

Изх. номер: К-37

Дата: 24.08.2018 г.

**СТАНОВИЩЕ**  
**за осъществен контрол**  
**по чл. 234 от ЗОП**

**ВЪЗЛОЖИТЕЛ**

Наименование	<b>Община Велико Търново</b>
Партиден номер в РОП	<b>00073</b>
Вид	<input checked="" type="checkbox"/> публичен <input type="checkbox"/> секторен

**ДОГОВОР**

Обект	<input type="checkbox"/> строителство <input type="checkbox"/> доставки <input checked="" type="checkbox"/> услуги
Предмет	<b>“Извършване на строителен надзор, инвеститорски контрол и извършване на комплексни услуги по всички фази на инвестиционния процес на обекти в община Велико Търново”</b>
Стойност	<b>370 912.56 лв. без ДДС</b>
Изпълнител	<b>„Инвестстрой - 92“ ЕООД</b>

**СТАНОВИЩЕ**

Прилагано правно основание	<b>чл. 14, ал. 1, т. 5 от ЗОП</b>
<p><b>Изисквания на ЗОП:</b> Публичните възложители не прилагат закона: При обществени поръчки, които се възлагат от публичен възложител, включително когато извършва секторна дейност, на юридическо лице, ако са изпълнени едновременно следните условия:</p>	

а/ възложителят да упражнява върху юридическото лице контрол, подобен на този, който упражнява върху собствените си структурни звена;  
б/ повече от 80 на сто от дейността на юридическото лице да е формирана от изпълнението на дейности, възложени от възложителя или негови обособени структури или от други юридически лица, контролирани от възложителя;  
в/ в юридическото лице - изпълнител, да няма пряко частно капиталово участие, с изключение на такова, което не е свързано с контролни или блокиращи правомощия и не оказва решаващо влияние върху дейността на юридическото лице.

**Представени от възложителя мотиви и доказателства:**

В Агенцията по обществени поръчки са постъпили документи от Община Велико Търново, свързани с предстоящо възлагане на поръчка с предмет: „Извършване на строителен надзор, инвеститорски контрол и извършване на комплексни услуги по всички фази на инвестиционния процес на обекти в Община Велико Търново“. От приложения проект на обявление за поръчка става ясно, че на основание чл. 14, ал. 1, т. 5 от Закона за обществените поръчки (ЗОП) Община Велико Търново възнамерява да възложи изпълнението на визираните услуги на юридическото лице „Инвестрой - 92“ ЕООД.

Във връзка с прилагането на избраната законова хипотеза (чл. 14, ал. 1, т. 5 от ЗОП) се излагат следните аргументи:

Дружеството „Инвестрой - 92“ ЕООД е създадено с Решение № 112/1992 г. на Общински съвет - Велико Търново и е 100% собственост на общината. Посочва се, че управителят на дружеството се назначава с Решение на Общинския съвет. Отбелязва се, че съгласно Наредба за управление и упражняване на правата на собственост върху общинската част от капитала на търговските дружества (Наредбата), общината има решаващо влияние върху стратегическите цели и значимите решения на дружеството. Твърди се, че съгласно представени справки за общия оборот за 2015, 2016 и 2017 г., повече от 80 на сто от дейността на юридическото лице е формирана от изпълнението на дейности, възложени от възложителя.

За изпълнение изискванията на избраното правно основание, възложителят е приложил следните документи:

- Оферта от 25.05.2018 г. от управителя на „Инвестстрой – 92“ ЕООД, относно сключване на договор за три години с предмет: „Извършване на строителен надзор, инвеститорски контрол на обекти в Община Велико Търново и извършване на комплексни услуги по всички фази на инвестиционния процес на обекти в община Велико Търново“;

- Декларация от 25.05.2018 г. от управителя на „Инвестстрой – 92“ ЕООД до кмета на Община Велико Търново, относно наличие на обстоятелства по чл.14, ал. 1, т. 5, бук. „а“, „б“ и „в“ от ЗОП във връзка с чл. 8, ал. 5 от ППЗОП;

- Декларация от 25.05.2018 г. от управителя на „Инвестстрой – 92“ ЕООД , в която се посочва, че дружеството притежава удостоверение за извършване на дейностите по договора преди неговото сключване;

- Писмо с изх. № 165/28.05.2018 г. от управителя на „Инвестстрой – 92“ ЕООД до кмета на Община Велико Търново, относно изпратена оферта за „извършване на строителен надзор, инвеститорски контрол на обекти в Община Велико Търново и извършване на комплексни услуги по всички

фази на инвестиционния процес на обекти в община Велико Търново“;

- Протокол от 29.06.2018 г. за работата на комисия, назначена със Заповед № РД 22-1054/ 26.06.2018 г. на кмета на Община Велико Търново, във връзка с прилагане на чл. 14, ал. 1, т. 5 от ЗОП и постъпила документация от „Инвестстрой-92“ ЕООД;

- Справка за общия оборот и оборот за изпълнение на дейности за възложителя през 2015, 2016 и 2017 г.;

- Отчет за приходите и разходите за 2017 г.;

