МИНИСТЕРСТВО НА ИКОНОМИКАТА

АГЕНЦИЯ ПО ОБЩЕСТВЕНИ ПОРЪЧКИ

АОП

МИНИСТЕРСТВО НА ИКОНОМИКАТА
София 1000, ул. "Славянска" №8
Регистрационен индекс и дата
04-19-117 13.03.2015

Изх. номер: .....

Дата: .....13.03.2015.....

ДО
Г-Н БОЖИДАР ЛУКАРСКИ
МИНИСТЪР НА ИКОНОМИКАТА
УЛ. „СЛАВЯНСКА" №8
ГР. СОФИЯ, П.К. 1052

На Ваш рег. № 04-19-117/ 12.03.2015 г.

Относно: Запитване във връзка с приложимостта на чл. 16г от Закона за обществените поръчки по отношение на обществена поръчка с предмет: "Изграждане на портал на Министерство на икономиката за предоставяне на електронни административни услуги с интегрирана към него специализирана административна информационна система"

УВАЖАЕМИ ГОСПОДИН ЛУКАРСКИ,

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). Освен това, всяка стока/ услуга от списъка, която е част от предмета на поръчката, трябва да се обособи като отделна позиция съгласно изискването по ал. 2 на цитираната разпоредба.

Списъкът 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 е одобрен с Решение на Министерския съвет № 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 (обн. ДВ, бр. 40 от 2014 г.). Списъкът се състои от кодове и съответстващите им словесни описания от Общия терминологичен речник, свързан с обществените поръчки (CPV), който е приет с Регламент (ЕО) № 2195/2002. Необходимо е да се отбележи, че CPV е йерархично структурирана номенклатура, разделена на раздели, групи, класове, категории и подкатегории, като 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 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).

В рамките на оперативната самостоятелност на възложителя е да дефинира предмета на обществената поръчка съобразно своите потребности, а също така да избере и посочи при обявяване на същата код(-ове) по CPV, отговарящ(- и) в най-голяма степен на нейния предмет. В случай, че така определеният код на поръчката 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 я обяви като предназначена за специализирани предприятия или кооперации на хора с увреждания, независимо от това дали съответният код е относим 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.

Съгласно описаната в запитването Ви фактическа обстановка, подлежащите на възлагане дейности са свързани с изграждане на портал за електронни административни услуги с интегрирана към него специализирана административна информационна система, както и с осигуряване на съпътстващи услуги (анализ, оценка и доставка на необходимия хардуер и софтуер, обучение на служители на възложителя във връзка с администрирането и използването на портала и системата и т.н.). Отбелязано е, че последните са "функционално свързани и неделими от основния предмет поради неговата специфика", т.е. би могло да се заключи, че предметът на поръчката има комплексен характер, изискващ изпълнението на отделните дейности и задачи да се възложи на един изпълнител, с оглед постигане на целения резултат. В тази връзка и доколкото избраните от възложителя кодове по CPV отговарят на дейностите, предмет на възлагане, и нито един от тях не фигурира в списъка по чл. 30 от ЗИХУ, считаме, че чл. 16г от ЗОП не е приложим в конкретния случай, като може да се приеме също, че обявеният предмет и кодове логически съответстват на дейностите, които ще бъдат възложени.

Следва да се има предвид, че по същество разпоредбата на чл. 16г от ЗОП урежда изключение от общия ред за възлагане на обществени поръчки и не може да се тълкува или прилага разширително. Съгласно мотивите, изложени към проекта на Закона за изменение и допълнение на Закона за обществените поръчки (обн. ДВ, бр. 40 от 2014 г., в сила от 01.07.2014 г.), нормата цели "създаване на реални възможности за изпълнение на обществени поръчки от специализирани предприятия или кооперации на хора с увреждания". Това означава, че стоките и услугите, включени в списъка по чл. 30 от ЗИХУ, би трябвало да са съобразени и да отразяват капацитетните възможности на тези предприятия и кооперации. Необоснованото разширяване на приложното поле на чл. 16г от ЗОП би могло да има за резултат предотвратяване, ограничаване или нарушаване на ефективната конкуренция и противоречи на принципите и целта на закона. Ето защо считаме, че прилагането на разпоредбата в случаи, когато предметът на поръчката е свързан с доставка на стоки и/ или предоставяне на услуги, които не са обхванати от утвърдения списък, трябва да се разглежда като незаконосъобразно.

ИЗПЪЛНИТЕЛЕН ДИРЕКТОР:

МИГЛЕНА ПАВЛОВА

София 1000, ул. Леге № 4
тел.: (02) 940 70 50, Факс: (02) 940 70 52
email: aop@aop.bg
www.aop.bg