД, да подпишат Допълнение № 5.

С писмо подписано от Иво Лефтеров - Изпълнителен директор на НЕК ЕАД, се отговори, че за сключване на Допълнения от № 1 до № 5 включително към Споразумение от 29.11.2006 г. между „НЕК“ ЕАД и ЗАО „Атомстройекспорт“, е направена проверка в архива на Съвета на директорите на НЕК ЕАД и такива решения не са открити.

1.2.7. На 08.12.2009 г. към Споразумението от 29.11.2006 г., между НЕК ЕАД, представлявано от Г. Миков, изпълнителен директор и „Атомстройекспорт“ АД /АСЕ/, представлявано от Геннадий Тепкян, е подписано Допълнение № 6, в което страните са се договорили да продължат срока на валидност на Споразумението до 31.03.2010 г.

Допълнението е подписано след решение на Съвета на директорите на НЕК ЕАД по Протокол № 7 от 27.11.2009 г., с което СД е одобрил сключването на Допълнение № 6 към Споразумението от 29.11.2006 г. между „НЕК“ ЕАД и ЗАО „Атомстройекспорт“. В т. 2 от Протокола СД е упълномощил изпълнителния директор на дружеството да подпише допълнението след получаване на разрешение от СД на „БЕХ“ ЕАД, в качеството на едноличен собственик на капитала на „НЕК“ ЕАД. Решението е подписано от всички членове на СД, както следва: Евгени Ангелов – председател, Михаил Андонов – зам. Председател и Георги Миков – член.

1.2.8. На 31.03.2010 г. към Споразумението от 29.11.2006 г., между „НЕК“ ЕАД, представлявано от Красимир Първанов, изпълнителен директор и „Атомстройекспорт“ АД /АСЕ/, представлявано от Геннадий Тепкян, е подписано Допълнение № 7, в което страните са се договорили да продължат срока на валидност на Споразумението до 30.09.2010 година.

Допълнението е подписано след решение на Съвета на директорите на „НЕК“ ЕАД по Протокол № 11 от 26.03.2010 г, с което СД е одобрил сключването на Допълнение № 7 към Споразумението от 29.11.2006 г. между „НЕК“ ЕАД и ЗАО „Атомстройекспорт“. В т. 2 от Протокола СД е упълномощил изпълнителния директор на дружеството да подпише допълнението след получаване на разрешение от СД на БЕХ ЕАД, в качеството на едноличен собственик на капитала на „НЕК“ ЕАД. Решението е подписано от всички членове на СД, както следва: Евгени Ангелов – председател, Михаил Андонов – зам. председател и Красимир Първанов – член.

С решение по протокол № 20-2010/31.03.2010 г. Съвета на директорите на „БЕХ“ ЕАД, в състав: Мая Христова, Добрин Стефкин и Галина Тошева-Григорова е дал разрешение на „НЕК“ ЕАД да подпише Допълнение № 7 към Споразумението от 29.11.2006 г.

1.2.9. Към Споразумението от 29.11.2006 г., между НЕК ЕАД, представлявано от Красимир Първанов, в качеството му на изпълнителен директор и „Атомстройекспорт“ АД /АСЕ/, представлявано от Геннади Тепкян е подписано Допълнение № 8 /в Допълнението не е записана датата на която е подписано/, в което е записано, че **като се има предвид, че:**

- Страните са подписали Споразумението от 29.11.2006 г., като се изменя и допълва от Допълнения от 1 до 7 към него;

- Страните са подписали Договорно споразумение от 18.01.2008 г., като някои от документите, които са част от Договора за ИДС, все още не са окончателно договорени и съответно към настоящия момент Договорът за ИДС не е влязъл в сила;

- Страните са готови да продължат Проекта съгласно взаимно приемливи условия и споделят общото мнение, че не следва да се допуска прекъсване на проекта.

В резултат на което и с намерение да бъдат правно обвързани с настоящото, Страните се договарят, както следва:

т.2 Предмет на допълнението

В т. 2.1. от Допълнението е договорено, че Изпълнителят изпълнява част от Работите, които се отнасят към обема на Договора за ИДС, като работите включват:

2.1.1. разработване и представяне на документите на Изпълнителя, описани в Приложение № 4, съгласно условията описани в Приложение № 3;

2.1.2. строително-монтажни работи на площадката на АЕЦ Белене в обем, представен в приложение № 5 към Допълнението. Отбелязано е, че дейностите по подточка 2.1.2 може да бъдат започнати от изпълнителя, само след като страните получат всички изисквани разрешения и след получаване от изпълнителя на съответното уведомление от възложителя.

