

ОДОБРЯВАМ:

**Миглена
Павлова**
изпълнителен
директор на
АОП

СТАНОВИЩЕ*

за осъществен контрол по чл. 233 от ЗОП

ВЪЗЛОЖИТЕЛ

| | |
|-----------------------|---------------|
| Наименование: | Община Белица |
| Вид: | Публичен |
| Партиден номер в РОП: | 196 |

ПОРЪЧКА

| | |
|---------------------|---|
| Обект на поръчката: | Доставки |
| Предмет: | Поръчката има за цел да осигури периодични доставки на хранителните продукти за нуждите на потребителите на проект "Осигуряване на топъл обяд 2016-2020 г.", домашен социален патронаж, обществена трапезария, детска градина и други обекти на територията на Община Белица. Видът и количеството хранителните продукти са посочени в Техническата спецификация. Възложителят си запазва правото да не заяви цялото посочено количество стоки по вид и/или брой, без от това да произтичат каквито и да са неблагоприятни последици за него. |
| Прогнозна стойност: | 647250 BGN |

ПРОЦЕДУРА

| | |
|--------------------------------------|--|
| Уникален номер в РОП: | 00196-2018-0024 |
| Вид на процедурата: | Договаряне без предварително обявление |
| Решение за откриване на процедурата: | № РД-15-326 от 24.08.2018 г. |

СТАНОВИЩЕ

| | |
|-----------------------------|--|
| Прилагано правно основание: | Чл. 79, ал. 1, т. 4 от ЗОП |
| Изисквания на ЗОП: | <ul style="list-style-type: none"> - да е възникнала необходимост от неотложно възлагане на поръчката; - нуждата от изпълнението да е породена от настъпване на изключителни обстоятелства по смисъла на § 2, т. 17 от ДР на Закона за обществените поръчки (ЗОП) (предизвикани от непредвидими за възложителя събития, като природно бедствие, авария или катастрофа, както и други, които увреждат, непосредствено застрашават или могат да доведат до последващо възникване на опасност за живота или |

здравето на хората, за околната среда, за обществения ред, за националната сигурност, за отбраната на страната или могат съществено да затруднят или да нарушат нормалното изпълнение на нормативноустановени дейности на възложителя);

- за преодоляване на последиците да не могат да бъдат спазени сроковете, включително съкратените, за провеждане на открита, ограничена процедура или състезателна процедура с договаряне по ЗОП;

- обстоятелствата, с които се обосновава наличието на неотложност, да не се дължат на възложителя.

Представени от възложителя мотиви и доказателства:

В Агенцията по обществени поръчки (АОП) е постъпило Решение № РД-15-326 от 24.08.2018 г. на кмета на Община Белица за откриване на процедура на договаряне без предварително обявление на основание чл. 79, ал. 1, т. 4 от ЗОП.

Видно от поле IV.7) на Решението за откриване, прогнозната стойност на поръчката е 647 250 лв. без ДДС.

В поле V.2) на Решението се посочва, че за участие в договарянето се кани „АБВ-3“ ЕООД.

В поле VII.1) е записано, че ще бъде сключен договор за периода до избиране на изпълнител по проведена открита процедура със същия предмет, но за срок не по-дълъг от дванадесет месеца.

Доказателства в подкрепа на мотивите не са приложени.

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

Направена проверка в Регистъра на обществените поръчки (РОП) установи следното:

- през 2014 г., с Решение РД-15-306 от 26.11.2014 г. възложителят стартира открита процедура по ЗОП с предмет: „Доставка на хранителни продукти за нуждите на Домашен социален патронаж, обществена трапезария и други обекти на територията на община Белица“. Изпълнението е възложено на „Колчева и Ко“ ЕООД, гр. Разлог с договор № 10 от 04.03.2015 г. на стойност 347 803. 44 лв. В РОП е налична информация, че изпълнението на договора е приключило на 11.06.2018 г. Информация за процедурата се съдържа в Регистъра под уникален номер 00196-2014-0012;

- през 2017 г. възложителят стартира открита процедура по ЗОП с предмет: „Доставка на хранителни продукти за нуждите на домашен социален патронаж, обществена трапезария, детска градина, и за потребителите на проект „Осигуряване на топъл обяд – 2016-2020“, и за други обекти на територията на община Белица“, открита с Решение № РД-15-421 от 29.12.2017 г. Процедурата е прекратена с Решение № РД-15-320/20.08.2018 г. на Кмета на Община Белица на основание чл. 110, ал. 1, т. 4 от ЗОП, тъй като първият и вторият класиран участник отказват да сключат договор. Процедурата е вписана в Регистъра под уникален номер 00196-2017-0012.

