

**ОДОБРЯВАМ:**

*Миглена  
Павлова  
изпълнителен  
директор на  
АОП*

**СТАНОВИЩЕ\***

за осъществен контрол по чл. 233 от ЗОП

**ВЪЗЛОЖИТЕЛ**

|                       |                                     |
|-----------------------|-------------------------------------|
| Наименование:         | Технически университет /ТУ/ - София |
| Вид:                  | Публичен                            |
| Партиден номер в РОП: | 193                                 |

**ПОРЪЧКА**

|                     |  |
|---------------------|--|
| Обект на поръчката: | Доставки   |
| Предмет:            | Предметът на обществената поръчка включва извършване на периодични доставки на хранителни продукти, осъществени по предварително подадени заявки за нуждите на ТУ – София, ученическият стол на НШГ по КТС гр. Правец, по обособени позиции, както следва: обособена позиция № 1: „Доставка на мляко и млечни продукти“ по обособена позиция № 2: „Доставка на месо, месни продукти и риба“ по обособена позиция № 3: „Доставка на плодове и зеленчуци“ по обособена позиция № 4: „Доставка на бакалия и консерви“ обособена позиция № 5: „Доставка на хляб“ обособена позиция № 6: „Доставка на яйца“ |
| Прогнозна стойност: | 120498.44 BGN  |

**ПРОЦЕДУРА**

|                                      |  |
|--------------------------------------|--|
| Уникален номер в РОП:                | 00193-2019-0038                        |
| Вид на процедурата:                  | Договаряне без предварително обявление |
| Решение за откриване на процедурата: | № ОП-292 от 01.10.2019 г.              |

**СТАНОВИЩЕ**

|                             |   |
|-----------------------------|---|
| Прилагано правно основание: | Чл. 79, ал. 1, т. 4 от ЗОП  |
| Изисквания на ЗОП:          | <ul style="list-style-type: none"> <li>- да е възникнала необходимост от неотложно възлагане на поръчката;</li> <li>- нуждата от изпълнението да е породена от настъпване на изключителни обстоятелства по смисъла на § 2, т. 17 от ДР на ЗОП (предизвикани от</li> </ul> |

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 № ОП-292 от 01.10.2019 г. на ректора на Технически университет – София (ТУ – София) за откриване на процедура на договаряне без предварително обявление на основание чл. 79, ал. 1, т. 4 от ЗОП.

В поле IV.7) на решението за откриване на процедурата е посочено, че прогнозната стойност на поръчката е 120 498 лв. без ДДС. Доколкото на същата дата - 01.10.2019 г., възложителят е стартирал 4 бр. процедури на договаряне без предварително обявление на основание чл. 79, ал. 1, т. 4 от ЗОП, с идентичен предмет и обща прогнозна стойност, която надхвърля стойностния праг по чл. 229, ал. 2, т. 2 от ЗОП, се осъществява контрол по чл. 233 от ЗОП.

Видно от поле V.2) на същото решение, лицето, до което се изпраща поканата за участие в процедурата на договаряне, за 6-те обособени позиции (ОП) е „ВАЛБЕ-С-СТАМЕНОВ“ ООД.

В подкрепа на изложените в мотивите твърдения, възложителят е изпратил в АОП копие на писмо с вх. № 69-00-234/20.08.2019 г. от представляващ ДЗЗД „ЧЕХ ГРУП“ до ректора на ТУ – София. В документа се посочва, че поради настъпване на обективна невъзможност ДЗЗД „ЧЕХ ГРУП“, определено за изпълнител на обществена поръчка с предмет: „Извършване на периодични доставки на хранителни продукти, осъществени по предварително подадени заявки за нуждите на ТУ – София“, отказва да сключи договор за изпълнение на поръчката в частта по обособени позиции № 1, 5, 8 („Доставка на Хранителни стоки за ученическия стол на ПГ КТС гр. Правец“) и 9.