Посочените в приложенията дейности са за работно проектиране и подготвителни строително-монтажни дейности до фундаменталната плоча на първи блок.

В т.2.5. от Допълнението е записано, че като възнаграждение за изпълнение на Работите на Изпълнителя се плаща цена, посочена в клауза 5, в съответствие с клауза 6 от Допълнението.

В т. 2.6. от Допълнението страните са се споразумели, че за изпълнение на строително-монтажните работи, посочени в клауза 2.1.2., Изпълнителят ще използва собствени материали, като цената на тези материали се включва в цената на строително-монтажните работи, посочена в настоящото Допълнение.

В т. 5 „Цена на работите, които ще се изпълняват съгласно Допълнението” е договорено, че същата възлиза на 7 499 327,00 евро, от които:

- Базова цена на документите на Изпълнител, съгласно Приложение 8.2. към Допълнението възлиза на 4 534 570,00 евро;

- Базова цена на строително-монтажни работи съгласно Приложение 5 към Допълнението възлиза общо на 2 964 757,00 евро.

В т. 5.2 от Допълнението е договорено, че Базовата цена на Допълнението не включва българския данък върху добавената стойност, мита и подлежи на ескалация, като се започне от 01.02.2007 г. съгласно формулите за ескалация, представени в Приложение № 1 на Допълнението.

В т. 5.5. от Допълнението е записано, че Базовата цена на Допълнението е в допълнение на цената на Споразумението, договорена в клауза X.31 на Споразумението, като Базовата цена на Допълнението представлява част от цената на Договора за ИДС, договорена в клауза 6 на Договорното споразумение от 18.01.2008 г.

Допълнението съдържа от т.1 до т. 7 и девет броя приложения към него от № 1 до № 9.

Приложенията съдържат:

- Приложение № 1 „Условия на плащане”;
- Приложение № 2 „Проформа сертификат за изпълнени работи и постигане на етапи/ключови събития”;
- Приложение № 3 „Обем на работната проектна документация”;
- Приложение № 4 „Опис на работната проектна документация”;
- Приложение № 5 „Опис и базова цена на строително-монтажните работи”;
- Приложение № 6 „Времеви график”;
- Приложение № 7 „Управление на качеството”;

- Приложение № 8.1. „График на плащанията и Опис на етапите за работната проектна документация“;
- Приложение № 8.2. „График на плащанията и Опис на етапите за строителното – монтажните работи“;
- Приложение № 9 „Форма за сертификата за изпълнен основен етап“;

Допълнение е подписано след решение на Съвета на директорите на НЕК ЕАД по Протокол № 15 от 10.05.2010 г, с което СД е одобрил сключването на Допълнение № 8 към Споразумението от 29.11.2006 г. между НЕК ЕАД и ЗАО „Атомстройекспорт“. В т. 2 от Протокола, СД е упълномощил изпълнителния директор на дружеството да подпише допълнението след получаване на разрешение от СД на БЕХ ЕАД, в качеството на едноличен собственик на капитала на НЕК ЕАД. Решението е подписано от всички членове на СД, както следва: Евгени Ангелов – председател, Михаил Андонов – зам. Председател и Красимир Първанов – член.

С решение по протокол № 33-2010/28.06.2010 г. Съвета на директорите на БЕХ ЕАД, в състав: Мая Христова, Добрин Стефкин и Евгени Ангелов е дал разрешение на НЕК ЕАД да подпише Допълнение № 8 към Споразумението от 29.11.2006 г.

Видно от представените справки изх. № 12-17-5/ 10.04.2012 г. по Допълнение № 8 не е представена информация, че са фактурирани дейности от страна на изпълнителя и не са извършвани плащания от страна на възложителя.

Видно от клаузите на Допълнение № 8, без дата, е че при сключването му преговорите по клаузите на договора за ИДС, обект на обществената поръчка, открита с Решение № 19/10.05.2005 г. не са приключили.

Независимо от това възложителят е възложил на ЗАО „Атомстройекспорт“ да започне изпълнението на определени части от работите по Окончателния договор за ИДС срещу заплащане на сума в размер на 7 499 327,00 евро, без ДДС. Посочената сума подлежи на ескалация, като се започне от 01.02.2007 г. съгласно формулите за ескалация в приложение 1, към допълнението.