- през 2018 г., с Решение № РД-15-103 от 27.03.2018 г. възложителят стартира процедура на договаряне без предварително обявление по чл. 79, ал. 1, т. 4 от ЗОП с предмет „Доставка на хранителни продукти за нуждите на домашен социален патронаж, обществена трапезария, детска градина, и за потребителите на проект „Осигуряване на топъл

обяд – 2016-2020“, и за други обекти на територията на община Белица“. Изпълнението е възложено на ДЗЗД „ФУУД ГРУП“, гр. София с договор № 92 от 01.06.2018 г. на стойност 862 844.16 лв. и срок за изпълнение на поръчката до 20.04.2019 г. В РОП са налични данни, че договорът е прекратен на основание чл. 118, ал. 1, предл. второ от ЗОП и чл. 16, ал. 1, б „ а“ от договор № 92/01.06.2018 г. и във вр. с писмо вх. № 26-00-160/2/ от 10.08.2018 г. за прекратяване по взаимно съгласие, считано от 10.08.2018 г. Информация за процедурата се съдържа в Регистъра под уникален номер 00196-2018-0019;

При извършена справка в публичния регистър на Комисията за защита на конкуренцията (КЗК) се установи, че срещу Решение № РД-15-79/08.03.2018 г. на кмета на Община Белица за определяне на изпълнител за възлагане на обществена поръчка, открита на 29.12.2017 г., с уникален номер в РОП 00196-2017-0012, в КЗК са постъпили жалби с вх. номера ВХР- 575/14.03.2018 г. и ВХР-639/22.03.2018 г. По образуваните преписки, обединени под номер КЗК-277/283/2018 г., Комисията се произнася с Решение № 525/10.05.2018 г., с което отменя като незаконосъобразно Решение № РД-15-79/08.03.2018 г. и връща преписката на възложителя за продължаване на процедурата за възлагане на обществената поръчка от последното законосъобразно действие.

В регистъра на КЗК се съдържа и информация относно обжалване на Решение № РД-15-326/24.08.2018 г. на кмета на Община Белица за откриване на разглежданата процедурата на договаряне без предварително обявление. Жалбата е входирана в Комисията под № ВХР-1975/03.09.2018 г. и е образувано производство № КЗК/817/2018. Предстои произнасяне на КЗК по основателността на жалбата.

Изводи:

С разглежданата процедура на договаряне без предварително обявление се възлага доставката на хранителни продукти за нуждите на домашен социален патронаж, обществена трапезария, детска градина, за потребителите на проект „Осигуряване на топъл обяд – 2016-2020“ и за други обекти на територията на Община Белица. Прилагането на чл. 79, ал. 1, т. 4 от ЗОП се допуска, когато конкретната нужда от изпълнение трябва да бъде удовлетворена в кратки срокове. В случая необходимостта от използване на правното основание се аргументира с настъпили изключителни обстоятелства, водещи до възпрепятстване извършването на регламентирани дейности на възложителя. За обстоятелство от изключителен характер се определя рискът от прекъсване доставките на хранителни продукти за нуждите на детски, учебни и социални заведения на територията на общината, поради прекратяване на „открита“ процедура, стартирана във връзка с тяхното осигуряване. От аргументите, изложени в мотивите за избор на процедура, може да се приеме, че прекъсването на възлаганите дейности би застрашило здравето на лицата, за които са предназначени. В допълнение, тяхното неизпълнение или забава може да се разглежда като неизпълнение на нормативноустановени задължения на възложителя. Посочените обстоятелства водят до заключение, че периодичната доставка на хранителни стоки, предназначени за приготвяне на храна за лица, имащи право на изхранване, изисква непрекъсваемост. В този смисъл за обезпечаването им е необходимо

предприемането на своевременни действия по осигуряването на изпълнител за реализиране на доставките.