- Удостоверение № РК-0481/01.06.2015 г. издадено от началника на ДНСК на „Инвестстрой – 92“ ЕООД за извършване на дейностите по чл. 166, ал. 1, т. 1 от Закона за устройство на територията (ЗУТ) – оценка на съответствието на инвестиционните проекти и/или упражняване на строителен надзор. Срок на валидност на удостоверението 01.06.2020 г.;

- Списък на екипа от правоспособни физически лица към 17.07.2016 г. от различните специалности назначени в „Инвестстрой – 92“ ЕООД. Посочения документ е неразделна част от Удостоверение № РК-0481/01.06.2015 г. за извършване на дейностите по чл. 166, ал. 1, т. 1 от ЗУТ – оценка на съответствието на инвестиционните проекти и/или упражняване на строителен надзор;

- Сертификат № QMS 100901, издаден на „Инвестстрой – 92“ ЕООД, относно съответствие на изискванията ISO 9001:2015. В документа е посочено, че системата за управление е приложима за услуги в инвестиционна дейност – строителен надзор, инвеститорски контрол, оценка и консултантски услуги. Документът е издаден на 06.11.2017 г. и е валиден до 30.09.2019 г.;

- Сертификат № OHS 100901, издаден на „Инвестстрой – 92“ ЕООД, относно съответствие на изискванията OHSAS 18001:2007. В документа е посочено, че системата за управление е приложима за услуги в инвестиционна дейност – строителен надзор, инвеститорски контрол, оценка и консултантски услуги. Документът е издаден на 06.11.2017 г. и е валиден до 10.01.2021 г.;

- Сертификат № EMS 100901, издаден на „Инвестстрой – 92“ ЕООД, относно съответствие на изискванията ISO 14001:2015. В документа е посочено, че системата за управление е приложима за услуги в инвестиционна дейност – строителен надзор, инвеститорски контрол, оценка и консултантски услуги. Документът е издаден на 06.11.2017 г. и е валиден до 10.01.2021 г.;

- Препоръчителна методика за минимални цени при договаряне на строителен надзор по реда на чл. 168, ал. 1 от ЗУТ, утвърдена от Общото събрание на Българската асоциация на архитектите и инженерите консултанти – БААИК.

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

1. Справка в Търговския регистър (ТР) по партидата на „Инвестстрой – 92“ ЕООД относно данни за актуалното състояние на дружеството и обявения актуален Учредителен акт;

2. Преглед на Наредбата за управление и упражняване на правата на собственост върху общинската част от капитала на търговските дружества (Наредбата), приета от Общински съвет – Велико Търново с решение № 403 от 27.03.1997 г. (протокол № 26), изменяна с решение № 652/12.03.1998 г. (протокол № 39) и решение № 531/20.09.2001 г. (протокол № 33).

**Изводи:**

В разглеждания случай се възлагат услуги свързани с извършване на строителен надзор, инвеститорски контрол и извършване на комплексни услуги по всички фази на инвестиционния процес на обекти в Община Велико Търново. Изброените услуги са свързани най-общо с обекти на Общината. В изложените в проекта на обявление за възложена поръчка мотиви и от приложените доказателства не може да се установи видът на обектите предмет на възлагания договор, нито срокът на реализиране на услугите или начинът на определяне на прогнозната стойност. Договорът се възлага от кмета на Общината, в качеството му на публичен възложител, на юридическото лице „Инвестстрой – 92“ ЕООД.

Условието на чл. 14, ал. 1, т. 5, буква „а“ от ЗОП изисква възложителят да упражнява върху юридическото лице контрол, подобен на този който упражнява върху собствените си структурни звена, т.е. да има решаващо влияние върху стратегическите цели и значимите решения на това юридическо лице. По силата на Закона за местното самоуправление и местната администрация (ЗМСМА) правомощията на органите на общината – кмет и общински съвет са ясно разграничени. В съответствие с разпоредбата на чл. 20 от ЗМСМА общинският съвет определя политиката за изграждане и развитие на общината във връзка с нейните дейности по разрешаване на въпроси, свързани с местното самоуправление. Съгласно чл. 38 от ЗМСМА кметът на общината е орган на нейната изпълнителна власт, а според чл. 44 от ЗМСМА в правомощията на кмета е да организира изпълнението на взетите от общинския съвет решения и да контролира тяхното законосъобразно изпълнение. В чл. 21, ал. 1, т. 9 от ЗМСМА са уредени правомощията на общинския съвет по отношение на общинските дружества като вземане на решения за създаване, преобразуване и прекратяване на дружествата и избор на представители на общината в техните органи. Цитираните норми дават основание да се счита, че контролът, който общината упражнява върху общинската администрация чрез кмета и общинския съвет е подобен на този, който същата упражнява върху общинските дружества, нейна еднолична собственост.

