

Изх. номер: К-58

Дата: 13.12.2018 г.

СТАНОВИЩЕ
за осъществяване на контрол
по чл. 234 от ЗОП

ВЪЗЛОЖИТЕЛ

Наименование	Агенция „Пътна инфраструктура“ (АПИ)
Партиден номер в РОП	00044
Вид	☒ публичен ☐ секторен

ДОГОВОР

Обект	☒ строителство ☐ доставки ☐ услуги
Предмет	„Изграждане на АМ „Хемус“ Участък 1 от км 87+800 до км 103+060, включително пътен възел „Дерманци“; Участък 2 от края на пътен възел „Дерманци“ (пресичане с път III-307) до пресичането с път III-3005, включително пътен възел „Каленик“, от км 103+060 до км 122+260; Участък 3 от края на пътен възел „Каленик“ (пресичане с път III-3005) до пресичането с път II-35, включително пътен възел „Плевен“ от км 122+260 до км 139+340, Участък 4 от края на пътен възел Плевен (пресичане с път II-35) до път III-301 включително пътен възел „Летница“, от км 139+340 до км 166+144.09, Участък 5 от края на пътен възел „Летница“ (пресичане с път III 301) до път III 303 включително пътен възел, от км 166+144,09 до км 189+344 и Участък 6 от края на пътен възел на път III 303 до Път I 5 включително пътен възел, от км 189+344 до км 222+000“
Стойност	1 124 880 000 лв. без ДДС
Изпълнител	„Автомагистрали“ ЕАД

СТАНОВИЩЕ

Прилагано правно основание	чл. 14, ал. 1, т. 6 от ЗОП
Изисквания на ЗОП: Публичните възложители не прилагат закона: - когато юридическо лице, което е обект на контрол по смисъла на чл. 14, ал. 1, т. 5, буква „а“ ЗОП (упражняване върху юридическото лице на контрол, подобен на този, който възложителят упражнява върху собствените си структурни звена), възлага поръчки на възложителя, който го контролира или на друго юридическо лице, контролирано от същия възложител и за което са изпълнени условията на чл. 14, ал. 1, т. 5, буква „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).	
Представени от възложителя мотиви и доказателства: В Агенцията по обществени поръчки са постъпили документи от АПИ, свързани с предстоящо възлагане на поръчка с предмет: „Изграждане на АМ „Хемус“ – Участък № 1 от км 87+800 до км 103+060, включително пътен възел „Дерманци“; Участък № 2 от края на пътен възел „Дерманци“ (пресичане с път III – 307) до пресичането с път III – 3005, включително пътен възел „Каленик“, от км 103 – 060 до км 122+260; Участък № 3 от края на пътен възел „Каленик“ (пресичане с път III – 3005) до пресичането с път II – 35, включително пътен възел „Плевен“ от км 122+260 до км 139+340; Участък № 4 от края на пътен възел „Плевен“ (пресичане с път II–35) до път III-301 включително пътен възел „Летница“, от км 139+340 до км 166+144.09; Участък № 5 от края на пътен възел „Летница“ (пресичане с път III-301) до III 303, включително пътен възел от км 166+144,09 до км 189+344 и Участък № 6 от края на пътен възел на път III 303 до път I 5, включително пътен възел, от км 189+344 до км 222+000“. От приложения проект на обявление за възложена поръчка става ясно, че на основание чл. 14, ал. 1, т. 6 от Закона за обществените поръчки (ЗОП) АПИ възнамерява да възложи изпълнението на визираните дейности на юридическото лице „Автомагистрали“ ЕАД. Във връзка с прилагането на посочената законова хипотеза (чл. 14, ал. 1, т. 6 от ЗОП) се излагат следните аргументи: Съгласно чл. 3, ал. 1 от Устройствения правилник на Министерството на регионалното развитие и благоустройството (МРРБ), в сила от 22.08.2017 г., приет с ПМС № 171 от 16.08.2017 г., Обн. ДВ. бр. 68 от 22.08.2017 г., министърът на регионалното развитие и благоустройството е централен едноличен орган на изпълнителната власт, който провежда държавната политика в областта на регионалното развитие и благоустройството. Посочва се, че по смисъла на чл. 6 от Правилника, министърът осъществява контрол върху дейността на второстепенните разпоредители с бюджет. Отбелязва се, че според чл. 5, ал. 8 от същия документ, министърът упражнява правата на държавата в търговските дружества с държавно участие в капитала в областта на неговата компетентност. В мотивите се посочва, че съгласно чл. 7 от Правилника за структурата, дейността и организацията на работа на АПИ, тя се ръководи от управителен съвет, който се състои от председател и двама членове. Отбелязва се, че договорите с председателя и членовете на управителния съвет се сключват, изменят и прекратяват от министъра на регионалното развитие и	

благоустройството. Допълва се, че министърът има решаващо влияние върху стратегическите цели и решения на АПИ.