Наред с горното, за да се допусне, че възникналите обстоятелства са били непредвидими за възложителя, настъпването им не трябва да е резултат от негови действия или бездействия. Извършена справка в РОП установи, че през 2014 г. възложителят е провел „открита“ процедура за доставка на хранителни продукти за нуждите на Домашен социален патронаж, обществена трапезария и други обекти на територията на Община Белица, и е сключил договор № 10 от 04.03.2015 г. Визираният договор не е представен, но според данните в РОП изпълнението му е приключило на 11.06.2018 г. Нова процедура със същия предмет е открита на 29.12.2017 г. Доколкото тя стартира 5 месеца преди изтичане на предходния договор, може да се приеме, че възложителят е планирал разумен срок за нейното провеждане. Коментиранията процедура обаче не завършва успешно. При справката в страницата на КЗК се установява, че решението за избор на изпълнител от 08.03.2018 г. е обжалвано, а производството пред КЗК приключва с решение от 10.05.2018 г., с което обжалваният акт на възложителя е отменен. В мотивите към разглежданото договаряне се отбелязва, че след подновяване на възлагането, с Решение № РД-15-247/09.07.2018 г. на възложителя, за изпълнител на обществената поръчка е определен „ВИЛИ ТРЕЙД-93“ ЕООД. Според мотивите за откриване на разглежданото договаряне, с писмо от 30.07.2018 г. избраното дружество заявява изричен отказ да сключи договор. В резултат на получения отказ, с Решение № 295/02.08.2018 г. за изменение на влязло в сила Решение за определяне на изпълнител възложителят определя за изпълнител на поръчката класираният на второ място участник - ДЗЗД „ЧЕХ ГРУП“. В мотивите се посочва, че на 07.08.2018 г. същият уведомява възложителя, че отказва да сключи договор за изпълнение на обществената поръчка. Поради отказа на първия и втория класиран участник да сключат договор, с Решение № РД -15-320/20.08.2018 г., възложителят прекратява „открита“ процедура за доставка на хранителни продукти. Визиранията кореспонденция не е приложена към преписката, с оглед на което твърдените обстоятелства остават недоказани. Неизяснени остават и мотивите за отказа на класираните участници да изпълнят поръчката.

От извършената служебна проверка в РОП се установява, че след обжалването на решението за избор на изпълнител от 08.03.2018 г., на 27.03.2018 г. Община Белица обявява процедура на договаряне без предварително обявление по чл. 79, ал. 1, т. 4 от ЗОП с предмет „Доставка на хранителни продукти за нуждите на домашен социален патронаж, обществена трапезария, детска градина, и за потребителите на проект „Осигуряване на топъл обяд – 2016-2020“, и за други обекти на територията на община Белица“, вписана в Регистъра под номер 00196-2018-0019. Според информацията в РОП, в резултат от провеждането ѝ е сключен договор № 92/01.06.2018 г. с ДЗЗД „ФУУД ГРУП“ за осъществяване на необходимите доставки със срок до 20.04.2019 г. Данните от Регистъра сочат, че договорът е предсрочно прекратен, считано от 10.08.2018 г. по взаимно съгласие на страните, на основание чл. 118, ал. 1, предл. второ от ЗОП, чл. 16, ал. 1, б „ а“ от Договора. В мотивите на решението за откриване на разглежданото договаряне не се споменава договорът, сключен по процедурата на договаряне, и не се коментират причините, поради които той е

прекратен. Това неизяснено обстоятелство не позволява да се установи какво е наложило прекратяване по взаимно съгласие на договора за доставка на хранителни продукти три месеца след неговото сключване и респективно не може да се прецени доколко е положена от възложителя дължимата грижа, така че да може да гарантира непрекъсваемост на доставките на хранителни продукти след прекратяването на договора.

Предвид изложените съображения, за законосъобразното прилагане на избраното правно основание възложителят следва да разполага с допълнителни аргументи и доказателства, че обстоятелствата, с които се обосновава наличието на неотложност, респ. липсата на изпълнител в настоящия момент, не са резултат от негово действие или бездействие.

Доколкото в РОП е налична информация за стартирана на 14.09.2018 г. „открита“ процедура със същия предмет, договорът по разглежданото договаряне следва да обхваща само периода до избора на изпълнител по нея.

***Забележка:** Съгласно чл. 229, ал. 2 от ЗОП с контрола по чл. 233 от ЗОП се оказва методическа помощ за законосъобразност при възлагането на обществени поръчки. Когато законосъобразното прилагане на избраното правно основание не е безспорно доказано при контрола и процедурата завърши със сключване на договор, АОП уведомява органите по чл. 238, ал. 1 от ЗОП (чл. 135, ал. 3 от ППЗОП).