От учредителния акт на „Инвестстрой – 92“ ЕООД, приет с Решение № 112/1992 г. на Общинския съвет – Велико Търново (достъпен в публичния Търговски регистър) става ясно, че дружеството е създадено с предмет на дейност – осъществяване на независим строителен надзор в проектирането и строителството, инвеститорски контрол, административно-правни и технически услуги и др. От същия документ е видно, че правата на собственост на Община Велико Търново, като едноличен собственик на капитала на дружеството се упражняват от Великотърновски Общински съвет. В глава „Управление и представителство“ е записано, че органите на управление на дружеството са: Великотърновският Общински съвет (ВОБС) и управителят. В същата глава са регламентирани правомощията им, като част от тези на ВОБС са: да взема решения за учредяване, преобразуване и прекратяване дейността на дружеството; определяне предмета на дейност; утвърждаване, допълване и изменение на Учредителния акт; определяне на размера на капитала, неговото увеличение или намаляване; премане на отчета на дружеството за съответната календарна година. В документа е уредено, че ВОБС определя правомощията на кмета на общината по отношение на дружеството. В допълнение, в приетата от ВОБС Наредба за

реда за учредяване на търговските дружества и упражняване на правата на собственост на общината в търговските дружества е регламентирано, че ВОБС упълномощава Кмета на Общината да упражнява правата на едноличния собственик на капитала в общинските еднолични дружества с ограничена отговорност със следните права: да приема годишния отчет и баланса, заверен от експерт-счетоводител, съгласно Закона за счетоводството; да взема решения за участие на дружеството в граждански дружества; да взема решения за отпускане на краткосрочни безлихвени и нисколихвени кредити в размер до пет милиона лева за подпомагане на основната дейност на дружеството, ако тези средства са предвидени в бюджета на Общината за съответната година; да дава съгласие за учредяване на ипотека и залог за дълготрайни активи на дружеството в размер до 5 на сто от стойността на дълготрайните активи на дружеството по баланса му към 31 декември на предходната година и др. За тези свои действия кметът е задължен да информира ВОБС чрез Постоянната комисия по икономически въпроси, стопанска политика и инвестиции и Постоянната комисия по общинска собственост. В чл. 20 от Наредбата е уредено, че кметът на общината може да прави предложения до Общинския съвет, за вземане на решения, които са в правомощията на Общинския съвет, регламентиран в чл. 18 от същата наредба. С оглед на посочените обстоятелства, може да се приеме, че за възложителя е налице решаващо влияние върху стратегическите цели и значимите решения на дружеството, тъй като дейностите му изцяло са подчинени на провежданата от общината политика в областта на строителния процес. Освен това, от изложените доводи, може да се изведе заключение, че Община Велико Търново, чрез своите органи (кмет и общински съвет), упражнява контрол върху дейността на дружеството подобен на този, който упражнява върху общинската администрация и условието по чл. 14, ал. 1, т. 5, буква „а“ от ЗОП е изпълнено.

Друго задължително изискване при възлагане на договор по реда на чл. 14, ал. 1, т. 5 от ЗОП е повече от 80 на сто от дейността на юридическото лице за последните три години да е формирана от изпълнението на дейности, възложени от възложителя или негови обособени структури или от други юридически лица, контролирани от възложителя. Съгласно чл. 8, ал. 1 от ППЗОП когато оборотът се използва като показател по чл. 14, ал. 1, т. 5 от ЗОП се съпоставя оборотът за последните три приключили финансови години, реализиран от контролираното юридическо лице при изпълнение на дейности за възложителя или негови обособени структури, или за други юридически лица контролирани от възложителя, с общия оборот, реализиран от юридическото лице за същия период. Видно от приложената справка за общия оборот и оборот за изпълнение на дейности за възложителя за периода 2015-2017 г., над 80 % от оборота на дружеството е от дейности по договори с Община Велико Търново и договори с юридически лица, контролирани от Общината. Посоченото е основание да се приеме, че е налице хипотезата по чл. 14, ал. 1, т. 5, буква „б“ от ЗОП.

Изпълнено е и условието на чл. 14, ал. 1, т. 5, б. „в“ от ЗОП – в юридическото лице-изпълнител да няма пряко частно капиталово участие, с изключение на такова, което не е свързано с контролни или блокиращи правомощия и не оказва решаващо влияние върху дейността на юридическото лице. Извършената справка в публичния Търговски регистър по партидата на дружеството потвърди, че едноличен собственик на 100% от капитала на

„Инвестстрой – 92“ ЕООД е Община Велико Търново и в дружеството няма пряко частно капиталово участие.

### ДРУГА ИНФОРМАЦИЯ

Прилагането на избраното правно основание е законосъобразно.	<input checked="" type="checkbox"/>
Прилагането на избраното правно основание не е безспорно доказано.	<input type="checkbox"/>

**ДИРЕКТОР НА ДИРЕКЦИЯ „ЗМ“: Подпис (не се чете)**

**ГАЛЯ МАНАСИЕВА**

(Определен със Заповед № РД-52/22.08.2018 г.)

**Вярно с оригинала,  
подписан на хартия**

Забележка: Съгласно чл. 229, ал. 2 от ЗОП с контрола по чл. 234 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 възложителят сключи договор, АОП уведомява органите по чл. 238, ал. 1 от ЗОП (чл. 137 ал. 2 от ППЗОП).