По отношение на „Автомагистрали“ ЕАД се посочва, че едноличен собственик на капитала на дружеството е МРРБ. Отбелязва се, че съгласно Устава на дружеството правата на Едноличния собственик на капитала се упражняват от министъра на РРБ. Допълва се, че дружеството се управлява от Съвет на директорите и се представлява от Изпълнителен директор. Твърди се, че в правомощията на Едноличния собственик на капитала е да избира и освобождава членовете на Съвета на директорите и да възлага на Изпълнителния директор да представлява дружеството. Предвид изложеното се изразява мнение, че МРРБ като собственик на „Автомагистрали“ ЕАД упражнява цялостен контрол върху неговата дейност. Допълва се, че в дружеството няма пряко частно капиталово участие, с което са изпълнени условията на чл. 14, ал. 1, т. 5 от ЗОП.

За изпълнението на избраната законова хипотеза, възложителят е приложил следните копия на документи:

1. Устав на „Автомагистрали“ ЕАД с последно изменение, прието с Протокол № ТЗ-69/07.12.2018 г. на министъра на регионалното развитие и благоустройството. При преглед на Устава се установи, че едноличен собственик на капитала му е МРРБ. Според направената промяна, предметът на дейност на дружеството е: „строителство, ремонт, превантивно, текущо и зимно поддържане на всички видове пътища в страната и експлоатация на пътните обекти, бази и съоръжения към тях, градски комуникации и инфраструктурата около тях; строителство, реконструкция и ремонт на мостове, мостови съоръжения и тунели; строителство и ремонт, изграждане и поддържане на всички видове сгради и съоръжения към тях, инженерни системи и индустриални постройки; производство на всякакви видове строителни и инертни материали и изделия от тях; производство на асфалтови смеси; изграждане и поддържане на водопроводни и канализационни системи и съоръжения; изграждане и поддържане на светофарни уредби и всякакви други средства, осигуряващи организация и безопасност на движението; транспортна дейност; сервиз, инженерингова и научно-изследователска дейност, посредничество, вътрешно- и външно-търговска дейност; отдаване под наем на недвижими имоти; предпроектни проучвания и проектиране на сгради, пътища, съоръжения и конструкции; консултантски услуги, както и всички други дейности, освен забранените от закона“;

2. Доклад на независим одитор, Доклад за дейността на „Автомагистрали“ ЕАД и Годишен финансов отчет към 31.12.2015 г.;

3. Доклад на независим одитор, Доклад за дейността на „Автомагистрали“ ЕАД и Годишен финансов отчет към 31.12.2016 г.;

4. Доклад на независим одитор, Доклад за дейността на „Автомагистрали“ ЕАД и Годишен финансов отчет към 31.12.2017 г.;

5. Удостоверение № 20180622144511/22.06.2018 г. от Агенция по вписванията, относно вписаните по партидата на „Автомагистрали“ ЕАД в търговския регистър и регистъра на ЮЛНЦ обстоятелства и актове;

6. Схема на структурата на „Автомагистрали“ ЕАД, приета с решение на Съвета на директорите (СД) № I-412/23.11.2018 г.;

7. Справка от 06.12.2018 г. от Търговския регистър и регистъра на ЮЛНЦ, относно вписаните обстоятелства и данни по партидата на „Автомагистрали“ ЕАД;

8. Удостоверение № II – TV 005618, издадено от Камарата на строителите в България, на „Автомагистрали“ ЕАД, в което се посочва, че дружеството е вписано в Централния професионален регистър на строителя за изпълнение на строежи от транспортната инфраструктура (втора група) и строежи от първа до четвърта категория;

