

Изх. № К-41

Дата: 30.01.2018 г.

*Име Г. Овчарова*  
*31.1.18г.*  
*В Зпродължава*  
*Г.О.О.*

ОБЩИНА ПЛЕВЕН

№ *002-18/1*

*31-01* 20 *18* год.

**СТАНОВИЩЕ**  
за осъществяване на контрол  
по чл. 234 от ЗОП

**ВЪЗЛОЖИТЕЛ**

Наименование	Община Плевен
Партиден номер в РОП	00226
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	„Поддържане на зелени площи – общинска собственост, дървесна и храстова растителност и паркоустройство на територията на Община Плевен“
Стойност	5 600 000 лв. без ДДС за срок от 4 години
Изпълнител	„Паркстрой“ ЕООД

**СТАНОВИЩЕ**

Прилагано правно основание	чл. 14, ал. 1, т. 5 ЗОП
<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: 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 приложеното обявление за възложена поръчка (проект), за прилагането на чл. 14, ал. 1, т. 5 от ЗОП се посочват следните аргументи:

„Паркстрой“ ЕООД е общинско дружество, което отговаря кумулативно на всички изброени в чл. 14, ал. 1, т. 5 от ЗОП изисквания. Община Плевен е едноличен собственик на капитала на дружеството и упражнява контрол върху неговата дейност. Съгласно чл. 22 от Учредителния акт на „Паркстрой“ ЕООД, правата на едноличен собственик на капитала се упражняват от Общински съвет - Плевен и Кмета на Община Плевен, по реда на Наредба № 8 за условията и реда за упражняване на правата на собственост на Община Плевен върху общинската част от капитала на търговските дружества. Посочва се, че оборотът от дейността на дружеството, свързана с осигуряване изпълнението на услуги, възложени от Община Плевен, съпоставени с общия оборот, реализиран от юридическото лице е средно 92%, изчислен на база последните три приключили финансови години. Капиталът на дружеството е 100% общинска собственост.

В подкрепа на изложените мотиви възложителят е представил следните документи:

- Учредителен акт на „Паркстрой“ ЕООД – град Плевен;
- Отчети за приходите и разходите на дружеството „Паркстрой“ ЕООД, за 2014 г., 2015 г. и 2016 г.;
- Аналитична оборотна ведомост на „Паркстрой“ ЕООД по сметка на 411 клиента за 2014 г., 2015 г. и 2016 г.;
- Справка за постъпилите фактури от „Паркстрой“ ЕООД в Община Плевен за периода 2014 г., 2015 г. и 2016 г.;
- Справка за оборотите на „Паркстрой“ ЕООД за 2014 г., 2015 г. и 2016 г.;
- Справка от Търговския регистър за дружество - „Паркстрой“ ЕООД.

**Изводи:**

В разглеждания случай се възлага договор за поддържане на зелени площи – общинска собственост, дървесна и храстова растителност и паркоустройство на територията на Община Плевен, за срок от 4 години. Поръчката се възлага от публичен възложител - кмета на Община Плевен, на юридическо лице - „Паркстрой“ ЕООД. За визираните услуги възложителят се позовава на наличието на основания за прилагане на изключението по чл. 14, ал. 1, т. 5 от ЗОП.

