



Изх. номер: 13.00-303
Дата: 24.09.2013г

ИАОС при МОСБ
Зх. № 12-00-10445/30.9.2013г.
София

ДО

Г-ЖА ВАНЯ ГРИГОРОВА
ИЗПЪЛНИТЕЛЕН ДИРЕКТОР НА
ИЗПЪЛНИТЕЛНА АГЕНЦИЯ ПО
ОКОЛНА СРЕДА КЪМ
МИНИСТЕРСТВО НА ОКОЛНАТА
СРЕДА И ВОДИТЕ

На Ваш изх. № 12-00-10445/31.07.2013 г.

Относно: Възможност за участие на новосъздадено дружество в процедура по Закона за обществените поръчки (ЗОП)

УВАЖАЕМА ГОСПОЖО ГРИГОРОВА,

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

В ЗОП не се съдържат ограничения относно възможността новосъздадени лица, или обединения на лица, да участват в процедури по закона. Това се отнася и до гражданските дружества по Закона за задълженията и договорите.

При участие в процедура по закона, обединение, което не е юридическо лице, а неперсонифицирано дружество по ЗЗД трябва да докаже, че отговаря на минималните изисквания за икономическо и финансово състояние, технически възможности и квалификация, поставени от възложителя. Критериите за подбор се прилагат към обединението като цяло, с изключение на регистрации, сертификати, или други специфични условия, които се преценяват съобразно разпределението за изпълнение на дейностите между лицата, предвидено в договора за създаване на обединението или в друг документ, създаден по повод участие в конкретната поръчка.

Документите по чл. 56, ал. 1, т. 4 и 5 от ЗОП, с които се доказва икономическото и финансовото състояние и техническите възможности и/или квалификация се представят от лицата, включени в обединението, чрез които то като участник в процедурата доказва съответствието си с критериите за подбор. Поради това, ако те общо могат да изпълнят минималните изисквания на възложителя, обединението може да участва в процедурата, независимо кога е създадено. Възможно е и създаването на дружество именно във връзка и с цел участие в обявената процедура, за да се обединят ресурсите на отделни лица, които самостоятелно не отговарят на критериите за подбор, поставени от възложителя, но биха могли да изпълнят поръчката, ако обединят възможностите си.

Доколкото в запитването е поставен въпрос за законосъобразността на действията на възложителя във връзка с отправената покана на основание чл. 92 от ЗОП, е необходимо да се анализира дали са били налице предпоставките за провеждане на договаряне без обявление на основание чл. 90, ал. 1, т. 1 от ЗОП.

В съответствие с посочената разпоредба, за възложителя е налице формална възможност да пристъпи към договаряне. При прекратяване на процедура поради липса на подадени оферти, или когато всички участници не отговарят на поставените изисквания, обаче, трябва да се прецени дали това не се дължи на условия, които ограничават възможността за участие.

В конкретния случай, според изложеното в писмото, първоначално обявената открита процедура (уник. № 00740-2013-0003) е прекратена на основание чл. 39, ал. 1, т. 6 от ЗОП, след което са съобразени указания на АОП в рамките на осъществен предварителен контрол. Следващата открита процедура (уник. № 00740-2013-0018) е прекратена, тъй като не е постъпила нито една оферта. При тази хипотеза от фактическа страна са налице условията за провеждане на договаряне без обявление на основание чл. 90, ал. 1, т. 1 от ЗОП, и прилагането му би било законосъобразно, ако първоначално обявените условия не са съществено променени и липсата на интерес от участие в откритата процедура не се дължи на ограничителни условия.

Според предоставената информация, проведената процедура на договаряне е прекратена, поради несъответствие на поканения участник с изискванията по чл. 51, ал. 1, т. 1 от ЗОП, съответно на т. 9.10.3 от условията в документацията. Принципните възможности пред възложителя в този случай са: да открие нова процедура на договаряне на същото основание, без да променя първоначалните условия на поръчката, като покани нови лица, или да промени условията и да обяви нова открита процедура. Като цяло следва да се има предвид, че неколкостепенни неуспешни опити да се възложи поръчка чрез различни процедури се явяват индикатор за проблем, свързан с предмета или условията на поръчката. В случая конкурентният пазар не предлага на възложителя възможност да удовлетвори потребностите си така както ги е дефинирал.

Предвид изложеното, отговорът на поставения в писмото въпрос е, че доколкото процедурата на договаряне по чл. 90, ал. 1, т. 1 от ЗОП е открита без никакви промени в документацията, формално са изпълнени условията на разпоредбата. В ЗОП не се съдържа условие, указващо в какъв срок следва да е учреден участникът, за да може да участва в процедура за възлагане на обществена поръчка. За законосъобразността на конкретната процедура, обаче, е от значение да се анализират и обстоятелствата, въз основа на които е възникнала тази хипотеза. Необходимо е да се прецени дали поставените условия и изисквания са съобразени със специфичния предмет на поръчката и с възможностите на потенциалните изпълнители на пазара да го изпълнят, както и правилността на действията на комисията в първоначално проведеното договаряне.

За допълнителна информация бихте могли да се запознаете с методическо указание на АОП, публикувано в раздел "Практика" на Портала за обществени поръчки.

/ИЗПЪЛНИТЕЛЕН ДИРЕКТОР:

МИГЛЕНА ПАВЛОВА