Допълнението е подписано след решение на Съвета на директорите на НЕК ЕАД и разрешение на Съвета на директорите на „БЕХ“ ЕАД - едноличния собственик на капитала на „НЕК“ ЕАД.

Горните факти и обстоятелства потвърждават, че без да е приключила процедурата чрез договаряне с обявление, описана в т.1.1, възложителят е възложил на кандидата ЗАО „Атомстройекспорт“ да изпълни дейности, част от обема на поръчката на обща стойност 7 499 327,00 евро без ДДС.

Националното законодателство в областта на обществените поръчки към момента на провеждане на процедурата, както и след тази дата не допуска възможност преди да са приключили преговорите в процедура на договаряне с обявление, на кандидат изпълнителя да бъдат възлагани за изпълнение, част от обема на поръчката.

1.2.10. На 09.08.2010 г. към Споразумението от 29.11.2006 г., между НЕК ЕАД, представлявано от Красимир Първанов, в качеството му на Изпълнителен директор и „Атомстройекспорт“ АД /АСЕ/, представлявано от Геннади Тепкян е подписано Допълнение № 9/ 09.08.2010 г.

В Допълнение № 9/ 09.08.2010 г. страните са се договорили, че Изпълнителят ще изпълни част от Работите, които се отнасят към обема на Договора за ИДС, и включват:

- разработване и представяне на документите на Изпълнителя, описани в Приложение № 4, съгласно условията описани в Приложение № 3;

- строително-монтажни работи, включително изграждане на общ котлован за три броя сгради; укрепване на земната основа и стените на котлована под фундамента на пет броя сгради, включително провеждане на пилотно-проучвателни работи; железобетонна фундамента основа, включително мълниезащита, хидроизолация и постоянна система за отвеждане на подпочвените води по периметъра на четири броя сгради в обем на Приложение 5;

- управление на Проекта съгласно Приложение № 7.

Посочените в приложенията дейности са за работно проектиране и изпълнение на подготвителни строително-монтажни дейности до фундаменталната плоча, включително заземяване, хидроизолация и защитен бетон на 10 UKC, 20 UJA, 20 UKC, усилване на земната основа по периферията на баластовите възглавници на 1 и 2 блок и под транспортните портали на 1 и 2 блок и изграждане на щатната система за водопонижаване на площадката.

В т. 5 „Цена на работите, които ще се изпълняват съгласно Допълнението” е договорено, че същата възлиза на 31 910 070,00 евро, от които:

- Базова цена на работите на Изпълнителя, свързана с доставката на пакетите документация – 3 539 000,00 евро;

- Базова цена на строително-монтажни работи на Изпълнителя – 25 991 070,00 евро.;

- Базова цена на работите, свързани с управлението на проекта – 2 380 000,00 евро.

В т. 5.2 от Допълнението е договорено, че Базовата цена на Допълнението не включва българския данък върху добавената стойност, мита и подлежи на ескалация, като се започне от 01.02.2007 г. съгласно формулите за ескалация, които страните ще договорят в споразумението за целта в рамките на 60 дни след датата на влизане в сила на това Допълнение.

Съгласно т.5.5 базовата цена на Допълнението е добавка към Цената на Споразумението, договорена в клауза X.31 от Споразумението. Базовата цена на Допълнението представлява част от цената на Договора за ИДС, договорена в клауза 6 на Договорното споразумение от 18.01.2008 г.

Допълнението е подписано след решение на Съвета на директорите на НЕК ЕАД по Протокол № 24 от 28.07.2010 г., с което СД е одобрил сключването на Допълнение № 9 към Споразумението от 29.11.2006 г. между НЕК ЕАД и ЗАО „Атомстройекспорт”. В т. 2 от Протокола СД е упълномощил изпълнителния директор на дружеството да подпише допълнението след получаване на разрешение от СД на БЕХ ЕАД. Решението е подписано от всички членове на СД, както следва: Евгени Ангелов – председател, Михаил Андонов – зам. Председател и Красимир Първанов – член.

С решение по протокол № 38-2010/06.08.2010 г. Съвета на директорите на БЕХ ЕАД, в състав: Мая Христова, Йордан Георгиев, Евгени Ангелов, Марий Косев, Валентин Груев е дал разрешение на НЕК ЕАД да подпише Допълнение № 9 към Споразумението от 29.11.2006 г.

Видно от справка изх. № 12-17-5/10.04.2012 г. по Допълнение № 9 за периода от 09.08.2010 г. до 31.03.2012 г. е изплатен аванс в размер 3 710 828,40 евро без ДДС. За периода са отчетени дейности, в размер на 55 000,00 евро. Неусвоеният аванс е в размер на 3 185 507,00 евро.