9. Сертификат от 07.07.2018 г. за одобрение на система за управление на околната среда на „Автомагистрали“ ЕАД. В документа се посочва, че системата е оценена и е установено, че тя отговаря на изискванията на ISO 14001:2015. Записано е, че сертификатът е валиден за: „строителство, рехабилитация, реконструкция, основен ремонт, текущ ремонт и поддържане на автомагистрали, пътища от I до IV клас и прилежащите им пътни съоръжения“. Валидността на сертификата е до 23.08.2021 г.;

10. Сертификат от 07.07.2018 г. за одобрение на система за управление на качество на „Автомагистрали“ ЕАД. В документа се посочва, че системата е оценена и е установено, че тя отговаря на изискванията на ISO 9001:2015. Записано е, че сертификатът е валиден за: „строителство, рехабилитация, реконструкция, основен ремонт, текущ ремонт и поддържане на автомагистрали, пътища от I до IV клас и прилежащите им пътни съоръжения“. Валидността на сертификата е до 23.08.2021 г.;

11. Сертификат от 07.05.2018 г. за одобрение на система за управление на здравето и безопасността при работа на „Автомагистрали“ ЕАД. В документа се посочва, че системата е оценена и е установено, че тя отговаря на изискванията на BS OHSAS 18001:2007. Записано е, че сертификатът е валиден за: „строителство, рехабилитация, реконструкция, основен ремонт, текущ ремонт и поддържане на автомагистрали, пътища от I до IV клас и прилежащите им пътни съоръжения“. Валидността на сертификата е до 11.05.2021 г.;

12. Справка от изпълнителния директор на „Автомагистрали“ ЕАД за оборота на дружеството, за периода 2015 - 2017 г.;

13. Декларация от изпълнителния директор на „Автомагистрали“ ЕАД, в която се посочва, че дружеството отговаря на посочените в чл. 14, ал. 1, т. 5 от ЗОП изисквания.

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

1. Проверка в Търговския регистър (ТР) по партидата на „Автомагистрали“ ЕАД относно данни за актуалното състояние на дружеството и на обявления в ТР дружествен Устав, актуален към 13.12.2018 г.

2. Преглед на Устройствения правилник на МРРБ, приет с Постановление № 171 на Министерски съвет от 16.08.2017 г., Обн., ДВ, бр. 68 от 22.08.2017 г., в сила от 22.08.2017 г., изм., бр. 39 от 11.05.2018 г., в сила от 11.05.2018 г.;

3. Преглед на Правилника за структурата, дейността и организацията на работа на АПИ, приет с Постановление № 295 от 10.12.2009 г., Обн., ДВ, бр. 100 от 15.12.2009 г., в сила от 02.11.2018 г.

Изводи:

В разглеждания случай се цели извършване на проектиране за участъци № 4, № 5 и № 6 и изпълнение на строителството на АМ „Хемус“ в участъци от № 1 до № 6. Договорът се възлага от АПИ, на „Автомагистрали“ ЕАД, на основание чл. 14, ал. 1, т. 6 от ЗОП.

Изпълнението на посочената законова хипотеза изисква юридическото лице -

възложител на дейностите по договора, да е обект на контрол от възложител, упражняващ върху него контрол, подобен на този, който упражнява върху собствените си структурни звена, както и юридическото лице – изпълнител, да е контролирано от същия възложител. Допълнително условие, е 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.

В случая съгласно чл. 21 от Закона за пътищата (ЗП) АПИ е юридическо лице на бюджетна издръжка към министъра на регионалното развитие и благоустройството. По смисъла на чл. 21а от същия закон, Агенцията се ръководи от управителен съвет и се представлява от председателя му. В чл. 2, ал. 2 и ал. 3 от Правилника за структурата, дейността и организацията на работа на АПИ е посочено, че представляващият Агенцията е второстепенен разпоредител с бюджет, както и че същият се назначава от министъра на регионалното развитие и благоустройството. В тази връзка, в чл. 6 от Устройствения правилник на МРРБ, е разписано, че министърът е този, който осъществява контрол върху дейността на второстепенните разпоредители с бюджет. В допълнение в чл. 9, ал. 2 на Правилника за структурата, дейността и организацията на работа на АПИ е записано, че както договорите с председателя, така и тези с членовете на управителния съвет се сключват, изменят и се прекратяват от министъра на регионалното развитие и благоустройството. В чл. 10 и чл. 11 от същия документ са разписани правомощията на управителния съвет на АПИ и на нейния председател, включващи разработване на проект на стратегия за развитие на пътната инфраструктура в съответствие с държавната политика, управление на републиканските пътища, вземане на решения за възлагане на обществени поръчки за проектиране, строителство, ремонт и поддържане на републиканските пътища, както и за управление на проекти, научно-приложни изследвания и консултации, свързани с управлението на пътищата, както и други значими решения от съществено значение за дейността на Агенцията и подпомагащи министъра на регионалното развитие и благоустройството в областта на пътната инфраструктура. В тази връзка, следва да приеме, че доколкото Агенцията е структура на пряко подчинение на министъра на регионалното развитие и благоустройството и всички значими решения се определят и вземат от управителния съвет, контролиран от министъра, то МРРБ осъществява контрол върху АПИ подобен на този, който упражнява върху собствените си структурни административни звена.