Необходимо условие за прилагане на изключението по чл. 14, ал. 1, т. 5 от ЗОП е възложителят да упражнява върху юридическото лице контрол, подобен на този, който упражнява върху собствените си структурни звена, което предполага 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. Съгласно чл. 20 от ЗМСМА общинският съвет определя политиката за изграждане и развитие на общината във връзка с нейните дейности по разрешаване на въпросите свързани с местното самоуправление. Общинският съвет взема решения за създаване, преобразуване и прекратяване на общински дружества и избира представители на общината в техните органи (чл. 21, ал. 1, т. 9 от ЗМСМА). Видно от чл. 38 от същия закон кметът на общината е орган на нейната изпълнителна власт и в правомощията му е да организира изпълнението на взетите от общинския съвет решения, както и да контролира тяхното законосъобразно изпълнение (чл. 44 от ЗМСМА). В приложения като доказателство Учредителен акт на „Паркстрой“ ЕООД е посочено, че дружеството се управлява от едноличния собственик на капитала – Община Плевен и от управителя. От раздел VII на Учредителния акт става ясно, че правата на едноличния собственик на капитала се упражняват от Общински съвет – Плевен и от кмета на общината по реда на Наредба № 8 за условията и реда за упражняване на правата на собственост на Община Плевен върху общинската част от капитала на търговските дружества, /приета с решение № 126/24 април 2008 г. на Общински съвет - Плевен/. В Наредба № 8 изрично са регламентирани правомощията на Общинския съвет - Плевен и на кмета на общината като органи на управление на едноличните общински дружества. В чл. 17 на Наредба № 8 са изброени правомощията на Общинския съвет Плевен, между които са правата му да избира и освобождава управителя на дружеството, да изменя учредителния акт, да намалява и увеличава капитала, да дава съгласие за придобиване и отчуждаване на правата на собственост върху недвижими имоти, да преобразува и прекратява дружеството, както и други решения, които са от решаващо значение за дейността на дружеството. Същевременно в чл. 18 на Наредба № 8, са описани правомощията на Кмета на Общината да упражнява правата на едноличния собственик на капитала в общинските еднолични дружества с ограничена отговорност, като се изключват изричните правомощия на Общинския съвет. Регламентираните права на кмета включват: сключване и прекратяване на договори за възлагане управлението на ЕООД; сключване на споразумения за продължаване на тяхното действие до избор на нов управител от Общинския съвет; получаване на ежегодна информация за сключените договори за задължително застраховане на имуществото на дружеството. В допълнение в чл. 22 от същия документ е разписано, че управителите на дружествата изискват предварително писмено съгласие на кмета на общината за извършване на следните действия: за договаряне на условия и параметри за предоставяне на кредити на дружеството; за осъществяване на

инвестиционната политика, съгласно приетата програма за развитие и за провеждане процедури за отдаване за възмездно ползване на недвижими имоти и движими вещи от капитала на дружеството. В изброените случаи кметът на общината може да отнесе до Общинския съвет за обсъждане на направените от управителя предложения. С оглед на посоченото, може да се приеме, че контролът, който общината упражнява върху дружеството, чрез кмета и общинския съвет е подобен на този, който същата упражнява върху структурните звена на общинската администрация. Заедно с това, може да се направи извод, че за възложителя, чрез неговите органи – общински съвет и кмет е налице решаващо влияние върху стратегическите цели и значимите решения на дружеството. Изложените обстоятелства позволяват да се счете, че в случая е изпълнено условието по чл. 14, ал. 1, т. 5, буква „а“ от ЗОП.

Друго изискване за 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. От приложения Учредителния акт на „Паркстрой“ ЕООД, е видно, че дружеството има за предмет на дейност: строителство на нови зелени площи и ремонт на съществуващите; поддържане на дървестно-храстовата, тревната, цветната растителност на градините, парковете, улиците; направа и оборудване с декоративни елементи и паркова мебел за зелените площи и продажба, изпълнение и ремонт на каменна настилка; производство на декоративни фиданки, храсти, цветни разсади, саксийни цветя и продажба на същите; организиране на площадно стопанство; извършване на дърводелски услуги; управление и поддържане на гробищни паркове. Съгласно чл. 8, ал. 1 от ППЗОП, когато оборотът се използва като показател по чл. 14, ал. 1, т. 5 от ЗОП, оборотът за последните три приключили финансови години, реализиран от контролираното юридическо лице при изпълнение на дейности за възложителя или за негови обособени структури или за други юридически лица контролирани от възложителя, се съпоставя с общия оборот, реализиран от юридическото лице за същия период. Според приложената справка за оборотите на „Паркстрой“ ЕООД за последните три финансови години (2014, 2015 и 2016 г.), 92% от общия оборот на дружеството е от договори със Община Плевен и договори с юридически лица, контролирани от нея. Посочената информация се потвърждава и от представените: аналитична оборотна ведомост на „Паркстрой“ ЕООД по сметка на 411 клиента за 2014 г., 2015 г. и 2016 г., справка за постъпилите фактури от „Паркстрой“ ЕООД в Община Плевен за същия период и справка за оборотите на „Паркстрой“ ЕООД за 2014-2016 г. Изложеното е основание да се приеме, че е налице хипотезата по чл. 14, ал. 1, т. 5, буква „б“ от ЗОП.

За изпълнено се счита условието 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. От приложените като доказателства - справка от

Търговски регистър и Устав на дружеството е видно, че капиталът е 100% общинска собственост и в дружеството няма пряко частно капиталово участие.  
С оглед на изложеното, прилагането на чл. 14, ал. 1, т. 5 от ЗОП в конкретния случай се приема за законосъобразно.

### **ЗАКЛЮЧЕНИЕ**

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

**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 допълнително споразумение, АОП уведомява органите по чл. 238, ал. 1 от ЗОП (чл. 139 ал. 2, т. 2 от ППЗОП).