Видно от клаузите на Допълнение № 9 между „НЕК ЕАД и „Атомстройекспорт” АД /АСЕ/, е че към датата на сключването му преговорите по клаузите на договора за ИДС, обект на обществената поръчка, открита с Решение № 19/10.05.2005 г. не са приключили.

Независимо от това възложителят е възложил на ЗАО „Атомстройекспорт” да започне изпълнението на определени части от работите по Окончателния договор за ИДС срещу заплащане на сума в размер на 31 910 070,00 евро, без ДДС. Посочената сума подлежи на ескалация с формула, която не е договорена и ще бъде договорена в рамките на 60 дни след датата на влизане на това Допълнение.

Допълнението е подписано след решение на Съвета на директорите на НЕК ЕАД и разрешение на Съвета на директорите на „БЕХ“ ЕАД - едноличния собственик на капитала на „НЕК“ ЕАД.

Горните факти и обстоятелства потвърждават, че без да е приключила процедурата за възлагане на обществена поръчка чрез договаряне с обявление, описана в т.1.1, и без да е договорена формулата за ескалация – елемент, формиращ цената на поръчката, възложителят е възложил на кандидатът ЗАО „Атомстройекспорт“ да изпълни дейности, част от обема на поръчката и е извършил разходи за тях в общ размер на 3 710 828,40 евро без ДДС.

По този начин, към датата на сключване на споразумението, за „НЕК“ЕАД не е била известна каква ще бъде сумата, която следва да заплати на ЗАО „Атомстройекспорт“ за възложените за изпълнение дейности по това споразумение, както и механизма, по който тази цена ще се изменя във времето (формула за ескалация).

Това от своя страна поставя под съмнение доколко в максимална степен са защитени финансовите интересите на възложителя, при подписване на допълнението, при положение, че не е постигнато съгласие по формулата за ескалация на цената, която ще се приложи с обратна сила(XLV от споразумението и т. 5.2 от Допълнение № 9).

Националното законодателство в областта на обществените поръчки към момента на провеждане на процедурата, както и след тази дата не допуска възможност преди да са приключили преговорите в процедура на договаряне с обявление, на кандидат изпълнителя да бъдат възлагани за изпълнение, част от обема на поръчката.

1.2.11. На 09.08.2010 г. към Споразумението от 29.11.2006 г., между НЕК ЕАД, представлявано от Красимир Първанов, в качеството му на изпълнителен директор и „Атомстройекспорт“ АД /АСЕ/, представлявано от Геннади Тепкян е подписано Допълнение № 10/09.08.2010 г.

В Допълнение №10/09.08.2010 г. е записано, че предвид трудностите, които Възложителя среща с плащането на задълженията съгласно Споразумението от 29.11.2006 г. и допълненията към него, и предвид, че Изпълнителят допуска погасяването на вноски на без предявяване на искове за неизпълнение на графика на плащането, уговорен в Споразумението, страните са се договарят, че:

Възложителят е задължен към Изпълнителя за работите, изпълнени от Изпълнителя съгласно Споразумението от 29.11.2006 г., за обща сума 66 771 651,91 евро, включващо:

- съгласно Споразумението за сумата от 14 629 043,21 евро;
- съгласно Допълнение № 3 от 10.06.2008 г. за обща сума от 16 126 431,61 евро и
- съгласно Допълнение № 5 от 05.11.2008 г. за обща сума от 36 016 177,09 евро,

които Възложителя следва да погаси до края на август 2011 г., с месечни плащания съгласно Приложение № 1 към Допълнението.

В допълнението е договорена лихвен процент за плащанията 7 процента годишно и дължима неустойка при неспазване на погасителния график.

Допълнение е подписано след решение на Съвета на директорите на НЕК ЕАД по Протокол № 24 от 28.07.2010 г., с което СД е одобрил сключването на Допълнение № 10 към Споразумението от 29.11.2006 г. между НЕК ЕАД и ЗАО „Атомстройекспорт“. В т. 2 от Протокола СД е упълномощил изпълнителния директор на дружеството да подпише допълнението след получаване на разрешение от СД на БЕХ ЕАД. Решението е подписано от всички членове на СД, както следва: Евгени Ангелов – председател, Михаил Андонов – зам. Председател и Красимир Първанов – член.