По отношение на „Автомобилисти“ ЕАД, видно от представения Устав на дружеството, предметът му на дейност обхваща – строителство, ремонт, превантивно, текущо и зимно поддържане на всички видове пътища в страната и експлоатация на пътните обекти, бази и съоръжения към тях, градски комуникации и инфраструктурата около тях; строителство, реконструкция и ремонт на мостове, мостови съоръжения и тунели; строителство и ремонт, изграждане и поддържане на всички видове сгради и съоръжения към тях, инженерни системи и индустриални постройки; предпроектни проучвания и проектиране на сгради, пътища, съоръжения и конструкции; консултантски услуги и други дейности. При преглед на посочения документ става ясно, че дружеството е еднолична собственост на държавата, като министърът на регионалното развитие и благоустройството упражнява правото на собственост на държавата в капитала (чл. 6 от Устава

на дружеството). В чл. 2, ал. 2 на акта е записано, че се представлява от изпълнителен директор, а в чл. 11 на същия документ се посочват органите на управление на дружеството, които са - Едноличният собственик на капитала и Съветът на директорите. В чл. 12 са изброени правомощията на Едноличния собственик, сред които: да изменя и допълва устава на дружеството; да взема решение за увеличаване и намаляне на капитала, преобразуване и прекратяване на дружеството; да избира и освобождава членове на Съвета на директорите и определя възнаграждението им; да одобрява годишния счетоводен отчет и вземане на други значими за дейността и развитието на дружеството решения. С оглед на изложеното, може да се изведе заключение, че МРРБ, като принципал на АПИ и Едноличен собственик на капитала на „Автомагистрали“ ЕАД, упражнява цялостен контрол върху дейността и на двете юридически лица, подобен на този, който упражнява върху собствените си структурни звена. Заедно с това, може да се приеме, че за МРРБ е налице решаващо влияние при определяне на стратегическите цели и вземане на значимите решения на двете юридически лица. В допълнение, в приложените мотиви се посочва, че дейността на „Автомагистрали“ ЕАД е формирана изцяло от изпълнение на дейности, възложени от АПИ. В потвърждение на изложените обстоятелства са представени декларация от изпълнителния директор на „Автомагистрали“ ЕАД и приложена към нея справка за оборота на дружеството за периода 2015-2017 г. От цитираните документи е видно, че над 90% от общия оборот на дружеството за последните три години е реализиран от договори, възложени от АПИ. В мотивите на възложителя се отбелязва, че дружеството е изпълнявало редица обекти с висока обществена значимост, свързани с ремонтно-възстановителни работи на пътни тунели, виадукти, пътни мостове, асфалто-бетонни настилки на АМ „Хемус“, АМ „Тракия“, АМ „Люлин“, АМ „Струма“ и АМ „Марица“. С оглед на изложеното се приема за изпълнено условието по чл. 14, ал. 1, т. 6, вр. с т. 5, буква „а“ от ЗОП. Изпълнено е и изискването по 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. От Устава на дружеството и след справка в публичния Търговски регистър се потвърждава, че едноличен собственик на 100 % от капитала на „Автомагистрали“ ЕАД е държавата, чиито права се упражняват от министъра на регионалното развитие и благоустройството и в него няма пряко частно капиталово участие.

ИЗПЪЛНИТЕЛЕН ДИРЕКТОР: Подпис (не се чете)

Доц. д-р МИГЛЕНА ПАВЛОВА

**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).