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

1. Извършена справка в Регистъра на обществените поръчки (РОП) потвърди, информацията, относно стартирана с Решение № ОП-75 от 13.04.2018 г. на възложителя “открита“ процедура с предмет: „Извършване на периодични доставки на хранителни продукти, осъществени по предварително подадени заявки за нуждите на ТУ – София“, по 9 ОП, където ОП № 8 е с предмет: “Доставка на Хранителни стоки за ученическия стол на ПГ КТС гр. Правец“. Процедурата е вписана в РОП под уникален номер 00193-2018-0002. От информацията за процедурата се установи, че ОП № 2,

3, 4 и 7 са прекратени с Обявление за възложена поръчка от 29.11.2018 г., ОП № 6 е прекратена с Обявление от 31.05.2019 г., а ОП № 1, 5, 8 и 9 са прекратени с Обявление от 05.09.2019 г. на основание чл. 110, ал. 1, т. 4 от ЗОП - поради отказ от сключване на договор на класирания на първо място участник и тъй като няма класиран на второ място участник, съгласно Заповед № ОП-122/13.05.2019 г.;

2. Справка на страниците на Комисията за защита на конкуренцията (КЗК) и Върховния административен съд (ВАС) потвърди също, изложената от възложителя информация, относно обжалване на посочената процедурата (УИН 00193-2018-0002) на етап „откриване“ пред двете инстанции:

- производство № КЗК/423/2018 - Решение № 707/28.06.2018 г. на КЗК, с което подадената жалбата срещу Решение № ОП-75/13.04.2018 г. за откриване на процедурата, в частта по обособена позиция № 8 е оставена без уважение;

- адм. дело ВАС № 9578/2018 - Решение на ВАС № 14445/23.11.2018 г., с което е оставено в сила решението на КЗК.

3. Проверката в РОП установи още, че с Решение № ОП-265 от 19.09.2019 г. възложителя е стартирал "открита" процедура с предмет: „Извършване на периодични доставки на хранителни продукти, осъществени по предварително подадени заявки за нуждите на ТУ – София, за ученическия стол на НПГ по КТС гр. Правец“. Процедурата е вписана в РОП под уникален номер 00193-2019-0029.

#### **Изводи:**

С разглежданото договаряне без предварително обявление се възлагат „периодични доставки на хранителни продукти, осъществени по предварително подадени заявки за нуждите на ТУ – София, за ученическия стол на НПГ по КТС гр. Правец“, по шест ОП, както следва: ОП № 1: „Доставка на мляко и млечни продукти“; ОП № 2: „Доставка на месо, месни продукти и риба“; ОП № 3: „Доставка на плодове и зеленчуци“; ОП № 4: „Доставка на бакалия и консерви“; ОП № 5: „Доставка на хляб“; ОП № 6: „Доставка на яйца“.

Прилагането на чл. 79, ал. 1, т. 4 от ЗОП, в конкретния случай се аргументира с изтичане срока на договора за доставки на посочените хранителни продукти и необходимостта от своевременното им осигуряване. В мотивите се посочва, че НПГ по КТС гр. Правец, обучава над 650 ученици, като изхранването им - обяд и вечеря, се осъществява в ученически стол на територията на учебното заведение. В решението се посочва, че учебната година за учениците, които започват редовни занятия, се открива на 16.09.2019 г. Уточнява се, че при невъзможност за осигуряване на необходимите хранителни продукти, ученическият стол ще бъде принуден да преустанови дейността си. В тази връзка, възложителят отбелязва, че затварянето на стола преди началото на активния есенен сезон и при липсата на алтернатива, би довело до засягане интересите на учениците. За безспорно се счита, че функционирането на ученическите столове изисква периодичност и непрекъсваемост на доставките на хранителни продукти. Доколкото при липсата им посочените заведения не биха могли да осъществяват дейността си, аргументите на възложителя, че ще бъдат

засегнати правата на учениците за субсидиарно хранене се считат за основателни. Предвид изложеното се приема, че доставките на хранителни продукти за нуждите на ученическия стол на НПП по КТС гр. Правец, към ТУ - София не трябва да остават необслужени.