С решение по протокол № 38-2010/06.08.2010 г. Съвета на директорите на БЕХ ЕАД, в състав: Мая Христова, Йордан Георгиев, Евгени Ангелов, Марий Косев, Валентин Груев е дал разрешение на НЕК ЕАД да подпише Допълнение № 10 към Споразумението от 29.11.2006 г.

Финансови инспектори:

А. Първанова

А. Стойнев

1.2.12. На 30.09.2010 г. към Споразумението от 29.11.2006 г., между НЕК ЕАД, представлявано от Красимир Първанов, изпълнителен директор и „Атомстройекспорт” АД /АСЕ/, представлявано от Геннадий Тепкян, е подписано Допълнение № 11, в което страните са се договорили да продължат срока на валидност на Споразумението до 31.03.2011 г.

С решение на Съвета на директорите на НЕК ЕАД по Протокол № 30 от 18.10.2010 г., с СД е одобрил сключването на Допълнение № 11 към Споразумението от 29.11.2006 г. между НЕК ЕАД и ЗАО „Атомстройекспорт”. В т. 2 от Протокола СД е упълномощил изпълнителния директор на дружеството да подпише допълнението след получаване на разрешение от СД на БЕХ ЕАД. Решението е подписано от всички членове на СД, както следва: Евгени Ангелов – председател, Михаил Андонов – зам. Председател и Красимир Първанов – член.

С решение по протокол № 43-2010/08.10.2010 г. Съвета на директорите на БЕХ ЕАД, в състав: Мая Христова, Йордан Георгиев, Марий Косев, и Валентин Груев е дал разрешение на НЕК ЕАД да подпише Допълнение № 11 към Споразумението от 29.11.2006 г.

1.2.13. На 31.03.2011 г. към Споразумението от 29.11.2006 г., между НЕК ЕАД, представлявано от Красимир Първанов, изпълнителен директор и „Атомстройекспорт” АД /АСЕ/, представлявано от Геннадий Тепкян, е подписано Допълнение № 12, в което страните са се договорили да продължат срока на валидност на Споразумението до 30.06.2011 г.

В допълнението, страните са отразили обстоятелствата, които са взели предвид при подписването му, съгласно които основа причина е необходимостта от допълнително време за окончателно договаряне на всички документи, формиращи договора за ИДС.

Допълнението е подписано след решение на Съвета на директорите на НЕК ЕАД по Протокол № 9 от 31.03.2011 г., с което СД е одобрил сключването на Допълнение № 12 към Споразумението от 29.11.2006 г. между НЕК ЕАД и ЗАО „Атомстройекспорт”. В т. 2 от Протокола СД е упълномощил изпълнителния директор на дружеството да подпише допълнението след получаване на разрешение от СД на БЕХ ЕАД. Решението е подписано от всички членове на СД, както следва: Евгени Ангелов – председател, Михаил Андонов – зам. Председател и Красимир Първанов – член.

Видно от клаузите на допълнение № 12, е че при сключването му преговорите по клаузите на договора за ИДС, обект на обществената поръчка, открита с Решение № 19/10.05.2005 г. не са приключили.

1.2.14. На 30.06.2011 г. към Споразумението от 29.11.2006 г., между НЕК ЕАД, представлявано от Михаил Андонов, изпълнителен директор и „Атомстройекспорт” АД /АСЕ/, представлявано от Геннадий Тепкян, е подписано Допълнение № 13, в което страните са се договорили да продължат срока на валидност на Споразумението до 30.09.2011 г.

Допълнението е подписано след решение на Съвета на директорите на НЕК ЕАД по Протокол № 16 от 29.06.2011 г., с което СД е одобрил сключването на Допълнение № 13 към Споразумението от 29.11.2006 г. между НЕК ЕАД и ЗАО „Атомстройекспорт”. В т. 2 от Протокола СД е упълномощил изпълнителния директор на дружеството да подпише допълнението след получаване на разрешение от СД на БЕХ ЕАД. Решението е подписано от всички членове на СД, както следва: Евгени Ангелов – председател, Делян Добрев – член на СД и Михаил Андонов – изпълнителен директор и член на СД.

С решение по протокол № 33-2011/30.06.2011 г. Съвета на директорите на БЕХ ЕАД, в състав: Мая Христова, Йордан Георгиев, Евгени Ангелов, Делян Добрев и Валентин Груев е дал разрешение на НЕК ЕАД да подпише Допълнение № 13 към Споразумението от 29.11.2006 г.

