



Изх. номер: 10-00-2

Дата: 26.01.2015 г.

ДО 45-07-001/20-01-2015
Г-ЖА СОНЯ НАЙДЕНОВА
ПРЕДСТАВЛЯВАЩ
ВИСШИЯ СЪДЕБЕН СЪВЕТНа Ваш изх. № 45-07-001/20.01.2015 г.

Относно: Въпроси, касаещи прилагането на чл. 16г от Закона за обществените поръчки

УВАЖАЕМА ГОСПОЖО НАЙДЕНОВА,

В отговор на отправеното запитване, Агенцията по обществени поръчки (АОП) изразява следното становище:

В чл. 16г, ал. 1 от Закона за обществените поръчки (ЗОП) е уредено задължение на възложителите да обявяват, че дадена поръчка е предназначена за изпълнение от специализирани предприятия или кооперации на хора с увреждания, когато предметът на същата е включен в списъка по чл. 30 от Закона за интеграция на хората с увреждания (ЗИХУ).

С Решение № 551/ 25.07.2014 г., издадено на основание чл. 30 от ЗИХУ във връзка с § 113, ал. 1 от Преходните и заключителните разпоредби на Закона за изменение и допълнение на Закона за обществените поръчки (ПЗР на ЗИДЗОП) /обн. ДВ, бр. 40 от 2014 г./, Министерският съвет (МС) е утвърдил Списък на произвежданите и доставяни стоки, на изпълняваното строителство и на предоставяните услуги, които се възлагат на специализираните предприятия или кооперации на хора с увреждания по реда на Закона за обществените поръчки. В писмото Ви се отбелязва, че този списък не е обнародван в "Държавен вестник", предвид което не е спазено изискването на § 113, ал. 2 от ПЗР на ЗИДЗОП.

Съгласно чл. 50, ал. 2 от Устройствения правилник на Министерския съвет и неговата администрация (УПМСНА) подлежащите на обнародване актове на МС се изпращат в "Държавен вестник" по установения в Закона за "Държавен вестник" ред, като придружителното писмо следва да е подписано от министър-председателя или от определен от него директор на дирекция от администрацията на МС.

Същевременно, необходимо е да се отбележи, че цитираното изискване на § 113, ал. 2 от ПЗР на ЗИДЗОП се отнася до публикация в "Държавен вестник" на самия списък, но не и на акта на МС, с който той се приема. Освен това, обнародването е предпоставка за влизане в сила на нормативни актове, а решенията на МС са актове, уреждащи въпроси от ненормативен характер (чл. 8, ал. 3 от УПМСНА). В този смисъл, непубликуването на утвърдения с Решение № 551/ 25.07.2014 г. списък не би следвало да се разглежда като пречка за прилагане на чл. 16г от ЗОП.

При условие, че предметът на конкретна обществена поръчка е свързан с доставка на стоки и/ или предоставяне на услуги, включени във въпросния списък,

възложителят е длъжен да обяви, че поръчката (респ. една или повече обособени позиции от нея, ако само част от предмета касае стоки и/ или услуги от списъка) е предназначена за изпълнение от специализирани предприятия или кооперации на хора с увреждания. В съответствие с ал. 2 на посочената разпоредба е необходимо също така всяка стока/услуга от списъка, която е част от предмета на поръчката, да бъде обособена от възложителя като отделна позиция.

Що се отнася до въпросите относно използването на Общия терминологичен речник, свързан с обществените поръчки (CPV), който е приет с Регламент (ЕО) № 2195/2002, трябва да се отбележи, че това е йерархично структурирана номенклатура, разделена на раздели, групи, класове, категории и подкатегории. С оглед правна сигурност, в новоприетите директиви на ЕС в областта на обществените поръчки изрично е пояснено, че препратката към даден раздел от CPV не означава по подразбиране и препратка към отнасящите се към него подраздели. За да е налице подобно всеобхватно препращане, се изисква изрично посочване на всички съответни позиции чрез кодове в рамките на определен обхват, когато това е целесъобразно (съображение 119 от преамбюла на Директива 2014/24/ЕС и съображение 125 от преамбюла на Директива 2014/25/ЕС).

Видно от утвърденият с Решение № 551/ 25.07.2014 г. списък, той е съставен от кодове от основния речник на CPV и съответстващите на тези кодове словесни описания. При обявяване на конкретна обществена поръчка възложителят следва да избере и посочи код(-ове) по CPV, отговарящ(- и) в най-голяма степен на нейния предмет. В случай, че така определеният от него код фигурира в списъка по чл. 30 от ЗИХУ (и не е налице някое от изключенията, посочени под формата на забележки към списъка), за възложителя възниква задължение да обяви, че поръчката е предназначена за специализирани предприятия или кооперации на хора с увреждания, независимо дали съответният код е отнасим към цял раздел/група/клас или към отделна категория от структурата на основния речник на CPV. От друга страна, когато дадена позиция в списъка по чл. 30 от ЗИХУ препраща към кода на раздел или група, чиито начални цифри съвпадат с първите две или три цифри на определения от възложителя код на конкретната поръчка, но без последният да е включен изрично в списъка, няма основание тази поръчка да бъде запазена по реда на чл. 16г от ЗОП.

Настоящото становище на АОП се основава изцяло на изложената в писмото фактическа обстановка. То не е обвързващо за възложителя, който познава най-добре условията на обществената поръчка и отговаря за спазване на приложимото законодателство. Ето защо, възложителят следва да извърши цялостна преценка на обстоятелствата в конкретната ситуация и при необходимост да е в състояние да мотивира законосъобразността на своите действия.

ИЗПЪЛНИТЕЛЕН ДИРЕКТОР:

МИГЛЕНА ПАРВЛОВА