Заедно с посоченото, за да се приеме, че възникналата ситуация представлява изключително обстоятелство, по смисъла на дефиницията в § 2, т. 17 от ДР на ЗОП, следва да е предизвикана от непредвидими за възложителя събития и последиците ѝ не трябва да са резултат от негово действие или бездействие. От изложената фактическа обстановка и направената проверка в РОП става ясно, че на 13.04.2018 г. той е стартирал „открита“ процедура по ЗОП с предмет: „Извършване на периодични доставки на хранителни продукти, осъществени по предварително подадени заявки за нуждите на ТУ – София“ по девет обособени позиции. Обособена позиция № 8 от нея е за: „Доставка на хранителни стоки за ученическия стол на НПП КТС гр. Правец“. С решение от 21.08.2019 г. обаче възлагането ѝ е било прекратено, тъй като с писмо в вх. № 69-00-234/20.08.2019 г. участникът, класиран на първо място, отказва да сключи договор.

Според мотивите за провеждане на разглежданото договаряне, възникналата ситуация не е резултат от действия или бездействия на възложителя, а е настъпила въпреки положената от него дължима грижа. С оглед данните в РОП, за доказано се приема, че с откриването на „откритата“ процедура възложителят е предприел действия за обезпечаване на доставките на хранителни продукти за нуждите на ученическия стол на НПП по КТС гр. Правец. Предвид приложеното като доказателство писмо с вх. № 69-00-234/20.08.2019 г. от ДЗЗД „Чех груп“, за безспорно се счита и обстоятелството, че избраното за изпълнител дружество е отказало да сключи договор. От наличната информация обаче не може да се направи извод, че действията на възложителя по провеждане на процедурата са навременни и съобразени със ситуацията. Безспорно е, че стартиралата на 13.04.2018 г. „открита“ процедура, в частта ѝ по ОП № 8, е продължила повече от една година. На етап „откриване“ тя е обжалвана на две инстанции, като двуинстанционното производство е започнало с жалба на 09.05.2018 г. и е приключило с решение на ВАС от 23.11.2018 г., т.е. продължило е повече от 6 месеца. Заповедта за класиране и избор на изпълнител по ОП № 8 обаче е издадена от възложителя едва на 13.05.2019 г., т.е. почти 6 месеца след решението на ВАС. Доколкото възложителят не е изложил доводи, свързани с друго обжалване на същата процедура и налагане на временна мярка „спиране“, от наличната информация не става ясно защо провеждането на процедурата е отнело толкова време, предвид необходимостта от непрекъснато осигуряване на доставката и възможността, уредена в чл. 203, ал. 1 ЗОП. Неизяснен аспект остава и защо отказът на класирания на първо място участник - ДЗЗД „Чех груп“, е получен в ТУ – София едва на 20.08.2019 г., т.е. 3 месеца след заповедта на възложителя, с която е определен за изпълнител (от 13.05.2019 г.). В мотивите не са изложени съображения, които да изяснят дали възложителят своевременно е предприел нужните действия по уведомяване на избрания изпълнител и сключване на договора (чл. 112, ал. 6 ЗОП). В тази връзка остава неизяснен въпросът относно причините, довели до забавяне възлагането на дейностите по ОП №

8 и до нейното своевременно прекратяване.

Относно договорите, действащи към момента на провеждане на „откритата“ процедура, в мотивите се твърди, че те изтичат на 03.10.2019 г. Техни копия не са приложени към преписката, с оглед на което, твърденията на възложителя по отношение на срока им на действие остават недоказани. С оглед на изложеното, не може да се приеме, че възложителят е положил дължимата грижа. По същата причина е спорна невъзможността за провеждане на конкурентна процедура, включително и при съкратени срокове. За да се счита, че в случая са налице изключителни обстоятелства, отговарящи на дефиницията в § 2, т. 17 от ДР на ЗОП, възложителят следва да разполага с аргументи и доказателства, че възникналата ситуация на неотложност не е резултат от негово действие или бездействие

В допълнение, в мотивите се отбелязва, че договорите, предмет на разглежданото договаряне ще са с продължителност до сключване на договор с изпълнител, избран посредством конкурентна процедура. В тази връзка, проверката в РОП потвърди твърденията на възложителя, относно стартирана нова конкурентна процедура със същия предмет. Процедурата е открита с Решение № ОП-265 от 19.09.2019 г. и е вписана в РОП под уникален номер 00193-2019-0029.

---

**\* 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).

---