1.2.15. На 30.09.2011 г. към Споразумението от 29.11.2006 г., между НЕК ЕАД, представлявано от Михаил Андонов, изпълнителен директор и „Атомстройекспорт“ АД /АСЕ/, представлявано от Геннадий Тепкян, е подписано Допълнение № 14, в което страните са се договорили да продължат срока на валидност на Споразумението до 31.03.2012 г.

Допълнението е подписано след решение на Съвета на директорите на НЕК ЕАД по Протокол № 25 от 17.09.2011 г., с което СД е одобрил сключването на Допълнение № 14 към Споразумението от 29.11.2006 г. между НЕК ЕАД и ЗАО „Атомстройекспорт“. В т. 2 от Протокола СД е упълномощил изпълнителния директор на дружеството да подпише допълнението след получаване на разрешение от СД на БЕХ ЕАД. Решението е подписано от всички членове на СД, както следва: Евгени Ангелов – председател, Делян Добрев – член на СД и Михаил Андонов – изпълнителен директор и член на СД.

С решение по протокол № 45-2011/28.09.2011 г. Съвета на директорите на БЕХ ЕАД, в състав: Мая Христова, Йордан Георгиев, Евгени Ангелов, Делян Добрев и Валентин Груев е дал разрешение на НЕК ЕАД да подпише Допълнение № 14 към Споразумението от 29.11.2006 г.

1.2.16. Извън отразените по п.п. 1.2.1 – 1.2.15 от настоящия доклад фактурирани и платени суми в полза на „Атомстройекспорт“, към 31.03.2012 година, в „НЕК“ЕАД са постъпили и осчетоводени издадени от „Атомстройекспорт“ фактури на обща стойност **21 368 694,37 евро**, за които все още не са издадени сертификат и лист за одобрение. По тези фактури са извършени единствено удръжки по Спогодбата за избягване на двойното данъчно облагане в общ размер на 2 136 869, 44 евро. **Остатъкът в размер на 19 231 824, 93 евро не е платен.**

Данните са подробно отразени в справка изх. № 12-17-5/10.04.2012 година.

1.3. Проверка за законосъобразност в областта на обществените поръчки, във връзка със сключено на 10.06.2008 г. допълнение към споразумение от 29.11.2006 г., между „НЕК“ЕАД и „Атомстройекспорт“АД.

На 10.06.2008 г. между „Националната електрическа компания“ ЕАД – възложител, по смисъла на чл.7, т.5 от ЗОП, представлявана от Любомир Велков – Главен изпълнителен директор и Мадрик Папазян – Изпълнителен директор от една страна и „Атомстройекспорт“ АД - изпълнител, представлявана от Дан Беленкий – и.д. президент е сключено Допълнение № 3 към Споразумението от 29.11.2006 година.

Със споразумението на изпълнителя е възложено да изпълни дейности по демонтиране на съществуващи сгради, конструкции и /или части от тях, които няма да бъдат включени в реакторна инсталация тип VVER-1000/V-466 В на проект А 92.

Техническото задание и обхвата на дейностите за изпълнение са описани в приложение А (Техническо задание) и приложение В (Обхват на дейностите) – неразделна част от допълнението.

Съгласно Техническото задание възложените за изпълнение дейности включват демонтиране на конструкциите, подготвяне и разчистване на строителната площадка. Сградите и конструкциите, чието изграждане е започнало по-рано и които подлежат на демонтиране, се намират на строителната площадка на АЕЦ Белене, изграждането на които е изпълнено съгласно проект А 87. Тези сгради и конструкции са изработени от излят на място (монолитен) стоманобетон, предварително отлят стоманобетон и метални конструкции.

Съгласно Техническото задание, изпълнителят ще включи в обема на дейностите почистване на площадката (Site clearance).

Техническото задание съдържа списък на сградите, конструкциите и/или части от тях, подлежащи на демонтиране, които няма да бъдат включени в проект А 92, както следва: реакторни сгради на блокове 1 и 3; турбинни сгради на блокове 1 и 2; SDPP building of Unit 1 (

one cell); SDPP building of Units 1/2 (three cells); общ спомагателен корпус; сграда за инсталация за химическа водоподготовка; общостанционна дизелова електроцентрала; технологични и електрически централи; технологични и пешеходни естакади; затворен промивен канал; бризгални басейни; спецкорпус; вентилационна тръба на спецкорпуса; рециркулационна система за охлаждане на техническа вода; пилотни основи на сградата на административната и дозиметричната служба.

Договорената цена за изпълнение на дейностите е твърда и фиксирана в размер на: 109 004 179,00 евро (сто и девет милиона, четири хиляди, сто седемдесет и девет евро). Договорено е авансово плащане в размер на 5 % от цената на допълнението или 5450208,95 евро (пет милиона, четиристотин и петдесет хиляди двеста и осем, 95/100 евро), което се погасява на пропорционална основа от всяко плащане.

Неразделна част от допълнението са следните приложение: приложение А – техническо задание; приложение В – обхват на дейностите; приложение С – времеви график; приложение D- плащания; приложение Е – оценка на обема и стойността; приложение F – форма на акредитив; приложение G – уведомление от изпълнителя.

В допълнението страните са отразили обстоятелствата, които са взели предвид при сключването му, а именно:

- Споразумение от 29.11.2006 г. спецификациите на изпълнителя и работната програма, одобрена от възложителя, съществуващите конструкции, които няма да бъдат включени в реакторната инсталация тип тип VVER-1000/V-466 В на проект А 92, следва да бъдат демонтирани;

- Дейностите по демонтажа не са включени в обема на споразумението от 29.11.2006 г. и съответно цената им не е включена в цената на това споразумение и в цената договора за доставка, инженеринг и изграждане (EPS договор);

- Страните са готови да изпълнят тези **допълнителни дейности**, съгласно договореното в това допълнение.

Предвид на гореизложеното, то предмета на Споразумението уговоря изпълнение на дейности, които не се включени в предмета на обществената поръчка: „Избор на изпълнител за инженеринг, доставка, строителство за проектиране, изграждане и въвеждане в експлоатация на блокове 1 и 2 на АЕЦ „Белене“.

Въз основа на сключеното Допълнение №3, за периода от 10.06.2008 г., до 31.12.2012 г., от страна на изпълнителя са фактурирани изпълнени дейности на обща стойност **101 575 721, 88 евро, без ДДС, които са приети и заплатени от възложителя в пълен размер.**

Дейностите по демонтиране на съществуващи сгради, конструкции и /или части от тях са обект на обществена поръчка за строителство по смисъла на чл.3, ал.1, т.3 от Закона за обществените поръчки (ЗОП) в редакция ДВ, бр. 57/2007 г., включени в Приложение № 1, към чл.3, ал.1, т.3, б. „б” от ЗОП, клас 45.11.

Съгласно чл.14, ал.1, т.1 от ЗОП, когато обекта на обществената поръчка е „строителство“ и стойността ѝ е над 1 800 000,00 лв. без ДДС (както е в случая), задължително се прилагат условията и реда за възлагането, определени в закона.

При определяне на реда за възлагане на обществена поръчка по чл.14 от ЗОП, стойността на обществена поръчка с обект „строителство“ се изчислява съгласно чл. 15, ал.2, т.8 от ЗОП, на база стойността на строителството и доставката на всички стоки и услуги за изпълнение на строителството, когато се предоставят от възложителя.

Разпоредбата на чл.8, ал.1 от ЗОП задължава възложителят да проведе процедура за възлагане на обществена поръчка, когато са налице основанията предвидени в закона.

В конкретния случай основанията за провеждане на процедура по реда на ЗОП са обществена поръчка с обект „строителство“ и стойност на същата, попадаща в прага по чл.14, ал.1, т.1 от ЗОП.

Съгласно чл.38 от ЗОП, процедурата за възлагане на обществена поръчка завършва със сключването на договор с определения изпълнител, а такъв по смисъла на чл.10 от ЗОП е участник в процедура за възлагане на обществена поръчка, с когото възложителят е сключил договор за обществена поръчка.

На основание чл.41, ал.1 от ЗОП, възложителят сключва писмен договор за обществена поръчка с участника, определен за изпълнител в резултат на проведена процедура.

Стойността на Допълнение № 3 от 10.06.2008 г. надвишава прага чл.14, ал.1, т.1 от ЗОП, респективно сключването му следва да се извърши след провеждане на процедура за възлагане на обществена поръчка по реда на ЗОП, а не както е в случая с подписване на Допълнение № 3 от 10.06.2008 г. към Споразумение от 29.11.2006 г.

С гореустановеното е нарушена разпоредбата на чл.8, ал.1, във връзка с чл.14, ал.1, т.1 и чл.15, ал.2, т.8 от ЗОП, като е подписано Допълнение № 3 от 10.06.2008 г. на стойност в размер на 101 575 721, 88 евро., без ДДС, без да е открита и проведена следващата се процедура за възлагане на обществена поръчка по реда на ЗОП.

Отговорност за установеното нарушение следва да се носи от длъжностните лица: Любомир Велков, в качеството му на Главен изпълнителен директор на „НЕК“ ЕАД и Мадрик Папазян, в качеството му на Изпълнителен директор на „НЕК“ ЕАД, които са подписали Допълнение № 3 от 10.06.2008 г. без да е открита и проведена следващата се процедура за възлагане на обществена поръчка по реда на ЗОП.

Предвид гореизложеното налице са били всички предпоставки, за възлагането на обществената поръчка за демонтиране на съществуващи сгради, конструкции и /или части от тях на строителната площадка на АЕЦ Белене, чрез провеждане на процедура за възлагане на обществена поръчка, по реда и условията на ЗОП, в ред. ДВ, бр. 57/2007 г.

За установеното нарушение на чл.8, ал.1, във връзка с чл.14, ал.1, т.1 и чл.15, ал.2, т.8 от ЗОП на отговорните длъжностни лица и на юридическото лице „НЕК“ ЕАД, не се съставиха актове за установяване на административно нарушение поради изтичане на давностния срок по чл.127, ал.1 от ЗОП, в ред. ДВ, бр. 57/2007 г.

Приложение № 26 № 40

При извършената проверка за законосъобразност в областта на обществените поръчки, свързана с избора на изпълнител за проектиране, изграждане и въвеждане в експлоатация на Блокове „1” и „2” на АЕЦ Белене, както и проверка за законосъобразност на сключените: споразумение от 29.11.2006 г. между „НЕК“ ЕАД и „Атомстройекспорт” ЗАО, както и Допълненията и Договорните споразумения към него за периода от 26.11.2006 г. до 31.03.2012 г. се установи, че:

Независимо, че от възложителя е открятата процедура на договаряне с обявление за възлагане на обществена поръчка, договарянето не е приключило с постигане на окончателни договорености по всички въпроси, въпреки това е взето Решението за избор на изпълнител за подписване на договор за възлагане на обществената поръчка с предмет: „Избор на изпълнител за проектиране, изграждане и въвеждане в експлоатация на Блокове „1” и „2” на АЕЦ Белене”. Това Решение не е изпълнено и вместо договор е подписано Споразумението от 29.11.2006 г., 14 броя Допълнения към него и Договорно Споразумение от 18.01.2008 г., с които са възложени на части изпълнението на определени дейности.

Законодателство в областта на обществените поръчки, към момента на провеждане на процедурата, както и след тази дата, не допуска възможност преди да са приключили преговорите в процедура на договаряне с обявление, на изпълнителя да бъдат възлагани дейности, част от обема на поръчката.

Законът за обществени поръчки не допуска, както към момента на откриване на процедурата, а и до настоящия момент, след избора на изпълнител, възложителят да продължава преговорите за определяне условията на договора за възлагане на обществена поръчка.

Към 31.03.2012 г. НЕК ЕАД няма сключен договор, с който да е възложено цялостното изпълнение по проектиране, изграждане и въвеждане в експлоатация на блокове 1 и 2 на АЕЦ Белене, така както е било обявено при откриване на обществената поръчка. Към същата дата за възложителя не е известна каква ще бъде цената за построяването и въвеждането в експлоатация на атомната централа, поради това, че не е договорена формулата за ескалация, като елемент, формиращ цената на поръчката.

Към 31-3.2012 г. от НЕК ЕАД са платени на Атомстройекспорт средства в общ размер на 383 816 715,46 евро с вкл. ДДС, в това число аванс – 131 858 612,69 евро. От Атомстройекспорт са фактурирани дейности на обща стройност в размер на 410 363 002,54 евро без ДДС.

Извън посочените суми в „НЕК“ЕАД са постъпили и осчетоводени издадени от „Атомстройекспорт“ фактури на обща стойност 21 368 694,37 евро, за които все още не са издадени сертификати и лист за одобрение. По тези фактури са извършени единствено удържки по Спогодбата за избягване на двойното данъчно облагане в общ размер на 2 136 869, 44 евро. Остатъкът в размер на 19 231 824, 93 евро не е платен.

Настоящият доклад се състави в два еднообразни екземпляра, от които един за Агенцията за държавна финансова инспекция и един за „Национална електрическа компания“ ЕАД.

Финансови инспектори:

1.
/ А. Първанова /
2.
/ А. Стойнев /